

AM2015.12.17Ø

Kilde: Retspraksis, Landsretterne

Emner: udvisning ved dom, indrejst som voksen, har stiftet fam., 3. lands-borgere;

Stikord: Bet. udvisning, simpel vold, tyrkisk statsborger, associeringsaftalen, indrejst som voksen, hjælper syg dansk hustru, 60 dg bet, 80 t. samf.tj.

Afgørelsestype: Dom

Offentlig Tilgængelig: Ja

Dato: 17.12.2015

Status: Gældende

Udskrevet: 14.11.2019

Indholdsfortegnelse

Landsrettens dom	2
Byrettens dom	7

**UDSKRIFT
AF
ØSTRE LANDSRETS DOMBOG**

D O M

Afsagt den 17. december 2015 af Østre Landsrets 19. afdeling
(landsdommerne Katja Hoegh, Linde Jensen og Alex Puggaard med domsmænd).

19. afd. nr. S-1906-15:
Anklagemyndigheden
mod

T

Født Januar 1977

(advokat Erbil Gökhan Edge Kaya, besk.)

Helsingør Rets dom af 30. juni 2015 (1C-4091/2014) er anket af anklagemyndigheden med endelig påstand om skærpeelse, herunder således at der sker ubetinget udvisning.

Forsvareren har endeligt påstået formildelse, herunder frifindelse for påstanden om udvisning.

Tiltalte har afgivet supplerende forklaring om sine personlige forhold. Tiltaltes hustru, V2 har afgivet forklaring om sine og tiltaltes personlige forhold.

Tiltalte har forklaret blandt andet, at han kom til Danmark med sin hustru, da hans hustrus mor blev alvorligt syg. Han reparerede, malede og lakerede møbler og både i den forretning, som han havde. Han måtte imidlertid lukke forretningen grundet manglende indtjening og har herefter søgt arbejde. Siden august 2015 har han haft arbejde som blandt andet rengørings- og alt-muligt-mand i tre forskellige restauranter under samme CVR-nr., således som udtalelsen af november 2015 fra Café _____ viser. Hans arbejdstid er

skiftende og kan dagligt variere mellem en til adskillige timer afhængig af behovet. Han taler dansk med sin hustru, men nogle gange også lidt engelsk. Det tyrkisk, hans hustru taler, er ikke meget. Hans hustru modtager førtidspension grundet en skade i ryggen og kan intet løfte, så det er ham, der varetager en stor del af de huslige gøremål, herunder rengøring m.v. i hjemmet. Han vil gerne lære mere dansk. Han skal starte på sprogskole snarest muligt. Han har i ca. to måneder været medlem af _____ Sportsklub, hvor han spiller fodbold om torsdagen. De andre på foldboldholdet er danskere, og han taler dansk med dem. Ferierne i Tyrkiet har været i forbindelse med sin fars sygdom og en broders operation. I Tyrkiet boede han, efter værnepligten var aftjent, ikke længere med sin familie, men flyttede til _____ som er en større by omkring 2.000 km fra tiltaltes fødeby, _____. Han har stort set mistet kontakten med familien, fordi hans hustru er kristen. Han har et godt forhold til hustruens voksne børn. De spiser sammen og tager på ture. Hans forhold til V2's _____ mor er også godt.

Vidnet _____ V2 _____ har forklaret blandt andet, at hun og tiltalte efter at være blevet gift i 2011 og i en periode at have boet i Grækenland, kom tilbage til Danmark i 2012. Før de blev gift, tilbragte hun den tid af året, hun kunne uden at miste førtidspensionen, med ham i Tyrkiet. Hun har en behandlingskrævende svær gigt og ind imellem psykiske problemer. De kunne ikke slå sig ned i Tyrkiet, fordi hun er førtidspensionist og ikke ville have råd til sundhedsforsikringen. De valgte derfor at slå sig ned i Grækenland, hvor hun er dækket under EU-reglerne. De tog tilbage til Danmark navnlig på grund af hendes mors alvorlige sygdom, og også grundet hendes egne helbredsforhold, som er blevet værre. Hun har altid været den, som tog sig af sin mor. Både hun og tiltalte har – på grund af problemerne med forretningen og hendes mors sygdom – levet under et stort pres i den periode, hvor voldsepisoden fandt sted. Hun har en sårbar psyke og har nok ikke altid været en nem hustru. På et tidspunkt havde hun også alkoholproblemer. Det er nødvendigt, at tiltalte hjælper hende i det daglige. Hvis han ikke gjorde det, ville hun skulle have hjemmehjælp. Hun har voksne børn, som det går godt. Børnene er grundet hendes helbredsforhold hendes og tiltaltes primære sociale kontakter. Hun har ikke længere noget nærmere forhold til tiltaltes familie, der mener, at hun skal bære tørklæde og skifte tro. Hun kan alene få tyrkiske gloser, og hun kan ikke nok til at følge med i en almindelig samtale på tyrkisk.

Landsrettens begrundelse og resultat

Landsretten finder, at den udmålte straf på fængsel i 60 dage er passende fastsat af de grunde, der er anført herom af byretten.

Efter voldforholdets særegne, med parforholdet sammenhørende og enkeltstående karakter finder landsretten, at straffen, uanset tiltalte udøvede vold mod 3 personer. kan gøres betinget på vilkår om udførelse af ulønnet samfundstjeneste som anført nedenfor. Landsretten har herved lagt vægt på, at volden ikke medførte alvorlig skade og navnlig den ved lov nr.152 af 18. februar 2015 gennemførte ændring af straffeloven, hvor adgangen til at anvende samfundstjeneste blev udvidet.

Om udvisningsspørgsmålet bemærkes, at tiltalte herefter er omfattet af udlændingelovens § 24, nr. 2.

For så vidt angår spørgsmålet, om tiltaltes adgang til ophold i Danmark som tyrkisk statsborger skal vurderes i forhold til Associeringsrådets afgørelse 1/80 af 19. september 1980, bemærker landsretten, at denne afgørelse er vedtaget som led i den gradvise udvikling af associeringen, der ifølge Associeringsaftalen mellem Tyrkiet og det daværende EF af 12. september 1963 ("Ankara-aftalen") skulle finde sted, og herunder den i artikel 12 forudsatte gradvise indbyrdes gennemførelse af arbejdskraftens frie bevægelighed. Afgørelsen vedrører efter sit indhold alene arbejdstagere. Ifølge artikel 6 opnås ret til fornyelse af en arbejdstilladelse hos samme arbejdsgiver efter lovlige beskæftigelse i et år. Adgangen til arbejdsmarkedet øges herefter med varigheden af den lovlige beskæftigelse. Artikel 7 indeholder bestemmelser om adgang til arbejdsmarkedet for tyrkiske arbejdstageres familied medlemmer, som har opnået tilladelse til at flytte til en medlemsstat, og som har haft lovlige bopæl der i mindst tre år.

Efter de foreliggende oplysninger drev tiltalte i 2014 selvstændig virksomhed og har siden august 2015 arbejdet som arbejdstager. Tiltalte har ikke herboende tyrkiske familiemedlemmer. Han er på den baggrund hverken omfattet af artikel 6 som arbejdstager eller artikel 7 som familiemedlem til en tyrkisk arbejdstager, og kan dermed ikke påberåbe sig de begrænsninger i adgangen til udvisning, som gælder for den personkreds, som afgørelse 1/80 omfatter.

Landsretten bemærker, at der i tillægsprotokollen af 23. november 1970 til Ankara-aftalen, som indgået, godkendt og bekræftet på Fællesskabets vegne ved Rådets forordning (EØF) nr. 2760/72 af 19. december 1972, er indeholdt en standstill-bestemmelse i artikel 41, stk. 1, hvorefter:

”De kontraherende parter afholder sig fra indbyrdes at indføre nye restriktioner, der hindrer etableringsfriheden og den frie udveksling af tjenesteydelser.”

Efter det nedennævnte resultat vedrørende bedømmelsen efter EMRK artikel 8 har landsretten ikke fundet anledning til at overveje om denne bestemmelse, som efter sit indhold alene vedrører hindringer for erhvervsudøvelse, desuagtet måtte kunne have betydning for spørgsmålet om udvisning.

Den af tiltalte udøvede vold sammenholdt med det oplyste om længden af tiltaltes ægteskab og ophold i Danmark indebærer som udgangspunkt, at de hensyn, der skal iagttages efter EMRK artikel 8, ikke er til hinder for, at udvisning kan ske efter udlændingelovens § 24, nr. 2. Efter det oplyste om tiltaltes og hustruens personlige forhold sammenholdt med voldforholdets særegne, med parforholdet sammenhørende og enkeltstående karakter, og den omstændighed, at tiltalte i øvrigt er ustraffet og har integreret sig i Danmark ved navnlig arbejde og foreningsmedlemskab finder landsretten imidlertid, at en udvisning må anses for stridende mod Danmarks internationale forpligtelser, jf. udlændingelovens § 26, stk. 2.

Det tiltrædes på denne baggrund, at tiltalte udvises betinget, jf. udlændingelovens § 24 b på vilkår som anført nedenfor.

Landsretten ændrer derfor dommen i overensstemmelse med det anførte.

T h i k e n d e s f o r r e t :

Byrettens dom i sagen mod T stadfæstes med den ændring, at fuldbyrdelsen af straffen på fængsel i 60 dage udsættes og bortfalder efter forløbet af en prøvetid på 1 år fra denne dom på vilkår, at tiltalte ikke begår strafbart forhold i prøvetiden, og at tiltalte inden for en længstetid på 6 måneder udfører ulønnet samfundstjeneste i 80 timer efter Kriminalforsorgens nærmere bestemmelse og i prøvetiden undergiver sig tilsyn af Kriminalforsorgen. Prøvetiden ophører, når længstetiden for udførelsen ulønnet samfundstjeneste er udløbet.

Tiltalte udvises betinget på vilkår, at han i en prøvetid på 2 år fra denne dom ikke begår strafbart forhold, som kan give anledning til udvisning efter udlændingelovens §§ 22-24.

Statskassen skal betale sagens omkostninger for landsretten.

(Sign.)

— — —
Udskriftens rigtighed bekræftes. Østre Landsret, den 21-12-2015

Rikke Christiansen
kontorfuldmægtig



Udskrift af dombogen

D O M

afsagt den 30. juni 2015

Retten nr. 1C-4091/2014

Politiets nr. 0900-73251-00117-14

Anklagemyndigheden
mod

T

Født Januar 1977

Der har medvirket domsmænd ved behandlingen af denne sag.

Anklageskrift er modtaget den 21. november 2014.

T er tiltalt for legemsangreb efter straffelovens § 244, delvist forsøg på vold jf. straffelovens § 21, og legemsangreb af særlig rå og brutal karakter efter straffelovens § 245, stk. 1, ved den 16. oktober 2014 ca. kl. 22.15 på to gange at have sparket ud efter og med en skarp ukendt genstand stukket ud efter F1 uden at ramme, over for F2 med samme spidse ukendte genstand at have stukket ud og ramt hende i underarmen samt sparket hende på benet, endelig at have tildelt F3 et slag med flad hånd, hvorved hun faldt på jorden og var bevidstløs i et øjeblik.

Påstande

Anklagemyndigheden har nedlagt påstand om fængselstraf.

Anklageren har endvidere nedlagt påstand om udvisning.

Tiltalte har nægtet sig skyldig.

Tiltalte har påstået frifindelse overfor påstanden om udvisning.

Sagens oplysninger

Der er afgivet forklaring af tiltalte T og af vidnerne F3
F2 F1 og V1

Retsformandens gengivelse af forklaringerne er indlæst på lydfil.

Der er dokumenteret fra politiattester om undersøgelse på skadestuen af F3
og F2

Der er forevist farvefotos af F3 og F2

Det er oplyst, at den skarpe eller spidse genstand, der er nævnt i anklageskriftet, ikke er fundet.

Personlige forhold

Der er ikke tilførsler til tiltaltes straffeattest.

Der er indhentet personundersøgelse af 25. juni 2015. Det fremgår heraf, at tiltalte er egnet til at modtage en betinget dom med vilkår om samfundstjeneste.

Der er indhentet udtalelser fra Udlændingestyrelsen af 21. januar 2015 og 29. juni 2015. Der er i forbindelse hermed indhentet omsætningsoplysninger fra SKAT Nordsjælland om den af tiltalte tidligere drevne forretning

Af Udlændingestyrelsens udtalelse af 29. juni 2015 fremgår, at længden af tiltaltes lovlige ophold i relation til udvisningsbestemmelserne skal regnes fra den 19. april 2013. Af udtalelsen fremgår endvidere, at tiltalte var 36 år, da han indrejste. Han bor i Danmark med sin danske ægtefælle. De ferierer i Tyrkiet. Tiltalte har ikke danske, men tyrkiske venner. Tiltaltes far bor i Tyrkiet.

Tiltalte har forklaret, at han ikke har arbejde, men at han har afleveret jobsøgninger. Han er uddannet i istandsættelse og lakering af møbler. Hans kone kan tale tyrkisk. De taler også dansk sammen samt engelsk. Han har ikke kunnet passe sprogskolen på grund af sagen. Den har stresset ham meget. Han har også mistet sin forretning og sin bil. Han er nødt til at finde et arbejde. Han har været i Tyrkiet to gange med sin kone.

Rettens begrundelse og afgørelse

Efter anklagerens endelige påstand har retten frifundet tiltalte for tiltalepunkterne om, at tiltalte skulle have stukket ud efter F1 og sparket F2 på benet.

F1 har forklaret, at tiltalte sparkede ud efter ham. F2 har forklaret, at tiltalte stak hende i underarmen med en spids genstand, og at hun ikke vil afvise, at det var en nøgle. F3 har forklaret, at hun fik et slag med flad hånd, så hun faldt omkuld og var bevidstløs et øjeblik. Retten har lagt disse forklaringer til grund, idet det tilføjes, at de to sidstnævnte forklaringer støttes af de fremlagte fotos udvisende og af oplys-

ningerne om de objektive fund i politiattesterne. På denne baggrund, og uanset tiltaltes i det væsentlige benægtende forklaring, findes tiltalte i det anførte omfang skyldig i overtrædelse af straffelovens § 244, jf. til dels § 21. Retten har således i det hele henført voldsudøvelsen under straffelovens § 244, idet der navnlig vedrørende F2 er lagt vægt på, at der ikke er grundlag for at antage, at tiltalte har anvendt et sådant våben eller har påført F2 en sådan skade, at der er grundlag for at henføre dette tiltalepunkt under straffelovens § 245.

Straffen er fastsat til fængsel i 60 dage. Retten har herved blandt lagt vægt på, at der var tale om tre forurettede, og at F3 var på vej væk fra episoden, da hun blev ramt af tiltaltes slag, der var så hårdt, at hun faldt og var bevidstløs i et øjeblik.

Retten har ikke fundet grundlag for undtagelsesvis at fastsætte en betinget straf med vilkår om samfundstjeneste, idet retten herved har lagt vægt på voldsudøvelsens karakter og på tiltaltes personlige og økonomiske forhold, herunder at han ikke har noget arbejde, og at han lever af sin ægtefælles indtægt, der består af førtidspension.

Retten har således fundet tiltalte skyldig i overtrædelse af straffelovens § 244, jf. til dels § 21, og retten har idømt tiltalte fængsel i 60 dage. Retten finder derfor, at tiltalte skal udvises, medmindre udvisning vil være i strid med Danmarks Internationale forpligtelser, jf. udlændingelovens § 26, stk. 2, jf. § 24 nr. 1, jf. § 23, nr. 6.

Tiltalte er tyrkisk statsborger og har drevet en forretning i lidt over 1 år. Af de fremlagte oplysninger fra SKAT fremgår, at omsætningen i sidste kvartal af 2013 og i hele 2014 samlet har været på 104.500 kr. Han har oplyst, at han nu søger arbejde. Retten finder derfor, at tiltalte må anses at have haft lovligt ophold og været økonomisk aktiv i Danmark i mere end 1 år, og at han derfor er omfattet af associeringsaftalen mellem EU og Tyrkiet art. 6. Retten finder således, at den af tiltalte drevne virksomhed uanset den beskudne omsætning dog har haft et sådant reelt indhold, at der ikke kan ses bort herfra. Retten finder endvidere, at selvstændig virksomhed bør sidestilles med beskæftigelse som ansat arbejdstager.

Efter associeringsaftalen art. 14 kan der herefter kun ske udvisning, hvis den tyrkiske statsborgers adfærd udgør en reel, umiddelbar og tilstrækkelig alvorlig trussel, der berører en grundlæggende samfundsinteresse. Retten har fundet tiltalte skyldig i vold og har udmålt en ubetinget frihedsstraf. Retten lægger imidlertid til grund, at der har været tale om en enkeltstående, uplanlagt episode, at der er ikke er tidligere tilførsler til tiltaltes straffeattest, og at tiltalte ikke er kommet til Danmark med henblik på at begå kriminalitet. Retten finder derfor, at udvisning vil være i strid med denne bestemmelse, og påstanden om udvisning tages derfor ikke til følge, jf. udlændingelovens § 26, stk. 2. Det følger heraf, at tiltalte skal udvises betinget med en prøvetid

på 2 år, jf. udlændingelovens § 24 b, stk. 1 og 2.

Thi kendes for ret:

Tiltalte T skal straffes med fængsel i 60 dage.

Tiltalte T udvises af Danmark.

Fuldbyrdelsen af udvisningen udsættes og bortfalder på betingelse af, at tiltalte inden udløbet af en prøvetid på 2 år fra endelig dom ikke begår strafbart forhold.

Tiltalte skal betale sagens omkostninger.

Morten Larsen
dommer

/evh

Udskriftens rigtighed bekræftes.
RETTEEN I HELSINGØR, den 8. juli 2015

Kristiane Berglund Kaspersen
Kontorfuldmægtig