

ZH_OBERGERICHT SB200259 vom 24. November 2020

ZH Obergericht, 2020-11-24, DE

Quelle: https://mcp.opencaselaw.ch/entscheid/zh_obergericht_SB200259

FR: ZH_OBERGERICHT SB200259 du 24 novembre 2020

IT: ZH_OBERGERICHT SB200259 del 24 novembre 2020

Erwägungen

E. 1

Verfahrensgang

E. 1.1

Bezüglich des Verfahrensgangs bis zum vorinstanzlichen Urteil vom 17. Dezember 2019 kann auf die Erwägungen der Vorinstanz verwiesen werden (Urk. 44 S. 3 f.).

- 5 -

E. 1.2

Gegen das eingangs im Dispositiv wiedergegebene Urteil liess der Beschuldigte am 24. Dezember 2019 fristgerecht Berufung anmelden (Urk. 37) sowie mit Eingabe vom 8. Juni 2020 ebenso innert Frist die Berufungserklärung erstatten (Urk. 43 und 47). Am 29. Mai 2020 wurde zudem ein Strafregisterauszug über den Beschuldigten eingeholt (Urk. 46).

E. 1.3

Mit Präsidialverfügung vom 9. Juni 2020 wurde dem Privatkläger B._____ sowie der Staatsanwaltschaft Frist angesetzt, um Anschlussberufung zu erheben oder ein Nichteintreten auf die Berufung des Beschuldigten zu beantragen, sowie zugleich den Parteien Frist angesetzt, um zur Durchführung des schriftlichen Berufungsverfahrens Stellung zu nehmen (Urk. 50). Die Staatsanwaltschaft teilte mit Eingabe vom 12. Juni 2020 mit, auf Anschlussberufung zu verzichten und die Bestätigung des vorinstanzlichen Urteils zu beantragen (Urk. 52). Der Privatkläger liess die Frist ungenutzt verstreichen (Urk. 51).

E. 1.4

Nachdem sich weder der Beschuldigte noch die Staatsanwaltschaft noch der Privatkläger zur Durchführung des schriftlichen Berufungsverfahrens vernehmen liessen, wurde mit Präsidialverfügung vom 13. Juli 2020 in Anwendung von Art. 406 Abs. 2 lit. a und b StPO das schriftliche Verfahren angeordnet und dem Beschuldigten Frist angesetzt, um die Berufung zu begründen und letztmals Beweisanträge zu stellen (Urk. 54). Am 5. August 2020 wurde nochmals ein Strafregisterauszug über den Beschuldigten eingeholt (Urk. 58).

E. 1.5

Mit Eingabe vom 3. August 2020 liess der Beschuldigte innert Frist die Berufungsbegründung erstatten (Urk. 56). Mit Präsidialverfügung vom 7. August 2020 wurde davon Vormerk genommen, dass der amtliche Verteidiger in der Berufungsbegründung seinen Antrag betreffend Anfechtung seiner Entschädigung (Dispositivziffer 13) zurückgezogen hat. Weiter wurde der Staatsanwaltschaft eine Frist angesetzt, um die Berufungsantwort zu erstatten und letztmals Beweisanträge zu stellen.

Gleichzeitig wurde der Vorinstanz Gelegenheit zur freigestellten Vernehmlassung gegeben (Urk. 62).

E. 1.6

Die Vorinstanz verzichtete am 10. August 2020 ausdrücklich auf eine Vernehmlassung (Urk. 64). Mit Schreiben vom 12. August 2020 (Datum Eingang)

- 6 - teilte auch die Staatsanwaltschaft ausdrücklich den Verzicht auf eine Stellungnahme mit (Urk. 66).

E. 1.7

Mit Präsidialverfügung vom 13. August 2020 wurde das Beweisverfahren für geschlossen erklärt und der Verteidigung Frist angesetzt, um die Honorarnote einzureichen (Urk. 68). Mit Eingabe vom 21. August 2020 reichte die Verteidigung die Honorarnote ein und teilte zugleich mit, dass es sich bei der pendenten Strafuntersuchung gegen den Beschuldigten um eine Missachtung des Stadionverbotes für das Stadion FC C._____ handle, wobei sich der Beschuldigte diesbezüglich geständig zeige. Ferner müsse der Beschuldigte Anfang 2021 an beiden Beinen operiert werden (Urk. 70 und 72).

E. 2

Umfang der Berufung Der Beschuldigte ficht mit der Berufung den Vollzug der Freiheitsstrafe (Dispositivziffer 5 erster Satz) sowie die Kostenaufgabe (Dispositivziffer 12 und 13) an. Die übrigen Punkte des vorinstanzlichen Urteils blieben unangefochten, was vorab mittels Beschluss festzustellen ist.

E. 2.1

Da der Beschuldigte im Berufungsverfahren mit seinem Antrag auf Ausfällung einer bedingten Freiheitstrafe unterliegt, sind ihm die Kosten für das Berufungsverfahren aufzuerlegen (Art. 428 Abs. 1 StPO). Die zweitinstanzliche Gerichtsgebühr ist auf Fr. 2'500.– festzusetzen.

E. 2.2

Die amtliche Verteidigung des Beschuldigten macht für ihre Aufwendungen und Auslagen ein Honorar von insgesamt Fr. 2'830.55 (inkl. MwSt.) geltend, was ausgewiesen ist (Urk. 72), wobei darin der Aufwand für eine Nachbesprechung

- 11 - des Urteils mit dem Beschuldigten noch nicht enthalten ist. Die amtliche Verteidigung ist deshalb mit insgesamt Fr. 3'000.– pauschal aus der Gerichtskasse zu entschädigen. Die Rückzahlungspflicht des Beschuldigten bleibt gemäss Art. 135 Abs. 4 StPO vorbehalten. Es wird beschlossen: 1. Es wird festgestellt, dass das Urteil des Bezirksgerichts Bülach vom 17. Dezember 2019 wie folgt in Rechtskraft erwachsen ist: Es wird erkannt: 1. Das Verfahren wird in Bezug auf den Anklagepunkt der einfachen Körperverletzung i.S.v. Art. 123 Ziff. 1 StGB infolge Rückzugs des Strafantrags eingestellt. 2. Vom Vorwurf des Hausfriedensbruchs i.S.v. Art. 186 StGB wird der Beschuldigte freigesprochen.

E. 2.3

Der Beschuldigte weist insgesamt 11 Vorstrafen auf, wobei sechs davon einschlägig (Diebstahl) sind. Der Beschuldigte delinquierte zudem wiederholt während laufender Strafuntersuchung, wobei aktuell ein weitere Strafuntersuchung gegen den Beschuldigten

wegen eines Hausfriedensbruchs pendent ist (Urk. 58). Sowohl die bisherigen Gefängnisaufenthalte (4-mal in Untersuchungshaft; eine Freiheitsstrafe von 20 Monaten, wobei Aufschub des Vollzugs da Unterbringung in eine geschlossene Einrichtung nach Art. 15 Abs. 2 JStG; eine Freiheitsstrafe von 120 Tagen und eine Freiheitsstrafe von 30 Tagen; vgl. Urk. 46) als auch laufende Strafverfahren liessen den Beschuldigten offensichtlich nicht davon abschrecken, weiterhin einschlägig strafrechtlich in Erscheinung zu treten. Die Ausführungen des Beschuldigten, wonach die Gefängnisaufenthalte lehrreich gewesen seien, sind daher wenig glaubhaft. Die Vorstrafen und wiederholte Delinquenz während laufender Strafuntersuchung fallen bei der Prognosestellung erheblich ungünstig ins Gewicht.

E. 2.4

Zum Einwand der Verteidigung, der Beschuldigte habe durch die IV-Rente nunmehr ein stabiles Einkommen und keinen Grund mehr, Diebstähle zu begehen, damit er etwas zu Essen habe, gilt zu sagen, dass es sich vorliegend um

- 9 - Diebstähle eines Mac Book im Wert von Fr. 2'800.– sowie eines Iphone X im Wert von Fr. 919.– handelt. Schon allein der Wert dieser Gegenstände lässt Fragen offen, ob es bei den Diebstählen einzig darum ging, durch deren Verkauf Essen kaufen zu können. So gab er in der ersten polizeilichen Befragung auch an, er habe das Deliktsgut, den Laptop, entweder behalten oder evtl. für Fr. 200.– bis Fr. 300.– verkaufen wollen (Urk. 2/1). Der Beschuldigte wurde vom Sozialamt unterstützt und erhielt monatlich Fr. 750.– bzw. Fr. 850.– netto, wovon die Krankenkasse und Miete bereits abgezogen gewesen seien (Urk. 2/1; Prot. I S. 14). Anlässlich der Hausdurchsuchung beim Beschuldigten konnten zudem Fr. 271.– sichergestellt werden (Prot. I S. 22; Urk. 5/3). Der Beschuldigte verfügte somit schon im Deliktszeitraum über stabile monatliche Einnahmen. Dennoch beging er Diebstähle. Entsprechend vermag allein die Zusprechung einer IV-Rente nicht dazu führen, dass es für den Beschuldigte keinen Grund mehr gibt, straffällig zu werden.

E. 2.5

Der Beschuldigte gab vor Vorinstanz an, sein Ziel sei es, ein Arbeitspensum von 50-60% zu erreichen und im August 2021 eine 100 % Lehre zu beginnen. Zugleich führte er aus, er habe vor kurzem für eine IV-geschützte Stelle schnuppern können und die Stelle "eigentlich" bekommen. Sie hätten aber einen Strafregisterauszug gefordert, was er nicht gewollt habe, und ihn einfach nach seinem Aussehen beurteilt. Zudem habe er im Januar 2020 eine Operation am rechten Bein, was der zweite Grund für die Nichtanstellung gewesen sei (Prot. I S. 10 f.). Mit der Berufungsbegründung reichte die Verteidigung zudem eine Einladung des Beschuldigten für ein Erstgespräch im Juni 2020 in der Werkstatt E. _____ in F. _____ ins Recht (Urk. 49/7). Es ist mit der Vorinstanz davon auszugehen, dass der Beschuldigte zwar gewisse Bemühungen zeigt, sich in Zukunft bessern bzw. beruflich stabilisieren zu wollen. Die angeführten Zukunftspläne fallen dennoch sehr unspezifisch und wenig konkret aus, dass annähernd von einer gefestigten beruflichen Zukunft gesprochen werden kann. Vielmehr ist zum jetzigen Zeitpunkt von einer unbestimmten beruflichen Zukunft des Beschuldigten auszugehen.

E. 2.6

Schliesslich vermögen auch die Vorbringen des Beschuldigten, bei Frau D. _____ in Therapie zu sein, sein Leben geändert zu haben und nicht mehr straf-

- 10 - fällig zu werden, nicht dazu führen, dem Beschuldigten eine günstige Prognose stellen zu können. Der Beschuldigte sagte bereits gegenüber der Staatsanwaltschaft in der Einvernahme vom 20. August 2019 aus, seit einem Jahr in Therapie zu sein und vieles besser im Griff zu haben als früher, wobei es sein Ziel sei, in einem Jahr wieder normal arbeiten zu können (Urk. 2/2 Fragen 75 ff.). Entsprechendes deponierte er auch gegenüber der Vorinstanz im Rahmen der Befragung zur Person (vgl. Prot. I S. 13 f.). Dennoch geriet der Beschuldigte am 11. November 2019 und damit, wie erwähnt, während laufender Strafuntersuchung und kurz vor der erstinstanzlichen Hauptverhandlung, erneut mit der Strafjustiz in Konflikt. Nach eigenen Angaben ist der Beschuldigte geständig gegen ein Stadionverbot des FC C._____ verstossen zu haben (Urk. 58 i.V.m. Urk. 70 sowie Urk. 61).

E. 2.7

Nach dem Dargelegten ist dem Beschuldigten unter Würdigung aller Umstände in optima forma eine ungünstige Legalprognose zu stellen, sodass die Freiheitsstrafe in Bestätigung des vorinstanzlichen Urteils unbedingt auszusprechen bzw. zu vollziehen ist. III. Kosten- und Entschädigungsfolgen 1. Erstinstanzliches Verfahren Zuzug des konkreten Verfahrensausgangs ist das vorinstanzliche Kosten-dispositiv zu bestätigen (Dispositivziffer 12 und 13). 2. Berufungsverfahren

E. 3

Der Beschuldigte ist schuldig – des mehrfachen Diebstahls im Sinne von Art. 139 Ziff. 1 StGB, – der mehrfachen Widerhandlung gegen das Betäubungsmittelgesetz im Sinne von Art. 19 Abs. 1 lit. a, lit. b, lit. c und lit. d BetmG sowie – der Übertretung des Betäubungsmittelgesetzes im Sinne von Art. 19a Ziff. 1 BetmG.

E. 4

Der Beschuldigte wird bestraft mit 7 Monaten Freiheitsstrafe, wovon 1 Tag durch Haft erstanden ist, sowie mit einer Busse von Fr. 200.–.

E. 5

[...]. Die Busse ist zu bezahlen.

E. 6

Bezahlt der Beschuldigte die Busse schuldhaft nicht, so tritt an deren Stelle eine Ersatzfreiheitsstrafe von 2 Tagen.

E. 7

Die sichergestellten und bei der Kantonspolizei Zürich unter der BM-Lagernummer B03579-2018 aufbewahrten Betäubungsmittel/Utensilien – 8 Hanfpflanzen Proben (Asservat Nr. A012'022'912), – 26 Gramm Marihuana (Position 1, Asservat Nr. A012'022'945), – 7 Gramm Marihuana (Position 2, Asservat Nr. A012'022'945),

- 12 - – 20 Gramm Marihuana (Position 3, Asservat Nr. A012'022'945), – Angerauchter Joint (Asservat Nr. A012'022'956), – 3 Grasmühen (Asservat Nr. A012'022'967), – 1 BM Waage (Asservat Nr. A012'022'978), werden eingezogen und sind nach Eintritt der Rechtskraft dieses Urteils durch die Kantonspolizei Zürich zu vernichten.

E. 8

Das sichergestellte und bei der Kantonspolizei Zürich aufbewahrte Mobiltelefon Huawei Honor 10 (Asservat Nr. A012'022'989) wird dem Beschuldigten nach Eintritt der

Rechtskraft des Urteils innerhalb einer Frist von 90 Tagen auf erstes Verlangen herausgegeben. Lässt der Beschuldigte diese Frist unbenutzt verstreichen, wird das Mobiltelefon der Kantonspolizei Zürich zur Vernichtung freigegeben.

E. 9

Die von der Kantonspolizei Zürich sichergestellte Barschaft von Fr. 271.– wird eingezogen und verfällt dem Staat.

E. 10

Die Entscheidgebür wird festgesetzt auf: Fr. 900.00 ; die weiteren Auslagen betragen: Fr. 2'000.00 Gebür für die Strafuntersuchung Fr. 53.30 Auslagen Vorverfahren (Gutachten Spital F._____) Fr. 1'977.25 Auslagen Vorverfahren (Räumung/Vernichtung Hanfanlage) Fr. 5'289.90 amtl. Verteidigungskosten (inkl. MwSt.) Allfällige weitere Auslagen bleiben vorbehalten.

E. 11

Die Entscheidgebür und die Gebür für die Strafuntersuchung werden dem Beschuldigten im Umfang von zwei Dritteln auferlegt. Im Mehrbetrag werden die Kosten auf die Gerichtskasse genommen.

E. 12

...

E. 13

...

E. 14

[Mitteilungen]

E. 15

[Rechtsmittel] 2. Schriftliche Mitteilung mit nachfolgendem Urteil.

- 13 - Es wird erkannt:

Export aus OpenCaseLaw (CC0). Verbindlich ist allein der vom erlassenden Gericht veröffentlichte Originaltext. Quellen-URL siehe oben.