

# РЕШЕНИЕ

№ 44

гр. Стара Загора, 29.02.2024 г.

## В ИМЕТО НА НАРОДА

**ОКРЪЖЕН СЪД – СТАРА ЗАГОРА, III НАКАЗАТЕЛЕН СЪСТАВ**, в публично заседание на двадесет и осми февруари през две хиляди двадесет и четвърта година в следния състав:

Председател: Соня Хр. Каменова

Членове: Красимира Д. Стоянова  
Цветислава Ив. Стайкова

при участието на секретаря К.Д.Ц.

в присъствието на прокурора Р. Р.

като разгледа докладваното от Красимира Д. Стоянова Въззивно наказателно дело от общ характер № 20245500600029 по описа за 2024 година

Производството е по реда на глава XXI от НПК.

С Присъда № 162 от 07.12.2023 г., постановена по НОХД № 2648/2023 г. по описа на Районен съд – Стара Загора, подсъдимия Б. В. М. е признат за виновен в това, че на 17.04.2023 г. в гр. Стара Загора, чрез повреждане на преграда, здраво направена за защита на имот – врата на магазин и чрез използване на техническо средство – нож с метална дръжка, е отнел чужди движими вещи: 1 брой стек състоящ се от 10 броя кутии с цигари марка "Омме", розово, слим, на стойност от 5,50 лева, за брой кутия или общо на стойност 55,00 лева; 1 брой стек състоящ се от 10 брой кутии с цигари марка "Карелия", шарена, на стойност от 5,20 лева, за брой кутия, или общо на стойност 52,00 лева; 2 броя стека, всеки един състоящ се от по 10 брой кутии цигари или общо 20 броя кутии цигари марка "Марлборо" от 100 мм. тъмно синьо, на стойност 5,20 лева, за брой кутия, или общо на стойност 104,00 лева; 1 броя стек, състоящ се от 11 броя кутии цигари, марка "Собрание" Голд /златно/, 80 мм., на стойност 6,50 лева за брой кутия, или общо на стойност 71,50 лева; 1 брой стек, състоящ се от 10 броя кутии цигари

марка "Собрание" черно, тънко, на стойност 5,80 лева за брой кутия, или общо на стойност 58,00 лева; 15 броя кутии цигари марка "Парламент" 100 мм., на стойност 6,50 лева за брой кутия, или общо на стойност 97,50 лева; 15 броя кутии цигари марка "Парламент" 80 мм, на стойност 6,80 лева за брой кутия, или общо на стойност 102,00 лева; 9 броя кутии с цигари марка "Дънхил" Селект, слим на стойност 6,20 лева за брой кутия, или общо на стойност 55,80 лева; 1 брой кутия с цигари марка "Дънхил" лилав, слим на стойност 5,80 лева за брой кутия; 8 броя кутии с цигари марка "Дънхил" тъмен селект, на стойност 5,70 лева за брой кутия, или общо на стойност 45,60 лева; 3 бр. кутии с цигари марка "Дънхил" светъл селект, на стойност 5,70 лева, за брой кутия, или общо на стойност 17,10 лева; 7 броя кутии с цигари марка "Vogue" лилав, слим, на стойност 5,50 лева за брой кутия или общо на стойност 38,50 лева; 5 броя кутии с цигари марка „Давидов“ Голд, на стойност 6,00 лева за брой кутия, или общо на стойност 30,00 лева; 13 броя кутии с цигари марка „Давидов“ слим, на стойност 5,50 лева за брой кутия, или общо на стойност 71,50 лева; парична сума в размер на 160,00 лева на банкноти, както следва: 20 броя банкноти с номинал по 5 лева; 6 броя банкноти с номинал по 10 лева, или всички вещи на обща стойност 964,30 /деветстотин шестдесет и четири лева и тридесет стотинки/ лева, собственост на ЕТ „\*\*\*“ – Стара Загора, с ЕИК 202117513 от владението на З.К.А., от гр. Стара Загора – собственик, без нейно съгласие с намерение противозаконно да ги присвои, като деянието е извършено в условията на опасен рецидив по смисъла на чл.29, ал.1, б. „а“ б. „б“ от НК, поради което и на основание чл.196, ал.1, т.2, вр. чл.195, ал.1, т.3 и т.4, вр. чл.194, ал.1, вр. чл.29, ал.1, б. „а“ б. „б“, вр. чл.58а, ал.1 от НК е осъден на „Лишаване от свобода“ за срок от две години и шест месеца, което наказание да изтърпи при първоначален „Строг“ режим.

С присъдата на основание чл.59, ал.1 и ал.2 от НК съдът е приспаднал времето, през което подсъдимият Б. В. М. е бил задържан с МН „Задържане под стража“, считано от 17.04.2023 г. до привеждане в изпълнение на наказанието.

Постановено е веществените доказателства по делото да бъдат отнети в полза на държавата и унищожени.

Подсъдимият Б. В. М. е осъден да заплати направените по делото

разноски в размер на 522,44 лв. по сметка на ОД МВР – Стара Загора.

Постъпил е протест от прокурор при РП – Стара Загора срещу постановената присъда.

В протеста се развиват оплаквания за неправилност на присъдата поради несправедливост на наложеното с нея наказание на подсъдимия М.. Развиват се съображения за несъответствие на наложеното от първоинстанционния съд наказание, както със степента на обществена опасност на извършеното от подсъдимия М. престъпление като деяние, така и със степента на личната му обществена опасност.

Прави се искане за изменение на обжалваната присъда чрез увеличаване на размера на наложеното на подсъдимият Б. В. М. наказание „лишаване от свобода“, което да бъде индивидуализирано от въззивния съд в размер на пет години и четири месеца, като след редукцията му на основание чл.58а, ал.1 от НК му се наложат три години и шест месеца вместо наложените от първия съд две години и шест месеца.

Срещу протеста е постъпил писмен отговор по чл.322 от НПК от адв. М. Т. в качеството на служебен защитник на Б. В. М., в което изразява становище, че постановената присъда е законосъобразна, правилна и обоснована. Искането е депозирания протест да бъде оставен без уважение, а присъдата като правилна и законосъобразна да бъде потвърдена.

В съдебно заседание протеста и направеното в него искане се поддържат от представителя на Окръжна прокуратура – Стара Загора.

Подсъдимият М. и защитникът му молят протеста да бъде оставен без уважение, а атакуваната присъда да бъде потвърдена.

Въззивният съд, след като съгласно чл. 314, ал.1 от НПК извърши цялостна служебна проверка на присъдата, и по повдигнатите в протеста основания прие, че същата е постановена при допуснати съществени процесуални нарушения, които са основание за нейната отмяна без да се обсъждат доводите във въззивния протест по същество.

Допуснатите от първоинстанционния съд съществени нарушения на процесуалните правила се изразяват в следното:

Видно от изготвения протокол от съдебно заседание на 07.12.2023 г. първоинстанционният съд е провел разпоредително заседание, в хода на

което е изслушал единствено прокурора по въпросите по чл.248, ал.1 от НПК, като на служебния защитник адв. М. Т. и на подсъдимия Б. М. първоинстанционният съд чрез председателя на съдебния състав, не е осигурил възможността да изразят становището си по тези въпроси. В съдебния протокол за становище на защитника и подсъдимия е вписано единствено желанието им за разглеждане на делото по реда на диференцираната процедура по Глава 27 от НПК, в хипотезата на чл.371, т.2 от НПК, като общо и декларативно след това им изявление е вписано, че „Нямат искания по въпросите, поставени за разглеждане в разпоредителното заседание.“ Дори и действително да е била такава волята на служебния защитник и подсъдимия – да нямат възражения и искания по останалите въпроси, предмет на обсъждане, в хода на разпоредителното заседание, които са изчерпателно регламентирани в разпоредбата на чл.248, ал.1 от т.1 до т.8 от НПК, то тук е ролята на председателят на съдебния състав да изиска изразяването на становище, особено по въпроса по т.3 – допуснато ли е на досъдебното производство отстранимо съществено нарушение на процесуалните правила, довело до ограничаване на процесуалните права на обвиняемия, а така също и становището им по т.6 от НПК, касаещо мярката за неотклонение на подсъдимия М., което не е сторено.

Районният съд като е отнел възможността на подсъдимия и на защитника му да изразят становищата си по чл.248, ал.1 от НПК грубо е нарушил правата им в разпоредително заседание.

Допуснато е и друго съществено процесуално нарушение на процедурата за провеждане на разпоредително заседание, като е нарушен чл. 248, ал.5 от НПК. Съгласно разпоредбата на чл.248, ал.5 от НПК, след изслушване на прокурора и лицата по чл.247в, ал.1 и ал.2 от НПК, съдът се произнася **с определение** по обсъжданите в разпоредително заседание въпроси, което съгласно разпоредбата на ал.6 от същия текст се обявява на страните в разпоредително заседание.

Видно от изготвения Протокол № 2311 от 07.12.2023 г. по НОХД № 2648/2023 г. по описа на РС – Стара Загора липсва произнасяне на съдебния състав по въпросите по чл.248, ал.1 от НПК, като съдът се е произнесъл единствено по въпроса по т.4 – реда за разглеждане на делото, а по останалите въпроси липсват както мотиви, така и диспозитив на изискуемото от закона

определение, което да бъде обявено в съдебно заседание.

Посочените нарушения на процесуалните правила за провеждане на разпоредителното заседание – неизслушването на всички лица по чл.247в, ал.1 и ал.2 от НПК и липсата на определение на съда по въпросите по чл.248, ал.1 от НПК, всяко от които явяващо се съществено процесуално нарушение, са толкова съществени, че са равнозначни на липсата на проведено разпоредително заседание по делото, явяващо се основание за отмяна на постановената присъда.

Въззивният съд констатира, че са допуснати и други процесуални нарушения в проведеното от първия съд съдебно заседание по разглеждане на делото по реда на Глава 27 от НПК. Съдът не е предявил на страните веществените доказателства по делото, по които иначе се е произнесъл с атакуваната присъда, а при прочитането по реда на чл.283 от НПК машинално са изброени и описани всички материали, съдържащи се по досъдебното производство, включително: „Уведомление за образуване на ДП; Искане за вземане на мярка за неотклонение; Постановление за привличане на обвиняем; Постановление за удължаване на срока за разследване и други.“, които нямат характер на документи, съдържащи факти от значение за изясняване на обстоятелствата по делото.

Въззивният съд констатира и друго съществено процесуално нарушение, което се явява основание за отмяна на протестираната присъда. Видно от протокола от проведеното съдебно заседание на 07.12.2023 г., съдът в 11,10 ч. е съобщил на страните, че се оттегля на тайно съвещание и ще обяви постановената от него присъда в 11,20 ч.. Отражено е в протокола, че в 11,20 ч. в присъствието на подсъдимия М., защитника адв. Т. и прокурор Стойчев от РП – Стара Загора, съдът е обявил постановената от него Присъда № 162 от 07.12.2023 г., и отразено е, че протоколът се е изготвил в съдебно заседание, което е приключило в 11,20 ч.. Видно от приложената по делото присъда на хартиен носител, на същата е отбелязано, че електронните подписи върху оригинала на този файл са положени от председателят на съдебния състав съдия Тодор Минов в 11:22:14 ч., от съдебния заседател Р.а Терзиева – в 11:23:27 ч. и от съдебния заседател Р.а Кондева – в 11:23:54 ч., от което е видно, че към момента на обявяване на присъдата в съдебно заседание същата не е била подписана от съдебния състав в нарушение на

разпоредбата на чл.310, ал.1 от НПК. Съгласно посочената разпоредба: „Присъдата се изготвя в единната информационна система на съдилищата и се обявява от председателя незабавно, след като е подписана с квалифициран електронен подпис от всички членове на състава на съда.“

Предвид гореизложеното, съдът намира, че тъй като констатираните съществени процесуални нарушения са неотстраними от въззивната инстанция, а следва да бъдат отстранени при новото разглеждане на делото от първоинстанционния съд, с оглед на което и на основание чл.334, т.1, вр. чл.335, ал.2, вр. чл.348, ал.3, т.1 от НПК протестираната присъда следва да бъде отменена и делото върнато за ново разглеждане от друг състав на същия съд.

Воден от горните мотиви, съдът

## **РЕШИ:**

**ОТМЕНЯ** Присъда № 162 от 07.12.2023 г., постановена по НОХД № 2648/2023 г. по описа на Районен съд – Стара Загора.

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

**РЕШЕНИЕТО** е окончателно и не подлежи на обжалване и протестиране.

**Председател:** \_\_\_\_\_

**Членове:**

1. \_\_\_\_\_

2. \_\_\_\_\_