

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	
1CZĘŚĆ 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	Zwięźle 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
Zwięźle 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.
Zwiąźle o powodach uchylecia		
5.3.1.3.1.	Konieczność umorzenia postępowania	# art. 437 § 2 k.p.k.
Zwiąźle o powodach uchylecia i umorzenia ze wskazaniem szczególnej podstawy prawnej umorzenia		
5.3.1.4.1.		# art. 454 § 1 k.p.k.
Zwiąźle 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