

Sygn. akt II Ka 352/22

WYROK

W IMIENIU RZECZYPOSPOLITEJ POLSKIEJ

20 stycznia 2023r.

Sąd Okręgowy w Koninie II Wydział Karny w składzie:

Przewodniczący: Sędzia SO Agata Wilczewska

Sędziowie: Sędzia SO Robert Rafał Kwieciński

Sędzia SO Karol Skocki

Protokolant: st. sekr. sąd. Dorota Sobieraj

przy udziale Joanny Dopierały Prokuratora Prokuratury Rejonowej w Kole

po rozpoznaniu 20 stycznia 2023r.

sprawy **K. Z.**

oskarżonego z art.59 ust.1 ustawy z 29.07.2005r. o przeciwdziałaniu narkomanii
w zw. z art.12§1k.k.

na skutek apelacji wniesionej przez oskarżonego

od wyroku Sądu Rejonowego w Kole

z 9 czerwca 2022r., sygn. akt II K 209/22

I. Utrzymuje w mocy zaskarżony wyrok.

II. Zasądza od oskarżonego na rzecz Skarbu Państwa wydatki za postępowanie odwoławcze w kwocie 20zł i wymierza mu opłatę w kwocie 400zł za to postępowanie.

Karol Skocki Agata Wilczewska Robert Rafał Kwieciński

UZASADNIENIE		
Formularz UK 2	Sygnatura akt	II Ka 352/22
Załącznik dołącza się w każdym przypadku. Podać liczbę załączników:	1	
1. CZĘŚĆ WSTĘPNA		

1.1. Oznaczenie wyroku sądu pierwszej instancji

Wyrok Sądu Rejonowego w Kole z dnia 9 czerwca 2022r., sygn. akt IIK209/22

1.2. 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

1.3. Granice zaskarżenia**1.3.1. 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

1.3.2. 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	

1.4. Wnioski

#	uchylenie	#	Zmiana
---	-----------	---	--------

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

2.1. Ustalenie faktów

2.1.1. Fakty uznane za udowodnione					
Lp.	Oskarżony	Fakt oraz czyn, do którego fakt się odnosi	Dowód	Numer karty	
2.1.2. Fakty uznane za nieudowodnione					
Lp.	Oskarżony	Fakt oraz czyn, do którego fakt się odnosi	Dowód	Numer karty	

2.2. Ocena dowodów

2.2.1. Dowody będące podstawą ustalenia faktów		
Lp. faktu z pkt 2.1.1	Dowód	Zwięźle o powodach uznania dowodu

2.2.2. 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	Zwiąże o powodach nieuwzględnienia dowodu

3. STANOWISKO SĄDU ODWOŁAWCZEGO WOBEC ZGŁOSZONYCH ZARZUTÓW i wniosków		
Lp.	Zarzut	
	<p>Oskarżony zarzucił:</p> <p>1) obrazę art.91k.k poprzez niekorzystne dla niego przyjęcie, że przestępstwa zarzucane mu aktem oskarżenia zostały popełnione w ciągu przestępstw i przyjęcie tego przepisu w podstawie skazania;</p> <p>2) obrazę art.59ust.3 ustawy z dnia 29.07.05r. o przeciwdziałaniu narkomanii poprzez jego niezastosowanie w odniesieniu do przestępstw opisanych w pkt 3, 4 i 5 wyroku Sądu I instancji w sytuacji, gdy czyny tam opisane miały charakter czynów mniejszej wagi;.</p>	<p># zasadny</p> <p># częściowo zasadny</p> <p># niezasadny</p> <p># zasadny</p> <p># częściowo zasadny</p> <p># niezasadny</p>
Zwiąże o powodach uznania zarzutu za zasadny, częściowo zasadny albo niezasadny		
<p>Apelacja okazała niezasadna.</p> <p>W pierwszej kolejności należy zauważyć, że wyrok wobec oskarżonego zapadł w trybie dobrowolnego poddania się karze z art.387§1i2k.p.k. Oskarżony został pouczony o treści art. 447§5k.p.k. zgodnie z którym podstawą apelacji nie mogą być zarzuty określone w art.438pkt3i4k.p.k. (czyli zarzut błędu w ustaleniach faktycznych</p>		

przyjętych za podstawę orzeczenia, jeżeli mógł on mieć wpływ na treść orzeczenia ani zarzut rażącej niewspółmierności kary) związane z treścią zawartego porozumienia o którym mowa w art.387k.p.k.

Oskarżony chcąc niejako obejść te zakazy nie stawia wprost w apelacji ani zarzutu błędu w ustaleniach faktycznych ani zarzutu rażącej niewspółmierności kary, do czego w gruncie rzeczy sprowadzają się podnoszone przez niego zarzuty naruszenia czy to przepisu art.91k.k. czy art.59ust.3 ustawy o przeciwdziałaniu narkomanii.

Ustalenie bowiem, że dany czyn stanowi wypadek mniejszej wagi należy poniekąd do ustaleń faktycznych. Z ustaleń faktycznych poczynionych przez Sąd I instancji nie wynika aby czyny oskarżonego stanowiły wypadki mniejszej wagi.

Zdaniem Sądu odwoławczego nie było podstaw, aby przyjąć, że czyny zarzucane oskarżonemu w punktach 3,4 i 5 aktu oskarżenia stanowią wypadki mniejszej wagi z art.59ust.3 ustawy o przeciwdziałaniu narkomanii, z uwagi chociażby na okoliczności ich popełnienia, stopień winy oskarżonego, całokształt przestępczej działalności oskarżonego w świetle chociażby czynów z art.59ust.1 ustawy o przeciwdziałaniu narkomanii zarzucanych w punktach 1 i 2 aktu oskarżenia, a przypisanych w punkcie I zaskarżonego wyroku, których oskarżony nie kwestionuje.

Przyjęcie natomiast co do przypisanych oskarżonemu przestępstw, iż popełnione zostały w ciągu przestępstw, nie nastąpiło z naruszeniem prawa, nie było też mniej korzystnym rozstrzygnięciem dla oskarżonego niżby przyjąć, że

<p>czynów tych oskarżony dopuścił się w ramach realnego zbiegu przestępstw czy też, że wszystkie zachowania oskarżonego można by traktować jako jedno przestępstwo ciągle z art.12§1k.k. Kryminalna zawartość tych czynów, stopień winy oskarżonego, stopień społecznej szkodliwości jego czynów i tak pozostawałby ten sam.</p> <p>Zarzuty oskarżonego w gruncie rzeczy zmierzały do kwestionowania wymierzonej oskarżonemu za ciąg przypisanych mu przestępstw kary pozbawienia wolności, stąd nie mogły zostać uznane za zasadne..</p>		
Wniosek		
Uchylenie zaskarżonego wyroku i przekazanie sprawy do ponownego rozpoznania Sądowi I instancji.	# zasadny # częściowo zasadny # niezasadny	
Zwięźle o powodach uznania wniosku za zasadny, częściowo zasadny albo niezasadny.		
Ponieważ zaskarżony wyrok zapadł w trybie dobrowolnego poddania się karze z art.387k.p.k., a podniesione przez oskarżonego zarzuty nie zasługiwały na uwzględnienie, brak było podstaw do uchylenia zaskarżonego wyroku i przekazania sprawy do ponownego rozpoznania.		

4. OKOLICZNOŚCI PODLEGAJĄCE UWZGLĘDNIENIU Z URZĘDU	
Zwięźle o powodach uwzględnienia okoliczności	

<p>5. ROZSTRZYGNIĘCIE SĄDU ODWOŁAWCZEGO</p>	
<p>5.1. Utrzymanie w mocy wyroku sądu pierwszej instancji</p>	
	Przedmiot utrzymania w mocy
<p>Orzeczenie o winie i karach wymierzonych oskarżonemu za przypisane mu prawidłowo przestępstwa.</p>	
<p>Zwięźle o powodach utrzymania w mocy</p>	
<p>W toku kontroli instancyjnej nie stwierdzono błędów ani w zakresie prawidłowości kwalifikacji prawnej czynów przypisanych oskarżonemu, ani w zakresie przyjęcia, że zarzucane oskarżonemu w punktach od 1 do 5 aktu oskarżenia czyny popełnione zostały w ramach ciągu przestępstw z art.91§1k.k. Sąd odwoławczy nie dopatrzył się też okoliczności branych pod uwagę z urzędu a powodujących konieczność zmiany bądź uchylecia zaskarżonego wyroku.</p>	
<p>5.2. Zmiana wyroku sądu pierwszej instancji</p>	
	Przedmiot i zakres zmiany
<p>Zwięźle o powodach zmiany</p>	

<p>5.3. Uchylenie wyroku sądu pierwszej instancji</p>		
<p>5.3.1. Przyczyna, zakres i podstawa prawna uchylecia</p>		
<p>1.1.</p>		# art. 439 k.p.k.
<p>Zwięźle o powodach uchylecia</p>		

2.1.	Konieczność przeprowadzenia na nowo przewodu w całości	# art. 437 § 2 k.p.k.
Zwięźle o powodach uchylenia		
3.1.	Konieczność umorzenia postępowania	# art. 437 § 2 k.p.k.
Zwięźle o powodach uchylenia i umorzenia ze wskazaniem szczególnej podstawy prawnej umorzenia		
4.1.		# art. 454 § 1 k.p.k.
Zwięźle o powodach uchylenia		
5.3.2. Zapatrywania prawne i wskazania co do dalszego postępowania		
5.4. Inne rozstrzygnięcia zawarte w wyroku		
Punkt rozstrzygnięcia z wyroku	Przytoczyć okoliczności	
6. Koszty Procesu		

Punkt rozstrzygnięcia z wyroku	Przytoczyć okoliczności
II.	O kosztach postępowania odwoławczego Sąd orzekł na podstawie art. 636 § 1 k.p.k. wobec nieuwzględnienia apelacji oskarżonego. Wydatki dotyczą ryczałtu za doręczenia pism, a opłatę ustalono zgodnie z art.8 w zw. z art.2ust.1pkt5 ustawy z 23.06.73r. o opłatach w sprawach karnych.

7. PODPIS

Karol Skocki Agata Wilczewska Robert Rafał Kwieciński

1.3. Granice zaskarżenia			
Kolejny numer załącznika	1		
Podmiot wnoszący apelację	oskarżony		
Rozstrzygnięcie, brak rozstrzygnięcia albo ustalenie, którego dotyczy apelacja	Stopień winy, kwalifikacja prawna czynów, przyjęcie ciągu przestępstw.		
1.3.1. 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		
1.3.2. Podniesione zarzuty			
Zaznaczyć zarzuty wskazane przez strony w apelacji			
#	art. 438 pkt 1 k.p.k. – obraza przepisów prawa materialnego w zakresie		

	kwalfikacji 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	
1.4. Wnioski		
#	uchylenie	# zmiana