

Sygn. akt II Ka 402/19

WYROK W IMIENIU RZECZYPOSPOLITEJ POLSKIEJ

Dnia 4 lutego 2020 r.

Sąd Okręgowy w Ostrołęce II Wydział Karny w składzie:

Przewodniczący: Sędzia Sądu Okręgowego Ryszard Warda

Sędziowie : Sędzia Sądu Okręgowego Magdalena Dąbrowska

Sędzia Sądu Okręgowego Artur Bobiński (spr.)

Protokolant : Ilona Wojtkowska

przy udziale prokuratora Prokuratury Okręgowej Andrzeja Ołdakowskiego;

po rozpoznaniu w dniu 4 lutego 2020 r.

w sprawie P. S. (1) i K. S. (1)

oskarżonych z art. 286 § 1 kk i in. kks

apelacji obrońcy oskarżonych

od wyroku Sądu Rejonowego w Wyszkowie

z dnia 3 września 2019 r. w sprawie sygn. akt. II K 207/18,

I. zaskarżony wyrok zmienia w ten sposób, że :

1. zarzucone oskarżonemu P. S. (1) w pkt III aktu oskarżenia przestępstwo kwalifikuje z art. 56 § 2 kks w zw. z art. 6 § 2 kks i za podstawę skazania i wymiaru kary za to przestępstwo, w pkt 3 wyroku przyjmuje art. 56 § 2 kks;
2. zarzucone oskarżonej K. S. (1) w pkt VI aktu oskarżenia przestępstwo kwalifikuje z art. 18 § 3 kk w zw. z art. 20 § 2 kks w zw. z art. 56 § 2 kks w zw. z art. 6 § 2 kks i w podstawie skazania i wymiaru kary w pkt 7 wyroku, art. 56 § 1 kks zastępuje art. 56 § 2 kks;
3. zarzucone oskarżonej K. S. (1) w pkt VII aktu oskarżenia przestępstwo kwalifikuje z art. 56 § 2 kk w zw. z art. 6 § 2 kks i w podstawie skazania i wymiaru kary w pkt 8 wyroku, art. 56 § 1 kks zastępuje art. 56 § 2 kks;
4. orzeczoną wobec oskarżonego P. S. (1) w pkt 4 wyroku karę łączną pozbawienia wolności obniża do 1 (jednego) roku;
5. na podstawie art. 20 § 2 kks w zw. z art. 69 § 1 i 2 kk, art. 70 § 1 kk, art. 72 § 1 pkt 1 kk i art. 73 § 1 kk wykonanie kar łącznych pozbawienia wolności wobec oskarżonych P. S. (1) oraz K. S. (1) warunkowo zawiesza na okresy po 3 (trzy) lata próby, zobowiązuje ich do pisemnego informowania kuratora co 6 (sześć) miesięcy o przebiegu okresu próby i oddaje ich w tym okresie pod dozór kuratora;

II. w pozostałej części zaskarżony wyrok utrzymuje w mocy;

III. zwalnia oboje oskarżonych z obowiązku uiszczenia opłaty i wydatków za postępowanie odwoławcze.

UZASADNIENIE		
Formularz UK 2	Sygnatura akt	II Ka 402/19
Załącznik dołącza się w każdym przypadku. Podać liczbę załączników:	1	
1. CZEŚĆ WSTĘPNA		

1.1. Oznaczenie wyroku sądu pierwszej instancji

Wyrok Sądu Rejonowego w Wyszkowie z dnia 3 września 2019 r. w sprawie II K 207/18

1.2. Podmiot wnoszący apelację

oskarżyciel publiczny albo prokurator w sprawie o wydanie wyroku łącznego

oskarżyciel posiłkowy

oskarżyciel prywatny

obrońca

oskarżony albo skazany w sprawie o wydanie wyroku łącznego

inny

1.3. Granice zaskarżenia

1.3.1. Kierunek i zakres zaskarżenia

na korzyść

w całości

# na niekorzyść		
# w części	#	co do winy
#	co do kary	
#	co do środka karnego lub innego rozstrzygnięcia albo ustalenia	
1.3.2. Podniesione zarzuty		
Zaznaczyć zarzuty wskazane przez strony w apelacji		
#	art. 438 pkt 1 k.p.k. – obraza przepisów prawa materialnego w zakresie kwalifikacji prawnej czynu przypisanego oskarżonemu	
#	art. 438 pkt 1a k.p.k. – obraza przepisów prawa materialnego w innym wypadku niż wskazany w art. 438 pkt 1 k.p.k., chyba że pomimo błędnej podstawy prawnej orzeczenie odpowiada prawu	
#	art. 438 pkt 2 k.p.k. – obraza przepisów postępowania, jeżeli mogła ona mieć wpływ na treść orzeczenia	
#	art. 438 pkt 3 k.p.k. – błąd w ustaleniach faktycznych przyjętych za podstawę orzeczenia, jeżeli mógł on mieć wpływ na treść tego orzeczenia	
#	art. 438 pkt 4 k.p.k. – rażąca niewspółmierność kary, środka karnego, nawiązki lub niesłusznego zastosowania albo niezastosowania środka	

	zabezpieczającego, przypadku lub innego środka	
#	art. 439 k.p.k.	
#	brak zarzutów	

1.4. Wnioski

#	uchylenie	#	Zmiana
---	-----------	---	--------

2. Ustalenie faktów w związku z dowodami przeprowadzonymi przez sąd odwoławczy

2.1. Ustalenie faktów

2.1.1. Fakty uznane za udowodnione					
Lp.	Oskarżony	Fakt oraz czyn, do którego fakt się odnosi	Dowód	Numer karty	
1.		P. S. (1)	Działalność charytatywna obojga oskarżonych na rzecz dzieci	Kserokopie podziękowań	690-693
2.		M. S.			
2.1.2. Fakty uznane za nieudowodnione					
Lp.	Oskarżony	Fakt oraz czyn, do którego fakt się odnosi	Dowód	Numer karty	

2.2. Ocena dowodów

2.2.1. Dowody będące podstawą ustalenia faktów		
Lp. faktu z pkt 2.1.1	Dowód	Zwięźle o powodach uznania dowodu
	Kserokopie trzech podziękowań	Dowody z kserokopii dokumentów pochodzące od przedstawicieli organów prowadzących przedszkola.

2.2.2. Dowody nieuwzględnione przy ustaleniu faktów (dowody, które sąd uznał za niewiarygodne oraz niemające znaczenia dla ustalenia faktów)		
Lp. faktu z pkt 2.1.1 albo 2.1.2	Dowód	Zwięźle o powodach nieuwzględnienia dowodu

3. STANOWISKO SĄDU ODWOŁAWCZEGO WOBEC ZGŁOSZONYCH ZARZUTÓW i wniosków		
Lp.	Zarzut	
	1. Obraza przepisów postępowania, jeżeli mogła ona mieć wpływ na treść orzeczenia. 2. Błąd w ustaleniach faktycznych przyjętych za podstawę orzeczenia, jeżeli mógł on mieć wpływ na treść tego orzeczenia; 3. Obraza przepisów prawa materialnego w zakresie kwalifikacji	# zasadny # częściowo zasadny # niezasadny # częściowo zasadny # zasadny

	<p>prawnej czynu przypisanego oskarżonym;</p> <p>4. Zarzut rażącej niewspółmierności kary w sensie surowości kary;</p>	
Zwięźle o powodach uznania zarzutu za zasadny, częściowo zasadny albo niezasadny		
<p>Ad. 1 Sąd Rejonowy nie dopuścił się obrazy art. 7 kpk i 410 kpk.</p> <p>Ad. 2. Sąd Rejonowy nie dopuścił się błędu w ustaleniach faktycznych przyjętych za podstawę orzeczenia.</p> <p>Ad. 3. Sąd Rejonowy błędnie zakwalifikował czyny zarzucone oskarżonym w pkt III aktu oskarżenia i VI aktu oskarżenia.</p> <p>Ad. 4. Orzeczona wobec oskarżonego P. S. (1) w pkt 4 wyroku kara łączna pozbawienia wolności rażąco surowa. Z uwagi na zbieżność czasową i co do zasady jednolity sposób działania karę łączną pozbawienia wolności należało ukształtować na zasadzie absorpcji . Również bezwzględne kary łączne pozbawienia wolności orzeczone wobec obojga oskarżonych rażąco surowe.</p>		
Wniosek		
1. Uchylnie zaskarżonego wyroku i przekazanie sprawy do ponownego rozpoznania	<p># zasadny</p> <p># częściowo zasadny</p> <p># niezasadny</p>	
Zwięźle o powodach uznania wniosku za zasadny, częściowo zasadny albo niezasadny.		

W sprawie nie zachodziła potrzeba ponownego przeprowadzenia postępowania dowodowego w całości stosownie do art. 437 § 2 kpk w zw. z art. 113 § 1 kks.	
---	--

4. OKOLICZNOŚCI PODLEGAJĄCE UWZGLĘDNIENIU Z URZĘDU	
1.	
Zwięźle o powodach uwzględnienia okoliczności	
5. ROZSTRZYGNIĘCIE SĄDU ODWOŁAWCZEGO	
5.1. Utrzymanie w mocy wyroku sądu pierwszej instancji	
1.	Przedmiot utrzymania w mocy
Zwięźle o powodach utrzymania w mocy	
5.2. Zmiana wyroku sądu pierwszej instancji	
	Przedmiot i zakres zmiany
Wyrok zmieniony.	
1. Zmiana kwalifikacji prawnej czynów zarzuconych oskarżonym w pkt III i VI aktu oskarżenia, przypisanych oskarżonemu P. S. (1) w pkt 3 wyroku, zaś oskarżonej M. S. w pkt 7 wyroku.	
2. Obniżenie kary łącznej wobec oskarżonego P. S. (1) orzeczonej w pkt 4 wyroku do 1 roku;	
3. Warunkowe zawieszenie wykonania orzeczonych wobec obojga oskarżonych kar łącznych pozbawienia wolności na okresy po 3 lata próby , dozór kuratora	

i obowiązek pisemnego informowania kuratora o przebiegu próby co 6 miesięcy	
Zwi ę z le o powodach zmiany	
<p>Wyrok został zaskarżony w całości na korzyść obojga oskarżonych. Pomimo niezasadności wniosku o uchylenie zaskarżonego wyroku i przekazanie sprawy do ponownego rozpoznania Sądowi Rejonowemu, kierunek apelacji otwierał możliwość zmiany kwalifikacji prawnej czynów z pkt III i VI aktu oskarżenia na korzystniejszy dla obojga oskarżonych.</p> <p>Wartość podatku narażonego na uszczuplenie była małej wartości w rozumieniu art. 56 § 2 kks. Minimalne wynagrodzenie za pracę od 1 stycznia 2014 r. wynosiło 1680 zł. Kwota zobowiązania publicznoprawnego nie przekroczyła 336.000 zł, stosownie do art. 53 § 14 kks. Konsekwencją zmiany kwalifikacji prawnej czynów przypisanych poprzez zastąpienie art. 56 § 1 kks art. 56 § 2 kks. Zarzut zawarty w pkt I B) apelacji obrońcy jako w pełni zasadny podlegał uwzględnieniu.</p> <p>Z uwagi na co do zasady jednorodny cel działania oskarżonego P. S. (1) orzeczoną karę łączną należało orzec na zasadzie absorpcji.</p> <p>Wymiar orzeczonych kar łącznych obojga oskarżonych z uwagi na pozytywną prognozę kryminologiczną i niekaralność pozwolił na warunkowe zawieszenie wykonania kar łącznych pozbawienia wolności.</p> <p>Pozostałe zarzuty apelacji niezasadne:</p> <p>Ad. Zarzut z pkt I. A) apelacji. Niezależnie od tego, że na konto oskarżonego P. S. (1) zostało przelane 128.974,20 zł, to pozostała wartość uzyskanych środków pieniężnych stanowiła jego korzyść majątkową gdyż zmniejszała pasywa w postaci uregulowanych w ten sposób zobowiązań podatkowych. Brak wypełnienia wszystkich znamion czynu z art. 76 § 2 kks.</p> <p>Ad. Zarzut z pkt I. C) apelacji. Nie doszło do podwójnego ukarania oskarżonej. Sankcja w postaci obowiązku zapłaty równowartości podatku nie jest karą, a obowiązkiem podatkowym wynikającym z prawomocnej decyzji Naczelnika Urzędu Skarbowego w W. z dnia 6 czerwca 2017 r.</p> <p>Ad. Zarzut z pkt I. D) apelacji. Przepis art. 271a § 1 kk obowiązywał w dacie czynu z pkt. II aktu oskarżenia.</p>	

Wszedł w życie 1 marca 2017 r. Czyn z pkt II aktu oskarżenia dokonany z chwilą działania oskarżonego tj. użycia go podczas kontroli w dniu 31 marca 2017 r.

Ad. Zarzut z pkt I. E) Oskarżona jako właściciel firmy Usługi (...) była uprawniona do wystawiania faktur.

Ad. Zarzut z pkt I F) apelacji. Faktury nie były nierzetelne w rozumieniu art. 62 § 2 kks. Faktury miały odzwierciedlać zdarzenia gospodarcze, które w rzeczywistości nigdy w jakiegokolwiek postaci z nich wynikającej nie miały miejsca.

Ad. Zarzut z pkt II a) apelacji. obrońca oskarżonych na rozprawie w dniu 7 maja 2019 r. wyraził zgodę na zaniechanie wzywania i ujawnienie zeznań świadka B. G..

Ad. Zarzut z pkt II b) apelacji. Sąd miał na uwadze całokształt materiału dowodowego a nie tylko wyjaśnienia oskarżonych, którzy nie przyznając się do popełnienia zarzucanych im czynów realizowali prawo do obrony

5.3. Uchylenie wyroku sądu pierwszej instancji		
5.3.1. Przyczyna, zakres i podstawa prawna uchylenia		
1.1.		# art. 439 k.p.k.
Zwięźle o powodach uchylenia		
2.1.	Konieczność przeprowadzenia na nowo przewodu w całości	# art. 437 § 2 k.p.k.
Zwięźle o powodach uchylenia		
3.1.	Konieczność umorzenia postępowania	# art. 437 § 2 k.p.k.
Zwięźle o powodach uchylenia i umorzenia ze wskazaniem		

szczególnej podstawy prawnej umorzenia		
4.1.		# art. 454 § 1 k.p.k.
Zwięźle o powodach uchylenia		
5.3.2. Zapatrywania prawne i wskazania co do dalszego postępowania		
5.4. Inne rozstrzygnięcia zawarte w wyroku		
Punkt rozstrzygnięcia z wyroku	Przytoczyć okoliczności	
6. Koszty Procesu		

Punkt rozstrzygnięcia z wyroku	Przytoczyć okoliczności
II	Sąd Okręgowy zwolnił oskarżonych z kosztów procesu z uwagi na sytuację majątkową i wysokość obciążeń podatkowych.

7. PODPIS

1.3. Granice zaskarżenia		
Kolejny numer załącznika	1	
Podmiot wnoszący apelację	Apelacja obrońcy oskarżonych P. S. (1) i K. S. (1)	

Rozstrzygnięcie, brak rozstrzygnięcia albo ustalenie, którego dotyczy apelacja	W całości	
1.3.1. Kierunek i zakres zaskarżenia		
# na korzyść # na niekorzyść	# w całości	
# w części	#	co do winy
#	co do kary	
#	co do środka karnego lub innego rozstrzygnięcia albo ustalenia	
1.3.2. Podniesione zarzuty		
Zaznaczyć zarzuty wskazane przez strony w apelacji		
#	art. 438 pkt 1 k.p.k. – obraza przepisów prawa materialnego w zakresie kwalifikacji prawnej czynu przypisanego oskarżonemu	
#	art. 438 pkt 1a k.p.k. – obraza przepisów prawa materialnego w innym wypadku niż wskazany w art. 438 pkt 1 k.p.k., chyba że pomimo błędnej podstawy prawnej orzeczenie odpowiada prawu	

#	art. 438 pkt 2 k.p.k. – obraza przepisów postępowania, jeżeli mogła ona mieć wpływ na treść orzeczenia		
#	art. 438 pkt 3 k.p.k. – błąd w ustaleniach faktycznych przyjętych za podstawę orzeczenia, jeżeli mógł on mieć wpływ na treść tego orzeczenia		
#	art. 438 pkt 4 k.p.k. – rażąca niewspółmierność kary, środka karnego, nawiązki lub niesłusznego zastosowania albo niezastosowania środka zabezpieczającego, przypadku lub innego środka		
#	art. 439 k.p.k.		
#	brak zarzutów		
1.4. Wnioski			
#	uchylenie	#	Zmiana