

# 北京市第二中级人民法院 刑事裁定书

(2017)京02刑终332号

原公诉机关北京市西城区人民检察院。

上诉人（原审被告）吾麦尔·库尔班，男，1967年10月4日出生。1996年9月因盗窃被劳动教养二年；1998年8月因盗窃被治安拘留十五日；1999年2月因犯贩卖毒品罪被判处有期徒刑八年，剥夺政治权利一年，罚金人民币一万元；2006年6月因盗窃被劳动教养一年六个月；2008年6月因犯盗窃罪被判处有期徒刑一年六个月，并处罚金人民币一千五百元；2011年11月因犯盗窃罪被判处有期徒刑七个月，并处罚金人民币一千元；2012年5月因犯盗窃罪被判处有期徒刑十个月，并处罚金人民币一千元；2013年7月因犯盗窃罪被判处有期徒刑十个月，并处罚金人民币一千元；2015年9月因犯盗窃罪被判处有期徒刑十个月，并处罚金一千元，2016年2月7日刑满释放。因涉嫌犯盗窃罪于2016年10月2日被羁押，同年12月14日被逮捕。现羁押在北京市西城区看守所。

指定辩护人张文焱，北京市华伦律师事务所律师。

北京市西城区人民法院审理北京市西城区人民检察院指控原审被告人吾麦尔·库尔班犯盗窃罪一案，于2017年4月26日作出（2017）京0102刑初132号刑事判决。在法定期限内，原审被告吾麦尔·库尔班提出上诉。本院依法组成合议庭，经过阅卷，讯问上诉人（原审被告）吾麦尔·库尔班，审阅辩护人的书面辩护意见，认为本案事实清楚，决定不开庭审理。北京世纪佳诺翻译服务有限公司翻译米吉提·阿布拉担任本案维吾尔语翻译。现已审理终结。

北京市西城区人民法院判决认定：2016年10月2日17时许，被告人吾麦尔·库尔班在北京市西城区景山西街西板桥公交车站，以扒窃方式盗窃被害人秦某随身携带的钱包一个，内有人民币1950元，被民警当场抓获。后民警已将被盗钱包及包内现金发还被害人秦某。

原判认定上述事实的证据有：受案登记表、立案决定书，被害人秦某的陈述，证人李某、张某、刘某的证言，照片及制作说明、扣押、发还清单、到案经过、户籍材料、刑事判决书及释放证明等。

根据上述事实及证据，北京市西城区人民法院认为，被告人吾麦尔·库尔班以非法占有为目的，扒窃公民财物，数额较大，其行为已构成盗窃罪，应依法惩处。被告人吾麦尔·库尔班曾因犯盗窃罪被判处有期徒刑，在刑罚执行完毕五年内再犯应当判处有期徒刑以上刑罚之罪，系累犯，依法对其从重处罚。据此判决：被告人吾麦尔·库尔班犯盗窃罪，判处有期徒刑一年，并处罚金人民币一千元。

吾麦尔·库尔班上诉提出，其未实施盗窃行为，不构成盗窃罪。

吾麦尔·库尔班的辩护人的辩护意见是：吾麦尔·库尔班扒窃时在未得手的情况下被抓获，属盗窃未遂，故一审法院适用法律有误，对吾麦尔·库尔班量刑过重，请求二审法院依法改判。

经审理查明：2016年10月2日17时许，被告人吾麦尔·库尔班在北京市西城区景山西街西板桥公交车站，以扒窃方式盗窃被害人秦某随身携带的钱包（内有人民币1950元）时，被民警当场抓获。后民警已将被盗钱包及包内现金发还被害人秦某。

上述事实，有经原审人民法院庭审质证，本院审核属实并予以确认的下列证据证实：

1. 被害人秦某的陈述：2016年10月2日17时许，其在北京市西城区景山西街西板桥公交车站上公交车时，听见后面有人说偷东西了，其回头发现自己的挎包跑到了身体的侧面，拉锁被人拉开了，里面的钱包被后面一名男子拽了出来，这名男子当时被后面两名男子给按住了，其就报警了。偷钱包的男子看着像新疆人。其钱包内有现金2000元左右及一张银行卡。

2. 证人李某、张某（均系西城分局保安公司工作人员）的证言：2016年10月2日17时许，李某、张某在厂桥派出所副所长的带领下在北京市西城区景山西街西板桥公交车站附近巡逻时，发现一名像是新疆人的男子在车站附近晃了很久，经常关注周围行人的背包等随身物

品，遂对其重点观察。当时来了一辆车，上车的人很拥挤，李某、张某在这名可疑的男子后面，发现他拉一名 60 多岁男子的挎包，从里面拽出来一个钱包，李某、张某上前把这名新疆男子的手抓住并将其控制。当时钱包就是被拉出一半，二人看到那个钱包是黑色的，里面好像有不少钱。

3. 证人刘某的证言：2016 年 10 月 2 日 17 时许，其带领所内保安巡逻至景山公园西门西板桥公交车站，发现一名男子形迹可疑，该男子在车站一直晃悠，专盯行人的随身物品，其就交代重点关注该男子。后来了一辆 5 路公交车，大家往车上挤，那名男子也凑上去，紧跟着前面一名 60 多岁的行人，从那个行人挎包里拽出一个钱包，其和两名保安立刻将该男子抓获。后和事主核实，该钱包内有人民币 1950 元。

4. 照片及制作说明证实吾麦尔·库尔班所盗窃财物的特征。

5. 扣押、发还清单证实公安机关将涉案财物发还给被害人秦某。

6. 受案登记表、立案决定书、到案经过等证据证实，2016 年 10 月 2 日 17 时许，公安机关在北京市西城区景山西街西板桥公交车站将盗窃钱包的男子（吾麦尔·库尔班）抓获的过程。

7. 北京市公安局西城分局出具的户籍材料证实吾麦尔·库尔班的身份信息情况。

8. 刑事判决书及释放证明证实吾麦尔·库尔班前科劣迹情况。

本院认为，上诉人（原审被告）吾麦尔·库尔班曾因犯罪多次被刑事处罚，但不思悔改，又以非法占有为目的，在公共场所扒窃他人财物，其行为已构成盗窃罪，且系累犯，依法应从重处罚。吾麦尔·库尔班的盗窃行为因意志以外的原因未得逞，系犯罪未遂。吾麦尔·库尔班所提其未实施盗窃行为，不构成盗窃罪的上诉理由，经查，多名证人能够证明吾麦尔·库尔班在实施扒窃行为时被当场抓获，所窃财物亦被当场起获，足以认定吾麦尔·库尔班实施了盗窃行为，故其上诉理由不成立，本院不予采纳。辩护人所提吾麦尔·库尔班属于犯罪未遂的意见成立，本院予以采纳。但辩护人所提一审判决对吾麦尔·库尔班量刑过重，请求二审法院依法改判的辩护意见，经查，一审法院根据案件的具

体情节，对吾麦尔·库尔班的量刑结果并无不当，故辩护人的该部分辩护意见，本院不予支持。原审人民法院所作判决，认定的事实正确，审判程序合法，量刑适当，但适用法律有误，本院予以纠正。据此，根据吾麦尔·库尔班犯罪的事实、犯罪的性质、情节以及对于社会的危害程度，依照《中华人民共和国刑法》第二百六十四条，第五十二条，第五十三条，第六十五条第一款，第二十三条，以及《中华人民共和国刑事诉讼法》第二百二十五条第一款第（二）项之规定，裁定如下：

维持原审判决。

本裁定为终审裁定。

审判长 陈胜涛

审判员 张 浩

审判员 刘立杰

二〇一七年七月十八日

书记员 范静怡