

# WYROK

## W IMIENIU RZECZYPOSPOLITEJ POLSKIEJ

W. dnia 24 stycznia 2013r.

Sąd Rejonowy dla Wrocławia Śródmieścia w V Wydziale Karnym w składzie:

Przewodniczący SSR Agnieszka Marchwicka

Protokolant Anna Olszewska

przy udziale Prokuratora Prokuratury Rejonowej

po rozpoznaniu na rozprawie w dniach 21.11.2011r., 09.01.2012r., 05.04.2012. 17.05.2012r., 10.07.2012r., 18.09.2012r., 09.11.2012r., 14.12.2012., 10.01.2013r. i 17.01.2013r. we W. sprawie

**J. Ż. (J. Ż.)** z domu S., córki G. i P. z domu R., urodz. (...) w G.

PESEL (...)

oskarżonej o to, że:

w okresie od stycznia 2009 roku do maja 2009r. we W., działając w warunkach czynu ciągłego, w celu osiągnięcia korzyści majątkowej. doprowadziła, oraz usiłowała doprowadzić (...) Sp. z o.o.do niekorzystnego rozporządzeniem własnym mieniem w postaci artykułów firm (...) o łącznej wartości 3835.40 zł w ten sposób że jako przedstawiciel handlowy tej spółki przedstawiała swojej przełożonej A. F.fikcyjne mailową zamówienia, oraz uprzednio sfalszowane protokoły przekazania tych artykułów od kontrahentów tej spółki, przy czym otrzymywane od A. F.wyroby nie przekazywała rzekomym zamawiającym a w tym:

- w styczniu 2009r. przekazała uprzednio sfalszowany protokół przekazania nagrody z dnia 02.01.2009r. na kwotę 92,30 zł mające pochodzić z (...) Sp. z o.o. kosmetyki zatrzymując sobie,
- w dniu 07 stycznia 2009r. przekazała fikcyjne zamówienie na kwotę 250,90 zł mające pochodzić z (...) Sp. z o.o. i po otrzymaniu kosmetyki zatrzymała sobie,
- w dniu 07 stycznia 2009r. przekazała fikcyjne zamówienie na kwotę 280,20 zł mające pochodzić z (...) Sp. z o.o. i po otrzymaniu kosmetyki zatrzymała sobie,
- w dniu 09 stycznia 2009r. przekazała fikcyjne zamówienie na kwotę 135,80zł, a następnie uprzednio sfalszowany protokół przekazania nagrody mające pochodzić z Urzędu Kontroli Skarbowej we W. i po otrzymaniu kosmetyki zatrzymała sobie,
- w dniu 09 stycznia 2009r. przekazała fikcyjne zamówienie na kwotę 162,80zł. a następnie uprzednio sfalszowany protokół mające pochodzić z Radia (...) S.A. i po otrzymaniu kosmetyki zatrzymała sobie,
- w marcu 2009r. przekazała uprzednio sfalszowane zamówienie na kwotę 40,80 zł mające pochodzić z Zespołu Szkół (...) a po otrzymaniu kosmetyki zatrzymała sobie,
- w dniu 17 marca 2009r. przekazała fikcyjne zamówienie na kwotę 49,40 zł, a następnie uprzednio sfalszowany protokół przekazania nagrody mające pochodzić Radia (...) S.A. i po otrzymaniu kosmetyki zatrzymała sobie,
- w dniu 17 marca 2009r. przekazała fikcyjne zamówienie na kwotę 250,90 zł, a następnie uprzednio sfalszowany protokół przekazania nagrody mające pochodzić z (...) Sp. z o.o. i po otrzymaniu kosmetyki zatrzymała sobie,

- w dniu 17 marca 2009r. przekazała fikcyjne zamówienie na kwotę 123,70 zł mające pochodzić z (...) Sp. z o.o. i po otrzymaniu kosmetyki zatrzymała sobie,
- w dniu 17 marca 2009r. przekazała fikcyjne zamówienie na kwotę 216,40 zł mające pochodzić z (...) Sp. z o.o. i po otrzymaniu kosmetyki zatrzymała sobie,
- w dniu 11 maja 2009r. przekazała fikcyjne zamówienie na kwotę 303,30 zł mające pochodzić z (...) Sp. z o.o. i po otrzymaniu kosmetyki zatrzymała sobie,
- w dniu 19 maja 2009r. przekazała fikcyjne zamówienie na kwotę 66,90 zł mające pochodzić z apteki (...) i po otrzymaniu kosmetyki zatrzymała sobie,
- w dniu 21 maja 2009r. przekazała fikcyjne zamówienie na kwotę 43,60 zł mające pochodzić z Radia (...) S.A. i po otrzymaniu kosmetyki zatrzymała sobie,
- w dniu 21 maja 2009r. przekazała fikcyjne zamówienie na kwotę 250,90 zł mające pochodzić z (...) Sp. z o.o. i po otrzymaniu kosmetyki zatrzymała sobie,
- w dniu 22 maja 2009r. przekazała fikcyjne zamówienie na kwotę 55,30zł mające pochodzić z K. Sp. z o. o i po otrzymaniu kosmetyki zatrzymała sobie,
- w dniu 22 maja 2009r. przekazała fikcyjne zamówienie na kwotę 47,70 zł mające pochodzić z (...) Sp. z o.o. i po otrzymaniu kosmetyki zatrzymała sobie,
- w maju 2009 przekazała fikcyjne zamówienie na kwotę 1332,80 zł mające pochodzić z (...) Sp. z o.o. lecz zamówionych kosmetyków nie otrzymała ze względu na postawę pracowników (...) Sp. z o.o.
- w maju 2009 r. przekazała fikcyjne zamówienie na kwotę 131,70 zł mające pochodzić z XII Liceum Ogólnokształcącego we W. lecz zamówionych kosmetyków nie otrzymała ze względu na postawę pracowników (...) Sp. z o.o.

***tj. o czyn z art.13§1 k.k. w zw. z art.286§1 k.k. i art.286§1 k.k. i art.270§1 k.k. w zw. z art.11§2 k.k. w zw. z art.12 k.k.***

\*\*\*\*\*

I. uznaje oskarżoną **J. Ź.** za winną popełnienia czynu opisanego w części wstępnej wyroku, a stanowiącego przestępstwo z art.13§1 k.k. w zw. z art.286§1 k.k. i art.286§1 k.k. i art.270§1 k.k. w zw. z art.11§2 k.k. w zw. z art.12 k.k. przy czym eliminuje z jego opisu działanie polegające na tym, że w dniu 22 maja 2009r. przekazała fikcyjne zamówienie na kwotę 47,70 zł mające pochodzić z (...) Sp. z o.o. i po otrzymaniu kosmetyki zatrzymała sobie oraz przyjmuje, iż w wyniku opisanych wyżej działań pokrzywdzony (...) Spółka z o.o. we W. poniósł szkodę w wysokości nie mniejszej niż 1770,84 zł i za to na podstawie art.286§1 k.k. w zw. z art.11§3 k.k. wymierza jej karę **1 (jednego) roku** pozbawienia wolności;

II. na podstawie art. 69§1 i 2 k.k. i art.70 §1 pkt. 1 k.k. wykonanie orzeczonej wobec oskarżonej kary pozbawienia wolności warunkowo zawiesza na okres próby wynoszący 2 (dwa) lata;

III. na podstawie art.46§1 k.k. orzeka od oskarżonej na rzecz pokrzywdzonego (...) sp. z.o.o. we W. kwotę 1770,84 zł tytułem naprawienia szkody;

IV. na podstawie art.44§2 k.k. orzeka przepadek dowodów rzeczowych szczegółowo opisanych w wykazie dowodów rzeczowych na k 153 akt pod poz. Drz 1053-1055/10 poprzez pozostawienie ich w aktach sprawy;

V. na podstawie art. 626 § 1 k.p.k. i art.627 k.p.k. zasądza od oskarżonej na rzecz Skarbu Państwa koszty procesu w kwocie 2075,61 zł zaś na podstawie art.1 i art.2 ust.1 pkt 3 ustawy o opłatach w sprawach karnych wymierza jej opłatę w kwocie 180 zł.

## UZASADNIENIE

W wyniku przeprowadzonego postępowania dowodowego Sąd ustalił następujący stan faktyczny:

(...) Sp. z o.o. z siedzibą we W. ul. (...) prowadzi działalność w zakresie sprzedaży towarów różnego rodzaju, w tym artykułów biurowych. Sprzedaż odbywała się za pośrednictwem przedstawicieli handlowych współpracujących z konkretnymi odbiorcami.

Przedstawicielem handlowym firmy była m.in. J. Ż..

W firmie (...) wprowadzony został program lojalnościowy dla klientów polegający na tym, iż za każde 25 zł wydanych w firmie pieniędzy można było wybrać kosmetyki z katalogów firm (...) w (tj. każde wydane 25 zł równało się 1 zł ceny z katalogu).

/dowód: zeznania świadka B. W. (1) k. 396-399;

zeznania świadka A. F. k.265-268, k.3, k.6v.

zeznania świadka A. O. k.268-271, k.132v., k.352-353;

zeznania świadka G. K. k.353-356;

zeznania świadka A. D. (1) k.356-358

częściowo wyjaśnienia oskarżonej J. Ż. k.242-244, k.254-257/

Odbiorcą artykułów które sprzedawała firma (...) były różne firmy.

Mechanizm wyglądał w taki sposób, że zestawienie wybranych przez poszczególnych odbiorców kosmetyków było przesyłane do przedstawiciela firmy (...) w drodze zamówienia mailowego lub też telefonicznego i przekazywane przez przedstawiciela A. F. – dyrektorowi firmy, która takich zamówień uzyskanych przez przedstawiciela nie weryfikowała.

Następnie kosmetyki były zamawiane w firmach kosmetycznych, a po ich przywiezieniu do siedziby firmy (...) kompletowane przez A. F. dla poszczególnych odbiorców, po czym przekazywane zamawiającym przez współpracującego z konkretnym odbiorcą przedstawiciela handlowego. Pokwitowania odbioru przez zamawiających tzw. nagród były przekazywane przez przedstawicieli handlowych A. F..

Konsultantem w firmach kosmetycznych była B. W. (1).

/dowód: zeznania świadka B. W. (1) k. 396-399;

zeznania świadka A. F. k.268-271, k.132v., k.265-268, k.3, k.6v

zeznania świadka A. O. k.352-353

kserokopie faktur zakupu – segregator/

W okresie od stycznia 2009 roku do maja 2009r. J. Ż., jako przedstawiciel handlowy spółki (...) przedstawiała swojej przełożonej A. F. fikcyjne mailowe zamówienia, oraz uprzednio sfałszowane protokoły przekazania tych artykułów od kontrahentów tej spółki, przy czym otrzymywanych od A. F. wyrobów nie przekazywała rzekomym zamawiającym.

W wyniku powyższych działań J. S. (1) – spowodowała stratę o łącznej wartości nie mniejszej niż 1778,84 zł na szkodę (...) Sp. z o.o. a w tym:

- w styczniu 2009r. J. Ż. przekazała uprzednio sfalszowany protokół przekazania nagrody z dnia 02.01.2009r. na kwotę 92,30 zł mające pochodzić z (...) Sp. z o.o.

W rzeczywistości (...) takich zamówień nie wysyłał, a adres poczty elektronicznej tego podmiotu był odmienny niż na rzekomych zamówieniach.

Nieczytelny podpis w miejscu czytelny podpis odbiorcy lub pieczętka firmy w protokole przekazania nagrody z dnia 02.01.2009r. nie został nakreślony przez R. K..

/dowód: zestawienie zamówień k.7-12

zeznania świadka R. K. k.329-331, k.78v.

zeznania świadka A. F. k.265-268, k.3, k.6v.

protokół przekazania nagrody

opinia biegłego z zakresu badań pisma k.110-124;

opinia uzupełniająca k.413-414/

- w dniu 07 stycznia 2009r. J. Ż. przekazała fikcyjne zamówienie na kwotę 250,90 zł mające pochodzić z (...) Sp. z o.o. i po otrzymaniu kosmetyki zatrzymała sobie,

/dowód: zeznania świadka D. R. k.341-343, k.81v.;

zeznania świadka A. F. k.265-268, k.3, k.6v.

zamówienie k.40

zestawienie zamówień k.7-12/

- w dniu 07 stycznia 2009r. J. Ż. przekazała fikcyjne zamówienie na kwotę 280,20 zł mające pochodzić z (...) Sp. z o.o. i po otrzymaniu kosmetyki zatrzymała sobie,

/dowód: zeznania świadka A. D. (2) k.326-328, k.82v.,

zeznania świadka A. F. k.265-268, k.3, k.6v.

zamówienie k.41

zestawienie zamówień k.7-12/

- w dniu 09 stycznia 2009r. J. Ż. przekazała fikcyjne zamówienie na kwotę 135,80zł, a następnie uprzednio sfalszowany protokół przekazania nagrody mające pochodzić z **Urzędu Kontroli Skarbowej** we W. i po otrzymaniu kosmetyki zatrzymała sobie,

Czytelny podpis „A. K.” w miejscu czytelny podpis odbiorcy lub pieczętka firmy w protokole przekazania nagrody z dnia 02.01.2009r. nie można wykluczyć że został nakreślony przez J. Ż.

/dowód: zeznania świadka A. M. k.338-339, k.52v.;

zeznania świadka A. F. k.265-268, k.3, k.6v.

zamówienie k.42;

zestawienie zamówień k.7-12;

protokół przekazania nagrody k.43

opinia biegłego z zakresu badań pisma k.110-124;

opinia uzupełniająca k.413-414/

- w dniu 09 stycznia 2009r. J. Ż. przekazała fikcyjne zamówienie na kwotę 162,80zł. a następnie uprzednio sfalszowany protokół mający pochodzić z **Radia (...) S.A.** i po otrzymaniu kosmetyki zatrzymała sobie.

Zamówienie rzekomo wysłane mailem z adresu m.cabala555@gmail.com nie pochodziło od B. C.

Czytelny podpis (...) w miejscu czytelny podpis odbiorcy lub pieczętka firmy w protokole przekazania nagrody z dnia 23.01.2009r. nie można wykluczyć że został nakreślony przez J. Ż.

/dowód: zeznania świadka B. C. k.324-326, k.56;

zeznania świadka A. F. k.265-268, k.3, k.6v.

zamówienie k.44

zestawienie zamówień k.7-12

protokół przekazania nagrody k.45, k.94

opinia biegłego z zakresu badań pisma k.110-124;

opinia uzupełniająca k.413-414/

- w marcu 2009r. J. Ż. przekazała uprzednio sfalszowane zamówienie na kwotę 40,80 zł mające pochodzić z **Zespołu Szkół (...)** a po otrzymaniu kosmetyki zatrzymała sobie,

Czytelny podpis (...) na kartce nieliniowanego papieru formatu A4 nie można wykluczyć że został nakreślony przez J. Ż.

/dowód: zeznania świadka D. M. (1) k.339-341, k.79v.;

zeznania świadka A. F. k.265-268, k.3, k.6v.

zamówienie k.96;

zestawienie zamówień k.7-12

opinia biegłego z zakresu badań pisma k.110-124;

opinia uzupełniająca k.413-414/

- w dniu 17 marca 2009r. J. Ż. przekazała fikcyjne zamówienie na kwotę 49,40 zł, a następnie uprzednio sfalszowany protokół przekazania nagrody mające pochodzić **Radia (...) S.A.** i po otrzymaniu kosmetyki zatrzymała sobie,

/dowód: zeznania świadka B. C. k.324-326, k.56,

zeznania świadka A. F. k.265-268, k.3, k.6v.

zamówienie k. 50

zestawienie zamówień k.7-12/

- w dniu 17 marca 2009r. J. Ż. przekazała fikcyjne zamówienie na kwotę 250,90 zł, a następnie uprzednio sfalszowany protokół przekazania nagrody mające pochodzić z (...) Sp. z o.o. i po otrzymaniu kosmetyki zatrzymała sobie,

/dowód: zeznania świadka D. R. k.341-343, k.81v.;

zeznania świadka A. F. k.265-268, k.3, k.6v.

zamówienie k.46

zestawienie zamówień k.7-12/

- w dniu 17 marca 2009r. J. Ż. przekazała fikcyjne zamówienie na kwotę 123,70 zł mające pochodzić z (...) Sp. z o.o. i po otrzymaniu kosmetyki zatrzymała sobie,

/dowód: zeznania świadka R. K. k.329-331, k.78v.;

zeznania świadka A. F. k.265-268, k.3, k.6v.

zamówienie k.47-48

zestawienie zamówień k.7-12/

- w dniu 17 marca 2009r. J. Ż. przekazała fikcyjne zamówienie na kwotę 216,40 zł mające pochodzić z (...) Sp. z o.o. i po otrzymaniu kosmetyki zatrzymała sobie,

/dowód: zeznania świadka A. D. (2) k.82v.;

zeznania świadka A. F. k.265-268, k.3, k.6v.

zestawienie zamówień k.7-12

zamówienie k.51/

- w dniu 11 maja 2009r. J. Ż. przekazała fikcyjne zamówienie na kwotę 303,30 zł mające pochodzić z (...) Sp. z o.o. i po otrzymaniu kosmetyki zatrzymała sobie,

/dowód: zeznania świadka A. D. (2) k.82v.;

zeznania świadka A. F. k.265-268, k.3, k.6v.

zestawienie zamówień k.7-12

zamówienie k.36/

- w dniu 19 maja 2009r. J. Ż. przekazała fikcyjne zamówienie na kwotę 66,90 zł mające pochodzić z apteki (...) i po otrzymaniu kosmetyki zatrzymała sobie,

/dowód: zeznania świadka M. J. k. 328-329, k.83v.-84

zeznania świadka A. F. k.265-268, k.3, k.6v.

zestawienie zamówień k.7-12

zamówienie k.24/

-w dniu 21 maja 2009r. J. Ż. przekazała fikcyjne zamówienie na kwotę 43,60 zł mające pochodzić z **Radia (...) S.A.** i po otrzymaniu kosmetyki zatrzymała sobie,

/dowód: zeznania świadka B. C. k.324-326, k.56,

zeznania świadka A. F. k.265-268, k.3, k.6v.

zestawienie zamówień k.7-12

zamówienie k.27/

- w dniu 21 maja 2009r. J. Ż. przekazała fikcyjne zamówienie na kwotę 250,90 zł mające pochodzić z (...) Sp. z o.o. i po otrzymaniu kosmetyki zatrzymała sobie,

/dowód: zeznania świadka D. R. k.341-343, k.81v.

zeznania świadka A. F. k.265-268, k.3, k.6v.

zamówienie k.38-39

zestawienie zamówień k.7-12/

- w dniu 22 maja 2009r. J. Ż. przekazała fikcyjne zamówienie na kwotę 55,30zł mające pochodzić z **K. Sp. z o. o** i po otrzymaniu kosmetyki zatrzymała sobie,

/dowód: zeznania świadka A. Z. (1) k.343-344, k.104v.;

zeznania świadka A. F. k.265-268, k.3, k.6v.

zestawienie zamówień k.7-12

zamówienie k.26/

- w maju 2009 J. Ż.przekazała fikcyjne zamówienie na kwotę 1332.80 zł mające pochodzić z (...) Sp. z o.o.lecz zamówionych kosmetyków nie otrzymała ze względu na postawę pracowników (...) Sp. z o.o.

/dowód: zeznania świadka L. O. k.322-324, k.129v.;

zeznania świadka A. F. k.265-268, k.3, k.6v.

zamówienie k.13-17

zestawienie zamówień k.7-12;

W maju 2009 r. J. Ż. przekazała fikcyjne zamówienie na kwotę 131,70 zł mające pochodzić z XII Liceum Ogólnokształcącego we W..

**lecz zamówionych kosmetyków nie otrzymała** ze względu na postawę pracowników (...) Sp. z o.o.

/dowód: zeznania świadka W. K. k.336-337;

zeznania świadka A. F. k.265-268, k.3, k.6v.

zestawienie zamówień k.7-12

zamówienie k.21-22/

J. Ż. urodziła się 01 sierpnia 1987r., jest mężatką, pozostaje na utrzymaniu męża, ma jedno dziecko.

/dowód: dane o osobie oskarżonej J. Ż. k.254, k.63-64;

Informacja policji k.160/

J. Ż. nie była wcześniej karana.

/dowód: dane z Krajowego Rejestru Karnego k.404/

J. Ż. nie jest chora psychicznie i nie była chory w czasie czynów, nie jest również upośledzona umysłowo. Wykluczono także inne zakłócenia czynności psychicznych mogące mieć wpływ na ocenę jej poczytalności.

W czasie czynu w odniesieniu do stawianego zarzutu J. Ż. nie miała zniesionej ani ograniczonej w stopniu znacznym zdolności rozpoznania jego znaczenia i pokierowania swoim postępowaniem.

W aktualnym stanie psychicznym może brać udział w toczącym się postępowaniu.

/dowód: opinia sądowo – psychiatryczna k.154-155/

Na rozprawie w dniu 21 listopada 2011r. **J. Ż.** nie przyznała się do popełnienia zarzucanego jej czynu.

W złożonych wyjaśnieniach przyznała, że była pracownikiem B. przez półtora roku.

Wskazała, że zamierzała się zwolnić z pracy i odejść do konkurencji, a gdy ta informacja doszła do jej przełożonej, A. F. złożyła zawiadomienie na policję. Wyjaśniła, że również jest konsultantką O. , więc nie miałaby podstaw, żeby brać kosmetyki, bo miała je w bardzo dobrych cenach. Wskazała, że w jej ocenie i zdaniem pracowników, którzy też są oskarżeni o kradzież te kosmetyki nie należą do firmy (...). Właścicielką kosmetyków była pani B. W. (1). Wskazała, że kosmetyki, które odbierała od pani A. F. były dostarczane do klientek. One podpisywały protokoły i czasami też zawoziła kosmetyki do domów klientek, żeby szefowie nie dowiedzieli się, że one coś takiego od nich pobierają.

Jak wskazała, podpisy pod protokołami też nie są jej podpisami, bo zawsze podpisywały je klientki, które w tej chwili boją się, że jeżeli dojdzie do rozprawy sądowej, to firma (...) poinformuje prezesów firm, że niejako pobierały łapówki. Wskazała również, że dwa protokoły przekazała na poprzedniej rozprawie.

Wyjaśniła, że nie były wystawiane faktury zerowe, nie było to w żaden sposób rozliczane w firmie, nie podpisywali też, jako przedstawiciele, dowodu zewnętrznego pobrania towaru od pani A. F.. Nie wiedzieli ile towaru znajduje się w reklamówce, czy zgadzało się z zamówieniem. Wyjaśniła, że parę razy zdarzyła się sytuacja, że klientki dzwoniły i mówiły o brakach w zamówieniach.

Całą sprawę zgłosiła jej przełożona wraz z przełożoną kierownicą, aby, jej zdaniem, przypodobać się pracodawcy oraz utrudnić jej znalezienie pracy w konkurencji, albowiem była jedną z czołowych pracownic w firmie i obroty znacznie by spadły, gdyby przeszła do konkurencji.

Wyjaśniła, że klientki składały zamówienia na piśmie bądź mailowo. Natomiast dostęp do jej komputera mieli praktycznie wszyscy pracownicy firmy. Zamówienia były podpisywane przez klientki i odbiór zamówienia też był podpisywany wraz z pieczęcią firmy.

Według J. Ż. ta promocja była próbą przekupienia sekretarek, pomimo wyższych cen materiałów biurowych opłacało im się, bo dostawały za darmo kosmetyki, o czym szefowie nie wiedzieli.



Odnosnie zamówień wskazała, że są one prawdziwe, a firmy ich nie potwierdzają ponieważ zmieniły się sekretarki i następna nie wie, co robiła poprzednia.

Wyjaśniła, że towar został faktycznie wydany, został wydany sekretarkom poszczególnych firm, albo dostarczony do ich domów i nie został przez nią przywłaszczony.

Wyjaśniła, że kosmetyki były za darmo, koszty ponosiła B. W. (1), prezes firmy, ponieważ była konsultantką A. i O. i ona wystawiała zamówienia.

J. Ż. wskazała, że B. W. (1) miała bardzo duże rabaty w tych firmach, a miesięczne kwoty zamówień opiewały na 7-8 tysięcy złotych i dostawała też kosmetyki w gratisie, miała 30-40 procent rabatu na kosmetyki, a im wyższy obrót tym wyższy upust.

Wyjaśniła również że gdy A. F. kompletowała dokumenty, to była faktura. Faktury były wystawiane na B. W. (1).

W odczytanych wyjaśnieniach składanych na rozprawie 03 października 2011r. J. Ż. również nie przyznała się do popełnienia zarzucanego jej czynu przedstawiając wskazaną wyżej wersję, nadto podając, że podobne zawiadomienia firma złożyła wobec A. K. i P. K..

Wskazała, że jeżeli zamówienia były mailowo, to te sekretarki nie podpisywały się na zamówieniach. One je faktycznie wysyłały. Jeżeli zamówienia były pisemnie, to pisały to one, a ona tylko odbierała i dawała pani A. F.. Ona zamawiała kosmetyki w A. lub O.. Potem rozdzielała te kosmetyki na poszczególne reklamówki i dawała przedstawicielom. Oni nie sprawdzali, czy towar zgadza się z zamówieniem. Często klientki dzwoniły, że nie zgadza się, że czegoś brakuje.

Wskazała nadto że mieli inne pakiety lojalnościowe i były wystawiane faktury zerowe. To było np. na maszynki do golenia, ekspresy do kawy, odkurzacze. Na to była wystawiana faktura zerowa dla klientek. W przypadku kosmetyków ta procedura nie działała.

J. Ż. wyjaśniła, że widziała, że faktury z A. były na B. W. (1), a nie na firmę (...). Nie było tak, że bym to J. Ż. w protokole podpisała się za klienta. Podpisywały się inne sekretarki z danych firm niż te wskazane w protokole. Wynikało to z tego, że nie było ich wtedy na miejscu i odbierały to ich koleżanki.

### ***Mając na uwadze powyższe ustalenia Sąd zważył, co następuje:***

Dokonując ustaleń faktycznych mających na celu określenie zakresu odpowiedzialności oskarżonej J. Ż. Sąd dysponował jej wyjaśnieniami składanymi na rozprawie, jak również zeznaniami świadków zawnioskowanych przez Prokuratora, tj. M. J., A. D. (2), D. R., W. K., D. M. (1), R. K., A. Z. (1), B. C., A. M. (w postępowaniu przygotowawczym wskazano nazwisko M.), L. O. (uprzednio B.) oraz A. O., A. F. i A. K. jak również zawnioskowanych przez oskarżoną świadków P. P., A. Z. (2), J. S. (2), L. M. a nadto zawnioskowanych przez oskarżyciela posiłkowego świadka G. K. i przesłucanej z urzędu świadka B. W. (2).

Ponadto Sąd dysponował przedłożoną przez pokrzywdzonego dokumentacją uzupełnioną w toku przewodu sądowego przedłożonymi fakturami potwierdzającymi zakup kosmetyków, jak również wiarygodną opinią z zakresu badań pisma ręcznego, przy czym nie kwestionował rzetelności dowodów z dokumentów.

Nadto Sąd oparł się na ujawnionych dowodach w postaci aktualnych danych odnośnie karalności i danych osobopoznawczych oskarżonej.

Oceniając wyjaśnienia oskarżonej nie można pominąć, że jej prawem było złożenie ich takiej treści jaka najpełniej realizowała jej obronę.

Wyjaśnienia oskarżonej J. Ż. Sąd uznał za wiarygodne jedynie w części korespondującej z pozostałymi dowodami, a mianowicie odnośnie tego, że była przedstawicielem handlowym w firmie (...) jak również o funkcjonowaniu w tej firmie programu lojalnościowego dla klientów.

Krytycznie Sąd ocenił tą część wyjaśnień w której oskarżona kwestionowała popełnienie zarzucanego jej czynu albowiem stały one w sprzeczności z relacjami przesłuchanych w toku postępowania świadków.

Jako wiarygodne Sąd ocenił zeznania świadka A. F., A. O., G. K. i A. D. (1) oraz B. W. (1) albowiem były one spójne i korespondowały ze zgromadzonymi dokumentami.

W szczególności jako przekonujące Sąd ocenił relacje świadków dotyczące mechanizmu działania wprowadzonego w firmie (...) programu lojalnościowego, jak również relację A. F. odnośnie tego, że o całej sytuacji dowiedziała się podczas nieobecności oskarżonej w firmie, gdy kosmetyki rzekomo zamówione przez klienta zawiezione przez innego przedstawiciela w dniu 26 maja 2009r. wróciły do firmy (...). Porównując treść tych zeznań ze zgromadzoną dokumentacją należało stwierdzić, że zamówienie to miało pochodzić z firmy (...) i opiewało na kwotę 1350 zł.

Według relacji A. F. kosmetyki objęte zamówieniami przedłożonymi przez oskarżoną zostały zamówione jednakże nie dotarły do klientów. Stąd też wnioskowanie o tym, że oskarżona je przywłaszczyła. Świadek F. zeznała również, że po analizie dokumentacji dotyczącej zamówień skontaktowała się z klientami obsługiwanymi przez oskarżoną i na podstawie tych rozmów ustalił ilość i wartość przywłaszczonych przez nią kosmetyków. W zeznaniach składanych w postępowaniu przygotowawczym A. F. podała, że zamówienia były wysyłane przez oskarżoną z różnych kont pocztowych drogą mailową i kierowane na adres oskarżonej a następnie nie były weryfikowane, co umożliwiło dokonanie oszustwa.

Świadek wskazała również na dwa potwierdzenia odbioru nagrody, które jak wskazywały relacje klientów nie zostały przez nich podpisane, a mianowicie dotyczące Urzędu Kontroli Skarbowej i Radia (...) i zeznania te korespondowały ze sporządzoną przez biegłego opinią z zakresu badań pisma.

Sąd ocenił jako przekonujące zeznania świadków A. O., G. K. i A. D. (1). Dotyczyły one mechanizmu działania programu lojalnościowego, jak również pobierania przez oskarżoną kosmetyków przygotowanych dla poszczególnych klientów z gabinetu dyrektora. Świadek A. O. w złożonych zeznaniach wskazywała również na to, że w czasie gdy oskarżona pracowała w firmie (...), przedstawiciele nie kwitowali odbioru kosmetyków z gabinetu dyrektora, a reklamówki w które były one zapakowane nie były opisane co do ich zawartości, którą przygotowywała dyrektor zgodnie z treścią zamówienia.

Oskarżona w złożonych wyjaśnieniach wskazywała na to, że w biurze był komputer który był użytkowany również przez innych przedstawicieli handlowych, co potwierdziły zeznania świadka J. S. (2).

W ocenie Sądu nie było powodów do przyjęcia, iż zeznania tego świadka były niewiarygodne, niemniej wbrew twierdzeniom oskarżonej, była ona jedyną osobą zainteresowaną przedkładaniem przełożonej nieprawdziwych zamówień. Nielogicznym byłoby twierdzenie, że skoro dostęp do komputera mieli również inni pracownicy firmy, to automatycznie mieliby oni powód aby generować zamówienia dla klientów obsługiwanym przez oskarżoną.

Mając na uwadze wiarygodne zeznania świadków – pracowników poszczególnych firm z których miały pochodzić rzekome zamówienia (M. J., A. D. (2), D. R., W. K., D. M. (2), R. K., A. Z. (1), B. K., A. M. oraz L. O.), trzeba zauważyć, że podkreślali oni, że albo w ogóle takich zamówień nie składali albo też że używane do przesyłania zamówień adresy poczty elektronicznej nie były przez nich użytkowane.

Spośród wskazanych świadków jedynie przedstawicielka N. S. nie wykluczała, że były składane zamówienia na kosmetyki jednakże nie była w stanie bliżej ich sprecyzować, jak również wskazywała na to, że w firmie pojawili się przedstawiciele B. próbujący uzyskać informacje na temat tego, że dostarczono kosmetyki, które nie były zamawiane. Natomiast świadek A. Z. (1) opisując funkcjonowanie programu lojalnościowego wskazywała, że zamiast zamówionego

ekspresu do firmy (...) przywiezione zostały kosmetyki z których część była przeterminowana. Natomiast świadek A. D. (2) (R.) zeznała, że oskarżona mówiła że kosmetyki z zamówienia wzięła dla siebie (k.82v.), a świadek D. R. (Maco P.) wskazywała na to, że jedyną osobą zainteresowaną zabraniami kosmetyków rzekomo zamówionych przez firmę (...) była oskarżona (k.342) co świadek wywnioskowała z tego, że nie prowadziła rzekomo podpisanej przez siebie korespondencji mailowej z oskarżoną.

Twierdzenie oskarżonej o tym, że nie dokonała zarzucanego jej czynu były o tyle niewiarygodne, że opinia biegłego sporządzona w postępowaniu przygotowawczym wskazywała, że nie można wykluczyć, że na trzech spośród kwestionowanych dokumentów tj. dwóch potwierdzeniach odbioru nagrody i odrębnym zamówieniu widnieją podpisy które zostały nakreślone przez oskarżoną.

Wyjaśnienia oskarżona odnośnie tego, iż nie kwitowała swojej przełożonej pobieranych przez siebie reklamówek z kosmetykami, jak również nie było sporządzonych protokołów zdawczo – odbiorczych tych kosmetyków przez przedstawicieli handlowych, częściowo korespondowały z przekonującymi zeznaniami świadków zawnioskowanych przez oskarżoną, tj. J. S. (2) i L. M.. Nie mniej te okoliczności nie powodowały przyjęcia iż oskarżona nie dopuściła się popełnienia zarzucanego jej czynu, a w ocenie Sądu jedynie ułatwiały jego dokonanie.

Odnosząc się do zeznań świadka A. K. Sąd ocenił je z ostrożnością, mając na uwadze to, iż wobec świadka toczyło się prawomocnie już zakończone postępowanie karne o czyn o podobnym charakterze. Tym samym świadek mogła przedstawić relację, która była korzystna z punktu widzenia oskarżonej.

To, że jak twierdziła oskarżona nie miała powodów do przywłaszczenia sobie kosmetyków, albowiem była w tym czasie również konsultantką, co potwierdzić miały zeznania świadków P. P. (1) i A. Z. (2), nie przekonało Sądu. Fakt, że jak wskazała świadek A. Z. (2) mieszkająca wspólnie z oskarżoną, nie zauważyła ona aby w tym czasie oskarżona miała w domu duża ilość kosmetyków wskazując że „posiadała ilość taką jak a była jej potrzebna” (por. k.380) nie powodował automatycznego przyjęcia że oskarżona nie dokonała przywłaszczenia kosmetyków przeznaczonych dla klientów firmy (...). Trzeba zauważyć, że oskarżona nie musiała o tym informować swojej współlokatorki, a ta z kolei jak wskazywałyby jej zeznania nie pamiętała jak były oznakowane paczki z O. tj. kto na nich figurował.

Ustalenia dotyczące tego, kto faktycznie był właścicielem kosmetyków a w konsekwencji pokrzywdzonym Sąd oparł zarówno na wiarygodnych zeznaniach świadków B. W. (1), G. K. oraz A. D. (1), jak i dokumentacji przedłożonej przez spółkę (...).

Sąd miał na uwadze opisywane przez świadków mechanizmy nabywania kosmetyków A. i O. w ramach działalności konsultantów. Faktycznie część z faktur wskazywała na nabycie kosmetyków przez firmę (...) mieszczącą się pod adresem W. ul. (...), zeznania świadka B. W. która była konsultantem wskazywały natomiast na to, że kosmetyki były kupowane przez firmę (...) i to ta firma figurowała w fakturach.

Sąd miał jednakże na uwadze pogląd wyrażony przez Sąd Okręgowy we Wrocławiu w uzasadnieniu wyroku z dnia 15 listopada 2012r. w sprawie IV Ka 704/12, który w podobnej sprawie przyjął, iż kosmetyki przywłaszczone przez oskarżoną stanowiły własność (...). Sąd ten wskazał mianowicie, że „W piśmie z dnia 15 października 2011 r. (k.395) przedstawiciel firmy (...) wskazał: „kosmetyki (...) sprzedawane przez osoby trzecie nie są własnością firmy (...)” . Przedstawiciel firmy (...), w piśmie z dnia 18 października 2012 r. (k.397), wskazał natomiast: (...) od 08.05.2009 r. dokonuje zakupu produktów (...), które z dniem odbioru przechodzą na własność (...). Jest zatem oczywistym – wbrew twierdzeniom apelującego - iż przedmiotowe kosmetyki stanowiły własność firmy (...), w której pracowała oskarżona, a tym samym to ta właśnie firma jest stroną pokrzywdzoną w niniejszej sprawie.”

Powyższe dowody w przekonaniu Sądu pozwoliły na przyjęcie, iż oskarżona dopuściła się popełnienia czynu przypisanego jej w części dyspozytywnej wyroku.

Modyfikując opis czynu sformułowanego w akcie oskarżenia Sąd wyeliminował z zachowania oskarżonej polegające na tym, że w dniu 22 maja 2009r. przekazała fikcyjne zamówienie na kwotę 47,70 zł mające pochodzić z (...) Sp. z o.o. i po

otrzymaniu kosmetyki zatrzymała sobie, albowiem brak było w materiale dowodowym dokumentów oraz osobowych źródeł dowodowych potwierdzających takie zamówienie. Można było natomiast domniemywać, że zamówienie to dotyczyć mogło firmy (...) (por. k.28).

Ponadto Sąd przyjął, iż w wyniku opisanych wyżej działań pokrzywdzony (...) Spółka z o.o. we W. poniósł szkodę w wysokości nie mniejszej niż 1770,84 zł, na co składały się ceny zamówionych towarów uwzględniające upusty przysługujące konsultantom, a które to okoliczności wynikały zarówno z osobowych źródeł dowodowych, jak i przedłożonych przez pokrzywdzonego faktur.

I tak co do zamówienia mającego pochodzić z Maco P. w miejsce kwoty wynikającej z zamówienia tj. 250,90 zł Sąd przyjął wysokość szkody 200,72 zł,

-co do zamówienia (...) Sp. z o.o. na kwotę 280,20 zł Sąd przyjął wysokość szkody 224,16 zł,

-co do zamówienia mającego pochodzić z Urzędu Kontroli Skarbowej we W. na kwotę 135,80 zł Sąd przyjął wysokość szkody 108,64 zł

co do zamówienia mającego pochodzić z Radia (...) S.A. na kwotę 162,80 zł Sąd przyjął kwotę 136,20 zł

-co do zamówienia mającego pochodzić z M.P. na kwotę 250,90 zł Sąd przyjął kwotę 215,52 zł

-co do zamówienia mającego pochodzić z (...) na kwotę 123,70 zł Sąd przyjął kwotę 98,96 zł

-co do zamówienia mającego pochodzić z (...) sp. z o.o. na kwotę 216,40 zł Sąd przyjął kwotę 173,12 zł

-co do zamówienia mającego pochodzić z Radia (...) S.A. na kwotę 49,40 zł Sąd przyjął kwotę 39,52 zł

-co do zamówienia mającego pochodzić z (...) sp. z o.o. na kwotę 303,30 zł Sąd przyjął kwotę 233,31 zł

-co do zamówienia mającego pochodzić z K. na kwotę 66,90 zł Sąd przyjął kwotę 40,14 zł

-co do zamówienia mającego pochodzić z Radia (...) S.A. na kwotę 43,60 zł Sąd przyjął kwotę 27,34 zł

co do zamówienia mającego pochodzić z M.P. na kwotę 250,90 zł (według treści zamówienia k.38 136,40 zł) Sąd przyjął kwotę 104,94 zł

co do zamówienia mającego pochodzić z K. na kwotę 55,30 zł Sąd przyjął kwotę 35,17 zł

Zachowanie oskarżonej wyczerpywało znamiona czynu z art.286§1 k.k. zaś wobec dwóch ostatnich podmiotów tj. N. S. oraz Liceum Nr 12 we W. czynu z art.13§1 k.k. w zw. z art.286§1 k.k.

Niewątpliwie bowiem zachowanie oskarżonej polegające na przedkładaniu przełożonej A. F. fikcyjnych zamówień kosmetyków prowadziło do mylnego przekonania o istnieniu takich zamówień a w konsekwencji do niekorzystnego rozporządzenia mieniem przez pokrzywdzoną spółkę, która wydatkowała środki na zakup kosmetyków.

Odpowiedzialności za przestępstwo z art.286§1 k.k. podlega ten, kto w celu osiągnięcia korzyści majątkowej, doprowadza inną osobę do niekorzystnego rozporządzenia własnym lub cudzym mieniem za pomocą wprowadzenia jej w błąd albo wyzyskania błędu lub niezdolności do należytego pojmowania przedsiębranego działania. Zachowania oskarżonej opisane wyżej polegające na wprowadzeniu pokrzywdzonego w błąd i w konsekwencji doprowadzeniu do niekorzystnego rozporządzenia mieniem w ocenie Sądu towarzyszył ów kierunkowy zamiar osiągnięcia korzyści majątkowej.

Ponadto działania oskarżonej w trzech opisanych wyżej przypadkach powodowało przyjęcie nadto kwalifikacji z art.270§1 k.k. stanowiącego, iż karze podlega ten, kto, w celu użycia za autentyczny, podrabia lub przerabia dokument lub takiego dokumentu jako autentycznego używa.

Jak bowiem wskazywały zeznania świadków dokumenty nie były opatrzone autentycznymi odpisami rzekomych zamawiających, a wnioski opinii biegłego z zakresu badań pisma, potwierdzone przez biegłego na rozprawie wskazywały że, podpisy na trzech dokumentach tj. zamówieniu i dwóch potwierdzeniach przyjęcia nagrody nie można wykluczyć, że zostały nakreślone przez oskarżoną, zaś nieczytelny podpis w miejscu czytelny podpis odbiorcy lub pieczętka firmy w protokole przekazania nagrody z dnia 02.01.2009r. (dotyczący rzekomo zamówienia złożonego przez (...)) nie został nakreślony przez R. K.).

W ocenie Sądu opisane wyżej zamówienie oraz protokoły przyjęcia nagrody stanowiły dokumenty w rozumieniu art.115§14 k.k.

Sąd podziela pogląd, iż dokumentem jest przedmiot lub zapisany nośnik informacji. Konstytutywną cechą wszystkich dokumentów jest to, że z każdym z nich jest związane określone prawo, albo ze względu na zawartą w nim treść stanowi on dowód prawa, stosunku prawnego lub okoliczności mającej znaczenie prawne. Nie ma znaczenia forma dokumentu (Piórkowska - Flieger, Fałsz..., s. 193). Niewątpliwie jednak dokument ma charakter materialny, jest nim bowiem albo określony przedmiot, albo zapisany nośnik informacji. Nośnikiem dokumentu może być na przykład papier, dyskietka, płyta CD lub DVD, taśma magnetofonowa lub magnetowidowa, płyta analogowa, klisza fotograficzna, fotografia. Nie ma znaczenia forma, w jakiej utrwalona została mająca znaczenie prawne treść.

W konsekwencji Sąd za przyjętą w akcie oskarżenia kwalifikacją prawną czynu przyjął, iż zachowanie oskarżonej wyczerpało znamiona występkę z art.13§1 k.k. w zw. z art.286§1 k.k. i art.286§1 k.k. i art.270§1 k.k. w zw. z art.11§2 k.k. w zw. z art.12 k.k. albowiem oskarżona działała w krótkich odstępach czasu i w wykonaniu z góry powziętego zamiaru.

Odnosnie winy oskarżonej Sąd miał na uwadze, iż jako osoba dorosła i jak wynikało z treści nie kwestionowanej przez strony rzetelnej opinii sądowo – psychiatrycznej - nie cierpiąca na niedostatki intelektualne winna mieć świadomość konsekwencji swoich zachowań.

Wymierzając oskarżonej karę za przypisany jej czyn Sąd miał na względzie wskazania zawarte w art. 53§1 i 2 k.k., zatem w pierwszej kolejności granice ustawowego zagrożenia czynu z art.286§1 k.k. stanowiącego podstawę jej wymiaru karą od 6 miesięcy do 8 lat pozbawienia wolności.

Sąd miał na uwadze również znaczny stopień szkodliwości powyższego czynu nie tylko z uwagi na charakter naruszonego dobra, lecz także sposób jego popełnienia, motywację oskarżonej i ujemne skutki zdarzenia wobec pokrzywdzonej spółki w tym utrata zaufania kontrahentów.

Jako okoliczność łagodzącą w stosunku do oskarżonej Sąd uwzględnił jej dotychczasową niekaralność, choć trzeba pamiętać iż nienaganny tryb życia stanowi pewnego rodzaju normę społeczną.

Kierując się powyższymi motywami Sąd wymierzył oskarżonej karę 1 roku pozbawienia wolności, zatem w dolnej granicy zagrożenia ustawowego w przekonaniu, iż kara ta spełni cele nie tylko wobec oskarżonej stanowiąc element represyjny, lecz także będą czyniły zadość społecznemu poczuciu sprawiedliwości.

Jednocześnie na zasadzie art. 69§1 i 2 k.k. i art. 70§1 pkt.1 k.k. Sąd orzekł o warunkowym zawieszeniu wykonania kary pozbawienia wolności uznając, że oskarżona spełnia kryteria wskazane tymi przepisami. Zawieszając wykonanie kary pozbawienia wolności Sąd wziął pod uwagę właściwości osobiste oskarżonej, w tym okoliczność, że ma na utrzymaniu dziecko oraz jej dotychczasowy sposób życia, w tym jej uprzednią niekaralność.

Biorąc pod uwagę powyższe okoliczności Sąd przyjął co do oskarżonej pozytywną prognozę kryminologiczną, uznając, że wyciągnie ona głębokie wnioski z faktu skazania i nie popełni ponownie przestępstwa.

Sąd orzekł dwuletni okres próby, uznając, że będzie wystarczający do osiągnięcia wobec oskarżonej celów kary, w szczególności zapobieżeniu powrotowi do przestępstwa.

Wobec złożenia wniosku przez uprawnionego (por. k.6v.) Sąd uznał również za zasadne nałożenie na oskarżoną obowiązku naprawienia szkody poprzez zapłacenie pokrzywdzonej spółce kwoty wynikającej z minimalnej wysokości straty, zwłaszcza że do dnia orzekania szkoda nie została wyrównana.

Na podstawie art.44§2 k.k. Sąd orzekł przepadek zabezpieczonych w toku postępowania dowodów rzeczowych w postaci oryginałów dokumentów (k.91-98 poprzez pozostawienie ich w aktach sprawy).

Orzeczenie o należnych Skarbowi Państwa kosztach procesu Sąd oparł na treści art.626§1 k.p.k. w zw. z art.627 k.p.k., zaś o należnej opłacie na podstawie art.1 i art.2 ust.1 pkt 3 ustawy z dnia 23 czerwca 1973 r. o opłatach w sprawach karnych (Dz.U. z 1983 r. Nr 49 poz.223 z późn. zm.), uznając iż sytuacja majątkowa oskarżonej nie przemawia za odstąpieniem od obciążania jej powyższymi należnościami.