

**TÒA ÁN NHÂN DÂN
THÀNH PHỐ HÀ NỘI**

.....

**CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM
Độc lập - Tự do - Hạnh phúc**

.....

Bản án số: 398/2019/HSPT

Ngày 29/5/2019

**NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM**

.....
TÒA ÁN NHÂN DÂN THÀNH PHỐ HÀ NỘI

- Thành phần Hội đồng xét xử phúc thẩm gồm có:

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Ông Phan Huy Cương

Các Thẩm phán: Ông Phạm Năng Thành

Ông Mai Văn Quang

- Thư ký phiên tòa: Ông Nguyễn Việt Dũng – Thư ký Tòa án nhân dân

Thành phố Hà Nội.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân Thành phố Hà Nội tham gia phiên tòa:

Ông Lưu Mạnh Hoan - Kiểm sát viên.

Ngày 29 tháng 5 năm 2019 tại Trụ sở Tòa án nhân dân Thành phố Hà Nội xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự phúc thẩm thụ lý số 265/2019/TL. HSPT ngày 22 tháng 4 năm 2019 đối với bị cáo: Đinh Công D do có kháng cáo của bị cáo đối với bản án hình sự sơ thẩm số 09/2019/HSST ngày 14 tháng 3 năm 2019 của Tòa án nhân dân huyện Ba Vì, Thành phố Hà Nội.

- Bị cáo có kháng cáo:

Đinh Công D, sinh ngày 22/11/1994 tại Thành phố Hà Nội; Hộ khẩu thường trú và chỗ ở: Thôn Cua Chu, xã Tản Lĩnh, huyện Ba Vì, Thành phố Hà Nội; Giới tính: nam; Nghề nghiệp: không; Trình độ văn hóa: 09/12; Quốc tịch: Việt Nam; Dân tộc: Mường; Tôn giáo: không; Con ông Đinh Công Tấn và bà Nguyễn Thị Hạnh; Danh chỉ bản số 000000009, lập ngày 28/11/2018 tại công an huyện Ba Vì, Thành phố Hà Nội; Tiền án, tiền sự: không; Biện pháp ngăn chặn: Cấm đi khỏi nơi cư trú; Bị cáo tại ngoại; Có mặt.

- Trong vụ án còn có Bị hại; Người đại diện hợp pháp của bị hại; Người bảo vệ quyền, lợi ích hợp pháp cho bị hại không kháng cáo; Viện kiểm sát không kháng nghị bản án sơ thẩm.

NỘI DUNG VỤ ÁN:

Theo các tài liệu có trong hồ sơ vụ án và diễn biến tại phiên tòa, nội dung vụ án được tóm tắt như sau:

Ngày 15/11/2018, ông Phạm Minh Đức, sinh năm 1950; Trú tại xã Tân Lĩnh, huyện Ba Vì, Thành phố Hà Nội có đơn trình báo về việc cháu gái ông là Phạm Thị Thuỳ Linh, sinh ngày 20/8/2005 bị đối tượng Đinh Công D, trú tại thôn Cua Chu, xã Tân Lĩnh, huyện Ba Vì, Thành phố Hà Nội xâm hại tình dục. Sau khi tiếp nhận đơn của ông Đức, Cơ quan cảnh sát điều tra Công an huyện Ba Vì đã tiến hành điều tra, xác minh và làm rõ:

Do có quen biết và có tình cảm với nhau từ trước nên ngày 08/11/2018 cháu Phạm Thị Thuỳ Linh và Đinh Công D đã nói chuyện qua điện thoại và hẹn nhau ra khu nghĩa trang thôn Bát Đàm, xã Tân Lĩnh, huyện Ba Vì, Thành phố Hà Nội để gặp và nói chuyện. Đến khoảng 13 giờ 30 phút cùng ngày Dũng và Linh gặp nhau tại nghĩa trang thôn Bát Đàm, trong khi đứng nói chuyện với nhau được một lúc, Dũng không thấy có người qua lại và nghĩ cháu Linh là người yêu mình nên Dũng tiến lại gần đứng đối diện với cháu Linh, ôm cháu Linh sát lại gần mình, không thấy cháu Linh phản ứng gì, Dũng dùng tay trái của mình đưa vào bên trong áo phía sau lưng của cháu Linh để sờ người cháu Linh, sau đó Dũng thò bàn tay trái xuống bộ phận sinh dục của cháu Linh để sờ, khi bàn tay trái của Dũng tiếp xúc với bộ phận sinh dục của cháu Linh, Dũng dùng ngón tay giữa của bàn tay trái thò vào bên trong được khoảng 1 cm thì cháu Linh kêu “á” và đẩy Dũng ra, thấy cháu Linh kêu như vậy, nghĩ là Linh bị đau nên Dũng dừng lại.

Ngày 16/11/2018, cơ quan cảnh sát điều tra – Công an huyện Ba Vì đã ra Quyết định trưng cầu giám định số 01/CSĐT trưng cầu Viện khoa học hình sự - Bộ Công an giám định tổn thương bộ phận sinh dục, sức khỏe của cháu Phạm Thị Thuỳ Linh. Tại bản kết luận giám định pháp y sinh học số 6429/C09-TT1 ngày 28/11/2018 của Viện khoa học hình sự - Bộ Công an kết luận: “ Bộ phận sinh dục của Phạm Thị Thuỳ Linh không bị tổn thương, màng trinh hình Oval, không bị rách”.

Tại cơ quan điều tra Công an huyện Ba Vì, Đinh Công D đã khai nhận toàn bộ hành vi của mình như đã nêu trên.

Về dân sự: Cháu Linh và gia đình không yêu cầu Đinh Công D phải bồi thường về dân sự.

Tại bản án hình sự sơ thẩm số 09/2019/HSST ngày 14/3/2019 của Toà án nhân dân huyện Ba Vì, Thành phố Hà Nội đã quyết định:

Tuyên bố: bị cáo Đinh Công D phạm tội “Dâm ô đối với người dưới 16 tuổi”

Áp dụng: khoản 1 Điều 146; điểm i, s khoản 1 và khoản 2 Điều 51; Điều 38 Bộ luật hình sự năm 2015

Xử phạt: Đinh Công D 09 tháng tù. Thời hạn tù của bị cáo tính từ ngày bắt bị cáo đi thi hành án.

Ngoài ra, bản án sơ thẩm còn quyết định về Án phí; Quyền kháng cáo của bị cáo, bị hại, người đại diện hợp pháp của bị hại, người bảo vệ quyền, lợi ích hợp pháp cho bị hại theo quy định của pháp luật.

Sau khi xét xử sơ thẩm, ngày 22/3/2019 bị cáo Đinh Công D có đơn kháng cáo xin được hưởng án treo.

Tại phiên toà phúc thẩm:

- Bị cáo Đinh Công D giữ nguyên yêu cầu kháng cáo; Không có ý kiến gì về tội danh, điều luật cấp sơ thẩm đã áp dụng để xử phạt bị cáo; Khai báo thành khẩn hành vi phạm tội của mình như tại cơ quan điều tra và cấp sơ thẩm. Bị cáo trình bày bị cáo và cháu Linh có tình cảm với nhau, khi hai người gặp nhau, bị cáo ôm, dùng tay trái sờ người cháu Linh, sau đó cho ngón giữa của bàn tay trái vào âm hộ của cháu Linh chỉ nhằm bày tỏ tình cảm giữa hai người, nhằm thoả mãn khoái lạc tình dục của mình, trừ không nhằm mục đích quan hệ tình dục hoặc thực hiện hành vi quan hệ tình dục khác. Chính vì vậy khi cháu Linh kêu “á” bị cáo đã dừng ngay hành vi của mình; Bị cáo Ăn năn hối lỗi về hành vi phạm tội của mình và xin được giảm hình phạt và được hưởng án treo.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân Thành phố Hà Nội phát biểu quan điểm về việc giải quyết vụ án:

Về hình thức: Bị cáo nộp đơn kháng cáo trong thời hạn Luật định nên đề nghị Hội đồng xét xử cấp phúc thẩm chấp nhận giải quyết yêu cầu kháng cáo của các bị cáo theo trình tự phúc thẩm.

Về nội dung: Viện kiểm sát nhân dân Thành phố Hà Nội đề nghị Hội đồng xét xử: Không chấp nhận yêu cầu kháng cáo của bị cáo; Giữ nguyên bản án sơ thẩm; Các quyết định khác của bản án sơ thẩm không có kháng cáo, không bị kháng nghị có hiệu lực pháp luật kể từ ngày hết thời hạn kháng cáo, kháng nghị.

NHẬN ĐỊNH CỦA TÒA ÁN:

Trên cơ sở nội dung vụ án, căn cứ vào các tài liệu trong hồ sơ vụ án đã được tranh tụng tại phiên tòa, Hội đồng xét xử phúc thẩm nhận định như sau:

[1] Về hình thức:

Đơn kháng cáo của bị cáo Đinh Công D nộp trong thời hạn Luật định nên hợp lệ, được chấp nhận xem xét giải quyết yêu cầu kháng cáo theo thủ tục phúc thẩm.

[2] Về nội dung:

Căn cứ lời khai của bị cáo tại cơ quan điều tra, tại phiên tòa sơ thẩm, cũng như tại phiên tòa phúc thẩm và các tài liệu chứng cứ khác có trong hồ sơ vụ án, có đủ cơ sở kết luận:

Đinh Công D và cháu Phạm Thị Thuý Linh, sinh ngày 20/8/2005 quen biết và có quan hệ tình cảm với nhau. Ngày 08/11/2018, Dũng và cháu Linh hẹn gặp nhau tại nghĩa trang thôn Bát Đàm, xã Tân Lĩnh, huyện Ba Vì, Thành phố Hà Nội để nói chuyện. Tại đây, khi không thấy có người qua lại, Dũng ôm cháu Linh và dùng bàn tay trái của mình đưa vào bên trong áo phía sau lưng để sờ vào người cháu Linh, sau đó Dũng thò bàn tay trái xuống bộ phận sinh dục của cháu Linh và dùng ngón tay giữa của bàn tay trái thò vào bên trong âm hộ được khoảng 1 cm thì cháu Linh kêu “á” và đẩy Dũng ra. Thấy Linh kêu như vậy, nghĩ là Linh bị đau nên Dũng dừng lại.

Khi Dũng thực hiện hành vi sờ, đút ngón tay vào bộ phận sinh dục của cháu Linh, độ tuổi của cháu Linh là 13 tuổi 02 tháng 20 ngày.

Với hành vi trên, Tòa án cấp sơ thẩm đã xét xử bị cáo Đinh Công D về tội “Dâm ô đối với người dưới 16 tuổi” theo quy định tại khoản 1 Điều 146 Bộ luật hình sự là có căn cứ và đúng pháp luật.

Xét yêu cầu kháng cáo của bị cáo, nhận thấy: Hành vi của bị cáo là nguy hiểm cho xã hội, xâm phạm đến quyền được bảo vệ về thân thể, nhân phẩm, danh dự và sự phát triển bình thường về tâm sinh lý của người dưới 16 tuổi. Do vậy, phải cách

ly bị cáo ra khỏi xã hội một thời gian mới có tác dụng răn đe, giáo dục bị cáo và phòng ngừa chung.

Nhân thân bị cáo chưa có tiền án tiền sự.

Khi quyết định hình phạt Toà án cấp sơ thẩm đánh giá tính chất, mức độ hành vi phạm tội, xem xét nhân thân, áp dụng các tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự: Khai báo thành khẩn; Ăn năn hối cải; Phạm tội lần đầu, thuộc trường hợp ít nghiêm trọng; Bị cáo là người dân tộc thiểu số nên nhận thức về pháp luật còn hạn chế; Giữa bị cáo, bị hại có quan hệ tình cảm là các tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự quy định tại điểm i, s khoản 1 và khoản 2 Điều 51 Bộ luật hình sự và đã áp dụng hình phạt tù có thời hạn đối với bị cáo là phù hợp.

Tuy nhiên, xét tại cơ quan điều tra, cấp sơ thẩm và cấp phúc thẩm bị cáo khai báo thành khẩn thừa nhận hành vi phạm tội; Tiếp tục ăn năn hối cải về hành vi phạm tội của mình. Ông nội bị cáo tên là Đinh Công Sắc là Liệt sĩ là tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự cho bị cáo theo quy định tại khoản 2 Điều 51 Bộ luật hình sự. Tình tiết giảm nhẹ này cấp sơ thẩm chưa áp dụng nên được áp dụng tại cấp phúc thẩm có lợi cho bị cáo. Bị cáo không có tình tiết tăng nặng trách nhiệm hình sự. Nên giảm một phần hình phạt cho bị cáo cũng đủ giáo dục, răn đe bị cáo và phòng ngừa chung.

Từ nhận định trên, Hội đồng xét xử cấp phúc thẩm quyết định chấp nhận một phần yêu cầu kháng cáo của bị cáo Đinh Công D; Sửa bản án hình sự sơ thẩm về phần hình sự; Giảm hình phạt cho bị cáo.

[3] Về án phí: Bị cáo không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm theo quy định.

[4] Các quyết định khác của bản án sơ thẩm không có kháng cáo, không bị kháng nghị có hiệu lực pháp luật kể từ ngày hết thời hạn kháng cáo, kháng nghị.

Vì các lẽ trên;

QUYẾT ĐỊNH:

Căn cứ điểm b khoản 1 Điều 355; điểm c khoản 1 Điều 357 Bộ luật tố tụng hình sự.

I. Chấp nhận một phần yêu cầu kháng cáo của bị cáo Đinh Công D.

II. Sửa bản án hình sự sơ thẩm số 09/2019/HSST ngày 14/3/2019 của Toà án nhân dân huyện Ba Vì, Thành phố Hà Nội về quyết định hình sự; Giảm hình phạt cho bị cáo.

Tuyên bố: Đinh Công D phạm tội “Dâm ô đối với người dưới 16 tuổi”.

Áp dụng: khoản 1 Điều 146; điểm i, s khoản 1 và khoản 2 Điều 51 Bộ luật hình sự

Xử phạt: Đinh Công D 06 (sáu) tháng tù, thời hạn tù tính từ ngày bắt thi hành án.

III. Về án phí hình sự phúc thẩm: Áp dụng Điều 23 Nghị quyết số 326/2016/UBTVQH14 ngày 30/12/2016 quy định về mức thu, miễn, giảm, thu, nộp, quản lý và sử dụng án phí, lệ phí Tòa án: Bị cáo Đinh Công D không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

IV. Các quyết định khác của bản án sơ thẩm không có kháng cáo, không bị kháng nghị có hiệu lực pháp luật kể từ ngày hết thời hạn kháng cáo, kháng nghị.

V. Bản án phúc thẩm có hiệu lực kể từ ngày tuyên án là ngày 29/5/2019./.

Nơi nhận:

- Viện kiểm sát nhân dân TP Hà Nội;
- Tòa án nhân dân huyện Ba Vì;
- Viện kiểm sát nhân dân huyện Ba Vì;
- Công an huyện Ba Vì;
- Chi cục thi hành án dân sự huyện ba Vì;
- Những người tham gia tố tụng;
- Lưu hồ sơ và văn phòng.

**T/M HỘI ĐỒNG XÉT XỬ PHÚC THẨM
THẨM PHÁN – CHỦ TOẠ PHIÊN TOÀ**

Phan Huy Cương