

POSTANOWIENIE

Dnia 17 kwietnia 2013 r.

Sąd Apelacyjny we Wrocławiu II Wydział Karny w składzie:

Przewodniczący: SSA Ryszard Ponikowski

Sędziowie: SSA Cezariusz Baćkowski

SSA Bogusław Tocicki (spr.)

bez udziału stron

w sprawie śledztwa Prokuratury Rejonowej dla (...), prowadzonego początkowo pod sygnaturami akt: 2Ds. 206/12 oraz 2Ds. 99/12, a obecnie pod sygn. akt 2Ds. 52/13, dotyczącego usiłowania w dniu 30 lipca 2012r. doprowadzenia spółki z o.o. (...) z siedzibą w S. do niekorzystnego rozporządzenia mieniem znacznej wartości przez W. T. poprzez wezwanie do zapłaty łącznej kwoty 971.414,64 złotych tytułem wykonania prac zabezpieczenia szczelin dylatacji wełną mineralną w ramach umowy podwykonawczej nr (...) z dnia 1 marca 2011r. dylatacji przeciwpożarowych na S. Miejskim we W. przy Alei (...), tj. przestępstwa z art. 13 § 1 k.k. w zw. z art. 286 § 1 k.k. i art. 294 § 1 k.k.

po rozpoznaniu skargi z dnia 14 marca 2013r. (złożonej w dniu 8 kwietnia 2013r.) wniesionej przez pokrzywdzoną spółkę z o.o. (...) z siedzibą w S. na naruszenie prawa strony do rozpoznania sprawy bez nieuzasadnionej zwłoki,

na podstawie art. 12 ustawy z dnia 17 czerwca 2004r. o skardze na naruszenie prawa strony do rozpoznania sprawy w postępowaniu przygotowawczym prowadzonym lub nadzorowanym przez prokuratora i postępowaniu sądowym bez nieuzasadnionej zwłoki (Dz. U. z dnia 16 sierpnia 2004r. Nr 179, poz. 1843 z późniejszymi zmianami)

p o s t a n o w i ł :

I. oddalić skargę pokrzywdzonej spółki z o.o. (...) z siedzibą w S., ul. (...), (...)-(...) S.;

II. kosztami postępowania obciążyć pokrzywdzoną spółkę z o.o. (...) z siedzibą w S., ul. (...), (...)-(...) S., zaliczając na ich poczet wniesioną opłatę w wysokości 100 złotych.

UZASADNIENIE

I. Pismem z dnia 14 marca 2013r. (złożonym w dniu 8 kwietnia 2013r.) pełnomocnik procesowy pokrzywdzonej spółki z o.o. (...) z siedzibą w S. złożył skargę na naruszenie prawa strony do rozpoznania sprawy bez nieuzasadnionej zwłoki w toku śledztwa Prokuratury Rejonowej dla (...), prowadzonego początkowo pod sygnaturami akt: 2Ds. 206/12 oraz 2Ds. 99/12, a obecnie pod sygn. akt 2Ds. 52/13, dotyczącego usiłowania w dniu 30 lipca 2012r. doprowadzenia spółki z o.o. (...) z siedzibą w S. do niekorzystnego rozporządzenia mieniem znacznej wartości przez W. T. poprzez wezwanie do zapłaty łącznej kwoty 971.414,64 złotych tytułem wykonania prac zabezpieczenia szczelin dylatacji wełną mineralną w ramach umowy podwykonawczej nr (...) z dnia 1 marca 2011r. dylatacji przeciwpożarowych na S. Miejskim we W. przy Alei (...), tj. przestępstwa z art. 13 § 1 k.k. w zw. z art. 286 § 1 k.k. i art. 294 § 1 k.k.. Autor skargi domagał się:

- 1) stwierdzenia przewlekłości tego postępowania przygotowawczego;
- 2) wydania prokuratorowi prowadzącemu (nadzorującemu) postępowanie zalecenia podjęcia czynności mających na celu rozpoznanie zawiadomienia o możliwości popełnienia przestępstwa z dnia 20.08.2012r. i przeprowadzenia dalszych czynności niezbędnych dla wyjaśnienia sprawy;

3) przyznania od Skarbu Państwa – Prokuratury Okręgowej we (...) na rzecz skarżącego sumy pieniężnej w wysokości 15.000 złotych;

4) zasądzenia od Skarbu Państwa – Prokuratury Okręgowej we (...) na rzecz skarżącego kosztów postępowania, w tym kosztów zastępstwa według norm przewidzianych oraz 17 złotych tytułem wydatku na rzecz opłaty skarbowej od pełnomocnictwa.

Pełnomocnik pokrzywdzonej spółki z o.o. (...) z siedzibą w S. dowodził, że w toku śledztwa o sygn. 2Ds. 99/12, w dniu 20 sierpnia 2012r. zostało złożone w imieniu spółki kolejne zawiadomienie o przestępstwie dotyczące usiłowania w dniu 30 lipca 2012r. doprowadzenia spółki z o.o. (...) z siedzibą w S. do niekorzystnego rozporządzenia mieniem znacznej wartości przez W. T. poprzez wezwanie do zapłaty łącznej kwoty 971.414,64 złotych tytułem wykonania prac zabezpieczenia szczelin dylatacji wełną mineralną w ramach umowy podwykonawczej nr (...) z dnia 1 marca 2011r. dylatacji przeciwpożarowych na S. Miejskim we W. przy Alei (...), tj. przestępstwa z art. 13 § 1 k.k. w zw. z art. 286 § 1 k.k. i art. 294 § 1 k.k..

Mimo dołączenia tej sprawy do prowadzonego dotychczas śledztwa, nie zostały dotychczas podjęte żadne czynności śledcze dla wyjaśnienia tego wątku sprawy, o czym świadczy wydanie w dniu 17 grudnia 2012r. przez funkcjonariusza policji z KP W. postanowienia o umorzeniu śledztwa o sygn. akt 2Ds. 99/12 jedynie w sprawie w sprawie doprowadzenia w celu osiągnięcia korzyści majątkowej w okresie od maja 2011r. do listopada 2011r. we (...) spółki z o.o. M. P. w S. do niekorzystnego rozporządzenia mieniem znacznej wartości przez W. T. poprzez wprowadzenie w błąd pracowników spółki co do wykonania określonych urnową podwykonawczą nr (...) z dnia 1 marca 2011r. dylatacji przeciwpożarowych na S. Miejskim we W. przy Alei (...) i wystawienie faktur VAT o nr (...) zawiązujących wysokość wykonanych prac oraz potwierdzających fikcyjne wykonania prac na łączną kwotę 245.388,70 złotych oraz usiłowanie doprowadzenia do niekorzystnego rozporządzenia mieniem poprzez wystawienie faktur VAT na łączną kwotę 607.480,94 złotych, tj. o przestępstwo z art. 286 § 1 k.k. w zw. z art. 294 § 1 k.k. i art. 13 § 1 k.k. w zw. z art. 286 § 1 k.k. w zw. z art. 294 § 1 k.k. w zw. z art. 11 § 2 k.k. w zw. z art. 12 k.k. – z uwagi na brak znamion przestępstwa. Postanowienie to zostało zatwierdzone przez prokuratora Prokuratury Rejonowa dla (...) w dniu 19 grudnia 2012r..

Rozpoznający zażalenie pokrzywdzonej spółki na to postanowienie Sąd Okręgowy we (...) zwrócił bowiem uwagę, że wspomniana decyzja procesowa nie objęła sprawy usiłowania oszustwa, związanej z zawiadomieniem o przestępstwie skierowanym w dniu 20 sierpnia 2012r. (k. 436-437, 438-440). Zażalenie to rozpoznał Sąd Okręgowy we (...), który postanowieniem z dnia 1 marca 2013r. sygn. III Kp – 131/13 utrzymał w mocy zaskarżone postanowienie.

II. Przystępując do rozpoznania skargi, Sąd Apelacyjny ustalił następujące fakty:

Prokuratura Rejonowa dla (...) prowadziła śledztwo o sygn. akt 2Ds. 99/12 w sprawie w sprawie doprowadzenia w celu osiągnięcia korzyści majątkowej w okresie od maja 2011r. do listopada 2011r. we (...) spółki z o.o. M. P. w S. do niekorzystnego rozporządzenia mieniem znacznej wartości przez W. T. poprzez wprowadzenie w błąd pracowników spółki co do wykonania określonych urnową podwykonawczą nr (...) z dnia 1 marca 2011r. dylatacji przeciwpożarowych na S. Miejskim we W. przy Alei (...) i wystawienie faktur VAT o nr (...) zawiązujących wysokość wykonanych prac oraz potwierdzających fikcyjne wykonania prac na łączną kwotę 245.388,70 złotych oraz usiłowanie doprowadzenia do niekorzystnego rozporządzenia mieniem poprzez wystawienie faktur VAT na łączną kwotę 607.480,94 złotych, tj. o przestępstwo z art. 286 § 1 k.k. w zw. z art. 294 § 1 k.k. i art. 13 § 1 k.k. w zw. z art. 286 § 1 k.k. w zw. z art. 294 § 1 k.k. w zw. z art. 11 § 2 k.k. w zw. z art. 12 k.k..

Pismem z dnia 20 sierpnia 2012r. (które wpłynęło w dniu 21 sierpnia 2012r.), pełnomocnik procesowy spółki z o.o. (...) z siedzibą w S., radca prawny R. L. złożył kolejne zawiadomienie o przestępstwie, dotyczące usiłowania w dniu 30 lipca 2012r. doprowadzenia spółki z o.o. (...) z siedzibą w S. do niekorzystnego rozporządzenia mieniem znacznej wartości przez W. T. poprzez wezwanie do zapłaty łącznej kwoty 971.414,64 złotych tytułem wykonania prac zabezpieczenia szczelin dylatacji wełną mineralną w ramach umowy podwykonawczej nr (...) z dnia 1 marca 2011r.

dylatacji przeciwpożarowych na S. Miejskim we W. przy Alei (...), tj. przestępstwa z art. 13 § 1 k.k. w zw. z art. 286 § 1 k.k. i art. 294 § 1 k.k. (k. 355-357, 358-367 akt śledztwa 2Ds. 99/12 Prokuratury Rejonowej dla (...)).

Wspomniane nowe doniesienie zarejestrowano pod sygn. akt 2Ds. 206/12, a następnie postanowieniem z dnia 7 września 2012r. prokurator Prokuratury Rejonowej dla (...) połączył materiały tego postępowania z prowadzonym śledztwem 2Ds. 99/12 (k. 352-353 akt śledztwa 2Ds. 99/12 Prokuratury Rejonowej dla (...)).

Wyjaśniając nowo złożone zawiadomienie o przestępstwie w sprawie usiłowania w dniu 30 lipca 2012r. doprowadzenia spółki z o.o. (...) z siedzibą w S. do niekorzystnego rozporządzenia mieniem znacznej wartości przez W. T. poprzez wezwanie do zapłaty łącznej kwoty 971.414,64 złotych tytułem wykonania prac zabezpieczenia szczelin dylatacji wełną mineralną w ramach umowy podwykonawczej nr (...) z dnia 1 marca 2011r. dylatacji przeciwpożarowych na S. Miejskim we W. przy Alei (...), w ramach śledztwa 2Ds. 99/12 przeprowadzono następujące czynności procesowe:

- 1) w dniu 7.09.2012r. pełnomocnik procesowy spółki z o.o. (...) z siedzibą w S., radca prawny R. L. złożył uzupełnienie zawiadomienia o przestępstwie wraz z kopią korespondencji z W. T. (k. 368-369 tychże akt);
- 2) w dniu 20.09.2012r. przesłuchano w charakterze świadka pełnomocnika procesowego spółki z o.o. (...) z siedzibą w S., radcę prawnego R. L. (k. 377-378, 379 tychże akt);
- 3) w dniu 25.09.2012r. przesłuchano w charakterze świadka W. T. i dołączono szeroką korespondencję między stronami na temat wykonania wspomnianych prac (k. 380-381, 382-396 tychże akt);
- 4) w dniu 25.09.2012r. przesłuchano w charakterze świadka M. R. (k. 397 tychże akt);
- 5) w dniu 27.09.2012r. przesłuchano w charakterze świadka T. C. (k. 399 tychże akt);
- 6) w dniu 26.10.2012r. pełnomocnik procesowy spółki z o.o. (...) z siedzibą w S., radca prawny R. L. złożył uzupełnienie zawiadomienia o przestępstwie (datowane na 24.10.2012r.) wraz z wnioskami dowodowymi (k. 407-412 tychże akt);
- 7) w dniu 14.11.2012r. przesłuchano w charakterze świadka A. G. (k. 417 tychże akt);
- 8) w dniu 28.11.2012r. przesłuchano w charakterze świadka J. M. (k. 427 tychże akt);
- 9) w dniu 4.12.2012r. przesłuchano w charakterze świadka P. K. (k. 428-429 tychże akt);
- 10) w dniu 7.12.2012r. przesłuchano w charakterze świadka H. B. (k. 431-432 tychże akt).

Postanowieniem z dnia 17 grudnia 2012r. policjantka KP W. umorzyła śledztwo o sygn. akt 2Ds. 99/12 w sprawie w sprawie doprowadzenia w celu osiągnięcia korzyści majątkowej w okresie od maja 2011r. do listopada 2011r. we (...) spółki z o.o. M. P. w S. do niekorzystnego rozporządzenia mieniem znacznej wartości przez W. T. poprzez wprowadzenie w błąd pracowników spółki co do wykonania określonych urnową podwykonawczą nr (...) z dnia 1 marca 2011r. dylatacji przeciwpożarowych na S. Miejskim we W. przy Alei (...) i wystawienie faktur VAT o nr (...) zawyżających wysokość wykonanych prac oraz potwierdzających fikcyjne wykonania prac na łączną kwotę 245.388,70 złotych oraz usiłowanie doprowadzenia do niekorzystnego rozporządzenia mieniem poprzez wystawienie faktur VAT na łączną kwotę 607.480,94 złotych, tj. o przestępstwo z art. 286 § 1 k.k. w zw. z art. 294 § 1 k.k. i art. 13 § 1 k.k. w zw. z art. 286 § 1 k.k. w zw. z art. 294 § 1 k.k. w zw. z art. 11 § 2 k.k. w zw. z art. 12 k.k. – z uwagi na brak znamion przestępstwa. Postanowienie to zostało zatwierdzone przez prokuratora Prokuratury Rejonowa dla (...) w dniu 19 grudnia 2012r. (k. 433-434 tychże akt).

Postanowienie to doręczono pokrzywdzonej spółce z o.o. (...) z siedzibą w S. i jej pełnomocnikowi procesowemu w dniach 2 i 3 stycznia 2013r., po czym w dniu 3 stycznia 2012r. zostało złożone zażalenie na tę decyzję procesową w imieniu pokrzywdzonej spółki (k. 436-437, 438-440). Zażalenie to rozpoznał Sąd Okręgowy we (...), który

postanowieniem z dnia 1 marca 2013r. sygn. III Kp – 131/13 utrzymał w mocy zaskarżone postanowienie (k. 442-445 tychże akt).

Wspomnianą decyzją procesową nie zostało objęte zawiadomienie o przestępstwie złożone przez pokrzywdzoną spółkę z o.o. (...) z siedzibą w S. dotyczące usiłowania w dniu 30 lipca 2012r. doprowadzenia spółki z o.o. (...) z siedzibą w S. do niekorzystnego rozporządzenia mieniem znacznej wartości przez W. T. poprzez wezwanie do zapłaty łącznej kwoty 971.414,64 złotych tytułem wykonania prac zabezpieczenia szczelin dylatacji wełną mineralną w ramach umowy podwykonawczej nr (...) z dnia 1 marca 2011r. dylatacji przeciwpożarowych na S. Miejskim we W. przy Alei (...), tj. przestępstwa z art. 13 § 1 k.k. w zw. z art. 286 § 1 k.k. i art. 294 § 1 k.k., na co zwrócił w uzasadnieniu swojego orzeczenia Sąd Okręgowy we (...) (k. 442-445 tychże akt).

W dniu 6 marca 2013r. Prokurator Prokuratury Rejonowej dla (...) przeprowadził oględziny akt śledztwa 2Ds. 99/12, wykonując kserokopie najistotniejszych materiałów dowodowych z tej sprawy, po czym w dniu 22 marca 2013r. wszczęto śledztwo o sygn. 2Ds. 52/13 w tej sprawie, powierzając w całości jego prowadzenie funkcjonariuszom policji z KP W.. Obecnie postępowanie to jest nadal w toku.

III. Chociaż można zrozumieć zarzuty pełnomocnika pokrzywdzonej spółki z o.o. (...) z siedzibą w S., że postępowanie karne w części jej dotyczącej nie zostało zakończone, to jednak nie można podzielić stanowiska, że od czasu wniesienia kolejnego zawiadomienia o przestępstwie nie wykonano w tej sprawie żadnych czynności procesowych. Czynności te zostały wskazane we wcześniejszym fragmencie niniejszego uzasadnienia i dotyczyły właśnie kwestii usiłowania w dniu 30 lipca 2012r. doprowadzenia spółki z o.o. (...) z siedzibą w S. do niekorzystnego rozporządzenia mieniem znacznej wartości przez W. T. poprzez wezwanie do zapłaty łącznej kwoty 971.414,64 złotych tytułem wykonania prac zabezpieczenia szczelin dylatacji wełną mineralną w ramach umowy podwykonawczej nr (...) z dnia 1 marca 2011r. dylatacji przeciwpożarowych na S. Miejskim we W. przy Alei (...), tj. przestępstwa z art. 13 § 1 k.k. w zw. z art. 286 § 1 k.k. i art. 294 § 1 k.k..

Oczywiście błędne było zatwierdzenie przez Prokuratora Prokuratury Rejonowej dla (...) decyzji procesowej o umorzeniu śledztwa wyłącznie co do tego wątku, który obejmował wcześniejsze doniesienie, bez wydania postanowienia o wyłączeniu materiałów do odrębnego postępowania, co dostrzegł słusznie Sąd Okręgowy we (...), który postanowieniem z dnia 1 marca 2013r. sygn. III Kp – 131/13 utrzymał w mocy zaskarżone postanowienie (k. 442-445 tychże akt). Taka sytuacja nie potwierdza jednak a priori, że nie były podejmowane żadne czynności śledcze w tej sprawie, jak to przedstawił pełnomocnik procesowy pokrzywdzonej spółki.

Zarówno uwzględnienie tych okoliczności, jak również częstotliwość podjętych dotychczas czynności śledczych w okresie od sierpnia do grudnia 2012r., a także ocena długotrwałości postępowania od momentu złożenia zawiadomienia o przestępstwie w dniu 21.08.2012r. (datowanego na 20.08.2012r.) każą uznać, że skarga pokrzywdzonej spółki na przewlekłość śledztwa nie zasługiwała na uwzględnienie.

Na wstępie przypomnieć trzeba, że zgodnie z art. 2 ust. 2 ustawy o skardze na przewlekłość postępowania dla stwierdzenia, czy doszło do przewlekłości postępowania przygotowawczego, należy w szczególności ocenić terminowość i prawidłowość czynności podjętych przez prokuratora prowadzącego lub nadzorującego postępowanie przygotowawcze w celu zakończenia postępowania przygotowawczego, uwzględniając charakter sprawy, stopień faktycznej i prawnej jej zawilości, znaczenie dla strony, która wniosła skargę, rozstrzygniętych w niej zagadnień oraz zachowanie się stron, a w szczególności strony, która wniosła skargę na przewlekłość postępowania.

Poddając analizie wszystkie kolejne czynności procesowe, w tym dowodowe, udokumentowane w aktach sprawy, należy stwierdzić, że podniesiony w skardze zarzut przewlekłości postępowania nie znajduje potwierdzenia. Prowadzone w niniejszej sprawie postępowanie dowodowe było prowadzone prawidłowo do momentu wydania postanowienia o umorzeniu śledztwa co do pewnego fragmentu sprawy. W toku tego postępowania przesłuchano kilku świadków, zabezpieczono szereg dowodów w postaci korespondencji co do roszczeń cywilnoprawnych obu stron i zakresu wykonanych rzeczywiście prac budowlanych.

Z powyższych względów należało oddalić skargę pokrzywdzonej spółki z o.o. (...) z siedzibą w S. na przewlekłość postępowania przygotowawczego, a także obciążyć pokrzywdzoną spółkę kosztami postępowania, zaliczając na ich poczet wniesioną opłatę w wysokości 100 zł. Podstawę tego orzeczenia daje przepis art. 17 ust. 1 cyt. ustawy o skardze na naruszenie prawa strony do rozpoznania sprawy w postępowaniu przygotowawczym prowadzonym lub nadzorowanym przez prokuratora i postępowaniu sądowym bez nieuzasadnionej zwłoki (Dz. U. z dnia 16 sierpnia 2004r. Nr 179, poz. 1843 z późniejszymi zmianami).

IV. Odnosząc się do pozostałych uwag zawartych w skardze na przewlekłość i innych pismach procesowych pełnomocnika spółki z o.o. (...) z siedzibą w S. należy przypomnieć, że przepisy procedury karnej nie nakładają na prokuratora obowiązku składania sprawozdań z toczącego się śledztwa wobec osób pokrzywdzonych, natomiast nic nie stoi na przeszkodzie, by w imieniu strony pokrzywdzonej uprawnione osoby zapoznawały się z aktami śledztwa w trybie określonym w art. 156 k.p.k.. Jednocześnie wypada zauważyć, że samo przedłużanie się śledztwa nie stanowi przeszkody w dochodzeniu swoich praw przez pokrzywdzoną spółkę na drodze procesu cywilnego.

Mając powyższe na uwadze, postanowiono jak na wstępie.