

Bản án số: **248/2017/HSPT**
Ngày: **27/9/2017**

NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM
TÒA ÁN NHÂN DÂN CẤP CAO TẠI ĐÀ NẴNG

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

Thẩm phán – Chủ tọa phiên tòa: Ông **Trương Công Thi**

Các Thẩm phán: Ông **Nguyễn Văn Tiến**

Ông **Vũ Thanh Liêm**

- Thư ký phiên tòa: Bà **Phạm Thị Thu Ba**, Thư ký Tòa án nhân dân cấp cao tại Đà Nẵng.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân cấp cao tại Đà Nẵng tham gia phiên tòa: Ông **Lê Ra**, Kiểm sát viên.

Ngày 27 tháng 9 năm 2017 tại Trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Đắk Lắk xét xử phúc thẩm vụ án hình sự thụ lý số 227/2017/TLPT-HS ngày 11 tháng 9 năm 2017 đối với bị cáo **Trần Kiêm H** về tội “*Giết người*”. Do có kháng cáo của đại diện hợp pháp của người bị hại và kháng nghị của Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân cấp cao tại Đà Nẵng đối với bản án hình sự sơ thẩm số 34/2017/HSST ngày 03/8/2017 của Tòa án nhân dân tỉnh Đắk Lắk.

*** Bị cáo bị kháng cáo, kháng nghị:**

TRẦN KIÊM H (Tên thường gọi: H Gà Tre), sinh năm 1985, tại Đắk Lắk; nơi ĐKKHKT: Thôn T4, xã C, thị xã B, tỉnh Đắk Lắk; chỗ ở trước khi phạm tội: Thôn X, xã T, huyện C, tỉnh Đắk Nông; trình độ học vấn: Lớp 12/12; nghề nghiệp: Làm nông; con ông Trần Kiêm H1 và con bà Lê Thị Ngọc A; vợ Ngô Thị Trúc Q (đã ly hôn) và 03 con, con lớn nhất sinh năm 2005, con nhỏ nhất sinh năm 2015; tiền án, tiền sự: Không.

Bị cáo bị bắt tạm giữ, tạm giam từ ngày 27/01/2016, hiện đang tạm giam tại Trại tạm giam Công an tỉnh Đắk Lắk. Bị cáo có mặt tại phiên tòa.

- Người bào chữa cho bị cáo: Ông **Phạm Hàn L** – Thuộc Đoàn Luật sư tỉnh Đắk Lắk, có mặt.

- *Người bị hại:* Anh Nguyễn Anh Kh, sinh năm 1986 (chết);

- *Đại diện hợp pháp của người bị hại:*

1. Bà Hàn Mỹ Ng (Vợ của người bị hại), có mặt.

2. Ông Nguyễn Ngọc S (Bố của người bị hại), có mặt.

3. Bà Nguyễn Thị L (Mẹ của người bị hại), có mặt.

Cùng trú tại: Số 24/39 Đường T, phường Tự An, thành phố B, tỉnh Đắk Lắk.

NỘI DUNG VỤ ÁN:

Bị cáo Trần Kiên H bị Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đắk Lắk truy tố về hành vi phạm tội như sau:

Khoảng tháng 9 năm 2015, Nguyễn Xuân L (tên gọi khác B, L Khùng) là người có tiền sử về bệnh tâm thần đến bến xe M ở thành phố Hồ Chí Minh để mua vé xe về thành phố B. Trong lúc chờ xe L làm quen một nam thanh niên tên Hùng (không rõ nhân thân lai lịch) và được người này bán khẩu súng K59 số 5090 cùng 10 viên đạn với số tiền 5.000.000 đồng. Sau đó L cất giữ súng bên mình và thường xuyên đem theo khi đi chơi.

Khoảng 23h00' ngày 20/01/2016, Nguyễn Xuân L điều khiển xe ô tô biển số 47A-115.18 chở các bạn Phạm Đình H2, Vũ Thị Nh, Đào Thị Bích D cùng với Trần Kiên H (Tên gọi khác H Gà Tre) đi mô tô biển số 47K1-067.89 (H mượn của chị Ngô Bích M; trú tại: số 200 đường XV, Tp. B, tỉnh Đắk Lắk) đến ăn phở tại vỉa hè của anh Tô Văn H3 ở góc ngã tư đường PB và PC, phường Thắng Lợi, thành phố B. Lúc này, tại quán phở có các anh Nguyễn Anh Kh, Nguyễn Anh Tuấn và Nguyễn Tấn Trường đang ngồi ăn phở. Trong lúc L, H, H2, Nh, D gọi phở thì Kh và Tuấn chạy đuổi đánh nhau quanh xe ô tô của L, thấy vậy L đứng dậy đi ra hỏi “*Tụi mày thích đánh nhau không?*”. Nghe vậy, Kh nói “*Ừ, tao thích đó*”, đồng thời xông đến đâm một cái vào bụng L. L lùi lại ngã tư đường PC và Đường PB rồi lấy trong giỏ xách đeo trước bụng ra khẩu súng K59 bắn chỉ thiên một phát. Kh tiếp tục lao vào đánh L thì L cầm súng nhảy lên đập phần báng súng vào vùng đầu, mặt anh Kh. Sau đó giữa Kh và L giằng co khẩu súng làm súng nổ thêm một phát nữa. Khẩu súng văng ra thì L nhặt súng lên; lúc này sợ anh Kh tiếp tục đánh L nên H chạy đến bảo L đưa súng cho mình. H cầm súng và chĩa về hướng anh Kh đang đứng bắn một phát. Lúc này anh Kh bị trúng đạn nên lao đảo ngã xuống đường. Cùng lúc này thấy, Tuấn, Trường đứng gần đó, H nghĩ hai người này định đánh mình nên H cầm súng chĩa về hướng Tuấn, Trường thì Tuấn và Trường bỏ chạy theo đường PC về hướng ngã sáu nên H cầm súng bắn chỉ thiên thêm một phát rồi

quay lại, thấy anh Kh lão đảo khuy gổ xuống đường thì H chạy đến đá thẳng vào mặt Kh và nói “Đ.M Mày bướng à” làm anh Kh ngã ngửa ra đường. Tiếp tục H cùng L dùng chân đá nhiều cái vào người anh Kh thì có người nói “*Bọn mày tính đánh chết người ta à*”. Nghe vậy, L lên xe ô tô của mình chở H bỏ chạy, trên đường đi H đưa khẩu súng cho L cất giữ. Còn anh Kh được mọi người đưa đến bệnh viện đa khoa tỉnh Đắk Lắk cấp cứu nhưng bị tử vong do vết thương quá nặng (bút lục 61-292).

Ngày 21/01/2016, L đến cơ quan Cảnh sát điều tra Công an tỉnh Đắk Lắk đầu thú đồng thời giao nộp khẩu súng K59 cùng 06 viên đạn (Bút lục 69-70). Đối với Trần Kiêm H sau khi thực hiện hành vi phạm tội đã bỏ trốn khỏi địa phương; đến ngày 27/01/2016 bị bắt giữ tại thành phố N, tỉnh Bắc Ninh (Bút lục 126).

Tại bản kết luận pháp y tử thi số 306, ngày 10/5/2016, của phòng kỹ thuật hình sự Công an tỉnh Đắk Lắk kết luận: Nguyễn Anh Kh tử vong do vết thương xuyên ngực, bụng gây tổn thương phổi phải, tim, gan, dạ dày, ruột non dẫn đến choáng mất máu cấp không phục hồi. **Tác nhân do đạn thẳng, hướng từ trên xuống dưới, từ sau ra trước, từ phải sang trái. Tầm bắn: tầm gần không phát hiện tầm kề và tầm xa (bút lục 26).**

Tại bản kết luận giám định số 1121 ngày 25/4/2016 C54B-BCA kết luận đối với khẩu súng mà Nguyễn Xuân L và Trần Kiêm H bắn vào tối ngày 20/01/2016, là khẩu súng ngắn Makarov (K59) cỡ nòng 9mm, số trên thân súng không bị thay đổi (số 5090), không xác định được nước và năm sản xuất. Tiến hành bắn thực nghiệm 3/6 viên đạn tiêu chuẩn cỡ 9mm x 18mm, kết quả đạn nổ. Khẩu súng nêu trên là vũ khí quân dụng.

Dấu vết do súng bắn tạo ra để lại trên đầu đạn thu trên người của Nguyễn Anh Kh trùng khớp với dấu để lại trên đầu đạn bắn thực nghiệm từ khẩu súng K59. Đầu đạn thu trong người anh Nguyễn Anh Kh là đầu đạn đã bắn thuộc loại đạn tiêu chuẩn 9mm x 18mm (bút lục 29 -30).

Qua quá trình điều tra xác định trước đây bị can Nguyễn Xuân L đã có tiền sử bị bệnh tâm thần, thể hiện tại Bản kết luận giám định số 09 ngày 04/01/2012, của Viện giám định pháp y tâm thần Trung ương Phân viện phía nam tại thành phố Biên Hòa, tỉnh Đồng Nai kết luận: Nguyễn Xuân L bị bệnh rối loạn nhân cách và hành vi thực tổn, sa sút tâm thần thực tổn. Nên ngày 30/6/2016, Cơ quan CSĐT Công an tỉnh Đắk Lắk đã ra Quyết định trưng cầu Trung tâm pháp y tâm thần khu vực Tây Nguyên giám định tình trạng tâm thần kinh của bị can Nguyễn Xuân L.

Tại bản kết luận pháp y tâm thần số 61, ngày 02/8/2016, của Trung tâm pháp y tâm thần khu vực Tây Nguyên kết luận: Về y học: Trước, trong và sau khi gây án

bị rối loạn nhân cách và hành vi thực tổn; hiện tại bị rối loạn thích ứng, rối loạn nhân cách và hành vi thực tổn.

Về pháp luật: Trong lúc gây án: Hạn chế khả năng nhận thức và điều khiển hành vi; hiện tại chưa đủ năng lực để làm việc với cơ quan pháp luật. Đề nghị áp dụng biện pháp bắt buộc chữa bệnh (bút lục 31-33). Vì vậy, Cơ quan Cảnh sát điều tra Công an tỉnh Đắk Lắk ra quyết định tách vụ án hình sự, Quyết định tạm đình chỉ điều tra bị can và đề nghị Viện Kiểm sát nhân dân tỉnh Đắk Lắk ra Quyết định bắt buộc chữa bệnh đối với Nguyễn Xuân L, khi nào ổn định sẽ xử lý sau.

Tại bản án hình sự sơ thẩm số 34/2017/HSST ngày 03/8/2017 của Tòa án nhân dân tỉnh Đắk Lắk đã quyết định:

Tuyên bố: Bị cáo **Trần Kiêm H** phạm tội “*Giết người*”.

Áp dụng điểm n khoản 1 Điều 93; điểm p khoản 1 Điều 46; điểm e khoản 1 Điều 48 của BLHS.

Xử phạt: Bị cáo **Trần Kiêm H 18 (Mười tám) năm tù**. Thời hạn chấp hành hình phạt tù tính từ ngày bắt tạm giam ngày 27/01/2016.

Các biện pháp tư pháp:

- *Về trách nhiệm dân sự:* Căn cứ Điều 42 của BLHS; Điều 591 của BLDS.

Ghi nhận sự tự nguyện thỏa thuận bồi thường giữa gia đình bị can Nguyễn Xuân L với gia đình người bị hại số tiền 170.000.000đ (Một trăm bảy mươi triệu đồng).

Chấp nhận một phần yêu cầu của gia đình người bị hại. Công nhận sự tự nguyện thỏa thuận bồi thường tiền tổn thất tinh thần giữa bị cáo Trần Kiêm H với gia đình người bị hại. Buộc bị cáo phải bồi thường cho gia đình bị hại gồm: Bà Hàn Mỹ Ng, ông Nguyễn Ngọc S và bà Nguyễn Thị L 69.500.000đ (Sáu mươi chín triệu, năm trăm ngàn đồng). Bác một phần yêu cầu của đại diện gia đình người bị hại về yêu cầu cấp dưỡng nuôi các con của người bị hại đối với các cháu Nguyễn Ánh Thùy D và Nguyễn Ánh Ngọc C.

Áp dụng Điều 357 BLDS để tính lãi suất đối với số tiền bị cáo chậm trả khi có đơn yêu cầu của người được thi hành án.

Ngoài ra bản án sơ thẩm còn quyết định về xử lý vật chứng, án phí và thông báo quyền kháng cáo theo quy định pháp luật.

Ngày 16/8/2017 đại diện hợp pháp người bị hại bà Nguyễn Thị L (mẹ của người bị hại) kháng cáo toàn bộ bản án sơ thẩm.

Ngày 01/9/2017 Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân cấp cao tại Đà Nẵng ban hành kháng nghị số 24/2017/KNHS-VC2 đề nghị hủy bản án sơ thẩm.

Tại phiên Tòa phúc thẩm đại diện hợp pháp của người bị hại đã chết là bà Nguyễn Thị L giữ nguyên kháng cáo đối với toàn bộ bản án sơ thẩm cụ thể:

- Việc anh Nguyễn Anh Kh bị chết các cơ quan tố tụng chưa chứng minh được giữa Nguyễn Xuân L và Trần Kiêm H ai là người bắn và gây ra cái chết cho anh Kh. Theo gia đình người bị hại thì chính Nguyễn Xuân L là người bắn anh Khoa.

- Việc áp dụng biện pháp bắt buộc chữa bệnh đối với Nguyễn Xuân L là không đúng pháp luật.

- Cơ quan điều tra bỏ lọt tội phạm “mua bán, tàng trữ, sử dụng trái phép vũ khí quân dụng” đối với Nguyễn Xuân L và Trần Kiêm H.

Kiểm sát viên tham gia phiên tòa phát biểu: về tố tụng tại giai đoạn xét xử phúc thẩm:

Hội đồng xét xử, những người tiến hành tố tụng và những người tham gia tố tụng thực hiện và tuân thủ đúng các quy định của Bộ luật Tố tụng Hình sự.

Về nội dung: Kiểm sát viên tham gia phiên tòa giữ nguyên Quyết định kháng nghị số 24/2017/KNHS.VC2 ngày 01/9/2017 của Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân cấp cao tại Đà Nẵng. Nội dung kháng nghị: Bản án sơ thẩm bỏ lọt tội phạm “Sử dụng trái phép vũ khí quân dụng” đối với Nguyễn Xuân L và Trần Kiêm H được quy định tại Điều 230 Bộ luật Hình sự, đề nghị Hội đồng xét xử phúc thẩm hủy bản án sơ thẩm để giao hồ sơ cho Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đắk Lắk giải quyết lại vụ án theo quy định của pháp luật.

Người bào chữa cho bị cáo Trần Kiêm H trình bày: Mức án cấp sơ thẩm xử phạt bị cáo là quá nặng, tuy nhiên do bị cáo không kháng cáo nên đề nghị giữ nguyên bản án sơ thẩm.

NHẬN ĐỊNH CỦA HỘI ĐỒNG XÉT XỬ:

Xét thấy, đây là vụ án đặc biệt nghiêm trọng, việc điều tra truy tố xét xử phải toàn diện, triệt để kịp thời nhằm có tác dụng đấu tranh phòng chống tội phạm.

Xem xét kháng nghị số 24/2017/KNHS.VC2 ngày 01/9/2017 của Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân cấp cao tại Đà Nẵng cũng như các đơn kháng cáo của những người đại diện hợp pháp của người bị hại, Hội đồng xét xử phúc thẩm nhận thấy:

- Nguyễn Xuân L là người có hành vi mua bán, tàng trữ trái phép khẩu súng ngắn Makarov (K59), theo bản kết luận giám định số 1121 ngày 25/4/2016 C54B-BCA thì khẩu súng này là “vũ khí quân dụng”.

Theo diễn biến của vụ án thì Nguyễn Xuân L và Trần Kiêm H đều đã sử dụng khẩu súng này để gây án nhưng cơ quan điều tra Công an Tỉnh Đắk Lắk đã không khởi tố đối với Nguyễn Xuân L và Trần Kiêm H về hành vi “Mua bán, tàng trữ, sử dụng trái phép vũ khí quân dụng” là bỏ lọt tội phạm. Do vậy, Hội đồng xét xử phúc thẩm xem xét chấp nhận kháng nghị và kháng cáo của người đại diện hợp pháp của người bị hại.

Xét kháng cáo của bà Nguyễn Thị L về nội dung “áp dụng biện pháp bắt buộc chữa bệnh” đối với Nguyễn Xuân L, Hội đồng xét xử nhận thấy: Tại bản kết luận giám định pháp y tâm thần số 61 ngày 02/8/2016, kết luận Nguyễn Xuân L “hạn chế khả năng nhận thức và điều chỉnh hành vi”. Qua diễn biến hoạt động của Nguyễn Xuân L thể hiện trước và sau giai đoạn gây án là L đã điều khiển xe ô tô số 47A-015.18 đi ăn phở, trên xe ô tô chở 05 người gồm Phạm Đình H2, Vũ Thị Nh, Đào Thị Bích D và Trần Kiêm H. Nghiên cứu các bản tự khai (BL 61, 67, 68) và các biên bản lấy lời khai của Nguyễn Xuân L thì thấy L rất tỉnh táo khi khai báo về diễn biến hành vi phạm tội của mình là rất tỉnh táo và rất cụ thể, rõ ràng, sau khi phạm tội L đã đến cơ quan điều tra đầu thú. Thế nhưng Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đắk Lắk lại ra Quyết định Tạm đình chỉ đồng thời áp dụng biện pháp bắt buộc chữa bệnh đối với Nguyễn Xuân L là chưa có căn cứ thuyết phục, giải quyết vụ án không triệt để.

Về chứng cứ, tại kết luận điều tra, Cáo trạng và bản án chưa xác định rõ ai là người bắn trúng anh Kh, chứng cứ còn rất nhiều mâu thuẫn. Hội đồng xét xử nhận thấy cần phải thực nghiệm điều tra, hỏi rõ những người có mặt xác định H hay L đã dùng súng K59 bắn trực tiếp vào người anh Kh gây ra cái chết, xác định ai là chính phạm, ai là đồng phạm để xét xử đúng người, đúng tội và đúng pháp luật.

Việc nhận định và kết luận các bị cáo chịu trách nhiệm chung về cái chết của anh Kh để xét xử, qui kết tội là chưa có cơ sở.

Từ các phân tích nêu trên, Hội đồng xét xử nhận thấy cần chấp nhận kháng nghị của Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân cấp cao tại Đà Nẵng và chấp nhận kháng cáo của người đại diện hợp pháp của người bị hại, cần hủy toàn bộ Bản án hình sự sơ thẩm số 34/2017/HSST ngày 03/8/2017 của Tòa án nhân dân tỉnh Đắk Lắk để giải quyết lại vụ án theo thủ tục chung.

Đối với kháng cáo yêu cầu cấp dưỡng nuôi con sẽ được xem xét khi cấp sơ thẩm giải quyết lại vụ án theo trình tự sơ thẩm.

Vì các lẽ trên,

Căn cứ điểm c khoản 2 Điều 248, Điều 250 Bộ Luật Tố tụng Hình sự.

QUYẾT ĐỊNH:

1. Chấp nhận kháng nghị của Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân cấp cao tại Đà Nẵng và kháng cáo của bà Nguyễn Thị L đại diện hợp pháp người bị hại.

Hủy toàn bộ bản án hình sự sơ thẩm số 34/2017/HSST ngày 03/8/2017 của Tòa án nhân dân tỉnh Đắk Lắk, trả hồ sơ về cho Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đắk Lắk để giải quyết lại vụ án theo thủ tục chung.

Do hủy toàn bộ Bản án sơ thẩm nên những nội dung khác sẽ được xem xét giải quyết lại theo trình tự sơ thẩm.

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

Nơi nhận:

- TANDTC;
- VKSNDCC tại Đà Nẵng;
- TAND tỉnh Đắk Lắk;
- VKSND tỉnh Đắk Lắk;
- Công an tỉnh Đắk Lắk;
- Sở Tư pháp tỉnh Đắk Lắk;
- Cục thi hành án dân sự tỉnh Đắk Lắk;
- Trại tạm giam Công an tỉnh Đắk Lắk;
- Bị cáo;
- Những người tham gia tố tụng;
- Lưu án văn;
- Lưu hồ sơ.

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

(Đã ký)

Trương Công Thi