

Sygnatura akt VI Ka 247/15

WYROK

W IMIENIU RZECZYPOSPOLITEJ POLSKIEJ

Dnia **29 maja 2015** r.

Sąd Okręgowy w Gliwicach, Wydział VI Karny Odwoławczy w składzie:

Przewodniczący SSO Bożena Żywioł

Sędziowie SSO Grzegorz Kiepusa (spr.)

SSO Marcin Mierz

Protokolant Barbara Szkabarnicka

przy udziale Elżbiety Ziębińskiej Prokuratora Prokuratury Okręgowej

po rozpoznaniu w dniu 29 maja 2015 r.

sprawy **M. G.** ur. (...) w K.

syna A. i J.

w przedmiocie wydania wyroku łącznego

na skutek apelacji wniesionej przez obrońcę skazanego

od wyroku Sądu Rejonowego w Gliwicach

z dnia 27 stycznia 2015 r. sygnatura akt III K 844/14

na mocy art. 437 kpk i art. 438 kpk

uchyla zaskarżony wyrok i sprawę przekazuje Sądowi Rejonowemu w Gliwicach do ponownego rozpoznania.

VI Ka 247/15

UZASADNIENIE

M. G. był skazany wyrokami:

1. Sądu Rejonowego w Gliwicach z dnia 14.12.2010, IX K 3021/10, za ciąg przestępstw z art. 279 § 1 kk i art. 13 § 1 kk w zw. z art. 279 § 1 kk, popełnionych w maju 2010 r. i w nocy z 21 na 22 maja 2010 r., na karę 1 roku i 2 miesięcy pozbawienia wolności, z warunkowym zawieszeniem jej wykonania na 4 lata próby oraz grzywnę w wysokości 50 stawek dziennych po 20 zł, przy czym postanowieniem z dnia 30.11.2011 r. zarządzono wykonanie kary;
2. Sądu Rejonowego w Gliwicach z dnia 26.01.2011 r., IX K 2255/10, za przestępstwo z art. 278 § 1 kk w zw. z art. 275 § 1 kk i art. 11 § 2 kk, popełnione w dniu 15.03.2010 r., na karę 10 miesięcy pozbawienia wolności i grzywnę w wysokości 20 stawek dziennych po 10 zł oraz za przestępstwo z art. 276 kk, popełnione w dniu 15.03.2010 r., na karę 8 miesięcy pozbawienia wolności, przy czym jako karę łączną wymierzono karę 1 roku pozbawienia wolności z warunkowym zawieszeniem jej wykonania na 3 lata próby, postanowieniem z dnia 25.11.2011 r. zarządzono wykonanie kary;
3. Sądu Rejonowego w Gliwicach z dnia 21.11.2011 r., III K 1262/11, za ciąg przestępstw z art. 297 § 1 kk i art. 286 § 1 kk w zw. z art. 11 § 2 kk, art. 297 § 1 kk i art. 13 § 1 kk w zw. z art. 286 § 1 kk i art. 11 § 2 kk, popełnionych w dniu

21.04.2009 r. i 15.05.2009 r., na karę 10 miesięcy pozbawienia wolności z warunkowym zawieszeniem jej wykonania na 3 lata próby oraz grzywnę w wysokości 30 stawek po 10 zł;

4. Sądu Rejonowego w Gliwicach z dnia 3.04.2012 r., III K 247/12, za przestępstwo z art. 278 § 1 kk, popełnione w dniu 19.11.2011 r., na karę 6 miesięcy pozbawienia wolności z warunkowym zawieszeniem jej wykonania na 3 lata próby i grzywnę w wysokości 50 stawek po 20 zł;

5. Sądu Rejonowego w Gliwicach z dnia 12.06.2012 r., IX K 2432/10, za przestępstwo z art. 278 § 1 kk, popełnione w nieustalonej bliżej dacie od listopada do grudnia 2009 r., na karę 4 miesięcy pozbawienia wolności, za przestępstwo z art. 279 § 1 kk i art. 13 § 2 kk w zw. z art. 279 § 1 kk w zw. z art. 11 § 2 kk i art. 12 kk, popełnione w nocy z 26 na 27 listopada 2009 r., na karę 1 roku i 6 miesięcy pozbawienia wolności, przy czym jako karę łączną orzeczono karę 1 roku i 6 miesięcy pozbawienia wolności;

6. Sądu Rejonowego w Gliwicach z dnia 21.12.2012 r., IX K 644/12, za ciąg przestępstw z art. 278 § 1 kk, popełnionych w dniach 15.08.2010 r., 20.09.2010 r., 21.09.2010 r., 4.10.2010 r., 2, 4, 9, 13, 16 i 17 listopada 2010 r., na karę 1 roku i 8 miesięcy pozbawienia wolności i grzywnę w wysokości 40 stawek dziennych po 20 zł;

7. Sądu Rejonowego w Zabrze z dnia 17.06.2013 r., II K 117/13, za ciąg przestępstw z art. 278 § 1 kk i art. 278 § 1 kk w zw. z art. 12 kk, popełnionych pomiędzy 23 a 26 kwietnia 2011 r., pomiędzy czerwcem a wrześniem 2011 r., pomiędzy 5 a 7 sierpnia 2011 r., w dniu 15.08.2011 r., w dniu 10 września 2011 r., pomiędzy 22 a 23 września 2011 r., pomiędzy listopadem a grudniem 2011 r., w okresie od 2 do 3 grudnia 2011 r. i pomiędzy 11 a 12 grudnia 2011 r. – na karę 1 roku i 6 miesięcy pozbawienia wolności, za ciąg przestępstw z art. 279 § 1 kk i art. 279 § 1 kk w zw. z art. 12 kk, popełnionych we wrześniu 2011 r., pomiędzy 27 a 28 września 2011 r., pomiędzy wrześniem a październikiem 2011 r., pomiędzy 6 a 7 października 2011 r., pomiędzy 31 października a 2 listopada 2011 r., pomiędzy 4 a 5 listopada 2011 r., pomiędzy 21 a 22 listopada 2011 r., pomiędzy 29 a 30 listopada, pomiędzy 3 a 5 grudnia 2011 r. i w dniu 6 grudnia 2011 r. – na karę 2 lat i 6 miesięcy pozbawienia wolności, za przestępstwo z art. 279 § 1 kk i art. 288 § 1 kk w zw. z art. 11 § 2 kk, popełnione pomiędzy 13 a 14 października 2011 r. – na karę 1 roku pozbawienia wolności, za przestępstwo z art. 291 § 1 kk, popełnione w listopadzie 2011 r. – na karę 3 miesięcy pozbawienia wolności, za przestępstwo z art. 163 § 1 kk i art. 288 § 1 kk w zw. z art. 11 § 2 kk i art. 12 kk, popełnione 14.11.2011 r. – na karę 2 lat pozbawienia wolności, za przestępstwo z art. 158 § 1 kk, popełnione w dniu 14.11.2011 r. – na karę 10 miesięcy pozbawienia wolności, przy czym jako karę łączną orzeczono karę 3 lat i 6 miesięcy pozbawienia wolności;

8. Sądu Rejonowego w Gliwicach z dnia 23.09.2013 r., IX K 1911/10, zmienionym wyrokiem Sądu Okręgowego w Gliwicach z dnia 28.03.2014 r., VI Ka 1276/13, za ciąg przestępstw z art. 278 § 1 kk, popełnionych w dniu 1.10.2009 r., w dniach od 1 do 8 października 2009 r., w dniu 22.10.2009 r. i w okresie od 23.10.2009 r. do 26.10.2009 r., na karę 6 miesięcy pozbawienia wolności;

9. Sądu Rejonowego w Gliwicach z dnia 4.11.2013 r., IX K 1713/11, za przestępstwo z art. 279 § 1 kk, popełnione w dniu 1.09.2011 r., na karę 1 roku pozbawienia wolności

- przy czym wyrokiem łącznym Sądu Rejonowego w Gliwicach z dnia 20.12.2013 r., III K 891/13, połączono skazanemu kary jednostkowe pozbawienia wolności orzeczone wyrokami Sądu Rejonowego w Gliwicach z dnia 14.12.2010 r. (IX K 3021/10), z dnia 26.01.2011 r. (IX K 2255/10), z dnia 12.06.2012 r. (IX K 2432/10) i z dnia 21.12.2012 r. (IX K 644/12) i wymierzono mu karę łączną 4 lat i 8 miesięcy pozbawienia wolności oraz kary jednostkowe grzywny orzeczone wyrokami Sądu Rejonowego w Gliwicach z dnia 14.12.2010 r. (IX K 3021/10), z dnia 26.01.2011 r. (IX K 2255/10), z dnia 21.11.2011 r. (III K 1262/11), i z dnia 21.12.2012 r. (IX K 644/12) i wymierzono mu karę łączną grzywny w wysokości 100 stawek dziennych po 10 zł.

Wyrokiem łącznym Sądu Rejonowego w Gliwicach z dnia 27.01.2015 r., III K 844/14, połączono skazanemu kary jednostkowe pozbawienia wolności orzeczone wyrokiem Sądu Rejonowego w Zabrze z dnia 17.06.2013 r., II K 117/13, wyrokiem Sądu Rejonowego w Gliwicach z dnia 23.09.2013 r., IX K 1911/10, i Sądu Rejonowego w Gliwicach z dnia

4.11.2013 r., IX K 1713/11, i wymierzono mu karę łączną 5 lat pozbawienia wolności; w pozostałym zakresie umorzono postępowanie.

Apelację od tego wyroku wywiodła obrońca skazanego, która zarzuciła orzeczeniu rażącą niewspółmierność wymierzonej skazanemu kary łącznej pozbawienia wolności. W oparciu o podniesiony zarzut obrońca wniosła o zmianę zaskarżonego wyroku poprzez orzeczenie wobec skazanego kary łącznej o niższym wymiarze przy zastosowaniu zasady pełnej absorpcji.

Niezależnie od wagi podniesionych w apelacji zarzutów zaskarżony wyrok należało uchylić i przekazać sprawę sądowi rejonowemu do ponownego rozpoznania. Stosownie do dyspozycji art. 569 § 1 kpk wyrok łączny wydaje się w sytuacji, gdy w stosunku do osoby skazanej wyrokami różnych sądów zachodzą warunki do orzeczenia kary łącznej. Zgodnie zaś z art. 85 § 1 kk karę łączną orzeka się wobec sprawcy, który popełnił dwa lub więcej przestępstw zanim zapadł pierwszy wyrok, chociażby nieprawomocny, co do któregośkolwiek z tych przestępstw i wymierzono za nie kary tego samego rodzaju albo inne podlegające łączeniu. Granicą determinującą orzekanie w przedmiocie kary łącznej, a tym samym dopuszczalność wyroku łącznego, jest pierwszy wyrok skazujący za przestępstwo pozostające w zbiegu. Obowiązkiem sądu wydającego wyrok łączny jest zatem ustalenie, czy przestępstwa przypisane skazanemu w poszczególnych wyrokach pozostają w zbiegu realnym i czy wymierzone za nie kary podlegają łączeniu. W niniejszej sprawie doszło do naruszenia powyższych reguł. Pierwszym chronologicznie skazaniem wyznaczającym zbieg był wyrok Sądu Rejonowego w Gliwicach z dnia 14.12.2010 r. – IX K 3021/10, a nie, jak błędnie przyjął sąd pierwszej instancji, wyrok Sądu Rejonowego w Zabrze z dnia 17.06.2013 r. – II K 117/13. Data wydania tego wyroku wyznaczała pierwszy zbieg realny, w skład którego weszły jeszcze przestępstwa przypisane skazanemu w wyrokach Sądu Rejonowego w Gliwicach z dnia 26.01.2011 r. – IX K 2255/10, z dnia 21.11.2011 r. – III K 1262/11, z dnia 12.06.2012 r. – IX K 2432/10, z dnia 21.12.2012 r. – IX K 644/12 i z dnia 23.09.2013 r. – IX K 1911/10. Wszystkie te przestępstwa zostały bowiem popełnione przed 14.12.2010 r., a zatem zanim zapadł pierwszy wyrok, co do któregośkolwiek z nich. Cezurą wyznaczającą kolejny zbieg realny przestępstw był wyrok Sądu Rejonowego w Gliwicach z dnia 3.04.2012 r. – III K 247/12. W jego skład weszły nadto przestępstwa przypisane skazanemu wyrokiem Sądu Rejonowego w Zabrze z dnia 17.06.2013 r. – II K 117/13 i Sądu Rejonowego w Gliwicach z dnia 4.11.2013 r. – IX K 1713/11. Przestępstwa te bowiem zostały popełnione przed 3.04.2012 r.

Konsekwencją nieprawidłowego ustalenia przez sąd rejonowy zbiegów realnych, w jakich pozostawały przestępstwa przypisane skazanemu w poszczególnych wyrokach, musiało być uchylenie zaskarżonego wyroku łącznego i przekazanie sprawy temu sądowi do ponownego rozpoznania. Z uwagi na zmianę przepisów dotyczących kary łącznej i wyroku łącznego, która wejdzie w życie w dniu 1.07.2015 r., sąd rejonowy wydając wyrok łączny będzie miał w polu widzenia treść art. 4 § 1 kk.