



РЕПУБЛИКА БЪЛГАРИЯ
ВИСШИ АДВОКАТСКИ СЪВЕТ

ул. „Цар Калоян“ № 1-а, 1000 София, тел. 986-28-61, 987-55-13,
факс 987-65-14, e-mail: arch@vas.bg

Изм. ... 1309
Дата ... 03.10 2017 г.

ДО
ОБЩОТО СЪБРАНИЕ НА
НАКАЗАТЕЛНАТА КОЛЕГИЯ
НА ВЪРХОВНИЯ КАСАЦИОНЕН СЪД

СТ А Н О В И Щ Е

НА ВИСШИЯ АДВОКАТСКИ СЪВЕТ

по тълкувателно дело № 3 / 2017 г.

УВАЖАЕМИ ВЪРХОВНИ СЪДИИ,

На основание чл. 127, вр. чл. 125 ЗСВ е направено искане от Главният прокурор на Република България за издаване на тълкувателно решение на Общото събрание на наказателната колегия на ВКС, по повод на което съгласно чл. 128 ЗСВ е образувано тълкувателно дело № 3/2017г. по описа на ВКС, ОСНК за издаване на тълкувателно решение, с което да се отговори на следните въпроси:

1. Тече ли давностен срок по чл. 82 от НК по отношение на подлежащо на изпълнение наказание пробация в периода след влизане в сила на съдебния акт, с който е наложено до отпадане на основанията по чл. 228, ал. 3 ЗИНЗС?

2. Подлежат ли на замяна на основание чл. 43а т.1 и т.2 НК, включени в наказанието пробация пробационни мерки, чието

изпълнение е преустановено при условията на чл. 228 ал. 3 ЗИНЗС, когато ефективно изтърпяваното наказание лишаване от свобода или прилаганите мерки за неотклонение „задържане под стража“ или „домашен арест“ са с по-дълъг срок от давностния, по чл. 82 ал. 4 вр. ал. 1, т. 5 НК?

След запознаване с мотивите към искането и приложената към него съдебна практика, Висшият адвокатски съвет излага следното становище по така поставените въпроси:

1. По отношение на първия въпрос - давностният срок по чл. 82 от НК, по отношение на подлежащо на изпълнение наказание „пробация“ в периода след влизане в сила на присъдата или решението на съответната инстанция, започва да тече, съгласно чл. 82, ал. 2 от НК от влизане на съдебния акт в сила, независимо, че по отношение на осъденото лице са налице основания по чл. 228, ал. 3 от ЗИНЗС, а именно в периода на изтърпяване на наказанието пробация му е наложено наказание лишаване от свобода или е постановена мярка за неотклонение „задържане под стража“ или „домашен арест“.

В тези случаи с изтичане на абсолютния давностен срок, предвиден в чл. 82, ал. 4, във вр. ал. 1, т. 5 НК наказанието „пробация“ става неизпълнимо, независимо от това дали в този период спрямо осъдения е прилагана мярка за неотклонение „задържане под стража“ или „домашен арест“, или е приведена в изпълнение друга присъда, с която е било наложено ефективно наказание „лишаване от свобода“.

Предвидената в чл. 82, ал. 4 НК давност за изпълнение на наказанието е абсолютна и безусловна. С факта на изтичане на законовия срок нейният ефект настъпва и наказанието не се изпълнява. Правопогасяващите й последици не зависят и не могат да бъдат обусловени от настъпването на други обстоятелства извън тези посочени от законодателя. Хипотезата на чл. 228, ал. 3 ЗИНЗС не е сред тях. По този начин се изключва възможността за допълнително и неоправдано удължаване на давността.

2. По отношение на втория въпрос - отговорът и на този въпрос е отрицателен. Освен изложеното по-горе в т. 1 следва да се има предвид, че замената на включените в наказанието „пробация“ пробационни мерки, чието изпълнение е преустановено при условията на чл. 228, ал. 3 ЗИНЗС не може да бъде извършена, тъй като не са налице законовите условия и предпоставки по чл. 43а НК – осъдения виновно и без основание да не изпълнява наложената му пробационна мярка.

В хипотезата на чл. 228, ал. 3 ЗИНЗС основанието за неизпълнение на наложената пробационна мярка е не неизпълнението без основателна причина от осъденото лице на наложената му пробационна мяра, а взетата спрямо него мярка за процесуална принуда „задържане под стража“ или наложеното му наказание „лишаване от свобода“ по друга присъда по друго наказателно дело и за друго престъпление.

Обратното разбиране е лишено от законова опора и ще бъде недопустима намеса в наказателноправното положение на лицето и на практика ще води до определяне на ново наказание, не по предвидения от закона процесуален ред.

ПРЕДСЕДАТЕЛ НА ВИСШИЯ
АДВОКАТСКИ СЪВЕТ:



РАЛИЦА НЕГЕНЦОВА