

РЕШЕНИЕ

№ 29

гр. Велико Търново, 09.03.2023 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

**АПЕЛАТИВЕН СЪД – ВЕЛИКО ТЪРНОВО, ВТОРИ
НАКАЗАТЕЛЕН СЪСТАВ**, в публично заседание на тринадесети февруари
през две хиляди двадесет и трета година в следния състав:

Председател: ПЕТЯ СТОЯНОВА

Членове: АЛЕКСАНДЪР ЛЮДМ.
ГРИГОРОВ
Диана Василева

при участието на секретаря ГАЛЯ Г. СТАНЧЕВА
в присъствието на прокурора С. К. К.
като разглежда докладваното от АЛЕКСАНДЪР ЛЮДМ. ГРИГОРОВ
Наказателно дело за възобновяване № 20234000600002 по описа за 2023
година

на основание данните по делото и закона, за да се произнесе взе
предвид следното:

Производството е по Глава тридесет и трета от НПК.

Образувано е по искане на Главния прокурор на Р. България за
възобновяване на НОХД №1716/2022 г. Районен съд - Русе, отмяна на
определение № 371 от 21.10.2022 г. и връщане делото за ново разглеждане от
друг състав на първоинстанционния съд от стадия на разпоредителното
заседание.

С искането е заявено основание за възобновяване на делото по чл. 422,
ал. 1, т. 5 от НПК, във връзка с допуснати съществени нарушения по чл.348,
ал. 1, т. 1 и т. 2 от НПК. Твърди се, че с протоколно определение
№371/21.10.2022г., постановено по НОХД №1716/2022 г., Районен съд - Русе,
е одобрил споразумение за решаване на делото в съдебното производство
между прокурор от Районна прокуратура - Русе и защитника на подсъдимия
К. Г. К., по силата на което подсъдимият К. се е признал за виновен за
извършено в периода 19.11.2020г. до 16.02.2021г. престъпление по чл.234в,
ал.2 вр. ал.1 НК и се е съгласил при условията на чл.55, ал.1, т.1 НК да му
бъде наложено наказание „лишаване от свобода“ за срок от осем месеца,

изпълнението на което, на основание чл.66, ал.1 НК, да се отложи с изпитателен срок от три години, а на основание чл.55, ал.3 НК да не му се налага кумулативно предвиденото наказание „глоба“. Определението не подлежи на въззивна и касационна проверка и е влязло в сила на 21.10.2022г. При одобряване на споразумението по реда на чл.384, ал.1 НПК Районен съд - Русе е допуснал съществено нарушение на материалния закон и на процесуалните правила. От приложената по делото справка за съдимост е видно, че спрямо К. Г. К. са постановени следните влезли в сила съдебни актове: 1. С Присъда № 87/10.07.2003 г. по НОХД № 1555/2003 г. на РС - Русе, за деяние, извършено през периода 10 - 13.12.1999 г., му е наложено наказание 1 /една/ година „лишаване от свобода“, изпълнението на което, на основание чл.66, ал.1 НК, е отложено с изпитателен срок от 3/три/ години. Присъдата е влязла в сила на 10.07.2003г.; 2. С Определение № 93/26.02.2004 г. по НОХД № 436/2004 г. на РС - Русе, за деяние, извършено през периода 01 - 04. 12.1999г., му е наложено наказание 1 /една/ година „лишаване от свобода“, изпълнението на което, на основание чл.66, ал.1 НК, е отложено с изпитателен срок от 3/три/ години. Определението е влязло в сила на 26.02.2004г.; 3. С Определение № 312/30.11.2016г. по НОХД № 2320/2016 г. на РС- Русе, за деяние, извършено на 12.11.2016г., му е наложено наказание 1 /една/ година „лишаване от свобода“, изпълнението на което, на основание чл.66, ал.1 НК, е отложено с изпитателен срок от 3/три/ години. Определението е влязло в сила на 30.11.2016г.; 4. С Определение №95/22.02.2017г. по НОХД № 371/2017г. на РС- Русе, за деяние, извършено през периода 04 - 07.12.2016г., му е наложено наказание „пробация“ с двете задължителни пробационни марки за срок от 10/десет/ месеца; безвъзмезден труд в полза на обществото в размер на 100 часа годишно за срок от една година и „глоба“ в размер на 100/сто/ лева. Определението е влязло в сила на 22.02.2017г.

Деянията по НОХД №1555/2003 г. и НОХД № 436/2004 г. са извършени при реална съвкупност помежду си, поради което следва да се считат за едно осъждане, за което е настъпила реабилитация по чл.86 НК, с изтичане на изпитателния срок по второто осъждане - на 26.02.2007 г. Съгласно чл.86, ал.2 НК реабилитация по право не настъпва за престъпление, извършено от пълнолетно лице, което е било реабилитирано. По делото няма данни подсъдимият да е реабилитиран от съда за осъжданията по НОХД №2320/2016 г. и НОХД №371/2017 г.

По отношение на тези две осъждания реабилитация може да настъпи по чл.88а НК. Съгласно чл.88а, ал.3 вр. ал.1 НК, в случаите на условно осъждане, срокът на реабилитацията започва да тече от деня, в който е изтекъл изпитателния срок. По отношение на осъждането по НОХД №2320/2016г. изпитателният срок е изтекъл на 30.11.2019 г., от който момент започва да тече 5 - годишния срок за реабилитация по чл.88а, ал.1 вр. чл.82, ал.1, т.4 НК, който предстои да изтече на 30.11.2024 г.

Към момента на извършване на престъплението по НОХД № 1716/2022

г. на РС - Русе, а именно в периода 19.11.2020 г. до 16.02.2021г., както и към настоящия момент, реабилитация по чл.88а, ал.1 вр. чл.82, ал.1, т.4 НК не е настъпила за осъдения К. Г. К. за предишното му осъждане по НОХД №2320/2016 г., а това означава, че не са били налице и предпоставките за приложение на чл. 66, ал.1 НК.

Районен съд - Русе не е изпълнил процесуалните си задължения по чл. 382, ал.7 НПК и поради това е одобрил споразумение, което предвид отсъствието на реабилитация за предишното осъждане на дееца противоречи на закона - на разпоредбата на чл. 66, ал.1 НК.

Допуснатите съществени нарушения по чл.348, ал.1, т.1 и т.2 НПК налагат отмяна на протоколно определение №371/21.10.2022г., постановено по НОХД №1716/2022г. по описа на Районен съд – Русе и връщане на делото за ново разглеждане от друг състав на съда.

Предвид изложеното и на основание чл.419, ал.1, чл.420, ал.1, предложение последно, вр. чл.422, ал.1, т.5, вр. чл.348, ал.1, т.1 и т.2, чл.424, ал.1 и чл.425, ал.1, т.1 НПК се иска възобновяване на НОХД №1716/2022 г. по описа на Районен съд - Русе, отмяна протоколно определение №371/21.10.2022г., с което е одобрено споразумение за решаване на делото в съдебното производство и връщане на делото за ново разглеждане от друг състав на първоинстанционния съд, в стадия на разпоредителното заседание.

В съдебно заседание прокурорът от Великотърновската апелативна прокуратура поддържа направеното от Главния прокурор искане за възобновяване на делото и излага съображения, че са налице изложените в него основания. Посочва, че Районен съд Русе е допуснал нарушение на закона като е одобрил споразумение по НОХД №1716/22г., с което на К. е било наложено наказание лишаване от свобода, чието изпълнение е отложено по чл. 66 от НК. К. не е бил реабилитиран към момента на извършване на деянието, за което е бил осъден по това дело и съществуващата законова забрана за повторно условно осъждане не е била съобразена от Районен съд Русе и вместо да откаже да одобри споразумението той го е сторил, с което е постановил неправилен акт и присъдата следва да бъде отменена и бъде възобновено наказателното производство.

Осъденото лице К. Г. К. не се явява в съдебно заседание за изразяване на становище.

Великотърновският апелативен съд, като извърши проверка за наличие на претендираните в искането основания за възобновяване на делото, в пределите на правомощията си по чл. 347 от НПК, намери за установено следното:

Искането за възобновяване е процесуално допустимо. Предмет на искането е акт от кръга на визираните в чл.419 от НПК, непроверен по касационен ред по жалба на страната в чийто интерес се предлага отмяната.

Направено е от процесуално легитимирано лице по чл.420, ал. 1 от НПК, като от съдържанието на искането се извежда оплакване за наличието на основание за възобновяване по чл.422, ал. 1, т. 5 НПК, във връзка с допуснато съществено нарушение по чл.348, ал. 1, т. 1 и т.2 от НПК.

Разгледано по съществото искането за възобновяване е основателно, като съображенията за това са следните:

С искането е заявено основание за възобновяване на делото по чл. 422, ал. 1, т. 5 от НПК, във връзка с допуснати съществени нарушения по чл.348, ал. 1, т. 1 и т. 2 от НПК. С протоколно определение №371/21.10.2022 г., постановено по НОХД № 1716/2022 г., Районен съд - Русе, е одобрил споразумение за решаване на делото в съдебното производство, по силата на което подсъдимият К. се е признал за виновен за извършено в периода 19.11.2020г до 16.02.2021г престъпление по чл.234в, ал.2 вр. ал.1 НК и се е съгласил при условията на чл.55, ал.1, т.1 НК да му бъде наложено наказание „лишаване от свобода“ за срок от осем месеца, изпълнението на което, на основание чл.66, ал.1 НК, да се отложи с изпитателен срок от три години. Определението не подлежи на въззивна и касационна проверка и е влязло в сила на 21.10.2022г. От приложената по делото справка за съдимост е видно, че спрямо К. Г. К. са постановени следните влезли в сила съдебни актове: С Присъда № 87/10.07.2003г по НОХД №1555/2003г на РС - Русе, за деяние, извършено през периода 10 - 13.12.1999г., му е наложено наказание една година „лишаване от свобода“, изпълнението на което, на основание чл.66, ал.1 НК, е отложено с изпитателен срок от три години. Присъдата е влязла в сила на 10.07.2003г.; С Определение № 93/26.02.2004г по НОХД №436/2004г на РС - Русе, за деяние, извършено през периода 01 - 04. 12.1999г., му е наложено наказание една година „лишаване от свобода“, изпълнението на което, на основание чл.66, ал.1 НК, е отложено с изпитателен срок от три години. Определението е влязло в сила на 26.02.2004 г.; С Определение № 312/30.11.2016г по НОХД №2320/2016г на РС- Русе, за деяние, извършено на 12.11.2016г., му е наложено наказание една година „лишаване от свобода“, изпълнението на което, на основание чл.66, ал.1 НК, е отложено с изпитателен срок от три години. Определението е влязло в сила на 30.11.2016г.; С Определение №95/22.02.2017г по НОХД № 371/2017г на РС- Русе, за деяние, извършено през периода 04 - 07.12.2016г, му е наложено наказание „пробация“ с двете задължителни пробационни марки за срок от 10/десет/ месеца; безвъзмезден труд в полза на обществото в размер на 100 часа годишно за срок от една година и „глоба“ в размер на 100/сто/ лева. Определението е влязло в сила на 22.02.2017 г.

Деянията по НОХД №1555/2003г и НОХД №436/2004г са извършени при реална съвкупност помежду си, поради което са едно осъждане, за което е настъпила реабилитация по чл.86 НК, с изтичане на изпитателния срок по второто осъждане - на 26.02.2007г. Съгласно чл.86, ал.2 НК реабилитация по

право не настъпва за престъпление, извършено от пълнолетно лице, което е било реабилитирано. По делото няма данни подсъдимият да е реабилитиран от съда за осъжданията по НОХД №2320/2016г и НОХД №371/2017г. По отношение на тези две осъждания реабилитация може да настъпи по чл.88а НК. Съгласно чл.88а, ал.3 вр. ал.1 НК, в случаите на условно осъждане, срокът на реабилитацията започва да тече от деня, в който е изтекъл изпитателния срок. По отношение на осъждането по НОХД №2320/2016г изпитателният срок е изтекъл на 30.11.2019г., от който момент започва да тече 5 - годишния срок за реабилитация по чл.88а, ал.1 вр. чл.82, ал.1, т.4 НК, който предстои да изтече на 30.11.2024 г.

Към периода на извършване на престъплението по НОХД №1716/2022г на РС - Русе, а именно 19.11.2020 г. до 16.02.2021г., реабилитация по чл.88а, ал.1 вр. чл.82, ал.1, т.4 НК не е настъпила за осъдения К. Г. К. за предишното му осъждане по НОХД №2320/2016г. За да се приложи чл.66 от НК е необходимо лицето да не е осъждано на лишаване от свобода за престъпление от общ характер. Видно е от справката за съдимост, че К. Г. К. е осъден по НОХД №2320/2016г. на лишаване от свобода за срок от една година за престъпление от общ характер по чл.129 от НК. Последното означава, че не са били налице и предпоставките за приложение на чл.66, ал.1 НК.

Районен съд - Русе не е изпълнил процесуалните си задължения по чл.382, ал.7 НПК и е одобрил споразумение, което противоречи на закона - на чл.66, ал.1 НК. Като е одобрил споразумението в противоречие със закона РРС е нарушил и процесуалните правила, а именно чл.382 ал.7 от НПК защото съгласно тази норма съдът одобрява споразумението, когато не противоречи на закона.

Допуснатите съществени нарушения по чл.348, ал.1, т.1 и т.2 НПК съставляват основание по чл.422, ал. 1, т. 5 от НПК за възобновяване на НОХД №1716/2022 г. по описа на Районен съд – Русе, отмяна на протоколно определение №371/21.10.2022г, постановено по НОХД №1716/2022г по описа на Районен съд – Русе и връщане на делото за ново разглеждане от друг състав на съда. С оглед на изложеното искането на Главния прокурор е основателно и следва да се уважи.

Водим от горното и на основание чл. 425, ал. 1, т. 1 от НПК, Велкотърновският апелативен съд

РЕШИ:

ВЪЗОБНОВЯВА НОХД №1716/2022 г. по описа на Районен съд – Русе.

ОТМЕНЯ определение №371/21.10.2022г, постановено по НОХД №1716/2022г по описа на Районен съд – Русе за одобряване на споразумение по делото.

ВРЪЩА делото за ново разглеждане от друг състав на първоинстанционния съд от стадия на разпоредителното заседание.

Решението не подлежи на обжалване и протестиране.

Председател: _____

Членове:

1. _____

2. _____