

DOM

afsagt den 13. januar 2021 af Vestre Landsrets 2. afdeling (dommerne Astrid Bøgh, Henrik Twilhøj og Kristine Bro Holbech (kst.) med domsmænd) i ankesag

V.L. S-0162-20

Anklagemyndigheden

mod

T

Født april 1995

(advokat Kjeld Skov, Herning)

Retten i Herning har den 7. januar 2020 afsagt dom i 1. instans (rettens nr. 99-4517/2019).

Påstande

Anklagemyndigheden har påstået skærpelse af straffen.

Tiltalte har påstået stadfæstelse.

Tiltalte har ikke personligt været til stede under ankesagens behandling.

Landsrettens begrundelse og resultat

Straffen skal fastsættes som en fællesstraf under anvendelse af modereret kumulation, jf. straffelovens § 88. Efter en samlet vurdering af forholdenes karakter, herunder antallet af overtrædelser af pålagte kontrolforpligtelser før og efter den 1. juni 2019, og under hensyn til de generelle principper for straffens udmåling, der fremgår af straffebestemmelsernes forarbejder, tiltrædes det herefter, at fællesstraffen er udmålt til fængsel i 8 måneder.

Landsretten stadfæster derfor dommen.

Tiltalte har fortsat været frihedsberøvet under anken indtil den 18. marts 2020, hvor tiltalte blev løsladt.

Thi kendes for ret:

Byrettens dom stadfæstes.

Statskassen skal betale sagens omkostninger for landsretten.

Astrid Bøgh

Henrik Twilhøj

Kristine Bro Holbech
(kst.)

Udskriften udstedes uden betaling.

Udskriftens rigtighed bekræftes.

Vestre Landsret,

Viborg den 14. januar 2021

J. Nordgaard

retssekretær

RETTEEN I HERNING

Udskrift af dombogen

DOM

afsagt den 7. januar 2020

Retten nr. 99-4517/2019

Politiets nr. 4100-84149-03050-19

Anklagemyndigheden

mod

T

Født april 1995

Der har medvirket domsmænd ved behandlingen af denne sag.

Anklageskrift er modtaget den 14. oktober 2019.

er tiltalt for overtrædelse af

I.

Straffelovens § 143, jf. udlændingelovens § 60, stk. 2, jf. § 34, stk. 5, § 42 a, stk. 8, 1. pkt., og § 42 a, stk. 10,

ved under særligt skærpende omstændigheder at have overtrådt et pålæg nævnt i udlændingelovens § 60, stk. 2. idet tiltalte i nedenstående perioder, i alt 47 gange, undlod at efterkomme sin af politiet den 22.

marts 2019, forkyndt den 26. marts 2019, pålagte meldepligt 3 gange ugentligt, mandag, onsdag og fredag hos politiet på Udrejsecenter Kærshovedgård, Kærshovedgård 17 i Ikast:

- den 3., 5., 7., 10., 12., 14., 17., 19., 21., 26. og 28. i juni 2019 (11 overtrædelser)
- den 1., 3., 5., 8., 12., 15., 17., 19., 22., 24., 26., 29. og 31. i juli 2019 (13 overtrædelser)
- den 2., 5., 7., 9., 12., 16., 19., 21., 23., 26., 28. og 30. i august 2019 (12 overtrædelser)
- den 2., 4., 6., 9., 11., 13., 16., 18., 20., 23. og 25. i september 2019 (11 overtrædelser),

ligesom tiltalte i nedenstående periode, i alt 118 gange, undlod at efterkomme sin af Udlændingestyrelsen den 26. marts 2019, forkyndt samme dag, pålagte opholdspligt på Udrejsecenter Kærshovedgård, Kærshovedgård 17 i Ikast:

- den 3 i. maj 2019 26. september 2019,

ligesom tiltalte i nedenstående periode, i alt 118 gange, i tidsrummet mellem kl. 23.00 og 06.00, opholdt sig uden for det pålagte indkvarteringssted Udrejsecenter Kærshovedgård. Kærshovedgård 17 i Ikast, uden forinden som bestemt af Udlændingestyrelsen den 26. marts 2019, forkyndt samme dag, at give underretning til indkvarteringsoperatøren herom:

- 31. maj 2019 - 26. september 2019.

2.

Udlændingelovens § 60, stk. 2, jf. § 34, stk. 5,

ved i nedenstående perioder, i alt 27 gange, at have undladt at efterkomme sin af politiet den 22. marts 2019, forkyndt den 26. marts 2019, pålagte meldepligt 3 gange ugentligt, mandag, onsdag og fredag hos politiet på udrejsecenter Kærshovedgård, Kærshovedgård 17 i Ikast:

- den 1., 3., 5., 8., 10., 12., 15., 17., 19., 22., 24., 26. og 29. i april 2019 (13 overtrædelser)
- den 1., 3., 6., 8., 10., 13., 15., 17., 20., 22., 24., 27., 29. og 31. i maj 2019 (14 overtrædelser)

3.

Udlændingelovens § 60, stk. 2, jf. § 42 a, stk. 8, t. pkt.,

ved i nedenstående periode, i alt 63 gange, at have undladt at efterkomme sin af Udlændingestyrelsen den 26. marts 2019, forkyndt samme dag, pålagte opholdspligt på Udrejsecenter Kærshovedgård, Kærshovedgård 17 i Ikast:

- den 29. marts 2019 - 31. maj 2019

4.

Udlændingelovens § 60, stk. 2, jf. § 42 a, stk. 10,

ved i nedenstående perioder, i alt 62 gange, i tidsrummet mellem kl. 23.00 og 06.00, at have opholdt sig uden for det pålagte indkvarteringssted Udrejsecenter Kærshovedgård, Kærshovedgård 17 i Ikast, uden forinden som bestemt af Udlændingestyrelsen den 26. marts 2019, forkyndt samme dag, at give underretning til indkvarteringsoperatøren herom:

- den 29. marts 2019 --- 25. maj 2019 (57 overtrædelser)
- den 26. maj 2019 - 31. maj 2019 (5 overtrædelser).

Påstande

Anklagemyndigheden har nedlagt påstand om fængselsstraf.

Anklagemyndigheden har endvidere nedlagt påstand om udvisning i medfør af udlændingelovens § 49, stk. 1, jf. § 24, nr. 2 med et indrejseforbud gældende i 6 år, jf. § 32, stk. 3.

Tiltalte, T, erkendt faktisk at have overtrådt sine kontrolforpligtelser som anført i anklageskriftet. Han har dog nægtet sig skyldig i første række med henvisning til, at der ikke er ydet ham relevant og nødvendig lægebehandling på Udrejsecenter Kærshovedgård, hvilket har nødvendiggjort, at han forlod udrejsecentret. I anden række har han anført, at overtrædelserne omfattet af forhold 1 alene er strafbare efter udlændingeloven, men ikke straffeloven. Han har som følge heraf også påstået frifindelse for udvisningspåstanden.

Sagens oplysninger

Der er afgivet forklaring af tiltalte, T.

Forklaringen er lydoptaget og gengives ikke i dommen.

Tiltalte er straffet ved dom af 13. marts 2019, hvor han for tyveri er idømt 40 dages fængsel og udvist med indrejseforbud i 6 år.

Tiltalte har under denne sag været frihedsberøvet fra den 26. september 2019.

Rettens begrundelse og afgørelse

Om anvendelse af straffelovens § 143 hedder det i bemærkningerne til lovforslag L 134 i 2019 blandt andet:

” ...

Det foreslås, at der indsættes en ny bestemmelse i straffelovens § 143, hvorefter den, som under særligt skærpende omstændigheder overtræder et pålæg nævnt i udlændingelovens § 60, stk. 2, straffes med fængsel i indtil 4 år. Som særligt skærpende omstændigheder anses navnlig et betydeligt antal overtrædelser over en længere periode.

Den foreslåede bestemmelse indebærer ikke en udvidelse af det strafbare område for overtrædelse af en pålagt opholds-, underretnings- og meldepligt. Bestemmelsen er alene en overbygning på straffebestemmelsen i udlændingelovens § 60, stk. 2, og som foreslås ændret i dette lovforslags § 1, nr. 22-24.

Den foreslåede bestemmelse i straffeloven tilsigtes derfor anvendt i de særligt grove tilfælde af overtrædelse af pålagt melde-, opholds- eller underretningspligt, der har en sådan strafværdighed, at det skal straffes efter straffeloven og ikke blot efter bestemmelserne i udlændingeloven.

Der vil eksempelvis kunne være tale om særligt skærpende omstændigheder, hvis en udlænding, som er pålagt alle tre typer af kontrolforpligtelser, i en periode på flere måneder slet ikke opholder sig på det indkvarteringssted, som udlændingen er pålagt at opholde sig på efter udlændingelovens § 42 a. stk. 8, hvorved den pågældende som udgangspunkt dagligt i hele perioden overtræder alle tre typer af kontrolforpligtelser.

En sådan situation vil kunne medføre, at den pågældende op mod flere hundrede gange overtræder de givne pålæg og vil derfor falde ind under den foreslåede bestemmelses anvendelsesområde.

Der vil ligeledes kunne være tale om særligt skærpende omstændigheder, hvis en udlænding, der er pålagt opholds-, underretnings og meldepligt, tidligere adskillige gange er blevet dømt for overtrædelse af opholds-, underretnings- og meldepligt.

Straffen for overtrædelse af Straffelovens § 143 fastsættes skønsmæssigt. Det forudsættes dog, at straffen overstiger de takstmæssige strafpositioner, som gælder ved straffastsættelsen efter udlændingelovens § 60, stk. 2, jf. bilag I og 2 til lovforslaget. Ved straffastsættelsen efter straffelovens § 143 bør der dog - ligesom ved fastsættelsen af straffen efter udlændingelovens § 60, stk. 2 - lægges vægt på, hvor mange gange inden for en måned en kontrolforpligtelse er overtrådt, og om der er tale om mange gentagelsestilfælde.

..."

Tiltalte har uden forbehold erkendt sig skyldig i faktisk at have overtrådt sine kontrolforpligtelser efter udlændingeloven som beskrevet i anklageskriftet og dermed over en periode på knapt 4 måneder fra den 1. juni 2019 at have begået 283 overtrædelser.

Efter bevisførelsen er tiltalte på sædvanlig vis, herunder ved brug af tolk blevet gjort bekendt med, at han er undergivet kontrolforpligtelserne, herunder også underretningspligten. Han har erkendt at være bekendt med betydningen af opholds- og meldepligten.

På baggrund heraf burde tiltalte i det mindste have anset det for overvejende sandsynligt, at han ved sin handle måde også overtrådte underretningspligten.

Det er efter rettens vurdering uden betydning for vurderingen af skyldsspørgsmålet, at tiltalte har forklaret, at han er blevet udsat for et alvorligt knivoverfald, mens han befandt sig på et asylcenter, at han angiver fortsat at have store fysiske og psykiske eftervirkninger af overfaldet, og at han også angiver ikke at have modtaget relevant behandling af disse eftervirkninger på Udrejsecenter Kærshovedgård.

Herefter og efter det, som fremgår af de citerede bemærkninger til lov forarbejderne til straffelovens § 143, finder retten det bevist, tiltalte er skyldig i overensstemmelse med tiltalen.

To voterende har lagt vægt på, at tiltalte efter få dages ophold på Udrejsecenter Kærshovedgård har forladt centret og herefter med enkelte undtagelser fuldstændig undladt at overholde de kontrolforpligtelser, som han blev undergivet i marts 2019. Han har på denne måde foretaget flere hundrede overtrædelser over flere måneder, også efter den 1. juni 2019, hvor straffelovens § 143 trådte i kraft. Overtrædelserne blev først bragt til ophør, da tiltalte blev varetægtsfængslet i anledning af dem. Disse voterende stemmer derfor efter en konkret vurdering for at fastsætte straffen til fængsel i 8 måneder. Dermed svarer straffen til, hvad den ville have været, hvis tiltalte alene havde overtrådt sine kontrolforpligtelser efter udlændingeloven efter den 1. juni 2019, og princippet om objektiv kumulation havde været anvendt.

En voterende har lagt også lagt vægt på det, der fremgår af bemærkningerne til straffelovens § 143, der hjemler op til 4 års fængsel. Når det sammenholdes med, at udlændingelovens § 60, stk. 2, kun hjemler op til 1/2 års fængsel stemmer denne voterende for at fastsætte straffen til fængsel i 9 måneder.

Efter stemmeafgivningen fastsætter retten straffen til fængsel i 8 måneder, jf. straffelovens § 143, jf. udlændingelovens § 60, stk. 2, jf. § 34, stk. 5, § 42 a, stk. 8, l. pkt. , og § 42 a, stk. 10.

Retten tager udvisningspåstanden til følge i medfør af udlændingelovens § 26, stk. 2, jf. § 24, nr. 2, da udvisningen ikke med sikkerhed vil være i strid med Danmarks internationale forpligtelser. Retten har herved lagt vægt på, at der ikke foreligger oplysninger om, at der er indtrådt væsentlige ændringer i tiltaltes forhold af betydning for vurderingen af spørgsmålet om udvisning. siden han den 13. marts 2019 blev udvist ved dom.

Thi kendes for ret:

Tiltalte, T, straffes med fængsel i 8 måneder

Tiltalte udvises af Danmark. Tiltalte pålægges indrejseforbud i 6 år. Indrejseforbuddet regnes fra udrejsen eller udsendelsen.

Tiltalte skal betale sagens omkostninger.

Michael Lynge Jensen

Dommer

dohi

Udskriftens rigtighed bekræftes.

RETTEEN I HERNING. den 10. januar 2020

Kamma Bertelsen

kontorfuldmægtig