

POSTANOWIENIE

Dnia 3 grudnia 2021 r.

Sąd Najwyższy w składzie:

SSN Paweł Wiliński

na posiedzeniu w trybie art. 535 § 3 k.p.k.

po rozpoznaniu w Izbie Karnej w dniu 3 grudnia 2021 r.

sprawy **A. P.**

skazanego z art. 13 § 1 k.k. w zw. z art. 156 § 1 pkt 2 k.k. w zw. z art. 64 § 1 k.k.

z powodu kasacji wniesionej przez obrońcę skazanego

od wyroku Sądu Apelacyjnego w [...]

z dnia 22 października 2020 r., sygn. akt II AKa [...]

zmieniającego w części, a w pozostałym zakresie utrzymującego w mocy
wyrok Sądu Okręgowego w K.

z dnia 16 marca 2020 r., sygn. akt V K [...]

p o s t a n o w i ł:

- 1. oddalić kasację jako oczywiście bezzasadną;**
- 2. zwolnić skazanego A.P. od kosztów sądowych postępowania kasacyjnego, obciążając nimi Skarb Państwa;**
- 3. zasądzić od Skarbu Państwa na rzecz adw. J.J.-B., Kancelaria Adwokacka w K., kwotę 738,00 zł (siedemset trzydzieści osiem złotych), w tym 23% VAT, tytułem zwrotu kosztów nieopłaconej pomocy prawnej świadczonej z urzędu w postaci sporządzenia i wniesienia kasacji.**

UZASADNIENIE

Wyrokiem z dnia 16 marca 2020 r. Sąd Okręgowy w K. uznał oskarżonego A. P. za winnego tego, że w dniu 30 sierpnia 2019 r. w B., w mieszkaniu przy ulicy K. numer (...) naraził J. P. na bezpośrednie niebezpieczeństwo utraty życia albo

ciężkiego uszczerbku na zdrowiu w postaci wykrwawienia i wystąpienia zatorowości powietrznej, w ten sposób że rzucił szklaną butelką w głowę pokrzywdzonego, a następnie używając kawałka potłuczonego szkła, zadał nim cięcie w szyję J. P., powodując powstanie u pokrzywdzonego powierzchownej rany czoła o długości około 1 cm oraz powierzchownej rany poprzecznej skóry i tkanki podskórnej na lewej stronie szyi, o długości 12 cm i głębokości od 3 do 5 mm, na wysokości żyły szyjnej zewnętrznej oraz żyły i tętnicy zewnętrznej, przyjmując że czynu tego dopuścił się w warunkach powrotu do przestępstwa opisanym w art. 64 § 1 kk, będąc uprzednio skazanym wyrokiem Sądu Rejonowego w B. z dnia 27 maja 2015 r. (sygn. VIII K (...)) za przestępstwo z zastosowaniem przemocy z art. 280 § 1 kk i art. 275 § 1 kk w zw. z art. 11 § 2 kk na karę 2 lat pozbawienia wolności, objętą wyrokiem łącznym Sądu Rejonowego w B. z dnia 8 czerwca 2016 r. (sygn. VIII K (...)) wymierzającym mu karę łączną 2 lat i 6 miesięcy pozbawienia wolności, która to kara łączna została następnie objęta wyrokiem łącznym Sądu Rejonowego w B. z dnia 17 stycznia 2017 r. (sygn. VIII K (...)) wymierzającym mu karę łączną 2 lat i 9 miesięcy pozbawienia wolności, którą odbył w dniu 14 grudnia 2015 r. oraz w okresie od 3 maja 2016 r. do 18 maja 2016 r. i od 2 czerwca 2016 r. do 11 lutego 2019 r., tj. przestępstwa z art. 160 § 1 k.k. w zw. z art. 64 § 1 k.k., za które wymierzył mu karę 1 roku i 6 miesięcy pozbawienia wolności, zaliczając na jej poczet okres rzeczywistego pozbawienia wolności oskarżonego w sprawie.

Po rozpoznaniu apelacji prokuratora Sąd Apelacyjny w (...) wyrokiem z dnia 22 października 2020 r., sygn. akt II AKa (...) zmienił zaskarżony wyrok w punkcie I w ten sposób, że orzekając w granicach czynu przypisanego w pkt I tegoż wyroku przyjął, iż oskarżony A. P. przewidując i godząc się na możliwość spowodowania u pokrzywdzonego J. P. ciężkiego uszczerbku na zdrowiu, tj. choroby realnie zagrażającej życiu w postaci wykrwawienia i wystąpienia zatorowości powietrznej, uderzył go butelką w głowę, powodując ranę ciętą okolicy czołowej prawej, a następnie używając kawałka stłuczonej butelki przyłożonego do szyi, dokonał nią poprzecznego cięcia, powodując u pokrzywdzonego J. P. obrażenia ciała w postaci rany ciętej bocznej powierzchni szyi po stronie lewej długości około 12 cm i głębokości od 3 - 5 mm, na wysokości żyły szyjnej zewnętrznej oraz żyły i tętnicy zewnętrznej, lecz zamierzonego celu nie osiągnął z

uwagi na charakter zadanego obrażenia oraz udzieloną pokrzywdzonemu pomoc, zakwalifikował ten czyn z art. 13 § 1 k.k. w zw. z art. 156 § 1 pkt 2 k.k. przy zastosowaniu art. 64 § 1 k.k., a nadto przyjął za podstawę prawną wymiaru kary art. 14 § 1 k.k. w zw. z art. 156 § 1 pkt 2 k.k. i wymierzoną mu karę podwyższył do 5 lat pozbawienia wolności, dokonując korekty w zakresie zaliczenia na jej poczet okresu rzeczywistego pozbawienia wolności oskarżonego w sprawie. Sąd II instancji utrzymał w mocy wyrok Sądu I instancji w pozostałym zakresie. Postanowieniem z dnia 17 marca 2021 r., sygn. akt II AKa (...) Sąd Apelacyjny w (...) sprostował wyrok Sądu II instancji w zakresie zaliczenia oskarżonemu na poczet wymierzonej mu kary okresu rzeczywistego pozbawienia wolności w sprawie.

Kasację od wskazanego wyżej orzeczenia Sądu II instancji wniósł obrońca skazanego, który na podstawie art. 523 § 1 k.p.k. w zw. z art. 438 pkt 2 k.p.k. w zw. z art. 117 § 1 i 2 k.p.k. w zw. z art. 6 k.p.k. w zw. z art. 6 ust. 3 lit. c EKPC zarzucił „rażące naruszenie prawa procesowego mogące mieć wpływ na treść wyroku, a polegające na braku prawidłowego zawiadomienia obrońcy skazanego o czynności procesowej zaplanowanej na dzień 24 października 2019 roku jako osoby uprawnionej do wzięcia w niej udziału, tym bardziej, iż brak jest jakiegokolwiek dowodu, iż został o niej w ogóle powiadomiony”.

Podnosząc powyższe, skarżący wniósł o uchylenie zaskarżonego wyroku oraz wyroku Sądu pierwszej instancji i przekazanie sprawy temu Sądowi do ponownego rozpoznania.

W odpowiedzi na kasację Zastępcy Prokuratora Rejonowego w B. wniósł o jej oddalenie jako oczywiście bezzasadnej.

Sąd Najwyższy zważył, co następuje.

Kasacja obrońcy skazanego okazała się bezzasadna w stopniu oczywistym, co przesądziło o rozpoznaniu kasacji na posiedzeniu wyznaczonym w trybie art. 535 § 3 k.p.k. i oddaleniu jej, jako oczywiście bezzasadnej.

Zgodnie z dyspozycją art. 519 k.p.k. kasacja może być wniesiona od prawomocnego wyroku sądu odwoławczego kończącego postępowanie i aby mogła okazać się skuteczna, winna wskazywać uchybienie wymienione w art. 439 k.p.k.

lub inne rażące naruszenie prawa, jeżeli mogło ono mieć istotny wpływ na treść orzeczenia. Jednocześnie wskazać należy, że to na podmiocie wnoszącym kasację spoczywa obowiązek wykazania zarówno sygnalizowanego uchybienia, jak i tego, że miało ono charakter „rażący”. „Rażące” naruszenie to zaś takie, które ma charakter wyraźny, niewątpliwy, dający się łatwo stwierdzić; jak również, gdy ciężar gatunkowy zaistniałego uchybienia ma charakter istotny. O istotnym zaś wpływie uchybienia na treść zaskarżonego orzeczenia można mówić jedynie wtedy, gdy możliwe jest wykazanie, że kwestionowane rozstrzygnięcie byłoby w istotny sposób odmienne od tego, które w sprawie zapadło (zob. postanowienie Sądu Najwyższego z 18 marca 2003 r., sygn. akt IV KKN 332/00).

Jednocześnie podkreślić należy, że kasacja może być wnoszona jedynie od prawomocnych wyroków sądów odwoławczych, kończących postępowanie, nie mogą zaś być w drodze kasacji kwestionowane orzeczenia pierwszoinstancyjne. Zarzuty podniesione pod adresem orzeczenia organu I instancji podlegają rozważeniu przez sąd kasacyjny tylko w takim zakresie, w jakim jest to nieodzowne dla należytego rozpoznania zarzutów stawianych zaskarżonemu w tym nadzwyczajnym trybie orzeczeniu sądu odwoławczego. Nie można ich więc rozpatrywać w oderwaniu od zarzutów stawianych orzeczeniu sądu odwoławczego, nie jest bowiem funkcją kontroli kasacyjnej ponowne -"dublujące" zwykłą kontrolę odwoławczą - rozpoznawanie zarzutów stawianych przez skarżącego orzeczeniu organu I instancji. Ewentualne stwierdzenie zaś ich zasadności ma znaczenie wyłącznie jako racja ewentualnego stwierdzenia zasadności i uwzględnienia zarzutów odniesionych do orzeczenia sądu odwoławczego. Jedynie to ostatnie może bowiem zostać zaskarżone kasacją (zob. postanowienie Sądu Najwyższego z dnia 28 grudnia 2001 r., sygn. akt V KKN 354/00).

W kontekście poczynionych wyżej uwag jako oczywiście bezzasadny ocenić należało podniesiony w kasacji obrońcy skazanego zarzut obrazu artykułu 523 § 1 k.p.k. w zw. z art. 438 pkt 2 k.p.k. w zw. z art. 117 § 1 i 2 k.p.k. i art. 6 k.p.k. w zw. z art. 6 ust. 3 lit. c EKPC. Zdaniem autora kasacji naruszenie ww. przepisów wiązało się z brakiem prawidłowego zawiadomienia obrońcy skazanego o czynności procesowej zaplanowanej na dzień 24 października 2019 r. jako osoby uprawnionej do wzięcia w niej udziału. Deprecjonując trafność ww. zarzutu

zauważyć należy, że odnosi się on do domniemanego uchybienia procesowego, którego miał dopuścić się organ postępowania przygotowawczego, a nie Sąd II instancji. Tymczasem, jak wskazano już wyżej kasacja skierowana jest przeciwko wyrokowi Sądu odwoławczego. Co do zasady winna zatem wskazywać na uchybienia Sądu odwoławczego i to o charakterze rażącym, mogącym mieć istotny wpływ orzeczenia. Wyjątkowo może wskazywać również na uchybienia Sądu pierwszej instancji, które przeniknęły do instancji odwoławczej i które zaaprobował Sąd II instancji. W żadnym wypadku przedmiotem kasacji nie mogą być jednak zarzuty skierowane przeciwko organom postępowania przygotowawczego. Jedynie na marginesie zasygnalizować wypada, że w dniu 21 października 2019 r. prokurator Prokuratury Rejonowej w B. wydał postanowienie o zmianie zarzutów wobec A. P. (k. 129). Postanowienie to zostało ogłoszone podejrzanemu w dniu 25 października 2019 r. Na k. 135 akt sprawy widnieje notatka urzędowa sporządzona przez pracownika Prokuratury młodszego referenta A. R., że w dniu 22 października 2019 r. podjęto próbę doręczenia zawiadomienia o terminie czynności procesowych obrońcy, ale pracownicy kancelarii odmówili przyjęcia zawiadomienia. Widnieje też informacja, że telefonicznie ustalono, że adw. H. L. przebywał na urlopie (k. 135).

Z uwagi na powyższe, kasacja okazała się oczywiście bezzasadna i podlegała oddaleniu.

Sytuacja materialna skazanego przemawiała za zwolnieniem go, na podstawie art. 624 k.p.k., od zapłaty na rzecz Skarbu Państwa kosztów postępowania kasacyjnego. Natomiast o wynagrodzeniu dla obrońcy skazanego - adw. J. J. B. - za sporządzenie i wniesienie kasacji orzeczono na podstawie § 17 ust. 3 pkt 2 w zw. z § 4 ust. 3 Rozporządzenia Ministra Sprawiedliwości z dnia 3 października 2016 r. w sprawie ponoszenia przez Skarb Państwa kosztów nieopłaconej pomocy prawnej udzielonej przez adwokata z urzędu (Dz.U.2019.18 j.t.).