

Sygn. akt II K 397/15

2 Ds. 453/15

WYROK W IMIENIU RZECZYPOSPOLITEJ POLSKIEJ

Dnia 23 września 2016 roku

Sąd Rejonowy w Świdnicy w II Wydziale Karnym w składzie:

Przewodniczący SSR Marek Żurawski

Protokolant Sylwia Domańska

po rozpoznaniu dnia 9 września 2016 roku, 23 września 2016 roku sprawy karnej

H. D. (1)

ur. (...) w W.

syna J. i J. z domu K.

oskarżonego o to, że:

I. w dniu 22 lutego 2015 roku w S. woj. (...), działając wspólnie i w porozumieniu z M. D. (1), dokonał zaboru w celu przywłaszczenia 50 metrów kabla telekomunikacyjnego linii napowietrznej, wchodzącego w skład infrastruktury kolejowej, powodując zakłócenia w działaniu jej części, na łączną sumę strat 462zł na szkodę (...) Sp. z o.o.

tj. o czyn z art. 254a kk i art. 278 § 1 kk w zw. z art. 11 § 2 kk

II. W nieustalonym dniu w okresie od 23 do 24 lutego 2015 roku, na szlaku kolejowym S. - S. woj. (...), dokonał zaboru w celu przywłaszczenia 300 metrów kabla telekomunikacyjnego linii napowietrznej o wartości 2.772zł na szkodę (...) Sp. z o.o.

tj. o czyn z art. 278 § 1 kk

III. w nieustalonym dniu w okresie od 24 do 25 lutego 2015 roku na szlaku kolejowym S. - S. woj. (...), działając wspólnie i w porozumieniu z M. D. (1) dokonał zaboru w celu przywłaszczenia 500 metrów kabla telekomunikacyjnego linii napowietrznej o wartości 4.620zł na szkodę (...) utrzymanie Sp. z o.o.

tj. o czyn z art. 278 § 1 kk

IV. w nocy z 13 na 14 marca 2015 roku na szlaku kolejowym S. - R. woj. (...), działając wspólnie i w porozumieniu z M. D. (2), dokonał zaboru w celu przywłaszczenia 450 metrów kabla telekomunikacyjnego linii napowietrznej, wchodzącego w skład infrastruktury kolejowej, powodując zakłócenia w działaniu jej części, na łączną sumę strat 4.160zł na szkodę (...) Sp. z o.o.

tj. o czyn z art. 254a kk i art. 278 § 1 kk w zw. z art. 11 § 2 kk

V. w nocy z 14 na 15 marca na szlaku kolejowym S. - R. woj. (...), działając wspólnie i w porozumieniu z M. D. (1) usiłował dokonać zaboru w celu przywłaszczenia 400 metrów kabla telekomunikacyjnego linii napowietrznej o wartości 3.700zł na szkodę (...) Sp. z o.o., jednak swojego zamiaru nie osiągnął z uwagi n spłoszenie przez osoby trzecie

tj. o czyn z art. 13 § 1 kk w zw. z art. 278 § 1 kk

nadto

M. D. (3)

ur. (...) w Ś.,

syna H. i A. z domu P.

oskarżonego o to, że:

VI. w dniu 22 lutego 2015 roku w S. woj. (...), działając wspólnie i w porozumieniu z H. D. (2), dokonał zaboru w celu przywłaszczenia 50 metrów kabla telekomunikacyjnego linii napowietrznej, wchodzącego w skład infrastruktury kolejowej, powodując zakłócenia w działaniu jej części, na łączną sumę strat 462zł na szkodę (...) Sp. z o.o.

tj. o czyn z art. 254a kk i art. 278 § 1 kk w zw. z art. 11 § 2 kk

VII. w nieustalonym dniu w okresie od 24 do 25 lutego 2015 roku na szlaku kolejowym S. - S. woj. (...), działając wspólnie i w porozumieniu z H. D. (2) dokonał zaboru w celu przywłaszczenia 500 metrów kabla telekomunikacyjnego linii napowietrznej o wartości 4.620zł na szkodę (...) utrzymanie Sp. z o.o.

tj. o czyn z art. 278 § 1 kk

VIII. w nocy z 13 na 14 marca 2015 roku na szlaku kolejowym S. - R. woj. (...), działając wspólnie i w porozumieniu z H. D. (3), dokonał zaboru w celu przywłaszczenia 450 metrów kabla telekomunikacyjnego linii napowietrznej, wchodzącego w skład infrastruktury kolejowej, powodując zakłócenia w działaniu jej części, na łączną sumę strat 4.160zł na szkodę (...) Sp. z o.o.

tj. o czyn z art. 254a kk i art. 278 § 1 kk w zw. z art. 11 § 2 kk

IX. w nocy z 14 na 15 marca na szlaku kolejowym S. - R. woj. (...), działając wspólnie i w porozumieniu z H. D. (2) usiłował dokonać zaboru w celu przywłaszczenia 400 metrów kabla telekomunikacyjnego linii napowietrznej o wartości 3.700zł na szkodę (...) Sp. z o.o., jednak swojego zamiaru nie osiągnął z uwagi n splotzenie przez osoby trzecie

tj. o czyn z art. 13 § 1 kk w zw. z art. 278 § 1 kk

I. oskarżonych **H. i M. D. (2)** uznaje za winnych tego, że:

- w dniu 22 lutego 2015 roku w S. woj. (...), działając wspólnie i w porozumieniu, dokonali zaboru w celu przywłaszczenia 50 metrów kabla telekomunikacyjnego linii napowietrznej, wchodzącego w skład infrastruktury kolejowej, powodując zakłócenia w działaniu jej części, na łączną sumę strat 462zł na szkodę (...) Sp. z o.o., tj. występku z art. 254a kk i art. 278 § 1 kk w zw. z art. 11 § 2 kk,

- w nocy z 13 na 14 marca 2015 roku na szlaku kolejowym S. - R. woj. (...), działając wspólnie i w porozumieniu, dokonali zaboru w celu przywłaszczenia 450 metrów kabla telekomunikacyjnego linii napowietrznej, wchodzącego w skład infrastruktury kolejowej, powodując zakłócenia w działaniu jej części, na łączną sumę strat 4.160zł na szkodę (...) Sp. z o.o., tj. występku z art. 254a kk i art. 278 § 1 kk w zw. z art. 11 § 2 kk

i za to na podstawie art. 254a kk w zw. z art. 11 § 3 kk, przy zastosowaniu art. 91 § 1 kk, w brzmieniu tego przepisu obowiązującego do dnia 30 czerwca 2015 roku wymierza im kary po 5 (pięć) miesięcy pozbawienia wolności;

II. oskarżonych **H. i M. D. (2)** uznaje za winnych tego, że:

- w nieustalonym dniu w okresie od 24 do 25 lutego 2015 roku, na szlaku kolejowym S.-S., działając wspólnie i w porozumieniu, dokonali zaboru w celu przywłaszczenia 500 metrów kabla telekomunikacyjnego linii napowietrznej o wartości 4 620zł na szkodę (...) Sp. z o.o., tj. występków z art. 278 § 1 kk;

- w nocy z 14 na 15 marca 2015 roku na szlaku kolejowym S.-R., działając wspólnie i w porozumieniu, usiłowali dokonać zaboru w celu przywłaszczenia 400 metrów kabla telekomunikacyjnego linii napowietrznej o wartości 3 700 złotych na szkodę (...) Sp. z o.o., jednak swojego zamiaru nie osiągnęli z uwagi na zgłoszenie przez osoby trzecie, tj. występków z art.13 § 1 kk w zw. z art. 278 § 1 kk,

i za to na podstawie art. 278 § 1 kk w zw. z art. 14 kk, przy zastosowaniu art. 91 § 1 kk, w brzmieniu tego przepisu obowiązującego do dnia 30 czerwca 2015 roku wymierza im kary po 6 (sześć) miesięcy pozbawienia wolności;

III. oskarżonego **H. D. (1)** uznaje za winnego czynu opisanego w pkt II części wstępnej wyroku, tj. występku z art. 278 § 1 kk i za to na podstawie tego przepisu wymierza mu karę 3 (trzech) miesięcy pozbawienia wolności;

IV. na podstawie art. 85 kk i art. 86 § 1 kk, w brzmieniu tych przepisów obowiązujących do dnia 30 czerwca 2015 roku, łączy oskarżonemu **H. D. (3)** wyżej wymierzone w pkt I, II i III wyroku, kary pozbawienia wolności i wymierza mu karę łączną 10 (dziesięciu) miesięcy pozbawienia wolności;

V. na podstawie art. na podstawie art. 69 § 1 i 2 kk i art. 70 § 1 kk w brzmieniu tych przepisów obowiązujących do dnia 30 czerwca 2015 roku, wykonanie wyżej wymierzonej oskarżonemu **H. D. (3)** kary łącznej pozbawienia wolności warunkowo zawiesza na okres próby lat 3 (trzech);

VI. na podstawie art. 33 § 2 kk orzeka wobec oskarżonego **H. D. (1)** grzywnę w wysokości 25 (dwudziestu pięciu) stawek dziennych, przyjmując iż wysokość jednej dziennej stawki grzywny wynosi 20 (dwadzieścia) złotych;

VII. na podstawie art. 85 kk i art. 86 § 1 kk łączy wyżej wymierzone w pkt I i II wyroku oskarżonemu **M. D. (2)** kary pozbawienia wolności i wymierza mu karę łączną 8 (ośmiu) miesięcy pozbawienia wolności;

VIII. na podstawie art. 69 § 1 i 2 kk i art. 70 § 1 pkt 1 kk w brzmieniu tych przepisów obowiązujących do dnia 30 czerwca 2015 roku, wykonanie wyżej wymierzonej oskarżonemu **M. D. (2)** kary łącznej pozbawienia wolności warunkowo zawiesza na okres próby lat 3 (trzech);

IX. na podstawie art. 72 § 2 kk zobowiązuje oskarżonych: **H. i M. D. (2)** do solidarnego naprawienia w całości szkody wyrządzonej przestępstwami, przypisanymi w pkt I, II i III części dyspozytywnej wyroku poprzez zapłatę na rzecz pokrzywdzonego (...) Sp. z o.o. kwoty 9 242 (dziewięć tysięcy dwieście czterdzieści dwa) złotych w terminie jednego roku od dnia uprawomocnienia się orzeczenia, a nadto oskarżonego **H. D. (1)** do naprawienia w całości szkody wyrządzonej przestępstwem przypisanym w pkt III części dyspozytywnej wyroku, poprzez zapłacenie na rzecz (...) Sp. z o.o. kwoty 2 772 (dwa tysiące siedemset siedemdziesiąt dwa) złote w terminie jednego roku od dnia uprawomocnienia się orzeczenia;

X. na podstawie art. 624 § 1 kpk oraz art. 17.1 ust. o opłatach w sprawach karnych zwalnia obydwu oskarżonych od ponoszenia kosztów sądowych w tym opłaty, zaliczając wszelkie poniesione tymczasowo wydatki na rachunek Skarbu Państwa.

UZASADNIENIE

Sąd ustalił następujący stan faktyczny:

W dniu 04.03.2015r do Komisariatu Policji w S. stanął się przedstawiciel (...) spółka z o.o. K. K. (1). Powiadomił on , że w okresie od 22 lutego do 03 marca 2015r na terenie linii kolejowej nr 137 na wysokości miejscowości S. - M., nieznaną osobą lub osoby, dokonała kradzieży kabla telekomunikacyjnego zawieszzonego wzdłuż torów o łącznej długości 2270

metrów i wartości 20 990 zł netto na szkodę zgłaszającego. Ponadto K. K. (1) zgłosił, że w tym samym czasie i miejscu dokonano uszkodzenia kabla telekomunikacyjnego o długości 300 metrów i wartości 2772zł.

Następnie, w trakcie usuwania skutków tej kradzieży, pracownicy spółki stwierdzili w kradzież kabla także na odcinku 242, 950 - 244,720 km, o łącznej długości 1770m, a także dewastacji kabla o długości 300 metrów, poprzez jego fizyczne pocięcie - co uniemożliwia jego ponowne wykorzystanie. Skradzione i uszkodzone kable były wykonane z miedzi, typ kabla XzTKMXpwn 10x4x0,8 z jednego metra takiego kabla można uzyskać ok. 20 dag miedzi. Do przedmiotowych zdarzeń doszło na odcinku kolejowym pomiędzy 238, 750 - 239,400 km, położonym na terenie Gminy S..

W dniu 14 marca 2015r pracownicy spółki (...) we W., stwierdzili przerwy łączności pomiędzy stacjami S. R., w rejonie miejscowości G.. Na miejsce udał się K. K. (1), który stwierdził kradzież 450 metrów kabla linii napowietrznej. Następnego dnia tj. 15 marca 2015r funkcjonariusze SOK stwierdzili przy torowisku około 400 metrów kabla, który usiłowano ukraść w nocy z dnia 14/15 marca 2015r.

W toku wszczętego w tej sprawie postępowania przygotowawczego otrzymano informacje, iż sprawcami w/w przestępstw mogą być H. i M. D. (2) zamieszkali w S. na ul. (...). W trakcie przeszukania pomieszczeń mieszkalnych przeprowadzonego u H. i M. D. (2), znaleziono zwój kabla telekomunikacyjnego w czarnej otulinie, a następnie w dniu 17 marca 2015r H. i M. D. (2) zostali zatrzymani.

W trakcie eksperymentu procesowego przeprowadzonego w dniu 18 marca 2015 M. D. (2) w terenie wskazał miejsce z którego sprawcy dokonywali kradzieży kabla.

W toku przesłuchania zatrzymanych M. i H. D. (3) ustalono, że w godzinach wieczornych 22 lutego 2015r obydwaj sprawcy udali się na tory, a M. D. (2) wchodził na betonowy słup i obcęgami obcinał kabel na jednym a potem na następnym słupie. Skradzione kable sprawcy zaciągali na podwórko i tam cieli go na mniejsze kawałki. Następnego dnia gdy M. D. (2) był w pracy jego ojciec H. D. (3) opalał za domem skradziony drut.

Kolejnego dnia, gdy M. D. (2) przebywał w pracy, H. D. (3) udawał się na torowisko w stronę M., gdzie obcinał zwisające ze słupów druty i zabierał je na swoją posesję. Na swoją posesję zabierał także leżące na ziemi już pocięte druty.

Po upływie kolejnych trzech dni obydwaj sprawcy ponownie udawali na tory kolejowe celem dokonania kradzieży kabla. Tam odcięli resztki kabli zwisające ze słupów, zdaniem M. D. (2) dotyczyło to siedmiu lub ośmiu słupów. M. i H. D. (3) znaleźli w pobliżu około 20 metrów kabla, odciętego przez inną osobę i go zabrali. Kable te jak poprzednio pocięli na swojej posesji a H. D. (3) je opalił.

Po upływie kolejnych kilku dni tj. około 13 marca 2015r. M. i H. D. (3) postanowili ukraść kabel w rejonie miejscowości G.. Tym razem odcięli kabel z ośmiu słupów mogło go być zdaniem oskarżonego około 450 metrów. W odstępie kilku dni obydwaj pojechali ponownie w to samo miejsce w okolice miejscowości G., tam odcięli kabel z około sześciu lub siedmiu słupów lecz ktoś nadszedł w to miejsce i spłoszył sprawców, którzy uciekli z miejsca zdarzenia pozostawiając obcięty kabel.

Dowody:

Zeznania K. K. k; 2-4;56-58,

Notatka urzędowa k; 8,

Protokół przeszukania k; 10-12,

Protokół zatrzymania k; 13,

Protokół oględzin posesji (...) k; 15-16,

Protokół eksperymentu procesowego k; 20-21,

Materiał poglądowy k; 51-54,

Dokumenty ze Skupu (...) k; 64-66,

Wyjaśnienia M. D. k; 25-29, 80-83,

Wyjaśnienia H. D. k; 40-44,72-75,

Oskarżeni **M. i H. D. (3)** przesłuchani w charakterze podejrzanych w toku postępowania przygotowawczego, przyznali się do zarzucanych im czynów i wyjaśnili, że mieszkają w jednym gospodarstwie w pobliżu trakcji kolejowej i obydwaj postanowili dokonać kradzieży kabla jaki znajdował się na słupach przy linii kolejowej, - po czym złożyli wyjaśnienia zgodne z wyżej ustalonym stanem faktycznym.

Po w/w kradzieżach ukradziony kabel sprzedawał M. D. (2) na skupie złomu w S., łącznie za sprzedany złom uzyskali oni łącznie około 3200 zł., uzyskanymi dochodami sprawcy dzielili się po połowie

M. i H. D. (3) nie byli do tej pory karani.

Dowody:

Wyjaśnienia M. D. k; 25-29, 80-83,

Informacja z KRK k; 35,36,

Wyjaśnienia H. D. k; 40-44,72-75,

Sąd zważył, co następuje:

W świetle ustalonego stanu faktycznego sprawstwo i wina oskarżonych: M. i H. D. (3) wątpliwości sądu nie budziła. Stan faktyczny sprawy sąd ustalił w oparciu o dowody z zeznań pokrzywdzonego, ale także z ustaleń dokonanych na podstawie wyjaśnień obydwu oskarżonych, którzy już na początku postępowania przygotowawczego, w całości przyznali się do zarzucanych im czynów. Okoliczności wynikające z tych ustaleń zostały poparte dowodami z przeszukania w miejscu zamieszkania oskarżonych, jak i eksperymentu procesowego z udziałem M. D. (2). Wszystkie te dowody sąd uznał za wiarygodne, bowiem są one przeprowadzone w sposób właściwy, dogłębnie i rzetelnie, a także wzajemnie się uzupełniają.

Oskarżonym zarzuconą czynny z **art. 254a kk i 278 § 1 kk w zw. z art. 11 § 2 kk, oraz 278 § 1 kk a także 13 § 1 kk w zw z art. 278 § 1 kk.**

Zgodnie z treścią art. 254a kk odpowiedzialności karnej z tego przepisu ponosi ten, kto „zabiera, niszczy, uszkadza lub czyni niezdatnym do użytku element wchodzący w skład sieci wodociągowej, kanalizacyjnej, ciepłowniczej, elektroenergetycznej, gazowej, telekomunikacyjnej albo linii kolejowej, tramwajowej, trolejbusowej lub linii metra, powodując przez to zakłócenie działania całości lub części sieci albo linii”. Zaś zgodnie z art. 278 § 1 kk odpowiedzialności z tego przepisu podlega ten, kto „zabiera w celu przywłaszczenia cudzą rzecz ruchomą”.

W niniejsze sprawie marek i H. D. (3) kradnąc elementy sieci telekomunikacyjnej (...), niewątpliwie realizowali znamiona zarzucanych im czynów, bowiem nie tylko „zabierali w celu przywłaszczenia cudza rzecz ruchomą” ale także „czynili niezdatną do użytku” telekomunikacyjną sieć kolejową.

W przypadku jednego z czynów tj. zdarzenia z dnia 14/15 marca 2015r, zarzucono oskarżonym czyn z art. 278 § 1 kk, w formie stadialnej usiłowania. Zgodnie z art. 13 § 1 kk ” Odpowiada za usiłowanie, kto w zamiarze popełnienia czynu zabronionego swoim zachowaniem bezpośrednio zmierza do jego dokonania, które jednak nie następuje”.

Odpowiada to ustaleniom sądu, zgodnie z którymi, sprawcy po odcięciu od słupów nośnych ok. 400 metrów linii telekomunikacyjnej, porzucili ją w pobliżu miejsca przestępstwa - wobec nadejścia, przypadkowych, nieustalonych osób. Zarzut ten jest zgodny z ustaleniami postępowania przygotowawczego, kiedy to ustalono, iż sprawcy pozostawili na miejscu przestępstwa łup, kiedy to zostali spłoszeni przez nieznaną im osoby. Miało to miejsce w nocy z 14/15 marca 2015r.

Wymierzając oskarżonym karę, sąd brał pod uwagę jako okoliczności łagodzące fakt, iż obydwaj sprawcy nie byli do tej pory karani za przestępstwo, oraz to, iż w całości przyznali się do zarzucanych im czynów, i to już na początku postępowania przygotowawczego. Za okoliczności obciążające uznano to, iż sprawcy dopuścili się kilku czynów przestępczych w stosunkowo krótkim okresie czasu. Zdaniem sądu, w stosunku do obydwu sprawców istniała dodatnia prognoza co do tego, iż będą oni w przyszłości przestrzegać porządku prawnego nawet w przypadku orzeczenia w niniejszej sprawie kar o charakterze wolnościowym. Dlatego też wymierzając kary pozbawienia wolności wobec M. i H. D. (3) sąd orzekł je poniżej dolnych progów ustawowego zagrożenia, a następnie wykonanie kar łącznych pozbawienia wolności warunkowo zawiesił na okres próby lat trzech. Sąd zróżnicował wymiar kary łącznej wobec oskarżonych biorąc pod uwagę fakt, iż H. D. (5) się jednego więcej czynu przestępczego.

Wymierzając oskarżonym karę za czynu przypisane w pkt. I części dyspozytywnej wyroku, sąd dopuścił się błędu, orzekając poniżej dolnego progu ustawowego zagrożenia, albowiem zgodnie z przyjętą kwalifikacją prawną z użyciem art. 254a kk, karą minimalną za ten czyn, mogła być kara co najmniej sześciu miesięcy pozbawienia wolności.

O oskarżonych sąd zobowiązał do naprawienia szkody wyrządzonej przestępstwem w stopniu odpowiadającym ich udziałowi w przestępstwie, jak również wymierzył oskarżonemu H. D. (3) karę grzywny, celem wzmocnienia prewencyjnego oddziaływania kary względem tego oskarżonego.

O kosztach postępowania sąd orzekł z uwzględnieniem sytuacji rodzinnej i materialnej obydwu oskarżonych.