



Sygn. akt III KK 356/18

WYROK W IMIENIU RZECZYPOSPOLITEJ POLSKIEJ

Dnia 25 czerwca 2019 r.

Sąd Najwyższy w składzie:

SSN Krzysztof Cesarz (przewodniczący, sprawozdawca)

SSN Jerzy Grubba

SSN Barbara Skoczowska

przy udziale prokuratora Prokuratury Krajowej Jerzego Engelkinga,
w sprawie **A. J. L.**

oskarżonego z art. 263 § 1 k.k. i innych
po rozpoznaniu w Izbie Karnej na rozprawie
w dniu 25 czerwca 2019 r.,
kasacji wniesionej przez prokuratora
od wyroku Sądu Okręgowego w Ł.
z dnia 8 marca 2018 r., sygn. akt XI Ka [...]
utrzymującego w mocy wyrok Sądu Rejonowego w Ł.
z dnia 8 grudnia 2017 r., sygn. akt II K [...],

**1/ uchyla zaskarżony wyrok w części utrzymującej w mocy
wyrok Sądu Rejonowego w Ł. co do czynu z pkt II (z art. 263
§ 2 kk) i w tym zakresie przekazuje sprawę Sądowi Okręgowemu
w Ł. do ponownego rozpoznania,**

**2/ w pozostałej części oddala kasację jako oczywiście
bezzasadną.**

UZASADNIENIE

A. L. został oskarżony o to, że:

- I. w czasie bliżej nieustalonym do dnia 30 listopada 2014 r. w S. woj. [...] bez wymaganego zezwolenia wytwarzał sposobem samodzielnym broń palną myśliwską przy pomocy znajdujących się w jego posiadaniu części składowych broni palnej wytworzonych sposobem samodzielnym, w tym istotnych części składowych broni palnej w postaci pięciu baskili i pięciu luf stanowiących jedną całość oraz nieistotnych elementów broni palnej w postaci metalowych języków spustowych, sprężyn i płaskich blach, ośmiu drewnianych półfabrykatów w tym czterech osad i czterech łóż z kolbami oraz wytwarzał sposobem samodzielnym amunicję do broni palnej myśliwskiej przy pomocy posiadanych istotnych części amunicji w postaci 275 spłonek typu „G.”, 588 spłonek typu miseczkowego, 110 spłonek stosowanych w nabojach myśliwskich, ładunków miotających w postaci prochu czarnego i nitrocelulozowego prochu strzelniczego typu „S.” produkcji polskiej, mieszaniny nitrocelulozowych prochów strzelniczych oraz przy pomocy posiadanych nieistotnych części amunicji w postaci 35 naboju montażowych bocznego zapłonu kal. 6,8 mm produkcji polskiej, mieszaniny śrucin ołowianych, 17 mosiężnych łusek naboju myśliwskich wielokrotnego użytku kal. 16/70 produkcji rosyjskiej, 49 ołowianych pocisków wykonanych sposobem samodzielnym oraz przy pomocy wytworzonych sposobem samodzielnym metalowego urządzenia do zamykania wylotów naboju łusek myśliwskich kal. 16 mm i matrycy do odlewania sposobem samodzielnym kulistych pocisków kal. 7mm, przez co wytworzył sposobem samodzielnym co najmniej pięć jednostek broni myśliwskiej w postaci pięciu baskili i pięciu luf stanowiących jedną całość oraz co najmniej dziewięć sztuk naboju myśliwskich kal. 16 oraz trzy naboje bez ładunku rażącego, tj. o przestępstwo z art. 263 § 1 k.k.
- II. w czasie bliżej nieustalonym do dnia 30 listopada 2014 r w S. woj. [...] posiadał bez wymaganego zezwolenia istotne części składowe broni palnej w postaci komory zamkowej z zamkiem karabinu kal. 7,95 mm typu M. Model [...] oraz przedniego odcinka lufy kal. 7,95 mm karabinu systemu M., lufy z komorą zamkową karabinu kal. 7,62 mm systemu M. wz. z 1891 oraz przedniego odcinka lufy kal. 7.62 mm karabinu systemu M., skorodowanego szkieletu

pistoletu kal. 7,65 mm oraz amunicji do broni palnej w postaci dziesięciu naboju sztucerowych 8/57 JR produkcji czeskiej, jednego naboju sztucerowego kal. 7/57R produkcji czeskiej, dziesięciu naboju pistoletowych kal. 7,62 wz. 30 produkcji polskiej oraz rosyjskiej, jednego naboju rewolwerowego alarmowego kal. 380 produkcji niemieckiej, **jednego naboju pośredniego kal. 7,62 mm wz. 43 produkcji polskiej**, jednego naboju myśliwskiego kal. 16/70 produkcji angielskiej, pięciu naboju myśliwskich kal. 12/70 produkcji polskiej i angielskiej, tj. o czyn z art. 263 § 2 k.k.,

III. w czasie bliżej nieustalonym do dnia 30 listopada 2014 r w S. woj. [...] wszedł w posiadanie bezprawnie pozyskanych trofeów zwierząt łownych w postaci dwóch czaszek wraz z porożem samca sarny europejskiej oraz trzech fragmentów czaszki sarny europejskiej stanowiącej jedną całość, to jest o przestępstwo z art. 52 pkt 2 ustawy z dnia 13 października 1995 r. Prawo łowieckie (Dz. U. z 2013 r. poz.1226 ze zm.),

IV. w czasie bliżej nieustalonym do dnia 30 listopada 2014 r w S. woj. [...] wyrabiał alkohol etylowy bez wymaganego wpisu do rejestru podmiotów wykonujących działalność gospodarczą w zakresie wyrobu i przetwarzania alkoholu etylowego, tj. o przestępstwo z art. 12a ust. 1 ustawy z dnia 2 marca 2001 r. o wyrobie alkoholu etylowego oraz wytwarzaniu wyrobów tytoniowych (Dz.U. z 2001 r., nr 3, poz. 353 ze zm.)

Sąd Rejonowy w Ł. wyrokiem z dnia 8 grudnia 2017 r., sygn. II K [...] uniewinnił A. L. od popełnienia powyższych czynów.

Wyrok ten zaskarżył prokurator, zarzucając w apelacji obrazę przepisów prawa procesowego, tj.: art. 4, 7, 424 § 1 pkt 1 k.p.k. przez uwzględnienie wbrew dyspozycji art. 4 i 7 k.p.k. jedynie okoliczności i dowodów przemawiających na korzyść linii jego wyjaśnień oraz zeznań świadków W. C., Ł. L., M. L., S. G., J. L. i A. O., przy błędnej interpretacji dowodów z zeznań świadków w osobach K. M., L. W., Ł. W., K. W., T. B. i świadka H. K. oraz dowodów z protokołów i wyników przeszukania posesji i zatrzymania przedmiotów od oskarżonego, opinii powołanych w sprawie biegłych z zakresu badania broni i amunicji, badań chemicznych i szkód łowieckich, których wnikliwa analiza przeczy zaprezentowanej w pisemnych motywach wyroku tezie o braku dowodów wskazujących

na bezpośrednie sprawstwo A. L. i zaniechaniu wbrew treści art. 424 § 1 pkt 1 k.p.k., wskazania w pisemnych motywach wyroku, w jakim zakresie Sąd obdarzył walorem wiarygodności wyjaśnienia oskarżonego A. L. oraz zeznania świadków W. C., Ł. L., M. L., S. G. i A. O., w jakim nie i dlaczego, co skutkowało niewłaściwą oceną tych dowodów, a przez to miało wpływ na treść orzeczenia, i niezasadnym uniewinnieniem oskarżonego od popełnienia wszystkich zarzuconych mu czynów. W konsekwencji prokurator wniósł o uchylenie zaskarżonego wyroku i przekazanie sprawy Sądowi Rejonowemu w Ł. do ponownego rozpoznania.

Sąd Okręgowy w Ł. wyrokiem z dnia 8 marca 2018 r. utrzymał w mocy zaskarżony wyrok.

Od tego orzeczenia prokurator wniósł kasację, wskazując na rażące naruszenie prawa karnego procesowego pod postacią przepisów art. 433 § 2 k.p.k. oraz art. 457 § 3 k.p.k., które miało istotny wpływ na treść wyroku, polegające na niepełnym i niewłaściwym rozpoznaniu apelacji od wyroku Sądu I instancji wywiedzionej przez oskarżyciela publicznego, a w konsekwencji na akceptacji nieprawidłowego rozstrzygnięcia Sądu I instancji, wydanego z obrazą przepisów art. 7 k.p.k. w zw. z art. 410 k.p.k. przez pominięcie ujawnionych w sprawie okoliczności odnoszących się do ujawnienia i zatrzymania u oskarżonego A. L. posiadanej przez niego jednej sztuki amunicji, mającej zastosowanie do celów myśliwskich oraz elementów amunicji myśliwskiej, służących do jej samodzielnego elaborowania (wytwarzania), a także pozostałych dowodów wskazanych w apelacji prokuratora, których wnikliwa analiza przeczy zaprezentowanej w pisemnych motywach wyroku tezie o braku dowodów na sprawstwo A. L., pomimo dostrzeżenia podniesionych w apelacji oskarżyciela publicznego uchybień popełnionych przez Sąd I instancji przy sporządzaniu pisemnego uzasadnienia wyroku, bez dokonania własnej wnikliwej analizy zebranego w sprawie materiału dowodowego i poczynionych w oparciu o ten materiał przez Sąd I instancji ustaleń faktycznych oraz podniesionych w apelacji wywiedzionej przez oskarżyciela publicznego uchybień w dokonanej przez ten sąd ocenie zebranego w sprawie materiału dowodowego, co w konsekwencji doprowadziło do nieprawidłowego rozstrzygnięcia, polegającego na utrzymaniu w mocy wyroku niezasadnie

uniewinniającego A. L. od popełnienia wszystkich zarzuconych mu czynów. W konsekwencji autor kasacji wniósł o uchylenie zaskarżonego wyroku i przekazanie sprawy Sądowi Okręgowemu w L. do ponownego rozpoznania.

Sąd Najwyższy zważył, co następuje.

Nie sposób było odmówić słuszności zarzutowi wskazującemu na dokonanie przez Sąd odwoławczy niewłaściwej kontroli instancyjnej orzeczenia Sądu *a quo* (naruszenie art. 433 § 2 k.p.k.) w zakresie uniewinnienia oskarżonego od zarzutu popełnienia czynu opisanego w pkt II. Przypomnieć należy, że A. L. zarzucono w ramach tego występku (art. 263 § 2 k.k.) posiadanie między innymi naboju pośredniego kal. 7,62 mm wz. 43 produkcji polskiej. Jak trafnie zwrócił uwagę oskarżyciel w apelacji, z protokołu oględzin rzeczy zabezpieczonych od A. L. w dniu 30 listopada 2011 r. (k. 31 - 31v) oraz z treści zeznań świadków przeprowadzających tę czynność - funkcjonariuszy Policji K. W. i T. B. (k. 212 - 213) wynika, że przedmiotowy nabój zatrzymany został bezpośrednio w odzieży oskarżonego, którą miał na sobie w dniu postrzelenia. Opinia biegłego z zakresu badań broni i amunicji stwarzała podstawy do uznania, że nabój ten stanowi amunicję do broni palnej w rozumieniu art. 4 ust. 3 ustawy z dnia 21 maja 1999 r. o broni i amunicji (Dz.U.2019.284 j.t.) - k. 80. Zatem jego niewątpliwe posiadanie przez oskarżonego, abstrahując obecnie od oceny społecznej szkodliwości tego czynu, wyczerpywało dyspozycję art. 263 § 2 k.k. Ta kwestia, mimo, iż podniesiona w apelacji, nie znalazła się w polu rozważań Sądu odwoławczego, co ewidentnie stanowiło naruszenie wymogu rzetelnej kontroli instancyjnej (art. 433 § 2 k.p.k.). Uchybienie powyższe cechowało się stopniem rażącym i miało wpływ na treść zaskarżonego orzeczenia (art. 523 § 1 k.p.k.). Posiadanie przez oskarżonego jednej sztuki broni palnej było fragmentem czynu z pkt II aktu oskarżenia, zatem zaakceptowanie uniewinnienia go od zarzutu popełnienia tego czynu skutkowałoby sytuacją, w której ten wycinek podlegającego penalizacji zachowania nie mógłby podlegać już odrębnej ocenie z uwagi na zakaz wynikający z *rei iudicatae* (art. 17 § 1 pkt 7 k.p.k.) - zob. wyrok SN z 12 lutego 1975 r., I KR 226/74, LEX nr 21663, uchwała SN z 21 listopada 2001 r., I KZP 29/01, OSNKW 2002, nr 1-2, poz. 2, wyrok SN z 4 lutego 2002 r., II KKN 221/01, OSN Prok. i Pr. 2002, nr 10, poz. 5, wyrok SN z 26 lipca 2007 r., IV KK 153/07, OSNKW-R 2007, poz. 1735, uchwała

z 15 czerwca 2007 r., I KZP 15/07, OSNKW 2007, nr 7-8, poz. 55. Implikacją stwierdzenia powyższego naruszenia było uchylenie przez Sąd Najwyższy zaskarżonego wyroku w części utrzymującej wyroku Sądu I instancji co do czynu z pkt II i przekazanie sprawy Sądowi Okręgowemu w L. do ponownego rozpoznania w postępowaniu odwoławczym.

W pozostałym zakresie kasacja była oczywiście bezzasadna, sprowadzała się bowiem do wyrażenia polemicznego stanowiska w stosunku do zaakceptowanych instancyjnie ustaleń Sądu I instancji. Wszystkie wymienione okoliczności w postaci przeszukania posesji oskarżonego bezpośrednio po zdarzeniu z jego udziałem (postrzelenie), ujawnienia i zabezpieczenia elementów broni, amunicji, szczątków zwierząt czy sprzętu do wytwarzania alkoholu jak i wytworzonego alkoholu oraz opinie odnoszące się do tych dowodów rzeczowych, były przedmiotem wnikliwej analizy. Jednakże w realiach niniejszej sprawy, na tle całokształtu materiału dowodowego, nie stanowiły podstawy do kategoriycznych ustaleń faktycznych co do sprawstwa A. L. w zakresie zarzucanych mu występów. Wystąpienie w tym zakresie nieusuwalnych uzasadnionych wątpliwości skutkowało, zgodnie z art. 5 § 2 k.p.k., rozstrzygnięciem ich na korzyść oskarżonego. Kasacja w zakresie, w jakim powielając argumentację apelacyjną, kwestionowała wystąpienie owych wątpliwości, nie spełniała warunków z art. 523 § 1 k.p.k. Na marginesie, skarżący twierdząc, że „rację ma sąd, gdy wskazuje, że protokół i wyniki przeszukania posesji oskarżonego, same w sobie, nie wskazują, że to wyłącznie i nikt inny dysponował ujawnionymi w tym protokole przedmiotami czynu zabronionego i można powziąć uzasadnione wątpliwości, czy należały one do oskarżonego” (s. 7 kasacji), wyraził w istocie pogląd zbieżny z zaprezentowanym przez Sądy obu instancji.

Kierując się powyższymi względami, Sąd Najwyższy orzekł jak w dyspozytywnej części wyroku.

Ponownie rozpoznając sprawę Sąd Okręgowy ograniczył się do rozważenia zarzutu apelacyjnego jedynie w odniesieniu do czynu z pkt II i tylko w zakresie wskazanego naboju zatrzymanego od oskarżonego.