

О П Р Е Д Е Л Е Н И Е

гр. София, 8 май 2019 г.

Апелативен специализиран наказателен съд, трети въззивен състав, в закрито заседание на ТРЕТИ АПРИЛ две хиляди и ДЕВЕТНАДЕСЕТА година в състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: ГАЛЯ ГЕОРГИЕВА
ЧЛЕНОВЕ: РУМЯНА ИЛИЕВА
ДАНИЕЛА ВРАЧЕВА

след като се запозна с докладвано от съдия Георгиева ВЧНД № 144 по описа на АСНС за 2019 г., за да се произнесе, взе предвид следното:

Производството е по чл.306 ал.3 от НПК.

Делото се разглежда за втори път от АСНС.

С определение постановено на 17 ноември 2017г. по ЧНД 3161/2017г. СпНС първи състав, на основание чл.25 ал.1 във вр. с чл.23 ал.1 от НК е определил едно общо и най-тежко наказание на осъдения И. С. С. в размер на ЕДНА ГОДИНА И ШЕСТ МЕСЕЦА ЛИШАВАНЕ ОТ СВОБОДА из между наложените му по НОХД 121/2017г. по описа на РС Пирдоп, НОХД 2417/2017г. по описа на СпНС и по НОХД 3068/2017г. също по описа на СпНС.

Постановил е на основание чл.57 ал.1т.3 от ЗИНЗС това общо и най-тежко наказание да бъде изтърпяно при първоначален общ режим.

На основание чл.59 ал.1 от НК е ПРИСПАДНАЛ от така определеното общо и най-тежко наказание „лишаване от свобода“ времето, през което И. С. е бил с мярка за неотклонение задържане под стража по НОХД 3068/2017г. на СНС считано от 09.05.2017г. до 23.08.2017г.

АСНС - четвърти състав с решение №2 от 19.02.2018г по ВЧНД 369/2017г.е потвърдил определението на СНС.

С решение №60/25 март 2019г. ВКС Второ наказателно отделение по НД 188/2019 г. е възобновил производството по ВЧНД 369/2017г. по описа на АСНС –четвърти състав, отменил е решението на въззивния съд и е върнал делото за ново разглеждане от друг състав на АСНС.

Предвид на така развилата се съдебна процедура съставът на АСНС следва да се занимае с жалбата на адв.К. -защитник на осъдения И. С. ,в която се навеждат оплакване за незаконосъобразност и необоснованост на съдебния акт и се иска неговата отмяна.В същата се излагат съображения ,че групирането на наказанията по присъдите посочени в

предложението на прокурора не е в интерес на осъдения и определението не е постановено в духа на закона- на целта на чл.25 от НК.

В съдебно заседание пред настоящия състав защитникът на осъдения адв.Н. не поддържа жалбата на адв.К. по изложените в нея съображения,но не я оттегля.Излага в пледоарията си нови съображения за необоснованост на съдебния акт в частта , касаеща приложението на чл.25 ал.3 от НК и да се приспадне времето,през което осъденият е изтърпявал наказанието „Пробация“.Моли въззивният съд да съобрази указанията дадени в отменителното решение на ВКС.

Прокурорът даде заключение ,че определението на СНС следва да бъде изменено в частта относно приложението на чл.59 ал.1 от НК като се приспадне по правилата на чл.25 ал.3 от НК времето ,през което осъденият е изтърпял наказанието „Пробация“.

АСНС като се запозна с оплакванията и допълнителните доводи на защитата на осъдения и при направената служебна проверка приема за установено следното:

Жалбата на осъдения е частично основателна.

Законосъобразно и обосновано първоинстанционният съд с определението си е приел за основателно предложението на прокурора от СП и е приложил разпоредбата на чл.25 ал.1 във вр. с чл.23 ал.1 от НК като е групирал наказанията наложени на И. С. по три присъди-по НОХД 121/2017г. на РС Пирдоп,НОХД 2417/2017г. на СпНС и по НОХД 3068/2017г. по описа също на СпНС,като е определил едно общо и най-тежко наказание от ЕДНА ГОДИНА И ШЕСТ МЕСЕЦА ЛИШАВАНЕ ОТ СВОБОДА.Съобразил е времето на извършване на деянията по всяка от влезлите в сила присъди,момента на влизане в сила на съдебните актове.

Режимът на изтърпяване на общото и най-тежко наказание е правилно определен.

Законосъобразно СпНС е приспаднал от така изтърпяното общо и най-тежко наказание времето , през което осъденият И. С. е бил задържан под стража с мярка за неотклонение по НОХД 3068/2017г. по описа на СпНС ,а именно от 09.05. 2017г. до 23.08.2017г.,с което е спазил разпоредбата на чл.25 ал.2 от НК.

СпНС е пропуснал да събере доказателства относно това дали наказанието „Пробация“,наложено на осъдения С. по споразумение по НОХД 121/2017г. по описа на РС Пирдоп I състав е изтърпяно или каква част от него е изтърпяна,за да съобрази и приложението на чл.25 ал.3 от НК.Не се е произнесъл относно възможността това наказание да бъде приспаднато от определеното общо и най-тежко наказание от ЕДНА ГОДИНА И ШЕСТ МЕСЕЦА ЛИШАВАНЕ ОТ СВОБОДА при условията, посочени в Закона- „два дни пробация се зачитат за един ден лишаване от свобода“.

Видно от справка от МП –ГД“ИН“,която АСНС изиска изпълнението на наказанието „Пробация“ с две пробационни мерки ,наложено му по с влезлия в силата на съдебн акт по НОХД 121/2017г. по описа на РС Пирдоп-I състав е започнало на 04.09.2017г. в сектор „Пробация“ С. област и е приключило на 04.03.3018г.

При така установеното относно факта на изтърпяване на наказанието „Пробация“ следва настоящата инстанция да приложи разпоредбата на чл.25 ал.3 от НК като от определеното общо и най-тежко наказание „Лишаване от свобода“ на осъдения С. бъде приспаданото наказание по споразумението по НОХД 121/2017г. на РС Пирдоп I състав като два дни „Пробация“ се зачитат за един ден „Лишаване от свобода“ .

В този смисъл жалбата на осъдения се явява основателна.Нормата на чл.25 ал.3 е императивна.Налице са доказателства относно размера на наказание „Пробация“ следователно нейното приложение е задължително.Основателни са доводите на адв.Н. АСНС намира останалите доводи в жалбата на адв.К. за неоснователни и несъстоятелни .Същите не се поддържат и от упълномощения в това производство защитник.

АСНС намира за необходимо да отбележи ,че още с предложението за групиране на наказанията прокурорът от СП е поискал приложението на нормата на чл.25 ал.3 от НК по отношение на наказанието „Пробация“ ,но в съдебния акт предмет на въззивната проверка няма отговор на това искане .Не е налице процесуална пречка в рамките на своите правомощия Апелативният съд да приложи правилно законовата норма по отношение на задължението от общото и най-тежко наказание „Лишаване от свобода“ да бъде приспаданото и наказанието „Пробация „ при условията на чл.25 ал.3 от НК,в каквато насока са и указанията дадени в Решение/25.03.2019 на ВКС по НД 188/2019г.

При извършената служебна проверка АСНС не констатира процесуални нарушения ,които да водят до ограничаване правата на страните.Следва определеното на СпНС да бъде изменено в посочения в мотивите смисъл и се приложи задължителната норма на чл.25 ал.3 от НК.

Водим от горното АСНС

О П Р Е Д Е Л И

ИЗМЕНЯВА ОПРЕДЕЛЕНИЕ постановено на 17 ноември 2017г. по ЧНД 3161/2017г. СпНС първи състав В ЧАСТТА относно не прилагането на чл.25 ал.3 от НК като от определеното общо и най-тежко наказание „Лишаване от свобода“ в размер на ЕДНА ГОДИНА И ШЕСТ МЕСЕЦА по отношение на осъдения И. С. С. ЕГН [ЕГН] ПРИСПАДА ИЗЦЯЛО ИЗТЪРПЯНОТО НАКАЗАНИЕ „ПРОБАЦИЯ“ наложено му по силата споразумение по НОХД 121/2017г.по описа на РС Пирдоп I състав КАТО „ДВА ДНИ ПРОБАЦИЯ“ СЕ ЗАЧИТАТ ЗА ЕДИН ДЕН „ЛИШАВАНЕ ОТ СВОБОДА“.

Определението е окончателно.

Копие от определеното да се изпрати на АСП и на МП ГД „ИН“-С..

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

ЧЛЕНОВЕ: 1.

2.