

Sygnatura akt IV Ka 520/14

WYROK W IMIENIU RZECZYPOSPOLITEJ POLSKIEJ

Dnia 5 września 2014 roku.

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

Przewodniczący :	SSO Ewa Rusin (spr.)
Sędziowie :	SSO Sylwana Wirth SSO Adam Pietrzak
Protokolant :	Ewa Ślemp

przy udziale Barbary Chodorowskiej Prokuratora Prokuratury Okręgowej,

po rozpoznaniu dnia 5 września 2014 roku

sprawy **A. S.**

syna J. i H. z domu P.

urodzonego (...) w Z.

oskarżonego z art. 286 § 1 k.k. w zw. z art. 12 k.k., art. 286 § 1 k.k., art. 13 § 1 k.k. w zw. z art. 286 § 1 k.k., art. 275 § 1 k.k. i art. 278 § 1 i 5 k.k. w zw. z art. 11 § 2 k.k., art. 284 § 1 k.k. w zw. z art. 12 k.k., art. 286 § 1 k.k. i art. 270 § 1 k.k. w zw. z art. 11 § 2 k.k.

na skutek apelacji wniesionej przez prokuratora

od wyroku Sądu Rejonowego w Ząbkowicach Śląskich

z dnia 6 maja 2014 roku, sygnatura akt II K 772/13

I. utrzymuje w mocy zaskarżony wyrok, uznając apelację za oczywiście bezzasadną;

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

Sygn.akt IV Ka 520/ 14

UZASADNIENIE

Prokurator Rejonowy w Ząbkowicach Śląskich oskarżył A. S. o to, że:

I. W okresie od 21 czerwca 2011 roku do 10 lipca 2011 roku w Z. woj. (...) działając z góry powziętym zamiarem oraz w krótkich odstępach czasu oraz w celu osiągnięcia korzyści majątkowej doprowadził K. S. do niekorzystnego rozporządzenia mieniem, w ten sposób, iż pożyczył od niej łączną kwotę 1.800 zł na leczenie oraz pochówek członków rodziny, nie mając zamiaru zwrotu pożyczonej kwoty, czym działał na szkodę K. S.

tj. o czyn z art. 286 § 1 kk w zw. z art. 12 kk

II. W dniu 12 kwietnia 2012 roku w B. woj. (...), działając w celu osiągnięcia korzyści majątkowej doprowadził firmę (...) K. A. do niekorzystnego rozporządzenia mieniem, w ten sposób, iż pobrał w tej firmie meble balkonowe i przedpokojowe o łącznej wartości 1.950 zł, nie mając zamiaru zapłaty za pobrane meble ani zwrotu tych mebli, czym działał na szkodę K. A.

tj. o czyn z art. 286 § 1 kk

III. Wiosną 2011 roku w Z. woj. (...), działając w celu osiągnięcia korzyści majątkowej, doprowadził Zgromadzenie Sióstr (...) do niekorzystnego rozporządzenia mieniem, w ten sposób, iż pożyczył od siostry T. Ż. kwotę 500 zł na leczenie swojej chorej mamy, nie mając zamiaru zwrotu tej kwoty, czym działał na szkodę Zgromadzenia Sióstr (...) w Z.

tj. o czyn z art. 286 § 1 kk

IV. Wiosną 2011 roku w Z. woj. (...), działając w celu osiągnięcia korzyści majątkowej doprowadził Rektora (...) ks. K. K. do niekorzystnego rozporządzenia mieniem, w ten sposób, iż pożyczył od niego kwotę 1.000 zł na leczenie swojej chorej mamy, nie mając zamiaru zwrotu tych pieniędzy, czym działał na szkodę K. K..

tj. o czyn z art. 286 § 1 kk

V. We wrześniu 2011 roku w H. woj. (...) działając w celu osiągnięcia korzyści majątkowej, doprowadził L. C. do niekorzystnego rozporządzenia mieniem, w ten sposób, iż pożyczył od niego kwotę 1.000 zł na operację jego chorej matki, nie mając zamiaru zwrotu tych pieniędzy, czym działał na szkodę L. C.

tj. o czyn z art. 286 § 1 kk

VI. We wrześniu 2011 roku w Z. woj. (...) działając w celu osiągnięcia korzyści majątkowej doprowadził A. F. do niekorzystnego rozporządzenia mieniem, w ten sposób, iż pożyczył od niego kwotę 500,- złotych na leczenie chorej mamy, nie mając zamiaru zwrotu tych pieniędzy, czym działał na szkodę A. F.

tj. o czyn z art. 286 § 1 kk

VII. W lutym 2011 roku w H. woj. (...) działając w celu osiągnięcia korzyści majątkowej doprowadził E. R. do niekorzystnego rozporządzenia mieniem, w ten sposób, że pożyczył od niego kwotę 500 zł na leczenie swojej chorej mamy, nie mając zamiaru zwrotu tych pieniędzy, czym działał na szkodę E. R..

tj. o czyn z art. 286 § 1 kk

VIII. W kwietniu 2013 roku w Z. woj. (...) działając w celu osiągnięcia korzyści majątkowej doprowadził właścicielki sklepu z firankami przy ul. (...) do niekorzystnego rozporządzenia mieniem, że pożyczył od K. M. i J. K. łączną kwotę 100 zł na leki dla siebie, nie mając zamiaru zwrotu tych pieniędzy, czym działał na szkodę K. M. i J. K.

tj. o czyn z art. 286 § 1 kk

IX. Na przełomie 2012/2013 roku w Z. woj. (...) działając w celu osiągnięcia korzyści majątkowej doprowadził M. B. do niekorzystnego rozporządzenia mieniem, w ten sposób, iż pożyczył od niej pieniądze w kwocie 1000,- złotych na leczenie chorej mamy, nie mając zamiaru zwrotu tych pieniędzy, czym działał na szkodę M. B.

tj. o czyn z art. 286 § 1 kk

X. Na przełomie 2012/2013 roku w Z. woj. (...) działając w celu osiągnięcia korzyści majątkowej doprowadził M. B. do niekorzystnego rozporządzenia mieniem, w ten sposób, iż wynajął on mieszkanie od pokrzywdzonej, położone w (...) nr (...) w Z.. nie mając zamiaru regulowania czynszu na łączną kwotę 1000,- złotych, czym działał na szkodę M. B.

tj. o czyn z art. 286 § 1 kk

XI. W marcu 2013 roku w Z. woj. (...) działając w celu osiągnięcia korzyści majątkowej doprowadził M. P. do niekorzystnego rozporządzenia mieniem, w ten sposób, że pożyczył od niego pieniądze w kwocie 300,- złotych na leczenie chorej mamy, nie mając zamiaru zwrotu tych pieniędzy, czym działał na szkodę M. P..

tj. o czyn z art. 286 § 1 kk

XII. Jesienią 2012 roku w Z. woj. (...) działając w celu osiągnięcia korzyści majątkowej usiłował doprowadzić E. C. do niekorzystnego rozporządzenia mieniem, w ten sposób, iż chciał pożyczyć od niej kwotę 2.000 zł na leczenie swojej chorej mamy, nie mając zamiaru zwrotu tych pieniędzy, lecz zamierzonego celu nie osiągnął, z przyczyn od siebie niezależnych.

tj. o czyn z art. 13 § 1 kk w zw. z art. 286 § 1 kk

XIII. We wrześniu 2011 roku w Z. woj. (...) zabrał w celu przywłaszczenia portfel z zawartością dowodu osobistego wystawionego na nazwisko A. P. oraz karty bankomatowej Bank (...) na szkodę A. P.

tj. o czyn z art. 275 § 1 kk i art. 278 § 1 i § 5 kk w zw. z art. 11 § 2 kk

XIV. W grudniu 2012 roku w Z. woj. (...) działając w celu osiągnięcia korzyści majątkowej doprowadził A. P. do niekorzystnego rozporządzenia mieniem, w ten sposób, iż posługując się dowodem osobistym pokrzywdzonej, zawarł w firmie (...) SA w Z.. umowę pożyczki na kwotę 2.500,- złotych, nie mając zamiaru zwrotu tych pieniędzy, czym działał na szkodę A. P. i (...) SA w Z.

tj. o czyn z art. 286 § 1 kk

XV. W dniu 24 marca 2013 roku w Z. woj. (...) działając w celu osiągnięcia korzyści majątkowej usiłował doprowadzić Fabrykę (...) w T. do niekorzystnego rozporządzenia mieniem, w ten sposób, iż zamówił meble o łącznej wartości nie mniejszej niż 800 zł, nie mając zamiaru zapłaty za meble ani też zwrotu tych mebli, lecz zamierzonego celu nie osiągnął z przyczyn od siebie niezależnych.

tj. o czyn z art. 13 § 1 kk w zw. z art. 286 § 1 kk

XVI. W dniu 10 grudnia 2011 roku w Z. woj. (...) działając w celu osiągnięcia korzyści majątkowej doprowadził firmę (...) Spółka z o.o. w W. do niekorzystnego rozporządzenia mieniem, w ten sposób, iż na podstawie nieaktualnej umowy o pracę, zawarł umowę pożyczki na kwotę 735,- złotych, nie mając zamiaru spłacania pożyczki, czym działał na szkodę (...)Spółka z o.o. w W.

tj. o czyn z art. 286 § 1 kk

XVII. W dniu 1 marca 2012 roku w Z. woj. (...) działając w celu osiągnięcia korzyści majątkowej doprowadził (...) z B. do niekorzystnego rozporządzenia mieniem, w ten sposób, iż zawarł umowę pożyczki na kwotę 543 złotych, nie mając zamiaru spłacania pożyczki, czym działał na szkodę (...) z B.

tj. o czyn z art. 286 § 1 kk

XVIII. W 2009 roku w Z. woj. (...) działając w celu osiągnięcia korzyści majątkowej doprowadził nieustaloną firmę do niekorzystnego rozporządzenia mieniem, w ten sposób, iż zamówił płyty CD z muzyką klasyczną o wartości około 200,-złotych, nie mając zamiaru zapłacenia należności ani zwrotu tych płyt, czym działał na szkodę tej firmy.

tj. o czyn z art. 286 § 1 kk

XIX. W dniu 15 lipca 2013 roku w Z. woj. (...) działając w celu osiągnięcia korzyści majątkowej doprowadził sklep-Hurtownię (...) przy ul. (...) do niekorzystnego rozporządzenia mieniem, w ten sposób, iż pobrał towar w postaci dwóch dywanów, dwóch gobelinów, dwóch chodników i wycieraczki o łącznej wartości 1211,70,- złotych, nie mając zamiaru zapłacenia za pobrany towar, jak również zwrotu tych rzeczy, czym działał na szkodę - Hurtownię (...)

tj. o czyn z art. 286 § 1 kk

XX. W okresie od 10 lipca 2013 roku do 13 lipca 2013 r. w Z. woj. (...) działając z góry powziętym zamiarem oraz w krótkich odstępach czasu w celu osiągnięcia korzyści majątkowej doprowadził Klub (...)Do niekorzystnego rozporządzenia mieniem, w ten sposób, iż zamówił a następnie pobrał 115 sztuk książek o treści religijnej, o łącznej wartości 2850,- złotych, nie mając zamiaru zapłacenia za pobrane książki, ani zwrotu tych rzeczy, czym działał na szkodę Klubu (...)

tj. o czyn z art. 286 § 1 kk w zw. z art. 12 kk

XXI. W dniu 11 lipca 2013 roku w Z. woj. (...) działając w celu osiągnięcia korzyści majątkowej doprowadził firmę (...) w L. do niekorzystnego rozporządzenia mieniem, w ten sposób, iż zamówił telefonicznie a następnie pobrał 12 butelek wina (...), 6 butelek wina (...), komunikanty i hostie o łącznej wartości 636.00,- złotych, nie mając zamiaru zapłacenia za pobrany towar ani zwrotu tych rzeczy, czym działał na szkodę firmy (...) w L..

tj. o czyn z art. 286 § 1 kk

XXII. We wrześniu 2009 roku w Z. woj. (...) działając w celu osiągnięcia korzyści majątkowej, doprowadził (...)w Z. do niekorzystnego rozporządzenia mieniem, w ten sposób, iż zamówił uszycie i wyhaftowanie ornatu za łączną 2000,-złotych, a następnie pobrał ten ornat, nie mając zamiaru zapłacenia za niego ani jego zwrotu, czym działał na szkodę (...)w Z.

tj. o czyn z art. 286 § 1 kk

XXIII. W okresie od 2009 roku do 2011 roku w H. woj. (...) działając z góry powziętym oraz w krótkich odstępach czasu, przywłaszczył łącznie kwotę ok. 10.000 zł, pochodzącą z pobieranych należności za wynajmowane lokale mieszkalne na terenie (...)w H., czym działał na szkodę wymienionego pokrzywdzonego

tj. o czyn z art. 284 § 1 kk w zw. z art. 12 kk

XXIV. W styczniu 2013 r. w Z. Śl. woj. (...) działając w celu osiągnięcia korzyści majątkowej doprowadził K. T. do niekorzystnego rozporządzenia mieniem, w ten sposób, iż zamówił usługę transportową za kwotę 300 zł, nie mając zamiaru zapłacenia za wykonanie tej usługi.

tj. o czyn z art. 286 § 1 kk

XXV. W dniu 19 października 2012 roku w Z. woj. (...) działając w celu osiągnięcia korzyści majątkowej doprowadził firmę (...) Spółka Akcyjna w C. do niekorzystnego rozporządzenia mieniem, w ten sposób, iż na podstawie nieaktualnej umowy o pracę, zawarł umowę pożyczki na kwotę 300 złotych, nie mając zamiaru spłacania pożyczki, czym działał na szkodę (...) Spółka Akcyjna w C.

tj. o czyn z art. 286 § 1 kk

XXVI. W dniu 3 czerwca 2013 roku w Z. woj. (...) działając w celu osiągnięcia korzyści majątkowej doprowadził A. P. do niekorzystnego rozporządzenia mieniem, w ten sposób, iż posługując się dowodem osobistym pokrzywdzonej, zawarł w (...) SA w G., z siedzibą w Z. umowę na świadczenie usług telekomunikacyjnych, nie mając zamiaru regulowania comiesięcznego abonamentu w kwocie 136,98 zł, czym działał na szkodę A. P. i (...) SA -Oddział w Z.

tj. o czyn z art. 286 § 1 kk

XXVII. W 2011r. w Z. Śl. woj. (...) działając w celu osiągnięcia korzyści majątkowej doprowadził do niekorzystnego rozporządzenia mieniem T. W. w ten sposób, że nie mając stałego źródła dochodów za je wstawiennictwem u dyrektora Banku (...) w Z. otrzymał kredyt gotówkowy w wysokości 5000 zł, nie mając zamiaru spłacać zaciągniętych rat kredytowych, czym działał na szkodę T. W.

tj. o czyn z art. 286 § 1 kk

XXVIII. W dniu 27 listopada 2012 roku w Z. woj. (...) działając w celu osiągnięcia korzyści majątkowej doprowadził (...) z B. do niekorzystnego rozporządzenia mieniem, w ten sposób, iż zawarł umowę pożyczki na kwotę 413 złotych, podrabiając na umowie podpis I. K., nie mając zamiaru spłacania pożyczki, czym działał na szkodę (...) z B.

tj. o czyn z art. 286 § 1 kk i art. 270 § 1 kk w zw. z art. 11 § 2 kk

Sąd Rejonowy w Ząbkowicach Śląskich wyrokiem z dnia 6 maja 2014r. sygn. akt II K 772/13:

I. Oskarżonego A. S. uznał za winnego popełnienia zarzucanego czynu opisanego w pkt I w części wstępnej wyroku, to jest występku z art. 286§1 kk w zw. z art. 12 kk, za który na podstawie art. 286§1 kk wymierzył karę 10 (dziesięciu) miesięcy pozbawienia wolności

II. Oskarżonego A. S. uznał za winnego popełnienia zarzucanych czynów opisanych w części wstępnej wyroku w: pkt II przyjmując w jego opisie datę „w okresie od dnia 05 marca 2012r. do dnia 12 kwietnia 2012 r.”, pkt III, pkt IV przyjmując w jego opisie datę „2010 r.” oraz eliminując wyrażenie „swojej chorej mamy”, pkt V, pkt VI, pkt VII przyjmując w jego opisie wyrażenie „w Z.”, pkt VIII, pkt IX, pkt X przyjmując w jego opisie wyrażenie „od września 2012 r. do grudnia 2012 r.”, i wyrażenie „łącznie kwotę 1950 złotych”, pkt XI, pkt XIV przyjmując w jego opisie „w dniu 13 grudnia 2012 r.”, pkt XVII, pkt XVIII przyjmując w jego opisie Wydawnictwo (...) sp. z o.o. w W.” zamiast „nieustaloną firmę” oraz „wartości około 460 złotych”, pkt XIX przyjmując w jego opisie dodatkowo do pobranych rzeczy „makatki”, pkt XXI, pkt XXII, pkt XXIV, pkt XXV, pkt XXVI przyjmując w jego opisie wyrażenie „abonamentu w kwocie około 130 złotych”, to jest występku z art. 286§1 kk, za które na podstawie art. 286§1kk wymierzył kary po 10 (dziesięć) miesięcy pozbawienia wolności

III. Oskarżonego A. S. uznał za winnego popełnienia zarzucanego czynu opisanego w pkt XII części wstępnej wyroku, to jest występku z art. 13§1 kk w zw. z art. 286§1 kk, za który na podstawie art. 14§1 kk w zw. z art. 286§1kk wymierzył karę 10 (dziesięciu) miesięcy pozbawienia wolności

IV. Oskarżonego A. S. uznał za winnego popełnienia zarzucanego czynu opisanego w pkt XIII części wstępnej wyroku przyjmując w jego opisie „wiosną 2012 r.”, to jest występku z art. 275§1 kk i art. 278§1 i §5 kk w zw. z art. 11§2 kk, za który na podstawie art. 278§1 kk w zw. z art. 11§3kk wymierzył karę 10 (dziesięciu) miesięcy pozbawienia wolności

V. Oskarżonego A. S. uznał za winnego popełnienia zarzucanego czynu opisanego w pkt XV części wstępnej wyroku, to jest występku z art. 13§1 kk w zw. z art. 286§1 kk, za który na podstawie art. 14§1 kk w zw. z art. 286§1kk wymierzył karę 10 (dziesięciu) miesięcy pozbawienia wolności

VI. Oskarżonego A. S. uznał za winnego tego, że: w dniu 10 grudnia 2011 roku w Z. woj. (...) działając w celu uzyskania pożyczki posługując się nieaktualną umową o pracę, zawarł umowę pożyczki na kwotę 735,- złotych, czym działał na

szkodę (...) Finanse Spółka z o.o. w W., to jest popełnienia występku z art. 297§1 kk, za który na podstawie art. 297§1kk wymierzył karę 10 (dziesięciu) miesięcy pozbawienia wolności

VII. Oskarżonego A. S. uznał za winnego popełnienia zarzucanego czynu opisanego w pkt XX części wstępnej wyroku przyjmując w jego opisie datę „11 lipca 2013 r.”, zamiast „13 lipca 2013 r.” oraz odpowiednio wyrażenie „doprowadził Klub (...) A. M. do niekorzystnego rozporządzenia mieniem, w ten sposób, iż zamówił a następnie pobrał książki o treści religijnej o łącznej wartości 2743,14,- złotych”, to jest występku z art. 286§1 kk w zw. z art. 12 kk, za który na podstawie art. 286§1kk wymierzył karę 10 (dziesięciu) miesięcy pozbawienia wolności

VIII. Oskarżonego A. S. uznał za winnego popełnienia zarzucanego czynu opisanego w pkt XXIII części wstępnej wyroku przyjmując w jego opisie „kwotę około 8000 złotych”, to jest występku z art. 284§1 kk w zw. z art. 12 kk, za który na podstawie art. 284§1kk wymierzył karę 1 (jednego) roku pozbawienia wolności

IX. Oskarżonego A. S. uznał za winnego tego, że:

w czerwcu do dnia 27 czerwca 2008r. w Z.. woj. (...) działając w celu osiągnięcia korzyści majątkowej doprowadził do niekorzystnego rozporządzenia mieniem poręczyciela T. W. w ten sposób, że nie mając stałego źródła dochodów za jej wstawiennictwem u dyrektora Banku (...) w Z.. otrzymał zgodnie z umową (...)kredyt gotówkowy w wysokości 5000 zł, nie mając zamiaru spłacać zaciągniętych rat kredytowych, w wyniku czego poszkodowana spłaca zobowiązanie od dnia 28.07.2010 r., czym działał na szkodę T. W., to jest popełnienia występku z art. 286§1 kk, za który na podstawie art. 286§1 kk wymierzył karę 10 (dziesięciu) miesięcy pozbawienia wolności

X. Oskarżonego A. S. uznał za winnego popełnienia zarzucanego czynu opisanego w pkt XXVIII części wstępnej wyroku, to jest występku z art. 270§1 kk i art. 286§1 kk w zw. z art. 11§2 kk, za który na podstawie art. 286§1 kk w zw. z art. 11§3kk wymierzył karę 10 (dziesięciu) miesięcy pozbawienia wolności

XI. Na podstawie art. 85 kk i art. 86§1 kk połączył oskarżonemu wymierzone kary pozbawienia wolności i orzekł karę łączną 1 (jednego) roku i 10 (dziesięciu) miesięcy pozbawienia wolności

XII. Na podstawie art. 69§1 i §2 kk i art. 70§1 pkt 1kk wykonanie orzeczonej kary pozbawienia wolności warunkowo oskarżonemu zawiesił na okres próby lat 4 (czterech)

XIII. Na podstawie art. 46§1 kk zobowiązał oskarżonego A. S. do naprawienia szkody wyrządzonej przestępstwem opisanym w pkt XIV części wstępnej wyroku poprzez zapłatę kwoty 2500,00 (dwa tysiące pięćset 00/100) złotych na rzecz (...) SA w W.

XIV. Na podstawie art. 46§1 kk zobowiązał oskarżonego A. S. do naprawienia szkody wyrządzonej przestępstwem opisanym w pkt XVII części wstępnej wyroku poprzez zapłatę kwoty 543,00 (pięćset czterdzieści trzy 00/100) złotych na rzecz (...) w T.

XV. Na podstawie art. 46§1 kk zobowiązał oskarżonego A. S. do naprawienia części szkody wyrządzonej przestępstwem opisanym w pkt XXV części wstępnej wyroku poprzez zapłatę kwoty 280,00 (dwieście osiemdziesiąt 00/100) złotych na rzecz (...) Spółka Akcyjna w C.

XVI. Na podstawie art. 46§1 kk zobowiązał oskarżonego A. S. do naprawienia części szkody wyrządzonej przestępstwem opisanym w pkt IX części dyspozytywnej wyroku poprzez zapłatę kwoty 2289,13 (dwa tysiące dwieście osiemdziesiąt dziewięć 13/100) złotych na rzecz T. W.

XVII. Na podstawie art. 63§1 kk zaliczył oskarżonemu na poczet orzeczonej kary pozbawienia wolności zatrzymanie od dnia 16.07.2013r. do dnia 18.07.2013r.

XVIII. Zwolnił oskarżonego od ponoszenia kosztów sądowych zaliczając wydatki poniesione w sprawie na rachunek Skarbu Państwa

Z wyrokiem tym w całości nie pogodził się prokurator.

Apelujący na podstawie art. 425§1 i 2 kpk i art. 444 kpk i art. 447 kpk zaskarżył powyższy wyrok w całości na niekorzyść oskarżonego i na zasadzie art. 438 pkt 1 kpk wyrokowi temu zarzucił:

Obrazę przepisu prawa materialnego, tj. art. 91§1 kk polegającą na zaniechaniu jego zastosowania w sytuacji gdy zachowanie oskarżonego A. S. wskazuje na spełnienie wszystkich przesłanek do przyjęcia jego działania w ciągu przestępstw

wniósł o:

zmianę zaskarżonego wyroku poprzez przyjęcie, że zarzucone oskarżonemu czynu określone w punktach od I do XII, od XIV do XXII i od XXIV do XXVIII /art. 286§1 kk/ stanowią ciąg przestępstw z art. 91§1 kk i na tej podstawie wymierzenie jednej kary 1 / jednego/ roku i 10 miesięcy pozbawienia wolności, za czyn XIII – na karę 10 miesięcy pozbawienia wolności, za czyn XXIII – karę 1 roku pozbawienia wolności i wymierzenie kary łącznej na podstawie art. 91§2 kk – w wymiarze 1 roku i 10 miesięcy pozbawienia wolności z warunkowym zawieszeniem jej wykonania tytułem próby na okres lat 4.

Sąd Okręgowy zważył co następuje;

Apelacja jest bezzasadna i to w stopniu oczywistym. Jakkolwiek bezspornym obowiązkiem sądu jest stosowanie przy wymiarze kary zasady art. 91 § 1 kk, to jednak ewentualne uwzględnienie wniosku apelacyjnego o dokonanie korekty orzeczenia o karze nie jest możliwe. Jednocześnie jednak zaskarżony wyrok nie został obciążony bezwzględными przyczynami odwoławczymi z art. 439 kpk, nakazującymi zaskarżony wyrok uchylić i sprawę przekazać do jej ponownego rozpoznania.

Jak wynika z treści apelacji, poczynione przez Sąd I instancji ustalenia faktyczne i ocena prawna przypisanych oskarżonemu czynów nie budzą zastrzeżeń. Jediną wadą zaskarżonego wyroku – wedle zarzutu apelacji - jest zaniechanie stosowania przepisu art. 91 § 1 kk w odniesieniu do wyliczonych w jej wniosku końcowym większości czynów oskarżonego. Tak sformułowany zarzut obrazu prawa materialnego uznać należy za chybiony. Wszak zarzut obrazu prawa materialnego unormowany w przepisie art. 438 pkt 1 kpk może zostać uznany za zasadny tylko wówczas, gdy skarżący nie kwestionuje ustalonego przez sąd orzekający stanu faktycznego, tj. gdy przy prawidłowo ustalonym stanie faktycznym sąd orzekający dokonał niewłaściwej subsumpcji. Apelujący ustaleń faktycznych zaskarżonego wyroku przecież nie kwestionuje.

Na wstępie należy też zauważyć, iż wśród przypisanych oskarżonemu łącznie 28 czynów, stanowiących w większości oszustwa kwalifikowane z art. 286 § 1 kk, są także inne czyny, np. XIII kwalifikowany z art. 275 § 1 kk i art. 278 § 1 kk i § 5 kk w zw. z art. 11 § 2 kk czy czyn XXIII kwalifikowany z art. 284 § 1 kk. W takiej sytuacji podstawę wymiaru kary łącznej stanowi przepis art. 91 § 2 kk, a nie art. 91 § 1 kk.

Bezspornie ciąg przestępstw jest szczególną odmianą tzw. zbiegu realnego przestępstw, różniąc się od niego zasadniczo konsekwencją prawną w postaci wymierzenia jednej kary (art. 91 § 1 kk), stanowi swoistą całość ze względu na więzi łączące w nim poszczególne przestępstwa, podlegającą łącznej ocenie sądu w zakresie wymiaru kary. Zapomniał tu przede wszystkim apelujący, iż jednym z podstawowych warunków stosowania normy art. 91 § 1 kk, oprócz popełnienia czynów w krótkich odstępach czasu, jest tożsamość ich kwalifikacji prawnej. Warunku tego nie spełniają przypisane oskarżonemu występkę jak w pkt. czyn XVI - zakwalifikowany z art. 297 § 1 kk oraz czyn XXVIII - zakwalifikowany z art. 270 § 1 kk i art. 286 § 1 kk w zw. z art. 11 § 2 kk, których to odmienności kwalifikacji prawnej w stosunku do pozostałych czynów z art. 286 § 1 kk apelujący nie dostrzegł, bezkrytycznie domagając się uznania ich popełnienia w ramach ciągu przestępstw.

Kolejnym warunkiem uznania popełnienia konkretnych czynów w ramach ciągu przestępstw z art. 91 § 1 kk jest popełnienie czynów „w podobny sposób”, co tym samym nie oznacza automatycznie, że wszystkie pozostałe

przypisane oskarżonemu występki oszustwa z art. 286 § 1 kk, z ich istoty wprowadzania pokrzywdzonych w błąd, oskarżony popełnił właśnie w ów podobny sposób. Pod tym kątem apelujący nie dokonał żadnej analizy okoliczności przedmiotowych oszustw, bo gdyby jej dokonał, to z łatwością dostrzegłby zdecydowane różnice sposobu działania oskarżonego, wykluczające zaistnienie kryterium podobieństwa działania. I tak, występki I i XX zakwalifikowano z art. 286 § 1 kk w zw. z art. 12 kk, zatem jako dwa czyny ciągłe. W przypadku czynu ciągłego, o którym jest mowa w art. 12 kk sprawca działa z góry powziętym zamiarem, obejmującym wszystkie zachowania, natomiast w sytuacji, gdy sprawca wykorzystuje każdą nadarżającą się okazję do popełnienia czynu zabronionego, można mówić co najwyżej o ciągu przestępstw z art. 91 kk.

Kolejno analizując dalsze skazania wskazać należy różne sposoby działania oskarżonego np. czyn II polegał na pobraniu mebli bez zamiaru zapłaty, czyn III na zaciągnięciu pożyczki na leczenie matki bez zamiaru zwrotu pożyczki, czyn VIII na zaciągnięciu pożyczki na leki dla siebie bez zamiaru jej zwrotu, czyn X na wynajmie mieszkania bez zamiaru zapłaty czynszu, czyn XIV na zaciągnięciu pożyczki przy posłużeniu się dowodem osobistym innej osoby, czyn XVIII na dokonaniu zakupu płyt CD bez zamiaru zapłaty, czyn XXII na zamówieniu usługi wykonania ornatu bez zamiaru zapłaty, czyn XXIV zamówieniu usługi transportowej bez zamiaru zapłaty, czyn XXV na wyludzeniu pożyczki przy pomocy nieaktualnej umowy o pracę, czyn XXVI na wyludzeniu zawarcia umowy telekomunikacyjnej posługując się cudzym dowodem osobistym a czyn XXVII na wyludzeniu kredytu bankowego za wstawiennictwem dyrektora banku.

Sądowi odwoławczemu oczywiście znane jest stanowisko prezentowane w judykaturze (np. w wyroku Sądu Apelacyjnego w Białymstoku z dnia 14.03.2013r. **IIAKa 38/13** Baza danych LEX nr 1313218) cyt. „Niezastosowanie w wyroku art. 91 § 1 k.k. przy spełnieniu wymienionych w tym przepisie przesłanek powoduje, że taki wyrok dotknięty jest rażąco niesprawiedliwością, o jakiej jest mowa w art. 440 k.p.k., co zmusza sąd odwoławczy do orzekania niezależnie od granic zaskarżenia i podniesionych w środku odwoławczym zarzutów.”), ale wyrażony pogląd nie przekonuje, by – wobec opisanych niedostatków wniosku apelacyjnego - uchylić zaskarżony wyrok i sprawę przekazać do jej ponownego rozpoznania. Uwzględnić bowiem należy dwie okoliczności sprawy, a mianowicie wymierzenie oskarżonemu kary z zastosowaniem probacji oraz treść wniosku apelacyjnego, by finalnie za przypisane oskarżonemu łącznie 28 czynów wymierzyć karę łączną w takiej samej wysokości, co w zaskarżonym wyroku, zatem bez obostrzeń art. 91 § 1 kk i z dobrodziejstwem probacji. Zatem trudno byłoby wywieść logiczny wniosek, że w tym konkretnym wypadku ukształtowanie kary w zaskarżonym wyroku dotknięte zostało oczywiście niesprawiedliwością w rozumieniu art. 440 kpk.

Oprócz opisanych wyżej błędów konstrukcji apelacji, wynikających ewidentnie z nieznamości wyroku, już tylko na marginesie wypada wytknąć apelującemu prokuratorowi swoistą nielojalność procesową wobec oskarżonego oraz Sądu Rejonowego. Wszak oskarżony złożył wniosek o wydanie wobec niego wyroku skazującego w trybie art. 387 § 2 kpk, prokurator znał treść tego wniosku i na rozprawie w dniu 29.04.2014r. złożył wyraźne oświadczenie, że wnioskowi temu się nie sprzeciwia k. 580 akt.

Mając na względzie powyższe sąd okręgowy orzekł jak na wstępie.

O wydatkach postępowania odwoławczego orzeczono na podstawie art. 636 § 1 kpk, zaliczając je na rachunek Skarbu Państwa.