TÒA ÁN NHÂN DÂN **THÀNH PHỐ ĐÀ NẴNG**	**CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM** **Độc lập - Tự do - Hạnh phúc**

Bản án số: 43/2021/HS-PT
Ngày 11/5/2021

NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM

TÒA ÁN NHÂN DÂN THÀNH PHỐ ĐÀ NẴNG

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

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Ông **Đặng Văn Mạnh**
Các Thẩm phán: Ông **Phan Vĩnh Chuyển**
Ông **Bùi Trọng Danh**

- Thư ký phiên tòa*:* Ông **Từ Văn Hoàng Lĩnh** – Thư ký Tòa án nhân dân thành phố Đà Nẵng.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân thành phố Đà Nẵng tham gia phiên tòa: Ông **Lương Hồng Minh** - Kiểm sát viên.

Ngày 11 tháng 5 năm 2021 tại Tòa án nhân dân thành phố Đà Nẵng xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự phúc thẩm thụ lý số 24/2021/TLPT-HS ngày 12 tháng 3 năm 2021 đối với bị cáo Nguyễn Đình H do có kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân quận Thanh Khê, thành phố Đà Nẵng với Bản án hình sự sơ thẩm số: 24/2021/HSST ngày 03 tháng 02 năm 2021 của Tòa án Tòa án nhân dân quận Thanh Khê, thành phố Đà Nẵng.

Bị cáo bị kháng nghị:

Nguyễn Đình H; tên thường gọi: Không; sinh ngày: 23/11/1990 tại thành phố Đà Nẵng. Nơi ĐKNKTT và chỗ ở: Tổ 3x, phường Đ, quận T, thành phố Đà Nẵng; nghề nghiệp: Lao động phổ thông; trình độ văn hóa: 6/12; dân tộc: Kinh; giới tính: Nam; tôn giáo: Không; quốc tịch: Việt Nam; con ông Nguyễn Văn T và bà Nguyễn Thị M; Tiền án, tiền sự: Không.

Bị cáo bị bắt tạm giam từ ngày 14/10/2020; 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:

Khoảng 02 giờ 00 phút ngày 21/5/2020, sau khi uống bia rượu, Nguyễn Đình H

về nhà tại tổ 3x, phường Đ, quận T, thành phố Đà Nẵng và cầm theo 01 cây búa sắt, cán bằng gỗ dài khoảng 30cm rồi điều khiển xe mô tô nhãn hiệu Dream biển kiểm soát: 43K7-38xx đến nhà ông Huỳnh Văn T tại K8xx đường V, phường Đ, quận T, thành phố Đà Nẵng. Tại đây, H thấy nhà ông T đã đóng cửa nên dùng búa đập vỡ 01 tấm kính của cửa ra vào nhà ông T rồi lên xe bỏ đi. Trên đường đi, H thấy 01 xe ô tô hiệu Toyota Vios màu trắng biển kiểm soát: 43A-284.xx của ông Trần Quốc H đang đậu đỗ trước nhà số K8xx đường T, thành phố Đà Nẵng, H tiếp tục dùng búa đập làm vỡ kính chắn gió phía sau bên trái của xe ô tô. Sau đó, H tiếp tục đi đến nhà ông Trần Quang P tại K8xx/Hxx/x đường T, thành phố Đà Nẵng. Tại đây, H thấy nhà ông P đã đóng cửa nên dùng búa đập làm vỡ 02 tấm kính của cửa ra vào nhà ông P rồi điều khiển xe mô tô trên đến trước nhà số 12xx đường N, phường Đ, quận T, thành phố Đà Nẵng. Tại đây, H thấy 01 xe ô tô lại 16 chỗ biển kiểm soát: 43B-009.xx, ông Lương Đức C đứng tên chủ sở hữu, do ông Thái Thanh T điều khiển đang chở hành khách chạy ngang qua nhà số 12xx đường N, thành phố Đà Nẵng. Lúc này H nhặt trên vỉa hè 01 viên gạch nung loại 06 lỗ ném về phía xe ô tô biển kiểm soát: 43B-009.xx đang chạy làm vỡ kính chắn gió cửa lùa bên phải của xe ô tô và gây thương tích cho bà Phạm Thị H và cháu Trần Nhật Minh K đang ngồi bên trong xe.

Tang vật thu giữ:

- 01 viên gạch nung, bị bể vỡ một đầu, kích thước 17x10x7cm trên mặt sàn xe ô tô khách biển kiểm soát: 43B-009.xx.

- Mảnh thuỷ tinh và mảnh gạch vỡ trên mặt đường bên dưới bậc bệ bước chân lên xuống xe ô tô BKS 43B-009.xx; trên mặt sàn và mặt ghế hành khách xe ô tô BKS 43B-009.xx.

- 01 cây búa dài khoảng 30cm, có cán gỗ hình trụ bên ngoài sơn vàng, đầu búa dài khoảng 10cm, có hai đầu, một đầu hình trụ tròn còn một đầu hình dẹt, được gắn trên cán gỗ; 01 xe mô tô nhãn hiệu Dream BKS: 43K7-38xx đều thu giữ tại nhà của H.

Tại bản Kết luận định giá số 148A ngày 19/6/2020 của Hội đồng định giá tài sản trong Tố tụng hình sự quận Thanh Khê xác định tổng giá trị tài sản H cố ý làm hư hỏng là **6.600.000** đồng.

Tại bản Kết luận giám định pháp y về thương tích số 203/TgT ngày 28/8/2020 của Trung tâm Pháp y – Sở Y tế thành phố Đà Nẵng kết luận đối với bà Phạm Thị H, tỷ lệ tổn thương cơ thể do thương tích gây nên hiện tại là 29%.

(Chấn động não điều trị ổn định; Chấn thương hàm mặt: Gãy thân xương hàm trên, gãy xương hàm dưới vùng căm và ngành lên bên trái đã điều trị phẫu thuật kết hợp xương. Hiện tại mặt cân xứng, nạn nhân há miệng được nhưng khó, còn ăn cháo

loãng chưa ăn được thức ăn cứng như cơm. CT Scanner hàm mặt kiểm tra: Can xương tốt; Chấn thương mắt phải tổn thương rách, tách lớp giác mặc, kích thước 2 x 2mm; Các tổn thương phần mềm như đã nêu trên)

Tại bản Kết luận giám định pháp y về thương tích số 202/TgT ngày 28/8/2020 của Trung tâm Pháp y – Sở Y tế thành phố Đà Nẵng kết luận đối với cháu Trần Nhật Minh K, tỷ lệ tổn thương cơ thể do thương tích gây nên hiện tại là 02%.

(Vùng đầu có vết thương đã lành tạo sẹo, hình chữ "V", kích thước: 06cm x 0,2cm)

Tại Bản án sơ thẩm số 24/2021/HSST ngày 03/02/2021 của Tòa án nhân dân quận Thanh Khê, thành phố Đà Nẵng đã quyết định:

Tuyên bố bị cáo Nguyễn Đình H phạm tội "Cố ý làm hư hỏng tài sản" và "Cố ý gây thương tích".

Căn cứ vào khoản 1 Điều 178; điểm b, s khoản 1, 2 Điều 51, điểm d khoản 1 Điều 52 Bộ luật Hình sự.

Xử phạt bị cáo Nguyễn Đình H 01 (một) năm tù.

Căn cứ vào điểm đ khoản 2 Điều 134; điểm b,s khoản 1, 2 Điều 51, điểm i khoản 1 Điều 52 Bộ luật Hình sự.

Xử phạt bị cáo Nguyễn Đình H 02 (hai) năm 06 (sáu) tháng tù.

Căn cứ Điều 55 Bộ luật Hình sự.

Tổng hợp hình phạt chung của hai tội, buộc bị cáo Nguyễn Đình H phải chấp hành là 03 (ba) năm 06 (sáu) tháng tù, thời gian thụ hình tính từ ngày 14/10/2020.

Ngoài ra, Bản án còn tuyên về phần trách nhiệm dân sự, xử lý vật chứng, án phí và thông báo về quyền kháng cáo bản án.

Ngày 09/02/2021, Viện kiểm sát nhân dân quận Thanh Khê, thành phố Đà Nẵng có Quyết định kháng nghị phúc thẩm số 01/2021/QĐ-VKS-TK với nội dung: Kháng nghị một phần Bản án hình sự sơ thẩm số 24/2021/HSST ngày 03/02/2021 của Tòa án nhân dân quận Thanh Khê, thành phố Đà Nẵng về phần áp dụng quy định tại điểm đ khoản 2 Điều 134 Bộ luật Hình sự, tình tiết tăng nặng trách nhiệm hình sự quy định tại điểm i khoản 1 Điều 52 Bộ luật Hình sự và phần hình phạt đối với bị cáo Nguyễn Đình H về tội "Cố ý gây thương tích". Đề nghị Tòa án nhân dân thành phố Đà Nẵng xét xử phúc thẩm vụ án theo hướng: Áp dụng điểm đ (Thuộc trường hợp quy định tại các điểm a, c, i khoản 1) khoản 2 Điều 134 Bộ luật Hình sự, không áp dụng điểm i khoản 1 Điều 52 Bộ luật Hình sự và tăng mức hình phạt tù đối với bị cáo Nguyễn Đình H về tội "Cố ý gây thương tích".

Tại phiên tòa phúc thẩm:

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân thành phố Đà Nẵng giữ nguyên Quyết định kháng nghị của Viện Kiểm sát nhân dân quận Thanh Khê và có quan điểm về giải quyết vụ án như sau:

1. Đối với việc áp dụng pháp luật tội "Cố ý gây thương tích".

Bị cáo Nguyễn Đình H có hành vi dùng 01 gạch nung loại 06 lỗi ném vào xe ô tô loại 16 chỗ BKS: 43B-009.xx do Thái Thanh T đang điều khiển chở hành khách lưu thông ngang qua nhà số 12xx đường N, thành phố Đà Nẵng gây thương tích 29% cho bà Phạm Thị H, 02% cho cháu Trần Nhật Minh K (02 tuổi, 25 ngày). Theo quy định tại tiểu mục 2.1, mục 2 Nghị quyết số 01/2006/ND-HĐTP ngày 12 tháng 05 năm 2006 của Hội đồng Thẩm phán Toà án nhân dân Tối cao hướng dẫn áp dụng một số quy định của Bộ luật Hình sự năm 1999 đã hướng dẫn: "Chỉ áp dụng tình tiết phạm tội đối với trẻ em, phụ nữ có thai, người già" đối với những trường hợp phạm tội do lỗi cố ý, không phụ thuộc vào ý thức chủ quan của bị cáo có nhận biết được hay không nhận biết được người bị xâm hại là trẻ em, phụ nữ có thai, người già,...". Vì vậy, hành vi của bị cáo Nguyễn Đình H đã phạm vào tội "Cố ý gây thương tích" quy định tại điểm đ, khoản 2 Điều 134 Bộ luật Hình sự. Thuộc trường hợp quy định tại các điểm a (Dùng hung khí nguy hiểm), c (Đối với người dưới 16 tuổi), i (Có tính chất côn đồ) khoản 1 Điều 134 Bộ luật Hình sự.

Nhưng Tòa án cấp sơ thẩm không áp dụng tình tiết định tội "Phạm tội đối với người dưới 16 tuổi" quy định tại điểm c khoản 1 Điều 134 Bộ luật Hình sự mà lại áp dụng tình tiết tăng nặng trách nhiệm hình sự quy định tại điểm i khoản 1 Điều 52 Bộ luật Hình sự để xử phạt đối với bị cáo Nguyễn Đình H là không đúng quy định tại khoản 2 Điều 52 Bộ luật Hình sự. Khoản 2 Điều 52 Bộ luật Hình sự: "2. Các tình tiết đã được Bộ luật này quy định là dấu hiệu định tội hoặc định khung hình phạt thì không coi là tình tiết tăng nặng".

2. Đối với mức hình phạt tội "Cố ý gây thương tích".

Xét thấy Tòa án cấp sơ thẩm tuyên phạt bị cáo Nguyễn Đình H 02 năm 06 tháng tù về tội "Cố ý gây thương tích" là quá nhẹ, chưa tương xứng với tính chất, mức độ phạm tội và trách nhiệm hình sự của bị cáo; thiếu tác dụng cải tạo, giáo dục đối với bị cáo và răn đe, phòng ngừa chung trong xã hội, bởi lẽ: Bị cáo cùng lúc phạm 02 tội danh là Cố ý gây thương tích và Cố ý làm hư hỏng tài sản; Bị cáo phạm tội với ba tình tiết định khung tăng nặng, được quy định tại các điểm a, c, i khoản 1 Điều 134 Bộ luật Hình sự là "Dùng hung khí nguy hiểm", "Đối với người dưới 16 tuổi" và "Có tính chất côn đồ"; Bị cáo gây thương tích cho 02 người (trong đó có 01 trẻ em) với tỷ lệ thương tích là 29% và 02%, thuộc khoản 2 Điều 134 Bộ luật Hình sự, có khung hình phạt từ 02 năm đến 06 năm tù.

Do đó, đề nghị Hội đồng xét xử áp dụng điểm đ (Thuộc trường hợp quy định tại các điểm a, c, i khoản 1) khoản 2 Điều 134 Bộ luật Hình sự, không áp dụng điểm i khoản 1 Điều 52 Bộ luật Hình sự và tăng mức hình phạt tù đối với bị cáo Nguyễn Đình H về tội "Cố ý gây thương tích".

Bị cáo Nguyễn Đình H nhận tội Cố ý làm hư hỏng tài sản và tội Cố ý gây thương tích. Bị cáo đã ý thức được hành vi của mình là sai trái, tuy nhiên, bị cáo không cố ý trong việc gây thương tích cho bà H và cháu K.

NHẬN ĐỊNH CỦA TÒA ÁN:

Trên cơ sở nội dung vụ án, căn cứ các tài liệu có trong hồ sơ vụ án đã được tranh tụng tại phiên tòa. Hội đồng xét xử cấp phúc thẩm có đủ căn cứ để khẳng định:

[1] Khoảng 02 giờ 00 phút ngày 21/5/2020, Nguyễn Đình H dùng 01 cây búa sắt, cán bằng gỗ dài khoảng 30cm đập vỡ 01 tấm kính của cửa ra vào nhà ông Huỳnh Văn T tại K8xx/x đường T, quận T. Tiếp đó, H đi đến số nhà K8xx đường T, quận T dùng búa đập làm vỡ kính chắn gió phía sau bên trái của xe ô tô Toyota Vios biển kiểm soát 43A-284.xx của ông Trần Quốc H đang đỗ trước nhà; sau đó H tiếp tục đi đến nhà ông Trần Quang P tại K8xx/Hxx/x đường T, thành phố Đà Nẵng dùng búa đập làm vỡ 02 tấm kính của cửa ra vào nhà ông P rồi điều khiển xe mô tô đến trước nhà số 12xx đường N, quận T. Tại đây, H thấy 01 xe ô tô lại 16 chỗ biển kiểm soát 43B-009.xx đang chở hành khách chạy ngang qua, H nhặt trên vỉa hè 01 viên gạch nung loại 06 lỗ ném về phía xe ô tô biển kiểm soát 43B-009.xx làm vỡ kính chắn gió cửa lùa bên phải của xe ô tô và gây thương tích cho 02 người đang ngồi trong xe là bà Phạm Thị H 29% và cháu Trần Nhật Minh K 2%. Tổng giá trị tài sản bị thiệt hại do hư hỏng là 6.600.000 đồng.

Với hành vi nêu trên, Tòa án cấp sơ thẩm đã xử phạt Nguyễn Đình H về tội "Cố ý gây thương tích" và tội "Cố ý làm hư hỏng tài sản" là có căn cứ, đúng tội.

[2] Tại phiên tòa phúc thẩm, bị cáo Nguyễn Đình H thừa nhận đã thực hiện những hành vi như nội dung bản án sơ thẩm đã kết luận, song bị cáo cho rằng chỉ có hành vi dùng búa và gạch đập phá và ném vào xe với mục đích là làm hư hỏng tài sản của người khác chứ không có ý định là gây thương tích cho ai, việc người bị hại bà H và cháu K bị thương tích là ngoài ý muốn của bị cáo nên bị cáo mong Hội đồng xét xử cân nhắc cho bị cáo trong khi xem kháng nghị của Viện Kiểm sát.

[3] Xét kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân quận Thanh Khê, thành phố Đà Nẵng:

- Về đề nghị xem xét tình tiết "Phạm tội đối với người dưới 16 tuổi" là tình tiết định khung hình phạt:

Xét thấy, trong vụ án này, một trong hai người bị hại là cháu Trần Nhật Minh K khi bị gây thương tích mới 02 tuổi 25 ngày, không có quy định hoặc hướng dẫn về tách tỷ lệ thương tích như nhận định của Tòa án cấp sơ thẩm. Trong Bộ luật Hình sự quy định về tội "Cố ý gây thương tích" có quy định tình tiết "Phạm tội đối với người dưới 16 tuổi" là một trong những tình tiết định khung tăng nặng hình phạt theo điểm c khoản 1 Điều 134 Bộ luật Hình sự. Việc Tòa án cấp sơ thẩm chỉ áp dụng tình tiết trên là tình tiết tăng nặng hình phạt theo quy định tại điểm i khoản 1 Điều 52 Bộ luật Hình sự là không đúng với khoản 2 Điều 52 Bộ luật Hình sự vì tình tiết đã được Bộ luật quy định là tình tiết định khung hình phạt thì không được coi là tình tiết tăng nặng trách nhiệm hình sự. Hội đồng xét xử cấp phúc thẩm có cơ sở để chấp nhận nội dung kháng nghị của Viện Kiểm sát nhân dân quận Thanh Khê áp dụng tình tiết định khung hình phạt "Phạm tội đối với người dưới 16 tuổi" đối với bị cáo theo điểm đ khoản 2 Điều 134 Bộ luật Hình sự, bao gồm 03 tình tiết là "Dùng hung khí nguy hiểm" theo điểm a khoản 1 Điều 134, "Đối với người dưới 16 tuổi" theo điểm c khoản 1 Điều 134 và "Có tính chất côn đồ" theo điểm i khoản 1 Điều 134 Bộ luật Hình sự.

- Đối với kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân quận Thanh Khê đề nghị tăng mức hình phạt đối với bị cáo Nguyễn Đình H về tội "Cố ý gây thương tích":

Như nhận định ở trên, việc Tòa án cấp sơ thẩm khi xét xử Nguyễn Đình H về tội "Cố ý gây thương tích" đã áp dụng điểm đ khoản 2 Điều 134 Bộ luật Hình sự với hai tình tiết "Dùng hung khí nguy hiểm" và "Có tính chất côn đồ" mà không áp dụng tình tiết "Phạm tội đối với người dưới 16 tuổi" là có sai sót. Tuy nhiên, về bản chất khi quyết định hình phạt Hội đồng xét xử cấp sơ thẩm cũng đã cân nhắc tình tiết này để tăng nặng trách nhiệm hình sự đối với bị cáo. Như vậy, mặc dù có việc áp dụng điều khoản luật không đúng, nhưng về bản chất Tòa án cấp sơ thẩm cũng đã đánh giá đúng tính chất tăng nặng trách nhiệm hình sự của bị cáo khi phạm tội với bị hại là trẻ em. Mức hình phạt 02 (hai) năm 06 (sáu) tháng mà Toà án cấp sơ thẩm áp dụng đối với bị cáo về tội "Cố ý gây thương tích" là phù hợp với tính chất, mức độ nguy hiểm của hành vi phạm tội, đảm bảo tính răn đe và giáo dục đối với bị cáo. Do vậy, không chấp nhận kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân quận Thanh Khê, thành phố Đà Nẵng về phần hình phạt đối với bị cáo Nguyễn Đình H về tội "Cố ý gây thương tích".

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH

I. Căn cứ điểm b khoản 1 Điều 355; Điều 356 Bộ luật Tố tụng Hình sự; Chấp nhận một phần kháng nghị số 01/QĐ-VKS-TK ngày 09/2/2021 của Viện kiểm sát nhân dân

quận Thanh Khê thành phố Đà Nẵng, sửa Bản án sơ thẩm số 24/2021/HSST ngày 03/02/2021 của Tòa án nhân dân quận Thanh Khê, thành phố Đà Nẵng.

1. Căn cứ khoản 1 Điều 178; điểm b, s khoản 1, 2 Điều 51, điểm d khoản 1 Điều 52 của Bộ luật Hình sự;

Xử phạt: Nguyễn Đình H 01 (một) năm tù về tội "Cố ý làm hư hỏng tài sản".

2. Căn cứ điểm đ khoản 2 Điều 134; điểm b, s khoản 1, 2 Điều 51 Bộ luật Hình sự;

Xử phạt: Nguyễn Đình H 02 (hai) năm 06 (sáu) tháng tù về tội "Cố ý gây thương tích".

3. Căn cứ Điều 55 Bộ luật Hình sự

Tổng hợp hình phạt chung của hai tội, buộc bị cáo Nguyễn Đình H phải chấp hành là 03 (ba) năm 06 (sáu) tháng tù, thời gian chấp hành hình phạt tù tính từ ngày 14/10/2020.

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

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

Nơi nhận:
- VKSND thành phố Đà Nẵng;
- Phòng HSNV-CATP Đà Nẵng (PV 27);
- Vụ GKKT – Vụ 1;
- VKSND quận Thanh Khê;
- Công an quận Thanh Khê;
- TAND quận Thanh Khê;
- Chi cục THADS quận Thanh Khê;
- Những người tham gia tố tụng;
- Lưu: HS.

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

Đặng Văn Mạnh