

Sygn. akt II Ka 123/15

## WYROK W IMIENIU RZECZYPOSPOLITEJ POLSKIEJ

Dnia 28 maja 2015 r.

**Sąd Okręgowy w Krośnie II Wydział Karny w składzie:**

**Przewodniczący: SSO Wiesław Ruszala**

**Protokolant: st. sekr. sądowy Małgorzata Kalisz**

po rozpoznaniu na rozprawie w dniu 28 maja 2015 roku

sprawy **I. K.**

oskarżonego o wykroczenia skarbowe z art.86 § 1 i § 4 kks w zw. z art.63 § 2 i § 7 kks w zw. z art.54 § 1 i § 3 kks w zw. z art.7 § 1 kks

z powodu apelacji wniesionej przez oskarżyciela publicznego

od wyroku Sądu Rejonowego w Lesku Zamiejskowy Wydział VI Karny z siedzibą w Ustrzykach Dolnych z dnia 17 lutego 2015 roku, sygn. akt VI W 1054/14

**I. zmienia zaskarżony wyrok w punktach III i IV w ten sposób, że na zasadzie art. 49 § 1 i 2 k.k.s. w zw. z art. 29 pkt 2 k.k.s. orzeka przepadek na rzecz Skarbu Państwa samochodu osobowego marki V. (...) nr nadwozia (...) rok produkcji (...) nr rej. (...) wraz z jednym kluczykiem, dowodem rejestracyjnym nr (...) (...), dowodem zawarcia ubezpieczenia OC i zieloną kartą nr PL(...),**

**II. w pozostałej części utrzymuje zaskarżony wyrok w mocy,**

**III. zwalnia oskarżonego I. K. od zapłaty na rzecz Skarbu Państwa kosztów procesu za postępowanie odwoławcze.**

## UZASADNIENIE

Sąd Rejonowy w Lesku – Zamiejskowy Wydział VI Karny z siedzibą w U. rozpoznawał sprawę **I. K.**, oskarżonego o to, że

w dniu 19.07.2014 r. przywiózł przez przejście graniczne w K. w samochodzie m-ki V. (...), nr rejestracyjnym (...), który został specjalnie przysposobiony do popełnienia czynu zabronionego, poprzez wykonanie skrytki konstrukcyjnej w przerobionym zbiorniku paliwa, nie dopełniając ciężącego na nim obowiązku celnego, przywiózł z zagranicy bez zgłoszenia celnego i bez przestawienia organowi celnemu towaru w postaci 120 paczek papierosów różnych marek produkcji zagranicznej nie oznaczonego polskimi znakami akcyzy, o wartości celnej 135,00 PLN, przez co nastąpiło narażenie na uszczuplenie należności celnej w wysokości 78,00 PLN, należnego podatku akcyzowego w kwocie 1836,00 PLN oraz podatku VAT w wysokości 471,00 PLN, a stanowiącego wykroczenie skarbowe z art. 86 §1 i 4 k.k.s., art. 63 §2 i §7 k.k.s. i art. 54 §1 i §3 k.k.s. w zw. z art. 7 §1 k.k.s.

Wyrokiem z dnia 17 lutego 2015 r., sygn. akt VI W 1054/14 Sąd Rejonowy:

I. uznał oskarżonego I. K. za winnego czynu zarzucanego mu aktem oskarżenia, a stanowiącego wykroczenie skarbowe z art. 86 § 1 i § 4 k.k.s., art. 63 §2 i 7 k.k.s. i art. 54 §1 i §3 k.k.s. w zw. z art. 7 §1 k.k.s. i za to na podstawie art. 86 §4 k.k.s. w zw. z art. 7 §2 k.k.s i art. 48 § 1, 3 i 4 k.k.s. skazał go na karę grzywny w wysokości 600 złotych,

II. na podstawie art. 49 §1 i §2 k.k.s. w zw. z art. 29 pkt 1 .k.k.s. i art. 31 § 6 k.k.s. orzekł przepadek na rzecz Skarbu Państwa przedmiotów opisanych w wykazie dowodów rzeczowych, tj. 120 paczek papierosów różnych marek, bez polskich znaków akcyzy oraz zarządził ich zniszczenie,

III. na podstawie art. 49 §1 i § 2 k.k.s. w zw. z art. 29 pkt 2 .k.k.s. orzekł przepadek na rzecz Skarbu Państwa przerobionego zbiornika paliwa z samochodu osobowego marki V. (...), nr nadwozia (...), rok prod.(...), nr rej. (...),

IV. na podstawie art. 230 § 2 k.p.k. w zw. z art. 113 § 1 k.k.s. zarządził zwrot oskarżonemu I. K. samochodu osobowego marki V. (...), nr nadwozia (...), rok prod. (...), nr rej. (...) bez przerobionego zbiornika paliwa oraz kluczyka – sztuk 1, dowodu rejestracyjnego nr (...) (...), dowodu zawarcia ubezpieczenia OC, zielonej karty nr PL(...),

V. na podstawie art. 624 §1 k.p.k. w zw. z art. 17 ust. 1 ustawy z dnia 23 czerwca 1973r. o opłatach w sprawach karnych (Dz.U. z 1983r. Nr 49, poz. 223 ze zm.) w zw. z art. 113 §1 k.k.s. zwolnił oskarżonego od ponoszenia kosztów sądowych w tym opłaty, a wydatkami obciążył Skarb Państwa.

Wyrok powyższy oskarżyciel publiczny Urząd Celny w Krośnie zaskarżył apelacją w części dotyczącej:

- rozstrzygnięcia w pkt. I wyroku VI W 1054/14 tj. wymierzenia oskarżonemu kary grzywny, poprzez orzeczenie kary 600 zł, w sytuacji gdy wysokość uszczuplonych należności publiczno prawnych wynosi 2 385,00 PLN
- rozstrzygnięcia w pkt. IV wyroku VI W 1054/14 tj. zarządzenia zwrotu oskarżonemu I. K. narzędzia popełnienia wykroczenia skarbowego w postaci samochodu osobowego marki V. (...), nr rej. (...), numer nadwozia (...), rok produkcji (...), który został specjalnie przez oskarżonego przystosowany w celu dokonania czynu zabronionego,

zarzucając:

- błędy w ustaleniach faktycznych poprzez niesłuszne przyjęcie przez Sąd, iż w przedmiotowej sprawie przeciwko orzeczeniu przepadku całego pojazdu marki V. (...) przemawiała niewspółmierność tego środka do wagi popełnionego wykroczenia skarbowego, co skutkowało w konsekwencji niezastosowaniem przez Sąd środka karnego w postaci przepadku i błędnym zastosowaniu art. 230 § 2 k.p.k. w zw. z art 113 § 1 k.k.s., podczas gdy okoliczności sprawy, wysoki stopień społecznej szkodliwości dokonanego przez I.K. czynu, wynikający także z przysposobienia pojazdu do popełnienia czynu zabronionego, ilość i wartość zajętych towarów, wysokość uszczuplonych należności, względ na cele zapobiegawcze jakie reakcja karna ma osiągnąć wobec oskarżonego, jak również potrzeby w zakresie kształtowania świadomości prawnej społeczeństwa oraz fakt iż oskarżony dopuścił się wykroczenia na pasie zielonym przemawiają za orzeczeniem wobec oskarżonego środka karnego przepadku samochodu zatrzymanego z uwzględnieniem przepisów materialnych prawa karnego skarbowego tj. art. 49 § 1 k.k.s. i art. 29 pkt. 2 k.k.s.,

- błędne przyjęcie iż o karygodności czynu świadczy wartość celna ujawnionych papierosów i z tego tytułu wystarczające jest orzeczenie przepadku zbiornika paliwa, podczas gdy kwalifikacja prawna wykroczeń skarbowych opiera się przede wszystkim na wysokości uszczuplonych należności publiczno prawnych, co uzasadnia orzeczenie przepadku przysposobionego pojazdu zatrzymanego z przemycanym towarem na szczególnym pasie jakim jest pas zielony.

- orzeczenie rażąco niskiej kary grzywny w wysokości 600,00 PLN, podczas gdy okoliczności sprawy, wysoki stopień społecznej szkodliwości dokonanego przez I.K. czynu, wynikający także z przysposobienia pojazdu do popełnienia czynu zabronionego, ilość i wartość zajętych towarów, wysokość uszczuplonych należności, względ na cele zapobiegawcze, jakie reakcja karna ma osiągnąć wobec oskarżonego, jak również potrzeby w zakresie kształtowania świadomości prawnej społeczeństwa, oraz fakt, iż oskarżony dopuścił się wykroczenia na pasie zielonym, przemawiają za orzeczeniem wobec oskarżonego znacznie wyższej kary grzywny adekwatnej do wysokości uszczuplonych należności publiczno prawnych.

Podnosząc powyższe zarzuty oskarżyciel wniósł o:

- zmianę zaskarżonego wyroku przez orzeczenie wobec oskarżonego I. K. środka karnego w postaci przepadku na rzecz Skarbu Państwa przedmiotów zatrzymanych do postępowania karnego skarbowego RKS- (...) tj. samochodu osobowego marki V. (...), nr rej. (...), numer nadwozia (...), rok produkcji (...), wraz z bakiem, kluczykiem i pozostałymi dokumentami samochodu,
- wymierzenie kary grzywny w wyższej wysokości biorąc pod uwagę wysokość uszczuplonych należności publicznoprawnych
- obciążenie oskarżonego kosztami postępowania, w tym kosztami postępowania sądowego za obie instancje zgodnie z obowiązującymi przepisami,
- względnie o uchylenie zaskarżonego wyroku w całości i przekazanie sprawy Sądowi Rejonowemu w Lesku, VI Zamiejscowy Wydział w Ustrzykach Dolnych do ponownego rozpoznania.

### **Sąd Odwoławczy zważył co następuje:**

Apelacja oskarżyciela jest uzasadniona w zakresie zawartego w niej zarzutu błędnego ustalenia, iż przeciwko orzeczeniu przepadku całego samochodu V. (...) przemawia niewspółmierność tego środka do wagi popełnionego wykroczenia skarbowego i błędnego przyjęcia, iż wystarczającym jest orzeczenie przepadku samego zbiornika paliwa i w związku z tym na uwzględnienie zasługiwał wniosek apelacji o zmianę zaskarżonego wyroku przez orzeczenie wobec oskarżonego środka karnego w postaci przepadku całego samochodu V. (...), nr rejestracyjny (...), w którego zbiorniku paliwa ujawniono przemycane papierosy.

W pierwszym rzędzie zauważyć należy, że apelujący słusznie kwestionuje porównanie przez Sąd Orzekający wartości celnej ujawnionych w samochodzie papierosów – 135 zł, do wartości całego samochodu V. (...) – około 9000 zł, jako dające podstawę do nieorzekania przepadku tego samochodu na zasadzie art. 49 § 1 i 2 k.k.s. w zw. z art. 29 pkt 2 k.k.s., skoro łączna wysokość uszczuplenia należności Skarbu Państwa, obejmujących należności celne, podatek akcyzowy i podatek VAT, wynosi, czego nie uwzględnił Sąd Orzekający, 2385 zł, a więc nie pozostaje w takiej dysproporcji do wartości całego pojazdu, z jakiej Sąd ten wywodził odstępianie od orzekania tego przepadku.

Podobnie błędnie wywodził Sąd Orzekający odstępianie od przepadku całego samochodu, a ograniczenie go tylko do przepadku zbiornika paliwa, z faktu, iż celowa przeróbka dotyczyła tylko tego właśnie zbiornika paliwa.

W samochodzie V. (...) nie ujawniono wprawdzie innych skrytek – utworzonych wolnych przestrzeni, pozwalających na przemycanie papierosów lub innych artykułów, jednak ingerencja w konstrukcję tego samochodu nie ograniczała się wbrew stanowisku Sądu Orzekającego do samego jego zbiornika paliwa.

Z zawartej w aktach sprawy dokumentacji fotograficznej (k. 23, 24) wynika bowiem, że w nadwoziu samochodu wykonano pod tylnymi siedzeniami specjalny otwór umożliwiający zapakowanie skrytki wykonanej w zbiorniku paliwa i wyjmowanie z niej przemycanych papierosów, bądź innych przedmiotów, który przysłaniany był, dla ukrycia skrytki, specjalną szpachlowaną i pomalowaną pod kolor nadwozia blachą.

Rodzaj i zakres wykonanych w konstrukcji samochodu przeróbek, obejmujących zarówno wykonanie specjalnej przegrody we wnętrzu zbiornika paliwa, wydzielającej przestrzeń skrytki i otworu w zbiorniku paliwa umożliwiającego zapakowanie skrytki od strony kabiny pasażerskiej i jej opróżnianie, a niewidocznego od dołu, ale także wykonanie otworu w nadwoziu samochodu, dającego dostęp do skrytki i jego maskowanie szpachlowaną i pomalowaną pod kolor nadwozia blachą, dają przy tym podstawy do przyjęcia, że dokonane w konstrukcji samochodu przeróbki nie służyły jednorazowemu przemyceniu przez granicę 120 paczek papierosów.

Czasochłonność i kłopotliwość wykonania takich przeróbek, przy jednoczesnym ograniczeniu w ten sposób walorów użytkowych samochodu, którego zbiornik paliwa miał w ich efekcie pojemność zaledwie 20 litrów, nie budzą

wątpliwości co do tego, iż samochód V. (...) trwale i również na przyszłość przystosowany został do przemykania w nim papierosów i innych przedmiotów o podobnych rozmiarach.

W tej sytuacji nie budzi wątpliwości konieczność orzeczenia przepadku całego samochodu, bo to w nim przewożono papierosy, a zbiornik paliwa sam jako taki nie był przedmiotem, który służyć miałby do tego celu.

Orzeczenie przepadku środka przewozowego służącego do dokonania przypisanego oskarżonemu wykroczenia – samochodu o wartości około 9000 zł powoduje natomiast że zaskarżony wyrok, traktowany całościowo, nawet w wypadku wymierzenia oskarżonemu niewysokiej grzywny w kwocie 600 zł, nie odznacza się już rażąco niewspółmiernością – rażąco łagodnością wymierzonej oskarżonemu grzywny.

Mając powyższe na uwadze Sąd Odwoławczy na zasadzie art. 437 § 1 i 2 k.p.k., art. 449 k.p.k., art. 456 k.p.k. i art. 624 § 1 k.p.k. w zw. z art. 113 § 1 k.k.s. zmienił zaskarżony wyrok w punktach III i IV w ten sposób, że na zasadzie art. 49 § 1 i 2 k.k.s. w zw. z art. 29 pkt 2 k.k.s. orzekł przepadek na rzecz Skarbu Państwa samochodu osobowego marki V. (...) nr nadwozia (...) rok produkcji (...) nr rej. (...) wraz z jednym kluczykiem, dowodem rejestracyjnym nr (...) (...), dowodem zawarcia ubezpieczenia OC i zieloną kartą nr PL(...), w pozostałej części utrzymał zaskarżony wyrok w mocy oraz zwolnił oskarżonego I. K. od zapłaty na rzecz Skarbu Państwa kosztów procesu za postępowanie odwoławcze.

Sytuacja materialna i rodzinna oskarżonego, który jest osobą bezrobotną i mając na utrzymaniu dorosłe dziecko, utrzymuje się z podejmowania jedynie dorywczych prac, powoduje bowiem, że uiszczenie kosztów sądowych należnych od niego na rzecz Skarbu Państwa, byłoby dla niego zbyt uciążliwe.