

Sygn. akt II K 1113/12

WYROK W IMIENIU RZECZYPOSPOLITEJ POLSKIEJ

Dnia: 26 lutego 2013 r.

Sąd Rejonowy w Lubinie Wydział II Karny

w składzie: Przewodniczący – SSR Magdalena Bielecka

Protokolant - J. A.

przy udziale Prokuratora - A. J.

po rozpoznaniu w dniu 26 lutego 2013 r.

z oskarżenia Prokuratora Rejonowego w Lubinie – sygn. akt 3 Ds/457/2012

sprawy karnej:

K. M. (1)

c. E. i M. z domu (...)

ur. (...) w P.

oskarżonej o to, że:

w dniu 18 listopada 2008 r. w L. w celu osiągnięcia korzyści majątkowej doprowadziła M. R. (1) do niekorzystnego rozporządzenia mieniem w kwocie 500 zł w ten sposób, że po zaferowaniu do sprzedaży za pośrednictwem portalu A.pl konsolo P. S. 3 i otrzymaniu na konto bankowe o nr (...) zapłaty za przedmiot aukcji, nie wysłała konsoli pod wskazany adres kupującej, wprowadzając ją w błąd co do zamiaru wywiązania się ze zobowiązania, czym spowodowała straty w wysokości 500 zł na szkodę M. R. (1), przy czym czynu tego dopuściła się będąc uprzednio karana wyrokiem zaocznym Sądu Rejonowego w Kościanie z dnia 09.05.2006 r., sygn. akt IIK 176/06 za przestępstwo z art. 286§1 kk na karę 7 miesięcy pozbawienia wolności, którą odbyła w okresie od 04.04.20-07 r. do 04.11.2007,

to jest o przestępstwo z art. 286§1 kk w zw. z art. 64§1 kk

I. oskarżoną K. M. (1) uznaje za winną popełnienia zarzucanego jej czynu opisanego w części wstępnej wyroku i za to na podstawie art. 286§1 kk w zw. z art. 64§1 kk wymierza jej karę 10 (dziesięciu) miesięcy pozbawienia wolności;

II. na podstawie art. 618§1 pkt 11 kpk zasądza od Skarbu Państwa na rzecz adwokata K. H. kwotę 1.195,56 złotych tytułem nieopłaconej pomocy prawnej udzielonej oskarżonej z urzędu.

III. na podstawie art. 624 §1 kpk i art. 17 ust. 1 ustawy o opłatach w sprawach karnych zwalnia oskarżoną od ponoszenia kosztów sądowych w tym opłaty w sprawie.

Sygn. akt II K 1113/12

UZASADNIENIE

Sąd ustalił następujący stan faktyczny

Oskarżona K. M. (1) od roku 2006 r. dokonywała na terenie (...) szeregu przestępstw z art. 286 § 1 kk, polegających na pobieraniu zaliczek od osób fizycznych za towary (najczęściej sprzęt elektroniczny) oferowane do rzekomej sprzedaży za pomocą portali internetowych. Oskarżona w ofercie wskazywała numer telefonu kontaktowego i numery kont, na które osoby pokrzywdzone przelewały pieniądze za przedmioty, których oskarżona nigdy nie posiadała i nie zamierzała sprzedać. Przestępstw tych oskarżona dokonywała sama lub wspólnie i porozumieniu z ówczesnym konkubentem B. G.. Za dokonanie tych przestępstw oskarżona K. M. (1) została wielokrotnie prawomocnie skazana.

W dniu 18 listopada 2008 r. pokrzywdzona M. R. (2) znalazła na portalu internetowym (...) zamieszczoną przez oskarżoną M. M. (2) ofertę sprzedaży nowej konsoli S. (...) za kwotę 1000 zł. Pokrzywdzona chciała zakupić dokładnie taką konsolę dla syna R. R. (1) i dlatego zadzwoniła na podany przez oskarżoną w ogłoszeniu numer telefonu komórkowego (...), który odebrała oskarżona K. M. (1). W rozmowie pokrzywdzona wyraziła chęć dokonania zakupu oferowanej konsoli, na co oskarżona oświadczyła, że konieczne będzie wpłacenie zaliczki w kwocie 500 zł, podając przy tym numer konta w (...) i podała swoje dane osobowe – K. M. (1), zam. P., ul. (...). Pokrzywdzona M. R. (2) tego samego dnia dokonała wpłaty 500 zł na wskazane przez oskarżoną konto przekazem za pomocą Banku (...) w L.. Jako adres dostarczenia przesyłki pokrzywdzona wskazała adres w L., ul. (...), gdzie mieści się prowadzony przez nią sklep. W tym samym dniu w godzinach popołudniowych oskarżona K. M. (1) wysłała do pokrzywdzonej na numer jej telefonu komórkowego (...) sms-a z informacją, iż otrzymała pieniądze i następnego dnia jej mąż wyśle paczkę. W dniu 19 listopada 2008 r. oskarżona wysłała kolejnego sms-a do pokrzywdzonej z poleceniem, aby przesała jej kolejne pieniądze w kwocie 500 zł. Pokrzywdzona odpisała, że jedzie na pogrzeb i nie wyśle żadnych pieniędzy. W odpowiedzi oskarżona wysłała sms-a z poleceniem przelania kwoty 250 zł. Wówczas pokrzywdzona M. R. (2) zadzwoniła do oskarżonej i rozmowie z nią powiedziała, że nie wyśle jej żadnych pieniędzy, bo umowa była taka, że pozostałą kwotę 500 zł miała wysłać dopiero po otrzymaniu towaru. M. R. (2) w trakcie rozmowy zaczęła podejrzewać, że coś jest nie w porządku i poprosiła oskarżoną o odesłanie zaliczki, na co oskarżona rozłączyła się. Pokrzywdzonej nie udało się nawiązać więcej żadnego kontaktu z oskarżoną i nigdy już ze sobą rozmawiały – oskarżona rozłączyła się po usłyszeniu głosu pokrzywdzonej. Syn pokrzywdzonej R. R. (2) zadzwonił się do oskarżonej i podał jej numer konta pokrzywdzonej, na który miała zwrócić pieniądze, na oskarżona wyraziła zgodę, zastrzegając, że uczyni to w ciągu dwóch tygodni. Ostatecznie oskarżona K. M. (1) nie zwróciła pieniędzy w kwocie 500 zł pokrzywdzonej M. R. (2).

W dacie zdarzenia oskarżona K. M. (1) nie prowadziła zarejestrowanej działalności gospodarczej. Na portalu A..pl posługiwała się adresem (...)i oprócz konsoli oferował do sprzedaży telefony komórkowe.

Oskarżona K. M. (1) była jedyną właścicielką i jedyną osobą upoważnioną do dysponowania zgromadzonymi środkami na koncie o nr (...) otwartego z C. w dniu 12 sierpnia 2008 r.

W trakcie odbywania akry pozbawienia wolności w 2007 r. oskarżona K. M. (1) poznała B. C., z którą nawiązała trwające do chwili obecnej relacje uczuciowe.

Dowód: częściowo wyjaśnienia oskarżonej K. M. (1) k. 143-145, 199-200

Zeznania świadków M. R. (2) 3-4, 274

T. G. k. 163-164, 442-444

B. G. k. 184-185, 274-275

Częściowo zeznania B. C. k, 248-249, 405-406

Oferta nr (...) z portalu A..pl k. 6

Dowód wpłaty k. 7

Informacja (...) Oddział w L. k. 13

(...) Sp. z o.o. z 10.03.2009 r. k. 15-16

Wykaz połączeń telefonicznych k.27-62

Wykaz danych osobowych abonentów k. 63-64

(...) Banku (...) SA wraz załącznikami k. 73-79

Historia transakcji konta K. M. k. 80-81

Dane o karalności oskarżonej k. 190-191

Odpisy wyroków dotyczące oskarżonej k. 294, 296, 300, 302, 304, 313, 314, 315, 324,327, 350, 390, 420

Prawomocnym wyrokiem Sądu Rejonowego Poznań Grunwald i J. w P. z dnia 15 lutego 2011 r., sygn. akt III K 3/11 oskarżona K. M. (1) została uznana za winną tego, że w dniu 14 listopada 2008 r. w P. działając wspólnie i porozumieniu z B. G. w celu osiągnięcia korzyści majątkowej na aukcyjnym portalu internetowym (...) .pl wprowadziła w błąd B. K. co do rzetelności sprzedającego i zamiaru wywiązania się z zaciągniętego zobowiązania i zawarli umowę sprzedaży konsoli S. (...), z której się nie wywiązali, czym doprowadzili B. K. do niekorzystnego rozporządzenia mieniem w kwocie 500 zł, tj. przestępstwa z art. 286 §1 kk.

Przy popełnieniu tego przestępstwa oskarżona K. M. (1) posługiwała się numerem telefonu komórkowego (...) podała numer konta w banku (...).

Dowód: akta sprawy SR Poznań Grunwald i J. w P. sygn. akt III K 3/11

Prawomocnym wyrokiem Sądu Rejonowego w Lesznie z dnia 20 czerwca 2011 r., sygn. akt II K 379/11 oskarżona K. M. (1) została uznana za winną tego, że w dniu 14-15 listopada 2008 r. w S. działając w celu osiągnięcia korzyści majątkowej nie mając zamiaru sprzedaży telefonu komórkowego Samsung O. na stronie internetowej (...) zaoferowała do sprzedaży telefon komórkowy Samsung O. za kwotę 920 zł, a po otrzymaniu zaliczki w kwocie 500 zł na swoje konto bankowe nr (...) przekazanych przez pokrzywdzonego przelewem w dniu 17 listopada 2008 r. nie wywiązała się z umowy, gdyż nie przesłała ww. telefonu komórkowego pokrzywdzonemu, gdzie w ten sposób wyłudziła kwotę 500, działając na szkodę ww., tj. przestępstwa z art. 286 §1 kk.

Przy popełnieniu tego przestępstwa oskarżona K. M. (1) ponownie posługiwała się numerem telefonu komórkowego (...) i podała numer konta w banku (...) oraz posługiwała się adresem internetowym, (...).

Dowód: akta sprawy SR w (...) sygn. akt II K 379/11

Prawomocnym wyrokiem Sądu Rejonowego z dnia 2 kwietnia 2012 r. sygn. akt IV K 750/11 Sąd Rejonowy dla Warszawy P. w W. uznał K. M. (1) za winną tego, że w dniu 12 listopada 2008 r. w W. w celu osiągnięcia korzyści majątkowej doprowadziła Ż. K. do niekorzystnego rozporządzenia mieniem w kwocie 400 zł w ten sposób, że wprowadzając wyżej wymienioną w błąd co do zamiaru wywiązania się z zobowiązania zawarła z nią na portalu internetowym (...) .pl umowę, na mocy której zaoferowała do sprzedaży telefon komórkowy marki N. (...), a następnie po otrzymaniu kwoty 400 zł nie przesłała nabywcy towaru ani nie zwróciła otrzymanych pieniędzy, czym działała na szkodę Ż. K., przy czym, czynu tego dopuściła się w warunkach powrotu do przestępstwa – tj. czynu z art. 286 § 1 kk w zw. z art. 64 § 1 kk.

Przy popełnieniu tego przestępstwa oskarżona K. M. (1) ponownie posługiwała się numerem telefonu komórkowego 511 620 011 i podała numer konta w banku (...) oraz posługiwała się adresem internetowym, (...)

Dowód: akta sprawy SR dla Warszawy P. w W. sygn. akt IV K 750/11

Oskarżona K. M. (1) ma 25 lat, wykształcenie średnie bez zawodu. Nie pracuje, odbywa karę pozbawienia wolności. Jest bezdzietną panną, nie ma nikogo na utrzymaniu. Była w przeszłości wielokrotnie karana sądownie.

Dowód: Dane o karalności oskarżonej k. 190-191

Przesłuchana w trakcie postępowania przygotowawczego oskarżona K. M. (1) nie przyznała się do popełnienia zarzucanego jej czynu i wyjaśniła, że po opuszczeniu zakładu karnego w 2008 r. mieszkała ze swoim konkubentem B. G. w P. i miał on dostęp do jej konta bankowego i to on dokonał zarzucanego jej oszustwa. Podała, że mieszkała z nim w tym czasie w P. przy ulicy (...) i nie pamięta numeru domu. Stwierdziła, że w listopadzie 2008 r. nie korzystała z internetu i nie wiedziała, że B. G. oszukiwał ludzi. Podała, że w lipcu lub sierpniu 2008 r. otrzymała pożyczkę w kwocie 5000 zł, która wpłynęła na jej konto w C.. Stwierdziła, że nie pamięta, czy posługiwała się numerem telefonu komórkowego (...). Zaprzeczyła, aby z kimkolwiek rozmawiała na temat sprzedaży konsoli i zapłaty za nią kwoty 500 zł. Wyjaśniła, że B. G. miał inne kobiety i to prawdopodobnie jedna z nich odebrała telefon od M. R. (3). Podała, że B. G. dysponował kartą bankomatową do jej konta, używał jej, w tym czasie zajmował się sprzedażą kart doładowujących do telefonów i należności spływały na jej konto C., dlatego nie dziwiła się, że są na nim pieniądze.

Przesłuchana ponownie w dniu 13 czerwca 2012 r. oskarżona K. M. (1) opisała okoliczności poznania B. C. i zawnioskowała o przesłuchanie jej w charakterze świadka. Podała, że w listopadzie 2008 r. mieszkała w P. z B. G., ale w tym czasie do P. przyjeżdżała B. C. i spędzały czas w wynajętych przez (...) pokojach. Podała, że B. C. przebywając z nią i B. G. widziała, że G. miał kartę bankomatową do jej konta i używał jej. Zaprzeczyła, jakoby B. G. miał własne konto, kiedyś poprosił ją o możliwość korzystania z jej konta, na co się zgodziła.

Przesłuchana w trakcie postępowania przed Sądem oskarżona K. M. (1) nie przyznała się do popełnienia zarzucanego jej czynu i podtrzymała swoje wyjaśnienia z postępowania przygotowawczego. Stwierdziła, że w dacie czynu mieszkała razem z B. G. na ul. (...) w P., ale zaczęli się coraz częściej kłócić. Podała, że to przestępstwo jest czynem B. G., ona nie rozmawiała z pokrzywdzoną, może to był jakaś znajoma pana G.. Wskazała, że jak przebywała w ZK, to okazało się, że B. G. związał się z kimś innym, ale nie potrafi wskazać osoby, która w tym czasie podszywała się pod nią, to mogło stać się bez jej wiedzy. Przyznała, że założyła konto w (...) Banku i podpisywała dokumenty, nikogo nie upoważniała do tego konta.

Dowód: wyjaśnienia oskarżonej K. M. (1) k. 143-145, 199-200, 273-274

Przy tak ustalonym stanie faktycznym Sąd zważył, co następuje:

W świetle zebranego w sprawie materiału dowodowego wina oskarżonej K. M. (1) w przedmiocie zarzucanego jej czynu z art. 286 § 1 kk w zw. z art. 64 § 1 kk nie budzi zdaniem Sądu wątpliwości.

Głównymi dowodami w sprawie, na których Sąd oparł swe ustalenia, były częściowo wyjaśnienia oskarżonej K. M. (1), zeznania świadków M. R. (2), T. G., B. G., częściowo zeznania B. C. oraz nieosobowy materiał dowodowy: oferta nr (...) z portalu A..pl, dowód wpłaty, informacja (...) Oddział w L., informacja (...) Sp. z o.o. z 10.03.2009 r., wykaz połączeń telefonicznych, wykaz danych osobowych abonentów, informacja Banku (...) SA wraz załącznikami, historia transakcji konta K. M., dane o karalności oskarżonej, odpisy wyroków dotyczące oskarżonej, akta sprawy SR Poznań Grunwald i J. w P. sygn. akt III K 3/11, akta sprawy SR w Lesznie sygn. akt II K 379/11, akta sprawy SR dla Warszawy P. w W. sygn. akt IV K 750/11.

Opisany materiał dowodowy w sposób jednoznaczny i niebudzący wątpliwości wskazuje na fakt, iż oskarżona K. M. (1) w dniu 18 listopada 2008 r. w L. w celu osiągnięcia korzyści majątkowej doprowadziła M. R. (1) do niekorzystnego rozporządzenia mieniem w kwocie 500 zł w ten sposób, że po zaoferowaniu do sprzedaży za pośrednictwem portalu A..pl konsolę P. S. 3 i otrzymaniu na konto bankowe o nr (...) zapłaty za przedmiot aukcji, nie wysłała konsoli pod wskazany adres kupującej, wprowadzając ją w błąd co do zamiaru wywiązania się ze zobowiązania, czym spowodowała

straty w wysokości 500 zł na szkodę M. R. (1), przy czym czynu tego dopuściła się będąc uprzednio karana wyrokiem zaocznym Sądu Rejonowego w Kościanie z dnia 09.05.2006 r., sygn. akt IIK 176/06 za przestępstwo z art. 286§1 kk na karę 7 miesięcy pozbawienia wolności, którą odbyła w okresie od 04.04.20-07 r. do 04.11.2007,

O powyższym świadczą przede wszystkim spójne zeznania M. R. (2), która opisała sposób działania oskarżonej, opisała okoliczności rozmów telefonicznej z nią i sposobu przekazania pieniędzy. Jednocześnie M. R. (2) wskazała, iż jest przekonana, że za każdym razem rozmawiała z tą samą kobietą, którą niewątpliwie była oskarżona. Zeznania te zostały potwierdzone przez nieosobowy materiał dowodowy zgromadzony w trakcie postępowania – oferty wystawionej na portalu (...)przez oskarżoną, informacji banku, z którego wynika, że oskarżona była jedyną właścicielką i dysponentką konta, na które pokrzywdzona wpłaciła pieniądze, wykazu połączeń telefonicznych z telefonu komórkowego oskarżonej, na którym zarejestrowano połączenia z telefonem komórkowym należącym do pokrzywdzonej. Decydującym o sprawstwie i winie oskarżonej w zakresie zarzucanego oskarżonej czynu jest w opinii Sądu fakt, iż przy popełnianiu w tym samym czasie innych przestępstw oszustwa przy użyciu Internetu, za które została skazana prawomocnymi wyrokami S.: SR Poznań Grunwald i J. w P. sygn. akt III K 3/11, akta sprawy SR w Lesznie sygn. akt II K 379/11, akta sprawy SR dla Warszawy P. w W. sygn. akt IV K 750/11 posługiwała się identycznym numerem telefonu komórkowego, konta bankowego i adresu mailowego, jakie wskazała pokrzywdzona M. R. (2) przy opisie okoliczności czynu popełnionego na jej szkodę. Sąd wziął także pod uwagę przy konstruowaniu stanu faktycznego w przedmiotowej sprawie zeznania B. G., który potwierdził zeznania M. R. (2) stwierdzając, że wspólnie z oskarżoną oszukiwali ludzi za pośrednictwem A..pl wystawiając do sprzedaży różne przedmioty i nie wysyłając ich do kupujących. Jednocześnie świadek stanowczo stwierdził, że nie miał dostępu do konta oskarżonej w (...) i to ona zajmowała się finansami oraz podał, że do dokonywania oszustw używali różnych adresów internetowych i różnych numerów telefonów komórkowych.

Sąd nie dał natomiast wiary i nie uwzględnił wyjaśnień oskarżonej K. M. (1), jakoby nie dokonała ona oszustwa na szkodę M. R. (2), a miał tego dopuścić się B. G. wspólnie z inną kobietą, która rozmawiała przez telefon z pokrzywdzoną. Wyjaśnienia te pozostają w sprzeczności z zeznaniami M. R. (2) i B. G., a także dokumentacją dot. ustaleń, iż to oskarżona dysponowała telefonem komórkowym o nr (...)oraz była jedyną właścicielką i dysponentką konta bankowego, na które pokrzywdzona przelała pieniądze. W opinii Sądu wyjaśnienia te pozostają w rażącej sprzeczności z pozostałym materiałem dowodowym zgromadzonym w przedmiotowej sprawie i stanowią jedynie wyraz przyjętej przez oskarżoną linii obrony zmierzającej do uniknięcia odpowiedzialności karnej za popełnione przestępstwo.

Sąd nie uwzględnił także przy konstruowaniu stanu faktycznego zeznań B. C.. Świadek ten w zasadzie nie miał żadnej wiedzy o zdarzeniu będącym przedmiotem sprawy, a analiza wyjaśnień oskarżonej i jej zachowania w trakcie rozprawy sądowej wskazuje jednoznacznie na fakt, iż oskarżona złożyła wniosek o przesłuchanie B. C. jako świadka, aby spowodować doprowadzenie jej z innego zakładu karnego do jednostki, której ona przebywała z uwagi na łączące je bliskie relacje. Oskarżona próbowała przy tym przedłużyć proces i opóźnić odtransportowanie B. C. do zakładu karnego w G. symulując zasłabnięcie przed rozprawą w dniu 20 listopada 2012 r., gdzie wezwany zespół Pogotowia (...) nie stwierdził u niej żadnych zaburzeń lub dolegliwości (k. 404 akt sprawy).

W konsekwencji Sąd przyjął, że oskarżona K. M. (1) zachowaniem swoim wyczerpał ustawowe znamiona zarzucanego mu aktem oskarżenia czynu z art. 289 § 1 kk w zw. z art. 64 § 1 kk.

Niewątpliwie oskarżona zamieszczając ogłoszenia o sprzedaży konsoli P. S. 3 nie miała zamiaru wywiązania się z zaciągniętego zobowiązania, na poczet której pobrała od pokrzywdzonej zaliczkę pieniężną. Należy zauważyć, że w sprawie prowadzonej przez Sad Rejonowy Poznań Grunwald i J. w P. oskarżona dokonała identycznego oszustwa na szkodę B. K., oferując do sprzedaży identyczną konsolę za tą samą kwotę 1000 zł, pobierając od tej pokrzywdzonej również zaliczkę w kwocie 500 zł. Oskarżona nie miała doświadczenia w branży elektronicznej, nie posiadała żadnych kontaktów handlowych, nie dysponowała wreszcie oferowanymi do sprzedaży przedmiotami. Oczywistym jest, iż oskarżona nie miała możliwości wywiązania się z umowy dostarczenia towaru pokrzywdzonej, co w opinii Sądu świadczy o fakcie, iż z góry powziętym zamiarem pobrała od pokrzywdzonej M. R. (2) zaliczkę,

wprowadzając ją w błąd co do możliwości wywiązania się z zawartej umowy. Pokrzywdzona wpłacając zaliczkę, została doprowadzona do niekorzystnego rozporządzenia własnym mieniem poprzez wprowadzenie przez oskarżoną w błąd co do posiadania przez nią przedmiotu oferowanego do sprzedaży. Niewątpliwe pomiędzy zachowaniem oskarżonej oferującej do sprzedaży konsolę za korzystną cenę a działaniem pokrzywdzonej polegającym na wpłaceniu na to konto oskarżonej zaliczki, istniał bezpośredni związek przyczynowy. Oskarżona od początku działała z zamiarem osiągnięcia korzyści majątkowej, przekazując świadomie pokrzywdzonej rozporządzającej mieniem nieprawdziwe informacje, co wyczerpuje ustawowe znamiona zarzucanego jej czynów z art. 286 § 1 kk w zw. z art. 64 § 1 kk..

Przy wymiarze kary Sąd wziął pod uwagę takie okoliczności obciążające jak znaczy stopień społecznej szkodliwości popełnionego przez oskarżoną czynu, jej uprzednią wielokrotną karalność, nagminność tego typu przestępstw na terenie rejonu (...) oraz fakt, iż działała ona w warunkach powrotu do przestępstwa z art. 64 § 1 kk.

Reasumując, biorąc pod uwagę przytoczone okoliczności, Sąd wymierzył oskarżonej K. M. (1) za popełnione przez nią przestępstwo karę 10 miesięcy pozbawienia wolności. Jednocześnie Sąd nie dopatrył się po stronie oskarżonej przesłanek z art. 69 § 1 i § 2 kk skutkujących możliwością zawieszenia wykonania orzeczonej wobec niej kary pozbawienia wolności.

W ocenie Sądu, wymierzona oskarżonej kara jest adekwatna do stopnia zawinienia oskarżonej i stopnia społecznej szkodliwości popełnionego przez nią czynu. W pełni powinna zrealizować dyrektywy wymiaru kary, spełniając swą rolę w zakresie oddziaływania prewencyjnego, zarówno w kontekście ogólnym, jak i wobec oskarżonej K. M. (1), zapobiegając popełnieniu przez nią przestępstwa w przyszłości.

Orzeczenie o wynagrodzeniu obrońcy z urzędu i kosztach procesu zapadły na podstawie przepisów powołanych w tej mierze w części dyspozytywnej wyroku.