

Retten på Frederiksbergs DOM

Dato: 1. juli 2024

Rettens sagsnr.: 3378/2024

Politiets sagsnr.: 0100-71281-00646-23

Anklagemyndigheden mod *Tiltalte*, født september 1990

Sagens baggrund og parternes påstande

Denne sag er behandlet efter retsplejelovens § 831.

Retsmødebegæring er modtaget den 14. maj 2024.

Tiltalte er tiltalt for

1.

(0100-71281-00646-23 og 0100-71281-00657-23)

overtrædelse af straffelovens § 191, stk. 2, jf. stk. 1, 2. pkt., jf. lov om euforiserende stoffer § 3, stk. 1, jf. § 2, stk. 4, jf. bekendtgørelse om euforiserende stoffer § 30, stk. 2, jf. stk. 1, jf. § 3, jf. bilag 1, liste B, nr. 70, jf. straffelovens § 61, stk. 2,

ved omkring den 18./19. december 2023, på adressen *Adresse*, på Frederiksberg, med henblik på videreoverdragelse til et større antal personer eller mod betydeligt vederlag eller under andre særligt skærpende omstændigheder, at have været i besiddelse af i alt 3 kilo kokain, idet sigtede i forening med flere andre medgerningsmænd indgik i en forretning med salg og udbringning af bl.a. kokain og i den forbindelse modtog og opbevarede kokainen, inden den blev afvejet og inddelt i salgsposer og overdraget til forretningens bude med henblik på salg og udbringning til kunderne.

Anklagemyndigheden har nedlagt påstand om fængselsstraf.

Anklagemyndigheden har endvidere nedlagt påstand om, at tiltalte i medfør af udlændingelovens § 22, nr. 1, 2 og 4, udvises af Danmark med indrejseforbud for bestandig, jf. § 32, stk. 4, nr. 7, subsidiært med et tidsbegrænset indrejseforbud.

Endelig har anklagemyndigheden nedlagt påstand om, at der i medfør af straffelovens § 75, stk. 1, konfiskeres 45.500 kr. (koster 10) og 1.800 kr. (koster 12), og i medfør af straffelovens § 75, stk. 2, konfiskeres

- Hvid plasticpose (koster 1)
- 1,16 kilo kokain (koster 2)
- Føtex-pose (koster 3)
- 1,07 kilo kokain (koster 4)

- Filmrulle (koster 5)
- 0,9 gram kokain (koster 6)
- 0,3 gram kokain (koster 7)
- Pengetællemaskine (koster 8)
- 0,3 gram kokain (koster 11)
- 2 falske 1.000 kroner sedler (koster 13)
- iPhone (koster 14)

Tiltalte har erkendt sig skyldig.

Tiltalte har protesteret mod udvisningspåstanden.

Tiltalte har ikke protesteret mod konfiskationspåstanden.

Oplysningerne i sagen

Tiltalte har til retsbogen afgivet følgende forklaring i overensstemmelse med sin tilståelse:

" ...

Sigtede forklarede vedrørende forhold 1 bl.a., at hun har været en del af en forretning med udbringning af kokain. Hun har i den forbindelse haft 3 kg kokain liggende på sin bopæl. Adressen anført i sigtelsen er hendes bopæl. Hun bor der alene med sin datter. Hun skulle blot opbevare kokainen, indtil nogen hentede den. Det var første gang, at gjorde sådan noget. Hun har ikke været med til at veje kokainen af eller komme kokainen i poser. Hun lod sig overtale af en veninde. Hun har ikke modtaget betaling for det. De penge, der blev fundet, var nogle, hun også skulle opbevare. Hun fik kokainen og pengene til opbevaring samtidigt.

Sigtede forklarede vedrørende forhold 2 bl.a., at de to falske tusind kronersedler var nogle, de brugte til matadorspil. Hun var fuldt ud opmærksom på, at det var falske sedler, og hun havde således ikke tænkt sig at gå ud at bruge dem. Hun var indforstået med konfiskation af pengesedlerne.

Adspurgt af forsvareren forklarede sigtede vedrørende forhold 1 bl.a., at det ikke var noget, hun selv havde fundet på. En veninde havde ringet og spurgt sigtede, om hun hurtigt kunne passe på det, mens veninden hentede børn.

Det var planen, at hun kun skulle passe på det den samme dag. Da politiet kom og bankede på døren, sagde hun selv til dem med det samme, at der var kokain hun sagde, at der lå to pakker oppe i skabet. Der var lige blevet hentet én pakke.

..."

Personlige oplysninger

Tiltalte har om sine personlige forhold til retsbogen forklaret følgende:

" ...

Tiltalte forklarede supplerende om sine personlige forhold bl.a., at hun husker en smule fra, at hun ankom til Danmark. Hun var da 9-10 år. Hun kom sammen med sin mor og bror. Efter de fik asyl,

flyttede de til et rækkehus i By. Hun gik i folkeskole i By fra 5. klasse og færdiggjorde 10. klasse her. Derefter flyttede hun sammen med sin mor og bror til Hillerød.

Da hun var 16 år, blev hun fjernet fra hjemmet og boede først hos en plejefamilie og efterfølgende på et opholdssted/krisecenter. Da hun blev 18 år, fik hun en ungdomsbolig i Hillerød, hvor hun boede alene. Hun blev for to-tre år siden uddannet sosu-hjælper. Forinden har hun arbejdet som ufaglært sosu'er i omkring syv år. Hun har arbejdet i hjemmeplejen og på plejehjem i omkring ni år i alt. Hun har en datter på nu 14 år. De to er meget tæt knyttede. Hun har fuld forældremyndighed over sin datter. Datterens far er misbruger. Hun er eneforsørger for sin datter. Datteren er lige gået ud af 7. klasse. Hvis hun bliver udsendt af Danmark, kan hun ikke tage sin datter med. Hun er ikke religiøs i dag; hun er født som muslim, men er nu frafalden muslim. Hun har ingen familie i Irak og ingen kontakt til nogen i Irak. Der vil ikke være nogen i Irak, som kan hjælpe hende med at skabe et liv i Irak; hun vil stå helt uden netværk i Irak. Man kan ikke leve som enlig kvinde i Irak. Hun taler arabisk, men det vil være umuligt at etablere et liv og få et job. Hendes datter har været udsat for voldtægt, mens hun har været fængslet. Datteren har været på besøg hos hende i fængslet hver uge. Datteren bor hos sigtedes veninde. Det er efter aftale med kommunen. Ud over sin datter har hun sin mor, bror og brors børn samt søster og søsters børn. Hendes datter taler ikke arabisk. Hun har mange tatoveringer, hvilket vil gøre det ekstra vanskeligt for hende at begå sig i Irak. Hun har gennem mange år gået til badminton i både By og Hillerød. Hun er medlem af FOA.

..."

Der er den 19. december 2023 gennemført § 26-afhøring af tiltalte. Af afhøringsrapporten fremgår bl.a.:

"...

Ad udlændingens tilknytning til det danske samfund

*1. Varigheden af udlændingens samlede (lovlige og ulovlige) ophold i landet
24 år.*

2. Varighed af tidligere frihedsberøvelser i Danmark

Har ikke tidligere været anholdt.

3. Integration i det danske samfund og i andre medlemsstater

Har venner og familie. Af familie har afhørte en bror, søster og en datter. Og en søster i Tyskland.

4. Opvækst, skolegang og uddannelsesforløb

Afhørte er født i Irak men er vokset op i By. Har gået i By folkeskole, 10. klasse på Uddannelsessted1 i Hillerød. Derefter studeret til tandklinikassistent på Uddannelsessted2 men ikke færdiggjort. Herefter læste hun til SOSU hjælper på Uddannelsessted3 på Vej, som hun færdiggjorde for et par år siden.

5. Arbejde i Danmark og i andre medlemsstater

Har arbejdet som SOSU hos hjemmeplejen i Bydel i 8 måneder i 2023. Er pt. sygemeldt pga. rygskeade.

6. Fagbevægelse

Ja, medlem af FOA.

7. Skriftlige/mundtlige danskundskaber

Flydende både mundtligt og skriftligt.

8. Aktiv deltagelse i foreningsliv

Nej

Ad udlændingens alder

9. Alder

33

10. Helbredstilstand, herunder misbrug af euforiserende stoffer

Har taget kokain ca. 4-5 gange senest for et par dage siden. Intet misbrug. Har været indlagt på psykiatrisk afdeling på Hospital i 2022. Husker ikke længden på indlæggelsen. Praktiserende læge ved Lægehus.

11. Sygdom som ikke kan behandles i hjemlandet

Ad udlændingens tilknytning til herboende personer

12. Ægteskab/registreret partnerskab

Nej.

13. Fast samlivsforhold/kæreste

Nej.

14. Børn

Datter på 13 år som bor fast hos afhørte som har fuld forældremyndighed.

15. Forældre, øvrig familie og omgangskreds her i landet

En søster og en bror. Har en tæt relation til begge.

Ad udvisningens konsekvenser for udlændingens herboende nære slægtninge

16. Ægtefælles/registreret partner/mindreårige børns tilknytning til Danmark

17. Vil ægtefælle mv. følge med til hjemlandet i tilfælde af udvisning, og er der årsager til, at de vil have særligt vanskeligt [ved] at følge udviste til hjemlandet

Ad udlændingens manglende eller ringe tilknytning til hjemlandet

18. Har udlændingen opretholdt kontakten til familien i hjemlandet

Ingen tilknytning

19. Har udlændingen et nationalitetspas eller mulighed for at få et udstedt

Har ikke gyldigt irakisk pas, men kan godt få det udstedt.

20. Aftjening af værnepligt i hjemlandet

21. Oplysninger om udlændingens eller pårørendes ejendom i hjemlandet

Nej

22. Oplysninger om udlændingens skriftlige og mundtlige kundskaber

Taler flydende arabisk.

..."

Udlændingestyrelsen har den 27. marts 2024 afgivet udtalelse om udvisningsspørgsmålet, hvoraf fremgår bl.a.:

"...

Opholdsgrundlag for længde

Tiltalte indrejste i Danmark den 17. november 2000, hvor hun søgte asyl. Den pågældende fik den 30. oktober 2001 opholdstilladelse i Danmark efter udlændingelovens § 7, stk. 2, indtil den 31. august 2004.

pågældendes opholdstilladelse er senest den 6. juni 2005 meddelt tidsbegrænset.

...

Tiltalte har således når den i udlændingelovens § 27, stk. 5 nævnte periode fratrækkes haft lovligt ophold i Danmark i ca. 22 år og 2 måneder.

...

§ 26, stk. 2

...

Det fremgår af Det Centrale Personregister (CPR), at pågældende er ugift og har et mindreårigt barn på 14 år, der er irakisk statsborger, som pågældende har fuld forældremyndighed over.

Udlændingestyrelsen bemærker, at pågældendes herboende barns opholdstilladelse er betinget af den pågældende.

Såfremt Tiltalte bliver udvist af Danmark vil udlændingestyrelsen tage stilling til om pågældendes barn kan bevare opholdstilladelsen på selvstændigt grundlag.

Det skal i øvrigt oplyses, at det fremgår af CPR, at Tiltaltes barn har boet hos den pågældende indtil varetægtsfængslingen, hvorefter barnet har skiftet adresse.

Udlændingestyrelsen skal derfor gøre opmærksom på, at Tiltaltes mindreårige barn her i landet på nuværende tidspunkt ikke bor hos hende.

Udlændingestyrelsen skal i denne forbindelse bemærke, at det kan være et indgreb i familielivet efter den Europæiske Menneskerettighedskonventions artikel 8, at henvise den tiltalte til at udøve familielivet i et tredjeland, såfremt hun har et barn, der ikke bor hos vedkommende, hvis Tiltalte har fast og regelmæssigt samvær med barnet, idet Danmark i så fald vil være nærmest til at beskytte familielivet i medfør af den Europæiske Menneskerettighedskonventions artikel 8.

I det omfang, der med en konkret afgørelse om udvisning foretages indgreb i udlændingens privat- og familieliv, skal staten påvise, at betingelserne for indgrebet er opfyldt, jf. artikel 8, stk. 2.

...

Udtalelse om udvisningsspørgsmålet

...

På baggrund af anklagemyndighedens oplysninger om kriminalitetens karakter, og om at den pågældende forventes idømt en frihedsstraf af 6-7 års varighed sammenholdt med de i udlændingelovens § 26, stk. 2 nævnte hensyn, kan Udlændingestyrelsen tiltræde, at anklagemyndigheden nedlægger påstand om udvisning.

...

På baggrund af tiltaltes personlige forhold sammenholdt med den forventede frihedsstraf, skal Udlændingestyrelsen dog henlede opmærksomheden på, at tiltalte i medfør af udlændingelovens § 24 b, skal tildeles en advarsel om udvisning, såfremt retten finder, at der ikke er grundlag for at udvisende den pågældende efter §§ 22-24, fordi dette med sikkerhed vil være i strid med Danmarks internationale forpligtelser, jf. § 26, stk. 2.

..."

Tiltalte er af relevans for sagen straffet

- ved Retten på Frederiksbergs dom af 30. august 2023 for overtrædelse af straffelovens § 164, stk. 3, med fængsel i 10 dage, betinget mod en prøvetid på 1 år fra endelig dom (13. september 2023).

Tiltalte har under sagen været frihedsberøvet fra den 19. december 2023.

Retten's begrundelse og afgørelse

Tiltalte har afgivet en uforbeholden tilståelse, hvis rigtighed er bestyrket af de i øvrigt foreliggende oplysninger. Retten finder derfor tiltalte skyldig i overensstemmelse med den rejste tiltale.

Straffen fastsættes til fængsel i 4 år, jf. straffelovens § 191, stk. 2, jf. stk. 1, 2. pkt., jf. lov om euforiserende stoffer § 3, stk. 1, jf. § 2, stk. 4, jf. bekendtgørelse om euforiserende stoffer § 30, stk. 2, jf. stk. 1, jf. § 3, jf. bilag 1, liste B, nr. 70, jf. straffelovens § 61, stk. 2.

Retten har ved strafudmålingen taget udgangspunkt i mængden af kokain. Retten har i formildende retning lagt vægt på tiltaltes underordnede rolle, at hun ikke har modtaget betaling, og at sagen er fremmet som tilståelsessag, jf. straffelovens § 82, stk. 1, nr. 9.

Straffen omfatter ikke den betingede straf i dommen af 30. august 2023, jf. straffelovens § 61, stk. 2, nr. 1.

Påstanden om konfiskation tages i medfør af den påberåbte bestemmelse til følge som nedenfor bestemt.

Da retten finder, at der ikke er grundlag for at udvise tiltalte, fordi dette efter de foreliggende oplysninger med sikkerhed vil være i strid med Danmarks internationale forpligtelser, jf. udlændingelovens § 26, stk. 2, tildeles tiltalte en advarsel som nedenfor bestemt, jf. udlændingelovens § 24 b, stk. 1.

Retten har herved lagt særlig vægt på hensynet til tiltaltes personlige forhold og hensynet til tiltaltes 14-årige datters forhold, herunder det forhold, at tiltalte har eneforældremyndighed over datteren, at tiltalte og datteren har boet alene sammen frem til varetægtsfængslingen, og at datteren efter varetægtsfængslingen af tiltalte har ugentligt samvær med tiltalte, samt oplysningerne om tiltaltes tilknytning til henholdsvis Danmark og Irak.

Thi kendes for ret:

Tiltalte *Tiltalte* straffes med fængsel i 4 år.

Straffen omfatter ikke den betingede straf i dommen af 30. august 2023.

Hos tiltalte konfiskeres:

- 45.500 kr. (koster 10)
- 1.800 kr. (koster 12)
- Hvid plasticpose (koster 1)
- 1,16 kilo kokain (koster 2)
- Føtex-pose (koster 3)
- 1,07 kilo kokain (koster 4)
- Filmrulle (koster 5)
- 0,9 gram kokain (koster 6)
- 0,3 gram kokain (koster 7)
- Pengetællemaskine (koster 8)
- 0,3 gram kokain (koster 11)
- 2 falske 1.000 kroners sedler (koster 13)
- iPhone (koster 14)

Tiltalte tildeles en advarsel om, at hvis hun begår nyt strafbart forhold, vil der ved en afgørelse om udvisning ved dom på det tidspunkt skulle lægges vægt på, om udvisning må anses for særlig påkrævet, fordi hun ikke tidligere er udvist af den grund, at dette med sikkerhed ville være i strid med Danmarks internationale forpligtelser.

Tiltalte skal betale sagens omkostninger.

.....

Østre Landsrets 7. afdelings DOM

(landsdommerne Ib Hounsgaard Trabjerg, Finn Morten Andersen og Gitte Søjberg Christensen (kst.) med domsmænd).

Dato: 8. oktober 2024

Rettens sagsnr.: S-2181-24

Anklagemyndigheden mod *Tiltalte*, født september 1990, (advokat Peter Kragh, besk.)

Dom afsagt af Retten på Frederiksberg den 1. juli 2024 (3378/2024) er anket af anklagemyndigheden med påstand om skærpelse af straffen, herunder således at tiltalte udvises af Danmark.

Tiltalte har påstået formildelse af straffen og stadfæstelse med hensyn til advarsel om udvisning af Danmark.

Personlige oplysninger

Tiltalte har i landsretten afgivet supplerende forklaring om sine personlige forhold. Hun har forklaret blandt andet, at hun under varetægtsfængslingen har haft regelmæssig kontakt med sin datter, som har besøgt hende i fængslet næsten hver uge. Datteren er fortsat netværksanbragt hos tiltaltes veninde og trives efter omstændighederne. Hvis hun bliver udvist og udsendt af Danmark, vil hun ikke udsætte sin datter for at skulle rejse med til Irak. Datteren kan ikke arabisk, og tiltalte vil ikke kunne forsørge

hende i Irak. Hun vil end ikke kunne forsørge sig selv. Datteren, der fortsat går i skole, har alene set sin far færre end seks gange i sit liv. Han er heroin-misbruger.

Hvis hun ikke bliver udvist, vil hun have sin datter hjem og fortsætte sit liv og arbejde. Hun vil aldrig igen begå så dum en fejl, som hun har begået. Det går ikke så godt med hendes rygsjade, men hun forventer at kunne genoptage sit arbejde.

Hendes mange tatoveringer vil give hende problemer i Irak, men hun kender dog ikke til Irak, hvor hun kun har været én gang, siden hun kom til Danmark. Hun fik udstedt et irakisk pas i forbindelse med en rejse til Bagdad med sin mor og datter i 2018. De boede 8 – 10 dage på hotel i den tid, de var der. De tog dertil efter hendes mors ønske.

Hun tog kokain sammen med en veninde mindre end en måned forud for anholdelsen. Hun havde aldrig prøvet det før, men var nysgerrig. De tog det hjemme forud for, at de skulle i byen og feste. Det var veninden, som skaffede stofferne. Det var hendes veninde, som havde lagt en pølsemandspose med stoffer i en skuffe i hendes soveværelse.

Tiltalte, der har været frihedsberøvet fra den 19. december 2023, har været frihedsberøvet under anken.

Landsrettens begrundelse og resultat

Af de grunde, der er anført i dommen, tiltrædes det efter omstændighederne, at straffen i medfør af de nævnte bestemmelser alene er udmålt til fængsel i 4 år.

Da tiltalte er fundet skyldig i overtrædelse af straffelovens § 191, stk. 2, jf. stk. 1, 2. pkt., jf. lovgivningen om euforiserende stoffer, og skal straffes med ubetinget fængsel i 4 år, er betingelserne i udlændingelovens § 22, nr. 1 og 4, for udvisning opfyldt. Efter udlændingelovens § 32, stk. 4, nr. 7, jf. stk. 1, nr. 1, skal der ved udvisning af tiltalte som udgangspunkt fastsættes et indrejseforbud for bestandig.

Tiltalte skal således udvises af Danmark, medmindre dette med sikkerhed vil være i strid med Danmarks internationale forpligtelser, jf. udlændingelovens § 26, stk. 2. Spørgsmålet er, om udvisning med sikkerhed vil være i strid med Den Europæiske Menneskerettighedskonventions artikel 8 om ret til respekt for privatliv og familieliv.

Tiltalte er 34 år og irakisk statsborger. Hun er født i Irak, men kom til Danmark som 10-årig i 2020 og er således opvokset i Danmark. Hun har haft lovligt ophold her i landet i 22 år og 2 måneder. Hun er ikke gift eller samlevende, men har forældremyndighed over en datter på 14 år.

Udvisning vil derfor indebære et indgreb i hendes ret til familieliv, jf. Menneskerettighedskonventionens artikel 8, stk. 1, og kan kun ske, hvis betingelserne i bestemmelsens stk. 2 er opfyldt. Udvisning har hjemmel i udlændingeloven og har til formål at forebygge uro eller forbrydelse, og det afgørende er herefter, om udvisning må anses for nødvendig af hensyn til disse formål. Dette beror på en proportionalitetsvurdering.

De kriterier, der skal indgå i denne proportionalitetsvurdering, fremgår bl.a. af Den Europæiske Menneskerettighedsdomstols dom af 23. juni 2008 i sag 1638/03 (Maslov mod Østrig), præmis 68. Den vægt, der skal lægges på de enkelte kriterier, afhænger af den konkrete sags omstændigheder, jf. dommens præmis 70. Der skal foreligge meget tungtvejende grunde for at retfærdiggøre en udvisning, når der er tale om en fastboende udlænding, der er født her i landet eller indrejst som barn, og som har tilbragt det meste af sin barndom og ungdom her, jf. præmis 75.

Som anført ovenfor er tiltalte født i Irak, men opvokset i Danmark, hvor hun har boet, siden hun var 9-10 år. Hun havde således haft lovligt ophold her i landet i mere end 22 år, da hun blev frihedsberøvet i anledning af denne sag. Hun taler, læser og skriver flydende dansk. Hun har gået i folkeskole til og med 10. klasse og er uddannet som SOSU hjælper. Hun har været tilknyttet arbejdsmarkedet, herunder med arbejde i hjemmeplejen og på plejehjem i ni år i alt. Hun er medlem af FOA og har gået til badminton som barn og ung. Ud over sin datter har hun to søskende i Danmark. Datteren, som hun har forældremyndigheden over, har efter det oplyste haft meget begrænset kontakt til sin far.

Hun har således gode personlige forhold og må anses for velintegreret. Herefter, og efter de konkrete omstændigheder i forbindelse med den begåede kriminalitet, således som disse foreligger oplyst efter tiltaltes forklaring, er der ikke grundlag for at fastslå, at der er en risiko for, at hun fremover vil begå alvorlig kriminalitet.

Hun er irakisk statsborger og har irakisk pas. Der foreligger ikke oplysninger om familie i Irak. Hun taler flydende arabisk. Hun har med sin mor og datter været i Bagdad på ferie en enkelt gang i 2018.

Landsretten finder efter det anførte, at tiltalte har en særdeles stærk tilknytning til Danmark, herunder også i lys af at hun har forældremyndigheden over en datter, der er født og opvokset i Danmark. Hun har en meget begrænset tilknytning til Irak.

Tiltalte er som anført ved denne dom straffet for meget grov narkotikakriminalitet, idet hun efter sin tilståelse er dømt for i en kort periode at havde været i besiddelse af i alt 3 kg kokain med henblik på videreoverdragelse i forening med flere andre medgerningsmænd.

Hun er ikke tidligere straffet af betydning for denne sag. Hun er således ikke tidligere advaret om udvisning.

Under de foreliggende omstændigheder, hvor der ikke kan antages at være risiko for recidiv til alvorlig kriminalitet, og hvor tiltalte har den anførte særdeles stærke tilknytning til Danmark og en meget begrænset tilknytning til Irak, tiltræder landsretten, at der – uanset den meget alvorlige kriminalitet – ikke foreligger sådanne meget tungtvejende grunde, som efter Menneskerettighedsdomstolens praksis kræves for at kunne udvise udlændinge, der er født eller opvokset i værtslandet.

Det tiltrædes derfor, at tiltalte er frifundet for påstanden om udvisning, og i stedet tildelt en advarsel om udvisning, jf. udlændingelovens § 24 b.

Landsretten stadfæster derfor dommen i det omfang, den er anket.

Thi kendes for ret:

Byrettens dom i sagen mod *Tiltalte* stadfæstes.

Statskassen skal betale sagens omkostninger for landsretten.