

**TÒA ÁN NHÂN DÂN
TỈNH ĐỒNG THÁP**

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

Bản án số: 109/2021/HS-PT

Ngày: 12-4-2021

**NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM
TÒA ÁN NHÂN DÂN TỈNH ĐỒNG THÁP**

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

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Ông Trần Trung Thành

Các Thẩm phán: Ông Lê Khắc Thịnh

Ông Phạm Minh Tùng

- Thư ký phiên tòa: Ông Huỳnh Văn Nhựt Minh – Thẩm tra viên Tòa án nhân dân tỉnh Đồng Tháp.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đồng Tháp tham gia phiên tòa: Bà Lưu Thúy Ái - Kiểm sát viên.

Ngày 12 tháng 4 năm 2021, tại Trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Đồng Tháp xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự phúc thẩm thụ lý số: 23/2021/TLPT-HS ngày 14 tháng 01 năm 2021 đối với bị cáo Nguyễn Hữu Th do có kháng cáo của bị cáo đối với Bản án hình sự sơ thẩm số: 51/2020/HS-ST ngày 10 tháng 12 năm 2020 của Tòa án nhân dân huyện LV.

- Bị cáo có kháng cáo:

Nguyễn Hữu Th, sinh năm 1998, tại tỉnh Đồng Tháp; Nơi cư trú: Số 207/6 ấp Th, xã PH, huyện LV, tỉnh Đồng Tháp; Nghề nghiệp: Làm thuê; Trình độ học vấn: 12/12; Quốc tịch: Việt Nam; Dân tộc: Kinh; Tôn giáo: Không; Giới tính: Nam; Con ông Nguyễn Văn H và bà Võ Thị Tuyết D; Vợ, con: Chưa có; Tiền án: không; Tiền sự: Ngày 24/5/2019, bị Ủy ban nhân dân huyện LV, tỉnh Đồng Tháp ra Quyết định xử phạt vi phạm hành chính số 35/QĐ-XPVPHC về hành vi “Không có mặt đúng thời gian, địa điểm tập trung ghi trong Lệnh gọi nhập ngũ mà không có lý do chính đáng”, với số tiền 2.000.000 đồng, đã nộp phạt xong ngày 10/4/2020; Tạm giữ, tạm giam: Không. Hiện bị cáo đang tại ngoại (có mặt).

Người bào chữa cho bị cáo: Ông Đinh Văn Ph – Luật sư của Văn

phòng Luật sư Ngọc Th thuộc Đoàn Luật sư tỉnh Đồng Tháp (Có mặt).

Ngoài ra, trong vụ án Viện kiểm sát không kháng nghị.

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 25/01/2019, Nguyễn Hữu Th trúng tuyển nghĩa vụ quân sự và có Lệnh gọi nhập ngũ vào ngày 20/02/2019 (Lệnh gọi nhập ngũ được giao cho bà Võ Thị Tuyết D, mẹ Th nhận thay ngày 30/01/2019 do Th đi làm ở Thành phố Hồ Chí Minh, không có mặt tại địa phương), sau khi nhận Lệnh gọi nhập ngũ bà D có điện thoại báo cho Th biết, nhưng đến ngày 20/02/2019 Th vẫn không trở về địa phương để thực hiện việc nhập ngũ, mà ở Thành phố Hồ Chí Minh để đi làm thuê, kiếm tiền trả nợ cho gia đình. Ngày 24/5/2019 Ủy ban nhân dân huyện LV ra Quyết định số 35/QĐ-XPVPHC, xử phạt vi phạm hành chính đối với Nguyễn Hữu Th về hành vi “Không có mặt đúng thời gian, địa điểm tập trung ghi trong Lệnh gọi nhập ngũ mà không có lý do chính đáng” với mức phạt 2.000.000 đồng (quyết định được giao cho bà D nhận thay ngày 20/3/2020 do Th không có mặt tại địa phương), sau khi nhận quyết định số 35/QĐ-XPVPHC bà D có điện thoại báo cho Th biết, nên Th nhờ bà D đi đóng phạt thay Th vào ngày 10/4/2020.

Ngày 08/01/2020, Th tiếp tục trúng tuyển nghĩa vụ quân sự và có Lệnh gọi nhập ngũ vào ngày 13/02/2020 (Lệnh gọi nhập ngũ được tiếp tục giao cho bà D nhận thay ngày 20/01/2020 do Th không có mặt tại địa phương), bà D có điện thoại báo cho Th biết, nhưng đến ngày 13/02/2020 Th vẫn không trở về địa phương để thực hiện việc nhập ngũ và tiếp tục ở lại Thành phố Hồ Chí Minh để đi làm thuê, kiếm tiền trả nợ cho gia đình. Ngày 14/4/2020 UBND huyện LV ra Quyết định số 49/QĐ-CHS chuyển hồ sơ vụ vi phạm hành chính có dấu hiệu tội phạm để truy cứu trách nhiệm hình sự và bàn giao hồ sơ của Nguyễn Hữu Th cho Cơ quan cảnh sát điều tra Công an huyện LV tiếp nhận cùng ngày 14/4/2020.

Ngày 20/8/2020, Th trở về địa phương và đến Cơ quan Cảnh sát điều tra Công an huyện LV trình diện và khai báo: Năm 2019 có biết việc Th trúng tuyển nghĩa vụ quân sự, do bà D thông báo và có biết việc Th bị xử phạt vi phạm hành chính 2.000.000 đồng về hành vi trốn tránh nghĩa vụ quân sự, Th có nhờ bà D đi nộp phạt thay cho Th; Năm 2020 Th biết tiếp tục trúng tuyển nghĩa vụ quân sự do bà D nhận Lệnh gọi nhập ngũ có thông báo cho Th.

Tại bản án số 51/2020/HS-ST ngày 10/12/2020 của Tòa án nhân dân huyện LV đã quyết định:

Căn cứ vào khoản 1 Điều 332; điểm i, s khoản 1 và khoản 2 Điều 51 của Bộ luật hình sự.

Tuyên bố bị cáo Nguyễn Hữu Th phạm tội “Trốn tránh nghĩa vụ quân sự”.

Xử phạt bị cáo Nguyễn Hữu Th 01 (một) năm tù. Thời hạn chấp hành hình phạt tù tính từ ngày bị cáo đi chấp hành án.

Ngoài ra, án sơ thẩm còn tuyên về án phí và quyền kháng cáo theo luật định.

Ngày 24 tháng 12 năm 2020, bị cáo Nguyễn Hữu Th có đơn kháng cáo cho rằng bị cáo không phạm tội.

Tại phiên tòa, đại diện Viện kiểm sát Tỉnh phát biểu quan điểm: Hành vi của bị cáo bị Tòa án cấp sơ thẩm xử phạt về tội “Trốn tránh nghĩa vụ quân sự” là đúng người, đúng tội. Xét mức hình phạt 01 năm tù mà Tòa án cấp sơ thẩm đã tuyên là thỏa đáng. Trong quá trình điều tra và tại phiên tòa sơ thẩm, bị cáo đã thành khẩn khai báo, ăn năn hối cải, thừa nhận hành vi phạm tội của mình. Sau khi án sơ thẩm tuyên, bị cáo kháng cáo kêu oan nhưng không cung cấp được tài liệu chứng cứ gì mới chứng minh cho yêu cầu kháng cáo của bị cáo. Vì vậy, đề nghị Hội đồng xét xử căn cứ Điều 356 của Bộ luật tố tụng hình sự không chấp nhận kháng cáo của bị cáo Nguyễn Hữu Th. Giữ nguyên phần Quyết định của bản án sơ thẩm về tội danh và hình phạt đối với bị cáo.

Người bào chữa cho bị cáo phát biểu quan điểm bào chữa: Việc Tòa án cấp sơ thẩm xét xử bị cáo Nguyễn Hữu Th về tội “Trốn tránh nghĩa vụ quân sự” theo khoản 1 Điều 332 Bộ luật hình sự là không có căn cứ. Bởi Quyết định xử phạt vi phạm hành chính đối với lần không thực hiện nghĩa vụ quân sự lần thứ nhất bị cáo không biết và mới nhận ngày 20/3/2020, đã sau ngày bị cáo không thực hiện lần nhập ngũ lần 2. Bản thân bị cáo không hề biết mình đã bị xử phạt vi phạm hành chính trước đó. Hành vi của bị cáo chưa đủ cấu thành tội phạm theo quy định tại khoản 1 Điều 332 Bộ luật hình sự, cụ thể bị cáo chưa bị xử phạt hành chính về hành vi này trước đó nên không đủ căn cứ kết tội bị cáo. Do đó, đề nghị HĐXX tuyên bố bị cáo không phạm tội “Trốn tránh nghĩa vụ quân sự”.

Bị cáo thống nhất với lời bào chữa của Luật sư, không tranh luận thêm.

Nói lời sau cùng, bị cáo đề nghị HĐXX tuyên bố bị cáo không phạm tội.

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 nhận định như sau:

[1] Trong quá trình điều tra, truy tố, các cơ quan và người tiến hành tố tụng đã thực hiện đúng thẩm quyền, trình tự, thủ tục quy định của Bộ luật tố tụng hình sự. Bị cáo không có ý kiến hoặc khiếu nại về hành vi, quyết định của Cơ quan tiến hành tố tụng, người tiến hành tố tụng, các hành vi tố tụng, quyết định tố tụng của các cơ quan, người tiến hành tố tụng là phù hợp với quy định của pháp luật.

[2] Tại phiên tòa phúc thẩm bị cáo không thừa nhận hành vi phạm tội của mình. Tuy nhiên, căn cứ vào bản tự khai, biên bản lấy lời khai của bị cáo tại cơ quan điều tra, diễn biến phiên tòa sơ thẩm, lời khai của người làm chứng và các chứng cứ khác có trong hồ sơ vụ án, đủ cơ sở xác định: Ngày 24/5/2019, bị cáo Nguyễn Hữu Th bị Ủy ban nhân dân huyện LV ra Quyết định xử phạt vi phạm hành chính về hành vi “Không có mặt đúng thời gian, địa điểm tập trung ghi trong Lệnh gọi nhập ngũ mà không có lý do chính đáng”, với mức phạt 2.000.000 đồng, nộp phạt ngày 10/4/2020, chưa hết thời gian được xem là không có tiền sự. Ngày 13/02/2020, bị cáo Nguyễn Hữu Th có Lệnh gọi nhập ngũ, bị cáo biết nhưng lại tiếp tục không chấp hành lệnh gọi nhập ngũ nên bị khởi tố, điều tra theo quy định pháp luật. Bị cáo Nguyễn Hữu Th cho rằng trước khi không chấp hành lệnh gọi nhập ngũ lần 2 vào ngày 13/02/2020 thì bị cáo không nhận bất cứ Quyết định xử phạt vi phạm hành chính nào mà đến ngày 20/3/2020, bị cáo mới nhận được Quyết định xử phạt vi phạm hành chính lần 1 ngày 24/5/2019. Cho nên, bị cáo cho rằng mình không bị xử phạt trước đó, nên không phạm tội. Căn cứ vào hồ sơ thể hiện, sau khi lập biên bản vi phạm thì ngày 24/5/2019, Ủy ban nhân dân huyện LV đã ra Quyết định xử phạt hành chính số 35/QĐ-XPVPHC ngày 24/5/2019 đối với Nguyễn Hữu Th và tiến hành giao quyết định xử phạt nhưng do bị cáo và gia đình của bị cáo không có mặt tại địa phương vào thời điểm giao Quyết định nên Ban chỉ huy quân sự xã PH, huyện LV và Công an xã PH, huyện LV đã tiến hành lập biên bản “v/v đối tượng vắng mặt tại địa phương không tổng đạt được Quyết định vi phạm hành chính trong lĩnh vực Quốc phòng, cơ yếu” vào các ngày 27/5/2019 và ngày 02/7/2019 có xác nhận của Ủy ban nhân dân xã PH, huyện LV theo quy định pháp luật. Bị cáo biết được và nộp phạt cho Quyết định xử phạt vi phạm hành chính lần 1 vào ngày 10/4/2020. Năm 2020, bị cáo tiếp tục có lệnh gọi nhập ngũ nhưng không thực hiện nghĩa vụ. Xét

thấy, bị cáo là người đã trưởng thành, đủ tuổi chịu trách nhiệm hình sự, có khả năng nhận thức và điều khiển hành vi. Bị cáo Nguyễn Hữu Th có đủ điều kiện để thực hiện nghĩa vụ quân sự, không thuộc đối tượng được miễn hay tạm hoãn việc thi hành nghĩa vụ quân sự, bị cáo cũng nhận thức được hành vi trốn tránh và không thực hiện lệnh nhập ngũ là vi phạm pháp luật nhưng vẫn có ý thực hiện, thể hiện bị cáo phạm tội với lỗi cố ý. Hành vi của bị cáo là nguy hiểm cho xã hội, xâm phạm đến hoạt động của cơ quan Nhà nước trong lĩnh vực quản lý hành chính về đăng ký nghĩa vụ quân sự, gọi nhập ngũ và gọi tập trung huấn luyện, tạo dư luận không tốt trong quần chúng nhân dân và ảnh hưởng xấu đến truyền thống cách mạng của dân tộc.

[3] Hành vi của bị cáo bị Tòa án cấp sơ thẩm xét xử về tội “Trốn tránh nghĩa vụ quân sự” theo khoản 1 Điều 332 Bộ luật hình sự là có căn cứ, đúng quy định của pháp luật. Xét mức hình phạt 01 năm tù mà Tòa án cấp sơ thẩm tuyên phù hợp với tính chất và mức độ mà hành vi phạm tội của bị cáo gây ra. Bị cáo kháng cáo kêu oan nhưng không cung cấp thêm tài liệu chứng cứ nào mới để chứng minh cho yêu cầu kháng cáo của mình ngoài những tài liệu, chứng cứ đã được Tòa án cấp sơ thẩm xem xét.

[4] Do đó, Hội đồng xét xử thống nhất với quan điểm đề nghị của vị đại diện Viện kiểm sát, không chấp nhận kháng cáo của bị cáo Nguyễn Hữu Th. Giữ nguyên phần quyết định của bản án sơ thẩm về tội danh và hình phạt đối với bị cáo.

[5] Xét lời bào chữa của Luật sư là không có căn cứ những Hội đồng xét xử đã phân tích nêu trên nên không chấp nhận.

[6] Do kháng cáo của bị cáo không được chấp nhận nên bị cáo phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH:

Căn cứ vào điểm a khoản 1 Điều 355; Điều 356 của Bộ luật tố tụng hình sự.

Không chấp nhận kháng cáo kêu oan của bị cáo Nguyễn Hữu Th. Giữ nguyên phần quyết định của bản án hình sự sơ thẩm về tội danh và hình phạt đối với bị cáo Nguyễn Hữu Th.

Căn cứ khoản 1 Điều 332; điểm i, s khoản 1, 2 Điều 51 của Bộ luật Hình sự.

Tuyên bố: Bị cáo Nguyễn Hữu Th phạm tội “*Trốn tránh nghĩa vụ quân sự*”.

Xử phạt bị cáo Nguyễn Hữu Th 01 (Một) năm tù. Thời hạn tù tính từ ngày bị cáo đi chấp hành hình phạt.

Về án phí: Bị cáo Nguyễn Hữu Th phải chịu 200.000 đồng án phí hình sự phúc thẩm.

Các phần khác của quyết định án sơ thẩm không có kháng cáo, kháng nghị có hiệu lực kể từ ngày hết thời hạn kháng cáo, kháng nghị.

Bản án phúc thẩm có hiệu lực pháp luật kể từ ngày tuyên án.

Nơi nhận:

- TANDTC - Vụ GDKT 1;
- Ban Nội chính Tỉnh ủy;
- Sở Tư pháp Tỉnh;
- VKSND Tỉnh;
- Cơ quan THAHS Công an Tỉnh;
- TA H. LV (02b);
- VKS-THADS H. LV;
- CQCSĐT Công an H. LV;
- Bị cáo;
- Phòng hồ sơ nghiệp vụ Công an Tỉnh;
- Phòng KTNV-THA.TA Tỉnh;
- Lưu: VT, HSVA (Trúc).

**TM. HỘI ĐỒNG XÉT XỬ PHÚC THẨM
THẨM PHÁN – CHỦ TỌA PHIÊN TÒA**

(Đã ký)

Trần Trung Thành