

Sygn. akt IV Ka 372/15

## WYROK W IMIENIU RZECZYPOSPOLITEJ POLSKIEJ

Dnia 24 czerwca 2015 r.

Sąd Okręgowy w Świdnicy w IV Wydziale Karnym Odwoławczym w składzie:

Przewodniczący:	SSO Sylwana Wirth (spr.)
Sędziowie:	SSO Mariusz Górski SSO Agnieszka Połyniak
Protokolant:	Magdalena Telesz

przy udziale Andrzeja Mazurkiewicza Prokuratora Prokuratury Okręgowej,

po rozpoznaniu w dniu 24 czerwca 2015 r.

sprawy **P. P.**

syna W. i E. z domu C.

urodzonego (...) w W.

oskarżonego z art. 286 § 1 kk

na skutek apelacji wniesionej przez obrońcę oskarżonego

od wyroku Sądu Rejonowego w Wałbrzychu

z dnia 23 lutego 2015 r. sygnatura akt III K 500/14

I. zmienia zaskarżony wyrok w ten sposób, że przyjmując, iż przypisany oskarżonemu czyn stanowi wypadek mniejszej wagi z art. 286 § 3 kk, na podstawie art. 66 § 1 kk i art. 67 § 1 kk umarza warunkowo postępowanie karne o ten czyn na okres próby 2 (dwóch) lat;

II. wydatki związane z postępowaniem odwoławczym zalicza na rachunek Skarbu Państwa.

Sygnatura akt IV Ka 372/15

## UZASADNIENIE

Prokurator Rejonowy w Wałbrzychu wniósł akt oskarżenia przeciwko P. P. oskarżając go o to, że:

w celu osiągnięcia korzyści majątkowej w dniu 14 lutego 2014 roku w B. woj. (...) doprowadził do niekorzystnego rozporządzenia mieniem P. M. poprzez wprowadzenie go w błąd w ten sposób, że przy wykorzystaniu stron internetowych portalu (...) wystawił na aukcji o nr (...) przedmiot w postaci „zderzaka M. do B. (...)” za sprzedaż,

którego otrzymał przelewem na konto bankowe pieniądze w kwocie 232,50 zł przy czym nie miał zamiaru ani możliwości wystawionego na ogłoszeniu towaru przesłać nabywcy, czym działał na szkodę w/w pokrzywdzonego

tj. o czyn z art. 286 § 1 kk

Wyrokiem z dnia 23 lutego 2015 roku (sygnatura akt III K 500/14) Sąd Rejonowy w Wałbrzychu

I. oskarżonego P. P. uznał za winnego popełnienia zarzucanego mu czynu opisanego w części wstępnej wyroku tj. występku z art. 286 § 1 kk i za ten czyn na podstawie tego przepisu wymierzył mu karę 6 (sześciu) miesięcy pozbawienia wolności;

II. na podstawie art. 69 § 1 kk wykonanie orzeczonej kary warunkowo zawiesił na okres 2 (dwóch) lat próby;

III. zasądził od oskarżonego na rzecz Skarbu Państwa zwrot wydatków w kwocie 90 złotych i wymierzył mu opłatę w wysokości 120 złotych.

Apelację od powyższego wyroku wywiódł obrońca oskarżonego, zaskarżając wyrok w części co skazania oskarżonego i wymierzenia oskarżonemu kary 6 miesięcy pozbawienia wolności w zawieszeniu wykonania orzeczonej kary na okres dwóch lat zarzucając:

1) obrazę prawa materialnego poprzez przyjęcie niewłaściwej kwalifikacji prawnej czynu z art. 286 § 1 kk, pomimo, iż czyn zarzucany oskarżonemu wypełnia znamiona przypadku mniejszej wagi, co prowadzić winno do zmiany przez sąd meriti kwalifikacji prawnej zarzucanego oskarżonemu czynu poprzez uznanie, iż czyn ten stanowi występki o jakim mowa w art. 286 § 3 kk

2) obrazę prawa materialnego poprzez nie zastosowanie art. 66 kk po uprzednim dokonaniu zmiany kwalifikacji prawnej czynu, polegające na skazaniu oskarżonego podczas gdy dla zrealizowania celów postępowania karnego wystarczające było warunkowe umorzenie postępowania karnego

a podnosząc wskazane zarzuty wniósł o zmianę zaskarżonego wyroku w zaskarżonej części poprzez dokonanie zmiany kwalifikacji prawnej czynu i warunkowe umorzenie postępowania na okres próby jednego roku.

### **Sąd okręgowy zważył:**

apelacja zasługiwała na uwzględnienie.

Na początku poczynionych rozważań zauważyć należy, iż Sąd Rejonowy dokonując oceny prawnej czynu popełnionego przez oskarżonego P. P. w pisemnych motywach wyroku wyraził pogląd o braku możliwości uznania tego czynu jako przypadku mniejszej wagi określonego w §3 art. 286 kk. W przedstawionej w tym względzie w pisemnych motywach wyroku argumentacji sąd I instancji czyni uwagi, iż „przede wszystkim oszustwa internetowe poprzez aukcje na serwisach są plagą naszych czasów” stwierdzając nadto, iż „zdaniem sądu orzekającego przestępstwo popełnione za pomocą środków masowego komunikowania się czy też masowego przekazu ze względu właśnie na to potencjalne narażenie dóbr wielu osób – bo przecież nie wiadomo kto wygrywa, kto wygrywa aukcje i zapłaci, to może być każdy z użytkowników internetu oraz osłabienie pewności takiego obrotu, który przecież potencjalnie w świecie uczciwych użytkowników internetu przynosiłby korzyści wszystkim – i nabywcom i sprzedawcą – nie może być uznane za przypadek mniejszej wagi”.

W przedmiotowej sprawie nie można jednakże podzielić przedstawionego w powyższym zakresie przez sąd I instancji stanowiska o braku możliwości oceny działań oskarżonego jako wypadku mniejszej wagi z art. 286 § 3 kk. Zauważyć w tym miejscu należy, iż jak wskazuje się w praktyce orzeczniczej o przyjęciu wypadku mniejszej wagi decydują przedmiotowe i podmiotowe znamiona czynu, ze szczególnym uwzględnieniem tych elementów, które są charakterystyczne dla danego rodzaju przestępstw. Wśród znamion strony przedmiotowej istotne znaczenie mają w szczególności: rodzaj dobra, w które godzi przestępstwo, sposób działania sprawcy, użyte środki, charakter i rozmiar

wyrządzonej szkody, czas, miejsce i inne okoliczności popełnienia czynu oraz odczucie szkody przez pokrzywdzonego. Wśród elementów strony podmiotowej istotne są: stopień zawinienia, motywacja i cel działania sprawcy (por. wyrok Sądu Apelacyjnego w Warszawie z dnia 27 stycznia 2014 roku II AKa 391/13). Niewątpliwie oskarżony P. P. swoim zachowaniem wypełnił znamiona przestępstwa oszustwa jednakże w niniejszej sprawie okoliczności podmiotowe i przedmiotowe przemawiają za przyjęciem kwalifikacji prawnej czynu oskarżonego z art. 286 § 3 kk. Przedmiotem ochrony przestępstwa oszustwa jest mienie, zwrócić należy w tym miejscu uwagę na okoliczność, iż działania wymienionego oskarżonego a które podjęte zostały przy wykorzystaniu stron internetowych portalu (...) oraz w celu doprowadzenia do niekorzystnego rozporządzenia mieniem pokrzywdzonego P. M. dotyczyły kwoty pieniężnej, która nie była względnie wysoka a mianowicie kwoty 232,50 zł. Analizując przedmiotową sprawę zasygnalizować ponadto także należy, iż oskarżony jak wynika z dokonanych przez sąd rejonowy ustaleń faktycznych w toku prowadzonego postępowania czynił starania o naprawienie szkody i zwrócił całą kwotę kupującemu. Stopień winy oskarżonego jak również stopień społecznej szkodliwości popełnionego przez wymienionego czynu nie był znaczny. Nie bez znaczenia pozostaje również w niniejszej sprawie okoliczność, iż wymieniony P. P. jak wynika z informacji uzyskanej z Krajowego Rejestru Karnego o osobie oskarżonego nie był dotychczas karany sędownie.

Z tych też wszystkich względów zaskarżony wyrok podlegał zmianie w ten sposób, że przyjmując, iż przypisany oskarżonemu czyn stanowi wypadek mniejszej wagi z art. 286 § 3 kk, na podstawie art. 66 § 1 kk i art. 67 § 1 kk warunkowo umorzono postępowanie karne o ten czyn na okres próby 2 (dwóch) lat. Wyznaczony przez Sąd Okręgowy okres próby pozwoli zweryfikować założoną wobec tego oskarżonego pozytywną prognozę a także ustalić czy będzie on przestrzegał porządku prawnego.

O kosztach sądowych postępowania odwoławczego, orzeczono na podstawie art. 635 kpk zaliczając wydatki za to postępowanie na rachunek Skarbu Państwa.