

Sygn. akt IV Ka 67/17

WYROK W IMIENIU RZECZYPOSPOLITEJ POLSKIEJ

Dnia 31 maja 2017 r.

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

Przewodniczący:	SSO Mariusz Górski (spr.)
Sędziowie:	SSO Agnieszka Połyniak SSO Tomasz Wysocki
Protokolant:	Ewa Ślemp

przy udziale Władysławy Kunickiej-Żurek Prokuratora Prokuratury Okręgowej,

po rozpoznaniu w dniu 31 maja 2017 r.

sprawy skazanego **S. Z.**

syna Z. i D. z domu L.

urodzonego (...) w W.

o wyrok łączny

na skutek apelacji wniesionych przez prokuratora i obrońcę skazanego

od wyroku łącznego Sądu Rejonowego w Wałbrzychu

z dnia 5 grudnia 2016 r. sygnatura akt III K 508/16

I. uchyla zaskarżony wyrok i sprawę przekazuje Sądowi I instancji do ponownego rozpoznania;

II. zasądza od Skarbu na rzecz adw. E. Z. z Kancelarii Adwokackiej w W. 147,60 złotych tytułem kosztów nie opłaconej pomocy prawnej udzielonej skazanemu z urzędu w postępowaniu odwoławczym.

Sygn. akt IV Ka 67/17

UZASADNIENIE

S. Z. skazany był uprzednio prawomocnymi wyrokami Sądu Rejonowego:

I. w Wałbrzychu z dnia 17 października 2014 r. sygn. akt III K 433/14 za czyn popełniony w dniu 5 kwietnia 2014 r. z art. 278 § 1 kk na karę roku pozbawienia wolności,

II. w Wałbrzychu z dnia 23 lutego 2015 r. sygn. akt III K 399/14 za czyny popełnione w dniach:

- 19 stycznia 2014 r z art. 157 § 1 kk na karę 6 (sześciu) miesięcy pozbawienia wolności,
- 19 stycznia 2014 r z art. 278 § 1 kk na karę 6 (sześciu) miesięcy pozbawienia wolności,
- w okresie od 7 do 10 lutego 2014 r z art. 279 § 1 kk na karę roku pozbawienia wolności,
- w okresie od 7 do 8 lutego 2014 r z art. 279 § 1 kk na karę roku pozbawienia wolności,
- w okresie od 30 czerwca do 11 grudnia 2013 r z art. 278 § 1 kk i art. 288 § 1 kk w zw. z art. 11 § 2 kk w zw z art. 12 kk na karę roku pozbawienia wolności,
- w okresie od 8 do 9 grudnia 2013 r z art. 279 § 1 kk na karę roku pozbawienia wolności,
- w okresie od 28 do 29 października 2013 r z art. 279 § 1 kk na karę roku pozbawienia wolności,

z orzeczeniem kary łącznej 2 (dwóch) lat pozbawienia wolności,

III. w Wałbrzychu z dnia 22 maja 2015 r. sygn. akt III K 149/15 za osiem czynów popełnionych w nieustalonym dniu lutego 2014r. z art. 278 § 1 kk, przy przyjęciu konstrukcji ciągu przestępstw na karę 1 (jednego) roku i 6 (sześciu) miesięcy pozbawienia wolności,

IV. w Wałbrzychu z dnia 21 października 2015 r. sygn. akt III K 535/15 za czyn popełniony w dniu 15 lipca 2015 r. z art. 278 § 1 kk, przy zastosowaniu art. 37b kk na karę 3 (trzech) miesięcy pozbawienia wolności oraz 6 (sześciu) miesięcy ograniczenia wolności z obowiązkiem wykonywania nieodpłatnej kontrolowanej pracy na cele społeczne w wymiarze 30 (trzydziestu) godzin w stosunku miesięcznym,

V. w Wałbrzychu z dnia 29 listopada 2011r. sygn. akt III K 948/11 za czyn popełniony w dniu 22.09.2011r. z art. 288 § 1 kk na karę 8 (ośmiu) miesięcy ograniczenia wolności polegającej na wykonywaniu nieodpłatnej, kontrolowanej pracy na cele społeczne w wymiarze 30 (trzydziestu) godzin w stosunku miesięcznym,

VI. w Wałbrzychu z dnia 18 lutego 2016r. sygn. akt III K 1216/14 za czyn popełniony w nocy z 20 na 21 lutego 2014r. z art. 279 § 1 kk na karę roku pozbawienia wolności, za czyn popełniony w nocy z 22 na 23 lutego 2014r. z art. 279 § 1 kk na karę roku pozbawienia wolności, za czyn popełniony w dniu 15 października 2013r. z art. 281 kk na karę roku i 2 miesięcy pozbawienia wolności oraz grzywnę w wysokości 60 stawek dziennych grzywny przyjmując wartość jednej stawki na kwotę 15 złotych, gdzie orzeczono karę łączną roku i 8 miesięcy pozbawienia wolności, której wykonanie warunkowo zawieszono na okres próby lat 4 (czterech),

VII. w Wałbrzychu z dnia 18 sierpnia 2015r. sygn. akt 283/15 za czyn popełniony w okresie od 8 do 9 lutego 2015r. z art. 279 § 1 kk na karę roku pozbawienia wolności, za trzy czyny popełnione odpowiednio w okresie od 9 do 11 sierpnia 2014r, w okresie od 6 do 13 grudnia 2013r., w okresie od 7 do 9 grudnia 2013r. z art. 279 § 1 kk, przy zastosowaniu konstrukcji ciągu przestępstw na karę roku pozbawienia wolności, za czyn popełniony w okresie od nieustalonego dnia listopada 2013r. do 26 listopada 2013r. z art. 278 § 1 kk na karę 6 (sześciu) miesięcy pozbawienia wolności, za czyn popełniony w okresie od 1 do 3 marca 2015r. z art. 278 § 1 kk na karę 6 (sześciu) miesięcy pozbawienia wolności, gdzie orzeczono karę łączną roku i 6 (sześciu) miesięcy pozbawienia wolności, które wykonanie zawieszono na okres próby lat 4 (czterech),

VIII. w Wałbrzychu z dnia 22 grudnia 2015r., sygn. akt III K 438/15 za czyn popełniony w dniu 27 kwietnia 2015r. z art. 193 kk na karę 30 (trzydziestu) stawek dziennych grzywny z orzeczeniem wysokości jednej stawki na 10 złotych,

Zaskarżonym wyrokiem , na podstawie art. 91 § 2 kk połączono skazanemu kary jednostkowe i łączne pozbawienia wolności, a orzeczone wskazanymi wyżej wyrokami w punktach I, II, III, VI, i VII wymierzając karę łączną 5 lat pozbawienia wolności.

Nadto, na podstawie art. 572 kpk umorzono postępowanie w zakresie połączenia wyroków opisanych w punktach IV, V, i VIII, w części wstępnej.

Wyrok powyższy zaskarżył prokurator oraz obrońca oskarżonego.

Pierwszy ze skarżących zarzucił orzeczeniu obrazę przepisów prawa materialnego z art. 85 § 1 kk i art. 87 § 1 kk, polegającą na niewłaściwym ich zastosowaniu i niepołączeniu kary orzeczonej wyrokiem Sądu Rejonowego w Wałbrzychu z dnia 21 października 2015 roku, sygn. akt III K 535/15, a opisanej w pkt IV części wstępnej wyroku z karami orzeczonymi wyrokami wskazanymi w pkt I, II, III, VI i VII części wstępnej wyroku, w sytuacji gdy prawidłowe zastosowanie wskazanych przepisów obligowało Sąd do objęcia kary orzeczonej wyrokiem Sądu Rejonowego w Wałbrzychu z dnia 21 października 2015 roku karą łączną orzeczoną w pkt. I części dyspozytywnej skarżonego wyroku, albowiem zgodnie z tymi przepisami kara ograniczenia wolności i kara pozbawienia wolności orzeczone za jedno przestępstwo przy zastosowaniu art. 37b kk podlega łączeniu z karą pozbawienia wolności orzeczoną za inne przestępstwo.

Tym samym apelujący wniósł o uchylenie zaskarżonego wyroku i przekazanie sprawy Sądowi I instancji do ponownego rozpoznania.

Z kolei obrońca S. Z. zarzuciła wyrokowi błąd w ustaleniach faktycznych przyjętych za jego podstawę, który miał wpływ na treść rozstrzygnięcia, poprzez uznanie za niewłaściwe zastosowanie wobec S. Z. przy wymierzaniu mu kary łącznej pozbawienia wolności zasady pełnej absorpcji, podczas gdy z zebranego w sprawie materiału dowodowego wynika, że dla prawidłowego przebiegu procesu resocjalizacji skazanego wystarczającym jest wymierzenie mu kary łącznej przy zastosowaniu tej zasady.

W konsekwencji apelująca wniosła o zmianę zaskarżonego wyroku i wymierzenie oskarżonemu kary łącznej z zastosowaniem zasady pełnej absorpcji.

Sąd Okręgowy zważył:

I. Ad apelacji prokuratora

Apelacja co do zasady zasługuje na uwzględnienie.

Wbrew twierdzeniom Sądu I instancji zawartym tak w pierwotnym uzasadnieniu orzeczenia jak i w uzupełnieniu argumentacji – kara mieszana orzeczone w sprawie III K 535/15 Sadu Rejonowego w Wałbrzychu winna być połączona z innymi skazaniami S. Z., a wskazanymi w punkcie I dyspozycji kwestionowanego orzeczenia.

Tak bowiem z treści art. 85 § 1 kk jak i art. 87 § 1 kk, a w szczególności art. 87 § 2 kk wynika jednoznacznie, że kara oparta na zasadzie art. 37 b kk traci swój byt w razie niemożności orzeczenia jako kary łącznej nowej kary mieszanej. Taka sytuacja zaistniała w sprawie omawianej i dlatego zarówno orzeczoną względem S. Z. karę 3 miesięcy pozbawienia wolności jak i karę 6 miesięcy ograniczenia wolności w sprawie III K 535/15 należy połączyć ze wskazanymi wyżej prawomocnymi skazaniami.

Już tylko z tego względu uchylono zaskarżony wyrok i przekazano sprawę do ponownego jej rozpoznania.

II. ad. apelacji obrońcy

Z uwagi na skuteczną apelację oskarżyciela publicznego – odnoszenie się do apelacji obrońcy należy uznać za przedwczesne.