

Sygn. akt VII Ka 957/21

WYROK

W IMIENIU RZECZYPOSPOLITEJ POLSKIEJ

Dnia 13 stycznia 2022 r.

Sąd Okręgowy w Olsztynie w VII Wydziale Karnym Odwoławczym

w składzie:

Przewodniczący: SSO Dariusz Firkowski

Protokolant: st. sekr. sąd. Jolanta Jankowska

przy udziale prokuratora Prokuratury Rejonowej Olsztyn - Południe w Olsztynie Anny Willkomm-Weręgowskiej

po rozpoznaniu w dniu 13 stycznia 2022 r.

sprawy: **A. K. (1)** ur. (...) w O., syna H. i K. z domu M.

oskarżonego z art. 278§1 kk w zw. z art. 12§1 kk , art. 278§1 kk

na skutek apelacji wniesionej przez obrońcę oskarżonego

od wyroku Sądu Rejonowego w O. z dnia 10 września 2021 r., sygn. akt(...)

I zmienia zaskarżony wyrok w ten sposób, że oskarżonego A. K. (1) uniewinnia od popełnienia zarzuczanych mu aktem oskarżenia czynów,

II koszty procesu w sprawie ponosi Skarb Państwa.

FORMULARZ UZASADNIENIA WYROKU SĄDU ODWOŁAWCZEGO (UK 2)

UZASADNIENIE		
Formularz UK 2	Sygnatura akt	VII Ka 957/21
Załącznik dołącza się w każdym przypadku. Podać liczbę załączników:	1	
1. CZEŚĆ WSTĘPNA		

1.1. Oznaczenie wyroku sądu pierwszej instancji

Wyrok Sądu Rejonowego wO.z dnia 10 września 2021 r. w sprawie (...)

1.2. Podmiot wnoszący apelację

oskarżyciel publiczny albo prokurator w sprawie o wydanie wyroku łącznego

oskarżyciel posiłkowy

oskarżyciel prywatny

obrońca oskarżonego A. K. (1)

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	Zwięźle o powodach nieuwzględnienia dowodu

3. STANOWISKO SĄDU ODWOŁAWCZEGO WOBEC

ZGŁOSZONYCH ZARZUTÓW i wniosków		
Lp.	Zarzut	
	<p>- naruszenia przepisów postępowania mających wpływ na treść orzeczenia „ a mianowicie art 7 kpk w zw. z art. 410 kpk polegający na dowolnej, a nie swobodnej ocenie zebranego materiału dowodowego w sprawie w sposób sprzeczny z zasadami prawidłowego rozumowania oraz wskazaniem wiedzy i doświadczenia życiowego, a w szczególności nagrań z monitoringu oraz ich oględzin, zeznań świadków D. K., M. S., M. M. oraz faktur pro - forma, z których to nie wynika, iż oskarżony dokonał zaboru wskazanych przedmiotów co skutkowało wyciągnięciem wniosków sprzecznych z zebraniem materiałem dowodowym, który prawidłowo oceniony nie pozwalał na dokonanie ustaleń faktycznych jednoznacznie umożliwiających na przypisanie oskarżonemu winy;</p> <p>- błędu w ustaleniach faktycznych przyjętych za podstawę orzeczenia określających sposób działania sprawcy, polegający na przyjęciu, iż oskarżony w wymienionych okresach czasu, działał w podobny sposób i z wykorzystaniem tej samej sposobności, pomimo, że oskarżony nie dokonał zaboru rzeczy wymienionych w zarzutach aktu oskarżenia.</p>	<p># zasadny</p> <p># częściowo zasadny</p> <p># niezasadny</p>
	Zwięźle o powodach uznania zarzutu za zasadny, częściowo zasadny albo niezasadny	
	Apelacja zasługuje na uwzględnienie w takim zakresie w jakim podniesione w niej okoliczności	

nakazywały zmianę zaskarżonego wyroku i uniewinnienie oskarżonego od popełnienia zarzucanych mu czynów.

W ocenie Sądu Okręgowego w sprawie brak jest takiego rodzaju dowodów, które pozwoliłyby na nie budzące wątpliwości ustalenie winy A. K.. Przede wszystkim takim dowodem nie są nagrania z monitoringu sklepu. Nagrania z monitoringu nie są wystraszająco dokładne.. Na nagraniach jest widoczny oskarżony, który przechadza się po sklepie, ogląda towary i wkłada różne przedmioty do kosza zakupowego. Widoczne jest także, że A. K. pakuje pewne przedmioty do swojego samochodu. Jednakże z zabezpieczonych zapisów w żaden sposób nie wynika jakie były to przedmioty a tym samym jaka był ich wartość. Ani zapoznanie się przez Sąd Okręgowy z nagraniami ani treść protokołu jak na k.17-96 nie pozwalają na wyjaśnienie tej kwestii. Co przy tym istotne nagranie nie są opisane w zakresie dat i godzin. W przedmiotowym protokole wielokrotnie wskazano, że oskarżony „wkłada nieokreślone przedmioty”, „nie można jednoznacznie stwierdzić jakie przedmioty zabiera z półki”, „niesie bliżej nieokreślone przedmioty”, „nie ma możliwości stwierdzenia co mężczyzna trzyma w rękach”, „nie ma możliwości stwierdzenia co dokładnie znajduje się w koszyku”, „nie ma możliwości stwierdzenia co dokładnie wkłada do koszyka”, „wypakowuje zawartość koszyka do samochodu”, „ma ze sobą koszyk, w którym znajduje się nieokreślona liczba rzeczy” i „ma ze sobą koszyk, w którym znajdują się bliżej nieokreślone akcesoria”. Jedynie w zakresie nagrania z dnia 16 maja

2020 r. w protokole jak na k. 74 stwierdzono, że oskarżony wkłada do samochodu czarną skrzynkę?, przy czym nie ma żadnego bliższego wskazania (opisu) w tym zakresie.

Trafnie także podnosi skarżący, że wprawdzie analiza poczyniona przez pracowników na podstawie lokalizacji produktów i paragonów fiskalnych „wyklucza zakup produktu przez inne osoby, ale nie uwzględnia, że powyższe przedmioty mogły zostać skradzione przez inną osobę oraz źle zamówione przez pracowników i wyprowadzone do systemu”. Także zeznania pracowników sklepu faktycznie nie mogą zostać zweryfikowane poprzez dowód w postaci przedmiotowych nagrań. Przy czym świadkowie również opierali swoje zeznania na czynnościach innych - bliżej nie zidentyfikowanych - pracownikach sklepu. Istotne w tym zakresie jest i to, że dopiero po zatrzymaniu A. K. na „gorącym uczynku” w dniu 19 maja 2020 r. zaczęto dokonywać sprawdzeń w zakresie braków sklepowych, przy czym treść stawianych zarzutów zdaje się wskazywać na swoiste dopasowywanie stwierdzonych następnie braków do wizyt oskarżonego w sklepie. Wykluczyć zarazem należy, że w czasie objętym zarzutami wskazanymi w akcie oskarżenia jedynie A. K. (a nie inne nieustalone osoby) mógł być sprawcą kradzieży na szkodę pokrzywdzonego sklepu.

Ponadto wystawione przez pracowników ochrony faktury pro-forma w przedstawionych okolicznościach mogą być co najwyżej dowodem na to, że taki dokument został wystawiony. W tym zakresie odwołać należy się do trafnej argumentacji skarżącego,

że „Sąd I instancji próbował uzyskać od pokrzywdzonego na piśmie metodologię jaką zastosował on przy ustalaniu listy towarów wskazanych w fakturach proforma (protokół rozprawy z dnia 14 maja 2021 r.), jednakże owych dokumentów źródłowych Sąd nigdy nie otrzymał. Dowód z dokumentów zastąpiony został kolejnymi nieweryfikowalnymi zeznaniami kolejnego pracownika pokrzywdzonego” – k. 201.

Nie bez znaczenia wreszcie jest i to, że podczas przeszukań dokonanych w dwóch miejscach zamieszkania oskarżonego nie odnaleziono ani jednego przedmiotu pochodzącego z zaboru, o który oskarżono A. K..

Podzielić zatem należało stanowisko wyrażone w apelacji obrońcy, co do tego, iż Sąd Rejonowy w realiach niniejszej sprawy niesłusznie nie dał wiary wyjaśnieniom oskarżonego, który nie przyznał się do popełnienia zarzucanych mu czynów. Przeprowadzone dowody nie pozwalając na uznanie winy A. K. (1), który to nie ma żadnego obowiązku udowodnienia swojej niewinności.

Wniosek

o uniewinnienie oskarżonego od zarzucanych mu w akcie oskarżenia czynów.

zasadny
częściowo zasadny
niezasadny

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

W świetle tak nagrań jak i zeznań pracowników sklepu nie sposób jest w sposób pewny ustalić czy

miał miejsce zabór mienia ze strony oskarżonego a jeśli faktycznie tak ewentualnie mogło być to co zostało zabrane i jaką przedstawiało wartość.

4. OKOLICZNOŚCI PODLEGAJĄCE UWZGLĘDNIENIU Z URZĘDU	
1.	
Zwi ęz le o powodach uwzględnienia okoliczności	
5. ROZSTRZYGNIECIE SĄDU ODWOŁAWCZEGO	
5.1. Utrzymanie w mocy wyroku sądu pierwszej instancji	
1.	Przedmiot utrzymania w mocy
Zwi ęz le o powodach utrzymania w mocy	
5.2. Zmiana wyroku sądu pierwszej instancji	
1.	Przedmiot i zakres zmiany
Wyrok Sądu Rejonowego w O. z dnia 10 września 2021 r. w sprawie (...) zmieniono i uniewinniono A. K. (1) do popełnienia zarzucanych mu czynów.	
Zwi ęz le o powodach zmiany	
Wobec przedstawionych wcześniej okoliczności w ocenie Sądu Okręgowego w sprawie brak jest takiego rodzaju dowodów, które pozwoliłyby na nie budzące wątpliwości ustalenie winy A. K..	

5.3. Uchylenie wyroku sądu pierwszej instancji		
5.3.1. Przyczyna, zakres i podstawa prawna uchylecia		
1.1.		# art. 439 k.p.k.
Zwięźle o powodach uchylecia		
2.1.	Konieczność przeprowadzenia na nowo przewodu w całości	# art. 437 § 2 k.p.k.
Zwięźle o powodach uchylecia		
3.1.	Konieczność umorzenia postępowania	# art. 437 § 2 k.p.k.
Zwięźle o powodach uchylecia i umorzenia ze wskazaniem szczególnej podstawy prawnej umorzenia		
4.1.		# art. 454 § 1 k.p.k.
Zwięźle o powodach uchylecia		
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	Na podstawie art.632pkt 2 kpk koszty procesu w sprawie ponosi Skarb Państwa.

7. PODPIS

ZAŁĄCZNIK DO FORMULARZA UZASADNIENIA WYROKU SĄDU ODWOŁAWCZEGO

Załącznik do formularza UK 2

1.3. Granice zaskarżenia			
Kolejny numer załącznika	1		
Podmiot wnoszący apelację	Obrońca oskarżonego A. K. (1)		
Rozstrzygnięcie, brak rozstrzygnięcia albo ustalenie, którego dotyczy apelacja	Wyrok Sądu Rejonowego w O. z dnia 10 września 2021 r. w sprawie (...)		
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,	

	przepadku lub innego środka	
#	art. 439 k.p.k.	
#	brak zarzutów	
1.4. Wnioski		
#	uchylenie	# zmiana