

Sygn.akt II AKa 329/16

WYROK W IMIENIU RZECZYPOSPOLITEJ POLSKIEJ

Dnia 7 listopada 2016 r.

Sąd Apelacyjny w Warszawie w Wydziale II Karnym w składzie:

Przewodniczący: Sędzia SA Małgorzata Janicz

Sędziowie: SA Paweł Rysiński

SA Maria Mrozik - Szykiel /spr/

Protokolant: st. sekr.sąd. Marzena Brzozowska

przy udziale prokuratora Anny Adamiak

po rozpoznaniu w dniu 7 listopada 2016 r.

sprawy **J. R.** (poprzednie nazwisko K.) ur. (...) w W. s. C. i M. zd. R.

oskarżonego o przestępstwo z art. 299 § 5 kk w zw. z art. 299 § 1 kk w zw. z art. 65 § 1 kk

na skutek apelacji wniesionej przez prokuratora

od wyroku Sądu Okręgowego w Warszawie

z dnia 27 kwietnia 2016 r. sygn. XVIII K 37/12

zmienia wyrok w zaskarżonej części w ten sposób, że za podstawę prawną orzeczonego wobec oskarżonego J. R. w punkcie V przepadku korzyści majątkowej przyjmuje w miejsce art. 45 § 1 kk – art. 299 § 7 kpk;

wydatkami sądowymi za postępowanie odwoławcze obciąża Skarb Państwa.

UZASADNIENIE

Sąd Okręgowy w Warszawie wyrokiem z dnia 27 kwietnia 2016 r. sygn. XVIII K 37/12 uznał oskarżonego J. R. za winnego dokonania 8 przestępstw, tj. z art. 258 § 1 kk, trzech czynów z art. 77 pkt 1 i 2 i art. 79 pkt 4 ustawy z dnia 29 września 1994 r. o rachunkowości, trzech czynów z art. 60 § 1 kks i art. 6 § 2 kks w zw. z art. 37 § 1 pkt 5 kks, nadto czynu z art. 299 § 5 kk w zw. z art. 299 § 1 kk w zw. z art. 65 § 1 kk polegającego na tym, że w dniu 4 września 2008 r. w W. działając w zorganizowanej grupie przestępczej wspólnie i w porozumieniu z innymi osobami, w tym z G. K., J. K., M. Ż., podejmował czynności zmierzające do udaremnienia stwierdzenia przestępnego pochodzenia oraz miejsca przechowywania środków pieniężnych, które pochodziły z korzyści związanych z wprowadzenia do obrotu rzeczy uzyskanych za pomocą czynów zabronionych w celu utrudnienia stwierdzenia przestępnego pochodzenia oraz miejsca przechowywania tych środków płatniczych, w ten sposób, że nabywając udziały (...) sp.z o.o. w C., w ilości 50 udziałów o wartości nominalnej 1000 zł i łącznej wartości 50.000 zł za kwotę 3000 zł, w (...) sp.z o.o. z siedzibą w B. w ilości 1000 udziałów o wartości nominalnej 50 zł i łącznej wartości 50.000 zł za kwotę 3000 zł oraz (...) sp.z o.o. z siedzibą w Ł. nabył 1500 udziałów o wartości nominalnej 100 zł i łącznej wartości 150.000 zł, przyjął kwotę 50.000 zł od J. K. i M. Ż., które to środki pochodziły z przestępstw związanych z wprowadzeniem do obrotu rzecz, tj. wyrobów stalowych uzyskanych za pomocą czynów zabronionych, czym osiągnął korzyść majątkową w kwocie co najmniej 50.000 zł i za czyn ten na podstawie art. 299 § 5 kk w zw. z art. 65 § 1 kk wymierzył oskarżonemu karę roku i 6 miesięcy pozbawienia wolności (pkt II wyroku);

odnośnie tego czynu **na podstawie art. 45 § 1 kk orzeczono wobec oskarżonego przepadek korzyści majątkowej pochodzącej z przestępstwa w kwocie 50.000 zł (pkt V wyroku)** oraz na mocy art. 41 § 1 kk orzeczono środek karny w postaci zakazu pełnienia funkcji członka zarządu w spółkach prawa handlowego na okres 5 lat;

jako karę łączną orzeczono wobec oskarżonego 2 lata pozbawienia wolności, której wykonanie warunkowo zawieszono – przyjmując za podstawę przepisy obowiązujące do dnia 30 czerwca 2015 r. – na okres 5 lat, oddając w tym okresie oskarżonego pod dozór kuratora sądowego;

zasądzono od oskarżonego koszty sądowe.

Apelację wniósł prokurator zaskarżając wyrok w części dotyczącej orzeczenia o środku karnym na niekorzyść oskarżonego.

Powołując się na przepis art. 438 pkt 1 kpk i art. 437 kpk apelacja zarzuca wyrokowi obrazę przepisów prawa materialnego, tj. art. 299 § 7 kk poprzez jego niezastosowanie i orzeczenie przez Sąd wobec oskarżonego J. R. przypadku korzyści majątkowej na podstawie art. 45 § 1 kk, podczas gdy zachodziły przesłanki do zastosowania przepisu art. 299 § 7 kpk, co skutkowało, że orzeczenie przypadku korzyści majątkowej nastąpiło z obrazą prawa materialnego.

Stawiając powyższy zarzut apelacja wnosi o zmianę zaskarżonego wyroku w punkcie V poprzez orzeczenie przypadku korzyści majątkowej na zasadzie art. 299 § 7 kpk, a w pozostałej części utrzymanie zaskarżonego orzeczenie w mocy.

Sąd Apelacyjny zważył, co następuje:

Apelacja podlegała uwzględnieniu.

Należy podzielić stanowisko skarżącego, iż w realiach niniejszej sprawy doszło do obrazę prawa materialnego, bowiem Sąd Okręgowy przepadek korzyści majątkowej osiągniętej przez oskarżonego J. R. zamiast na podstawie art. 299 § 7 kk orzekł na podstawie art. 45 § 1 kk.

Nie może budzić wątpliwości, iż przypadku skazania oskarżonego za dokonanie czynu z art. 299 § 1 kk przepis ten w § 7 obliguje sąd do orzeczenia przypadku korzyści pochodzących z tego przestępstwa lub ich równowartości. Skoro Sąd Okręgowy ustalił i nie jest to kwestionowane, że oskarżony J. R. z popełnienia przestępstwa stypizowanego w art. 299 § 1 kk osiągnął korzyść w wysokości 50.000 zł to słusznie orzekł przepadek tej kwoty, przy czym podstawę prawną tego orzeczenia winien stanowić art. 299 § 7 kk, co jednoznacznie wynika z jego treści. Unormowanie to, jak przyjmuje się w orzecznictwie, stanowi uzupełnienie przepisów art. 44 i 45 kk, które dotyczą przypadku przedmiotów oraz korzyści majątkowych albo ich równowartości pochodzących z przestępstwa „pierwotnego”, a nie przestępstwa prania brudnych pieniędzy. W tym ostatnim zakresie podstawę orzeczenia przypadku osiągniętych korzyści lub ich równowartości stanowi art. 299 § 7 kk. Dlatego też uznając zarzut apelacji za zasadny Sąd Apelacyjny na mocy art. 437 § 2 kpk orzekł jak w wyroku, uznając na mocy art. 624 § 1 kpk, iż względy słuszności przemawiały za obciążeniem wydatkami sądowymi za postępowanie odwoławcze Skarb Państwa.