

Sygnatura akt VI Ka 773/19

WYROK

W IMIENIU RZECZYPOSPOLITEJ POLSKIEJ

Dnia **13 grudnia 2019** r.

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

Przewodniczący sędzia Grażyna Tokarczyk

Protokolant Aleksandra Pawłowska

przy udziale Anny Arabskiej Prokuratora Prokuratury Rejonowej w Z.

po rozpoznaniu w dniu 13 grudnia 2019 r.

sprawy **P. G. (1)** ur. (...) w Z.

syna P. i B.

oskarżonego z art. 288 § 1 kk

na skutek apelacji wniesionej przez oskarżyciela publicznego

od wyroku Sądu Rejonowego w Zabrze

z dnia 1 lipca 2019 r. sygnatura akt II K 760/19

na mocy art. 437 kpk i art. 439 § 1 pkt 5 kpk

1. uchyla zaskarżony wyrok w stosunku do P. G. (1) w punkcie 2 w zakresie orzeczenia o karze oraz w punkcie 4 w zakresie orzeczenia o kosztach sądowych i w tej części sprawę przekazuje Sądowi Rejonowemu w Gliwicach do ponownego rozpoznania;
2. w pozostałej części zaskarżony wyrok utrzymuje w mocy.

| | | |
|---|---------------|--------------|
| UZASADNIENIE | | |
| Formularz UK 2 | Sygnatura akt | VI Ka 773/19 |
| Załącznik dołącza się w każdym przypadku. Podać liczbę załączników: | 1 | |
| 1 CZĘŚĆ WSTĘPNA | | |

0.11.1. Oznaczenie wyroku sądu pierwszej instancji

wyrok Sądu Rejonowego w Zabrzu z dnia 1 lipca 2019 roku sygn. akt II K 760/19

0.11.2. Podmiot wnoszący apelację

oskarżyciel publiczny albo prokurator w sprawie o wydanie wyroku łącznego

oskarżyciel posiłkowy

oskarżyciel prywatny

obrońca

oskarżony albo skazany w sprawie o wydanie wyroku łącznego

inny

0.11.3. Granice zaskarżenia

0.11.3.1. 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

0.11.3.2. 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 | |

0.11.4. Wnioski

| | | | |
|---|-----------|---|--------|
| # | uchylenie | # | zmiana |
|---|-----------|---|--------|

1Ustalenie faktów w związku z dowodami przeprowadzonymi przez sąd odwoławczy

0.12.1. Ustalenie faktów

| 0.12.1.1. Fakty uznane za udowodnione | | | | |
|---|-----------|--|-------|-------------|
| Lp. | Oskarżony | Fakt oraz czyn, do którego fakt się odnosi | Dowód | Numer karty |
| 2.1.1.1. | | | | |
| 0.12.1.2. Fakty uznane za nieudowodnione | | | | |
| Lp. | Oskarżony | Fakt oraz czyn, do którego fakt się odnosi | Dowód | Numer karty |
| 2.1.2.1. | | | | |

0.12.2. Ocena dowodów

| 0.12.2.1. Dowody będące podstawą ustalenia faktów | | |
|--|-------|-----------------------------------|
| Lp. faktu z pkt 2.1.1 | Dowód | Zwięźle o powodach uznania dowodu |
| | | |

| 0.12.2.2. Dowody nieuwzględnione przy ustaleniu faktów (dowody, które sąd uznał za niewiarygodne oraz niemające znaczenia dla ustalenia faktów) | |
|--|--|
| | |

| | | |
|----------------------------------|-------|---|
| Lp. faktu z pkt 2.1.1 albo 2.1.2 | Dowód | Zwiąże o powodach nieuwzględnienia dowodu |
| | | |

| | | |
|---|---|--|
| 1STANOWISKO SĄDU ODWOŁAWCZEGO WOBEC ZGŁOSZONYCH ZARZUTÓW i wniosków | | |
| Lp. | Zarzut | |
| 3.1. | zaistnienie bezwzględnej przyczyny odwoławczej, a to orzeczenie kary nieznannej ustawie w postaci „sześciu miesięcy wolności” | # zasadny # częściowo zasadny # niezasadny |
| Zwiąże o powodach uznania zarzutu za zasadny, częściowo zasadny albo niezasadny | | |
| <p>W wyroku Sądu I instancji rzeczywiście zaistniała bezwzględna podstawa uchylenia orzeczenia wskazana we wniesionej apelacji. Sąd Rejonowy w Zabrze w punkcie 2 wyroku uznając P. G. (1) winnym popełnienia czynu z art. 288 § 1 k.k., zagrożonego karą pozbawienia wolności od 3 miesięcy do lat 5, na podstawie art. 288 § 1 k.k. skazał go na karę „6 (sześciu) miesięcy wolności”.</p> <p>Bezwzględna przyczyna odwoławcza z art. 439 § 1 pkt 5 k.p.k. zachodzi gdy orzeczono karę, środek karny, środek kompensacyjny lub środek zabezpieczający nieznanne ustawie, a więc w ogóle ustawą nieprzewidziane. Przepis art. 32 k.k. określa katalog kar obowiązującej ustawy karnej. Zgodnie z jego treścią karami są grzywna, ograniczenie wolności, pozbawienie wolności, 25 lat pozbawienia wolności oraz</p> | | |

| | |
|---|--|
| dożywotnie pozbawienie wolności. Kara „wolności” z całą pewnością nie mieści się w katalogu tych kar i jest karą nieznaną ustawie. | |
| Wniosek | |
| uchylenie zaskarżonego wyroku w części dotyczącej rozstrzygnięcia o karze w punkcie 2 wyroku i przekazanie sprawy Sądowi I instancji do ponownego rozpoznania oraz utrzymanie orzeczenia w pozostałej części w mocy | # zasadny # częściowo zasadny # niezasadny |
| Zwiąże o powodach uznania wniosku za zasadny, częściowo zasadny albo niezasadny. | |
| Stwierdzenie bezwzględnej przyczyny odwoławczej powoduje konieczność uchylenia zaskarżonego orzeczenia. ustawa nie przewiduje możliwości wydania orzeczenia reformatoryjnego. | |

| | |
|--|-----------------------------|
| 1OKOLICZNOŚCI UWZGLĘDNIENIU Z URZĘDU | PODLEGAJĄCE |
| 4.1. | |
| Zwiąże o powodach uwzględnienia okoliczności | |
| | |
| 1ROZSTRZYGNIĘCIE SĄDU ODWOŁAWCZEGO | |
| 0.15.1. Utrzymanie w mocy wyroku sądu pierwszej instancji | |
| 0.15.1.1. | Przedmiot utrzymania w mocy |
| | |
| Zwiąże o powodach utrzymania w mocy | |

| | |
|---|---------------------------|
| | |
| 0.15.2. Zmiana wyroku sądu pierwszej instancji | |
| 0.0.15.2.1. | Przedmiot i zakres zmiany |
| | |
| Zwięźle o powodach zmiany | |
| | |

| | | |
|---|--|-------------------|
| 0.15.3. Uchylenie wyroku sądu pierwszej instancji | | |
| 0.15.3.1. Przyczyna, zakres i podstawa prawna uchylenia | | |
| 5.3.1.1.1. | uchylenie wyroku w stosunku do oskarżonego P. G. (1) w punkcie 2 w zakresie rozstrzygnięcia o karze oraz w punkcie 4 w zakresie rozstrzygnięcia o kosztach sądowych i w tej części przekazuje sprawę do ponownego rozpoznania Sądowi Rejonowemu w Zabrze, w pozostałej części utrzymanie wyroku. | # art. 439 k.p.k. |
| Zwięźle o powodach uchylenia | | |
| Zgodnie z przepisem art. 439 § 1 k.p.k. w przypadku zaistnienia jednej z przesłanek określonych w tym przepisie sąd odwoławczy na posiedzeniu uchyla zaskarżone orzeczenie niezależnie od granic zaskarżenia i podniesionych zarzutów, a także wpływu uchybienia na treść orzeczenia. Jednocześnie z uwagi na uchylenie wyroku w stosunku do P. G. (1) w zakresie rozstrzygnięcia o karze koniecznym stało się również uchylenie w stosunku do niego rozstrzygnięcia o kosztach sądowych | | |

| | | |
|---|--|-----------------------|
| zawartych w punkcie 4 zaskarżonego wyroku, gdyż po ponownym rozpoznaniu sprawy w zakresie rozstrzygnięcia o karze koniecznym będzie ponowne ustalenie kosztów sądowych. | | |
| 5.3.1.2.1. | Konieczność przeprowadzenia na nowo przewodu w całości | # art. 437 § 2 k.p.k. |
| Zwięźle o powodach uchylecia | | |
| 5.3.1.3.1. | Konieczność umorzenia postępowania | # art. 437 § 2 k.p.k. |
| Zwięźle o powodach uchylecia i umorzenia ze wskazaniem szczególnej podstawy prawnej umorzenia | | |
| 5.3.1.4.1. | | # art. 454 § 1 k.p.k. |
| Zwięźle o powodach uchylecia | | |
| 0.15.3.2. Zapatrywania prawne i wskazania co do dalszego postępowania | | |
| 0.15.4. Inne rozstrzygnięcia zawarte w wyroku | | |
| Punkt rozstrzygnięcia z wyroku | Przytoczyć okoliczności | |
| 1 Koszty Procesu | | |

| | |
|--------------------------------|-------------------------|
| Punkt rozstrzygnięcia z wyroku | Przytoczyć okoliczności |
| | |

1PODPIS

| | | | |
|--|---|------------|--|
| 0.11.3. Granice zaskarżenia | | | |
| Kolejny numer załącznika | 1 | | |
| Podmiot wnoszący apelację | Prokurator | | |
| Rozstrzygnięcie, brak rozstrzygnięcia albo ustalenie, którego dotyczy apelacja | kara orzeczona wobec P. G. (1) | | |
| 0.11.3.1. 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 | | |
| 0.11.3.2. 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, przepadku lub innego środka | |
| # | art. 439 k.p.k. | |
| # | brak zarzutów | |
| 0.11.4. Wnioski | | |
| # | uchylenie | # zmiana |