

przedstawiła powodowi fałszywie jako swego wuja, zezwoliła temuż Borkowskiemu zaraz po ślubie na ciągłe przebywanie i spanie w jej mieszkaniu przeznaczonym do współżycia z powodem, zezwoliła, by Borkowski miał stale klucz do jej mieszkania i by Borkowski leżał w białej na otomane obok pozwanej siedzącej w szlafroku.

Poza tym ustalił Sąd Apelacyjny, że pozwana, gdy powód przyszedł do jej mieszkania na trzeci dzień po ślubie, wyrzuciła jego rzeczy do przedpokoju i nie wpuściła powoda do mieszkania, a nadto w parę dni po ślubie oświadczyła mu, że weźmie za kija, wezwie sąsiada, to powoda szlag trafi.

Wyrok Sądu Apelacyjnego zaskarża pozwana skargą kasacyjną z obu przyczyn w art. 426 k.p.c.² wymienionych.

O ile chodzi o przyczynę z punktu 2. tego artykułu, zarzut kasacji, że powód oparł swój pozew jedynie na cudzołóstwie jako przyznania z § 109 k.c., a resztę twierdzeń przytoczył tylko na uprawdopodobnienie faktu cudzołóstwa, że zatem Sąd Apelacyjny naruszył art. 211, 212 i 404 k.p.c. rozprawiając nad tymi faktami przytoczonymi dopiero w skardze apelacyjnej jako samoistna podstawa żadanego rozdziału, został należycie odparty przez Sąd Apelacyjny.

O naruszeniu art. 404 k.p.c. nie może być mowy, gdyż nawet z wywodów kasacji wynika, że powód nie naprowadził w skardze apelacyjnej żadnych nowych faktów, a powołanie się na fakty już w pozwie przytoczone nie jest przewidzianą w art. 111 k.p.c. zmianą powództwa, ile że cały stan faktyczny przedstawiony w pozwie zdąża do wykazania ważnej przyczyny rozdziału w § 109 k.c. przewidzianej.

Nie naruszył też Sąd Apelacyjny przepisów art. 243-260 i art. 411 k.p.c. przez rzekomą zmianę ustaleń sądu I instancji bez ponowienia dowodów.

Sąd Okręgowy wychodząc z błędnego założenia, że podstawą powództwa jest jedynie fakt cudzołóstwa, ograniczył swe ustalenia do tego faktu. Natomiast Sąd Apelacyjny w tym przedmiocie nie poczynił żadnych ustaleń, ani też nie ocenił w tym kierunku odmiennie wiarygodności stron.

Powołane zaś przepisy nie zabraniają Sądowi Apelacyjnemu korzystać według własnego przekonania odpowiadającego wymogom art. 250 § 1 k.p.c. z materiału faktycznego zebranego przez Sąd Okręgowy i na tej podstawie dokonać samoistnych ustaleń, jak to miało miejsce w przypadku omawianym.

Poza tym pozwana w kasacji opiera swój zarzut pogwałcenia przepisów postępowania bądź to na roztrząsaniu szczegółów faktycznych dla sporu nieistotnych, bądź też pod pozorem sprzeczności ustaleń z aktami zwalcza w niedopuszczalny sposób stan faktyczny ustalony niewadliwie w zaskarżonym wyroku. Dlatego dotyczące wywody jako sprzeczne z wymogami art. 426 i art. 439 k.p.c. się pomija.

O ile chodzi o przyczynę kasacyjną z art. 426 pkt 1 k.p.c., Sąd Najwyższy podziela w zupełności zapatrywanie Sądu Apelacyjnego, że ustalone przezeń fakty w swej łączności wystarczają do wysnucia wniosku o przewidzianej w § 109 k.c.

² Rozporządzenie Prezydenta Rzeczypospolitej z dnia 29 listopada 1930 r. – Kodeks Postępowania Cywilnego, Dz.U. 1930 nr 83 poz. 651.

przyczynie rozdziału od stołu i łoża, w szczególności o prowadzeniu przez pozwaną po ślubie nieporządnego życia, z powodu czego dobre obyczaje rodzin są na niebezpieczeństwo narażone.

Wobec zaś niewadliwego ustalenia braku po stronie powoda zgody na kontynuowanie przez pozwaną intymnego stosunku z Borkowskim, Sąd Najwyższy w ślad art. 439 k.p.c. nie może rozpatrzyć zarzutu współwiny powoda w rozdziale na podstawie rzekomego oświadczenia tej zgody.

W braku usprawiedliwionych podstaw kasacyjnych należało w ślad art. 436 k.p.c. skargę kasacyjną oddalić.

Orzeczenie o kosztach polega na art. 98, 101 k.p.c. i § 6 taryfy adwokackiej³.

[Przytoczone przepisy § 109 k.c. z 1811 r., art. 98, art. 101, art. 211, art. 212, art. 243-260, art. 404, art. 411, art. 426, art. 439 k.p.c., § 6 rozporządzenia Ministra Sprawiedliwości z dnia 9 grudnia 1919 r. dotyczące nowej taryfy adwokackiej dla b. zaboru austriackiego, Dz.U. 1920 nr 1 poz. 1]

³ Rozporządzenie Ministra Sprawiedliwości z dnia 9 grudnia 1919 r. dotyczące nowej taryfy adwokackiej dla b. zaboru austriackiego, Dz.U. 1920 nr 1 poz. 1.