

Bản án số: **205/2018/HS-PT**

Ngày: 01-11-2018.

NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM
TÒA ÁN NHÂN DÂN TỈNH KIÊN GIANG

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

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Bà **Nguyễn Diệu Hiền**

Các Thẩm phán: Ông Lê Trọng Hân

Ông Cao Quốc Chiến

- Thư ký phiên tòa: Bà Nguyễn Thị Cẩm Tiên – Thư ký Tòa án nhân dân tỉnh Kiên Giang.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Kiên Giang tham gia phiên tòa:
Ông Nguyễn Nghĩa Biên - Kiểm sát viên.

Ngày 01 tháng 11 năm 2018, tại trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Kiên Giang xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự thụ lý số: 166/2018/TLPT-HS ngày 26 tháng 9 năm 2018 đối với bị cáo Dương Minh P do có kháng nghị của Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Kiên Giang đối với Bản án hình sự sơ thẩm số: 17/2018/HS-ST ngày 21/8/2018 của Tòa án nhân dân huyện Tân Hiệp, tỉnh Kiên Giang.

- Bị cáo bị kháng nghị:

Bị cáo **Dương Minh P**, sinh năm 1988 tại Kiên Giang. Nơi cư trú: khu phố B, thị trấn T, huyện T2, tỉnh Kiên Giang; trình độ văn hóa: 10/12; nghề nghiệp: không; Dân tộc: Kinh; Giới tính: Nam; Tôn giáo: không; con ông Dương Minh H, sinh năm 1957 và bà Huỳnh Kim Ph, sinh năm 1961; Bị cáo có nhân thân xấu:

+Ngày 15/01/2008 bị Tòa án nhân dân huyện Châu Thành, tỉnh An Giang xử phạt 30 tháng tù về tội trộm cắp tài sản, đã được xóa án tích.

+Ngày 11/9/2012 bị Tòa án nhân dân huyện Tân Hiệp, tỉnh Kiên Giang xử phạt 06 tháng tù về tội trộm cắp tài sản, đã được xóa án tích.

+Ngày 26/01/2015 bị Tòa án nhân dân huyện Tân Hiệp, tỉnh Kiên Giang xử phạt 12 tháng tù về tội trộm cắp tài sản, đã được xóa án tích.

Tiền án: 01 tiền án.

+Ngày 27/6/2016 bị Tòa án nhân dân huyện Tân Hiệp, tỉnh Kiên Giang xử phạt 24 tháng tù về tội Cướp giật tài sản, đến ngày 16/02/2018 chấp hành xong hình phạt, đến nay chưa được xóa án tích.

Tiền sự: Không; bị cáo bị tạm giữ từ ngày 11/5/2018 cho đến nay. (có mặt)

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:

Vào tối ngày 31/3/2018, bị cáo Dương Minh P sau khi đi đám tang nhà người ở cùng khu phố. Đến hơn 00 giờ ngày 01/4/2018 bị cáo mượn xe của một người bạn tên T, nói đi ăn bún. Mượn được xe, bị cáo chạy vào chợ Sao Mai đến khu vực nhà chị Nguyễn Kim Th thì phát hiện có một bao lúa để cập bên hông nhà, không người trông giữ nên bị cáo dừng xe lại, lén lúc đi đến lấy trộm bao lúa để lên xe chạy về nhà cất giấu. Đến sáng ngày 02/4/2018 bị cáo kêu xe ôm đến chợ bị cáo và bao lúa vừa trộm cắp được đi bán cho ghe mua lúa đậu tại kênh 9 với giá 250.000 đồng. Bị cáo sử dụng số tiền này để mua ma túy và sử dụng hết. Phía gia đình chị Th, sau khi phát hiện mất trộm bao lúa, mở Camera quan sát thì phát hiện và biết đối tượng trộm cắp bao lúa là bị cáo Dương Minh P, nên đã trình báo với chính quyền địa phương để giải quyết. Theo kết luận định giá về tài sản, bao lúa mà bị cáo trộm cắp có giá trị là 374.300 đồng, ngày 18/4/2018 Cơ quan cảnh sát điều tra Công an huyện T2, tỉnh Kiên Giang đã khởi tố vụ án, khởi tố bị can và ra lệnh cấm đi khỏi nơi cư trú đối với bị cáo để tiếp tục điều tra.

Bởi vì trước đó bị cáo Dương Minh P bị Tòa án nhân dân huyện Châu Thành, tỉnh An Giang xử phạt 30 tháng tù về tội trộm cắp tài sản theo bản án số 01 ngày 15/01/2008; bị Tòa án nhân dân huyện Tân Hiệp, tỉnh Kiên Giang xử phạt 06 tháng tù về tội trộm cắp tài sản theo bản án số 31 ngày 11/9/2012; bị Tòa án nhân dân huyện Tân Hiệp, tỉnh Kiên Giang xử phạt 12 tháng tù về tội trộm cắp tài sản theo bản án số 09 ngày 26/01/2015; bị Tòa án nhân dân huyện Tân Hiệp, tỉnh Kiên

Giang xử phạt 24 tháng tù về tội Cướp giật tài sản theo bản án số 25 ngày 27/6/2016, đến ngày 16/02/2018 chấp hành xong hình phạt, đến nay chưa được xóa án tích, vì vậy lần thực hiện hành vi trộm cắp bao lúa lần này là phạm tội trộm cắp tài sản, theo quy định tại điểm g khoản 2 Điều 173 BLHS.

Trong thời gian được tại ngoại để điều tra, vào khoảng 18 giờ ngày 21/4/2018, bị cáo Dương Minh P mượn xe mô tô của người bạn tên T3 nói về nhà ăn cơm rồi quay lại. Sau đó bị cáo chạy xe đi, khi đến cửa hàng bán thức ăn gia súc, gia cầm “Minh Trí”, thấy không có người trông giữ cửa hàng nên bị cáo dừng xe lại và lén lút lấy trộm một bao thức ăn dạng viên hiệu EMIVERT 9405 dùng cho vịt đẻ siêu trứng loại 25 kg mang ra xe. Trong lúc bị cáo đang ôm bao thức ăn đi ra xe thì anh Trần Minh Tr là chủ cửa hàng từ dưới sông đi lên thấy bị cáo đang ôm bao thức ăn đi ra xe, anh Trí nghĩ là khách đến mua hàng nên hỏi bị cáo thì bị cáo gật đầu và đi ra xe chạy về nhà cất giấu bao thức ăn vừa trộm cắp được, sau đó bị cáo đem xe về trả cho T3 tại quán cafe kênh 9.

Theo bản kết luận định giá về tài sản số 06/KL-ĐGTS ngày 12/4/2018 của Hội đồng định giá tài sản trong tổ tụng hình sự huyện Tân Hiệp, tỉnh Kiên Giang kết luận: 01 bao lúa khô hiệu Jamine và 01 cái bao hiệu Được Mùa có tổng trị giá tài sản là 374.300 đồng.

Theo bản kết luận định giá về tài sản số 07/KL-ĐGTS ngày 07/5/2018 của Hội đồng định giá tài sản trong tổ tụng hình sự huyện Tân Hiệp, tỉnh Kiên Giang kết luận: 01 bao thức ăn hỗn hợp dạng viên, hiệu EMIVEST 9405 dùng cho vịt đẻ siêu trứng, có tổng trị giá tài sản là 200.000 đồng.

Sau khi định giá về tài sản đến ngày 27/4/2018 Cơ quan cảnh sát điều tra, Công an huyện Tân Hiệp, tỉnh Kiên Giang đã trả lại tài sản cho chủ sở hữu, các bị hại không yêu cầu bị cáo bồi thường,

Tại Bản án sơ thẩm số: 17/2018/HSST ngày 21/8/2018 Tòa án nhân dân huyện Tân Hiệp, tỉnh Kiên Giang:

Tuyên bố: Bị cáo **Dương Minh P** phạm tội: “*Trộm cắp tài sản*”.

Áp dụng: điểm g khoản 2 Điều 173; điểm s khoản 1, 2 Điều 51, điểm g khoản 1 Điều 52; Điều 38 Bộ luật hình sự năm 2015, sửa đổi bổ sung năm 2017.

Xử phạt bị cáo Dương Minh P 02 (hai) năm tù. Thời điểm chấp hành hình phạt tù tính từ ngày bị cáo bị bắt tạm giam (11/5/2018) và tiếp tục tạm giam bị cáo để đảm bảo thi hành án.

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

Sau khi xét xử, ngày 18/9/2018 Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Kiên Giang kháng nghị phúc thẩm với nội dung đề nghị Tòa án nhân dân tỉnh Kiên Giang chuyển khung hình phạt từ khoản 2 Điều 173 BLHS xuống khoản 1 Điều 173 BLHS năm 2015, sửa đổi bổ sung năm 2017 và giảm hình phạt cho bị cáo Dương Minh P.

Tại phiên tòa vị đại diện Viện kiểm sát phát biểu quan điểm cho rằng, hành vi phạm tội của bị cáo trong vụ án bị xét xử về tội “Trộm cắp tài sản” là đúng nhưng cấp sơ thẩm nhận định bị cáo có tiền án về tội Cướp giật tài sản nên áp dụng tình tiết định khung theo điểm g khoản 2 Điều 173 BLHS để xử bị cáo là không đúng quy định. Bởi vì bị cáo có 01 tiền án về tội “Cướp giật tài sản” chưa được xóa án tích nên lần trộm cắp này tài sản dưới mức 2.000.000đ nên bị truy cứu trách nhiệm hình sự theo điểm b khoản 1 Điều 173 BLHS. Như vậy không thể dùng tiền án của bị cáo để định khung tăng nặng cho bị cáo thêm một lần nữa. Đồng thời trong thời gian bị khởi tố cho tại ngoại bị cáo trộm thêm một lần nữa tài sản trị giá 200.000đ, cấp sơ thẩm áp dụng tình tiết tăng nặng phạm tội nhiều lần cho bị cáo là không đúng quy định làm bất lợi cho bị cáo. Cho nên đề nghị Hội đồng xét xử áp dụng khoản 1 Điều 357 Bộ luật tố tụng hình sự năm 2015, chấp nhận kháng nghị của Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Kiên Giang, sửa bản án sơ thẩm, chuyển khung hình phạt và giảm cho bị cáo một phần hình phạt, xử bị cáo Dương Minh P từ 09 tháng đến 01 năm tù. Các Quyết định khác của Bản án sơ thẩm không có kháng cáo, không bị kháng cáo, kháng nghị đã có hiệu lực kể từ ngày hết thời hạn kháng cáo, kháng nghị.

Tại phiên tòa phúc thẩm, Viện kiểm sát vẫn giữ nguyên nội dung kháng nghị, bị cáo thừa nhận toàn bộ hành vi phạm tội của mình và đồng ý với ý kiến của Viện kiểm sát.

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] Về tính hợp pháp của Quyết định kháng nghị:

Xét Quyết định kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Kiên Giang về nội dung, quyền kháng nghị, thủ tục kháng nghị và thời hạn kháng nghị đã đúng quy định của Bộ luật tố tụng hình sự. Do đó, Hội đồng xét xử chấp nhận xem xét giải quyết Quyết định kháng nghị theo trình tự phúc thẩm.

[2] Về quyết định của bản án sơ thẩm:

Khoảng 00 giờ ngày 01/04/2018, bị cáo Dương Minh P mượn xe của bạn, trên đường chạy vào chợ Sao Mai đến nhà chị Nguyễn Kim Th phát hiện có một bao lúa để bên hông nhà không người trong giữ nên bị cáo lén lút lấy trộm bao lúa đem về nhà cất giấu. Sáng hôm sau đem bán được 250.000 đồng. Qua định giá tài sản bao lúa 51 kg và cái bao trị giá 374.300 đồng. Ngày 18/4/2018 Cơ quan cảnh sát điều tra huyện Tân Hiệp đã khởi tố vụ án đối với bị cáo Dương Minh P và cấm đi khỏi nơi cư trú. Trong thời gian tại ngoại, ngày 21/4/2018 bị cáo P tiếp tục lén lút lấy trộm bao thức ăn gia súc của cửa hàng Minh Trí tại thị trấn Tân Hiệp. Qua định giá bao thức ăn có giá trị 200.000 đồng. Ngày 21/8/2018 Tòa án nhân dân huyện Tân Hiệp xét xử sơ thẩm, tuyên bố bị cáo Dương Minh P phạm tội “Trộm cắp tài sản” theo điểm g khoản 2 Điều 173 Bộ luật hình sự năm 2015, sửa đổi bổ sung năm 2017 và áp dụng tình tiết tăng nặng phạm tội nhiều lần quy định tại điểm g khoản 1 Điều 52 Bộ luật hình sự năm 2015, sửa đổi bổ sung năm 2017 tình tiết giảm nhẹ tại điểm s khoản 1,2 Điều 51 BLHS xử phạt bị cáo 02 năm tù.

Đối với quyết định của bản án, Hội đồng xét xử thấy rằng: Cấp sơ thẩm xét xử bị cáo về tội “*Trộm cắp tài sản*” là đúng tội danh của bị cáo. Tuy nhiên, hành vi trộm đêm ngày 01/4/2018 của bị cáo theo định giá tài sản là 374.300đ, do bị cáo có 01 tiền án về tội “*Cướp giật tài sản*” chưa xóa án tích nên mới bị khởi tố, truy tố và xét xử. Do đó cấp sơ thẩm áp dụng thêm tình tiết định khung tăng nặng là tái phạm nguy hiểm theo điểm g khoản 2 Điều 173 BLHS là không đúng qui định như quan điểm trình bày của Viện kiểm sát tại phiên tòa. Ngoài ra việc áp dụng tình tiết tăng nặng như đã phân tích ở trên của cấp sơ thẩm cũng là không phù hợp gây bất lợi cho bị cáo.

[3] Về Quyết định kháng nghị của Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Kiên Giang theo hướng chuyển khung hình phạt cho bị cáo từ điểm g khoản 2 Điều 173 BLHS xuống điểm b khoản 1 Điều 173 BLHS, không áp dụng tình tiết tăng nặng phạm tội nhiều lần theo điểm g khoản 1 Điều 52 BLHS, từ đó giảm nhẹ hình phạt cho bị cáo Dương Minh P là có cơ sở và phù hợp qui định pháp luật, HĐXX chấp nhận.

Từ những nhận định trên, Hội đồng xét xử đã thảo luận và thấy rằng các Quyết định của bản án sơ thẩm về tội danh của bị cáo Dương Minh P là có căn cứ, đúng quy định của pháp luật. Về khung hình phạt, tình tiết tăng nặng và mức hình phạt là chưa đúng quy định, nên chấp nhận quan điểm đề nghị của vị đại diện Viện kiểm sát áp dụng khoản 2 Điều 357 Bộ luật tố tụng hình sự 2015 chuyển khung hình phạt và giảm hình phạt cho bị cáo, sửa bản án sơ thẩm đã tuyên.

[5] Về án phí: Căn cứ Điều 135, Điều 136 Bộ luật tố tụng hình sự, Điều 23 Nghị quyết 326/2016/UBTVQH14 ngày 30/12/2016 của Ủy ban thường vụ Quốc Hội. Bị cáo không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

Các Quyết định khác của Bản án sơ thẩm không có kháng cáo, không bị kháng cáo, kháng nghị đã có hiệu lực kể từ ngày hết thời hạn kháng cáo, kháng nghị nên Hội đồng xét xử không xem xét.

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH:

1. Căn cứ điểm b khoản 1 Điều 355, khoản 2 Điều 357 Bộ luật tố tụng hình sự.

Chấp nhận kháng nghị của Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Kiên Giang. Sửa bản án sơ thẩm.

2. Áp dụng: điểm b khoản 1 Điều 173; điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51, Điều 38 Bộ luật hình sự năm 2015, sửa đổi bổ sung năm 2017.

Xử phạt: Bị cáo **Dương Minh P 01** (Một) năm tù về tội “*Trộm cắp tài sản*”. Thời điểm chấp hành hình phạt tù tính từ ngày bị cáo bị bắt tạm giữ, tạm giam ngày 11/5/2018.

3. Về án phí: Áp dụng Điều 135, Điều 136 Bộ luật tố tụng hình sự, điểm b khoản 2 Điều 23 Nghị quyết 326/2016/UBTVQH14.

Bị cáo P không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

4. Các quyết định khác của Bản án sơ thẩm số 17/2018/HSST ngày 21/8/2018 Tòa án nhân dân huyện Tân Hiệp, tỉnh Kiên Giang không có kháng cáo, kháng nghị đã có hiệu lực pháp luật 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:

- Vụ giám đốc Kiểm tra (1);
- TAND Cấp cao tại TP.HCM (1);
- VKSND Cấp cao tại TP.HCM (1);
- VKSND tỉnh Kiên Giang (1);
- Sở tư pháp tỉnh Kiên Giang (1);
- Phòng HSNV CA tỉnh KG (1);
- Tổ HCTP (1);
- TAND huyện Tân Hiệp (1);
- THA huyện Tân Hiệp (1);
- VKSND huyện Tân Hiệp (1);
- CQCSĐT huyện Tân Hiệp (1);
- Bị cáo bị kháng nghị (1);
- Lưu hồ sơ (1)
- Lưu Tòa hình sự (5).

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

Nguyễn Diệu Hiền