

## POSTANOWIENIE

Dnia 10 czerwca 2015 r.

Sąd Najwyższy w składzie:

SSN Dariusz Świecki

na posiedzeniu w trybie art. 535 § 3 k.p.k.  
po rozpoznaniu w dniu 10 czerwca 2015 r.  
sprawy Z. S.

skazanego za przestępstwo z art. 156 § 3 k.k.

z powodu kasacji wniesionej przez obrońcę

od wyroku Sądu Apelacyjnego w [...]

z dnia 3 września 2014 r.,

utrzymującego w mocy wyrok Sądu Okręgowego w B. z dnia 29 kwietnia 2014 r.,

### **p o s t a n o w i ł:**

- 1. oddalić kasację jako oczywiście bezzasadną,**
- 2. zwolnić skazanego od kosztów sądowych postępowania kasacyjnego.**

### UZASADNIENIE

Od prawomocnego wyroku Sądu odwoławczego – Sądu Apelacyjnego kasację wniósł obrońca skazanego zaskarżając go w całości i zarzucił rażące naruszenie prawa karnego, mogące mieć istotny wpływ na jego treść:

- art. 433 § 2 k.p.k. w zw. z art. 167 k.p.k., poprzez brak prawidłowej kontroli odwoławczej i błędne przyjęcie, iż nieprzeprowadzenie zawnioskowanego dowodu przez Sąd *a quo* z zeznań świadka - lekarza, u którego leczyła się pokrzywdzona, nie stanowi uchybienia Sądu I instancji, z uwagi na fakt, iż Sąd ten powołał biegłego lekarza, który miał wydać opinię m.in. w zakresie, czy na przebieg zdarzenia mógł mieć wpływ atak padaczki u pokrzywdzonej;
- art. 433 § 1 k.p.k. w zw. z art. 440 k.p.k. poprzez utrzymanie orzeczenia w

mocy, które jest rażąco niesprawiedliwe, polegające na tym, że Sąd II instancji, rozpoznając apelację obrońcy skazanego, niezależnie od granic zaskarżenia, podniesionych zarzutów i wpływu uchybienia na treść orzeczenia, nie przekroczył z urzędu granic środka odwoławczego i utrzymał w mocy rażąco niesprawiedliwe orzeczenie Sądu I instancji, w którym Sąd wymierzył rażąco niewspółmierną bezwzględną karę pozbawienia wolności, w górnych jej granicach.

Podnosząc w/w zarzuty obrońca wniósł o uchylenie zaskarżonego wyroku i utrzymanego nim w mocy wyroku Sądu Okręgowego i przekazanie sprawy temu ostatniemu Sądowi do ponownego rozpoznania.

Sąd Najwyższy zważył, co następuje.

Kasacja jest niezasadna w stopniu oczywistym i dlatego podlega oddaleniu na posiedzeniu w trybie art. 535 § 3 k.p.k. Pierwszy zarzut kasacyjny to powtórzony z postępowania apelacyjnego zarzut naruszenia art. 438 k.p.k. W zasadzie został on niemal dosłownie przytoczony z apelacji z tą tylko różnicą, że obrońca na potrzeby nadzwyczajnego środka zaskarżenia zmodyfikował go zastępując art. 438 k.p.k. przepisem art. 433 § 2 k.p.k. Odnosząc się zatem do zarzutu naruszenia art. 433 § 2 k.p.k. stwierdzić należy, że Sąd odwoławczy w uzasadnieniu wyroku szczegółowo opisał powody, dlaczego nie podzielił zarzutu nieprzeprowadzenia dowodu o powołanie lekarza, u którego leczyla się pokrzywdzona. W tym zakresie niezbędne jest przypomnienie, że z ustaleń Sądu pierwszej instancji wynika, po pierwsze wykluczenie okoliczności, aby na skutek padaczki pokrzywdzona sama zatkała sobie otwory oddechowe, a po drugie powstałe u pokrzywdzonej obrażenia absolutnie nie mogły być wynikiem napadu padaczkowego. Reasumując zarzut ten w istocie jawi się jako zarzut błędu w ustaleniach faktycznych i jako taki jest niedopuszczalny w kasacji (art. 523 § 1 k.p.k.).

Drugi zarzut kasacji to z kolei ukryty pod pozorem naruszenia art. 433 § 1 w zw. z art. 440 k.p.k. zarzut rażącej niewspółmierności kary. Zresztą ze sposobu jego zredagowania wynika, czego skarżący zdaje się nie ukrywać, iż zarzuca on w istocie rażąco niewspółmierną bezwzględną karę pozbawienia wolności. W związku z tym tylko formalnie jest on dopuszczalny, zaś merytorycznie odnosi się wyłącznie do rażącej niewspółmierności kary, co z uwagi na zakaz stawiania w kasacji tego rodzaju zarzutu powoduje odstąpienie od ustosunkowywania się do niego na

podstawie art. 523 § 1 zdanie pierwsze *in fine* k.p.k. Podnieść bowiem należy, że Sąd odwoławczy w ramach tzw. totalnej kontroli wyroku (art. 447 § 1 k.p.k.) odniósł się również do wymiaru kary. W takim układzie procesowym art. 440 k.p.k. nie miał zastosowania, co czyni zarzut kasacji oczywiście bezzasadny.

Z tych wszystkich względów Sąd Najwyższy orzekł, jak w postanowieniu.