

**TÒA ÁN NHÂN DÂN
TỈNH NINH THUẬN**

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

Bản án số: 33/2021/HS-PT
Ngày: 04 - 6 - 2021.

**NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM
TÒA ÁN NHÂN DÂN TỈNH NINH THUẬN.**

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

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Ông Lâm Bách

Các Thẩm phán: Ông Nguyễn Văn Thanh
Ông Nguyễn Văn Được

- Thư ký phiên tòa: Bà Trần Thị Thu Thảo - Thư ký Tòa án

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Ninh Thuận tham gia phiên tòa: Ông Nguyễn Văn Hiếu - Kiểm sát viên.

Ngày 04 tháng 6 năm 2021, tại Trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Ninh Thuận xét xử phúc thẩm (xét xử kín) vụ án hình sự phúc thẩm thụ lý số: 43/2021/TLPT-HS ngày 05 tháng 5 năm 2021 đối với bị cáo Lê Nguyễn Phúc Đ do có kháng cáo của bị cáo, bị hại và đại diện hợp pháp của bị hại đối với Bản án hình sự sơ thẩm số 52/2021/HS-ST ngày 25 tháng 3 năm 2021 của Tòa án nhân dân thành phố Phan Rang - Tháp Chàm, tỉnh Ninh Thuận.

- Bị cáo có kháng cáo: LÊ NGUYỄN PHÚC Đ, sinh năm: 1992, tại Ninh Thuận.

Nơi cư trú: thôn P 1, xã P S, huyện N, tỉnh Ninh Thuận; Giới tính: Nam; Quốc tịch: Việt Nam; Dân tộc: Kinh; Tôn giáo: Thiên chúa; Trình độ văn hóa (học vấn): 10/12; Nghề nghiệp: Làm nông; Con ông: Lê Văn S và bà: Nguyễn Thị H; Vợ, con: chưa có; Tạm giữ, Tạm giam: Không; Tiền sự: không; Tiền án: tại bản án số 37/2015/HSST ngày 25/8/2015 của Tòa án nhân dân huyện NS, tỉnh Ninh Thuận xử phạt bị cáo 03 năm tù cho hưởng án treo. Thời gian thử thách là 05 năm kể từ ngày 25/8/2015 về tội “Cố ý gây thương tích”. Chấp hành xong hình phạt ngày 25/8/2020. Bị cáo hiện đang tại ngoại. *Có mặt tại phiên tòa.*

- Bị hại có kháng cáo: Châu Đỗ Đặng Tuyết Ng – sinh ngày: 12/12/2005. *Có mặt tại phiên tòa.*

- Đại diện hợp pháp của bị hại có kháng cáo: ông Đỗ Trung Ch – sinh năm: 1978. Là cha ruột cháu Ng. *Vắng mặt tại phiên tòa, có đơn xin xét xử vắng mặt.*

Cùng cư trú: K 1, phường Đ, thành phố P, tỉnh Ninh Thuận.

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 đầu tháng 8 năm 2020, thông qua mạng xã hội Facebook, Lê Nguyễn Phúc Đ quen biết và nảy sinh tình cảm yêu đương nam nữ với cháu Đỗ Đăng Tuyết Ng. Khoảng 22 giờ ngày 27/8/2020, Đ điều khiển xe mô tô biển số 85D1 – 512.41 đến nhà của Ng chở Ng đi chơi, Đ chở Ng đi qua đường cầu Móng rồi rẽ trái đi xuống đường bờ đê được khoảng 200 mét thì dừng xe lại rồi cùng Ng ngồi nói chuyện. Trong quá trình nói chuyện thì Đ ôm, hôn và sờ soạng cơ thể của Ng. Một lúc sau, Đ dùng tay cởi quần dài và quần lót của Ng xuống đến cổ chân rồi tiếp tục cởi quần của Đ xuống qua đầu gối. Lúc này, Ng đứng dưới đường, người tựa vào xe mô tô, Đ thực hiện hành vi giao cấu được khoảng 02 phút thì Ng kêu đau nên Đ không giao cấu nữa. Sau đó Đ và Ng mặc quần vào, tiếp tục ngồi nói chuyện được khoảng 05 phút thì Đ chở Ng về nhà.

Tại bản kết luận giám định pháp y về tình dục số 08/TD, ngày 09/09/2020 của Trung tâm Y khoa - Pháp y tỉnh Ninh Thuận, kết luận:

- Màng trinh: Hình sao (hình khế) không phát hiện vết rách mới hay cũ;
- Xét nghiệm dịch âm đạo:
 - + Soi tươi: Không tìm thấy hình dạng tinh trùng di động trong mẫu bệnh phẩm dịch âm đạo;
 - + Nhuộm gram: Không tìm thấy hình dạng tinh trùng trong mẫu bệnh phẩm dịch âm đạo;

* Tại Bản án hình sự sơ thẩm số 52/2021/HS-ST ngày 25 tháng 3 năm 2021 của Tòa án nhân dân thành phố Phan Rang - Tháp Chàm, tỉnh Ninh Thuận đã quyết định:

Căn cứ vào: Khoản 1 Điều 145; điểm b, s khoản 1 khoản 2 Điều 51; điểm h khoản 1 Điều 52 của Bộ luật hình sự.

Tuyên bố: Bị cáo Lê Nguyễn Phúc Đ phạm tội “Giao cấu với người từ đủ 13 tuổi đến dưới 16 tuổi”.

Xử phạt: Bị cáo Lê Nguyễn Phúc Đ 15 (mười lăm) tháng tù. Thời hạn chấp hành hình phạt tù tính từ ngày bắt thi hành án.

Ngoài ra Bản án sơ thẩm còn quyết định: án phí và quyền kháng cáo theo quy định.

- Ngày 05/04/2021, bị cáo Lê Nguyễn Phúc Đ có kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt cho bị cáo; Bị hại và đại diện hợp pháp của bị hại kháng cáo, yêu cầu không truy cứu trách nhiệm hình sự đối với bị cáo.

- Tại phiên tòa phúc thẩm, bị cáo giữ nguyên yêu cầu kháng cáo. Bị hại và đại diện hợp pháp của bị hại yêu cầu bổ sung là xin giảm nhẹ hình phạt cho bị cáo.

* Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Ninh Thuận phát biểu quan điểm giải quyết vụ án:

- Về hình thức: Đơn kháng cáo của bị cáo, bị hại và đại diện hợp pháp của bị hại là đúng chủ thể và đảm bảo thời hạn theo quy định của pháp luật.

- Về nội dung: tại phiên tòa, bị cáo, bị hại, đại diện hợp pháp của bị hại đều có kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt cho bị cáo.

Bị cáo đã bồi thường thêm cho bị hại 10 triệu đồng, bị cáo là lao động chính của gia đình. Đề nghị giảm hình phạt cho bị cáo thêm 3 tháng tù.

Áp dụng: điểm b khoản 1 Điều 355, 357 BLTTHS, đề nghị Hội đồng xét xử tuyên xử: chấp nhận kháng cáo của bị cáo, bị hại và đại diện hợp pháp của bị hại; Sửa bản án sơ thẩm số 52/2021/HS-ST ngày 25 tháng 3 năm 2021 của Tòa án nhân dân thành phố Phan Rang - Tháp Chàm đối với bị cáo Lê Nguyễn Phúc Đ, xử phạt bị cáo 12 tháng tù.

Các phần khác của bản án sơ thẩm không có kháng cáo, kháng nghị có hiệu lực pháp luật.

- Bị cáo nói lời sau cùng: xin giảm nhẹ hình phạt.

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 thủ tục tố tụng: bị cáo Lê Nguyễn Phúc Đ, bị hại và đại diện hợp pháp của bị hại kháng cáo đúng quy định tại các Điều 331, 332 và Điều 333 Bộ luật tố tụng Hình sự (viết tắt là BLTTHS) nên vụ án được xem xét theo trình tự phúc thẩm.

[2] Tại phiên tòa phúc thẩm, bị cáo Lê Nguyễn Phúc Đ thừa nhận hành vi phạm tội của mình như sau: do có quen biết, quan hệ yêu đương với nhau nên vào khoảng 22 giờ ngày 27/8/2020, Đ điều khiển xe mô tô biển số 85D1 – 512.41 đến nhà của cháu Đỗ Đăng Tuyết Ng chở Ng đi chơi và có quan hệ tình dục (giao cấu) đối với cháu Ng.

Tại thời điểm, bị cáo có hành vi giao cấu, cháu Đỗ Đăng Tuyết Ng đang ở độ tuổi 14 tuổi 08 tháng 15 ngày. Tòa án cấp sơ thẩm xét xử bị cáo Lê Nguyễn Phúc Đ phạm tội “Giao cấu với người từ đủ 13 tuổi đến dưới 16 tuổi” được quy định tại khoản 1 Điều 145 Bộ luật Hình sự là có căn cứ và đúng pháp luật.

[3] Xét kháng cáo của bị cáo Lê Nguyễn Phúc Đ, bị hại và đại diện hợp pháp của bị hại thấy rằng:

[3.1] Đối với kháng cáo của bị hại và đại diện hợp pháp của bị hại: đề nghị không truy cứu trách nhiệm hình sự đối với bị cáo Lê Nguyễn Phúc Đ.

Tại Điều 155 BLTTHS quy định: “Chỉ khởi tố vụ án hình sự về tội phạm quy định tại khoản 1 các Điều 134, 135, 136, 138, 139, 141, 143, 155, 156, 226 của Bộ luật Hình sự (viết tắt là BLHS) khi có yêu cầu của bị hại hoặc người đại diện của bị hại ...”.

Bị cáo bị xét xử về tội “Giao cấu với người từ đủ 13 tuổi đến dưới 16 tuổi” được quy định tại khoản 1 Điều 145 BLHS. Tội phạm này không thuộc trường hợp khởi tố theo yêu cầu của bị hại. Do vậy, kháng cáo của Bị hại, đại

diện hợp pháp của bị hại về việc không truy cứu trách nhiệm hình sự đối với bị cáo là không có căn cứ nên không được chấp nhận.

[3.2] Đối với kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt của bị cáo Lê Nguyễn Phúc Đ, với lý do: bị cáo không biết độ tuổi của bị hại do quen qua mạng xã hội. Thấy rằng:

Bị cáo là người đã thành niên, có quen biết với cháu Đỗ Đặng Tuyết Ng – sinh ngày 12/12/2005 qua mạng xã hội, bị cáo buộc phải biết về độ tuổi của cháu Ng còn trong độ tuổi học sinh cấp hai (Trung học cơ sở) không được phép có quan hệ tình dục. Mặc dù, cháu Ng tự nguyện giao cấu nhưng ở độ tuổi 14 tuổi 08 tháng 15 ngày, cháu Ng chưa phát triển hoàn chỉnh về thể chất, tâm sinh lý nên bị cáo phải chịu trách nhiệm hình sự theo khoản 1 Điều 145 BLHS.

Chính hành vi của bị cáo đã xâm hại đến tinh thần, danh dự, nhân phẩm của trẻ em từ đủ 13 đến dưới 16 tuổi, ảnh hưởng lớn đến sự phát triển toàn diện về sau của cháu Ng nên cần xử lý nghiêm khắc đối với bị cáo như thế mới có tác dụng răn đe, giáo dục đối với bị cáo và phòng ngừa chung.

Mức hình phạt 15 tháng tù mà Tòa án cấp sơ thẩm đã xử phạt đối với bị cáo đã xem xét đầy đủ các tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự như: thành khẩn khai báo, ăn năn hối cải, bồi thường thiệt hại về dân sự; Đại diện hợp pháp của bị hại xin giảm nhẹ hình phạt cho bị cáo theo điểm b, s khoản 1, khoản 2 Điều 51 Bộ luật Hình sự.

Bị cáo đã bị kết án về tội “Cố ý gây thương tích” chưa được xóa án tích mà lại thực hiện hành vi phạm tội do cố ý là tái phạm; đây là tình tiết tăng nặng trách nhiệm hình sự quy định tại điểm h khoản 1 Điều 52 BLHS.

Tuy nhiên, tại phiên tòa phúc thẩm bị cáo cung cấp bổ sung: xác nhận của gia đình bị hại về việc bồi thường thêm 10 triệu đồng; Đại diện hợp pháp của bị hại tiếp tục có đơn xin giảm nhẹ trách nhiệm hình sự cho bị cáo; Ủy ban nhân dân xã P S, huyện N xác nhận về hoàn cảnh gia đình của bị cáo có khó khăn, bị cáo là lao động duy nhất của gia đình và bị hại có mặt tại phiên tòa tiếp tục xin giảm nhẹ hình phạt cho bị cáo. Đây là các tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự mới nên Hội đồng xét xử phúc thẩm chấp nhận kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt của bị cáo, bị hại, đại diện hợp pháp của bị hại như đề nghị của đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Ninh Thuận tại phiên tòa.

Xét bị cáo có nhiều tình tiết giảm nhẹ được quy định tại khoản 1, khoản 2 Điều 51 BLHS, đủ điều kiện áp dụng Điều 54 BLHS để quyết định hình phạt dưới mức thấp nhất của khoản 1 Điều 145 BLHS.

[4] Về án phí phúc thẩm: do yêu cầu kháng cáo được chấp nhận nên bị cáo Lê Nguyễn Phúc Đ không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm theo quy định tại điểm d khoản 2 Điều 23 Nghị quyết 326/2016/UBTVQH14 ngày 30/12/2016 của Ủy ban thường vụ Quốc hội quy định về mức thu, miễn, giảm, thu, nộp, quản lý và sử dụng án phí và lệ phí Tòa án.

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

Vì các lẽ trên;

QUYẾT ĐỊNH:

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

Chấp nhận kháng cáo của bị cáo Lê Nguyễn Phúc Đ, chấp nhận một phần kháng cáo của Bị hại và đại diện hợp pháp của bị hại; Sửa bản án hình sự sơ thẩm số 52/2021/HS-ST ngày 25 tháng 3 năm 2021 của Tòa án nhân dân thành phố Phan Rang - Tháp Chàm, tỉnh Ninh Thuận về phần hình phạt.

Tuyên bố: Bị cáo Lê Nguyễn Phúc Đ phạm tội “Giao cấu với người từ đủ 13 tuổi đến dưới 16 tuổi”.

Áp dụng: khoản 1 Điều 145, điểm b, s khoản 1, khoản 2 Điều 51, điểm h khoản 1 Điều 52, khoản 3 Điều 54 của Bộ luật hình sự.

Xử phạt: Bị cáo Lê Nguyễn Phúc Đ 09 (Chín) tháng tù. Thời hạn chấp hành hình phạt tù tính từ ngày bắt thi hành án.

Về án phí: Bị cáo Lê Nguyễn Phúc Đ không phải nộp án phí hình sự phúc thẩm.

Các quyết định khác của bản án sơ thẩm 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 (04/6/2021).

Nơi nhận:

- VKSND tỉnh Ninh Thuận;
- VKSND Tp. Phan Rang - Tháp Chàm;
- TAND Tp. Phan Rang - Tháp Chàm (2 bản);
- Công an Tp. Phan Rang - Tháp Chàm;
- Chi cục THADS Tp. Phan Rang - Tháp Chàm;
- PV 27;
- Sở Tư pháp (kèm án sơ thẩm);
- Bị cáo; Bị hại; Đại diện hợp pháp của bị hại;
- Phòng KTNV-THA; HCTP;
- Lưu: án văn, hồ sơ./.

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

Lâm Bách