

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

№ 77

гр. Разград, 21.04.2022 г.

ОКРЪЖЕН СЪД – РАЗГРАД, ПЪРВИ ВЪЗЗИВЕН НАКАЗАТЕЛЕН СЪСТАВ, в публично заседание на двадесет и осми март през две хиляди двадесет и втора година в следния състав:

Председател: Лазар Й. Мичев

Членове: Емил Д. Стоев
Пламен М. Драганов

при участието на секретаря М. В. Н.
в присъствието на прокурора Ив. Р. Р.
като разгледа докладваното от Лазар Й. Мичев Въззивно частно наказателно дело № 20223300600028 по описа за 2022 година

Производството е по реда на глава XXI от НПК.

С определение № 1/05.01.2021 г. по ч.н. дело № 211/2021 г., РС-Кубрат групирал наказанията на осъдения КР. ИЛ. АТ., наложени по: нох дело № 143/2021 г. по описа на РС-Тутракан – лишаване от свобода за срок от една година при първоначален общ режим; нох дело № 112/2021 г. по описа на РС-Тутракан – лишаване от свобода за срок от осем месеца, при първоначален общ режим; по нох дело № 5211/2021 г. по описа на РС-Пловдив – лишаване от свобода за срок от четири месеца, при първоначален общ режим и по нох дело № 7/2021 г. по описа на РС-Кубрат, изцяло отменена с присъда № 20/27.09.2021 г. по внох дело № 208/2021 г. по описа на ОС-Разград – лишаване от свобода за срок от четири месеца, при първоначален общ режим, като определил едно общо наказание в размер на най-тежкото от тях – лишаване от свобода за срок от една година, което да изтърпи при първоначален общ режим, при изпълнението на което да се зачете и изтърпяното.

Със същото определение РС-Кубрат приел, че не е налице необходимост и правна възможност от разглеждане на предходна кумулация – по ч.н. дело № 164/2020 г. по описа на РС-Тутракан, с влязло в сила на 28.08.2020 г. определение както и че не дължи ново произнасяне по наличие на предпоставките за приложение на чл. 68, ал. 1 от НК и нова преценка за приложението на чл. 69, ал. 2 от НК, във връзка с изпълнението на определеното общо най-тежко наказание лишаване от свобода за срок от осем месеца, увеличено с три месеца, или общо единадесет месеца, предвид противостоящите разпореждания в този смисъл на различните съдилища:

1. ОС-Разград с присъда № 20/27.09.2021 г. по внох дело № 208/2021 г., на основание чл. 69, ал. 2 от НК освобождава изцяло от изтърпяване на приведеното по реда на чл. 68, ал. 1 от НК общо наказание по определение от 12.08.2020 г. по ч.н. дело № 164/2020 г. по описа на РС-Тутракан;
2. РС-Пловдив с присъда № 83/23.09.2021 г. по нох дело № 5211/2021 г., на основание чл. 69, ал. 2 от НК го освобождава отчасти от това наказание и определя да изтърпи отделно наказание в размер на осем месеца лишаване от свобода;

3. РС-Тутракан с присъда № 15/23.09.2021 г. по нох дело № 112/2021 г. , на основание чл. 68, ал. 1 от НК привежда в изпълнение наложеното наказание лишаване от свобода за срок общо единадесет месеца по определение от 12.08.2020 г. по ч.н. дело № 164/2020 г. по описа на РС-Тутракан.

Съдът приел, че РП-Разград следва да съобрази дали да предприеме други действия, съобразени със становищата в ТР № 3/16.11.2009 г. по т.д. № 3/2009 г. на ОСНК на ВКС, Постановление № 4/28.06.1965 г. по НД № 2/1965г. на Пленума на ВС и ТР № 6/30.06.2014 г. по ТД № 6/2013 г. на ОСНК на ВКС, тъй като РС-Кубрат, в този му състав не може да се произнася по правилността на изброените влезли в сила съдебни актове, в съответната им част, като пререшава отново въпросите по чл. 68 – чл. 69 от НК във връзка с привеждането в изпълнение на определеното общо наказание по ч.н. дело № 164/2020 г. по описа на РС-Тутракан.

Недоволен от втората част на определението останал прокурора, който го протестира като неправилно. Счита, че следва да бъде постановено групиране на наказанията по първи и трети пункт от предложението.

Предлага на съда да измени атакуваното определение по ч.н. дело № 211/2021 г. по описа на РС-Кубрат, като на осъдения непълнолетен КР. ИЛ. АТ. , по влезлите спрямо него четири съдебни акта: по нох дело № 80/2020 г. – пробация; нох дело № 66/2020 г. – лишаване от свобода за срок от шест месеца, изтърпяването на което, на основание чл. 69, ал. 1 от НК, е отложено за изпитателен срок от две години; нох дело № 53/2020 г. – лишаване от свобода за срок от осем месеца, изтърпяването на което, на основание чл. 69, ал. 2 от НК, е отложено за изпитателен срок от две години и нох дело № 99/2020 г. – пробация, и четирите по описа на РС-Тутракан, да му бъде определено едно общо наказание в размер на най-тежкото от тях, а именно осем месеца лишаване от свобода, изтърпяването на което да бъде отложено за изпитателен срок от две години.

На основание чл. 69, ал. 1 от НК да бъде приведено в изпълнение така определеното общо наказание. На основание чл. 69, ал. 2 от НК непълнолетния да бъде освободен отчасти от изтърпяването на това наказание, като да изтърпи наказание лишаване от свобода за срок от три месеца, при първоначален общ режим.

На основание чл. 25, ал. 2 от НК да бъде приспаднато времето, през което осъдения А. е търпял наказание лишаване от свобода до момента; времето през което е изтърпял наказанието “пробация“, считано от 07.07.2020 г. до влизане в сила на определението / в сила от 28.08.2020 г./, както и времето през което е бил задържан с мярка за неотклонение задържане под стража и времето през което е бил задържан с прокурорско постановление от 26.02.2020 г. по нох дело № 80/2020 г. по описа на РС-Тутракан и времето през което е бил задържан по ЗМВР по нох дело № 5211/2021 г. по описа на РС-Пловдив, считано от 22.04.2021 г. до влизане в сила на присъдата – 09.10.2021 г.

Препис от частния протест е връчен на осъдения и защитника му. Няма постъпило възражение.

С протеста не са направени доказателствени искания.

Протеста се поддържа и в съдебно заседание от участващия по делото прокурор от ОП-Разград. Прокурорът счита, че по отношение на осъдения А. следва да бъде определено едно общо наказание по четири влезли в сила съдебни акта, а именно : нох дело № 80/2020 г. с наложено наказание пробация; нох дело № 66/2020 г. с наложено наказание лишаване от свобода за срок от шест месеца, чието изтърпяване е отложено, на основание чл. 69, ал. 1 от НК, за изпитателен срок от две години; нох дело № 53/2020 г. с наложено наказание лишаване от свобода за срок от осем месеца, чието изтърпяване, на основание чл. 69, ал. 1 от НК, е отложено за изпитателен срок от две години и нох дело № 99/2020 г. с наложено наказание пробация, като бъде наложено най-тежкото наказание, а именно осем месеца

лишаване от свобода, чието изтърпяване, на основание чл. 69, ал. 1 от НК, бъде отложено за изпитателен срок и на основание чл. 68, ал. 1 от НК бъде приведено в изпълнение така определеното общо наказание, а на основание чл. 69, ал. 2 от НК бъде освободен отчасти от изтърпяването на това наказание, като изтърпи по тази съвкупност наказание лишаване от свобода за срок от три месеца при първоначален общ режим. На основание чл. 25, ал. 2 от НК да бъде приспаднато времето през което непълнолетния А. е търпял наказание лишаване от свобода до момента, както и времето през което е търпял наказание пробация, времето през което е бил с мярка за неотклонение задържане под стража, времето през което е бил задържан с прокурорско постановление и времето през което е бил задържан по ЗМВР.

Служебният защитник на осъдения адв. С. изразява становище да не се уважава протеста на прокурора. Счита, че протестиращия съдебен акт е правилен и законосъобразен.

Осъденият К.А., редовно призован, не се явява и не заявява становище.

Съдът, като съобрази изложените от страните доводи и възражения и служебно провери законосъобразността и правилността на постановеното определение, намира за установено следното:

1. С Присъда № 12/22.05.2020 г. по нох дело № 80/2020 г. по описа на РС – Тутракан КР. ИЛ. АТ. е признат за виновен в извършването на престъпление по чл. 195, ал. 1, т. 3 вр. с чл. 194, ал. 1 вр. с чл. 63, ал. 1, т. 3 вр. с чл. 26, ал. 1 вр. с чл. 20, ал. 2 от НК, за което му е наложено наказание пробация, като на основание чл. 59, ал. 1 от НК, съдът зачел времето, през което А. е бил задържан с мярка за неотклонение и с прокурорско постановление, считано от 26.02.2020 г.

Деянието е извършено през нощта на 25/26.02.2020 г.

Присъдата е влязла в сила на 09.06.2020г.

2. С присъда № 15/03.06.2020 г. по нох дело № 66/2020 г. по описа на РС- Тутракан, КР. ИЛ. АТ. е признат за виновен в извършването на престъпление по чл. 195, ал. 1, т. 3 вр. с чл. 194, ал. 1 вр. с чл. 20, ал. 2 вр. с чл. 63, ал. 1, т. 3 от НК, за което му е наложено наказание шест месеца лишаване от свобода, като на основание чл. 69, ал. 1 от НК изтърпяването на наказанието е отложено за изпитателен срок от две години.

Деянието е извършено в периода от 16.11.2019 г. до 17.11.2019 г.

Присъдата е влязла в сила на 19.06.2020 г.

3. С присъда № 14/03.06.2020 г. по нох дело № 53/2020 г. по описа на РС- Тутракан, КР. ИЛ. АТ. е признат за виновен в извършването на престъпление по чл. 195, ал. 1, т. 3 вр. с чл. 194, ал. 1 вр. с чл. 20, ал. 2 вр. с чл. 26, ал. 1 вр. с чл. 63, ал. 1, т. 3 от НК, за което му е наложено наказание осем месеца лишаване от свобода, като на основание чл. 69, ал. 1 от НК изтърпяването на наказанието е отложено за изпитателен срок от две години.

Деянието е извършено на 02/03.12.2019 г.

Присъдата е влязла в сила на 19.06.2020 г.

4. С присъда № 16/22.06.2020 г. по нох дело № 99/2020 г. по описа на РС- Тутракан, КР. ИЛ. АТ. е признат за виновен в извършването на престъпление по чл. 194, ал. 1 вр. с чл. 20, ал. 2 чл. с чл. 26, ал. 1 вр. с чл. 63, ал. 1, т. 3 от НК, за което му е наложено наказание пробация.

Деянието е извършено в периода от 22.08.2019 г. до 08.11.2019 г.

Присъдата е влязла в сила на 08.07.2020 г.

С протоколно определение от 12.08.2020 г. по ч.н. дело № 164/2020 г., на основание чл.

25, ал. 1 вр. с чл. 23, ал. 1 от НК, са групирани наказанията по горните три присъди, като е наложено най-тежкото наказание – осем месеца лишаване от свобода, чието изтърпяване е отложено за изпитателен срок от две години, а на основание чл. 24 от НК е увеличено определеното общо наказание лишаване от свобода с три месеца до размера на единадесет месеца лишаване от свобода., като на основание чл. 25, ал. 2 от НК, съдът приспаднал времето през което А. е изтърпял отчасти наказанието пробация, както и времето през което е бил задържан. Определението е влязло в сила на 28.08.2020 г.

5. С присъда № 16/21.07.2021 г. по нох дело № 142/2021 г. по описа на РС- Тутракан, КР. ИЛ. АТ. е признат за виновен в извършването на престъпление по чл. 195, ал. 1, т. 3, т. 4 и т. 7 вр. с чл. 194, ал. 1 вр. с чл. 26, ал. 1 вр. с чл. 28, ал. 1 вр. с чл. 63, ал. 1, т. 3 от НК, за което му е наложено наказание лишаване от свобода за срок от една година, което да изтърпи при общ първоначален режим.

Деянието е извършено в периода от 05.12.2020 г. до 12.12.2020 г.

Присъдата е влязла в сила на 06.08.2021 г.

Със същата присъда, на основание чл. 25, ал. 1 вр. с чл. 23, ал. 1 от НК е извършено групиране на наказанията по нох дело № 66/2020 г., нох № 53/2020 г. и двете по описа на РС-Тутракан, като е наложено най-тежкото наказание – осем месеца лишаване от свобода, което да бъде изтърпяно ефективно при общ първоначален режим.

6. С присъда № 15/21.07.2021 г. по нох дело № 112/2021 г. по описа на РС- Тутракан, КР. ИЛ. АТ. е признат за виновен в извършването на престъпление по чл. 346, ал. 2, т. 1, предл. 1 и 2 вр. с ал. 1 вр. с чл. 63, ал. 1, т. 3 от НК, за което му е наложено наказание лишаване от свобода за срок от осем месеца. На основание чл. 25, ал. 2 от НК вр. с чл. 59, ал. 1 от НК е приспаднало времето през което подсъдимия е търпял наказание пробация, както и времето през което осъдения е бил с мярка за неотклонение задържане под стража и е бил задържан с прокурорско постановление.

Деянието е извършено на 05/06.12.2020 г.

Присъдата е влязла в сила на 06.08.2021 г.

Със същата присъда, на основание чл. 68 ал. 1 от НК съдът привел в изпълнение наказание лишаване от свобода за срок от единадесет месеца, по протоколно определение от 12.08.2020 г. по ч.н. дело № 164/2020 г. по описа на РС-Тутракан, което да бъде изтърпяно при първоначален общ режим.

7. С присъда № 83/23.09.2021 г. по нох дело № 5211/2021 г. по описа на РС- Пловдив, КР. ИЛ. АТ. е признат за виновен в извършването на престъпление по чл. 195, ал. 1, т. 3, т. 5 и т. 7 вр. с чл. 194, ал. 1 вр. с чл. 28, ал. 1 вр. с чл. 63, ал. 1, т. 3 от НК, за което му е наложено наказание лишаване от свобода за срок от четири месеца, което да изтърпи при общ първоначален режим. На основание чл. 59, ал. 2 вр. с ал. 1 от НК е приспаднало времето през което осъдения е бил задържан по ЗМВР. На основание чл. 68, ал. 1 от НК е постановено осъдения да изтърпи изцяло наказанието по присъдата по нох дело № 5211/2021 г. на РС-Пловдив от четири месеца лишаване от свобода, както и отделно да изтърпи наказанието от единадесет месеца лишаване от свобода по ч.н. дело № 164/2020 г. по описа на РС-Тутракан. На основание чл. 69, ал. 2 от НК е освободен отчасти от изтърпяването на това наказание, като е определено да изтърпи от него осем месеца лишаване от свобода, при общ първоначален режим.

Деянието е извършено на 21.04.2021 г.

Присъдата е влязла в сила на 09.10.2021 г.

8. С присъда № 9/09.06.2021 г. по нох дело № 7/2021 г. по описа на РС-Кубрат, отменена с Присъда № 20/27.09.2021 г. по внох дело № 208/2021 г. по описа на ОС-Разград, КР. ИЛ. АТ. е признат за виновен в извършването на престъпление по чл. 195, ал. 1, т. 3, предл. 2, т. 4, предл. 2 и т. 7 вр. с чл. 194, ал. 1 вр. с чл. 26, ал. 1 вр. с чл. 28, ал. 1 вр. с чл. 63, ал. 1, т. 3 от НК, за което му е наложено наказание лишаване от свобода за срок от четири месеца, което да изтърпи при първоначален общ режим.

На основание чл. 68, ал. 1 от НК е приведено в изпълнение определеното общо наказание на А. по ч.н. дело № 164/2020 г. по описа на РС-Тутракан, с което му е наложено наказание в размер на единадесет месеца лишаване от свобода при първоначален общ режим. На основание чл. 69, ал. 2 от НК А. е освободен изцяло от изтърпяването на наказанието лишаване от свобода за срок от единадесет месеца по ч.н. дело № 164/2020 г. на РС-Тутракан.

Деянието е извършено на 28.08.2020 г.

Присъдата е влязла в сила на 13.10.2021 г.

Въз основа на така установената фактическа обстановка, настоящият съдебен състав направи следните правни изводи:

Протестът се явява процесуално допустим, като подаден от легитимирана страна, в законоустановения срок и срещу акт, подлежащ на въззивна проверка. Разгледан по същество се явява неоснователен.

Съгласно чл. 23, ал. 1 от НК, ако с едно деяние са извършени няколко престъпления или ако едно лице е извършило няколко отделни престъпления, преди да е имало влязла в сила присъда, за което и да е от тях съдът, след като определи наказанията за всяко престъпление отделно, налага най-тежкото от тях. Посоченото правило за групиране на наказанията, наложени за престъпления, извършени в условията на съвкупност, намира приложение и когато лицето е осъдено с отделни присъди, съгласно чл. 25, ал. 1 от НК.

Първоинстанционният съд правилно и законосъобразно е приел, че по отношение на последните четири осъждания спрямо КР. ИЛ. АТ. са налице основания по чл. 25, ал. 1 вр. с чл. 23, ал. 1 от НК за налагане на общо най-тежко наказание, доколкото са за деяния, извършени в условията на реална съвкупност – по тази съвкупност деянията са извършени преди, за което и да е от тях, да има влязла в сила присъда. В тази съвкупност са включени следните четири осъждания:

По нох дело № 143/2021 г. по описа на РС-Тутракан деянието е извършено в периода 05-12-12.12.2020 г., а присъдата е влязла в сила на 06.08.2021 г. Наложено е наказание една година лишаване от свобода.

По нох дело № 112/2021 г. по описа на РС-Тутракан деянието е извършено на 05/06.12.2020 г., а присъдата е влязла в сила на 06.08.2021 г. Наложено е наказание осем месеца лишаване от свобода.

По нох дело № 5211/2021 г. по описа на РС-Пловдив деянието е извършено на 21.04.2021 г., а присъдата е влязла в сила на 09.10.2021 г. Наложено е наказание четири месеца лишаване от свобода.

По внох дело № 208/2021 г. по описа на ОС-Разград деянието е извършено на 28.08.2020 г., а присъдата е влязла в сила на 13.10.2021 г. Наложено е наказание четири месеца лишаване от свобода.

Видно от горното деянията по тези четири осъждания са извършени преди да е имало влязла в сила присъда за което и да било от тях. Последно е извършено деянието по нох

дело № 5211/2021 г. – 21.04.2021 г. Първи по време са влезли в сила присъдите по първите две дела – на 06.08.2021 г.

По тази съвкупност съдът е наложил най-тежкото наказание, именно една година лишаване от свобода, наложено по нох дело № 143/2021 г. по описа на РС-Тутракан, при първоначален общ режим и при зачитане на изтърпяната до момента част.

С направеното пред РС-Кубрат предложение, прокурора изрично посочил, че не желае увеличаване на определеното общо наказание по реда на чл. 24 от НК и първоинстанционния съд не е обсъждал приложението на тази разпоредба.

Въззивната инстанция намира за правилно в конкретния случай становището на първоинстанционния съд, че не е налице необходимост за преразглеждане на извършеното с влязло в сила на 28.08.2020 г. определение по ч.н. дело № 164/2020 г. по описа на РС-Тутракан, с което е извършено групиране на наказанията по влезли в сила присъди по следните дела: нох дело № 80/2020 г., нох дело № 66/2020 г., нох дело № 53:2020 г. и нох дело № 99/2020 г., всички по описа на РС-Тутракан.

По тази съвкупност е определено обща наказание, увеличено по реда на чл. 24 от НК до размера на единадесет месеца лишаване от свобода. По принцип, при наличието на определени предпоставки е допустимо ново произнасяне по предходна съвкупност, но в случая такива не са налице.

По същество прокурорът не оспорва групирането на осъжданията по първата съвкупност. Единствено се иска ново произнасяне по влязлата в сила присъда по внох дело № 208/2021 г. по описа на ОС-Разград, и то само в частта с която, на основание чл. 69, ал. 2 от НК е постановено осъдения А. да бъде освободен изцяло от изтърпяване на определеното общо наказание по ч.н. дело № 164/ 2020 г. по описа на РС-Тутракан, като вместо това бъде постановено частично освобождаване, в резултат на което бъде постановено осъдения А. да изтърпи наказание от три месеца лишаване от свобода по тази съвкупност.

Въззивната инстанция намира, че този въпрос не следва да бъде преразглеждан, поради липса на основания за това. Отделно от това прокурора не сочи никакви конкретни съображения и доводи в подкрепа на искането си, които да бъдат предмет на обсъждане от страна на съда.

Съобразявайки горното съдът намери, че протестираното определение следва да бъде потвърдено като правилно и законосъобразно.

Воден от горното съдът

ОПРЕДЕЛИ:

ПОТВЪРЖДАВА О определение № 1/05.01.2022 г., постановено по чн дело № 211/2021 г. по описа на РС – Кубрат.

Определението е окончателно и не подлежи на обжалване и протестиране.

Председател: _____

Членове:

1. _____

2. _____