

РЕШЕНИЕ

№ 101

гр. Благоевград, 30.05.2022 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

**ОКРЪЖЕН СЪД – БЛАГОЕВГРАД, ЧЕТВЪРТИ ВЪЗЗИВЕН
НАКАЗАТЕЛЕН СЪСТАВ**, в публично заседание на двадесети май през две
хиляди двадесет и втора година в следния състав:

Председател: Маргарита Коцева

Членове: Илияна Стоилова
Величка Пандева

при участието на секретаря Мария Миразчийска
в присъствието на прокурора Окръжна прокуратура - Благоевград
като разгледа докладваното от Илияна Стоилова Въззивно частно
наказателно дело № 20221200600246 по описа за 2022 година

при участието на прокурор от ОП-Благоевград -Димитър Георгиев

Въззивната инстанция е сезирана за проверка на Определение № 229 от 23.03.2022 г., постановено по реда на чл. 306, ал.1, т.1 НПК от Районен съд – гр. Разлог по ч.н.д. № 445 по описа за 2021 год., с което на Р. СТ. К., с ЕГН *****, на основание чл. 25 от НК е определено общо наказания за съвкупност от престъпленията по н.о.х.д № 644/2018 г., по н.о.х.д. № 104/2019 г. и по н.о.х.д. № 560/2018 г. всичките на Районен съд - Разлог, като „лишаване от свобода“ за срок от 5 години, което е увеличено с още 1 година и 1 месец, а общият размер от 6 години и 1 месец на основание чл. 57, ал. 1, т. 2, б. „а“ и б. „б“ от ЗИНЗС е постановено да се изтърпи при първоначален строг режим. От него е приспаданото изцяло изтърпяното наказание „лишаване от свобода“ с продължителност от 1 година и 1 месец, определено като общо, най-тежкото такова по н.о.х.д. № 644/2018 г. и н.о.х.д. № 104/2019 г., двете по описа на Районен съд гр. Разлог, както и изтърпяната част от лишаването от свобода по н.о.х.д. № 560/2018 г., а и времето, през което по това дело е бил с мярка за неотклонение „задържане под стража“, и е бил задържан за 24 часа по ЗМВР.

Недоволен от него е останал неговият служебно назначен защитник - адв. П., който поради немотивираност на увеличаването е отправил искане то да се отмени. Оспорел е правилността на преценката за режима, при който да се търпи общото наказание без да се

аргументира.

Лично осъденият също не излага доводи, освен този, че увеличаването не е справедливо, защото вече се е поправил.

Становището на представителят на Окръжна прокуратура - Благоевград е за правилност на определението в частта му за формирането на групата, а увеличаването на наказанието е обосновано, с оглед броя и тежестта на престъпленията от съвкупността и на тези преди нея.

Благоевградският окръжен съд, в пределите на въззивната проверка, за да се произнесе съобрази следното:

Релевантните за произнасянето му факти са следните:

К. е извършил отделни престъпления, разгледани в отделни процеси, за които са постановени следните присъди/определения:

1. С влязла в сила на 12.04.2013 г. присъда по н.о.х.д. № 118/2013 г. по описа на Районен съд гр. Разлог за извършено в периода от 07.07.2012 г. до 04 срещу 05.01.2013 г. престъпление по чл. 195, ал. 1, т. 3 от НК, вр. чл. 194, ал. 1 от НК, вр. чл. 26, ал. 3 и ал. 1 от НК, вр. чл. 63, ал. 1, т. 3 от НК, му е наложено наказание „обществено порицание”

2. С влязло в сила на 24.11.2014 г. протоколно определение по н.о.х.д. № 292/2014 г. по описа на Районен съд гр. Разлог, с което е одобрено споразумение за решаване на делото, за извършено на 30.11.2013 г. престъпление по чл. 194, ал. 1 от НК, вр. чл. 63, ал. 1, т. 3 от НК, му е наложено наказание „обществено порицание” за срок от 1 месец, което е изпълнено на 03.01.2015 г.

3. С влязло в сила на 16.12.2014 г. протоколно определение по н.о.х.д. № 552/2014 г. по описа на Районен съд гр. Разлог, с което е одобрено споразумение за решаване на делото, за извършено в периода 01.07.2013 г. – 23.01.2014 г. престъпление по чл. 195, ал. 1, т. 7 от НК, вр. чл. 194, ал. 1 от НК, вр. чл. 26, ал. 1 от НК, вр. чл. 28, ал. 1 от НК, вр. чл. 63, ал. 1, т. 3 от НК, му е наложено наказание „пробация” за срок от 6 месеца.

4. С влязло в сила на 05.01.2015 г. протоколно определение по н.о.х.д. № 809/2014 г. по описа на Районен съд гр. Разлог, с което е одобрено споразумение за решаване на делото, за извършено на 05.07.2014 г. престъпление по чл. 195, ал. 1, т. 3 и т. 7 от НК, вр. чл. 194, ал. 1 от НК, вр. чл. 28, ал. 1 от НК, вр. чл. 63, ал. 1, т. 3 от НК, му е наложено наказание „пробация” за срок от 10 месеца.

С определение от 19.02.2015 г. по същото дело, влязло в сила на 06.03.2015 г., на К. е определено общо най-тежко наказание за съвкупността от престъпленията по това дело, по н.о.х.д. № 552/2014 г. и по н.о.х.д. № 292/2014 г. - „пробация” за срок от 10 месеца, към което е присъединено наказанието „обществено порицание“ по последното. Пробацията е изтърпяна на 27.12.2019 г.

5. С влязла в сила на 24.11.2015 г. присъда по н.о.х.д. № 353/2015 г. по описа на Районен съд гр. Разлог за извършени в периода 14.09.2014 г. – 22.02.2015 г., две отделни

престъпления по чл. 346, ал. 2, т. 1, вр. ал. 1 от НК, вр. чл. 26, ал. 1 от НК, вр. чл. 63, ал. 1, т. 3 от НК и по чл. 216, ал. 4, вр. ал. 1 от НК, вр. чл. 63, ал. 1, т. 4 от НК, на основание чл. 23 от НК му е наложено едно общо наказание „лишаване от свобода” за срок от 1 година при общ режим, което е изтърпяно за времето от 22.02.2015 г. до 22.02.2016 г.

6. С влязло в сила на 01.03.2016 г. протоколно определение по н.о.х.д. № 309/2014 г. по описа на Районен съд гр. Разлог, с което е одобрено споразумение за решаване на делото, за извършено на 02.10.2012 г. престъпление по чл. 194, ал. 1, вр. чл. 63, ал. 1, т. 3 от НК му е наложено наказание „обществено порицание” за срок от 1 месец, което е изпълнено на 04.05.2016 г.

7. С влязло в сила на 28.06.2016 г. протоколно определение по н.о.х.д. № 461/2016 г. по описа на Районен съд гр. Разлог, с което е одобрено споразумение за решаване на делото, за извършено на 19.04.2016 г. престъпление по чл. 195, ал. 1, т. 3 и т. 7 от НК, вр. чл. 194, ал. 1 от НК, вр. чл. 28, ал. 1 от НК му е наложено наказание „лишаване от свобода” за срок от 10 месеца, което е изтърпяно при строг режим, на 20.01.2017 г.

8. С влязло в сила на 15.02.2018 г. протоколно определение по н.о.х.д. № 818/2017 г. по описа на Районен съд гр. Разлог, с което е одобрено споразумение за решаване на делото, за извършено на 29.07.2017 г. престъпление по чл. 346, ал. 2, вр. чл. 28, ал. 1 от НК му е наложено наказание „лишаване от свобода” при строг режим за срок от 1 година и 1 месец. Изтърпяно е фактически в периода от 29.07.2017 г. до 13.08.2018 г.

9. С влязло в сила на 01.04.2019 г. протоколно определение по н.о.х.д. № 644/2018 г. по описа на Районен съд гр. Разлог, с което е одобрено споразумение за решаване на делото, за извършено на 14.08.2018 г. престъпление по чл. 196, ал. 1, т. 1 от НК, вр. чл. 194, ал. 1 от НК, вр. чл. 29, ал. 1, б. „а” и б. „б” от НК му е наложено наказание „лишаване от свобода” за срок от 1 година и 1 месец при първоначален строг режим.

10. С влязло в сила на 11.07.2019 г. протоколно определение по н.о.х.д. № 104/2019 г. по описа на Районен съд гр. Разлог, с което е одобрено споразумение за решаване на делото, за извършено на 18.11.2018 г. престъпление по чл. 196, ал. 1, т. 2, пр. I от НК, вр. чл. 195, ал. 1, т. 3 от НК, вр. чл. 194, ал. 1 от НК, вр. чл. 29, ал. 1, б. „а” и б. „б” от НК му е наложено наказание „лишаване от свобода” за срок от 1 година и 1 месец, което да се изтърпи ефективно при първоначален строг режим.

С протоколно определение № 3289/11.07.2019 г. по това дело, влязло в сила на 26.07.2019 г., на К. е определено едно общо най-тежко наказание за съвкупност от престъпленията, за които е осъден в отделните производства по н.о.х.д. 104/2019 год. и по н.о.х.д. № 644/2018 г., двете по описа на Районен съд гр. Разлог, а именно: наказание „лишаване от свобода” за срок от 1 година и 1 месец, което е изтърпяно за времето от 06.12.2018 г. до 18.12.2019 г.

11. С влязла в сила на 19.07.2021 г. присъда по н.о.х.д. № 560/2018 г. по описа на Районен съд гр. Разлог, за извършено от неустановена дата /в периода от 10.02.2017 г. до 24.02.2021 год. / до 06.07.17 год. престъпление по чл. 195, ал. 1, т. 3, т. 4, т. 5 и т. 7 от НК, вр.

чл. 194, ал. 1 от НК, вр. чл. 26, ал. 1 от НК, вр. чл. 28, ал. 1 от НК, му е наложено наказание „лишаване от свобода” за срок от 5 години, което е започнал да търпи при първоначален строг режим от 04.08.2021 год.

С постановление от 13.08.2021 г. на Районна прокуратура –Благоевград, ТО-Разлог/ данни, за което има в съдържанието на документа на стр. 45 от делото/, е приспаднато от прокурора по реда на чл. 417 от НПК на основание чл. 59 от НК от това наказание от 5 години времето, в което К. е бил задържан по наказателното производство, за което е било образувано н.о.х.д. № 560/2018 г. по описа на Районен съд гр. Разлог /а преди това ДП № 50/2017 год. по описа на РУП-Разлог /, в периода от 01.03.2017 г. до 12.05.2017 г., в който е бил с мярка за неотклонение „задържане под стража“, в това число и задържане по чл. 64, ал. 2 от НПК, включващо и задържане за 24 часа по ЗМВР. Времето на задържане е посочено и справката на стр. 54 от делото направена от ЦИС за задържанията на К./.

При разглеждане на усложнената форма на престъпна дейност, включваща осъжданията на К. към този момент /без данни за осъждане за престъпление по чл.196, извършено на 02.02.2021 год., за което в справката от затвора за правното му положение се сочи задържане, а самият К. пояснява, че присъдата му за него не е влязла в сила към 20.05.2022 год./ правилно първоинстанционният съд е преценил, че е компетентният да направи промяната във формираната вече съвкупност с определението по н.о.х.д. № 104/2019 год., поради последвалото осъждане по н.о.х.д. № 560/2018 год. То е постановено от този съд с присъда в състав със съдебни заседатели, защото делото не е решено със споразумение в досъдебното производство, което да е разгледано еднолично съгласно изключението по силата на чл. 382, ал.2 от НПК и поради това при разглеждането на предложението на прокуратурата за определянето на общото наказание по реда на чл.306 от НПК, то е трябвало да бъде преценено в състав не от един съдия на РС-Разлог, а от съдебен състав със съдебни заседатели. Едноличният състав, постановил обжалваното определение, не е съобразил още при подготвителните действия / защото в разпореждането за насрочване на делото не е посочен състава на съда/ и не е взел предвид обстоятелството, че законодателят използва думата "съдът" в разпоредбите начл.306 и чл. 39 от НПК т. е. това е състава на съда съгласно нормата на чл.28 от НПК. Решаването на делото от незаконен състав е абсолютно основание за отмяна на съдебния акт и връщане на делото за ново разглеждане на първоинстанционния съд.

Допуснато е още едно съществено процесуално нарушение с пропускане на районния съдия да аргументира двете най-значими преценки, които е трябвало да направи – има ли варианти за групиране на наказанията и защо трябва да се използва законната възможност за увеличаване на общото най-тежко наказание за съвкупността точно така, като е поискал прокурора, тъй като дори в предложението на последния е посочено, че има и друг вариант за групиране на последната присъда - с осмото поред осъждане. Това е процесуално нарушение по смисъла на чл. 348, ал.3, т.2 от НПК, което наред с това по т. 3 обосновава наличието на основания за отмяна на обжалваното определение и връщане на делото за повторно разглеждане на първоинстнционния съд.

Ето защо и на основание чл.335, ал.2 в случая на чл. 348, ал.3, т.2 и т.3 от НПК,
Благоевградският окръжен съд,

РЕШИ:

ОТМЕНЯ определение № 229 от 23.03.2022 год. постановено по ч.н.д. № 445 по
описа за 2021 год. от Районен съд – Разлог и ВРЪЩА делото за ново разглеждане от
подготвителни действия в съдебно заседание от друг състав на първоинстанционния съд.

Решението е окончателно.

Председател: _____

Членове:

1. _____

2. _____