

Sygn. akt VII K 654/15

WYROK

W IMIENIU RZECZYPOSPOLITEJ POLSKIEJ

Dnia 25 lutego 2016 r.

Sąd Rejonowy w Siedlcach VII Wydział Karny w składzie:

Przewodniczący: SSR Magdalena Banasiuk

Protokolant: st. sekr. sąd. Beata Grochowska

w obecności oskarżyciela – T. K. (1)

po rozpoznaniu na rozprawie w dniu 25 lutego 2016r. w S.

sprawy **T. K. (2)**, syna A. i E. z domu G.

urodzonego (...) w B.

oskarżonego o to, że:

w okresie od 04.10.2011r. do 25.11.2011r. uczestniczył na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej przez sieć Internet w zagranicznych grach hazardowych, urządzanych przez firmę bet-at-home.com (...), wbrew przepisom art. 29a ustawy z dnia 19 listopada 2009r. o grach hazardowych (Dz. U. z 2009r. nr 201 poz. 1540 z późn. zm.)

tj. o czyn z art. 107 § 2 kks

ORZEKA:

- I. oskarżonego **T. K. (2)** uniewinnia od popełnienia zarzucanego mu czynu;
- II. koszty postępowania ponosi Skarb Państwa.

Sygn.akt VII K 654/15	
UZASADNIENIE	
Na podstawie zebranego i ujawnionego w toku rozprawy głównej materiału dowodowego, Sąd ustalił następujący stan faktyczny:	
Oskarżony T. K. (2) oskarżony został przez Urząd Celny w S., o to, że w okresie 04.10.2011	

r. do 25.11.2011
r. uczestniczył na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej przez sieć Internet w zagranicznych grach hazardowych, zarządzanych przez firmę bet-at-home.com. (...), wbrew przepisom art.29a ustawy z dnia 19 listopada 2009 r. o grach hazardowych, tj. o czyn z art.107 § 2 kks.

Oskarżony T. K. (2) jest zalogowany i nadal posiada konto na stronie bet-at-home.com. (...). Gra i obstawia mecze na różnych stronach, w tym na przedmiotowej. Oskarżony posiada rachunek bankowy o nr (...) prowadzony przez (...) Bank (...) SA. Na ten rachunek otrzymywał on środki finansowe z rachunku bankowego o nr (...) prowadzonego na rzecz firmy bet-at-home.com. (...). W tytułach przelewu znajdowała się adnotacja „gewinnauszahlung”, co oznacza wypłatę zysków tj.wygraną.

Oskarżony nie był dotychczas karany.

Powyższy stan faktyczny Sąd Rejonowy ustalił na podstawie następujących dowodów: wyjaśnień oskarżonego (k.115v, 82), pismo Banku (...) (k.5), umowy świadczenie bankowej usługi elektronicznej

(k.6-12), zestawienia operacji finansowych (k.13), ogólnych warunków handlowych bet-at-home (k.14-18), wyroku trybunału (k.19-25), pisma (...) Bank (...) S. A. (k.52), historii rachunku (k.53-69), umowy o prowadzenie rachunku (k.70-72), formularza identyfikacyjnego (k.73,74), karty karnej (k.85).

Oskarżony T. K. (2) w toku postępowania przygotowawczego jak i rozprawy nie przyznał się do popełnienia zarzucanego mu czynu i potwierdził fakt zalogowania na stronie bet-at-home.com. (...) oraz stawiania zakładów. Jednakże wskazał, iż grał za pośrednictwem Internetu, ale nie na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej. Jak wskazał przelewał różne kwoty na konto w/w firmy i różne też kwoty wypłacał, ale nie jest w stanie wskazać z jakiego tytułu.

Wyjaśnienia oskarżonego złożone w toku postępowania przygotowawczego, jak i sądowego są logiczne, konsekwentne i w ocenie Sądu zasługują na wiarę, tym bardziej, iż znajdują potwierdzenie w zgromadzonym materiale dowodowym.

Słusznie podnosi oskarżony, iż nie zostało w jakikolwiek sposób uprawdopodobnione, iż oskarżony dokonywał zakładów, czy też grał w gry hazardowe za pośrednictwem internetu, znajdując się na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej.

Oceniając zgromadzony w sprawie materiał dowodowy stwierdzić należy, iż brak jest podstaw do tego, aby uznać oskarżonego za winnego popełnienia zarzucanego mu czynu.

Sprawcą przestępstwa spenalizowanego w art. 107 § 2 k.k.s. będzie każda osoba, która na terytorium RP uczestniczyć będzie w zagranicznej grze losowej lub zagranicznym zakładzie wzajemnym, co równocześnie oznacza, że nie wypełni znamion przestępstwa skarbowego udział na terytorium innego państwa obywatela polskiego np. w grze losowej tam organizowanej.

Uczestniczenie na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej w zagranicznej grze losowej lub zagranicznym zakładzie wzajemnym to tyle, co branie udziału w takiej grze czy zakładzie.

Wskazać jednak należy, że zakazy z art. 29a ustawy o grach hazardowych naruszają traktatową zasadę swobodnego przepływu towarów i usług w państwach członkowskich Unii Europejskiej. W obszarze rynku hazardowego niedopuszczalne jest co do zasady ograniczanie świadczenia usług hazardowych w którymś kraju członkowskim, stanowi to bowiem naruszenie art. 56 Traktatu o funkcjonowaniu Unii Europejskiej. W kontekście komentowanego typu czynu zabronionego warto zauważyć, że przyjmując zakaz uczestnictwa w grach hazardowych urządzanych przez internet za relewantny dla art. 107 § 2 k.k.s., należy wskazać, iż obejmuje on wyłącznie uczestnictwo w takich zagranicznych grach losowych i takich zagranicznych zakładach wzajemnych, które są urządzane za granicą nielegalnie. Oznacza to, że typ z art. 107 § 2 k.k.s. nie obejmuje uczestnictwa w legalnych na obszarze Unii Europejskiej internetowych grach losowych i zakładach wzajemnych, bowiem pozwala na to Traktat o funkcjonowaniu Unii

Europejskiej, jak również uczestnictwa w grach na automatach (w tym o niskich wygranych), zarówno internetowych, czy to innych.

W piśmiennictwie słusznie wskazuje się na praktycznie zupełny brak świadomości wśród adresatów norm prawnych karalności zachowań stypizowanych w art. 107 § 2 k.k.s., czego przyczyn można upatrywać w publicznym (zwłaszcza przy wykorzystaniu mediów) propagowaniu uczestnictwa w zagranicznych grach losowych i zakładach wzajemnych.

Sąd I instancji w całej rozciągłości podziela orzeczenie Sądu Apelacyjnego w Szczecinie z dnia 17 września 2014 r. w sprawie II AKz 324/14, w którym to stanął na stanowisku, iż: „Nie sposób mówić o choćby uprawdopodobnieniu występowania przesłanek czynu z art. 107 § 2 k.k.s., skoro brak jakiegokolwiek informacji o tym, czy dysponent wskazywanego konta podejmował się udziału w jakichkolwiek grach losowych lub zakładach wzajemnych, a także czy działania te wykonywał na terytorium Rzeczypospolitej

Polskiej. Posiadanie konta w polskim banku nie może być utożsamiane z działaniem na terytorium tego kraju tym bardziej, że przestępstwa dokonano przez sieć Internet, z którą gracze mogli się łączyć teoretycznie z każdego miejsca na świecie”.

Zauważyć ponadto należy, iż jeśli chodzi o internetową grę, czy zakład, to może być ona zorganizowana przez zagraniczne podmioty z wykorzystaniem zagranicznego systemu komputerowego, do którego uzyskuje dostęp również polski użytkownik. W takim przypadku zdaniem Sądu, korzystanie przez użytkownika znajdującego się na terytorium państwa polskiego z "wirtualnego kasyna" zlokalizowanego na serwerze znajdującym się za granicą powoduje, iż nie popełnia on przestępstwa ze względu na kwestie miejsca popełnienia czynu i zasadę terytorialności jako podstawę jurysdykcji.

Mając powyższe na względzie Sąd orzekł jak w wyroku. Orzeczenie o kosztach procesu uzasadnia art. 632 pkt 2 kpk.