

UZASADNIENIE

Formularz UK 2	Sygnatura akt	IV Ka 348/21	
Załącznik dołącza się w każdym przypadku. Podać liczbę załączników:	1		
1. CZĘŚĆ WSTĘPNA			
1.1. Oznaczenie wyroku sądu pierwszej instancji			
wyrok Sądu Rejonowego w Opocznie z 12.02.2021r. sygn. akt II K 763/18			
1.2. Podmiot wnoszący apelację			
# oskarżyciel publiczny albo prokurator w sprawie o wydanie wyroku łącznego			
# oskarżyciel posiłkowy			
# oskarżyciel prywatny			
<input checked="" type="checkbox"/> obrońca			
<input checked="" type="checkbox"/> oskarżony albo skazany w sprawie			

o wydanie wyroku łącznego			
# inny			
1.3. Granice zaskarżenia			
1.1.1. Kierunek i zakres zaskarżenia			
# na korzyść # na niekorzyść	# w całości		
x w części	#	co do winy	
x	co do kary		
#	co do środka karnego lub innego rozstrzygnięcia albo ustalenia		
1.1.2. Podniesione zarzuty			
Zaznaczyć zarzuty wskazane przez strony w apelacji			
	art. 438 pkt 1 k.p.k. – obraza przepisów prawa materialnego w zakresie kwalifikacji prawnej czynu przypisanego oskarżonemu		
x	art. 438 pkt 1a k.p.k. – obraza przepisów prawa materialnego		

	<p>w innym wypadku niż wskazany w art. 438 pkt 1 k.p.k., chyba że pomimo błędnej podstawy prawnej orzeczenie odpowiada prawu</p>	
x	<p>art. 438 pkt 2 k.p.k. – obraza przepisów postępowania, jeżeli mogła ona mieć wpływ na treść orzeczenia</p>	
x	<p>art. 438 pkt 3 k.p.k. – błąd w ustaleniach faktycznych przyjętych za podstawę orzeczenia, jeżeli mógł on mieć wpływ na treść tego orzeczenia</p>	
x	<p>art. 438 pkt 4 k.p.k. – rażąca niewspółmierność kary, środka karnego, nawiązki lub niesłusznego zastosowania albo niezastosowania środka zabezpieczającego, przypadku lub innego środka</p>	
x	<p>art. 439 k.p.k.</p>	
#	<p>brak zarzutów</p>	
<p>1.4. Wnioski</p>		

	uchylenie	#	zmiana	
2. Ustalenie faktów w związku z dowodami przeprowadzonymi przez sąd odwoławczy				
1.5. Ustalenie faktów				
1.1.3. Fakty uznane za udowodnione				
Lp.	Oskarżony	Fakt oraz czyn, do którego fakt się odnosi	Dowód	Numer karty
1.1.4. Fakty uznane za nieudowodnione				
Lp.	Oskarżony	Fakt oraz czyn, do którego fakt się odnosi	Dowód	Numer karty
2.1.2.1.				
1.6. Ocena dowodów				
1.1.5. Dowody będące podstawą ustalenia faktów				
Lp. faktu z pkt 2.1.1	Dowód	Zwięźle o powodach uznania dowodu		
2.1.1.1.				

<p>1.1.6. Dowody nieuwzględnione przy ustaleniu faktów (dowody, które sąd uznał za niewiarygodne oraz niemające znaczenia dla ustalenia faktów)</p>			
<p>Lp. faktu z pkt 2.1.1 albo 2.1.2</p>	<p>Dowód</p>	<p>Zwięźle o powodach nieuwzględnienia dowodu</p>	
<p>3. STANOWISKO SĄDU ODWOŁAWCZEGO WOBEC ZGŁOSZONYCH ZARZUTÓW i wniosków</p>			
<p>Lp.</p>	<p>Zarzut</p>		
<p>3.1.</p>	<p>1. zarzut obrazy przepisów postępowania, mającej wpływ na treść wyroku i obrazy prawa materialnego (zawarty w apelacji oskarżonego D. W.) tj.:</p> <p>- art. 376 kpk i art. 439 § 1 pkt 11 kpk, polegający na prowadzeniu rozprawy odroczonej, pomimo nieobecności oskarżonego, który nie został</p>	<p># zasadny # częściowo zasadny X niezasadny</p>	

zawiadomiony o terminie rozprawy,

- art. 25 § 1 pkt 1 kpk polegający na prowadzeniu sprawy przez Sąd Rejonowy, pomimo tego, iż właściwym do prowadzenia sprawy w I instancji był Sąd Okręgowy, albowiem przedmiotowa sprawa została wyłączona ze śledztwa sygn. Ds. 26/14 (gdzie oskarżonemu postawiono zarzut udziału w zorganizowanej grupie przestępczej), a z powodu udziału policjantów z KP O. postępowanie przygotowawcze prowadziły jednostki z P. i T.,

- art. 391 § 1 kpk i art. 366 § 1 kpk poprzez poprzestanie na odczytaniu zeznań świadka M. W. (1), pomimo usprawiedliwionego niestawiennictwa tego świadka na rozprawie i potrzeby jego osobistego przesłuchania;

- art. 343§ 7 kpk w zw. z art. 335 kpk , w zw z art. 60 kk - poprzez brak uwzględnienia wniosku prokuratora o

	wymierzenie oskarżonemu kary z nim uwzględnionej w oparciu o art. 60 kk tj. kary pozbawienia wolności z warunkowym zawieszeniem jej wykonania;			
Zwięźle o powodach uznania zarzutu za zasadny, częściowo zasadny albo niezasadny				
<p>Kontrola odwoławcza zaskarżonego orzeczenia wykazała, iż podniesione przez oskarżonego zarzuty odwoławcze związane z obrazą wymienionych przepisów postępowania (wymienione w art. 3.1.) są nieuzasadnione.</p> <p>Wbrew twierdzeniom skarżącego, Sąd I instancji nie dopuścił się obrazy przepisów postępowania, związanych z kwestia procedowania w sprawie, w szczególności takich, które mogłyby mieć wpływ na treść wyroku. Sąd Rejonowy z powodu długości stanu</p>				

odroczenia
trwającego w
sprawie (który
faktycznie trwał od
dnia 4 grudnia
2019r., także z
przyczyn
niezawinionych
przez strony tj.
śmierci
poprzedniego
obrońcy) na
rozprawie w dniu
29 stycznia 2021r.
zdecydował się
prowadzić przewód
sądowy od początku.
Choć w protokole
brak jest wprost
zapisu o takowym
procedowaniu, to
czynność ta jest jak
najbardziej
zrozumiała i
czytelna. Oskarżony
o terminie rozprawy
wyznaczonej na datę
29 stycznia 2021r.
został prawidłowo
zawiadomiony
(podobnie jak
współoskarżona D.
P. (1)).
Zawiadomienie o
terminie odebrał
osobiście, co
potwierdził
własnoręcznym,
czytelnym podpisem
(dowód doręczenia
korespondencji
k.610). W imieniu
oskarżonego na
rozprawę stawił się
jego obrońca z
wyboru adw. J.
B.. W żaden więc
sposób nie doszło do
naruszenia prawa do
obrony oskarżonego.

Obrońca oskarżonego nie wnioskował o odroczenie rozprawy (z jakiegokolwiek powodu) – także w sytuacji, gdy rozprawę rozpoczęto od początku poprzez odczytanie aktu oskarżenia i ujawnienie wyjaśnień oskarżonych. W sprawie ujawniono pisma nadesłane przez oskarżonego do akt tj. wniosek o „uwzględnienie okoliczności z art. 60 kk” i inne oraz oświadczenie, co do roli D. P. w sprawie posiadania wyrobów bez polskich znaków akcyzy. Obecność oskarżonego na rozprawie nie miała charakteru obowiązkowego (o terminie został zawiadomiony).

W sprawie nie zachodziła sytuacja, o jakiej mowa w art. 343 § 7 kpk w zw. z art. 335 kpk, albowiem akt oskarżenia nie zawierał wniosku o dobrowolne poddanie się karze przez oskarżonego. Istotnie wiadomym jest, iż takowy wniosek został uzgodniony pomiędzy oskarżonym, a

prokuratorem w sprawie zakończonej wyrokiem wydanym przez Sąd Okręgowy w Piotrkowie Tryb. sygn. III K 18/19. Wniosek ten nie dotyczył jednak zarzutów postawionych przedmiotowym aktem oskarżenia, lecz innych – dotyczących innej materii faktycznej i prawnej. Sam fakt, iż postępowanie przygotowawcze początkowo obejmowało zarówno przedmiotowe zarzuty, jak i zarzuty związane z udziałem w zorganizowanej grupie przestępczej, samo w sobie nie niweczy konieczności uwzględnienia przesłanek, o jakich mowa w art. 60 kk w zakresie zarzutów karno-skarbowych (art. 60 kk przewiduje bardzo rygorystyczne wymogi dla skorzystania z tego tzw. nadzwyczajnego złagodzenia kary; § 3 i 4 tegoż przepisu przewidują konieczność bądź to: ujawnienia wobec organu powołanego dościgania przestępstwa

informacji dotyczących osób uczestniczących w popełnieniu czynu czy istotnych okoliczności, bądź ujawnienia istotnych i nieznanych mu dotąd okoliczności, przepis ma, co do zasady (poza § 3) charakter fakultatywny).

Analiza akt wskazuje, że w przedmiotowej sprawie w zakresie zarzutów dotyczących przestępstw karno-skarbowych, ani nie zachodziły przesłanki, o jakich mowa w art. 60kk, ani nie było wniosku o dobrowolne poddanie się karze uzgodnionego pomiędzy oskarżonym, a oskarżycielem publicznym.

Nastąpiło wyłączenie śledztwa w zakresie zarzutów karno-skarbowych i zawarcie ich w odrębnym akcie oskarżenia, co powodowało samodzielność przedmiotowego postępowania przygotowawczego.

Z tego powodu o właściwości sądu I instancji nie decydowała ranga zarzutów

związanych z
udziałem w
zorganizowanej
grupie przestępczej,
lecz zarzuty -
w liczbie dwóch
- zawarte w
akcie oskarżenia o
sygn.PO.I.Ds.77.2018.
Właściwość
miejsców
wyznaczało miejsce
popelnienia czynów.

Nie przekonuje także
zarzut apelanta
związany
poprzestaniem na
odczytaniu zeznań
świadka M. W.,
Z. W. i „innych”
- bliżej
niewymienionych
osób., w tym
pomimo
usprawiedliwionego
niestawiennictwa M.
W.. Sąd odwoławczy
zważył, że sąd
rejonowy
dysponował
wnioskiem świadka
M. W. o
usprawiedliwienie
nieobecności, w
którym ta podnosiła
zarówno aktualne
przeziębienie (bądź
inną chorobę
związaną z gorączką
etc.), ale także
swoją podeszły wiek.
Właśnie mając na
uwadze zarówno
treść zeznań M. W.,
jak i
usprawiedliwione
problemy z jej
stawiennictwem, sąd
meriti zdecydował

się poprzestać na ujawnieniu zeznań tegoż świadka, bez konieczności osobistego jego przesłuchiwania.

Podobna decyzje podjął co do wszystkich innych nieobecnych świadków (którzy nie stawili się pomimo wezwania).

Co istotne - na takie rozwiązanie wyraził zgodę obecny na sali obrońca

oskarżonego, a jak wynika z pisemnych motywów wydanego w sprawie wyroku, ani zeznania M. W., ani Z. W. nie stanowiły podstawy do dokonania przez sąd I instancji ustaleń faktycznych w zakresie sprawstwa oskarżonego.

Podstawą były tu przede wszystkim fakty oparte o nieosobowy materiał dowodowy w postaci protokołów przeszukań oraz opinii

kryminalistycznych oraz wyjaśnienia samego D. W. (2), który przecież przyznał się tak do posiadania całego asortymentu

wymienionego w akcie oskarżenia, nie posiadającego polskich znaków akcyzy, jak i do

obrotu tym towarem (handel).			
Wniosek			
- o zmianę zaskarżonego wyroku w części, co do kary - poprzez orzeczenie kary pozbawienia wolności z warunkowym zawieszeniem jej wykonania;	zasadny częściowo zasadny x niezasadny		
Zwięźle o powodach uznania wniosku za zasadny, częściowo zasadny albo niezasadny.			
- żaden z zarzutów zawartych w punkcie 3.1. nie uzasadniał zmiany w zakresie wysokości orzeczonych kar, zmiana represji karnej nastąpiła z powodów błędnych ustaleń faktycznych związanych z wpływem wysokości uszczuplonego podatku na kwalifikacje prawno-karną czynów i innych (okoliczności uwzględnione z urzędu – o czym szerzej poniżej);			
3.2.	- zarzut błędnych ustaleń faktycznych	# zasadny # częściowo zasadny	

	<p>związanych z wyceną wysokości uszczuplonego podatku akcyzowego, poprzez zaaprobowanie takich wycen, jakie wymieniono w akcie oskarżenia, bez uwzględnienie wysokości podatku obowiązującego na terenie UE, podczas gdy w sklepach spożywczych (np. L.) asortyment opisany przez oskarżonego kosztował od 250 zł. do 300 zł., a wysokości wynikające z aktu oskarżenia oznaczałyby np. posiadanie alkoholu droższego aniżeli dostępny w tych placówkach handlowych;</p>	<p>x niezasadny</p>		
<p>Zwięźle o powodach uznania zarzutu za zasadny, częściowo zasadny albo niezasadny</p>				
<p>Nie przekonują wyliczenia oskarżonego w zakresie wysokości uszczuplonego przedmiotowymi czynami podatku akcyzowego. Jego wyliczenia dokonał właściwy organ, posiadający doświadczenie i dysponujący wiedzą</p>				

<p>fachową. Wysokość ta uwzględniała ilość wyrobów każdorazowo ujawnionych w toku przeszukania pomieszczeń mieszkalnych i gospodarczych, a przy tym w zakresie czynu z punktu II aktu oskarżenia (przypisanego w punkcie 2 wyroku) wynikała z ich sumy we wskazanym okresie czasu - w racji skutecznego przypisania oskarżonemu działania w ramach czynu ciągłego tj. w okresie „od – do” w rozumieniu art. 6 § 2 kks (zachowania podjęte w wykonaniu tego samego zamiaru lub z wykorzystaniem takiej samej sposobności, pomiędzy którymi odstęp czasu nie przekracza 6 miesięcy).</p>			
<p>Wniosek</p>			
<p>- o zmianę zaskarżonego wyroku w części, co do kary, poprzez orzeczenie kary pozbawienia wolności z warunkowym zawieszeniem jej wykonania;</p>	<p>#zasadny # częściowo zasadny x niezasadny</p>		

<p>Zwięźle o powodach uznania wniosku za zasadny, częściowo zasadny albo niezasadny.</p>				
<p>- zarzut zawarty w punkcie 3.2. nie uzasadniał zmiany wyroku w zakresie wysokości orzeczonych kar, zmiana represji karnej nastąpiła z powodów błędnych ustaleń faktycznych związanych z wpływem wysokości uszczuplonego podatku na kwalifikację prawnokarną czynów i innych (okoliczności uwzględnione z urzędu – o czym szerzej poniżej);</p>				
<p>3.3.</p>	<p>- zarzut rażącej niewspółmierności orzeczonej kary, w szczególności kary pozbawienia wolności o charakterze bezwzględnym (zawarty w apelacji oskarżonego i obrońcy);</p>	<p># zasadny # częściowo zasadny # niezasadny</p>		
<p>Zwięźle o powodach uznania zarzutu za zasadny, częściowo zasadny albo niezasadny</p>				

W tym miejscu sąd odwoławczy odniesie się stricte do zarzutu dotyczącego orzeczenia wobec D. W. kary pozbawienia wolności (za czyn przypisany w punkcie 2) - bez warunkowego zawieszenia jej wykonania (pamiętając iż nastąpiła zmiana wysokości tej kary, jak i kary za czyn przypisany w punkcie 1 z przyczyn opisanych w punkcie 4.1.). Jak słusznie podniósł sąd rejonowy na niekorzyść oskarżonego przemawiały karta karna oskarżonego D. W., która potwierdza uprzednie wielokrotne skazania, za bardzo dużą ilość (14) różnorodnych przestępstw, na przestrzeni blisko ponad 15 lat, głównie za czyny przeciwko mieniu, ale także za przestępstwo podobne do przedmiotowego, a także fakt, że oskarżony działał z niskich pobudek w celu uzyskania korzyści majątkowych. Dodatkowo sąd

odwoławczy
zauważa, że
oskarżony w
przeszłości korzystał
z dobrodziejstwa
orzeczenia kar
łącznych w
wyrokach łącznych
(uzyskując z tego
tytułu korzystniejsze
dla siebie
rozwiązanie) i
odbywał karę w
warunkach izolacji
penitencjarnej (nie
tylko w ramach
dozoru
elektronicznego),
pomimo jednak
powyższego, w/w
ponownie wszedł w
konflikt z prawem,
dopuszczając się
dwóch przestępstw -
tym razem karno-
skarbowych.
Właśnie z tego
powodu, choć
poprzez
skorzystanie z
dobrodziejstwa art.
2 § 2 kks tj.
zastosowania wobec
D. W. ustawy karnej
obowiązującej w
dacie czynów, jako
względniejszej dla
sprawy, formalnie
istniałaby możliwość
warunkowego
zawszczenia
wykonania
orzeczonej kary
pozbawienia
wolności, takie
rozwiązanie nie
miało szans na
spełnienie celów
kary w zakresie
prewencji

szczególnej, jak
i w zakresie
kształtowania
świadomości
prawnej w
społeczeństwie.

W tym miejscu
należy także
podnieść jeszcze
jedną okoliczność,
istotną dla
zastosowanej wobec
D. W. represji
karnej,
potwierdzającą brak
podstaw do
postawienia
pozytywnej
prognozy
kryminologicznej
wobec oskarżonego:
otóż z akt sprawy
wynika, że właśnie
wtedy, gdy
oskarżony poszedł
na współpracę z
organami ścigania,
a prokurator -
w związku z
ujawnieniem
okoliczności wielu
oszustw - zgodził się
na taką współpracę
ze „skruszonym”
sprawcą oraz
prowadził
rozbudowane
postępowanie
dowodowe,
oskarżony w zaciszu
„domowych
pieleszy” popełniał
kolejne
przestępstwo. W
swoich
przestępczych
zachowaniach
oskarżony był więc
nieustępliwy,

wyrachowany i
wysoce lekceważący
wobec
przedstawicieli
wymiaru
sprawiedliwości.
Wyroby bez polskich
znaków akcyzy
ujawniono u
oskarżonego aż
trzykrotnie. Po
zatrzymaniu
takowych w dniach
02.01.2014r. i
21.10.2014r. oraz po
uchyleniu
tymczasowego
aresztowania
trwającego do dnia
30 lipca 2014r. (w
sprawie związanej
z działaniem w
ramach
zorganizowanej
grupy), ujawniono
informacje, iż
oskarżony dalej
sprzedaje alkohol
i papierosy bez
polskich znaków
akcyzy – a
to spowodowało
kolejne, trzecie już
przeszukanie
pomieszczeń, w
większości tych
samyh, w dniu
18.06.2015r. – z
pozytywnym
wynikiem. Wtedy
też zmieniono opis
zarzutów stawianych
oskarżonemu w
sprawie karno-
skarbowej,
poszerzając je o
okres do dnia
18.06.2015r.

Wniosek			
- o zmianę zaskarżonego wyroku w części, co do kary - poprzez orzeczenie kary pozbawienia wolności z warunkowym zawieszeniem jej wykonania;	# zasadny # częściowo zasadny # niezasadny		
Zwięźle o powodach uznania wniosku za zasadny, częściowo zasadny albo niezasadny.			
- wniesione apelacje spowodowały zmianę w zakresie zastosowanej represji karnej wobec D. W. z przyczyn, wskazanych w punkcie 4.1.;			
4. OKOLICZNOŚCI PODLEGAJĄCE UWZGLĘDNIENIU Z URZĘDU			
4.1.	Sąd Okręgowy, prócz powyższych zagadnień, rozważał także z urzędu (na podstawie art. 440 kpk) prawidłowość przyjętej kwalifikacji prawno-karnej czynów – tj. zastosowanie w		

sprawie art. 65 § 3
kks, art. 53 § 14
kks, art.37 § 1pkt
2 kks, i art.2 § 2
kks oraz przesłanki
wymienione w art. 15
§ 2 kks.

W tym zakresie
należało stwierdzić,
co następuje:

zgodnie z treścią
art. 53 § 14
kks mała wartość
jest to wartość,
która w czasie
popelnienia czynu
zabronionego nie
przekracza
dwustukrotnej
wysokości
minimalnego
wynagrodzenia.

Definiując pojęcie
„małej wartości”
ustawodawca nie
posłużył się w art. 53
§ 14 kks określeniem
kwotowym, lecz
powiązał je z
wartością
minimalnego
wynagrodzenia za
pracę ustalonego na
podstawie ustawy z
dnia 10 października
2002 r. o
minimalnym
wynagrodzeniu za
pracę (Dz.U. z 2015
r. poz. 2008 oraz z
2016 r. poz. 1265).
Przy ocenie więc, czy
kwota odpowiada
"małej wartości" w
rozumieniu art. 53
§ 14 kks stosować
należy, zgodnie
z brzmieniem tej

definicji, wskaźnik wysokości minimalnego wynagrodzenia obowiązujący w czasie popełnienia czynu, także wtedy, gdy w czasie orzekania obowiązuje wskaźnik w innej wysokości. Przepis art. 2 § 2 kks w takim wypadku nie ma zastosowania (tak np. wyrok Sądu Najwyższego - Izba Karna z dnia 29 listopada 2017 r. wydany w sprawie V KK 229/17 Legalis Numer 1706608).

Zasada *lex mitior agit* z art. 2 § 2 kks stosowana jest w zakresie norm blankietowych z art. 53 § 6 oraz § 14-16 kks, w powiązaniu z konkretnymi przepisami części ogólnej lub szczególnej Kodeksu karnego skarbowego.

Stosując tę regułę w ramach typów czynów zabronionych wskazanych w art. 65 i w art. 91 kks, bada się stosunek wysokości stawek celnych i podatku akcyzowego do wysokości minimalnego wynagrodzenia w dacie popełnienia

czynu oraz w chwili orzekania, nie tracąc także z pola widzenia stosunku obu sum obciążeń należnych Skarbowi Państwa w tych datach – tak przykładowo wyrok Sądu Apelacyjnego w Gdańsku z dnia 17 grudnia 2014r. II AKa 274/14 Legalis Numer 1259991).

W przedmiotowej sprawie czyny przypisane obojgu oskarżonym, a zarzucone im w pkt I i IV aktu oskarżenia dotyczą przestępstw, gdzie łączna wysokość powstałego uszczuplenia w podatku akcyzowym wynosi kwotę „nie mniejszą niż 19.241,45z zł.” Taką także kwotę ustalił sąd rejonowy, co wynika z pisemnego uzasadnienia wydanego orzeczenia. Choć jest to kwota nie określona dokładnie, bo opisana jako: „nie mniej niż”, to w ocenie sądu odwoławczego niewątpliwie należy ustalić, że jest to kwota stanowiąca „małą wartość” w rozumieniu art. 53 § 14 kks, podobnie jak kwota podatku uszczuplonego

czynami oskarżonych, opisanymi w punktach II i III aktu oskarżenia tj. odpowiednio: 83.793,05 zł. (w stosunku do D. W.) oraz 48.294,05 zł. (w stosunku do D. P.). W 2014r. minimalne wynagrodzenie wynosiło bowiem 1.680 zł., a w roku 2015r. – 1.750 zł. Odpowiednio więc, kwota przekraczająca za rok 2014 wielkość dwustukrotnej wysokości minimalnego wynagrodzenia to 336.000 zł., a za rok 2015r. – 350.000 zł.

Tym samym oba czyny przypisane oskarżonemu D. W. (podobnie jak D. P.) winny być kwalifikowane, jako wypełniające dyspozycje jedynie art. 65 § 3 kks, w miejsce art. 65 § 1 kks (a ponieważ niezbędne przesłanki tego czynu dodatkowo wymienia § 1 kks, należało się do niego odwołać, poprzez przywołanie, ale jedynie jako: „w związku”).

Dokonana zmiana w zakresie kwalifikacji prawnokarnej

czynów tj.
zakwalifikowanie ich
jako wyczerpujących
art. 65 § 3 kks,
jest zmianą na
korzyść oskarżonego
(oskarżonych),
albowiem czyn ten
zagrożony jest
jedynie karą
samoistnej kary
grzywny do 720
stawek dziennych.

Wobec D. W.
należało dodatkowo
karę za czyn,
z którego sprawca
uczynił sobie: „stałe
źródło dochodu”, tj.
czyn z punktu
II aktu oskarżenia,
odpowiednio
obostrzyć, jako że
przepisy mają w
tej mierze charakter
bezwzględny (art. 37
§ 1 pkt 2 kks),
stąd za czyn ten
D. W. wymierzono
karę pozbawienia
wolności, stosując
zasady
nadzwyczajnego
obostrzenia, o jakich
mowa w art. 38
§1 pkt 2 kks
(zgodnie z tym
przepisem stosując
nadzwyczajne
obostrzenie kary,
sąd wymierza karę
pozbawienia
wolności do roku
albo karę
ograniczenia
wolności, jeżeli
przestępstwo
skarbowe jest
zagrożone tylko karą

grzywny przekraczającą 360 stawek dziennych, co nie wyłącza wymierzenia także kary grzywny grożącej za to przestępstwo). W sprawie prawidłowo bowiem zastosowano przepis art. 37 § 1 pkt 2 kks, jako uzupełniający podstawę prawną skazania D. W. za czyn opisany w pkt II aktu oskarżenia, a przypisany w punkcie 2 wyroku.

Zgodnie z art. 37 § 1 pkt 2 kks sąd stosuje nadzwyczajne obostrzenie kary (oblig), jeżeli sprawca „uczynił sobie z popełnienia przestępstw skarbowych stałe źródło dochodu”. Odmiennie niż na gruncie obowiązującego w aktualnym brzmieniu art. 65 § 1 kk (od 1 maja 2004 r.), Kodeks karny skarbowy dla spełnienia tej przesłanki wymaga istnienia co najmniej dwóch przestępstw skarbowych (w Kodeksie karnym wystarczające jest jedno przestępstwo). W praktyce zatem rozważano prawidłowość zastosowania

nadzwyczajnego obostrzenia kary na podstawie art. 37 § 1 pkt 2 kks - wobec sprawcy przestępstwa skarbowego popełnionego w ramach czynu ciągłego - art. 6 § 2 kks (tak np. por. np. P. Kardas, G. Łabuda, T. Razowski, Kodeks karny skarbowy. Komentarz, Wydawnictwo Wolters Kluwer Business, Warszawa 2012, s. 405). Sąd odwoławczy zważył, że analiza wyroku wydanego w sprawie przez sąd meriti wraz z jego pisemnymi motywami (niezmiernie lakonicznymi), wskazuje jednak, że organ ten widział możliwość przypisania oskarżonym kwalifikacji z art. 37 § 1 pkt 2 kks w związku z dwoma przestępstwami skarbowymi (opisanymi w punktach odpowiednio I i II w skardze publicznej).

Sąd odwoławczy podziela także argumentację zawartą w orzeczeniu wydanym przez Sąd

Najwyższy w dniu 18 maja 2017 r. w sprawie IV KK 477/16, gdzie czytamy: Użycie w przepisie art. 37 § 1 pkt 2 KKS określenia „przestępstw skarbowych” podyktowane było jedynie wyłącznie względami redakcyjnymi. Do przyjęcia, że w sprawie zachodzą podstawy nadzwyczajnego obostrzenia kary z art. 37 § 1 pkt 2 KKS nie jest więc konieczne popelnienie kilku odrębnych przestępstw, wystarczające jest bowiem wykazanie, że sprawca dopuścił się wielu jednostkowych zachowań, składających się na czyn ciągły (Legalis, Numer 1637162). Przyjęcie odmiennego znaczenia tego określenia w praktyce oznaczałoby niemożność przyjęcia obostrzonej kwalifikacji wobec takich sprawców, którzy podejmują wiele bezprawnych zachowań, które przez długi okres czasu były zajęciem przynoszącym

wymierne korzyści finansowe, stanowiące stałe źródło dochodu.

Reasumując:
prawidłowa kwalifikacja prawna przypisanych zachowań oskarżonego winna wskazywać na art. 65 § 3 kks w zw. z art.65 § 1 kks i art. 2 § 2 kks w brzmieniu na datę 8 czerwca 2015r. - czyn z punktu I aktu oskarżenia oraz na **art. 65 § 3 kks w zw. z 65 § 1 kks i art. 37 par 1 pkt 2 kks w zw. z art. 6 § 2 kks i art. 2 § 2 kks w brzmieniu na datę 8 czerwca 2015r.** – czyn z punktu II aktu oskarżenia.

Taką też kwalifikację prawno-karną przyjęto w toku postępowania odwoławczego i w związku z tym: za czyn z punktu I aktu oskarżenia oskarżonemu D. W. wymierzono jedynie samoistną karę grzywny w rozmiarze 50 stawek dziennych po 100 złotych każda, a za czyn z punktu II aktu oskarżenia

– jako karę, która musiała zostać nadzwyczajnie obostrzona – karę 5 miesięcy pozbawienia wolności. Kary w tych wysokościach, jako jedyne mają szanse spełnić zamierzone cele i uwzględniają okoliczności rzutujące na wymiar kary (w tym przywołane dla podkreślenia braku podstaw do orzeczenia kary pozbawienia wolności z warunkowym zawieszeniem jej wykonania, podniesione już wcześniej w punkcie 3.3. uzasadnienia).

Z urzędu oceniano także zasadność orzeczenia o obowiązku naprawienia szkody, który to obowiązek orzeczono w oparciu o art. 46 § 1 kk - wobec obojga oskarżonych. W tym zakresie sąd odwoławczy uznał, że doszło do obrazy prawa karnego materialnego tj. art. 46 § 1 kk.

Porównanie kwot orzeczonych tytułem naprawienia szkody do wysokości uszczuplonego przypisanymi czynami w podatku akcyzowym prowadzi do wniosku, iż sąd I instancji potraktował ów obowiązek jako swoisty zamiennik zwrotu uszczuplenia powstałych należności podatkowych. Tymczasem brak jest podstaw, by wobec D. W. (oraz D. P.) orzekać o obowiązku uiszczenia równowartości uszczuplenia w podatku akcyzowym, bo wobec oskarżonego (oskarżonych) orzeczono przepadek przedmiotów tj. wszystkiego asortymentu, który kiedykolwiek ujawniono i zabezpieczono w przedmiotowej sprawie karnoskarbowej. Wynika to wprost z treści przepisu art. 15 § 2 kks. Zgodnie z „W razie orzeczenia przepadku przedmiotów, ściągnięcia ich równowartości

	<p>pieniężnej lub obowiązku uiszczenia ich równowartości pieniężnej wygasa obowiązek uiszczenia należności publicznoprawnej dotyczącej tych przedmiotów”. Sąd Rejonowy nie ustali żadnych innych szkód, które powstałyby na skutek przestępczego działania oskarżonego i mogły ewentualnie zostać wyrównywane poprzez zastosowanie art. 46 § 1 kk.</p> <p>Reasumując: brak podstaw do orzeczenia o obowiązku uiszczenia uszczuplonej należności publicznoprawnej, spowodował uchylenie z urzędu zaskarżonego orzeczenia w zakresie punktów 9 i 10 (i odpowiednio 11 i 12 wobec D. P.) - o obowiązku naprawienia przez nich szkody.</p>	
<p>Zwięźle o powodach uwzględnienia okoliczności</p>		

**ROZSTRZYGNIĘCIE
SĄDU
ODWOŁAWCZEGO**

- wskazano powyżej,	
5.	
1.7. <i>Utrzymanie w mocy wyroku sądu pierwszej instancji</i>	
5.1.1.	Przedmiot utrzymania w mocy
- kwestia sprawstwa D. W.,	
Zwiąże o powodach utrzymania w mocy	
- brak podstaw do podważenia ustaleń faktycznych dotyczących posiadania wyrobów akcyzowych bez polskich znaków skarbowych akcyzy, co spowodowało uszczuplenie wymienionych kwot w podatku akcyzowym należności Skarbu Państwa, gdzie dodatkowo na przestrzeni wskazanego okresu czasu sprawca z popełnionego przestępstwa uczynił sobie stałe źródło dochodu;	

<p>1.8. Zmiana wyroku sądu pierwszej instancji</p>		
<p>5.2.1.</p>	<p>Przedmiot i zakres zmiany</p>	
<p>- zmiana w zakresie kwalifikacji prawno-karnej przypisanych czynów (obojgu oskarżonym),</p> <p>- zmiana opisu czynu przypisanego oskarżonej D. P. (1) w punkcie 6 wyroku (w tym eliminacja uczynienia sobie z popełnienia przestępstwa stałego źródła dochodu),</p> <p>- zmiana wysokości orzeczonych wobec kar (wobec obojga oskarżonych),</p> <p>- uchylenie orzeczonego obowiązku naprawienia szkody;</p>		
<p>Zwięźle o powodach zmiany</p>		
<p>- szczegółowo opisano w punkcie 4.1.;</p>		
<p>1.9. Uchylenie wyroku sądu pierwszej instancji</p>		

1.1.7. Przyczyna, zakres i podstawa prawna uchylecia			
5.3.1.1.1.		# art. 439 k.p.k.	
Zwięzle o powodach uchylecia			
5.3.1.2.1.		# art. 437 § 2 k.p.k.	
Zwięzle o powodach uchylecia			
5.3.1.3.1.		# art. 437 § 2 k.p.k.	
Zwięzle o powodach uchylecia i umorzenia ze wskazaniem szczególnej podstawy prawnej umorzenia			
5.3.1.4.1.		# art. 454 § 1 k.p.k.	
Zwięzle o powodach uchylecia			
1.1.8. Zapatrywania i wskazania co do dalszego postępowania			
1.10. Inne rozstrzygnięcia			

zawarte w wyroku		
Punkt rozstrzygnięcia wyroku	z	Przytoczyć okoliczności
6. Koszty Procesu		
Punkt rozstrzygnięcia wyroku	z	Przytoczyć okoliczności
- ostatnie rozstrzygnięcie		Zgodnie z treścią art. 636 §1 kpk i art. 10 ust. 1 ustawy o opłatach w sprawach karnych od oskarżonego D. W. zasądzono na rzecz Skarbu Państwa kwotę 10 złotych tytułem wydatków poniesionych w postępowaniu odwoławczym (jako związanych z jego osobą) oraz kwotę 620 złotych tytułem opłaty za obie instancje.
7. PODPIS		

1.11. Granice zaskarżenia		
Kolejny numer załącznika	1	
Podmiot wnoszący apelację	obrońca , oskarżony	

Rozstrzygnięcie, brak rozstrzygnięcia albo ustalenie, którego dotyczy apelacja	wyrok Sądu Rejonowego w Opocznie z dnia 12 lutego 2021 roku w sprawie II K 763/18	
0.1.1.3.1. Kierunek i zakres zaskarżenia		
# na korzyść # na niekorzyść	# w całości	
# w części	#	co do winy
#	co do kary	
#	co do środka karnego lub innego rozstrzygnięcia albo ustalenia	
0.1.1.3.2. Podniesione zarzuty		
Zaznaczyć zarzuty wskazane przez strony w apelacji		
#	art. 438 pkt 1 k.p.k. – obraza przepisów prawa materialnego w zakresie kwalifikacji prawnej czynu przypisanego oskarżonemu	
#	art. 438 pkt 1a k.p.k. – obraza przepisów prawa materialnego w innym wypadku niż wskazany w art. 438 pkt 1 k.p.k., chyba że pomimo błędnej podstawy prawnej orzeczenie odpowiada prawu	

#	art. 438 pkt 2 k.p.k. – obraza przepisów postępowania, jeżeli mogła ona mieć wpływ na treść orzeczenia		
#	art. 438 pkt 3 k.p.k. – błąd w ustaleniach faktycznych przyjętych za podstawę orzeczenia, jeżeli mógł on mieć wpływ na treść tego orzeczenia		
#	art. 438 pkt 4 k.p.k. – rażąca niewspółmierność kary, środka karnego, nawiązki lub niesłusznego zastosowania albo niezastosowania środka zabezpieczającego, przypadku lub innego środka		
#	art. 439 k.p.k.		
#	brak zarzutów		
0.1.1.4. Wnioski			
#	uchylenie	#	zmiana