

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

№ 89

гр. София, 30.01.2024 г.

АПЕЛАТИВЕН СЪД - СОФИЯ, 1-ВИ НАКАЗАТЕЛЕН, в публично заседание на осемнадесети януари през две хиляди двадесет и четвърта година в следния състав:

Председател: Иван Стойчев

Членове: Карамфила Тодорова
Доротея Кехайова

при участието на секретаря Нина Ш. Вьонг Методиева
в присъствието на прокурора
като разгледа докладваното от Карамфила Тодорова Въззивно частно
наказателно дело № 20231000601537 по описа за 2023 година

и за да се поизнесе взе предвид следното

Производството е по реда на глава 21-ва НПК.

Образувано е по жалба на а. П., служебен защитник на осъдения И. Е., срещу протоколно определение от 29.11.2023г. на Софийски градски съд, наказателно отделение, 2-ри състав, по нчд № 5414/23, с което съдът е оставил без уважение молба на осъдения за определяне на едно общо наказание по реда на чл. 25, ал. 1 вр. чл. 23, ал. 1 НК.

С жалбата защитникът поддържа доводи за неправилност на определението. Намира, че съдът следвало да приложи нормата на чл. 27 НК с частично присъединяване на наказанието лишаване от свобода по последното към предходно осъждане. Моли определението да се отмени и се уважи молбата на осъдения.

В публично заседание пред апелативния съд защитникът поддържа жалбата.

Осъденият изразява съгласие със защитника си.

Представителят на САП счита жалбата за неоснователна. Развива съображения, че осъжданията на молителя не позволяват определяне на общо наказание по чл. 25 НК. Доводите на първия съд, с които отхвърлил приложението на чл. 27 НК намира също за верни. Пледира определението

да се потвърди.

В последна дума осъденият моли да се намали наказанието.

Софийски апелативен съд, като съобрази доводите на жалбата, на страните в съдебното заседание и материалите по делото прие следното:

Жалбата е допустима, но неоснователна. Определението е правилно.

Вярно първостепенният съд е съобразил, че И. Е. е осъждан, както следва:

1. По нохд № 230/2017 на Районен съд Троян, с присъда в сила от 18.11.2017г., за престъпление по чл. 183, ал. 1 НК извършено в периода м. август 2016 – до месец май 2017, на пробация с мерки по чл. 42а, ал. 2, т. 1,2 и 6 НК – „задължителна регистрация по настоящ адрес“ за срок от 10 месеца, задължителни периодични срещи с пробационен служител“ за срок от 10 месеца и „безвъзмезден труд в полза на обществото“ 200 часа за една година.

2. По нохд № 362/2019 на Районен съд Троян, с присъда в сила от 01.06.2020г. за престъпление по чл. 183, ал. 4 НК вр. чл. 28, ал. 1 НК, извършено в периода м. юни 2017г. – м. юни 2019г., на три месеца лишаване от свобода и обществено порицание.

Изпълнението на наказанието лишаване от свобода е отложено на основание чл. 66, ал. 1 НК за срок от три години.

3. По нчд № 3241/2021 на Софийски градски съд, с Решение в сила от 11.10.2021г., с което е приета за изпълнение присъда № 7Т/23/2020 на Районен съд Братислава, Република Словакия, от 25.09.2020г., в сила от 09.12.2020г. за престъпление извършено на 27.06.2020г. по чл. 1, ал. 2, б. „а“ и ал. 3 б. „d“ от НК на Република Словакия, съответстващо на чл. 280, ал. 2, т. 4 вр. ал. 1 от НК на Република България и наложено наказание - пет години лишаване от свобода.

От допълнително събраните писмени доказателства - сведения от МП, ГД „Изпълнение на наказанията“ и от Затвора София, за изтърпени и изтърпявани към момента наказания, апелативният съд установи, че с протокол № 2540 от 21.12.2021г. по нчд № 3241/21 на СГС, НО, 9 -ти състав, на основание чл. 68, ал. 1 НК е приведено в изпълнение наказанието по нохд № 362/2019 на РС Троян – три месеца лишаване от свобода. Наказанието е изтърпяно от 18.11.2021г. до 18.02.2022г. /справка от МП ГД ИН на л. 19 внчд/

Наказанието по нчд № 3241/21 на СГС - пет години лишаване от свобода, е с начало на изтърпяване – 18.02.2022г., със зачетен предварителен арест от 28.06.2020 до 18.11.2021г. Осъденият търпи наказанието и към момента.

Наказанието пробация по нощд № 230/17 на РС Троян е изтърпяно, с начало 22.12.2017г. и край - 22.10.2018г.

При тази съдимост на лицето, правилно първостепенният съд е приел, че не са налице условията за определяне на едно общо наказание по чл. 25, ал. 1 вр. чл. 23, ал. 1 НК, тъй като престъпленията по всички осъждания са извършени след влизане в сила на предишна присъда. Условие за определяне на общо наказание по смисъла на чл. 23 НК, респективно чл. 25 вр. чл. 23 НК, е престъпленията да са извършени преди за което да е от тях да има влязла в сила присъда.

Доводите на съда за неприложимост на чл. 27 НК също са верни.

Съгласно чл. 27, ал. 1 НК, когато едно лице извърши престъпление, след като е осъдено с влязла в сила присъда на лишаване от свобода, но преди да е изтърпяло това наказание, съдът присъединява към неизтърпяната част изцяло или отчасти наказанието по втората присъда, ако то е лишаване от свобода.

Съдът е разгледал възможността за приложение на чл. 27 НК по отношение осъжданията по т. 2 и т. 3. Именно те са предмет на искането на защитника в съдебното заседание и пред първия, и пред въззивния съд. Вярно градският съд е съобразил, че осъжданията са в съотношение, което отговаря на хипотезата не на чл. 27 НК, а на чл. 68 НК. Условното наказание по т. 2 е и било приведено в изпълнение.

Разпоредбата на чл. 27, ал. 1 НК предполага две ефективни наказания лишаване от свобода, при което първото от тях – онова, към което се присъединява второто, към момента на извършване на престъплението по второто осъждане, все още не е изтърпяно. Разпоредбите на чл. 27 НК и чл. 68 НК, макар и да касаят случаи на осъждания за престъпления в рецидив, са с различни материални предпоставки. Правилно съдът е приел, че приложението на чл. 68 НК, тъй като фактите се подвеждат именно под неговата хипотеза, изключва това на чл. 27 НК.

Що се отнася до осъждания по т. 1 и т. 2, институтът на чл. 27 НК също е неприложим, тъй като първото наказание е пробация, докато условие за приложение на чл. 27 НК са две ефективни наказания лишаване от свобода. Нормата на чл. 25 НК за поглъщане наказанието пробация от лишаването от свобода, е неприложима нито пряко, нито по аналогия. Разумът на чл. 25, ал. 3 НК за приспадане на пробацията от лишаването от свобода не е в приравняването на двете наказания, а служи само за целите на асимилирането им по смисъла на чл. 23 и 25 НК.

Мотивиран от изложеното, Софийски апелативен съд, наказателно отделение, 1 – ви състав

ОПРЕДЕЛИ:

ПОТВЪРЖДАВА протоколно определение от 29.11.2023г. на Софийски градски съд, наказателно отделение, 2-ри състав, по нчд № 5414/23, с което съдът е оставил без уважение молбата на осъдения И. А. Е., ЕГН *****, за определяне на едно общо наказание по реда на чл. 25, ал. 1 вр. чл. 23, ал. 1 НК.

ОПРЕДЕЛЕНИЕТО е окончателно.

Председател: _____

Членове:

1. _____

2. _____