

Sygn. akt II Ka 16/21

# WYROK

## W IMIENIU RZECZYPOSPOLITEJ POLSKIEJ

5 marca 2021r.

Sąd Okręgowy w Koninie II Wydział Karny w składzie:

Przewodniczący: Sędzia SO Agata Wilczewska

Sędziowie: Sędzia SO Marek Ziółkowski

Sędzia SO Anna Klimas

Protokolant: p.o. sekr. sąd. Andżelika Pakulska

przy udziale Jacka Górskiego Prokuratora Prokuratury Okręgowej w Koninie

po rozpoznaniu w dniu 5 marca 2021r.

sprawy **D. D. (1)**

oskarżonego z art.59ust.1 Ustawy z dnia 29.07.15r. o przeciwdziałaniu narkomanii w zw. z art.12§1k.k. i inne

na skutek apelacji wniesionej przez oskarżonego

od wyroku Sądu Rejonowego w Kole

z dnia 25 listopada 2020r., sygn. akt II K 792/19

Uchyła zaskarżony wyrok w całości i sprawę przekazuje Sądowi Rejonowemu w K. do ponownego rozpoznania.

Anna Klimas Agata Wilczewska Marek Ziółkowski

<b>UZASADNIENIE</b>		
Formularz UK 2	Sygnatura akt	II Ka 16/21
Załącznik dołącza się w każdym przypadku. Podać liczbę załączników:	1	
1. <b>CZEŚĆ WSTĘPNA</b>		

**o.11.1. Oznaczenie wyroku sądu pierwszej instancji**

Wyrok Sądu Rejonowego w Kole z dnia 25 listopada 2020 r., sygn. akt II K 792/19.

**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
---	-----------	---	--------

#### **2. Ustalenie faktów w związku z dowodami przeprowadzonymi przez sąd odwoławczy**

**0.12.1. Ustalenie faktów**

<b>0.12.1.1. Fakty uznane za udowodnione</b>					
Lp.	Oskarżony	Fakt oraz czyn, do którego fakt się odnosi	Dowód	Numer karty	
<b>0.12.1.2. Fakty uznane za nieudowodnione</b>					
Lp.	Oskarżony	Fakt oraz czyn, do którego fakt się odnosi	Dowód	Numer karty	

**0.12.2. Ocena dowodów**

<b>0.12.2.1. Dowody będące podstawą ustalenia faktów</b>		
Lp. faktu z pkt 2.1.1	Dowód	Zwięźle o powodach uznania dowodu

<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

<p><b>3. STANOWISKO SĄDU ODWOŁAWCZEGO WOBEC ZGŁOSZONYCH ZARZUTÓW i wniosków</b></p>		
Lp.	Zarzut	
1.	<p>naruszenie przepisów postępowania karnego, kodeksu karnego oraz błędy w ustaleniach faktycznych, polegające na bezpodstawnym przyjęciu, że:</p> <ul style="list-style-type: none"> <li>- wbrew zebranych dowodom, oskarżony dopuścił się czynu przypisanego w pkt 2 wyroku, podczas gdy w świetle zebranego materiału dowodowego nie można z całą stanowczością stwierdzić, że oskarżony posiadał środek odurzający opisany w tym zarzucie, a ponadto gdyby nawet faktycznie tak było to ilość posiadanego środka jest tak znikoma, że takiego zachowania oskarżonego nie można byłoby uznać za przestępstwo z art., 62 ust. 1 ustawy o przeciwdziałaniu narkomanii;</li> <li>- zebrany w sprawie materiał dowodowy jest wystarczający do stwierdzenia, że oskarżony dopuścił się czynu opisanego w pkt 1 zaskarżonego wyroku</li> </ul>	<p># zasadny</p> <p># częściowo zasadny</p> <p># niezasadny</p> <p># zasadny</p> <p># częściowo zasadny</p> <p># niezasadny</p>
Zwięźle o powodach uznania zarzutu za zasadny, częściowo zasadny albo niezasadny		
Apelacja oskarżonego okazała się celowa i doprowadziła do wydania orzeczenia o charakterze kasatoryjnym. Ustosunkowanie się do zarzutów zawartych w apelacji okazało się jednak przedwcześnie, gdyż Sąd I instancji przy		

rozpatrywaniu niniejszej sprawy dopuści się naruszenia przepisów postępowania – art. 182 § 3 k.p.k., które to naruszenie niewątpliwie mogło mieć wpływ na treść wyroku.

Na rozprawie w dniu 23.06.20r., główny świadek oskarżenia M. A. oświadczył, że sprawa oskarżonego D. jest związana z jego sprawą o narkotyki i zeznania w tej sprawie mogą narazić go na odpowiedzialność karną, dlatego korzysta z prawa do odmowy składania zeznań. Ponieważ obie te sprawy mają związek, dlatego, jak stwierdził, odmawia składania zeznań.

W związku z tym oświadczeniem, jak należy domniemać, Sąd I instancji odstąpił od przesłuchania świadka. Z akt sprawy nie wynika natomiast, aby świadkowi przysługiwało prawo do odmowy złożenia zeznań w trybie art.182§3k.p.k. Z akt sprawy nie wynika, aby świadkowi w innej toczącej się sprawie przedstawiono zarzut współudziału w przestępstwie zarzucanym oskarżonemu w niniejszej sprawie, zwłaszcza, że przestępstwo to polegało na udzielaniu świadkowi środków odurzających i posiadaniu tych środków przez oskarżonego.

W tej sytuacji świadek co najwyżej mógł uchylić się od odpowiedzi na pytania, jeżeli udzielenie odpowiedzi mogłyby narazić świadka lub osobę najbliższą na odpowiedzialność za przestępstwo (art.183§1k.p.k.). Odmowa złożenia zeznań przez świadka w sytuacji, gdy nie postawiono mu do tej pory w innej toczącej się sprawie zarzut współudziału w przestępstwie zarzucanym oskarżonemu w niniejszej sprawie, powinna być przez Sąd I instancji potraktowana

jako bezpodstawna i jego zeznania winny zostać odczytane (art.391§1k.p.k.), a świadek winien się do wcześniej złożonych zeznań ustosunkować, z zachowaniem jedynie prawa uchylecia się od odpowiedzi na pytania.

Nadto w sytuacji, gdy Sąd I instancji pominął zeznania świadka M. A., przyznając mu prawo odmowy złożenia zeznań w tej sprawie, nie mógł poczynić ustaleń faktycznych na podstawie jego zeznań. Wszelkie natomiast ustalenia będące podstawą skazania oskarżonego, poczynione zostały przez Sąd I instancji na podstawie zeznań świadka M. A., tak co do czasu, częstotliwości, ilości, jakości i wartości udzielanych świadkowi przez oskarżonego środków odurzających. Innymi dowodami w tym przedmiocie Sąd I instancji nie dysponował. Z zeznań przesłuchanych funkcjonariuszy nie wynikało bowiem jaką ilość suszu roślinnego i za jaką kwotę świadek nabył od oskarżonego.

Wniosek

1. zmiana zaskarżonego wyroku poprzez uniewinnienie oskarżonego od zarzucanych mu czynów, ewentualnie

# zasadny  
# częściowo zasadny  
# niezasadny

2. uchylenie zaskarżonego wyroku i przekazanie sprawy Sądowi I instancji do ponownego rozpoznania.

# zasadny  
# częściowo zasadny  
# niezasadny

Zwięźle o powodach uznania wniosku za zasadny, częściowo zasadny albo niezasadny.

<p>Z uwagi na naruszenie przez Sąd I instancji art. 182§3 k.p.k., które mogło mieć wpływ na treść wyroku i konieczność przeprowadzenia w tej sprawie przewodu w całości, niezależnie od podniesionych zarzutów, Sąd odwoławczy uchylił wyrok Sądu I instancji w całości i przekazał sprawę Sądowi Rejonowemu w Kole do ponownego rozpoznania.</p>	
---	--

<p>4. <b>OKOLICZNOŚCI PODLEGAJĄCE UWZGLĘDNIENIU Z URZĘDU</b></p>	
	<p>Naruszenie przez Sąd I instancji art. 182§3 k.p.k., które mogło mieć wpływ na treść wyroku.</p>
<p>Zwięźle o powodach uwzględnienia okoliczności</p>	
<p>W sytuacji, gdy Sąd I instancji pominął zeznania świadka M. A., przyznając mu prawo odmowy złożenia zeznań w tej sprawie, nie mógł poczynić ustaleń faktycznych na podstawie jego zeznań.</p>	
<p>5. <b>ROZSTRZYGNIĘCIE SĄDU ODWOŁAWCZEGO</b></p>	
<p><b>0.15.1. Utrzymanie w mocy wyroku sądu pierwszej instancji</b></p>	
	<p>Przedmiot utrzymania w mocy</p>
<p>Zwięźle o powodach utrzymania w mocy</p>	
<p><b>0.15.2. Zmiana wyroku sądu pierwszej instancji</b></p>	
	<p>Przedmiot i zakres zmiany</p>



Zwiążle o powodach zmiany	

<b>0.15.3. Uchylenie wyroku sądu pierwszej instancji</b>		
<b>0.15.3.1. Przyczyna, zakres i podstawa prawna uchylenia</b>		
		# art. 439 k.p.k.
Zwiążle o powodach uchylenia		
2.1.	Konieczność przeprowadzenia na nowo przewodu w całości	# art. 437 § 2 k.p.k.
Zwiążle o powodach uchylenia		
Z uwagi na naruszenie przepisu art.182§3k.p.k., Sąd odwoławczy na podstawie art.437§2k.p.k. uchylił wyrok Sądu I instancji w całości i przekazał sprawę Sądowi Rejonowemu w Kole do ponownego rozpoznania, gdyż w tej sprawie konieczne jest przeprowadzenie na nowo przewodu w całości.		
I.	Konieczność umorzenia postępowania	# art. 437 § 2 k.p.k.
Zwiążle o powodach uchylenia i umorzenia ze wskazaniem szczególnej podstawy prawnej umorzenia		
4.1.		# art. 454 § 1 k.p.k.
Zwiążle o powodach uchylenia		

<b>0.15.3.2. Zapatrywania prawne i wskazania co do dalszego postępowania</b>	
Przy ponownym rozpoznaniu sprawy Sąd I instancji prawidłowo zweryfikuje prawo świadka M. A. do odmowy złożenia zeznań w tej sprawie w trybie art.182§3k.p.k. i jeżeli świadkowi nie będzie przysługiwać takie prawo, ponowną odmowę złożenia zeznań przez świadka potraktuje jako bezpodstawną i odczyta uprzednio złożone w niniejszej sprawie przez świadka zeznania.	
<b>0.15.4. Inne rozstrzygnięcia zawarte w wyroku</b>	
Punkt rozstrzygnięcia z wyroku	Przytoczyć okoliczności
<b>6. Koszty Procesu</b>	

Punkt rozstrzygnięcia z wyroku	Przytoczyć okoliczności

<b>7. PODPIS</b>
Anna Klimas Agata Wilczewska Marek Ziółkowski

<b>0.11.3. Granice zaskarżenia</b>	
Kolejny numer załącznika	1
Podmiot wnoszący apelację	oskarżony D. D. (1)

Rozstrzygnięcie, brak rozstrzygnięcia albo ustalenie, którego dotyczy apelacja	Wina oskarżonego	
<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 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		
<b>0.11.4. Wnioski</b>			
#	uchylenie	#	zmiana