

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

№ 289

гр. Пловдив, 13.07.2023 г.

АПЕЛАТИВЕН СЪД – ПЛОВДИВ, 1-ВИ НАКАЗАТЕЛЕН СЪСТАВ, в публично заседание на шести юли през две хиляди двадесет и трета година в следния състав:

Председател: Христо Ив. Крачолов

Членове: Иван Хр. Ранчев
Веселин Г. Ганев

при участието на секретаря Нина Б. Стоянова
в присъствието на прокурора Димитър Анг. Ангелов
като разгледа докладваното от Веселин Г. Ганев Въззивно частно наказателно дело № 20235000600266 по описа за 2023 година

Производство по Глава 21 НПК- чл.306 ал.1 т.1 НПК.

С протоколно определение № 455/19.05.2023г., постановено по ЧНД № 515/2023г. по описа на Окръжен съд – Стара Загора е било определено на основание чл.25 ал.1 вр.чл.23 ал.1 НК едно общо най-тежко наказание доживотен затвор на осъдения П. Й. С. измежду наложените му по НОХД № 128/2008г. по описа на Окръжен съд – Стара Загора и по НОХД № 748/2009г. по описа на Окръжен съд – Стара Загора, което да изтърпи при първоначален специален режим.

Определението е било обжалвано от осъдения П. Й. С. и от защитника му адв.К. К. като незаконосъобразно и несправедливо със съображения, че неправилно не е било приспаднато от доживотния затвор изтърпяното наказание лишаване от свобода и времето на предварителното му задържане, както и оплакване за определения специален режим за изтърпяване на най-тежкото наказание, поради което молят да се отмени и се постанови решение в искания смисъл.

Според представителя на Апелативна прокуратура- Пловдив жалбите са неоснователни.

Пловдивският апелативен съд, след като обсъди доводите на страните, приема за установено следното:

Жалбата на осъдения П. Й. С. и на защитника му адв.К. К. са подадени в законния срок и са процесуално допустими, а разгледани по същество са неоснователни.

Видно от материалите по делото с присъда № 131/15.05.2010г., постановена по НОХД № 748/2009 г. по описа на Окръжен съд – Стара Загора, потвърдена с Решение №49/21.04.2011 г. по ВНОХД № 329/2010 г. по описа на Апелативен съд –Пловдив, което решение е потвърдено с Решение № 414/17.11.2011 г. по н.д. № 1874/2011 г. по описа на ВКС, на осъденото лице П. Й. С. за извършени от него престъпления на 06/07.02.2009 г. в с.*, обл. * по чл.199, ал.2, т.3 във връзка с ал.1, т.4 във връзка с чл.198, ал.1 във връзка с чл.29, ал.1, б. „а“ във връзка с чл.20, ал.2 от НК и по чл.339, ал.1 от НК, е наложено едно общо най-тежко наказание по чл.23, ал.1 от НК, а именно доживотен затвор, което да се изтърпява при първоначален „специален“ режим. Присъдата на Окръжен съд – Стара Загора е влязла в законна сила на 17.11.2011 г.

Присъдата по НОХД № 748/2009 г. на Окръжен съд – Стара Загора е приведена в изпълнение в Затвора – *, считано от 27.02.2009 г., като с Постановление на Окръжна прокуратура – Стара Загора от 14.12.2011 г. на основание чл.199 НПК и чл.417 от НПК във връзка с чл.59, ал.1 от НК е зачетено при изпълнение на наложеното на П. Й. С. наказание „доживотен затвор“ и времето, през което същият е бил задържан под стража по време на досъдебната и съдебната фаза на наказателното производство, а именно от 27.02.2009 г. до 15.08.2010 г.

С определение № 12/12.01.2012 г., постановено по ЧНД № 888/2011г. по описа на Окръжен съд – Стара Загора и потвърдено с определение №56/09.03.2012 г. по ВЧНД № 64/2012 г. по описа на Апелативен съд – Пловдив, по отношение на осъдения П. Й. С. на основание чл.25, ал.1 във връзка с чл.23, ал.1 от НК, е извършено групиране на наказанията, като е определено едно общо наказание по НОХД № 128/2008г. на Окръжен съд – Стара Загора и по НОХД № 748/2009 г. също на Окръжен съд – Стара Загора, а именно най-тежкото от тях – „доживотен затвор“, при първоначален „специален“ режим на изтърпяване.

Съдът на основание чл.25, ал.2 от НК от определеното общо наказание на осъдения П. Й. С. е приспаднал времето, през което е изтърпял част от наказанията си по тези дела. Определението на Окръжен съд – Стара Загора е влязло в законна сила на 09.03.2012 г. и е приведено за изпълнение в Затвора – *, с начало на общото наказание от 27.02.2009 г.

Междувременно с Решение № 83/06.07.2020 г. по н.д. № 297/2020 г. по описа на ВКС е възобновено наказателното производство като са отменени Решение № 414/17.11.2011 г. по н.д. № 1874/2011 г. по описа на ВКС и Решение № 49/21.04.2011 г. по ВНОХД № 329/2010 г. на Апелативен съд – Пловдив и делото е върнато на Апелативен съд – Пловдив за ново разглеждане от друг състав. По този начин е била възстановена висящността на съдебното производство по НОХД № 748/2009 г. по описа на Окръжен съд – Стара Загора.

Решение № 83/06.07.2020 г. по н.д. № 297/2020 г. по описа на ВКС е получено в Затвора –* на 10.07.2020 г. и в тази връзка незабавно е приведено в изпълнение наказанието лишаване от свобода за срок от 10 години на

осъдения П. Й. С., постановено по НОХД №128/2008 г. по описа на Окръжен съд – Стара Загора. Наказанието от 10 години лишаване от свобода по НОХД № 128/2008 г. по описа на Окръжен съд – Стара Загора е изтърпяно от П. Й. за времето от 16.08.2010 г. до 13.08.2020 г., след което е приведена в изпълнение мярка за неотклонение „задържане под стража“, определена по НОХД № 748/2009 г. на Окръжен съд – Стара Загора.

След отмяната на Решение № 49/21.04.2011 г. по ВНОХД №329/2010 г. по описа на Апелативен съд – Пловдив е образувано ВНОХД № 302/2020 г. по описа на Апелативен съд – Пловдив, по което е постановено Решение № 260125/12.10.2021 г., което решение е оставено в сила с Решение № 24/10.03.2023 г. по НД № 1121/2021 г. по описа на ВКС като е потвърдена присъда № 131/15.05.2010 г., постановена по НОХД № 748/2009 г. на Окръжен съд – Стара Загора.

Присъдата на Окръжен съд – Стара Загора, постановена по НОХД №748/2009 г. по описа на съда е влязла в законна сила от решението на ВКС – 10.03.2023 г.

От приложената към Предложението на Окръжна прокуратура –Стара Загора справка за съдимост на осъдения П. Й. С., ЕГН ***** и от служебно изисканата от съда справка за съдимост, ведно с приложени бюлетини към нея става ясно, че престъпленията по НОХД №748/2009г. по описа на ОС-Стара Загора и по НОХД №128/2008 г. по описа на Старозагорски окръжен съд, са извършени преди да има влязла в сила присъда по отношение на П. С. за което и да е от тях, т.е. същите са реализирани в условията на реална съвкупност. При това положение първият съд законосъобразно е преценил, че са налице предпоставките на чл.25, ал.1 вр.чл.23, ал.1 НК за определяне на едно общо най-тежко наказание по тези две наказателни дела, а именно доживотен затвор, което да се изтърпява при първоначален „специален“ режим на основание чл.57, ал.1, т.1 от ЗИНЗС.

Осъденият П. С. и неговият защитник оспорват определението на съда относно отказа на съда да приложи разпоредбата на чл.25 ал.2 от НК като приспадне от доживотния затвор изтърпяното наказание лишаване от свобода по НОХД № 128/2008 г. по описа на Окръжен съд – Стара Загора, както и предварителното му задържане на основание чл.59 ал.1 НК. Настоящата инстанция намира за правилно и постановено в съответствие със законовата регламентация по чл.25 ал.2 НК и чл.38а ал.3, ал.4 и ал.5 от НК обжалваното определение в тази му част. Съгласно разпоредбата на чл.25 ал.2 от НК при кумулиране на наказания изтърпяната част по някоя от групирани присъди се приспада от размера на общото най-тежко наказание ако е от същия вид. Не може да има спор, че доживотният затвор и лишаването от свобода са различни по вид наказания, а наказанията, които се налагат за извършени престъпления по НК са изрично изброени в разпоредбата на чл.37 ал.1 т.1 - 11 от НК. За наказанието доживотен затвор не може да се определи срок за изтърпяване, поради което законодателят е изключил приспадането на отработени дни от това наказание / ал.4 на чл.38а от НК /, като е изключил и приспадането на предварителното задържане, което съгласно чл.59 ал.1 от НК

се зачита единствено от наказанието лишаване от свобода или пробация. Невъзможност за приспадане на наказанието лишаване от свобода от доживотния затвор при кумулация на тези наказания следва и от нормата на чл.38а ал.5 от НК, съгласно която изтърпяното наказание доживотен затвор се зачита за лишаване от свобода едва след замяната му с лишаване от свобода в размер на тридесет години, като от последното може да се приспадне срокът, през който осъденият е търпял наказанието доживотен затвор, а не обратното. Отделно в разпоредбата на чл.38а ал.3 от НК не се съдържа изискване за фактически изтърпяно наказание лишаване от свобода, за разлика напр. от разпоредбата на чл.70 ал.1 НК, тъй като наказанието доживотен затвор не е свързано с краен срок и никога фактически не може да се направи преценка колко време ще се търпи. Също така в чл.38а ал.3 от НК не е поставено изискване осъденият да е изтърпял най-малко двадесет години лишаване от свобода, а двадесет години от наказанието доживотен затвор.

Приемането на противното, според становището във въззивните жалби, би довело до недопустимото положение лице, осъдено на доживотен затвор, но и на лишаване от свобода по предходни осъждания, при групиране на наказанията и приспадане на лишаването от свобода, да се третира по-благоприятно от лице, осъдено веднъж на доживотен затвор, тъй като по този начин срокът по чл.38а ал.3 от НК ще настъпи по-рано за лицето с множеството осъждания.

Предвид на изложените съображения обжалваното определение следва да се потвърди като правилно и законосъобразно, поради което ПАС

ОПРЕДЕЛИ:

ПОТВЪРЖДАВА протоколно определение № 455/19.05.2023г., постановено по ЧНД № 515/2023г. по описа на Окръжен съд – Стара Загора.

Определението е окончателно.

Председател: _____

Членове:

1. _____

2. _____