

Sygn. akt II K 324/14

WYROK

W IMIENIU RZECZYPOSPOLITEJ POLSKIEJ

Dnia 24 maja 2016 roku

Sąd Rejonowy w Puławach II Wydział Karny

w składzie: Przewodniczący: Sędzia Sądu Rejonowego Bartosz Kamieniak

Protokolant: Emilia Krzak

Prokurator: Barbara Wasiewicz

po rozpoznaniu w dniu: 4 listopada 2014 r., 20 stycznia 2015 r., 20 marca 2015 r., 7 lipca 2015 r. 20 października 2015 r. 21 stycznia 2016 r. 20 maja 2016 r.

sprawy K. B. syna S. i A. z domu W. urodzonego (...) w T.

oskarżonego o to, że: w okresie od 02 czerwca 2013 roku do dnia 17 listopada 2013 roku w P., D. oraz J. woj. (...), uporczywie nękał M. K. (1) w ten sposób, że wielokrotnie bez wiedzy i zgody M. K. (1) na kanałach sieciowych operatora telefonicznego sieci T. (...) i H. zamieszczał ogłoszenia o erotycznej treści dotyczące pokrzywdzonej zawierające wulgarne, obraźliwe i znieważające ją informacje, w których pomawiał ją o postępowanie, które mogłoby ją poniżyć w opinii publicznej, polegające na świadczeniu przez nią usług seksualnych za pieniądze, podając jednocześnie w powyższych anonsach dane w/wymienionej oraz jej numer telefonu komórkowego, na skutek czego pokrzywdzona odebrała na swój numer wiadomości tekstowe sms zawierające odpowiedzi na powyższe ogłoszenia – wzbudzając u pokrzywdzonej M. K. (1) uzasadnione w/wymienionymi okolicznościami poczucie zagrożenia istotnie naruszając ją prywatność, tj. o czyn z art 190a § 1 k.k.

I. oskarżonego K. B. uniewinnia od popełnienia zarzucanego mu czynu;

II. kosztami postępowania obciąża Skarb Państwa.

Sygn. akt II K 324/14 Uzasadnienie

K. B. został oskarżony o to, że: w okresie od 02 czerwca 2013 roku do dnia 17 listopada 2013 roku w P., D. oraz J. woj. (...), uporczywie nękał M. K. (1) w ten sposób, że wielokrotnie bez wiedzy i zgody M. K. (1) na kanałach sieciowych operatora telefonicznego sieci T. i H. zamieszczał ogłoszenia o erotycznej treści dotyczące pokrzywdzonej zawierające wulgarne, obraźliwe i znieważające ją informacje, w których pomawiał ją o postępowanie, które mogłoby ją poniżyć w opinii publicznej, polegające na świadczeniu przez nią usług seksualnych za pieniądze, podając jednocześnie w powyższych anonsach dane w/wymienionej oraz jej numer telefonu komórkowego, na skutek czego pokrzywdzona odebrała na swój numer wiadomości tekstowe sms zawierające odpowiedzi na powyższe ogłoszenia – wzbudzając u pokrzywdzonej M. K. (1) uzasadnione w/wymienionymi okolicznościami poczucie zagrożenia istotnie naruszając ją prywatność, tj. o czyn z art 190a § 1 k.k.

Sąd Rejonowy w Puławach ustalił następujący stan faktyczny:

K. B. i M. K. (1) pozostawali w nieformalnym związku wzajemne relacje K. B. i M. K. (1) znacznie się pogorszyła ze względu na zachowanie K. B., który został skazany wyrokiem warunkowo umarzający postępowanie w sprawie Sądu Rejonowego w Puławach sygn. akt II K 322/13 (kopia akt sprawy k. 9-65). W sprawie tej K. B. stawiano zarzuty z art. 190a § 1 k.k. w zbiegu z art. 190 § 1. k.k. w związku z art. 12 k.k. oraz był on oskarżony o czyn z art. 216 § 1 k.k. w zw. z art. 212 § 1 k.k. Warunkowe umorzenie postępowania w tej sprawie wiązało się z zawartą ugodą między M. K. (1) K. B..

Po zakończeniu tamtej sprawy w dniu 11 października 2013 roku M. K. (1) zgłosiła się do komendy Powiatowej Policji w P. zawiadamiając o tym iż od września 2013 roku w sieci komórkowej T.i H. ukazywały się ogłoszenia w których podane były jej dane osobowe oraz numer telefonu. W efekcie osoby zainteresowane treścią tych ogłoszeń próbowały nawiązać telefoniczny kontakt z M. K. (2) bądź wysyłały jej telefoniczne wiadomości tekstowe (SMS-y). W związku z tym iż treść ogłoszeń zawierała propozycję dotyczące kontaktów seksualnych to zainteresowani tymi ogłoszeniami w odpowiedzi na nie składali także propozycje M. K. (1) na jej numer (...) (protokół oględzin telefonu M. K. (1) k. 66-67). Na podstawie kierowanych do M. K. (1) odpowiedzi przez obce osoby domyśliła się ona, iż treść ogłoszenia lub ogłoszeń musiała sformułować osoba, która ją zna lub ma na jej temat dość dokładne informacje, takie jak nr telefonu, jej wiek, fakt, iż jest studentką oraz podawano tam nieprawdliwe informacje, iż rzekomo M. K. (1) ma zajmować się odpłatnie świadczeniem usług seksualnych. M. K. (1) na podstawie otrzymywanych wiadomości oraz rozmów z dzwoniącymi do niej mężczyznami zorientowała się, że tego typu ogłoszenia są zamieszczane na tzw. kanałach sieciowych. Na podstawie otrzymywanych wiadomości oraz poprzez lekturę ogłoszeń na kanałach sieciowych M. K. (1) doszła do wniosku, że osoba, która zamieszcza te ogłoszenia przy użyciu usługi kanałów sieciowych posługuje się numerem abonenckim (...). W związku z przykrymi doświadczeniami dotyczącymi jej wcześniejszych relacji z K. B. M. K. (1) zaczęła podejrzewać, że sprawcą i autorem tych ogłoszeń może być właśnie K. B. lub jej matka. Jednocześnie M. K. (1) kategorycznie i stanowczo zaprzecza, aby w okresie od 02 czerwca 2013 roku do dnia 17 listopada 2013 roku K. B. bezpośrednio nękał ją telefonicznie lub poprzez wysyłanie SMS-ów. (k. 509v). M. K. (1) nie pamięta do kogo należy numer (...) przyznaje, że mogła to być jej koleżanka G. skora przy czym wyklucza, możliwość, iż osoba taka obrażała ją przez wysyłanie SMS-ów. Wyklucza też, aby odpowiadała na SMSy wysyłane jej w związku z treścią zamieszczanych ogłoszeń tudzież obszerna prowadziła z takimi osobami obszerną korespondencję SMS-ową poprzez wysłanie ponad 200 SMS-ów w czasie objętym aktem oskarżenia (k. 508) Zainteresowanie obcych osób treścią zamieszczanych ogłoszeń z numerem telefonu M. K. (1) spowodowało to, że postanowiła ona zmienić swój numer telefonu. Pozostawiła jednak stary numer telefonu, z którego sama dobrowolnie korzystała tylko w celu, aby sprawdzić czy przedmiotowe ogłoszenia nadal są zamieszczane na tzw. kanałach sieciowych oraz zbierać dowody przeciwko sprawcy tego typu zachowania. (zeznania M. K. (1) k. 68v, 73v, 74v, 76v, 80v, 507v-510). Na skutek wszczętego w tej sprawie postępowania jedynie operacyjnie ustalono, że osoba, która zamieszcza przedmiotowe ogłoszenia może posługiwać się numerem (...), który należy do sieci T.. Z informacji udzielonych przez operatora sieci komórkowej wynikało, że karta z tym numerem współpracowała z aparatem o nr (...). Nie ustalono przy tym kto jest właścicielem tej karty jak i aparatu o powyższym (...). W toku postępowania dokonano też przeszukania miejsca zamieszkania, pracy, samochodu oraz osoby K. B. przy przeszukaniu jego osoby znaleziono przy nim dwa telefony komórkowe jeden z nr (...) marki L. oraz drugi z nr (...) marki S., w którym znaleziono kartę o nr SIM (...) z wiadomością SMS nadaną z nr (...) o wulgarnej treści dotyczącej osoby określonej jako „twoja(...)” (vide cytaty w protokole oględzin k. 324) Na którą to wiadomość z numeru (...) udzielono odpowiedzi na nr (...) o treści „ Jaka A.? S. masz w ogóle ten mój numer? I skąd w ogóle wiesz o tym wszystkim ??!” Ponadto przy K. B. znaleziono kartę SIM z numerem (...) oraz kartę SIM z numerem (...). (protokół przeszukania k. 312-316, 319-323 oraz protokół oględzin k. 324-325)

Na podstawie analizy połączeń telefonicznych opracowanej na podstawie zestawienia połączeń udostępnionego przez operatorów sieci komórkowych dla numerów (...) ustalono, że aparat telefoniczny o nr (...) współpracował z numerami (...). Numer (...) w okresie objętym zarzutem kontaktował się z numerem M. K. (1) ponad 200 razy (225) i w odpowiedzi z numeru pokrzywdzonej wysłano na ten numer ponad 200 SMS-ów. Między tymi numerami nawiązano też 26 połączeń telefonicznych w tym jedna o długości ponad 13 minut. Ponadto ujawniono szereg innych numerów wspólnych dla numerów osoby typowanej jako podejrzana oraz numeru pokrzywdzonej k. 286v i 287. Osoba korzystająca z numeru (...) wykonywała połączenia logując się tylko w (...) z D. zaś osoba korzystająca z nr (...) najczęściej z P. (analiza połączeń k. 278-288v).

Kanały sieciowe są rodzajem usługi świadczonej przez operatorów telefonii komórkowej polegającej z jednej strony na umożliwieniu zamieszczenia ogłoszenia o różnorodnej tematyce zakwalifikowanej przez użytkownika wg nazwy danego kanału (działu ogłoszeń) poprzez wysłania SMS-a z treścią ogłoszenia, której jest dostępne przez ustalony przez operatora czas dla innych abonentów sieci komórkowej, którzy wyrażają zgodę na otrzymywanie tego typu ogłoszeń, z doświadczenia M. K. (1) wynika, że tego typu ogłoszenia są odbierane w z zależności od rodzaju aparatu

telefonu komórkowego jako wiadomość tekstowa (SMS) bądź wyświetlane przez określony czas (co trwa zazwyczaj do emisji następnego ogłoszenia) (zeznania M. K. (1) k. 507v-510, regulamin usługi (...), serwisu publicznych wypowiedzi tematycznych, (...) k. 523, 524, 525)

Operator telefonii komórkowej T.. w odpowiedzi na żądanie udzielenia informacji czy w okresie od 2 czerwca 2013 roku do 17 listopada 2013 r. w Kanałach SMS „Razem – serwis towarzyski ew. innych przekazywane były wiadomości towarzyskie za pośrednictwem nr (...)a jeżeli tak to kiedy oraz od kogo oraz z żądaniem uzyskania ich treści (postanowienie k. 527) – udzielił odpowiedzi iż żądane ustalenia wykraczają poza okres retencji zaś operator co do zasady nie rejestruje treści SMS-ów (pismoT.. z dnia 27 marca 2016 r. k. 529)

Powyższy stan faktyczny Sąd Rejonowy w Puławach ustalił na podstawie wyżej powołanych dowodów oraz wyjaśnień oskarżonego k. 474v-475, 330-330v, 335-336 zeznań świadków D. K.k. 171 v, 475v-476, M. S.k. 272,476- 476v, P. B.k. 364v, 476v, H. B.k. 316, 477, A. W.k. 376, 477v, M. I.k. 478 – 478v, C. K.k. 478v, P. P.k. 512v-514 Ponadto podstawą ustaleń faktycznych były dowody w postaci dokumentów: pisma (...) S.A.k. 25, podanie D. K.k. 26, 27, protokołu oględzin rzeczy k. 28-31, 32-34, 66-67, 324-325, kserokopii aktu oskarżenia w sprawie 2 Ds. 67/13 k. 53-55, pisma (...) S.A.k. 82-90, 529, pisma P.– (...) Sp. z o.o.z/s w W.k. 92-259, wykazu połączeń wg IMEI k. 274-275, analizy kryminalistycznej k. 277-288, kserokopii karty dozoru k. 294-295, protokołu przeszukania osoby k. 312-316, 321-323, protokołu zatrzymania osoby k. 317, protokołu przeszukania k. 319-320, danych o karalności k. 357, 443, 481, 520, protokołu oględzin k. 365-366 dokumentacji fotograficznej k. 367-371, danych osobopoznawczych k. 380, opinii sądowopsychiatrycznej k. 386-398

Dowody przeprowadzone w sprawie należy ocenić jako wiarygodne, rzecz w tym że żaden z nich ani osobno, ani w powiązaniu ze sobą nie dowodzi winy oskarżonego. Sam oskarżony k. 474v-475, 330-330v, 335-336 nie przyznaje się do zarzucanego mu czynu i wyjaśnia, iż nie wie skąd w jego odzieży znalazły się ujawnione przy nim kary SIM.

Prowadzący postępowanie ustalił jedynie w oparciu o zeznania pokrzywdzonej, iż dotyczące ją ogłoszenia zamieszczono na tzw. kanałach sieciowych przy użyciu nr (...). Nie mniej jednak informacja ta nie ma żadnego oficjalnego potwierdzenia w zasobach operatora telefonii komórkowej, bowiem jak wynika z pisma tegoż . z dnia 27 marca 2016 r. k. 529 żądane ustalenia wykraczają poza okres retencji zaś operator co do zasady nie rejestruje treści SMS-ów. Dając jednak wiarę pokrzywdzonej, iż istotnie z tegoż numeru (...)zamieszczano dotyczące ją ogłoszenia nie ma żadnych dowodów, iż tym numerem posługiwał się K. B.. Owszem znaleziono przy nim kartę SIM z numerem (...), która to karta była obsługiwana przez telefon z numerem IMEI tym samym, który obsługiwał nr(...), lecz na tym jakikolwiek związek oskarżonego z przedmiotową sprawą się kończy. W szczególności ani u oskarżonego, ani w ogóle w sprawie odnaleziono i nie ujawniono aparatu telefonicznego z nr (...). Nie wiadomo więc kto jest jego właścicielem, ani kto z niego korzystał. Co więcej korespondencja SMSowa prowadzona przez K. B.z nr (...)świadczy, że nie znał on osoby posługującej się tym numerem i że on sam był zdziwiony informacjami przedstawionymi mu w SMS-ię wysłanym z tego numeru. Nie ustalono zaś w jakich okolicznościach karta z numerem (...)była wykorzystywana w działaniu aparatu telefonicznego z nr (...). Nie ma też żadnych dowodów na to w jaki sposób K. B.wszedł w posiadanie karty z numerem (...)i czy w ogóle z niej korzystał. Ewidentnym jest przy tym w całej sprawie, że w inny sposób, tj. osobiście, ani telefonicznie czy SMS-owo oskarżony nie kontaktował się z pokrzywdzoną, a co więcej dopuszczał się jakichkolwiek aktu wyczerpujących znamiona czynu zabronionego z art.190a § 1 k.k.

Z tych względów w sprawie nie mógł zapaść inny wyrok niż uniewinniający.

Orzeczenie o kosztach procesu uzasadnia treść art. 632 pkt 2 k.p.k.

Z tych względów orzeczono jak w sentencji wyroku.