



OKRESNÁ PROKURATÚRA MARTIN
Vajanského nám. 1, 036 80 Martin 1

Číslo: 2 Pv 232/23/5506-22
EEČ: 2-40-234-2024

Martin 28.02.2024

U Z N E S E N I E

Trestná vec: obv. **XXXXX**

Trestný čin: prečin: prechovávanie detskej pornografie a účasť na detskom pornografickom predstavení podľa § 370 odsek 1 Trestného zákona

Rozhodol: prokurátorka Okresnej prokuratúry Martin

Podľa § 215 odsek 1 písmeno b Trestného poriadku **zastavujem** trestné stíhanie obvineného:

XXXXX

dátum narodenia: XXXXX

miesto narodenia: XXXXX

rodné priezvisko: XXXXX

XXXXX: XXXXX

adresa na doručovanie písomností: XXXXX

väzba: nie

ktorý je trestne stíhaný pre trestný čin:

- prečin: prechovávanie detskej pornografie a účasť na detskom pornografickom predstavení podľa § 370 odsek 1 Trestného zákona štádium: dokonaný trestný čin
forma trestnej súčinnosti: jeden páchatel' vo veci

na tom skutkovom základe, že:

od presne nezistenej doby do 06.07.2023, v mieste trvalého bydliska na adrese XXXXX, v predmete označenom ako stopa č. 1 - mobilný telefón zn. iPhone 6S, ktorý dobrovoľne vydal, na základe výzvy, počas vykonávania domovej prehliadky, uskutočnenej na základe príkazu sudcu Okresného súdu XXXXX zo dňa 22.06.2023 č.p.: XXXXX prechovával údaje, ktoré sa nachádzajú na USB pamäťové médium s označením 068-2023 k ČVS:XXXXX ktoré tvorí prílohu znaleckého posudku odboru elektrotechnika, odvetvie nosiče zvukových a zvukovo-obrazových záznamov č. 68/2023, a to fotografie obsahujúce detskú pornografiu v časti:

- AUTOPSY Files\Images\:

- 15769-5003.JPG - ktorej obsahom je fotografia s vyobrazením detskej pornografie, a to maloletého dievčaťa vo veku do 12 rokov, ako leží na posteli s rozkročenými nohami, pričom do vagíny si vkladá prsty ľavej ruky,

- 19955-5003.JPG - ktorej obsahom je fotografia s vyobrazením detskej pornografie, a to maloletého dievčaťa vo veku asi 10 rokov, ako sedí na zemi s rozkročenými nohami, pričom do vagíny si vkladá prsty ľavej ruky,
- 19961-5003.JPG - ktorej obsahom je fotografia s vyobrazením detskej pornografie, a to nahého maloletého dievčaťa vo veku asi 12 rokov, ako leží na posteli s rozkročenými nohami, pričom pravou rukou sa dotýka vagíny a v ľavej ruke drží mobilný telefón,
- 19967-5003.JPG - ktorej obsahom je fotografia s vyobrazením detskej pornografie, a to nahého maloletého dievčaťa vo veku asi 12 rokov, ako sedí opretá na zemi s rozkročenými nohami, pričom ľavou rukou si do vagíny vkladá neznámy predmet,
- 19975-5003.JPG - ktorej obsahom je fotografia s vyobrazením detskej pornografie, a to maloletého dievčaťa vo veku asi 12 rokov, ako kľačí na kolenách a pred ústami má penis dospelého muža,
- 20225-5003.JPG - ktorej obsahom je fotografia s vyobrazením detskej pornografie, a to nahého maloletého chlapca, ktorý leží na posteli, pričom nahý dospelý muž, ktorý kľačí na kolenách, s ním vykonáva pohlavný styk,

lebo tento skutok nie je trestným činom a nie je dôvod na postúpenie veci.

Odôvodnenie:

Vyšetrovatelka OR PZ XXXXX, odbor kriminálnej polície uznesením pod ČVS: XXXXX zo dňa 20.10.2023 podľa § 199 ods. 1 Tr. por. začala trestné stíhanie a súčasne podľa § 206 ods. 1 Tr. por. vznesla obvinenie XXXXX, nar. XXXXX, trvale bytom XXXXX, pre prečin prechovávanie detskej pornografie a účasť na detskom pornografickom predstavení podľa § 370 ods. 1 Trestného zákona, ktorého sa mal dopustiť na tom skutkovom základe, ako je uvedený vo výrokovvej časti tohto uznesenia.

Po vykonaní všetkých potrebných úkonov v rámci vyšetrovania predložila vyšetrovatelka PZ spisový materiál na Okresnú prokuratúru XXXXX s návrhom na podanie obžaloby.

Po preskúmaní predloženého vyšetrovacieho spisu som dospela k záveru, že návrh vyšetrovatelky PZ na podanie obžaloby nie je dôvodný, lebo z vykonaného dokazovania je nepochybné, že sa nestal skutok, pre ktorý sa vedie trestné stíhanie.

Vykonaným vyšetrovaním v predmetnej trestnej veci bol zistený nasledovný skutkový stav:

Na základe príkazu sudcu pre prípravné konanie Okresného súdu XXXXX sp. zn. XXXXX zo dňa 22.06.2023 bola u osoby XXXXX, nar. XXXXX, v mieste jeho trvalého pobytu XXXXX č. 127 vykonaná dňa 06.07.2023 domová prehliadka, počas ktorej obvinený dobrovoľne vydal mobilný telefón zn. iPhone 6S, IMEI: 353223103101805 bielej farby, mobilný telefón zn. XIAOMI M1803E7SG čiernej farby, mobilný telefón zn. XIAOMI MDG1 čiernej farby. Tieto boli následne podrobené znaleckému skúmaniu.

Zo znaleckého posudku č. 68/2023 vypracovaného znalcom z odboru

Elektronika, odvetvia Riadiaca technika, výpočtová technika (hardware), Počítačové programy (software) XXXXX dňa 30.08.2023 vyplýva, že k znaleckému skúmaniu bol vhodný len mobilný telefón iPhone 6S a SIM karta operátora 4KA SK. Mobilný telefón Xiaomi Redmi Note 5 z dôvodu neznalosti bezpečnostného Pattern kódu mobilného telefónu nebol vhodný k znaleckému skúmaniu. Rovnako nebol vhodný k znaleckému skúmaniu ani mobilný telefón Xiaomi Redmi 5 z dôvodu továrenského resetu vrátane SIM karty operátora 4KA SK z dôvodu neznalosti PIN kódu SIM karty. Pri znaleckom skúmaní použil znalec programový produkt MOBILedit Forensic PRO obsahujúci funkcionality, ktorá v obrázkových súboroch uložených v mobilnom telefóne dokáže rozpoznať niektoré typy scén (drogy, zbrane, nahota...). Na základe toho zistil, že v mobilnom telefóne iPhone 6S sa nachádzajú obrázkové súbory, na ktorých je zobrazená sexuálna tematika. Na SIM karte 4KA SK sa nenachádzali obrázkové súbory, na ktorých je zobrazená sexuálna tematika. Z umiestnenia identifikovaných súborov zobrazujúcich nahotu je možné zistiť, že identifikované súbory boli

- zdieľané aplikáciou Messenger, prostredníctvom ktorej používateľ mobilného telefónu iPhone 6S komunikoval s inými užívateľmi sociálnej siete Facebook
- vytvorené operačným systémom mobilného telefónu ako thumbnails (zmenšeniny) a ktoré prislúchajú k pôvodným obrázkovým súborom plnej veľkosti a video súborom (tieto sa už v mobilnom telefóne nenachádzali). Prostredníctvom mobilného telefónu iPhone 6S a v ňom nainštalovanej aplikácie Messenger sa komunikovalo s inými účastníkmi, s ktorými si vymieňali identifikované obrázkové súbory a video súbory so sexuálnou tematikou. V komunikáciách boli zdieľané rôzne multimediálne súbory, ktoré boli uložené na serveroch sociálnej siete Facebook a ku ktorým bol prístup zablokovaný (resp. expiroval), a teda nie je možné získať ani náhľady týchto súborov. Identifikované súbory zobrazujúce nahotu vytvorené operačným systémom mobilného telefónu ako thumbnails (zmenšeniny) ostali v mobilnom telefóne iPhone 6S zachované aj po tom, ako boli pôvodné obrázkové súbory plnej veľkosti a video súbory (ku ktorým prislúchajú) z mobilného telefónu vymazané. Mobilný telefón iPhone 6S neobsahoval video súbor totožný s video súborom: d3a22da7d4e9202d344379cfc082eea1.mp4, obsiahnutého v Cyber Tipline Report č. 142798902, na podklade ktorej bolo v danej veci začaté trestné stíhanie. V mobilnom telefóne iPhone 6S ani na SIM karte 4KA SK znalec neidentifikoval komunikácie so sexuálnym podtónom.

Pri výsluchu zo dňa 30.11.2023 znalec XXXXX uviedol, že vo všetkých prípadoch identifikovaných fotografií, označených ako

- 15769-5003.JPG - ktorej obsahom je fotografia s vyobrazením detskej pornografie, a to maloletého dievčaťa vo veku do 12 rokov, ako leží na posteli s rozkročenými nohami, pričom do vagíny si vkladá prsty ľavej ruky,
- 19955-5003.JPG - ktorej obsahom je fotografia s vyobrazením detskej pornografie, a to maloletého dievčaťa vo veku asi 10 rokov, ako sedí na zemi s rozkročenými nohami, pričom do vagíny si vkladá prsty ľavej ruky,
- 19961-5003.JPG - ktorej obsahom je fotografia s vyobrazením detskej pornografie, a to nahého maloletého dievčaťa vo veku asi 12 rokov, ako leží na posteli s rozkročenými nohami, pričom pravou rukou sa dotýka vagíny a v ľavej ruke drží mobilný telefón,
- 19967-5003.JPG - ktorej obsahom je fotografia s vyobrazením detskej pornografie, a to nahého maloletého dievčaťa vo veku asi 12 rokov, ako sedí opretá na zemi s rozkročenými nohami, pričom ľavou rukou si do vagíny vkladá neznámy predmet,

- 19975-5003.JPG - ktorej obsahom je fotografia s vyobrazením detskej pornografie, a to maloletého dievčaťa vo veku asi 12 rokov, ako kľačí na kolenách a pred ústami má penis dospelého muža,

- 20225-5003.JPG - ktorej obsahom je fotografia s vyobrazením detskej pornografie, a to nahého maloletého chlapca, ktorý leží na posteli, pričom nahý dospelý muž, ktorý kľačí na kolenách, s ním vykonáva pohlavný styk,

ide o thumbnail, teda o zmenšeniny pôvodných videosúborov, ktoré si vytvára operačný systém mobilného telefónu na zjednodušenie a zrýchlenie prehľadávania medzi obrázkami a videosúbormi. Sú to tie malé obrázky, ktoré vidieť v galérii, teda ktoré sa zobrazujú napr. pri prehľadávaní galérií mobilného telefónu. Zvolením, resp. kliknutím na vybraný thumbnail dôjde k načítaniu pôvodného obrázku v plnej veľkosti, resp. k spusteniu videa, pokiaľ sa tento thumbnail viaže k videosúboru. Toto platí v prípade, že pôvodný súbor, ku ktorému sa thumbnail viaže nie je vymazaný. Po vymazaní pôvodného súboru thumbnail ostáva zachovaný, avšak užívateľovi mobilného telefónu neprístupný, nevidí ho. Na otázku vyšetrovatelky PZ, čo sa deje s týmito thumbnail po vymazaní pôvodných súborov, obrázkových, resp. videosúborov, ku ktorým boli vytvorené, znalec odpovedal, že thumbnail zostávajú zachované, avšak z dôvodu, že sa nachádzajú v užívateľsky bežne neprístupnej časti úložného priestoru mobilného telefónu, tieto sa užívateľovi nezobrazujú. Znalec tiež uviedol, že nie je možné zistiť, kedy došlo k vymazaniu súboru. Thumbnail nenesie žiadnu informáciu o nakladaní s pôvodným obrázkovým súborom, resp. videosúborom, ku ktorému prináleží. Pokiaľ ide o zistenie času medzi získaním takéhoto súboru a jeho vymazaním, znalec sa vyjadril, že dá sa zistiť dátum vzniku, ale nedá sa zistiť dátum vymazania, nakoľko, ako už bolo uvedené, thumbnail nenesie žiadnu informáciu o nakladaní s pôvodným súborom, ku ktorému prináleží. Bežný užívateľ nemá informáciu o tom, že keď sa súbor zmaže a nie je už viditeľný, ostáva v mobilnom telefóne, resp. takouto informáciou nedisponuje, nakoľko celý proces vzniku thumbnail riadi počítačový systém na pozadí automaticky. Je to v nedostupnej časti a bežnému užívateľovi, teda osobe používajúcej mobil, sa nezobrazuje.

Obvinený XXXXX vo svojej výpovedi v prípravnom konaní zo dňa 03.11.2023 uviedol, že skutočnosti uvedené v uznesení o vznesení obvinenia sa zakladajú na pravde. Celého svojho konania ľutuje a spätne si ho vlastne nevie vysvetliť. Je mu nepríjemné o celej veci vypovedať a vracáť sa k nej. Čo sa týka fotografií, ktoré boli v jeho telefóne - fotografie zobrazujúce osoby mladšie ako 18 rokov v rôznych sexuálnych polohách, tieto mu boli poslané, ale nevedel uviesť kým. Myslel si, že tieto fotografie vymazal. Nie je moc zdatný v informatike, tak si myslel, že sa tam už nenachádzajú. Obvinený si nebol vedomý toho, že by tieto fotografie niekomu posielal. Po tom, ako mu boli predložené fotografie, ktoré sú predmetom uznesenia o vznesení obvinenia, uviedol, že na tieto fotografie si už nespomína. Nezaujímajú ho malé deti. Nevie, ako sa mu tieto fotografie dostali. Vedie riadny život, má priateľku a vedú aj riadny intímny život. Toto bola len nejaká nerozvážnosť, je mu to ľúto, viac sa k celému nebude vyjadrovať.

XXXXX, znalec z odboru psychiatrie a sexuológie, sa vo svojom znaleckom posudku č. 74/2023 zo dňa 13.12.2023 vyjadril, že obvinený XXXXX netrpí sexuálnou úchylkou (sexuálnou deviáciou) – kvalitatívnou poruchou sexuality (sexuálnou úchylkou k objektu ani v sexuálnej aktivite – sexuálnom správaní). Jeho konanie v čase páchania sledovaného trestného činu nebolo motivované chorobným stavom sexuality. Obvinený je heterosexuálne orientovaný.

Prečinu prechovávanía detskej pornografie a účasť na detskom pornografickom predstavení podľa § 370 ods. 1 Trestného zákona dopustí ten, kto prechováva detskú pornografiu alebo kto koná v úmysle získať prístup k detskej pornografii prostredníctvom elektronickej komunikačnej služby.

Prechovávaním sa rozumie akákoľvek vedomá a úmyselná dispozícia s detským pornografickým materiálom, pričom môže ísť tak o "fyzické" prechovávanie v podobe fotografií, časopisov a iných tlačených podôb, ako aj o (v súčasnosti oveľa viac rozšírené) prechovávanie v elektronickej podobe (DVD nosiče, USB disky, prenosné harddisky, cloud a pod.).

Na vyvodenie trestno-právnej zodpovednosti páchatela je potrebné, aby konanie páchatela kumulatívne naplňalo všetky zákonné znaky skutkovej podstaty toho ktorého trestného činu uvedeného v osobitnej časti Trestného zákona po formálnej stránke. Formálnu stránku pritom tvoria protiprávnosť a typové znaky skutkovej podstaty trestného činu charakterizujúce objekt, objektívnu stránku, subjekt a subjektívnu stránku.

Vo veci je zrejmé, že obvinený XXXXX mal vo svojom mobilnom telefóne iPhone 6S, IMEI: 353223103101805, bielej farby fotografie obsahujúce detskú pornografiu. Uvedenú skutočnosť potvrdil aj samotný obvinený, keď pri svojom výsluchu uviedol, že mu tieto fotografie niekto poslal, ale nevedel uviesť, kto mu ich poslal. Následne uvedené fotografie zmazal. Pri znaleckom skúmaní mobilného telefónu obvineného vydaného pri domovej prehliadke bolo nájdených 6 fotografií obsahujúcich detskú pornografiu a to v časti: AUTOPSY Files\Images\ - 15769-5003.JPG, 19955-5003.JPG, 19961-5003.JPG, 19967-5003.JPG, 19975-5003.JPG, 20225-5003.JPG, ale vo všetkých prípadoch týchto fotografií išlo o thumbnail, teda o zmenšeniny pôvodných obrázkových súborov, ktoré si vytvára operačný systém mobilného telefónu na zjednodušenie a zrýchlenie prehľadávania medzi obrázkami a videosúbormi. Ako sa vyjadril znalec XXXXX vo svojom znaleckom posudku č. 68/2023 zo dňa 30.08.2023 tieto zmenšeniny pôvodných obrázkových súborov ostali v mobilnom telefóne iPhone 6S zachované aj po tom, ako boli pôvodné obrázkové súbory plnej veľkosti a video súbory (ku ktorým prislúchajú) z mobilného telefónu vymazané. Po vymazaní pôvodného súboru thumbnail ostáva zachovaný, avšak užívateľovi mobilného telefónu sa nezobrazuje, nevidí ho. Obvinený XXXXX teda nemal vedomosť o tom, že tieto zmenšeniny pôvodných obrázkových súborov zostali zachované v jeho mobilnom telefóne. V súčasnosti nie je možné zistiť, kedy došlo k vymazaniu pôvodných obrázkových súborov obvineným, a teda nie je možné zistiť dobu, počas ktorej obvinený detskú pornografiu vo svojom mobilnom telefóne prechovával. Prechovávaním detskej pornografie sa pritom vo všeobecnosti rozumie nielen krátky okamih, počas ktorého užívateľ mobilného telefónu napríklad prijme správu obsahujúcu fotografiu s detskou pornografiou od iného a túto vzápätí ihneď vymaže. Prechovávaním detskej pornografie sa má na mysli dlhší časový interval. V danom prípade nebol produkovaný žiaden taký dôkaz, ktorý by preukazoval, že by obvinený XXXXX vedome a úmyselne disponoval detským pornografickým materiálom, resp. že by tento prechovával.

Podľa § 215 ods. 1 písm. b) Trestného poriadku, prokurátor zastaví trestné stíhanie, ak nie je skutok trestným činom a nie je dôvod na postúpenie veci.

Vzhľadom na to, že u obvineného XXXXX nedošlo v rámci vyšetrovania k preukázaniu takých skutočností, ktoré by napĺňali skutkovú podstatu prečinu prechovávanía detskej pornografie a účasť na detskom pornografickom predstavení podľa § 370 ods. 1 Tr. zák. tak, ako sa mu to kladie za vinu, t.j. u menovaného sa nepodarilo preukázať naplnenie objektívnej a subjektívnej stránky skutkovej podstaty predmetného trestného činu, dospela som k záveru, že daný skutok nie je trestným činom a zároveň nie je dôvod na postúpenie veci podľa § 214 ods. 1 Trestného poriadku (skutok nevykazuje znaky žiadneho priestupku), preto bolo potrebné rozhodnúť tak, ako je uvedené vo výrokovej časti tohto rozhodnutia, teda trestne stíhanie proti obvinenému zastaviť.

Poučenie:

Proti tomuto uzneseniu je prípustná sťažnosť, ktorú možno podať orgánu, ktorý rozhodnutie vydal, do troch pracovných dní od oznámenia uznesenia. Sťažnosť má odkladný účinok. (§ 185 a nasl. Tr. por.)

JUDr. Katarína Gerová
prokurátorka