



PROKURATOR GENERALNY

Warszawa, dnia 16 czerwca 2011 r.

PG VII G 070/30/11

S. J. Kwiecień
SEKRETARIA
Biurowo-technicznych
Wpłynęło: 17.06.11
nr. 5805

GABINET MARSZAŁKA SENATU

wpłynęło dn. 17.06.11.

nr. 3157 podpis. *Bezdzie*

Pan
Bogdan Borusewicz
Marszałek Senatu
Rzeczypospolitej Polskiej

Stanisław Piotr Kowalski

do: BPS/DSK-043-3693/11

Uprzejmie przedstawiam stanowisko odnoszące się do oświadczenia złożonego przez senatora Zbigniewa Cichonia na 77. posiedzeniu Senatu w dniu 26 maja 2011 r.

Opisane w treści przedmiotowego oświadczenia czynności funkcjonariuszy Agencji Bezpieczeństwa Wewnętrznego realizowane były w ramach śledztwa 1Ds 21/11 Prokuratury Rejonowej w Tomaszowie Mazowieckim.

Postępowanie to wdrożono w oparciu o materiały przekazane przez Agencję Bezpieczeństwa Wewnętrznego Departament Postępowań Karnych, przy piśmie z dnia 09 grudnia 2010 r., zawierającym wniosek o rozważenie wszczęcia postępowania przygotowawczego o czyny z art. 135 § 2 k.k. i art. 255 k.k. w zw. z art. 134 k.k., ze wskazaniem na ustawową właściwość ABW, do ścigania sprawców tych przestępstw.

Z nadesłanych informacji wynikało, iż w sierpniu ubiegłego roku Agencja Bezpieczeństwa Wewnętrznego pozyskała informację, że w Internecie znajduje się strona www.antykomor.pl, na której zamieszczone są zdjęcia oraz dwie gry

internetowe znieważające dobre imię Prezydenta RP Bronisława Komorowskiego. Funkcjonariusze dokonali ustaleń, że administratorem jest Janusz F█████, zamieszkały w Tomaszowie Mazowieckim. Strona natomiast zlokalizowana jest na serwerze firmy informatycznej CIS NEPHAX, ul. Biegańskiego 10/22 z/s w Gdańsku. Do zawiadomienia o przestępstwie załączono płytę CD zawierającą kopie zdjęć zamieszczonych na przedmiotowej stronie oraz kopie dwóch gier internetowych komor-kiler i komor-szoter.

W dniu 31 grudnia 2010 r. prokurator nadzoru Prokuratury Okręgowej w Piotrkowie Tryb. za nr Ko 419/10 przekazał materiały zgromadzone przez ABW, zgodnie z właściwością miejscową, do Prokuratury Rejonowej w Tomaszowie Mazowieckim, równocześnie przedstawiając sugestię, aby prowadzenie postępowania zlecić Delegaturze ABW. W dniu 18 lutego 2011 r., po analizie nadesłanych materiałów, prokurator Prokuratury Rejonowej w Tomaszowie Mazowieckim wszczął śledztwo w sprawie publicznego znieważenia Prezydenta RP poprzez sporządzenie w nieustalonym okresie czasu strony internetowej www.antykomor.pl, na której zamieszczono materiały obrażające dobre imię Bronisława Komorowskiego, tj. o czyn z art. 135 § 2 kk. Prowadzenie śledztwa, za wyjątkiem czynności zastrzeżonych dla prokuratora, powierzono Departamentowi Postępowań Karnych Agencji Bezpieczeństwa Wewnętrznego w Warszawie.

Na zabezpieczonych przez Agencję zdjęciach znajdują się m.in. takie, które przedstawiają Prezydenta RP jako Józefa Stalina, alkoholika, czy też osobę uczestniczącą w czynnościach seksualnych.

Nadto na zabezpieczonych materiałach ABW znajdowały się dwie gry komor-kiler i komor-szoter. Na instalatorze gry komor-kiler znajduje się informacja administratora strony, iż gra ta nie jest zapowiedzią zamachu na Prezydenta RP lub inną osobę. Gra komor-kiler polega na strzelaniu do pojawiającej się postaci Prezydenta RP i rzucaniu w niego różnymi niebezpiecznymi narzędziami. Druga z gier komor-szoter - jak określił to sam

administrator strony, polega na ustrzeleniu w czasie 1 minuty największej liczby Komorów .

Prokurator prowadzący postępowanie uznał, że część zabezpieczonych zdjęć, jak i obie gry, wypełniają znamiona przestępstwa z art. 135 § 2 k.k. Równocześnie prokurator ocenił, że zebrany materiał dowodowy w dostateczny sposób nie uprawdopodobnił faktu zaistnienia przestępstw z art. 255 § 2 k.k. lub art. 134 k.k.

Biorąc pod uwagę fakt, iż na stronie www.antykomor.pl znajdowały się materiały znieważające Prezydenta, najwyższego przedstawiciela RP, prokurator powierzył Agencji Bezpieczeństwa Wewnętrznego prowadzenie tego śledztwa uznając, iż popełnione przestępstwa mogą godzić w bezpieczeństwo Państwa, a w dacie wszczęcia tego postępowania nie można było przewidzieć jakiego rodzaju jeszcze treści znajdują się na tej stronie.

W toku śledztwa trwały ustalenia administratora serwera, lokalizacji serwera, a także właściciela domeny www.antykomor.pl.

W dniu 12 maja 2011 r. do Prokuratury Rejonowej w Tomaszowie Mazowieckim wpłynął wniosek z ABW o przedłużenie okresu trwania śledztwa. Z treści wniosku wynika, iż Agencja Bezpieczeństwa Wewnętrznego ustaliła, że domena www.antykomor.pl zarejestrowana została na osobę Janusza F. zamieszkałego wspólnie ze swoim synem Robertem F. i córką Iwoną F. Witryna założona została na serwerach firmy CIS NEPHAX, ul. Biegańskiego 10/22 z siedzibą w Gdańsku.

Podmiot ten jest jednak tylko fizycznym właścicielem, bowiem usługę dzierżawy serwerów wykupiła firma NETMARK z/s w Nowym Sączu, która miejsce na swoim serwerze oferuje na zasadzie hostingu.

Prokurator prowadzący postępowanie w dniach 12 i 18 maja 2011r., po zapoznaniu się z wnioskiem ABW, wydał postanowienia: o przedłużeniu postępowania oraz o przeszukaniu i żądaniu wydania rzeczy od Roberta i

Janusza F██████, zlecając jego realizację Departamentowi Postępowań Karnych ABW.

Prokurator prowadzący postępowanie uznał, że dla zabezpieczenia pełnego materiału dowodowego, ustalenia sprawcy zamieszczenia na witrynie www.antykomor.pl treści znieważających Prezydenta RP, koniecznym jest zabezpieczenie sprzętu komputerowego.

Nadto prokurator wydał postanowienia o żądaniu wydania rzeczy od przedstawicieli firmy CIS NEPHAX w Gdańsku oraz NETMARK z/s w Nowym Sączu, tj. wszelkich danych związanych z funkcjonowaniem witryny www.antykomor.pl.

Jak ustalono, prokurator nadzorujący postępowanie nie określał ABW czasu oraz sposobu dokonania przeszukania. Czynność przeszukania u Roberta i Janusza F██████ została wykonana przez ABW w dniu 18 maja 2011 r. o godzinie 6.00. W trakcie przeszukania zabezpieczono laptop, twarde dyski i inne nośniki danych. Podczas przeszukania Robert F██████ i Janusz F██████ oświadczyli funkcjonariuszom, że nie mają zastrzeżeń co do czynności przeszukania. Nadto Robert F██████ oświadczył, że zabezpieczony sprzęt jest własnością Janusza F██████, a on jest jedynym jego użytkownikiem.

W dniu 19 maja 2011 r. do Prokuratury Rejonowej w Tomaszowie Mazowieckim wpłynęło zażalenie Roberta F██████ na postanowienie o przeszukaniu i żądaniu wydania rzeczy. W swoim zażaleniu Robert F██████ podniósł m.in., że strona www.antykomor.pl była serwisem satyrycznym i 99% treści pobierana była z innych serwisów. Nadto skarżący podał, że gry kmor-kiler i komor-szoter nie zostały utworzone przez niego, a przez innych użytkowników.

Na posiedzeniu w dniu 9 czerwca 2011 r. Sąd Rejonowy w Tomaszowie Mazowieckim postanowił utrzymać w mocy zaskarżone postanowienie Prokuratury Rejonowej w Tomaszowie Mazowieckim z dnia 12 maja 2011 r. i

tym samym nie uwzględnić zażalenia Roberta F. i adw. Bartosza Kownackiego.

Odnosząc się do zasadności powierzenia do prowadzenia przedmiotowego śledztwa Departamentowi Postępowań Karnych ABW, Zastępca Prokuratora Apelacyjnego w Łodzi w piśmie z dnia 23 maja 2011 r. przedstawił pogląd, iż w jego ocenie zawężenie przez prokuratora podstawy wszczęcia śledztwa do art. 135 § 2 k.k., w świetle brzmienia art. 5 ust. 1 ustawy z dnia 24 maja 2002 r. o Agencji Bezpieczeństwa Wewnętrznego oraz Agencji Wywiadu, nie uprawniało do powierzenia prowadzenia śledztwa ABW.


Podobną ocenę wyraził publicznie Prokurator Generalny. Fakt powierzenia śledztwa niewłaściwemu organowi ścigania nie daje jednak podstaw do pociągania do odpowiedzialności prokuratora, który tę decyzję podjął.

Podkreślić należy, że to prokurator jest gospodarzem postępowania przygotowawczego i to jemu ustawodawca w art. 311 § 2 k.p.k. przyznał uprawnienia do decydowania komu i w jakim zakresie, prawem przewidzianym, może powierzyć śledztwo do prowadzenia. W myśl z kolei art. 312 kpk uprawnienia Policji przysługują także ABW, w zakresie ich właściwości. Takie też stanowisko zajął Sąd Rejonowy w Tomaszowie Mazowieckim, który postanowieniem z dnia 9 czerwca 2011 r., sygn. II Kp 364/11 i II Kp.399/11 utrzymał w mocy postanowienie Prokuratora Rejonowego w Tomaszowie Mazowieckim w przedmiocie przeszukania. Odnosząc się do treści zażalenia na to postanowienie, Sąd powołując przepisy art. 15 § 1 kpk i 312 pkt 1 kpk, uznał za niezasadny zarzut dotyczący działania funkcjonariuszy ABW bez legitymacji prawnej. W uzasadnieniu swego orzeczenia Sąd stwierdził też, że wydanie postanowienia dotyczącego przeszukania było uzasadnione, podobnie jak jego zakres i rodzaj zatrzymanych rzeczy.

Oceniając kontestowaną decyzję prokuratora w przedmiocie organu, któremu powierzył prowadzenie śledztwa, należy mieć również na uwadze

zawartość i treść zabezpieczonych materiałów, w tym dwóch gier komputerowych oraz fakt, że istotnym powodem jej podjęcia było posiadanie przez Agencję Bezpieczeństwa Wewnętrznego odpowiedniej bazy technicznej i umiejętności w zakresie badań zapisów na informatycznych nośnikach danych.

Zważywszy, iż z treści oświadczenia Pana Senatora Zbigniewa Cichonia wynika, iż stanowi ono w swej istocie zawiadomienie o podejrzeniu popełnienia przestępstwa, zostanie ono rozpoznane jako doniesienie o przestępstwie.

Z miłym


Andrzej Seremet