

DOM

afsagt den 10. marts 2020 af Vestre Landsrets 1. afdeling (dommerne Jens Røn, Hanne Harritz Pedersen og Nikolaj K. Andersen (kst.) med domsmænd) i ankesag

V.L. S-2690-19

Anklagemyndigheden

mod

T

født den 3. december 1993

(advokat Jens Erik Pedersen, Ringkøbing)

Retten i Herning har den 13. december 2019 afsagt dom i 1. instans (rettens nr. 99-4701/2019).

Påstande

Tiltalte har påstået formildelse.

Anklagemyndigheden har påstået skærpelse.

Supplerende oplysninger

Tiltalte er ved Københavns Byrets dom af 22. oktober 2019 straffet med dagbøder i medfør af straffelovens § 287, stk. 1, jf. § 276.

Forklaring

Tiltalte har supplerende forklaret, at han fra 2017 til 2019 misbrugte kokain og heroin. Da han den 25. januar 2019 fik forkyndt afgørelsen om opholdspligt, var han ikke sig selv, da han bl.a. ikke havde sovet i flere døgn. Han kan ikke huske at have fået at vide, at han kunne straffes, hvis han ikke overholdt sin opholds- og meldepligt. Den 1. juni 2019 mødte han politiet på i , hvor han var påvirket af narkotika.

Lovgrundlag

Ved lov nr. 174 af 27. februar 2019 indsattes bl.a. straffelovens § 143, der trådte i kraft den 1. juni 2019.

Straffelovens § 143 har følgende ordlyd:

”Med fængsel indtil 4 år straffes den, som under særligt skærpende omstændigheder overtræder et pålæg nævnt i udlændingelovens § 60, stk. 2. Som særligt skærpende omstændigheder anses navnlig et betydeligt antal overtrædelser over en længere periode.”

I de almindelige bemærkningerne til lovforslaget (lovforslag nr. 140 af 15. januar 2019) hedder det bl.a.:

”...

9. Skærpet straf for overtrædelse af opholds-, underretnings- og meldepligt

..

9.1.3. Den foreslåede ordning

Det foreslås, at der inden for den gældende strafferamme i udlændingelovens § 60, stk. 2, på 1 år og 6 måneder skal ske en betydelig skærpelse af straffniveauet for overtrædelse af opholds-, underretnings- og meldepligt i forhold til det gældende straffniveau.

Strafskærpelserne foreslås i første omgang at træde i kraft for overtrædelser af kontrolforpligtelser, der er begået efter den 1. juni 2019. Strafmålingen for overtrædelser begået forud for denne dato skal således ske efter de hidtil gældende takstmæssige niveauer.

...

Med forslagene forudsættes det, at straffen for overtrædelse af opholds-, underretnings- og meldepligten som nævnt i udlændingelovens § 60, stk. 2, fortsat som udgangspunkt fastsættes efter et takstmæssigt fastlagt strafniveau, hvor antallet af overtrædelser som udgangspunkt vil være afgørende for den konkrete udmålte straf, jf. lovforslagets bilag 1 og 2.

Det betyder f.eks., at udgangspunktet for strafudmålingen fra den 1. juni 2019 for henholdsvis 6-9 overtrædelser pr. kalendermåned i førstegangstilfælde vil være 40 dages fængsel. Det betyder også, at der i andegangstilfælde eksempelvis vil være tale om en fængselsstraf i 50 dage for 6-9 overtrædelser pr. kalendermåned, ligesom der i fjerdegangstilfælde vil være tale om en fængselsstraf i 3 måneder for det samme antal overtrædelser pr. måned.

...

Det gælder for begge de foreslåede skærper, at der allerede ved 10 overtrædelser inden for en kalendermåned sker en skærpelse af straffen. Der foreslås ikke i de takstmæssige straffniveauer fastsat en yderligere skærpelse af straffen ved et højere antal overtrædelser inden for en kalendermåned. Dette skal ses i sammenhæng med, at der allerede sker en markant skærpelse af straffen ved 10 overtrædelser eller derover, og at straffastsættelsen fremover sker på grundlag af overtrædelser pr. kalendermåned. Fordeler overtrædelserne sig over flere måneder, vil den pågældende udlænding skulle idømmes straf for hver kalendermåned, jf. nærmere nedenfor.

Hvis antallet af overtrædelser er betydeligt højere end 10 inden for en kalendermåned, eller hvis der er tale om 5. gangstilfælde eller derover, vil der dog kunne fastsættes en højere straf end dem, som fremgår af de takstmæssige straffniveauer.

Det forudsættes endvidere som hidtil, at én overtrædelse svarer til én overtrædelse af meldepligten eller underretningspligten eller én dags overtrædelse af opholdspligten. Hvis både opholds-, underretnings- og meldepligten overtrædes i en dag, svarer dette derfor til tre overtrædelser.

Fastsættelse af straffen for en udlænding, der i flere kalendermåneder har begået et større antal overtrædelser af opholds-, underretnings- eller meldepligten, vil skulle ske efter den almindelige bestemmelse i straffelovens § 88, hvorefter der fastsættes en fælles straf inden for den foreskrevne strafferamme, hvis nogen ved en eller flere handlinger har begået flere lovovertrædelser. Det betyder, at en udlænding, der har begået flere overtrædelser af en pålagt opholds-, underretnings- og/eller meldepligt, som skal pådømmes under samme sag, skal have en fælles straf, som ligger inden for den strafferamme, som gælder for overtrædelse af en pålagt opholds-, underretnings- og/eller meldepligt.

Fastsættelsen af straffen vil i øvrigt fortsat bero på domstolenes konkrete vurdering i det enkelte tilfælde af samtlige omstændigheder i sagen, og det angivne straffniveau vil kunne fraviges i op- eller nedadgående retning, hvis der i den konkrete sag foreligger skærpende eller formildende omstændig-

heder, jf. herved de almindelige regler om straffens fastsættelse i straffelovens kapitel 10.

Det foreslås endvidere, 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.

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.

...”

Af lovforslagets særlige bemærkninger fremgår det bl.a.:

”...

Det følger af udlændingelovens § 60, stk. 2, at overtrædelse af de i medfør af § 34, stk. 4 og 5 (meldepligt), § 42 a, stk. 8, 1. pkt. (opholdspligt), og stk. 10 (underretningspligt), givne pålæg straffes med fængsel indtil 1 år og 6 måneder.

Bestemmelsen i § 60, stk. 2, indebærer, at en udlænding på tålt ophold eller en kriminel udvist, der ikke overholder et pålæg om meldepligt efter udlændingelovens § 34, stk. 4 og 5, eller som ikke overholder pålæg om opholdspligt efter udlændingelovens § 42 a, stk. 8, 1. pkt., eller underretningspligt efter § 42 a, stk. 10, kan straffes.

Der er ikke i dag i straffeloven regler om overtrædelse af kontrolforpligtelser, som er pålagt udlændinge.

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, at overtrædelser under særligt skærpende omstændigheder af meldepligt (udlændingelovens § 34, stk. 4-6), opholdspligt (udlændingelovens § 42 a, stk. 8, 1. og 3. pkt.), eller underretningspligt (udlændingelovens § 42 a, stk. 10), kan straffes med fængsel indtil 4 år.

Den foreslåede bestemmelse indebærer ikke en udvidelse af det strafbare område for overtrædelse af melde-, opholds- og underretningspligt. Bestemmelsen er alene en overbygning på den gældende straffebestemmelse, som findes 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 dagligt eller næsten 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 et 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 1 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.

Ved vurderingen af gentagelsestilfælde gælder også overtrædelser af kontrolforpligtelser, der har medført en straf i medfør af udlændingelovens § 60, stk. 2, for så vidt angår overtrædelser, der er begået efter den 1. juni 2019.

Bestemmelsen forudsættes ikke udelukkende anvendt i tilfælde, hvor strafferammen i udlændingelovens § 60, stk. 2, ikke findes at være tilstrækkelig. Det forudsættes således, at den foreslåede bestemmelse i § 143 kan anvendes i tilfælde, hvor forholdet skønnes at være så groft, at samfundets reaktion bør komme til udtryk ved anvendelse af straffeloven frem for udlændingeloven. Dette gælder også, selvom den konkrete forskyldte straf fastsættes til mindre end den strafferamme, som gælder efter udlændingelovens § 60, stk. 2.

...”

Landsrettens begrundelse og resultat

Tiltalte er pålagt alle tre typer kontrolforpligtelser. Han har i en periode på flere måneder slet ikke opholdt sig på sted1 , som han er pålagt at opholde sig på efter udlændingelovens § 42 a, stk. 8. Han har herved dagligt i hele perioden overtrådt alle tre typer af kontrolforpligtelser. Det har medført, at tiltalte flere hundrede gange har overtrådt de givne pålæg. På den baggrund og under hensyn til forarbejderne til straffelovens § 143 og i øvrigt af de grunde, som byretten har anført, tiltræder landsretten, at tiltalte under særligt skærpende omstændigheder har overtrådt pålæggene i forhold 1.

Af de grunde, som byretten har anført, tiltrædes det, at straffen er fastsat som sket i medfør af de bestemmelser, som byretten har anført, jf. i øvrigt i det hele straffelovens § 89 i forhold til Københavns Byrets dom af 22. oktober 2019.

Landsretten stadfæster derfor dommen.

Tiltalte har fortsat været frihedsberøvet under anken.

Thi kendes for ret:

Byrettens dom stadfæstes.

Tiltalte skal betale sagens omkostninger for landsretten.

Jens Røn

Hanne Harritz Pedersen

Nikolaj K. Andersen

(kst.)

Udskriften udstedes uden betaling.

Udskriftens rigtighed bekræftes.

Vestre Landsret,

Viborg den 11. marts 2020

Liselotte Støckler

retssekretær



Udskrift af dombogen

DOM

afsagt den 13. december 2019

Rettens nr. 99-4701/2019
Politiets nr. 4100-84149-03043-19

Anklagemyndigheden
mod
T
født den 3. december 1993

Der har medvirket dømsmænd ved behandlingen af denne sag.

Anklageskrift er modtaget den 31. oktober 2019.

T er tiltalt for overtrædelse af

1.

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

ved under særligt skærpende omstændigheder at have overtradt et palæg nævnt i udlændingelovens § 60, stk. 2, idet tiltalte i nedenstående periode, i alt 128 gange, undlod at efterkomme sin af Udlændingestyrelsen den 24. januar 2019, forkyndt den 25. januar 2019, pålagte opholdspligt på Sted1

- 010619-071019,

ligesom tiltalte i nedenstående periode, i alt 128 gange, i tidsrummet mellem kl. 23.00 og 06.00, opholdt sig uden for det pålagte indkvarteringssted Sted1 uden forinden som bestemt af Udlændingestyrelsen den 24. januar 2019, forkyndt den 25. januar 2019, at give underretning til indkvarteringsoperatøren herom:

- 010619-071019,

ligesom tiltalte i nedenstående perioder, i alt 51 gange, undlod at efterkomme sin af politiet den 25. januar 2019, forkyndt den 25. januar 2019, pålagte meldepligt 3 gange ugentligt, mandag, onsdag og fredag hos politiet på sted1

- 11 gange i juni 2019; den 3., 5., 7., 10., 12., 14., 17., 19., 21., 26. og 28.
- 13 gange i juli 2019; den 1., 3., 5., 8., 12., 15., 17., 19., 22., 24., 26., 29. og 31.
- 12 gange i august 2019; den 2., 5., 7., 9., 12., 16., 19., 21., 23., 26., 28. og 30.

- 13 gange i september 2019; den 2., 4., 6., 9., 11., 13., 16., 18., 20., 23., 25., 27. og 30.
- 2 gange i oktober 2019; den 2. og 4.

2.

Udlændingelovens § 60, stk. 2, jf. § 42 a, stk. 8, 1. pkt.,
ved i nedenstående periode, i alt 108 gange, at have undladt at efterkomme sin af Udlændingestyrelsen den 24. januar 2019, forkyndt den 25. januar 2019, pålagte opholdspligt på _____ sted1

- 120219-310519

3.

Udlændingelovens § 60, stk. 2, jf. § 42 a, stk. 10,
ved i nedenstående periode, i alt 108 gange, i tidsrummet mellem kl. 23.00 og 06.00, at have opholdt sig uden for det pålagte indkvarteringssted sted1 _____, uden forinden som bestemt af Udlændingestyrelsen den 24. januar 2019, forkyndt den 25. januar 2019, at give underretning til indkvarteringsoperatøren herom:

- 120219-310519

4.

Udlændingelovens § 60, stk. 2, jf. § 34, stk. 5,
ved i nedenstående perioder, i alt 47 gange, at have undladt at efterkomme sin af politiet den 25. januar 2019, forkyndt den 25. januar 2019, pålagte meldepligt 3 gange ugentligt, mandag, onsdag og fredag hos politiet på _____ sted1

- 7 gange i februar 2019; den 13., 15., 18., 20., 22., 25. og 27.
- 13 gange i marts 2019; den 1., 4., 6., 8., 11., 13., 15., 18., 20., 22., 25., 27. og 29.
- 13 gange i april 2019; den 1., 3., 5., 8., 10., 12., 15., 17., 19., 22., 24., 26. og 29.
- 14 gange i maj 2019; den 1., 3., 6., 8., 10., 13., 15., 17., 20., 22., 24., 27., 29. og 31.

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. udlændingelovens § 32, stk. 3.

Tiltalte har erkendt sig skyldig, idet han dog ikke har kunnet erkende sig skyldig i, at forhold 1 skal henføres under straffelovens § 143.

mange måneder slet ikke har opholdt sig på indkvarteringsstedet, og at han 307 gange har overtrådt sine pligter efter den 1. juni 2019 i forhold 1, samt at tiltalte i øvrigt tidligere er straffet for overtrædelse af pligter efter udlændingeloven. Det lægges derfor til grund, at tiltalte under særligt skærpende omstændigheder har overtrådt pålægene i forhold 1.

Tiltalte findes derfor skyldig i forhold 1 - 4

Straffen fastsættes til fængsel i 1 år, jf. straffelovens § 143, jf. udlændingelovens § 60, stk. 2, jf. § 42 a, stk. 8, 1. pkt., og stk. 10, og § 34, stk. 5, og udlændingelovens § 60, stk. 2, jf. § 42 a, stk. 8, 1. pkt., og stk. 10, og § 34, stk. 5, jf. delvis straffelovens § 89.

Retten har herved navnlig lagt vægt på antal overtrædelser pr. måned i forhold 1, og for dette forhold isoleret taget udgangspunkt i hvad straffen for overtrædelse af forholdet efter udlændingeloven ville have været fastsat til efter strafskærpsen den 1. juni 2019 ved en absolut kummulation.

Retten finder i øvrigt ikke, at lovgivningsmagtens angivelse af strafniveaue i LFF 2019 140 eller i tidligere lovforarbejder er i strid mod grundloven eller menneskeretninghederne som hævdet af forsvareren.

Tiltalte har ikke lovligt ophold i Danmark og er idømt en ubetinget fængselsstraf. Hertil kommer, at udvisningen ikke med sikkerhed vil være i strid med Danmarks internationale forpligtelser. Tiltalte udvises derfor af Danmark som nedenfor bestemt, jf. udlændingelovens § 24, nr. 2, jf. § 26, stk. 2, jf. § 32, stk. 3.

Thi kendes for ret:

Tiltalte T skal straffes med fængsel i 1 år.

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

Tiltalte skal betale sagens omkostninger.

Jan Tino Knudsen

/ahp

Udskriftens rigtighed bekræftes.
RETTEN I HERNING, den 17. december 2019

Lis Vestergaard

kontorfuldmægtig