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

Bản án số: 92/2019/HS-PT
Ngày: 28-01-2019

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 toạ phiên tòa: Ông Trần Nam Hà.

Các Thẩm phán: Ông Nguyễn Văn Phổ và ông Mai Văn Quang.

- ***Thư ký phiên tòa*:** Ông Dương Tuấn Dũng - Thư ký Tòa án.

- ***Đại diện Viện kiểm sát nhân dân thành phố Hà Nội tham gia phiên tòa:*** Bà Phạm Thị Liên - Kiểm sát viên.

Ngày 28/01/2019 tại trụ sở Toà án nhân dân thành phố Hà Nội xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự thụ lý số 894/2018/TLPT-HS ngày 24/12/2018 theo Quyết định đưa vụ án hình sự ra xét xử số 02/2019/QĐXXPT-HS ngày 02/01/2019 đối với bị cáo Phạm Đức Th do có kháng cáo của bị cáo và người đại diện hợp pháp cho bị cáo đối với Bản án hình sự sơ thẩm số 279/2018/HS-ST ngày 15/11/2018 của Tòa án nhân dân quận Hai Bà Trưng, thành phố Hà Nội.

Bị cáo có kháng cáo: ***PHẠM ĐỨC TH,*** sinh ngày 14/10/2001 *(16 năm 06 tháng 27 ngày tuổi)*; *ĐKNKTT và trú tại:* Số 08 ngách 85, ngõ 129E phố ĐT, phường ĐT, quận Hai Bà Trưng, thành phố Hà Nội; *nghề nghiệp:* Học sinh; *trình độ học vấn:* 09/12; *quốc tịch:* Việt Nam; *dân tộc:* Kinh; *tôn giáo:* Không; con ông Phạm Công Hòa và bà Lê Thị L; *tiền án, tiền sự:* Chưa; bị cáo bị bắt tạm giữ, tạm giam từ ngày 11/5/2018 tại Trại tạm giam số 1 của Công an thành phố Hà Nội. Có mặt.

Người đại diện hợp pháp cho bị cáo có kháng cáo: Chị Lê Thị L, sinh năm 1982; *trú tại:* Số 08 ngách 85, ngõ 129E phố ĐT, phường ĐT, quận Hai Bà Trưng, thành phố Hà Nội. Có mặt.

Người bào chữa cho bị cáo: Bà Nguyễn Thanh Tú - Luật sư thuộc Văn phòng luật sư Đặng Sơn và Cộng sự - Đoàn luật sư thành phố Hà Nội. 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 16 giờ 20 phút ngày 11/5/2018, Phạm Đức Th đến khu vực đầu ngõ 129E phố ĐT, quận Hai Bà Trưng, thành phố Hà Nội mua của một người nam giới không quen 03 túi ma túy loại cần sa với giá 150.000 đồng *(Qua giám định đều là Cần sa có tổng khối lượng là 3,589 gam)* rồi mang về nhà. Đến khoảng 18 giờ cùng ngày, một đối tượng nữ liên lạc từ số điện thoại 01262028722 đến số 01682513420 của Th hỏi mua Cần sa. Theo hẹn, khoảng 18 giờ cùng ngày, Th đang đứng chờ giao ma túy tại đầu ngõ 42 phố Lạc Trung, phường Thanh Lương, quận Hai Bà Trưng thì bị Tổ công tác của Công an quận Hai Bà Trưng kiểm tra, bắt giữ cùng tang vật.

Những lời khai ban đầu trong quá trình điều tra, Phạm Đức Th còn khai trước đó khoảng 2 tuần *(Đầu tháng 5/2018)* tại ngã 3 Võ Thị Sáu - Thanh Nhàn, phường Thanh Nhàn có một thanh niên liên lạc từ số điện thoại 0868023456 đến số 01682513420 của Th hỏi mua ma túy và Th đã bán 02 túi Cần sa cho anh ta với giá 300.000 đồng, hưởng lợi 150.000 đồng. Sau đó, Th lại phủ nhận lời khai này.

Bản án hình sự sơ thẩm số 279/2018/HS-ST ngày 15/11/2018 của Tòa án nhân dân quận Hai Bà Trưng đã áp dụng điểm b khoản 2 Điều 251; điểm r, s khoản 1 Điều 51; Điều 54; Điều 90; Điều 91; Điều 101 của Bộ luật hình sự năm 2015, xử phạt Phạm Đức Th 50 tháng tù về tội *"Mua bán trái phép chất ma túy"*. Ngoài ra, Bản án hình sự sơ thẩm còn quyết định xử lý vật chứng, án phí và quyền kháng cáo.

Ngày 21/11/2018, bị cáo Phạm Đức Th kháng cáo đề nghị được giảm hình phạt.

Ngày 22/11/2018 người đại diện hợp pháp của bị cáo Phạm Đức Th là chị Lê Thị L kháng cáo đề nghị Tòa án cấp phúc thẩm xem xét giảm nhẹ hình phạt cho bị cáo, bị cáo không *"Phạm tội nhiều lần"* theo điểm b khoản 2 Điều 251 của Bộ luật Hình sự.

Tại phiên tòa: Những người kháng cáo vẫn giữ nguyên yêu cầu kháng cáo. Đại diện Viện kiểm sát nhân dân thành phố Hà Nội sau khi đánh giá tính chất, mức độ, hậu quả của hành vi, nhân thân và các tình tiết tăng nặng, giảm nhẹ của bị cáo đã đề nghị Hội đồng xét xử phúc thẩm căn cứ các Điều 336; 337; điểm b khoản 1 Điều 355; điểm b khoản 1 Điều 357 của Bộ luật Tố tụng Hình sự năm 2015, chấp nhận các kháng cáo; cụ thể, không có căn cứ để xác định bị cáo phạm

tội nhiều lần; quá trình điều tra và tại các phiên tòa bị cáo khai không thống nhất về việc mua và sử dụng số ma túy bị thu giữ nên không có căn cứ để áp dụng tình tiết giảm nhẹ theo điểm s khoản 1 Điều 51; đề nghị Hội đồng xét xử áp dụng khoản 1 Điều 251; khoản 2 Điều 51; các Điều 90; 91; 101 của Bộ luật Hình sự, xử phạt Phạm Đức Thtừ 24 đến 30 tháng tù. Người bào chữa cho bị cáo nhất trí quan điểm của Kiểm sát viên về việc không đủ căn cứ quy kết bị cáo phạm tội nhiều lần; đề nghị Hội đồng xét xử xem xét giảm nhẹ hơn nữa cho bị cáo bởi bị cáo mua bán số lượng ma túy không nhiều, đã bị thu giữ ngay; thành khẩn khai báo; ăn năn hối cải; phạm tội lần đầu; là người chưa thành niên nên nhận thức pháp luật hạn chế; có hoàn cảnh gia đình khó khăn, bản thân phải bỏ học để đi làm.

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 tố tụng:* Quá trình khởi tố, điều tra, truy tố, xét xử sơ thẩm vụ án, các Cơ quan và người tiến hành tố tụng cấp sơ thẩm đã thực hiện đúng các quy định của Bộ luật tố tụng Hình sự, nhất là các quy định đối với người tham gia tố tụng là người dưới 18 tuổi. Sau khi xét xử sơ thẩm, trong thời hạn luật định bị cáo và người đại diện hợp pháp cho bị cáo có kháng cáo là hợp lệ, được chấp nhận.

[2] *Về nội dung:* Khoảng 18 giờ ngày 11/05/2018, tại khu vực đầu ngõ 42 phố Lạc Trung, phường Thanh Lương, quận Hai Bà Trưng, thành phố Hà Nội, Phạm Đức Th đang đứng chờ để bán trái phép 3,589 gam cần sa cho người khác thì bị bắt giữ. Tại những lời khai ban đầu, Phạm Đức Th thừa nhận trước đó khoảng 02 tuần tại khu vực ngã 3 phố Võ Thị Sáu - Thanh Nhàn, phường Thanh Nhàn, quận Hai Bà Trưng, Th đã bán 02 túi cần sa cho một nam thanh niên với giá 300.000 đồng, thu lợi 150.000 đồng nhưng sau đó bị cáo lại không thừa nhận. Ngoài lời khai không thống nhất nêu trên của Th thì không có chứng cứ nào khác để chứng minh. Tòa án cấp sơ thẩm kết án bị cáo về tội *"Mua bán trái phép chất ma túy"* với tình tiết tăng nặng định khung *"Phạm tội 02 lần trở lên"* theo quy định tại điểm b khoản 2 Điều 251 của Bộ luật Hình sự là chưa đủ căn cứ. Hội đồng xét xử phúc thẩm xét thấy chỉ đủ căn cứ quy kết Phạm Đức Th mua bán 3,589gam Cần sa vào ngày 11/5/2018 và hành vi đó đã phạm tội *"Mua bán trái phép chất ma túy"* theo quy định tại khoản 1 Điều 251 của Bộ luật Hình sự.

Xét thấy, số lượng ma túy bị cáo mua bán không nhiều; sau khi phạm tội đã thành khẩn khai báo; ăn năn hối cải; về nhân thân, bị cáo chưa có tiền án, tiền sự; phạm tội lần đầu; khi phạm tội bị cáo mới 16 năm 06 tháng 27 ngày tuổi, là người chưa đủ 18 tuổi nên nhận thức và điều khiển hành vi hạn chế. Đây là các tình tiết giảm nhẹ được Hội đồng xét xử xem xét để chấp nhận kháng cáo của bị cáo và người đại diện hợp pháp cho bị cáo.

Các quyết định khác của bản án sơ thẩm không bị kháng cáo, kháng nghị tiếp tục có hiệu lực pháp luật.

[3] *Về án phí phúc thẩm:* Căn cứ Điều 136 của Bộ luật Tố tụng hình sự và Nghị quyết số 326/UBTVQH14 ngày 30/12/2016 của Ủy ban Thường vụ Quốc hội về án phí, lệ phí Tòa án thì bị cáo và người đại diện hợp pháp cho bị cáo không phải nộp án phí hình sự phúc thẩm.

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH:

1. Căn cứ điểm b khoản 1 Điều 355; điểm b, c khoản 1 Điều 357 của Bộ luật Tố tụng Hình sự năm 2015, chấp nhận kháng cáo của bị cáo Phạm Đức Th và người đại diện hợp pháp cho bị cáo, sửa bản án sơ thẩm, cụ thể:

1.1) Áp dụng khoản 1 Điều 251; điểm s khoản 1 Điều 51; khoản 2 Điều 51; Điều 54; Điều 38; Điều 90; Điều 91; Điều 101 của Bộ luật Hình sự, xử phạt Phạm Đức Th ***20*** *(Hai mươi)* tháng tù về tội *"Mua bán trái phép chất ma túy"*, thời hạn chấp hành hình phạt tù tính từ ngày 11/5/2018.

1.2) Bị cáo Phạm Đức Th và người đại diện hợp pháp cho bị cáo không phải nộp án phí hình sự phúc thẩm.

2. 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.

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

TM. HỘI ĐỒNG XÉT XỬ PHÚC THẨM
Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa

Trần Nam Hà

Nơi nhận:
- TAND Cấp cao tại Hà Nội;
- TT Lý lịch tư pháp QG-Bộ Tư pháp;
- VKSND thành phố Hà Nội;
- Công an thành phố Hà Nội;
- TAND quận Hai Bà Trưng;
- VKSND quận Hai Bà Trưng;
- Công an quận Hai Bà Trưng;
- THADS quận Hai Bà Trưng;
- UBND phường ĐT, quận Hai Bà Trưng;
- Người kháng cáo;
- Người có liên quan đến kháng cáo;
- Lưu HS, VT.