

POSTANOWIENIE

Dnia 24 listopada 2021 r.

Sąd Najwyższy w składzie:

SSN Rafał Małarski (przewodniczący, sprawozdawca)

SSN Eugeniusz Wildowicz

SSN Kazimierz Klugiewicz

w sprawie **K. K.**

skazanego z art. 209 § 1a k.k.

po rozpoznaniu w Izbie Karnej na posiedzeniu bez udziału stron

w dniu 24 listopada 2021 r.,

kasacji, wniesionej przez Prokuratora Generalnego na korzyść skazanego

od wyroku nakazowego Sądu Rejonowego w S.

z dnia 18 listopada 2019 r., sygn. akt III K (...),

**uchyla zaskarżony wyrok nakazowy i przekazuje sprawę
Sądowi Rejonowemu w S. do ponownego rozpoznania.**

UZASADNIENIE

Sąd Rejonowy w S., wyrokiem z 4 kwietnia 2019 r. (uprawomocnił się 12 kwietnia 2019 r.), skazał K. K. na karę 6 miesięcy ograniczenia wolności za czyn z art. 209 § 1 k.k. polegający na uchylaniu się od 11 maja 2016 r. do 30 listopada 2018 r. od wykonania obowiązku alimentacyjnego na rzecz syna I. K.. Ten sam Sąd, wyrokiem nakazowym z 18 listopada 2019 r. (uprawomocnił się 18 grudnia 2019 r.), przypisał K. K. przestępstwo kwalifikowanej niealimentacji z art. 209 § 1a k.k., dokonane na szkodę syna I. K. w okresie od maja 2016 r. do lipca 2019 r., i wymierzył mu za to karę 10 miesięcy ograniczenia wolności.

Wyrok nakazowy zaskarżył w całości na korzyść oskarżonego kasacją Prokurator Generalny. Zarzucając rażące i mające istotny wpływ naruszenie art.

500 § 1 i 3 k.p.k. polegające na rozpoznaniu sprawy w trybie nakazowym, mimo że wina i okoliczności czynu budziły wątpliwości co do czasu jego popełnienia, wnioś o wydanie rozstrzygnięcia kasatoryjnego.

Sąd Najwyższy zważył, co następuje.

Kasacja z racji oczywistej zasadności zasługiwała na uwzględnienie w całości na posiedzeniu bez udziału stron (art. 535 § 5 k.p.k.).

Zestawienie treści części dyspozytywnych obu wyroków (z 4 kwietnia i z 18 listopada 2019 r.) wykluczało możliwość pociągnięcia oskarżonego do odpowiedzialności karnej za przestępstwo niealimentacji na szkodę syna I. K. zaistniałe w okresie od maja 2016 r. do lipca 2019 r. Chodziło o to, że za znaczny fragment tego zachowania, trwający do 30 listopada 2018 r., oskarżony został już wcześniej prawomocnie skazany. Tożsamość tych zachowań była niewątpliwa, mimo że ich ocena prawnokarna nieco się różniła. Taki stan rzeczy – wprawdzie nierównoznaczny z negatywną przesłanką procesową w postaci powagi rzeczy osądzonej (zob. wyr. SN z: 25 października 2016 r., IV KK 338/16, i 9 sierpnia 2017 r., II KK 222/17) – dobitnie świadczył o dopuszczeniu się przez [...] Sąd rażącego i mającego istotny wpływ na treść wyroku nakazowego naruszenia prawa wskazanego w kasacji (art. 523 § 1 k.p.k.).

Dlatego Sąd Najwyższy wydał zaproponowane przez skarżącego orzeczenie o charakterze kasatoryjnym (art. 537 § 2 k.p.k.).

Procedując ponownie na zasadach ogólnych, Sąd *meriti* zobligowany będzie do uwzględnienia w swoich ustaleniach treści wyroku z 4 kwietnia 2019 r. (III K [...]/18).