

Sygnatura akt IV Ka 856/22

**1**

**2WYROK**

**2.1 W IMIENIU RZECZYPOSPOLITEJ POLSKIEJ**

Dnia 25 października 2022 r.

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

<b>1Przewodnicząca:</b>	<b>1SSO Ewa Rusin (spr.)</b>
<b>1Sędziowie:</b>	<b>1SR del. do SO Sebastian Kowalski</b> <b>2SO Tomasz Wysocki</b>
<b>1Protokolant:</b>	<b>1Ewa Ślemp</b>

przy udziale Marka Bzunka Prokuratora Prokuratury Okręgowej,

po rozpoznaniu w dniu 25 października 2022 r.

**6sprawy skazanego D. W.**

**7syna A. i W. z domu S.**

**8urodzonego (...) w Ś.**

**9o wyrok łączny**

**10na skutek apelacji wniesionej przez prokuratora**

**11od wyroku łącznego Sądu Rejonowego w Świdnicy**

**12z dnia 28 czerwca 2022 r. sygnatura akt VI K 1700/21**

**13uchyla zaskarżony wyrok i sprawę przekazuje Sądowi I instancji do ponownego rozpoznania.**

## UZASADNIENIE

Formularz UK 2	Sygnatura akt	IV Ka 856/22	
Załącznik dołącza się w każdym	1		

przypadku. Podać liczbę załączników:		
<b>1. CZĘŚĆ WSTĘPNA</b>		
<b>0.11.1. Oznaczenie wyroku sądu pierwszej instancji</b>		
wyrok łączny Sądu Rejonowego w Świdnicy z dnia 28 czerwca 2022r. sygn. akt II K 1700/21		
<b>0.11.2. Podmiot wnoszący apelację</b>		
# oskarżyciel publiczny albo prokurator w sprawie o wydanie wyroku łącznego		
<b>0.11.3. Granice zaskarżenia</b>		
<b>0.11.3.1. Kierunek i zakres zaskarżenia</b>		
# na korzyść # na niekorzyść	# w całości	
# w części	#	co do winy
#	co do kary	

#	co do środka karnego lub innego rozstrzygnięcia albo ustalenia			
<b>0.11.3.2. Podniesione zarzuty</b>				
Zaznaczyć zarzuty wskazane przez strony w apelacji				
#	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			
<b>0.11.4. Wnioski</b>				
#	uchylenie	#	zmiana	
<b>2. Ustalenie faktów w związku z dowodami przeprowadzonymi przez sąd odwoławczy</b>				
<b>0.12.1. Ustalenie faktów</b>				
<b>0.12.1.1. Fakty uznane za udowodnione</b>				



<b>0.12.2.1. Dowody będące podstawą ustalenia faktów</b>			
Lp. faktu z pkt 2.1.1	Dowód	Zwięźle o powodach uznania dowodu	
	dane o karalności z dnia 7 września 2022r.  dane z NOE SAD z dnia 25 października 2022r.	niekwestionowane	
<b>0.12.2.2. Dowody nieuwzględnione przy ustaleniu faktów (dowody, które sąd uznał za niewiarygodne oraz niemające znaczenia dla ustalenia faktów)</b>			
Lp. faktu z pkt 2.1.1 albo 2.1.2	Dowód	Zwięźle o powodach nieuwzględnienia dowodu	
<b>. STANOWISKO SĄDU ODWOŁAWCZEGO WOBEC ZGŁOSZONYCH ZARZUTÓW i wniosków</b>			
Lp.	Zarzut		
3.1.	obraży prawa karnego materialnego w postaci art. 85 § 1 kki	# zasadny  # częściowo zasadny	

	<p>art. 86 § 1 kk poprzez orzeczenie kary łącznej w wymiarze 8 ( ośmiu) lat i 6 ( sześciu) miesięcy pozbawienia wolności to jest powyżej sumy orzeczonych kar pozbawienia wolności podlegających łączeniu, podczas gdy w rzeczywistości suma łączna kar jednostkowych pozbawienia wolności podlegających łączeniu wynosi 7 ( siedem) lat i 4 (cztery) miesiące pozbawienia wolności</p>	# niezasadny	
<p>Zwięźle o powodach uznania zarzutu za zasadny, częściowo zasadny albo niezasadny</p>			
<p>wobec sumy kar podlegających łączeniu</p>			
<p>Wniosek</p>			
<p>o zmianę zaskarżonego wyroku łącznego na podstawie art. 437 § 1 i 2 kpk w zw. z art. 438 pkt. 1 kpk i wymierzenie kary łącznej w wymiarze 7 ( siedmiu) lat i 4 (czterech) miesięcy pozbawienia</p>	<p># zasadny # częściowo zasadny # niezasadny</p>		

<p>wolności, na rozprawie apelacyjnej prokurator zmodyfikował wniosek o objęcie karą łączną także skazania ujętego w pkt. 1 części wstępnej zaskarżonego wyroku</p>		
<p>Związłe o powodach uznania wniosku za zasadny, częściowo zasadny albo niezasadny.</p>		
<p>Oczywisty wobec sumy kar podlegających łączeniu, należałoby taki wniosek apelacyjny uwzględnić ( w zmienionym na rozprawie apelacyjnej zakresie o objęcie karą łączną także skazania opisanego w pkt. 1 części wstępnej wyroku), gdyby nie uchybienie prawu do obrony skazanego, skutkujące koniecznością orzeczenia kasatoryjnego.</p>		
<p>4. <b>OKOLICZNOŚCI PODLEGAJĄCE UWZGLĘDNIENIU Z URZĘDU</b></p>		

4.1.

Skazany nie został wezwany ani zawiadomiony o terminie rozprawy sądu I instancji w dniu 28 czerwca 2022r.

Pierwotnie przedmiotowe postępowanie o wydanie wyroku łącznego toczyło się przed Sądem Rejonowym w Wałbrzychu pod sygn. akt III K 2489/21, w toku którego wysłano skazanemu zawiadomienie o wyznaczonej rozprawie na 22 kwietnia 2022r. na adres (...)w K., gdzie tamże był osadzony i zawiadomienie w dniu 11 lutego 2022r. podjął (k. 19 akt). Na tą rozprawę skazany się nie stawiał, w tej dacie korzystał już z udzielonej mu przerwy w karze. Na wskazanym terminie rozprawy Sąd Rejonowy w Wałbrzychu w trybie art. 35 § 1 kpk w zw. z art. 569 § 1 kpk stwierdził swą niewłaściwość miejscową i przekazał sprawę Sądowi Rejonowemu w Świdnicy.



Tenże sąd ustalając, że skazany w dacie 28 czerwca 2022r. nie przebywa w zakładzie karnym ( k. 47, 48) uznał za skuteczne wezwanie skazanego na rozprawę wyznaczoną na ten dzień, które zostało wysłane skazanemu na adres zadeklarowany przezeń po zwolnieniu z zakładu karnego, tj. przy ul. (...), (...)-(...) W.. Nie dostrzegł niestety sąd I instancji, iż w trakcie toczącej się sprawy na etapie Sądu Rejonowego w Wałbrzychu skazany podjął zawiadomienie o rozprawie pod adresem (...) w K., przy czym jednocześnie brak w aktach sprawy potwierdzenia, by pouczone skazanego o treści art. 139 § 1 kpk i procesowym skutku zaniechania przezeń podania nowego adresu w razie nie przebywania pod dotychczasowym adresem w postaci uznania pisma za doręczone. Tego rodzaju pouczenie zostało do skazanego wysłane dopiero przez Sąd Rejonowy w Świdnicy w dniu

	<p>24 maja 2022r. ( k. 36- 37 akt).</p> <p>W zaistniałych okolicznościach doręczenia skazanemu wezwania na termin rozprawy w dniu 28 czerwca 2022r. nie sposób uznać za skuteczne, przez co wyrokowanie w sprawie nastąpiło z obrażą prawa do obrony skazanego.</p>	
<p>Zwięźle o powodach uwzględnienia okoliczności</p>		
<p>Doszło do obrazy przepisów postępowania, mogącej mieć wpływ na treść wyroku - art. 438 pkt. 2 kpk w zw. z art. 117§1 i 2 kpk, art. 139 § 1 kpk i w zw. z art. 6 kpk.</p>		
<p>5. <b>ROZSTRZYGNIĘCIE SĄDU ODWOŁAWCZEGO</b></p>		
<p><b>0.15.1. Utrzymanie w mocy wyroku sądu pierwszej instancji</b></p>		
<p><b>0.15.2. Zmiana wyroku sądu pierwszej instancji</b></p>		

<p><b>0.15.3. Uchylenie wyroku sądu pierwszej instancji</b></p>			
<p><b>0.15.3.1. Przyczyna, zakres i podstawa prawna uchylenia</b></p>			
<p>5.3.1.2.1.</p>	<p>Konieczność przeprowadzenia na nowo przewodu w całości</p>	<p># art. 437 § 2 k.p.k.</p>	
<p>Zwięźle o powodach uchylenia</p>			
<p>Doszło do obrazy przepisów postępowania art. 438 pkt. 2 kpk w zw. z art. 117 § 1 i 2 kpk, art. 139 § 1 kpk i w zw. z art. 6 kpk – wskutek niepowiadomienia skazanego o terminie rozprawy, na której zapadł zaskarżony wyrok, przez co naruszono prawo skazanego do obrony, co mogło mieć wpływ na treść zaskarżonego wyroku.</p>			
<p><b>0.15.3.2. Zapatrywania prawne i wskazania co do dalszego postępowania</b></p>			

Należy podjąć skuteczne czynności dla ustalenia aktualnego miejsca pobytu skazanego, w tym zakresie wszak powinny być prowadzone czynności poszukiwacze wobec niepowrotu skazanego do zakładu karnego po udzielonej mu do 22 maja 2022r. przerwie w karze w sprawie pod sygn. VI K 101/21 Sądu Rejonowego w Świdnicy.

Ponownie procedując sąd I instancji powinien rozważyć objęcie karą łączną także tego wymienionego wyżej skazania, skoro wymierzona tamże kara 1-go roku i 6-ciu miesięcy pozbawienia wolności nadal podlega wykonaniu, a sąd kierując się m. in. przepisami względniejszymi dla skazanego (z przywołaniem art. 4 § 1 kk) nie stosował aktualnie obowiązującego uregulowania art. 85 kk, lecz przepisy art. 91 § 2 kk w brzmieniu obowiązującym w dniu 23 czerwca

2020r., tj. przed zmianą ustawy karnej.	
<b>0.15.4. Inne rozstrzygnięcia zawarte w wyroku</b>	
<b>6. Koszty Procesu</b>	
<b>7. PODPIS</b>	
SSO Tomasz Wysocki SSO Ewa Rusin SSR del.do SO Sebastian Kowalski	

<b>0.11.3. Granice zaskarżenia</b>			
Kolejny numer załącznika	1		
Podmiot wnoszący apelację	prokurator		
Rozstrzygnięcie, brak rozstrzygnięcia albo ustalenie, którego dotyczy apelacja	orzeczenie o karze łącznej		
<b>0.11.3.1. Kierunek i zakres zaskarżenia</b>			
# na korzyść # na niekorzyść	# w całości		
# w części	#	co do winy	
#	co do kary		

#	co do środka karnego lub innego rozstrzygnięcia albo ustalenia		
<b>0.11.3.2. Podniesione zarzuty</b>			
Zaznaczyć zarzuty wskazane przez strony w apelacji			
#	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		
<b>0.11.4. Wnioski</b>			
#	uchylenie	#	zmiana