

Sygn. akt VII Ka 621/15

## WYROK W IMIENIU RZECZYPOSPOLITEJ POLSKIEJ

Dnia 21 grudnia 2015 r.

Sąd Okręgowy w Olsztynie w VII Wydziale Karnym Odwoławczym

w składzie:

Przewodniczący: SSO Dariusz Firkowski (spr.),

Sędziowie: SO Dorota Lutostańska,

SO Remigiusz Chmielewski,

Protokolant: st. sekr. sądowy Rafał Banaszewski

przy udziale Prokuratora Prokuratury Okręgowej Marii Kuleszy-Chaleckiej

po rozpoznaniu w dniu 21 grudnia 2015r.

sprawy H. D., syna E. i S. z domu B., ur. (...) w G.

oskarżonego o przestępstwo z art. 190§1 kk w zw. z art. 12 kk

na skutek apelacji wniesionej przez oskarżonego i jego obrońcę

od wyroku Sądu Rejonowego w Olsztynie z dnia 20 kwietnia 2015 r., sygn. akt VII K 984/14

I zaskarżony wyrok uchyla i sprawę do ponownego rozpoznania Sądowi Rejonowemu w Olsztynie przekazuje,

II zasądza od Skarbu Państwa na rzecz adwokata K. W. kwotę 420 ( czterysta dwadzieścia ) zł tytułem opłaty za obronę z urzędu oskarżonego H. D. wykonywanej w postępowaniu odwoławczym oraz kwotę 96,60 (dziewięćdziesiąt sześć złotych i sześćdziesiąt groszy ) zł tytułem podatku od towarów i usług od tej opłaty.

**Sygn. akt VII Ka 621/15**

## UZASADNIENIE

**H. D.** został oskarżony o to, że w okresie od 15 maja 2014 r. do 6 czerwca 2014 r. w O. przy ul. (...) i w trakcie przeprowadzanej rozmowy telefonicznej, w krótkich odstępach czasu i ze z góry powziętym zamiarem, kierował groźby karalne pozbawienia życia wobec N. R., które to wzbudziły w pokrzywdzonej uzasadnione obawy ich spełnienia,- tj. o czyn z art. 190 § 1 kk w zw. z art. 12 kk;

**Sąd Rejonowy w Olsztynie wyrokiem y dnia 20 kwietnia 2015 r. w sprawie VII k 984-14**

I oskarżonego **H. D.** w ramach zarzuconego mu czynu uznał za winnego tego, że w okresie od 15 maja 2014 r. do 06 czerwca 2014 r., działając w krótkich odstępach czasu i w wykonaniu z góry powziętego zamiaru, w O. przy ul. (...) i w trakcie przeprowadzanej rozmowy telefonicznej, groził N. R.pozbawieniem życia i spowodowaniem uszkodzeń ciała które to groźby wzbudziły w wymienionej uzasadnioną obawę, że zostaną spełnione, przy czym czynu tego dopuścił się w ciągu pięciu lat po odbyciu co najmniej 6 miesięcy kary pozbawienia wolności za umyślne przestępstwo podobne tj. przestępstwa z art. 190 § 1 kk w zw. z art. 12 kk i w zw. z art. 64 § 1 kk i za to z mocy art. 190 § 1 kk w zw. z art. 12 kk i w zw. z art. 64 § 1 kk skazał go, opierając wymiar kary o art. 190 § 1 kk w zw. z art. 64 § 1 kk na karę 1 (jednego)

roku pozbawienia wolności; II na podstawie art. 63 § 1 kk na poczet orzeczonej wobec oskarżonego kary pozbawienia wolności zalicza okres rzeczywistego pozbawienia wolności w sprawie tj. dzień 22.08.2014 r.

Powyższy wyrok zaskarżyli oskarżony i jego obrońca.

Ten ostatni zaskarżonemu wyrokowi zarzucił naruszenie art. 5 § 2 k.p.k. w związku z art. 7 k.p.k. poprzez ustalenie faktu zaistnienia rozmów telefonicznych pomiędzy oskarżonym a pokrzywdzoną oraz treści tych rozmów tylko na podstawie zeznań pokrzywdzonej w sytuacji, gdy Sąd ustalił jednocześnie na podstawie bilingów numeru służbowego pokrzywdzonej, iż nie ma na nim połączeń przychodzących z numeru, który wskazała ona jako numer sprawcy, a co w konsekwencji miało wpływ na ustalenia faktyczne poczynione w przedmiotowej sprawie oraz miało wpływ na treść wyroku Sądu I instancji.

Podnosząc powyższy zarzut skarżący wniósł o uniewinnienie oskarżonego od zarzucanego mu czynu.

H. D. wyrok zaskarżył w całości i wniósł o uniewinnienie od popełnienia zarzucanego mu czynu. Skarżący w nieformalnej apelacji zarzucił dokonanie błędnych ustaleń w sprawie poczynionych na podstawie zeznań pokrzywdzonej, które nie mogły być uznane za wiarygodne.

### **Sąd Okręgowy zważył, co następuje:**

Apelacje są zasadne w takim zakresie w jakim postulują uchylenie wyroku i przekazanie sprawy do ponownego rozpoznania.

Przede wszystkim konieczne jest ponowne przesłuchanie pokrzywdzonej i oskarżonego a następnie dokonanie oceny ich twierdzeń przez pryzmat pozostałych dowodów.

Zwrócić bowiem uwagę należy, że w toku postępowania odwoławczego uzyskano informację co do tego, że Agencja Ochrony (...) nie potwierdziła faktu zgłoszenia przez pokrzywdzoną w dniu 29 maja 2014 r. potrzeby interwencji w O. przy ul. (...) - k.259. Tymczasem N. R. konsekwentnie w toku całego postępowania- k.2 odw., k129 odw.-podawała o tym, że nie tylko dokonała zgłoszenia ale na miejsce zdarzenia przyjechali pracownicy firmy ochroniarskiej.

Zasadnym wydaje się także dokonanie konfrontacji pomiędzy pokrzywdzoną a B. B.co do okoliczności związanych z opisywanym przez N. R. zachowaniem oskarżonego w dniu 29 maja 2014 r. a to z uwagi na to, że świadek takiego zdarzenia nie potwierdziła- k.163 odw.

Zauważyć także należy, że w kontekście oceny zeznań świadka T. S. Sąd I instancji występował o dołączenie do niniejszego postępowania akt sprawy(...). Akta o wskazanej sygnaturze zostały do sprawy dołączone jednakże nie dotyczą one T. S. ale K. B.. Sąd Okręgowy w ramach postępowania odwoławczego wystąpił o akta sprawy dotyczące skazania T. S. za pobicie oskarżonego przy czym początkowo sprawa toczyła się pod sygnaturą (...)a następnie pod sygnaturą (...). Tym samym to te akta winne być przedmiotem analizy o ile oczywiście Sąd Rejonowy uzna za celowe ich wykorzystanie dla ustalenia „relacji” oskarżonego i T. S. a przede wszystkim oceny wiarygodności twierdzeń wskazanych osób.

Powyższe okoliczności nakazywały zatem uchylenie wyroku i przekazanie sprawy do ponownego rozpoznania- art.437§2 kpk, art.438pkt.2-3 kpk.

Przy ponownym rozpoznaniu postępowanie winno być przeprowadzone z uwzględnieniem poczynionych uwag co winno pozwolić na trafne określenie kwestii odpowiedzialności H. D. za zarzucany mu czyn. Konieczne będzie także ponowne przesłuchanie dotychczasowych świadków występujących w sprawie a także odniesienie się do treści wynikających z dokumentów jak na k.188-189., k.193-194, k.196-197 i k.199 w zakresie połączeń, których miał dokonywać oskarżony względem pokrzywdzonej.

O opłacie dla obrońcy z urzędu i o podatku VAT od tej opłaty orzeczono na podstawie art.29 ustawy prawo o adwokaturze i rozporządzenia wykonawczego do tej opłaty z uwzględnieniem terminów rozprawy odwoławczej.