

**TOÀ ÁN NHÂN DÂN
TỈNH KHÁNH HOÀ**

**CỘNG HOÀ XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM
Độc lập – Tự do – Hạnh phúc**

Bản án số: 11/2021/HSPT

Ngày: 04 - 02 - 2021

**NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HOÀ XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM**

TOÀ ÁN NHÂN DÂN TỈNH KHÁNH HOÀ

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

Thẩm phán- Chủ tọa Phê toà: Ông Trần Hữu Viên

Thẩm phán: Ông Võ Đình Phương
Bà Võ Thị Trâm

- Thư ký Phê toà: Bà Trịnh Thị Biên – Thư ký Tòa án, Tòa án nhân dân tỉnh Khánh Hoà.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Khánh Hoà tham gia Phê toà:
Ông Nguyễn Văn Nhơn – Kiểm sát viên.

Ngày 04 tháng 02 năm 2021, tại trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Khánh Hòa mở Phê toà công khai xét xử phúc thẩm vụ án hình sự thụ lý số 166/2020/TLPT-HS ngày 21 tháng 12 năm 2020 đối với bị cáo Phạm Thế L do có kháng cáo của bị cáo đối với Bản án hình sự sơ thẩm số 268/2020/HSST ngày 16 tháng 11 năm 2020 của Tòa án nhân dân thành phố N, tỉnh Khánh Hòa.

- Bị cáo có kháng cáo: Phạm Thế L, sinh năm 1982 tại Hưng Yên; nơi ĐKKHTT: Thôn C, xã T, huyện T, tỉnh Hưng Yên; nghề nghiệp: Làm tóc và xăm hình mỹ thuật; trình độ học vấn: 12/12; con ông Phạm Thế G và bà Nguyễn Thị S; vợ, con: Chưa; tiền án, tiền sự: Không; bị tạm giữ, tạm giam từ ngày 07/6/2019, bị cáo có mặt tại Phê tòa.

Người bào chữa cho bị cáo Phạm Thế L: Ông Nguyễn Xuân Tr và ông Lưu Thế M là Luật sư Văn phòng Luật sư Xuân Trường thuộc Đoàn Luật sư tỉnh Đồng Nai. Có mặt tại Phê tòa.

- Bị hại:

1. Ông Nguyễn Văn Kh, sinh năm 1975, trú tại: 146/10 P, phường P, thành phố N, tỉnh Khánh H. Vắng mặt.

2. Ông Phạm Lai Ph, sinh năm 1967, trú tại: Thôn B, xã N, thị xã N, tỉnh Khánh H. Vắng mặt.

- Người có quyền lợi, nghĩa vụ liên quan: Bà Huỳnh Thị Kim L1, trú tại: 04 T, phường P, thành phố N, tỉnh Khánh H. Có mặt.

- Người làm chứng: Ông Nguyễn Xuân T, sinh năm 1995, trú tại: Số 4 K, phường P, thành phố N, tỉnh Khánh H. Vắng mặt.

NỘI DUNG VỤ ÁN:

Theo các tài liệu có trong hồ sơ vụ án và diễn biến tại Phên tòa, nội dung vụ án được tóm tắt như sau:

Cơ sở massage A (gọi tắt là Spa A), địa chỉ tại số 54^D N, phường T, thành phố N do bà Huỳnh Thị Kim L1 làm chủ. Phạm Thế L hành nghề xăm hình, có 01 phòng xăm tại Spa A và là người được Huỳnh Thị Kim L1 nhờ trông coi hoạt động của Spa. Nguyễn Văn Ph1, Nguyễn Thị Kim Ng là nhân viên massage, Nguyễn Thanh H là nhân viên trông giữ xe cho khách tại massage A. Nguyễn Ngọc D là người chạy xe thồ và khi giới thiệu được khách đến masage tại Spa A thì sẽ nhận được tiền hoa hồng từ người đứng quầy quản lý Spa sau mỗi lần dẫn khách đến.

Khoảng 19 giờ ngày 06/6/2019, khi Huỳnh Thị Kim L1 bận công việc, không trông coi được hoạt động của Spa A nên nhờ Phạm Thế L trông coi, quản lý tiệm Spa A, L đồng ý.

Đến khoảng 20 giờ ngày 06/6/2019, ông Nguyễn Văn Kh, sinh năm 1975, trú tại: 146/10 P, phường P, thành phố N và Phạm Lai Ph, sinh năm 1967, trú tại: Thôn B, xã N, thị xã N, tỉnh Khánh H đang đi bộ trên đường N thì được Nguyễn Xuân T, sinh năm 1995, trú tại: Số 4 K, phường P, thành phố N là người hành nghề xe thồ, giới thiệu đến Spa A để masage thì ông Kh và ông Ph đồng ý. Sau khi đưa ông Kh, ông Ph đến Spa A, T bận công việc nên nhờ Nguyễn Ngọc D vào Spa lấy tiền giới thiệu khách masage. D biết tại masage A có hoạt động lợi dụng masage để trộm cắp tiền của khách nên đồng ý với T và đi vào Spa để có cơ hội thì cùng thực hiện với những nhân viên tại đây.

Khi ông Nguyễn Văn Kh và ông Lại Văn Ph vào Spa A thì Phạm Thế L gọi 02 nhân viên massage ra nhận khách. Lúc này Nguyễn Văn Ph1 và Nguyễn Thị Kim Ng từ phòng nhân viên ra nhận khách. Nguyễn Văn Ph1 massage cho ông Kh và Nguyễn Thị Kim Ng massage cho ông Ph. Khi phát hiện có khách vào Spa A massage, Nguyễn Thanh H đi vào khu vực lễ tân của Spa để chờ cơ hội thực hiện hành vi trộm cắp. Sau khi đưa ông Kh, ông Ph lên phòng massage tại tầng 1 của Spa, Ph1 và Ng thu mỗi người 800.000 đồng tiền vé rồi xuống đưa cho L cất vào trong tủ quầy thu Ng. Sau đó, Ph1, Ng đi lên lại phòng massage và yêu cầu ông Kh, ông Ph cởi quần áo để trên kệ gỗ cạnh cửa ra vào. Khi masage khoảng 05 phút thì Ph1, Ng che chắn tầm nhìn, đập tay lên lưng ông Kh, ông Ph tạo ra tiếng động mạnh “Bốp, bốp”. Do có sự thống nhất từ trước với các nhân viên masage, nên khi Nguyễn Thanh H nghe tiếng động phát ra từ 02 phòng masage, biết Ph1, Ng che chắn được tầm quan sát của khách, không thể trông giữ được quần áo nên rủ Nguyễn Ngọc D lên tầng 1 để thực hiện việc trộm cắp tiền của khách thì D đồng ý.

Khi Nguyễn Thanh H và Nguyễn Ngọc D lên đến tầng 1, D đứng canh giới ở đầu cầu thang còn H lén lút vào phòng massage, lấy quần áo của ông Kh, ông Ph lần lượt đem ra ngoài và lấy trộm tiền trong ví của ông Kh, ông Ph, rồi lại lén lút đi vào phòng để lại quần áo tại vị trí cũ. Sau khi lấy được tiền của ông

Kh và ông Ph, H và D cùng kiểm đếm số tiền trộm được là 3.200.000 đồng. Sau đó, H cùng D mang số tiền trộm cấp được đưa xuống cho L, L nhận số tiền trên rồi cất vào trong hộc tủ quầy lễ tân, còn H và D đi ra khỏi tiệm Spa A. D tiếp tục đứng chờ khách và H ngồi uống nước ở quán nước vỉa hè phía trước Spa A.

Cùng lúc này, Công an thành phố N tiến hành kiểm tra hành chính cơ sở Spa A thì ông Nguyễn Văn Kh, ông Lại Văn Ph phát hiện bị mất trộm tiền trong ví nên trình báo sự việc. Kiểm tra tại ngăn tủ quầy lễ tân do Phạm Thế L quản lý, Công an thành phố N phát hiện và thu giữ số tiền 5.700.000 đồng (trong đó: 900.000 đồng có từ trước của bà Huỳnh Thị Kim L1, 1.600.000 đồng tiền vé massage và số tiền 3.200.000 đồng của ông Kh, ông Ph bị mất trộm) nên đã đưa các đối tượng Phạm Thế L, Nguyễn Thị Kim Ng, Nguyễn Thanh Ph1, Nguyễn Ngọc D về trụ sở làm việc. Riêng Nguyễn Thanh H đã bỏ trốn và đến ngày 29/10/2019 ra đầu thú.

Tại Cơ quan Cảnh sát điều tra Công an thành phố N, Nguyễn Thanh H, Nguyễn Ngọc D, Nguyễn Văn Ph1, Nguyễn Thị Kim Ng khai nhận T bộ hành vi phạm tội nêu trên. Theo đó, tại cơ sở Spa A, lợi dụng việc massage kích dục cho khách, các nhân viên massage, người quản lý, nhân viên giữ xe và người hành nghề xe thô đã thực hiện việc trộm cắp tài sản có trong trang phục của khách với cách thức tương tự như trên. Đối với số tiền trộm cắp được của khách, được phân chia như sau: Chi một phần vào tiền công (tua vé massage) cho nhân viên massage; số tiền còn lại chia đôi cho người hành nghề xe thô và người quản lý, nhân viên giữ xe; người quản lý, nhân viên giữ xe sẽ chia đều số tiền sau khi đã phân chia với người hành nghề xe thô.

Riêng Phạm Thế L, trong quá trình điều tra ban đầu khai nhận hành vi phạm tội, trong quá trình điều tra lại vụ án, không thừa nhận hành vi phạm tội của mình.

Bản án hình sự sơ thẩm số 268/2020/HS-ST ngày 16/11/2020 của Tòa án nhân dân thành phố N, đã quyết định: Áp dụng điểm a khoản 2 Điều 173, điểm h khoản 1, khoản 2 Điều 51 Bộ luật Hình sự, xử phạt: Phạm Thế L 02 (Hai) năm 06 (Sáu) tháng tù về tội “Trộm cắp tài sản”.

Ngoài ra, án sơ thẩm còn xử phạt Nguyễn Thanh H 02 (Hai) năm 09 (Chín) tháng tù, Nguyễn Ngọc D 02 (Hai) năm 03 (Ba) tháng tù, Nguyễn Văn Ph1 02 (Hai) năm 03 (Ba) tháng tù, Nguyễn Thị Kim Ng 01 (Một) năm 05 (Năm) tháng 09 (Chín) ngày tù, quyết định về trách nhiệm dân sự, xử lý vật chứng vụ án, án phí và quyền kháng cáo theo quy định.

Ngày 25/11/2020, bị cáo Phạm Thế L có đơn kháng cáo kêu oan.

Tại Phiên tòa phúc thẩm:

- Bị cáo Phạm Thế L giữ nguyên nội dung kháng cáo. Thừa nhận tội ngày 06/6/2019, Huỳnh Thị Kim L1 nhờ bị cáo trông coi quầy, nhận tiền vé và nhận tiền từ người khác đưa cất vào két của quầy lễ tân. Bị cáo có nhận tiền từ Nguyễn Ngọc D và Nguyễn Thanh H đưa, không biết tiền D và H đưa là tiền trộm cắp, không bàn bạc và không biết Nguyễn Ngọc D, Nguyễn Thanh H,

Nguyễn Thị Kim Ng, Nguyễn Văn Ph1 trộm cắp tài sản của khách đến massage. Bị cáo không phải là người quản lý Spa A, không được hưởng lợi từ hoạt động của Spa A. Các lời khai của bị cáo trong quá trình điều tra không phản ánh đúng ý chí của bị cáo vì bị Điều tra viên đánh đập.

- Đại diện Viện kiểm sát phát biểu quan điểm về việc giải quyết vụ án: Cấp sơ thẩm xét xử bị cáo Phạm Thế L về tội “Trộm cắp tài sản” theo điểm a khoản 2 Điều 173 Bộ luật Hình sự là có căn cứ, đúng tội. Cấp sơ thẩm đã áp dụng các tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự theo quy định của pháp luật đối với bị cáo Phạm Thế L, xử phạt bị cáo Phạm Thế L 02 (Hai) năm 06 (Sáu) tháng tù về tội “Trộm cắp tài sản” là phù hợp.

Tại Phên tòa phúc thẩm, không còn tình tiết giảm nhẹ nào khác để xem xét, đề nghị Hội đồng xét xử không chấp nhận kháng cáo của bị cáo Phạm Thế L, giữ nguyên bản án sơ thẩm.

- Luật sư bào chữa cho bị cáo Phạm Thế L cho rằng: Biên bản kiểm tra hành chính Spa A được lập không đúng theo quy định của pháp luật. Biên bản tiếp nhận tin báo tội phạm được lập sau biên bản kiểm tra hành chính là không đúng trình tự, thủ tục. Việc thay đổi bị hại không đúng quy định của pháp luật và xác định bị hại, ông Nguyễn Văn Kh và ông Lại Văn Ph là không có căn cứ. Bị cáo L khai trong quá trình điều tra bị cáo bị đánh đập nên lời khai của bị cáo không phản ánh đúng sự thật và cũng không được điều tra làm rõ. Có dấu hiệu của việc làm sai lệch hồ sơ vụ án. Do đó, không có căn cứ để buộc tội đối với bị cáo Phạm Thế L. Đề nghị Hội đồng xét xử hủy án sơ thẩm, tuyên bố bị cáo Phạm Thế L không phạm tội “Trộm cắp tài sản”, trả tự do cho bị cáo ngay tại Phên tòa.

NHẬN ĐỊNH CỦA HỘI ĐỒNG XÉT XỬ:

[1] Về thủ tục tố tụng:

Tại Phên tòa phúc thẩm, bị hại ông Nguyễn Văn Kh, ông Phạm Lai Ph; người làm chứng ông Nguyễn Xuân T vắng mặt. Những người tham gia tố tụng nêu trên đã có lời khai tại hồ sơ vụ án và sự vắng mặt của họ không gây trở ngại cho việc xét xử phúc thẩm. Căn cứ Điều 351 Bộ luật Tố tụng hình sự, Hội đồng xét xử tiến hành xét xử vụ án theo thủ tục chung.

[2] Về nội dung vụ án:

[2.1] Lời khai nhận của bị cáo Phạm Thế L có trong hồ sơ vụ án [02 Biên bản ghi lời khai vào ngày 06 và 07/6/2019 (BL 81-86); 03 Biên bản hỏi cung bị can vào ngày 14/6/2019, ngày 06 và 09/9/2019 (BL 87-94); 05 Bản tự khai của bị cáo L vào các ngày 06, 07 và 14/6/2019 (BL 95-100)]; lời khai tại Phên tòa sơ thẩm ngày 05/11/2019 (có sự tham gia của người bào chữa cho bị cáo) phù hợp với lời khai nhận của các đồng phạm là Nguyễn Thanh H, Nguyễn Ngọc D, Nguyễn Văn Ph1, Nguyễn Thị Kim Ng; lời khai của Ngô Thị Thu Thảo có trong hồ sơ vụ án, tại Phên tòa sơ thẩm. Kết luận giám định số 509/GĐTP/2020 ngày 21/8/2020 của Phòng Kỹ thuật hình sự Công an tỉnh

Khánh H, giám định chữ viết, chữ ký của bị hại và các tài liệu, chứng cứ khác có trong hồ sơ vụ án, đã có đủ cơ sở để kết luận: Khoảng 20 giờ 00 ngày, tại cơ sở massage A, địa chỉ 54^D N, phường T, thành phố N, tỉnh Khánh H, bị cáo Phạm Thế L cùng với Nguyễn Thanh H, Nguyễn Ngọc D, Nguyễn Văn Ph1, Nguyễn Thị Kim Ng đã trộm cắp của khách vào massage ông Nguyễn Văn Kh và ông Phạm Lai Ph 3.200.000 đồng, với cách thức, thủ đoạn như sau: Nguyễn Văn Ph1, Nguyễn Thị Kim Ng là nhân viên massage là người che chắn tầm nhìn của khách, thông báo thời điểm thuận tiện cho việc trộm cắp tài sản, Nguyễn Thanh H là người thực hiện trộm cắp tài sản, Nguyễn Ngọc D là người cảnh giới cho Nguyễn Thanh H trộm cắp tài sản, Phạm Thế L là người trông coi Spa tạo điều kiện cho H, D tiếp cận và thực hiện trộm cắp tài sản, là người cất giữ tài sản trộm cắp vào trong hộc tủ quây lễ tân. Thỏa thuận tỷ lệ phân chia tiền trộm cắp được.

Do đó, cấp sơ thẩm xét xử bị cáo Phạm Thế L về tội “Trộm cắp tài sản theo điểm a khoản 2 Điều 173 Bộ luật Hình sự là có căn cứ, đúng người, đúng tội.

[2.2] Cấp sơ thẩm đã áp dụng đầy đủ tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự đối với các bị cáo theo quy định của pháp luật, xử phạt bị cáo Phạm Thế L 02 (Hai) năm 06 (Sáu) tháng tù về tội “Trộm cắp tài sản” là tương xứng với tính chất, mức độ, hậu quả của hành vi phạm tội và nhân thân của bị cáo.

[2.3] Tại Phiên tòa phúc thẩm, không còn tình tiết nào khác để Hội đồng xét xử xem xét, nên không có căn cứ để chấp nhận nội dung kháng cáo của bị cáo Phạm Thế L.

[2.4] Các quyết định khác của bản án sơ thẩm không có kháng cáo, kháng nghị, Hội đồng xét xử không xem xét.

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH:

Căn cứ vào điểm a khoản 1 Điều 355, Điều 356 Bộ luật tố tụng hình sự,

1. Không chấp nhận kháng cáo của bị cáo Phạm Thế L. Giữ nguyên Bản án hình sự sơ thẩm số 268/2020/HS-ST ngày 16/11/2020 của Tòa án nhân dân thành phố N, tỉnh Khánh H về phần quyết định hình phạt đối với bị cáo Phạm Thế L.

- Áp dụng điểm a khoản 2 Điều 173, điểm h khoản 1, khoản 2 Điều 51 Bộ luật Hình sự đối với Phạm Thế L,

Xử phạt: Phạm Thế L 02 (Hai) năm 06 (Sáu) tháng tù về tội “Trộm cắp tài sản”. Thời hạn chấp hành hình phạt tù tính từ ngày 07/6/2019.

2. Về án phí: Bị cáo Phạm Thế L phải nộp 200.000 đồng án phí hình sự phúc thẩm.

3. Các quyết định khác của bản án sơ thẩm 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:

- VKSND tỉnh Khánh Hòa;
- TAND TP. N ;
- VKSND, CA TP. N ;
- Chi cục THADS TP. N ;
- Bị cáo;
- Lưu án văn, hồ sơ.

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

(Đã ký)

Trần Hữu Viên