

Bản án số: 218/2019/HS-PT

Ngày: 20/03/2019

**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 **Nguyễn Đình Tiến**

Các Thẩm phán: Ông **Trần Nam Hà**

Ông **Mai Văn Quang**

- Thư ký phiên tòa: Ông **Hoàng Nghĩa H**, chức vụ: Thư ký Tòa án

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

Ông **Lưu Mạnh Hoan**- Kiểm sát viên.

Ngày 20/03/2019 tại trụ sở Tòa án xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự phúc thẩm thụ lý số:163/2019/TLPT-HS ngày 19/02/2019 đối với bị cáo Nguyễn PN o có kháng cáo của bị cáo.

Đối với Bản án hình sự sơ thẩm số:20/2018/HS-ST ngày 10 tháng 01 năm 2019 của Tòa án nhân dân Quận BTL, thành phố HN.

Theo Quyết định đưa vụ án ra xét xử số: 186/2019/QĐXXPT-HS ngày 28 tháng 02 năm 2019 đối với bị cáo có kháng cáo:

Bị cáo **Nguyễn PN** Sinh ngày 16/08/2001 (phạm tội chưa đủ 18 tuổi) nơi sinh: HN;

Nơi cư trú và ĐKNKTT: 01/222/70 Tổ dân phố Trung 6, phường TT, quận BTL, thành phố HN.

Nghề nghiệp: học sinh; trình độ văn hoá (học vấn) 11/12; dân tộc: Kinh; giới tính: Nam; tôn giáo: không; quốc tịch: Việt Nam; con ông: Nguyễn Phan Thủy và bà: Nguyễn Thị Dung; bị cáo chưa xây dựng gia đình.

Tiền án, tiền sự: Không; Danh chỉ bản số 358 do Công an quận BTL lập ngày 12/09/2018.

Bị cáo bị bắt tạm giữ từ ngày 03/09/2018 đến ngày 12/09/2018, hiện áp dụng biện pháp ngăn chặn cấm đi khỏi nơi cư trú.

Có mặt

Sát tường đối diện cách nệm 0,40m có 01 bọc quần áo được gói trong tủ nhựa màu trắng. Trên tường đối diện có 02 túi xách màu đen không có dấu hiệu bị lục soát. Cách mép cửa ra vào 0,2m có 01 quạt cây được kê sát tường. Tại vị trí sát tường trái và sát tường sau cách mép cửa 2,4m có kê 01 nệm màu xám bên trên không trải ga kích thước 1x2m phía trên nệm sát tường pH để 01 chăn dạng nhung cuộn dài không gấp. Tại vị trí tường pH cách đất 01 m có 01 cửa sổ gồm 2 cánh trong tình trạng đóng chốt. Mở rộng hiện trường không phát hiện dấu vết gì khác.

Biên bản làm việc hồi 16 giờ 40 phút ngày 03/9/2018 tại Trung tâm pháp y thành phố HN, tiến hành khám giám định pháp y tình dục đối với Lê Thị C, sơ bộ đánh giá kết quả khám giám định như sau: Tình tiếp xúc tốt, thể trạng trung bình, vùng lưng trên giữa hai vai có một vết xăm tròn đường kính khoảng 3cm. Ngoài ra trên thân mình không có vết sưng nề, bầm tím, không xây xước, không rách da, chảy máu. Bộ phận sinh dục ngoài phát triển bình thường. Màng trinh rách cũ, rộng, vị trí từ 5h đến 7h, không có vết rách mới, không bầm tím. Vùng hố tiền đình có một vết trượt niêm mạc nhỏ kích thước khoảng (0,5x0,5)cm, không chảy máu, nền vết trượt đỏ hồng. Các thành âm đạo cổ tử cung và lỗ hậu môn bình thường. Siêu âm: không có thai trong ổ tử cung. Lấy dịch âm đạo và mẫu dấu vết trên quần lót, thử test phát hiện dấu vết tinh dịch: âm tính (không có).

Ngày 03/9/2018 Cơ quan cảnh sát điều tra Công an quận BTL ra Quyết định tạm giữ đối với Nguyễn PN về tội Hiếp dâm.

Ngày 03/9/2018 Cơ quan Cảnh sát điều tra - Công an quận BTL ra Quyết định trưng cầu giám định số 473 trưng cầu giám định pháp y tình dục đối với Lê Thị C. Tại Kết luận giám định pháp y tình dục số 852 ngày 19/9/2018 của Phòng kỹ thuật hình sự - Công an thành phố HN kết luận:

- Tại thời điểm giám định toàn thân cháu Lê Thị C không có vết sưng nề bầm tím, không xây xước, không rách da chảy máu. Không có điểm tỷ lệ tổn hại sức khỏe.
- Màng trinh rách cũ vị trí từ 5 giờ đến 7 giờ, rách rộng. Không có vết rách mới, không xây xước, bầm tím.
- Test phát hiện dấu vết tinh dịch - PSA Card (dịch âm đạo và dấu vết trên quần lót): Âm tính.

Quá trình điều tra xác định:

Khoảng 10 giờ 30 phút ngày 02/9/2018, chị Lê Thị C cùng bạn là Nguyễn Ngọc Kiên (SN 2001), Nguyễn Thu Trang (SN 2001) đến nhà Phan Văn Thành (SN 2000) ở Tổ dân phố Trung 7, phường Tây Tựu, quận BTL, thành phố HN ăn uống. Đến khoảng 13 giờ 30 phút cùng ngày, C ngồi ăn lẩu cùng Thành, Nguyễn PN, Vi Văn Đức (SN 1998), Nguyễn Minh Quang (SN 2001), Kiên, Trang, Công và Tuyên (hiện chưa xác định nhân thân lai lịch) là bạn của Thành. Đến khoảng 16 giờ cùng ngày, chị C say rượu nên Thành, Quang và NaM ùu chị C lên phòng trên tầng 2 để C nằm trong phòng, Quang và Nam đi xuống tầng 1 dọn dẹp còn Thành ở lại phòng do thấy C say rượu, Thành dùng tay bóp ngực C thì thấy C mở mắt ra nên Thành dừng lại và đi xuống tầng 1. Khoảng 17 giờ cùng ngày, Đức đi vệ sinh tại tầng 2 của nhà Thành phát hiện C say rượu nằm trong phòng ngủ một mình nên Đức đi

đến gần nơi C nằm dùng tay bóp ngực C thì nghe thấy tiếng người gọi Đức xuống chở Công về nên Đức xuống tầng 1 chở Công về nhà. Khoảng 18 giờ cùng ngày, Nguyễn PN đi vệ sinh ở tầng 2 nhà Thành đi qua phòng C, lợi dụng C say rượu đang nằm mê man Nam nảy sinh ý định quan hệ tình dục với C. Nam đi vào phòng, dùng tay vén áo của C lên qua ngực, C mở mắt ra thì thấy Nam đang đè lên người do say rượu và mệt nên không đẩy Nam ra được, cũng không kêu lên được, rồi Nam kéo quần của C xuống đầu gối thực hiện hành vi quan hệ tình dục với C. Quá trình quan hệ tình dục được khoảng 3 - 4 phút Nam thấy đau nên dừng lại và nằm bên cạnh C. Lúc này Nguyễn Minh Quang mở cửa phòng đi vào phát hiện thấy quần của C bị cởi và bị tụt xuống đầu gối, áo thì vén qua ngực, Quang bảo Nam đi ra. Nam đi sang phòng cạnh phòng C ngủ tiếp thì nghe thấy tiếng C khóc, Nam nằm ngủ tiếp. Sau đó C được Kiên, Quang, Trang đưa về nhà, ngày 03/9/2018 đến cơ quan công an trình báo.

Tại cơ quan điều tra:

Nguyễn PN đã khai nhận hành vi vi phạm như đã nêu trên và khai: Khi quan hệ tình dục với C, trước đó Nam có uống rượu, và đi ngủ nên khi vào phòng C, Nam đã tỉnh táo bình thường. Do Nam thấy C vẫn còn mê man do say rượu, không phản ứng gì, không nói hay kêu ca gì mà chỉ nằm im nên Nam nảy sinh ý định quan hệ tình dục với C. Nam không có quan hệ quen biết gì với C, ngày 02/9/2018 là lần đầu tiên Nam gặp C. Việc quan hệ tình dục với C, Nam không bàn bạc gì từ trước với ai. Khi quan hệ tình dục với C, Nam không được sự đồng ý của bị hại.

Chị Lê Thị C khai: Trong lúc ăn uống tại nhà Thành, chị uống nhiều rượu nên bị say rượu và không nhớ ai là người đưa lên phòng trên tầng 2. Khi Nam quan hệ tình dục với chị, chị biết và không đồng ý cho Nam quan hệ tình dục nhưng do lúc đó chị bị say rượu nên không phản kháng lại được Nam. Chị C không yêu cầu bồi thường dân sự và có đơn xin giảm nhẹ trách nhiệm hình sự cho Nam.

Anh Vi Văn Đức, Phan Văn Thành khai: Đức, Thành chỉ sờ ngực chị C, không quan hệ tình dục với chị C. Đức, Thành không bàn bạc với nhau và cũng không bàn bạc với ai về việc sờ ngực chị C.

Anh Nguyễn Minh Quang khai: Khoảng 18 giờ ngày 02/9/2018, anh Quang nghe thấy bên phòng chị C ngủ có tiếng khóc nên chạy sang. Anh Quang thấy Nam đang nằm cạnh phía bên trái chị C, chị C nằm ngửa, quần bị tụt đến đầu gối, áo bị kéo qua ngực.

Anh Nguyễn Ngọc Kiên và chị Nguyễn Thu Trang khai: Anh Kiên và chị Trang lên tầng 2 thấy chị C đang ở trong phòng ngồi khóc, che người bằng một chiếc chăn nhỏ, quần xộc xệch, quần đùi của chị C bị tụt ngang mông chưa kéo lên hết nên chị Trang đã kéo quần áo lại cho chị C.

Đối với Phan Văn Thành và Vi Văn Đức có hành vi dùng tay bóp ngực xâm hại chị C, ngày 30/11/2018 Công an quận BTL, thành phố HN đã ra Quyết định xử phạt vi phạm hành chính về hành vi có cử chỉ xúc phạm, danh dự, nhân phẩm của người khác quy định tại điểm a khoản 1 Điều 5 Nghị định 167/2013/NĐ - CP của

Chính phủ quy định xử phạt vi phạm hành chính trong lĩnh vực an ninh, trật tự, an toàn xã hội.

Về trách nhiệm ân sự: Chị C không có yêu cầu bồi thường về dân sự.

Tại bản cáo trạng số 245/CT-VKS ngày 30/11/2018 Viện kiểm sát nhân dân quận BTL đã quyết định truy tố bị cáo Nguyễn PN về tội “Hiếp dâm” theo khoản 4 Điều 141 Bộ luật hình sự.

Bản án hình sự sơ thẩm số 20/2019/HSST ngày 10/01/2019 của Tòa án nhân dân quận BTL đã xử bị cáo Nguyễn PN 40 tháng tù, thời hạn tù tính từ ngày bắt thi hành án, được trừ thời gian tạm giữ 09 ngày (kể từ ngày 03/09/2018 đến ngày 12/09/2018). Ngoài ra bản án còn tuyên về án phí và quyền kháng cáo.

Ngày 21/01/2019, bị cáo kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt.

Tại phiên tòa phúc thẩm:

Bị cáo vẫn giữ nguyên yêu cầu kháng cáo không kêu oan chỉ xin được hưởng án treo. Đại diện hợp pháp của bị cáo xin tòa xem xét giảm nhẹ hình phạt cho bị cáo hưởng án treo, gia đình cam đoan quản lý giáo dục bị cáo thành người tốt.

Người bào chữa cho bị cáo đề nghị Hội đồng xét xử phúc thẩm xem xét bị cáo phạm tội khi chưa đủ 18 thuộc diện trẻ em phạm tội nên chưa nhận thức rõ hành vi của mình, phạm tội do cơ hội bột phát, bị cáo hiện là học sinh phổ thông tới đây sẽ thi tốt nghiệp, bị hại có đơn xin miễn trách nhiệm và giảm nhẹ hình phạt cho bị cáo đề nghị Tòa án áp dụng các tình tiết giảm nhẹ và các đường lối xét xử đối với người chưa đủ 18 tuổi phạm tội để giảm nhẹ hình phạt cho bị cáo.

Bị hại và đại diện hợp pháp của bị hại không kháng cáo, Tòa án cũng đã gửi giấy báo triệu tập phiên tòa lần thứ hai nhưng vẫn vắng mặt.

Đại diện Viện kiểm sát nhân dân thành phố HN có quan điểm:

Về hình thức: Bị cáo Nguyễn PN 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 bị cáo theo trình tự phúc thẩm.

Về nội dung: Tòa án cấp sơ thẩm đã xét xử bị cáo tội Hiếp dâm theo khoản 4 Điều 141 Bộ luật Hình sự là đúng người đúng tội, tại phiên tòa thành khẩn khai báo ăn năn hối cải, phạm tội khi chưa đủ 18 tuổi, người bị hại có đơn xin miễn trách nhiệm hình sự và xin giảm nhẹ hình phạt cho bị cáo. Khi xét xử Tòa án cấp sơ thẩm đã xem xét các tình tiết giảm nhẹ để xử bị cáo mức án dưới khung là thỏa đáng, tại cấp phúc thẩm không có tình tiết gì mới nên không có căn cứ chấp nhận kháng cáo giảm nhẹ hình phạt. Đề nghị giữ nguyên hình phạt như án sơ thẩm, các quyết định khác của án sơ thẩm không có kháng cáo kháng nghị giữ nguyên.

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 hình thức: Đơn kháng cáo của bị cáo Nguyễn PN 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 toà sơ thẩm, cũng như tại phiên toà phúc thẩm và các tài liệu chứng cứ khác có trong hồ sơ vụ án, có đủ cơ sở kết luận:

Vào khoảng 18h ngày 02/09/2018 Nguyễn PN đi vào nơi chị Lê Thị C đang nằm nghỉ, lợi dụng C trong tình trạng say rượu không chống cự được bị cáo đã dùng tay vén áo bị hại qua ngực, nằm đè lên người rồi kéo quần của C xuống đầu gối thực hiện hành vi giao cấu trai với ý muốn của bị hại.

Với hành vi trên, Toà án cấp sơ thẩm đã xét xử bị cáo Nguyễn PN về tội “hiếp dâm” với tình tiết định khung: “phạm tội đối với người từ đủ 16 tuổi đến dưới 18 tuổi” (do người bị hại khi bị xâm hại mới 17 tuổi 09 tháng) theo quy định tại khoản 4 Điều 141 Bộ luật hình sự là có căn cứ và đúng pháp luật.

Xét yêu cầu kháng cáo của bị cáo, Hội đồng xét xử nhận thấy: Hành vi của bị cáo là nguy hiểm cho xã hội, xâm phạm đến danh dự nhân phẩm của phụ nữ; Toà án cấp sơ thẩm đã xem xét đánh giá, tính chất mức độ hành vi phạm tội; Xem xét các tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự của bị cáo và tuyên phạt bị cáo mức hình phạt tù là đúng. Tuy nhiên, Hội đồng xét xử phúc thẩm nhận thấy: Nhân thân bị cáo chưa có tiền án, tiền sự; Bị cáo có tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự quy định tại điểm b, s khoản 1 Điều 51 Bộ luật hình sự năm 2015: Tại cơ quan điều tra, phiên toà sơ thẩm, cũng như tại phiên toà phúc thẩm bị cáo Khai báo thành khẩn; Ăn năn hối cải về hành vi phạm tội của mình; Bị cáo không có tình tiết tăng nặng trách nhiệm hình sự; phạm tội chưa đủ 18 tuổi hiện đang là học sinh phổ thông trung học, phạm tội có tính chất cơ hội bản thân bị hại và gia đình bị hại đã có đơn rút đơn trình báo (bãi nại) và đơn xin giảm nhẹ trách nhiệm hình sự cho bị cáo (bút lục 85,86). Với hai tình tiết giảm nhẹ nêu trên xét mức hình phạt cấp sơ thẩm đã tuyên đối với bị cáo có phần quá nghiêm khắc, do vậy giảm một phần hình phạt và cho bị cáo được miễn chấp hành hình phạt tù có điều kiện cũng đủ tác dụng giáo dục, răn đe và phòng ngừa chung đồng thời cho bị cáo có cơ hội phấn đấu, học tập, cải tạo thành người có ích cho xã hội.

Từ nhận định trên, Hội đồng xét xử phúc thẩm quyết định chấp nhận yêu cầu kháng cáo của bị cáo; sửa bản án sơ thẩm về hình phạt theo hướng giảm hình phạt và cho bị cáo được hưởng án treo.

Về trách nhiệm ân sự: Do người đại diện của bị hại và bị hại có đơn xin rút đơn trình báo, xin giảm nhẹ trách nhiệm hình sự cho bị cáo và không yêu cầu bồi thường gì nên tòa không xét.

[3] Về án phí: Bị cáo, người đại diện hợp pháp của bị cáo không PH 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; Điều 357 Bộ luật Tố tụng hình sự.

Áp dụng Điều 23 Nghị quyết số 326/2016/UBTVQH14 ngày 30/12/2016 của Ủy ban thường vụ Quốc hội quy định về mức thu, miễn, giảm, nộp, quản lý và sử dụng án phí, lệ phí Tòa án.

Xử:

I. Chấp nhận yêu cầu kháng cáo của bị cáo Nguyễn PN;

II. Sửa bản án hình sự sơ thẩm số 20/2019/HSST ngày 10/01/2019 của Tòa án nhân dân quận BTL;

Tuyên bố: Nguyễn PN phạm tội “Hiếp dâm”.

Áp dụng: điểm i khoản 1 Điều 141; điểm i, s khoản 1 Điều 51, điều 90, điều 91, điều 98, điều 101 Bộ luật Hình sự 2015.

Xử phạt: Nguyễn PN 36 (ba mươi sáu) tháng tù nhưng cho hưởng án treo, thời hạn thử thách là 60 (sáu mươi) tháng kể từ ngày tuyên án là ngày 20/03/2019.

Trong thời gian thử thách, nếu người được hưởng án treo cố ý vi phạm nghĩa vụ theo quy định của Luật Thi hành án hình sự 02 lần trở lên, thì Tòa án có thể quyết định buộc người được hưởng án treo pH chấp hành hình phạt tù của bản án đã cho hưởng án treo.

Giao Nguyễn PN cho UBND phường Tây Tựu, quận BTL, thành phố HN giám sát, giáo dục trong thời gian thử thách. Trường hợp người được hưởng án treo thay đổi nơi cư trú thì thực hiện theo khoản 1 điều 69 Luật thi hành án hình sự.

III. Về án phí: Bị cáo không pH 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 20/03/2019.

Nơi nhận:

- Tòa án nhân dân quận BTL;
- VKSND thành phố HN;
- VKSDN quận BTL;
- Công an quận BTL;;
- Chi cục THADS quận BTL;
- Những người tham gia tố tụng;
- Trung tâm lý lịch tư pháp quốc gia – Bộ Tư Pháp;
- Lưu HS vụ án.

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

Nguyễn Đình Tiến

