

РЕШЕНИЕ

№ 124

гр. Велико Търново, 18.10.2022 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

**АПЕЛАТИВЕН СЪД – ВЕЛИКО ТЪРНОВО, ВТОРИ
НАКАЗАТЕЛЕН СЪСТАВ**, в публично заседание на десети октомври през
две хиляди двадесет и втора година в следния състав:

Председател: ПЕТЯ СТОЯНОВА

Членове: АЛЕКСАНДЪР ЛЮДМ.
ГРИГОРОВ
ХРИСТО ТОМОВ

при участието на секретаря ГАЛЯ Г. СТАНЧЕВА
в присъствието на прокурора Р. Ирма Х.
като разглежда докладваното от ХРИСТО ТОМОВ Наказателно дело за
възобновяване № 20224000600237 по описа за 2022 година

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

Производството е по реда на Глава тридесет и трета от НПК.

Образувано е на основание чл. 422, ал. 1, т. 5 от НПК по искане на
осъдения Д. Л. Д., подадено чрез адвокат Д. Т. Д. от ГБАК в процесуалното
му качество на защитник, заведено с вх. № 5172/11.08.2022 г. по описа на
Районен съд гр. Габрово, за възобновяване наказателното производство по
ВНОХД № 21/2022 год. по описа на Окръжен съд гр. Габрово, I наказателен
състав и отмяна на въззивно Решение № 35/08.06.2022 г., постановено по
ВНОХД № 21/2022 год. на Окръжен съд гр. Габрово. С атакуваното решение е
била потвърдена Присъда № 45 от 17.12.2021 г., постановена по НОХД №
582/2021г. от Районен съд гр. Габрово, за извършено от осъдения
престъпление по чл. 129, ал. 1 от НК от НК, за което на Д. тогава е
определено наказание „Лишаване от свобода“ за срок от 2 /две/ години и 6
/шест/ месеца, което на основание чл. 57, ал. 1, т. 3 от ЗИНЗС той трябвало да
изтърпи при първоначален „общ“ режим.

С искането за възобновяване са заявени основания за възобновяване на
делото по чл. 422, ал. 1, т. 5 от НПК, с оглед на допуснати съществени
нарушения по чл. 348, ал. 1, т. 2 от НПК, тъй като е нарушен процесуалният

закон.

Във връзка с оплакването за допуснати съществени нарушения на процесуалните правила по чл. 348, ал. 1, т. 2 от НПК се излагат доводи, които могат да бъдат счетени като отправено искане за възобновяване понеже с него се изразява недоволство от това, че с въззивно Решение № 35/08.06.2022 г., постановено по ВНОХД № 21/2022 год. на Окръжен съд гр. Габрово е одобрена Присъда № 45 от 17.12.2021 г. по НОХД № 582/2021 г. на Районен съд Габрово, въпреки допуснатите пред въззивната инстанция съществени нарушения на процесуалните правила съгласно чл. 294, ал. 2, чл. 299 и чл. 333, ал. 2, във вр. с чл. 317 от НПК. Тогава, както в правото си на лична защита, така и в последната си дума подсъдимият Д. е направил изявления пред Окръжен съд - Габрово, като и двете му такива изявления са съдържали нови данни имащи значение по делото и са представлявали искане за събиране на ново доказателство - провеждане на разпит в качеството на свидетел на лице, негов брат. Значението на съдебните прения е било известно на участниците в процеса, тъй като в тях по начало не се поставят доказателствени искания. Ако се направят, обаче такива искания за нови съдебно следствени действия и те се приемат за основателни, то съгласно чл. 294, ал. 2, във вр. с чл. 317 от НПК съдът следва да прекрати съдебните прения и да възобнови съдебното следствие. Съдът обаче, според изложеното в искането изобщо дори не се произнесъл по тях, както е изискването на закона.

В подкрепа на това оплакване се излагат и доводи, че Д. тогава като подсъдим, при проведеното съдебно заседание на 11.05.2022 г. по ВНОХД № 21/2022 год. на Окръжен съд гр. Габрово и в хода на съдебните прения, в правото си на лична защита заявил дословно: „Искам брат ми да призвете за свидетел, защото той е чул всичко.“ В последната си дума, на основание чл. 333, ал. 2 от НПК Д. е направил изявление възпроизведено от защитника му дословно: „Искам Вие да прецените, ако е възможно да призвете и брат ми за свидетел, не само нейния брат“....„след като съм легнал да спя, мога ли да нося отговорност къде е ходила. Не е за първи път да излиза през нощта“.

И двете изявления на подсъдимия съдържат нови данни имащи значение по делото и представляват според адвокат Д. Т. Д. искане за събиране на ново доказателство - провеждане разпит в качеството на свидетел на лице, в случая негов брат. В искането се твърди, че това е реално съществуващо лице и е можело да се провери от съда, тъй като подсъдимият има брат, М. Л. Д., адресно регистриран и фактически живеещ в гр. Габрово, в *****, на който адрес било извършено и процесното деяние, който не е призоваван и разпитван изобщо в досъдебното и съдебното производство.

По този начин производството по отношение на тогава подсъдимия Д. е било проведено в нарушение на правилата на процесуалното право, нарушение което е било съществено, тъй като е довело до ограничаване и на процесуалните права на подсъдимия, и то не е било отстранено.

В заключение осъденият моли съда да се извърши проверка по случая. Иска се Великотърновският апелативен съд да възобнови производството по ВНОХД № 21/2022 год. по описа на Окръжен съд гр. Габрово, и това е формулирано изрично по този начин.

В съдебно заседание редовно призован осъденият Д. Л. Д. се явява лично, като изразява и своето становище и желание да се възобнови делото. Потвърждава и пред настоящата инстанция, че е направил твърдяното в искането доказателствено искане пред въззивния съд.

Същият се представлява процесуално от защитника му адвокат Д. Т. Д. от ГБАК, който поддържа искането за възобновяване на делото и моли то да бъде уважено.

Прокурорът от Великотърновската апелативна прокуратура изразява мотивирано становище за неоснователност на искането за възобновяване на делото и предлага съдът да го остави без уважение. Пропускът, който е изложен в искането според прокурора е несъществен и не представлява съществено процесуално нарушение даващо основание за възобновяване по реда на чл. 422 от НПК.

В своето изложение адвокат Д. Т. Д. подробно аргументира искането обективизирано в жалбата и изисква от съда извършване на проверка по отношение твърдението направено в него за допуснати съществени нарушения на процесуалния закон. Моли и иска въз основа на тези нови обстоятелства да бъде отменено осъдителното въззивно решение.

Великотърновският апелативен съд, след като извърши проверка за наличие на заявените с искането основания за възобновяване на делото в пределите 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. 2 от НПК, като от съдържанието на искането е видно, че с него са заявени основания за възобновяване по чл. 422, ал. 1, т. 5 от НПК във връзка с допуснати съществени нарушения по чл. 348, ал. 1, т. 2 от НПК. Искането за възобновяване е подадено в законоустановения шестмесечен срок по чл. 421, ал. 3 от НПК, с постъпило в деловодството на Районен съд гр. Габрово, искане с вх. № 5172/11.08.2022 г. по отношение влязло в сила на 08.06.2022 г. Решение № 35/08.06.2022 г., постановено по ВНОХД № 21/2022 год. на Окръжен съд гр. Габрово.

Разгледано по съществото, искането за възобновяване на делото е основателно по следните съображения:

С Присъда № 45/17.12.2021 г. по НОХД № 582/2021 г. състав на Габровския районен съд е признал подсъдимия Д. Л. Д. от гр. Габрово, с ЕГН ***** за виновен в това, че на 1 срещу 2.02.2021 г. в гр. Габрово, в къща в *****, чрез нанасяне на удари с юмруци и лакти в главата и тялото,

причинил на В. Д. Х. от гр. Габрово две средни телесни повреди, изразяващи се в множествени разместени счупвания на ребра, двустранно на гръдния кош, довели до трайно затрудняване на движението на снагата и контузия на белия дроб с излизане на въздух от него в гръдната кухина, гръдното средостение и в меките тъкани на гръдната стена, довело до разстройство на здравето, временно опасно за живота, и с това е осъществил престъпление, поради което и на основание чл. 129, ал. 1 и чл. 54 от НК го осъдил на 2 /две/ години и 6 /шест/ месеца лишаване от свобода при първоначален общ режим на изтърпяване на наложеното наказание, и наличието на основание чл. 57, ал. 1, т. 3 от ЗИНЗС.

В тежест на подсъдимия Д. били възложени и направените по делото разноси в размер на 318 лева, платими по сметка на ОД МВР – Габрово, както и направените по съдебното производство разноси в размер на 30 лева в полза на бюджета на съдебната власт, по сметка на РС Габрово.

С Решение № 35/08.06.2022 г. по ВНОХД № 21/2022 г., I наказателен състав на Окръжен съд гр. Габрово потвърдил изцяло първоинстанционната присъда.

Решението на въззивната инстанция не е подлежало на касационна проверка по жалба или протест и на основание чл. 412, ал. 2, т. 1 от НПК е влязло в сила от момента на постановяването му, на 08.06.2022 г..

Оплакването за допуснато нарушение на закона по чл. 348, ал. 1, т. 2 от НПК не е лишено от основание. Налице са допуснати от второинстанционния въззивен съд нарушения на процесуалноправните норми, които са останали незабелязани от него, свързани с прилагането на института на съдебните прения и последната дума на подсъдимия във въззивното производство.

След служебна проверка Апелативният съд гр. Велико Търново констатира, че оплакванията на защитата и осъденото лице, при разглеждане на делото от въззивната инстанция да са допуснати съществени нарушения на процесуалните правила съгласно чл. 294, ал. 2, чл. 299 и чл. 333, ал. 2, във вр. с чл. 317 от НПК, довели до нарушаване правото на защита на подсъдимия Д., са основателни.

В единственото проведено съдебно заседание с даден ход на делото, подсъдимият се е възползвал от правото си да направи искане за допускане до разпит в качеството на свидетел на лице, негов брат, като буквално заявил в правото си на лична защита: “Съгласен съм с казаното от адвоката ми. В полицията писах каквото ми диктуваха, в съда го потвърдих. Искам брат ми да призове за свидетел, защото той е чул всичко“. След като е дал ход на съдебните прения въззивният съдебен състав съгласно разпоредбата на чл. 317, във вр. с чл. 294, ал. 1 от НПК, че страните могат да искат извършването на нови съдебни следствени действия, след изслушване личната защита на подсъдимия и направеното от него доказателствено искане, е бил задължен да се произнесе по него, и ако намери искането за основателно, да прекрати съдебните прения, да възобнови или открие въззивно съдебно следствие и

след извършване на новите съдебни следствени действия отново да пристъпи към изслушване на съдебните прения. Вместо това съдът изобщо не взел отношение по направеното искане, като видно от съдебния протокол под № 81/11.05.2022 г. липсва каквото и да било произнасяне. Подобен подход категорично не може да бъде споделен за законосъобразен и процесуално издържан. Въззивният съд е задължен при направеното искане по доказателствата, съблюдавайки разпоредбите на чл. 294, ал. 1 и ал. 2 от НПК, да се произнесе със свой акт, в случая с протоколно определение, като това е минимално необходимото за да се спази процесуалният закон, и да не се нарушат правата на страната поискала събирането на доказателствата..

Идентично стои положението и с твърдените допуснати нарушения на разпоредбата на чл. 299 от НПК, разпоредба касаеща последната дума на подсъдимия, която също е задължавала в случая съда да се произнесе и при уважаване искането, да възобнови или открие въззивно съдебно следствие и след като се произнесе по доказателствените искания и/или новите данни, които имат значение за делото, отново да изслуша пренията на страните и последната дума на подсъдимия.

В резултат на допуснатите съществени нарушения на процесуалните правила от страна на въззивната съдебна инстанция, сериозно е накърнено правото на защита на подсъдимия. Това нарушение може да се отстрани чрез цялостна отмяна на постановеното съдебно Решение № 35/08.06.2022 г. по ВНОХД № 21/2022 г., I наказателен състав и връщане на делото на Окръжен съд гр. Габрово за ново разглеждане от друг състав на същия съд.

Въз основа на изложеното до тук може да се обобщи, че настоящият състав на Великотърновския апелативен съд констатира да са били допуснати нарушения на процесуалния закон, които разкриват наличие на основание за възобновяване по чл. 422, ал. 1, т. 5, във вр. с чл. 348, ал. 1, т. 2 от НПК. Обективно са налице нарушения на процесуалноправните правила от категорията на абсолютните по смисъла на чл. 348, ал. 3, т. 1 от НПК.

Това налага съдът да упражни правомощията си по чл. 425, ал. 1, т. 1 от НПК, да отмени решението на Окръжен съд гр. Габрово и да върне делото за ново разглеждане от друг състав на същия съд от стадия съдебно заседание.

Предвид констатираното основание за възобновяване на делото и изложените съображения, настоящият състав на Апелативния съд приема, че направеното искане за възобновяване на наказателното производство се явява основателно. Делото следва да се върне за ново разглеждане от друг състав на въззивния съд.

По отношение на мярката за неотклонение:

Допуснатите процесуални нарушения изпълват съдържанието на касационното основание по чл. 348, ал. 3, т. 1 от НПК, поради и което, въззивното решение подлежи на отмяна по реда за възобновяване на наказателните дела, а делото следва да бъде върнато за ново разглеждане от друг състав на въззивния съд. Липсва необходимост от спиране изпълнението

на първоинстанционната присъда, тъй като с настоящето решение се възстановява висиящността на въззивното /а и на наказателното/ производство и по същество липсва влязла в сила присъда, подлежаща на изпълнение. Мярката за неотклонение взета по отношение на осъдения Д. Л. Д. е била "подписка", същата не е била променяна, поради което и задържането му на основание влязла в сила първоинстанционна присъда, е отпаднало.

В предвид на горните съображения и на основание чл. 425, ал. 1, т. 1, във вр. с чл. 348, ал. 1, т. 2 от НПК, Великотърновският апелативен съд

РЕШИ:

ВЪЗОБНОВЯВА наказателното производство по ВНОХД № 21/2022 год. по описа на Окръжен съд гр. Габрово.

ОТМЕНЯ по реда за възобновяване на наказателните дела влязлото в сила въззивно Решение № 35/08.06.2022 г., постановено по ВНОХД № 21/2022 год. на Окръжен съд гр. Габрово.

ВРЪЩА ДЕЛОТО за ново разглеждане от друг състав на Окръжен съд гр. Габрово от стадия на съдебното заседание.

Препис от решението незабавно да се изпрати на началника на Затвора - гр. Ловеч, както и на окръжният прокурор при Окръжна прокуратура гр. Ловеч по местоизтърпяване на наказанието по присъдата постановена по НОХД № 582/2021г. от Районен съд гр. Габрово, потвърдена с отмененото въззивно Решение № 35/08.06.2022 г., постановено по ВНОХД № 21/2022 год. на Окръжен съд гр. Габрово.

Решението е окончателно и не подлежи на обжалване и/или протестиране.

Председател: _____

Членове:

1. _____

2. _____