

РЕШЕНИЕ

№ 37

гр. София, 31.01.2023 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АПЕЛАТИВЕН СЪД - СОФИЯ, 11-ТИ НАКАЗАТЕЛЕН, в публично заседание на двадесет и седми януари през две хиляди двадесет и трета година в следния състав:

Председател: Веселина Вълева

Членове: Красимира Костова
Магдалена Лазарова

при участието на секретаря Емилия Б. Найденова
в присъствието на прокурора В. М.
като разгледа докладваното от Магдалена Лазарова Наказателно дело за възобновяване № 20231000600027 по описа за 2023 година
за установено следното:

Производството е по реда на Глава XXXIII от НПК.

Образувано е по искане на Главния прокурор на Република България за възобновяване на НОХД № 7873/2022 г. на Районен съд – София, приключило с Определение от 12.09.2022 г. по Глава 29 от НПК за одобряване на споразумение за решаване на делото и за прекратяване на наказателното производство по същото.

В искането се навеждат доводи за допуснати от съда съществени нарушения на материалния и процесуалния закон по смисъла на чл.348 ал.1 т.1 и 2 от НПК в частта, касаеща престъплението по чл.345 ал.1 НПК - изразяващо се в неправилно приложение на разпоредбата на чл.55 ал.1 т.2 б. „б“ НК – с одобреното споразумение на осъденият М. Н. А. е наложено наказание „пробация“, след замяна на по-тежката алтернативно предвидена санкция „лишаване от свобода“ до една година, при наличието на втора алтернативно предвидена санкция „глоба“ от 500 до 1000 лева. Сочи се, че СРС не е спазил разпоредбата на чл.382 ал.5 НПК - вместо да предложи на страните промени в споразумението, го е одобрил въпреки противоречието на част от съдържанието му със закона.

В тази връзка се претендира делото да бъде възобновено и атакуваният съдебен акт да бъде отменен на основание чл.425 ал.1 т.1 НПК в частта

относно престъплението по чл.345 ал.1 НК и приложението на чл.23 ал.1 НК, като делото бъде върнато за ново разглеждане в отменената част от друг състав на СРС.

В проведеното съдебно заседание пред САС представителят на САП поддържа искането и предлага същото да бъде уважено по изложените в него съображения.

Осъденият А., в чиято полза е направеното искане, редовно уведомен, не се явява. Не се явява и негов представител, независимо че в изпратената и получена от него призовка изрично му е била указана възможността да упълномощи защитник, който да го представлява в производството пред САС.

Настоящият съдебен състав, като се запозна с становището на прокурора и с приложенияте по делото доказателства, намира че депозираното искане е подадено от компетентно лице в законоустановения срок, касае съдебен акт, подлежащ на проверка по реда на глава XXXIII от НПК съгласно чл.419 ал.1 НПК и съдържа доводи по чл.422 ал.1 т.5 НПК, поради което е процесуално допустимо, а разгледано по същество е основателно по следните съображения:

Пред СРС е било образувано нощд № 7873/2022 г. по внесен обвинителен акт срещу М. Н. А. за престъпления по чл. 354а ал.3 пр.2 т.1 алт.1 НК и по чл.345 ал.1 НК.

С протоколно определение от 12.09.2022 г. СРС е одобрил постигнато между СРП, подсъдимия и неговия защитник споразумение за решаване на делото и за прекратяване на наказателното производство, съгласно което М.А. се е признал за виновен в извършване на:

- престъпление по чл. 354а ал.3 пр.2 т.1 алт.1 НК, за което му е наложено наказание „лишаване от свобода“ за срок от 6 месеца, определено при условията на чл.55 ал.1 т.1 НК, изпълнението на което е отложено по чл. 66 ал.1 НК за изпитателен срок от 3 години;
- на престъпление по чл.345 ал.1 НК, за което му е наложено наказание „пробация“, определено при условията на чл.55 ал.1 т.2 б.,б“ НК, изразяващо се в следните пробационни мерки: по чл.42а ал.2 т.1 вр. ал.3 т.1 вр. чл. 42б ал.1 НК „задължителна регистрация по настоящ адрес“ за срок от 8 месеца, изразяваща се в явяване и подписване пред пробационния служител или определено от него длъжностно лице, при периодичност два пъти седмично; по чл.42а ал.2 т.2 вр. ал.3 т.1 вр. чл.42б ал.2 НК „задължителни периодични срещи с пробационен служител“ за срок от 8 месеца.

На основание чл.23 ал.1 НК на А. е наложено едно общо най-тежко наказание от така определените - „лишаване от свобода“ за срок от 6 месеца, като на основание чл.66 ал.1 НК изпълнението му е отложено за изпитателен срок от 3 години, считано от влизане в сила на споразумението.

За да намери депозираното искане по чл.420 ал.1 НПК за основателно, САС съобрази следното:

За престъплението по чл.345 ал.1 НК законодателят е предвидил

санкциониране с „лишаване от свобода“ до 1 година или глоба от 500 до 1000 лева. Съгласно разпоредбата на чл.55 ал.1 НК необходимо условие за нейното прилагане е „и най-лекото предвидено в закона наказание да се явява несъразмерно тежко“. В конкретния случай най-лекото наказание е алтернативно предвидената в нормата на чл.345 ал.1 НК „глоба“ т.е. санкцията на А. за това престъпление е била определена незаконосъобразно при условията на чл.55 ал.1 т.2 „б“ НК, чрез замяна на наказанието „лишаване от свобода“ с „пробация“, при наличието на алтернативно предвидено наказание „глоба“, което в случая се явява по-леко от заменящото наказание „пробация“. Допуснатото нарушение на закона неминуемо е рефлектирало и при приложението на разпоредбата на чл.23 НК, при кумулирането на наказанията за двете престъпления, включени в обхвата на споразумението.

В този смисъл, одобрявайки постигнатото между страните споразумение в частта, касаеща наложеното при условията на чл.55 ал.1 т.2 б.,б“ НК наказание „пробация“ за престъплението по чл.345 ал.1 НК и приложението на разпоредбата на чл.23 ал.1 НК, СРС е допуснал нарушение на процесуалната норма на чл.382 ал.7 НПК, позволяваща подобно действие единствено при направена положителна констатация, че предложеното споразумение е в съответствие със закона и морала, което в случая не е така.

В този смисъл съдът е разполагал с възможността да упражни правомощията си по чл.382 ал.5 НПК като предложи промени в текста на споразумението, а при несъгласие на страните с тях е следвало да откаже одобряването му и да върне делото на прокурора съгласно чл.382 ал.8 НПК.

В контекста на гореизложеното САС споделя доводите изложени в депозираното искане от Главния прокурор на Република България като намира, че са налице процесуалните основания по чл.422 ал.1 т.5 НПК вр. чл.348 ал.1 т.1 и 2 НПК за възобновяване на наказателното дело. На основание чл.425 ал.1 т.1 НПК определението от 12.09.2022г. на СРС следва да бъде отменено в частта, касаеща престъплението по чл.345 НК и приложението на чл.23 ал.1 НК като делото следва да бъде върнато за ново разглеждане от друг състав на същия съд.

Водим от горното САС

РЕШИ:

ВЪЗОБНОВЯВА производството по нощд № 7873/2022 г. по описа на СРС.

ОТМЕНЯ определение от 12.09.2002 г. по същото дело, с което е било одобрено постигнато споразумение между СРП, М. Н. А. и неговия защитник, в частта касаеща престъплението по чл.345 НК и приложението на чл.23 ал.1 НК.

ВРЪЩА делото на ново разглеждане от друг състав на СРС от стадия

на съдебното заседание.

Решението е окончателно.

Председател: _____

Членове:

1. _____

2. _____