

FORSKELLE PÅ FRIVILLIGHED OG SAMTYKKE

IFØLGE STRAFFELOVRÅDETS FLERTAL OG MINDRETAL

FORSKEL I FORHOLD TIL:

FRIVILLIGHED (FLERTALLET)

SAMTYKKE (MINDRETALLET)

Den seksuelle selvbestemmelsesret og den personlig frihed

Strafbart af have samleje med en person, der på den ene eller den anden måde tilkendegiver ikke at ville have samleje og under visse omstændigheder også med en der ikke tilkendegiver noget / er passiv.

Kriminalisering skal ikke udstrækkes til at omfatte situationer, der ikke er klart behov for at kriminalisere. Hvis ikke bestemmelsen formuleres med forståelse herfor, er der risiko for at kriminalisere en seksuel adfærd, som af mange anses som naturlig og sædvanlig.

Frivillighed og samtykke er to sider af samme sag, men hvis baseres på samtykke skal desuden bevises, at samtykke er afgivet frivilligt.

Samtykke leder tanker hen på, at formaliserede krav skal være opfyldt.

Tale om mere end blot en formel ændring da omfatter alle ufrivillige seksuelle forhold uanset tvang / vold / tilstand.

Strafbart at have samleje med person, der ikke har samtykket heri.

Samtykke henviser til noget gensidigt. Frivillighed henviser til den enes efterkommelse af den andens ønske.

Ved frivillighed som kriterium kan det fortsat være fraværet af modstand, der gør samlejet frivilligt. Den nuværende lov bygger allerede på forudsætning om frivillighed. Risiko for, at der alene bliver tale om en formel ændring, hvis baseres på frivillighed.

Ikke krav om, at samtykke skal være udtrykt direkte eller på bestemt måde

Samtykkebaseret bestemmelse bedre i overensstemmelse med Danmarks internationale forpligtelser.

Afklaringspligt

Passivitet kan være udtryk for både frivillighed og ufrivillighed.

Der er situationer, hvor der er en formodning om frivillighed og hvor det er rimeligt at forvente, at den anden part siger fra.

Begge parter har pligt til at afklare om den anden part er med. Den, der tager initiativ til samleje, får ansvar for at sikre sig, at den anden part ønsker at deltage.

Ved total passivitet fra forurettede er der formodning for, at parten ikke samtykker. En part, der samtykker deltager i et eller andet omfang.

Vurderings-tidspunktet

Konkret helhedsbedømmelse af samtlige omstændigheder i sagen herunder forløbet op til gerningstidspunktet, relationerne mellem parterne mv.

Gerningstidspunktet. Det bør ikke tillægges betydning, hvad der foregik forud for gerningstidspunktet af flirtende karakter el.lign., hvis ikke denne adfærd bekræftes på gerningstidspunktet.

Bevistema

Bevistema flyttes fra spørgsmål om vold og tvang mv. til om samlejet var frivilligt eller ufrivilligt.

Tvangsmidler anses som skærpende omstændighed.

Fokus på om der var et positivt samtykke, om tiltalte havde nogen grund til at tro, at forurettede var med, frem for fokus på det negative om tiltalte vidste, at forurettede ikke deltog frivilligt.

Svenske voldtægtsbestemmelse

Inspireret af svensk bestemmelse, der har frivillighed som kriterium.

Inspireret af svensk bestemmelse, men noteret at den svenske bestemmelse med frivillighedsbaseret bestemmelse ikke står alene, men har tilføjet bestemmelse om uagtsomhed. Anbefaler ikke at uagtsomhed kriminaliseres eller at følge 'halvdelen' af det svenske koncept.