

**TÒA ÁN NHÂN DÂN
TỈNH KON TUM**

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

Bản án số: 04/2022/HS-PT

Ngày: 22 – 02– 2022

**NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM
TÒA ÁN NHÂN DÂN TỈNH KON TUM**

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

Thẩm Phán - Chủ tọa phiên tòa: Ông Nguyễn Văn Pho.

Các Thẩm phán: Ông Vũ Văn Thuận và Ông Ngô Văn Minh.

- Thư ký phiên tòa: Bà Nguyễn Thị Lương – Thư ký Tòa án nhân dân tỉnh Kon Tum.

- Đại diện Viện Kiểm sát nhân dân tỉnh Kon Tum tham gia phiên tòa: Bà Võ Thị Ngọc Lam - Kiểm sát viên.

Trong ngày 22 tháng 02 năm 2022, tại Trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Kon Tum xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự thụ lý số 68/2021/TLPT-HS ngày 10 tháng 12 năm 2021 đối với bị cáo Bế Thị Hồng Nh do có kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Kon Tum đối với bản án hình sự sơ thẩm số 46/2021/HS-ST ngày 05/11/2021 của Tòa án nhân dân huyện NH, tỉnh Kon Tum.

- Bị cáo bị kháng nghị:

Bế Thị Hồng Nh, sinh năm 1993, tại Kon Tum; Nơi cư trú: Khối 2, thị trấn ĐkT, huyện ĐkT, tỉnh Kon Tum; Nghề nghiệp: Kế toán; Trình độ học vấn: 12/12; Dân tộc: Tày; Giới tính: Nữ; Tôn giáo: Không; Quốc tịch: Việt Nam; Con ông Bế Ích L và bà Nguyễn Thị H; Chồng là Un Viết T; bị cáo có 02 con, con lớn nhất sinh năm: 2015, nhỏ nhất sinh năm 2019; Tiền án, Tiền sự: Không;

Bị cáo tại ngoại. (có mặt)

- Người bào chữa cho bị cáo: Ông Phạm Hoài Q, là Luật sư thuộc Công ty Luật TNHH Sài Gòn.20, Đoàn Luật sư tỉnh Đắk Nông.

Địa chỉ: Số 244 đường Nguyễn CT, thành phố BMT, tỉnh ĐK. (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:

Bị cáo Bé Thị Hồng Nh là nhân viên kế toán, thanh toán rút tiền từ Ngân hàng về nhập quỹ cho công ty TNHH MTV ThL, địa chỉ thôn 5, thị trấn PLK, huyện NH, tỉnh Kon Tum. Khoảng tháng 12/2020, do nhu cầu công việc ông Võ Quang H1 đi công tác xa, lâu ngày nên trước khi đi ông Võ Quang H1 đã ký sẵn vào một cuốn SÉC (CHEQUE) gồm có 10 (mười) tờ và giao cho bà Trần Thị L là kế toán tổng hợp, thuộc Phòng tổng hợp của Công ty quản lý, chủ động trong việc rút tiền mặt của Công ty. Sau đó bà Trần Thị L giao cho Bé Thị Hồng Nh giữ cuốn SÉC thực hiện việc rút tiền từ Ngân hàng Sacombank, phòng giao dịch NH về nhập cho bà Nguyễn Thị H2 là thủ quỹ của Công ty. Trong khoảng thời gian từ ngày 01/12/2020 đến ngày 18/12/2020 Bé Thị Hồng Nh đã lợi dụng sự tín nhiệm của Công ty, bị cáo đã rút tiền nhiều hơn nhưng về nhập quỹ ít hơn, nhằm chiếm đoạt tài sản. Bị cáo đã 04 lần chiếm đoạt tổng số tiền của Công ty là 180.010.000 đồng để tiêu xài cá nhân.

Tại bản kết luận giám định số 71/KLGD-PC09 ngày 28/04/2021 của Phòng kỹ thuật hình sự Công an tỉnh Kon Tum kết luận chữ ký, chữ viết “Bé Thị Hồng Nh” trên các tài liệu trên do Bé Thị Hồng Nh cùng một người ký, viết ra.

Với nội dung trên, tại bản án hình sự sơ thẩm số 46/2021/HS-ST ngày 05/11/2021 của Tòa án nhân dân huyện NH, tỉnh Kon Tum quyết định như sau:

Tuyên bố bị cáo Bé Thị Hồng Nh phạm tội “*Lạm dụng tín nhiệm chiếm đoạt tài sản*”.

Áp dụng điểm c khoản 2 Điều 175, điểm b, s khoản 1, khoản 2 Điều 51, điểm g khoản 1 Điều 52 và Điều 65 Bộ luật Hình sự; Xử phạt bị cáo Bé Thị Hồng Nh 36 (Ba mươi sáu) tháng tù, nhưng cho hưởng án treo, thời gian thử thách là 5 (Năm) năm, tính từ ngày tuyên án sơ thẩm (ngày 05/11/2021). Giao bị cáo Bé Thị Hồng Nh cho Ủy ban nhân dân thị trấn ĐkT, huyện ĐkT, tỉnh Kon Tum quản lý, giáo dục trong thời gian thử thách.

Trường hợp người được hưởng án treo thay đổi nơi cư trú thì thực hiện theo quy định điều tại 92 của luật thi hành án hình sự năm 2019.

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

Ngoài ra, bản án sơ thẩm còn tuyên về án phí, quyền kháng cáo.

Ngày 23 tháng 11 năm 2021, Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Kon Tum ra Quyết định kháng nghị số 152/QĐ-VKS-P7 kháng nghị một phần bản án hình sự sơ thẩm số 46/2021/HS-ST ngày 05/11/2021 của Tòa án nhân dân huyện NH, tỉnh Kon Tum về phần quyết định hình phạt đối với bị cáo Bế Thị Hồng Nh theo hướng giữ nguyên mức hình phạt 03 năm tù, nhưng không cho bị cáo hưởng án treo.

Tại phiên tòa, Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Kon Tum giữ nguyên nội dung kháng nghị, không thay đổi, bổ sung, rút kháng nghị.

Người bào chữa cho bị cáo tranh luận: Bị cáo là người có nhân thân tốt, phạm tội lần đầu, có bố là người có công với cách mạng; bị cáo đã khắc phục hoàn toàn thiệt hại do mình gây ra; bị hại xin giảm nhẹ hình phạt; đặc biệt hiện nay bị cáo có hoàn cảnh khó khăn, con bị cáo còn nhỏ; vợ chồng bị cáo đã ly thân; một mình bị cáo phải nuôi hai con nhỏ nên việc xét xử bị cáo mức hình phạt tù là quá nghiêm khắc và gây khó khăn cho bị cáo. Đề nghị HĐXX xét xử bị cáo mức hình phạt cải tạo không giam giữ.

Tại phiên tòa, Kiểm sát viên thực hành quyền công tố phát biểu quan điểm về việc giải quyết vụ án: Bị cáo Nh đã 04 lần chiếm đoạt của Công ty TNHH MTV ThL với tổng số tiền 180.010.000 đồng. Mỗi lần chiếm đoạt số tiền đều trên 4 triệu đồng, nên bị cáo phải chịu tình tiết tăng nặng “*Phạm tội 02 lần trở lên*” quy định tại điểm g khoản 1 Điều 52 Bộ luật hình sự, thời điểm phạm tội bị cáo Nh trên 27 tuổi, đầy đủ năng lực trách nhiệm hình sự. Với tình tiết tăng nặng như trên, cấp sơ thẩm xét xử cho bị cáo hưởng án treo là trái quy định tại khoản 5 Điều 3 Nghị quyết số 02/2018/NQ-HĐTP của Hội đồng thẩm phán ngày 15 tháng 05 năm 2018 hướng dẫn áp dụng Điều 65 của Bộ luật hình sự về án treo:

“... 5. *Người phạm tội nhiều lần, trừ trường hợp người phạm tội là người dưới 18 tuổi...*”.

Đề nghị HĐXX áp dụng điểm b khoản 1 Điều 355, khoản 2 Điều 357 Bộ luật Tố tụng hình sự 2015, chấp nhận kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Kon Tum, Sửa bản án sơ thẩm giữ nguyên mức hình phạt 03 năm tù không cho bị cáo hưởng án treo.

NHẬN ĐỊNH CỦA TÒA ÁN

Trên cơ sở nội dung vụ án, căn cứ vào tài liệu trong hồ sơ vụ án đã được tranh tụng tại phiên tòa, Hội đồng xét xử nhận định như sau:

[1]. Bị cáo Bé Thị Hồng Nh là nhân viên kế toán, thanh toán rút tiền từ Ngân hàng về nhập quỹ cho công ty TNHH MTV ThL, địa chỉ thôn 5, thị trấn PlK, huyện NH, tỉnh Kon Tum, trong khoảng thời gian từ ngày 01/12/2020 đến ngày 18/12/2020 Bé Thị Hồng Nh đã 04 lần chiếm đoạt tổng số tiền của Công ty là 180.010.000 đồng để tiêu xài cá nhân. Hành vi của bị cáo đã xâm phạm quyền sở hữu đối với tài sản của Công ty. Lợi dụng sự tín nhiệm của Công ty, bị cáo đã rút tiền nhiều hơn nhưng về nhập quỹ ít hơn, nhằm chiếm đoạt tài sản. Với hành vi trên, tại bản án hình sự sơ thẩm số 46/2021/HS-ST ngày 05/11/2021 của Tòa án nhân dân huyện NH, tỉnh Kon Tum xét xử bị cáo Bé Thị Hồng Nh về tội Lạm dụng tín nhiệm chiếm đoạt tài sản theo điểm c khoản 2 Điều 175 Bộ luật hình sự là có căn cứ.

[2]. Xét kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Kon Tum:

Xét về nhân thân: Bị cáo là người có nhân thân tốt, chưa có tiền án, tiền sự. Bị cáo có nhiều tình tiết giảm nhẹ được quy định tại điểm b, s khoản 1, khoản 2 Điều 51 Bộ luật hình sự. Tuy nhiên, trong khoảng thời gian từ ngày 01/12/2020 đến ngày 18/12/2020 bị cáo Bé Thị Hồng Nh đã 04 lần chiếm đoạt tổng số tiền của Công ty là 180.010.000 đồng để tiêu xài cá nhân. Bị cáo phải chịu tình tiết tăng nặng “Phạm tội 02 lần trở lên” quy định tại điểm g khoản 1 Điều 52 Bộ luật hình sự. Tại thời điểm phạm tội bị cáo Nh đã trên 27 tuổi, đầy đủ năng lực trách nhiệm hình sự. Như vậy, căn cứ khoản 5 Điều 3 Nghị quyết số 02/2018/NQ-HĐTP của Hội đồng thẩm phán ngày 15 tháng 05 năm 2018 hướng dẫn áp dụng Điều 65 của Bộ luật hình sự về án treo, quy định:

“... 5. Người phạm tội nhiều lần, trừ trường hợp người phạm tội là người dưới 18 tuổi...”

Cấp sơ thẩm xét xử bị cáo 36 (Ba mươi sáu) tháng tù, nhưng cho hưởng án treo, thời gian thử thách là 5 (Năm) năm là không đúng quy định của pháp luật.

Từ những phân tích nêu trên, chấp nhận kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Kon Tum – Sửa bản án sơ thẩm giữ nguyên mức hình phạt 03 năm tù, nhưng không cho bị cáo hưởng án treo.

[3]. Về án phí: Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Kon Tum kháng nghị nên không phải chịu án phí theo quy định của pháp luật.

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH

Căn cứ điểm b khoản 1 Điều 355; Điều 357 Bộ luật Tố tụng hình sự 2015;

Chấp nhận kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Kon Tum – Sửa một phần bản án hình sự sơ thẩm số 46/2021/HS-ST ngày 05/11/2021 của Tòa

án nhân dân huyện NH, tỉnh Kon Tum, giữ nguyên mức hình phạt 03 năm tù, nhưng không cho bị cáo hưởng án treo.

Tuyên bố bị cáo Bế Thị Hồng Nh phạm tội “*Lạm dụng tín nhiệm chiếm đoạt tài sản*”.

Áp dụng điểm c khoản 2 Điều 175, điểm b, s khoản 1, khoản 2 Điều 51, điểm g khoản 1 Điều 52 Bộ luật Hình sự.

Xử phạt bị cáo Bế Thị Hồng Nh 03 (Ba) năm tù. Thời hạn chấp hành hình phạt tù tính từ ngày bắt đi thi hành án.

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.

Nơi nhận:

- VKSND tỉnh KT;
- VKSND huyện NH;
- CQCSĐT CA huyện NH;
- TAND huyện NH;
- CC THADS huyện NH;
- Xã, Phường nơi bị cáo cư trú;
- Bị cáo;
- Lưu hồ sơ.

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

Nguyễn Văn Pho

