

РЕШЕНИЕ

№ 257

гр. Варна, 16.10.2023 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

ОКРЪЖЕН СЪД – ВАРНА, I - СЪСТАВ, в публично заседание на шестнадесети октомври през две хиляди двадесет и трета година в следния състав:

Председател: Станчо Р. Савов

Членове: Светла В. Даскалова
Румяна П. Петрова

при участието на секретаря Дебора Н. И.
в присъствието на прокурора С. Ив. С.
като разглежда докладваното от Станчо Р. Савов Частно наказателно дело № 20233100201334 по описа за 2023 година

за да се произнесе взе предвид:

Производството е по реда на чл. 44 от ЗЕЕЗА и предмет на разглеждане е получена ЕЗА по отношение на С. Г. И., родена на 15.05.1980. ЕГН: ***** в гр.Варна издадена от прокуратурата на Саарбрюкен Федерална Република Германия касаеща изтърпяване на наказание лишаване от свобода.

В съдебно заседание представителят на Варненска окръжна прокуратура изразява становище за наличие на визираните в закона предпоставки за предаване на И. на компетентния орган, издал заповедта, както и тези по чл.40ал.1т.4 от ЗЕЕЗА, поради което предоставя на съда да реши.

Защитникът на И. – адв.Г.К. излага съображения за отсъствието на предпоставките за предаване на исканото лице, поради което моли съда да не допуска предаването му, тъй като същата е българска гражданка, постоянно живееща в България и желае в да изтърпи наказанието лишаване от свобода в България.

Исканото лице заявява, че не е съгласна да бъде предадена на немските власти и не прави отказ от принципа на особеността по чл. 61 от ЗЕЕЗА. Моли съда да постанови да изтърпи наказанието в България с оглед на това, че постоянно живее в България и семейството и също живее също в България.

След преценка на материалите по делото и становищата на страните, изразени в съдебно заседание, съдът съобрази следното:

Производството по делото е образувано по издадена ЕЗА от 27.07.2021г. от Прокуратурата на Саарбрюкен Федерална Република Германия касаеща изтърпяване на наказание лишаване от свобода в размер на пет месеца и две седмици по подлежаща на изпълнение присъда от 28.11.2017г. , в сила от същата дата по дело № 41 VRs 02 Js 1803/17 на Районен съд Саарбрюкен Федерална Република Германия.

Предварителното задържане на И. е било от 21.11.2017г. до 28.11.2021г. т.е. 8 /осем/ дни, като лицето лично се е явило в съдебно заседание.

Предаването се иска с оглед изтърпяване на наказанието за извършени три престъпления в Германия на 21.11.2017г., а именно:

- Между 16.00 и 16.15 часа на 21.11.2017г. И. и съучастничката Й. К., като действали в изпълнение на предварително съставен план за действие и предварително решение за действие при условията на разделение на действията, отнели противозаконно в магазин „Каршат,, на „Банхофштрассе,, Саабрюкен от дамската чанта на потърпевшата Щ.-Т. портфейла на същата , в които се намирали личната й карта, притежаваното от нея свидетелство за правоуправление на МПС, карта на лице с увреждания, карта за здравословно състояние, банкова карта 1 СААР, банкова карта на Шпарда Банк, карта за пазаруване, скреч карта, както и 35-40 евро в брой.
- Около 16.26 часа на 21.11.2017г. И. и съучастничката Й. К., като действали в изпълнение на предварително съставен план за действие и предварително решение за действие при условията на разделение на действията, отнели противозаконно в магазин „Те Ка Макс,, на Банхофштрассе,, в Саарбрюкен от дамската чанта на потърпевшата Бауер портфейла на същата с 200 евро в брой, като съучастничката К. покрила дамската чанта на потърпевшата с пуловер, а И. отворила ципа на дамската чанта и извадила портфейла от там.
- На 21.11.2017г. И. и съучастничката И. К. направили опит с помощта на издадена от Банк 1 Саар за банкова сметка на потърпевшата Щ.-Т. с ILDN DE 82 5919 00000103 8490 12 банкова карта да изтеглят от банкомата на Шпарда Банк на „Банхофштрассе,, в Саабрюкен сума с неизвестен размер , при което им било известно, че те нямат право на това. Те не успели да изтеглят сумата, тъй като въвели неверен PIN код.

Така посочените престъпления осъществяват състав на наказателния кодекс на Германия – кражба в два случая в реална съвкупност и опит за компютърна измама при приложими правни разпоредби : §242 ал.1 ; §243 ал.1 изр. 2; §263 ал.2 и ал.3 т.1; § 263а ал.1 и ал.2; § 22; §23; §53; §73 и § 73с от НК.

Заповедта от формална страна е съобразена с изискванията на разпоредбата на чл. 37 от ЗЕЕЗА за форма и съдържание.

Съобразно нормата на чл. 45, ал. 3 от ЗЕЕЗА настоящият състав следва да обсъди дали са налице условията за предаване на исканото лице по смисъла на чл. 36 и чл. 41 от същия закон, както и да констатира липсата на основания за отказ да изпълни ЕЗА, уредени в чл.39 ЗЕЕЗА.

В изпълнение на това си задължение съставът на ВОС намира, че са налице положителните предпоставки за допускане на изпълнението на коментираната ЕЗА.

Касае се за пълнолетно лице, извършило деяние, за което, съгласно правото на издаващата държава се предвижда наказание „лишаване от свобода“ с максимален срок до 10 години.

В конкретния случай се иска задържането на лице с цел изпълнение на влязла в сила присъда, като сочените престъпления попадат в хипотезата на изрично изброените в чл.36, ал.3 от ЗЕЕЗА тридесет и две категории престъпления, за които не се изисква двойна наказуемост. Деянията представляват престъпления и по законодателството на Р България, а именно такова по чл.195 от НК, като същото е наказуемо с максимален срок от 10 години лишаване от свобода и чл.249 от НК, което е наказуемо до 8 години лишаване от свобода.

Наред с това не са налице абсолютните основания за отказ по чл. 39 от ЗЕЕЗА - престъпленията не са амнистирани в Р. България и не попадат под нейната наказателна юрисдикция; исканото лице не е осъдено за същото престъпление от български съд или съд на трета държава членка, не е изтърпяло и не търпи наказание за тези деяния, както и че лицето не е малолетно съгласно българското законодателство.

В случая настоящият състав на съда счита, че са налице факултативните основания за отказ да се изпълни ЕЗА, съгласно разпоредбата на чл. 40ал.1т.4 от ЗЕЕЗА. Преценявайки разпоредбата на чл.8 от ЕКЗПЧОС относно гарантираното право на зачитане на личния и семеен живот на исканото лице, както и събраните в съдебно заседание доказателства, видно от които безспорно се установява, че то същата е българска гражданка и постоянно живее в Р.България.

За да бъде допуснато изпълнение на наказанието в Република България е необходимо да се установи, че същият живее или постоянно пребивава в България- които предпоставки в случая безспорно са налице.

С оглед горното настоящият състав на съда счита, че са налице предпоставките на чл.40 ал.1 т.4 от ЗЕЕЗА за отказ от изпълнение на ЕЗА, тъй като разпоредбата цели да бъдат защитени правата на гражданите, които имат трайна фактическа обвързаност с територията на Р България, която от своя страна е определяща за съдържанието на личния им живот.

От друга страна мястото на изпълнение на наказанието следва да е най- близко до местоживеенето му с цел да не се стигне до непропорционална намеса в правото му на личен и семеен живот и да не се затрудни впоследствие процесът на ресоциализация след изтърпяване на наложеното наказание, както и възможността близките му да го посещава в затвора.

Не са налице и основания за отлагане на изпълнението или за условно изпълнение на заповедта по чл. 52 от ЗЕЕЗА.

Изложеното дава основание да се приеме, че искането на лицето се явява основателно и следва българският съд да приеме да се приведе в изпълнение от прокурора наказанието лишаване от свобода, наложено от съда на издаващата държава т.е. налице е факултативното основание за отказ за изпълнение на Европейската заповед за арест по отношение на И. по смисъла на чл.40, ал.1, т.4 ЗЕЕЗА, поради което и не следва да се допуска изпълнение на заповедта за арест, а Варненска окръжна прокуратура следва да приведе в изпълнение наложеното наказание в размер на пет месеца и две седмици.

Предвид изложеното Варненският окръжен съд на основание чл.44 ал.7 и 8 ЗЕЕЗА

РЕШИ:

ОТКАЗВА ДА ИЗПЪЛНИ Европейска заповед за арест от 27.07.2021г. издадена от прокуратурата на Саарбрюкен- Федерална Република Германия касаеща подлежаща на изпълнение присъда от 28.11.2017г. , в сила от същата дата по дело № 41 VRs 02 Js 1803/17 на Районен съд Саабрюкен ФР Германия с наложено наказание лишаване от свобода за срок от **пет месеца и две седмици** по отношение на българската гражданка С. Г. И., родена на 15.05.1980 в гр. Варна ЕГН *****

ПРИЕМА ДА СЕ ПРИВЕДЕ В ИЗПЪЛНЕНИЕ от Варненска окръжна прокуратура наказанието „Лишаване от свобода“ за срок от **пет месеца и две седмици** наложено на българската гражданка С. Г. И., родена на 15.05.1980 в гр. Варна ЕГН ***** по присъда от 28.11.2017г. , в сила от същата дата по дело № 41 VRs 02 Js 1803/17 на Районен съд Саарбрюкен - Федерална Република Германия.

ПОТВЪРЖДАВА взетата мярка за неотклонение спрямо гражданка С. Г. И., родена на 15.05.1980 в гр. Варна ЕГН ***** „ЗАДЪРЖАНЕ ПОД СТРАЖА“, взета по ЧНД №1333/2023г. на ВОС до привеждане в изпълнение на наказанието „Лишаване от свобода“

На основание чл. 260 от ЗИНЗС **НАСТАНЯВА** исканото лице С. Г. И., родена на 15.05.1980 в гр. Варна ЕГН ***** в Затвора Сливен до предаването ☐ на компетентните органи.

Решението подлежи на обжалване или протест пред Варненски апелативен съд в 5-дневен срок, считано от днес.

След влизане в сила на решението препис следва да се изпрати на Варненска окръжна прокуратура за изпълнение на процедурата по чл.44 ал.11 от ЗЕЕЗА.

Заверен препис от настоящото решение да се изпратят на издаващия орган, ВКП и МП.

Председател: _____

Членове:

1. _____

2. _____