TOÀ ÁN NHÂN DÂN **TỈNH ĐẮK NÔNG**	**CỘNG HOÀ XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM** **Độc lập - Tự do - Hạnh phúc**

Bản án số: 31/2019/HS-PT
Ngày 27 - 3 - 2019

NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HOÀ XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM

TOÀ ÁN NHÂN DÂN TỈNH ĐẮK NÔNG

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

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Ông K'Tiêng

Các Thẩm phán: Ông Lương Đức Dương và ông Phạm Văn Cảnh

***- Thư ký phiên tòa*:** Ông Nguyễn Vũ Trí là Thư ký Tòa án nhân dân tỉnh Đắk Nông.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đắk Nông tham gia phiên toà: Bà Lê Thị Tố Quyên - Kiểm sát viên.

Ngày 27 tháng 3 năm 2019 tại trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Đắk Nông mở phiên toà xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự thụ lý số: 07/2019/TLPT-HS ngày 08 tháng 01 năm 2019 theo Quyết định đưa vụ án ra xét xử số: 21/2019/QĐXXPT-HS ngày 22 tháng 02 năm 2019 và Quyết định hoãn phiên tòa số: 02/2019/HSPT-QĐ ngày 05-3-2019 đối với bị cáo: Bùi Đình H và đồng phạm do có kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đắk Nông và kháng cáo của bị cáo Nguyễn Anh H đối với bản án hình sự sơ thẩm số: 60/2018/HS-ST ngày 27-11-2018 của Toà án nhân dân huyện Đắk Song.

Bị cáo bị kháng nghị: **Bùi Đình H** (tên gọi khác: **B**), sinh năm 1991 tại tỉnh Nam Định; nơi cư trú: Thôn X, xã N, huyện Đ, tỉnh Đắk Nông; nghề nghiệp: Làm nông; trình độ học vấn: 7/12; dân tộc: Kinh; tôn giáo: Thiên chúa giáo; quốc tịch: Việt Nam; con ông Bùi Đình P và bà Lại Thị H; có vợ là Nguyễn Thị T và 01 con; tiền án: Bản án hình sự sơ thẩm số: 31/2017/HS-ST ngày 05-7-2017 của Tòa án nhân dân huyện Đ, tỉnh Đắk Nông, xử phạt 05 tháng tù về tội *"Đánh bạc"* nhưng cho hưởng án treo, thời gian thử thách là 01 năm tính từ ngày tuyên án sơ thẩm; bị bắt tạm giữ, tạm giam từ ngày 08-6-2018 - Có mặt.

Bị cáo bị kháng nghị, có kháng cáo: **Nguyễn Anh H (**tên gọi khác: **B1**), sinh năm 1990 tại tỉnh Đắk Lắk (nay là Đắk Nông); nơi cư trú: Thôn Z, xã Đ, huyện Đ, tỉnh Đắk Nông; nghề nghiệp: Làm nông; trình độ học vấn: 12/12; dân tộc: Kinh; tôn giáo: Không; quốc tịch: Việt Nam; con ông Nguyễn Lâm S và bà Lê Thị Kim X; bị bắt tạm giữ, tạm giam từ ngày 08-6-2018 - Có mặt.

Người bào chữa cho bị cáo Bùi Đình H: Ông Lương Minh Khang, Luật sư Văn phòng luật sư Khang Huy thuộc Đoàn luật sư tỉnh Đắk Nông - Có mặt.

NỘI DUNG VỤ ÁN:

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

Bùi Đình H và Nguyễn Anh H là những đối tượng nghiện ma túy. Vào khoảng 14 giờ ngày 08-6-2018, Trần Văn H gọi điện thoại cho Bùi Đình H hỏi mua ma túy với số tiền 600.000 đồng thì được Bùi Đình H đồng ý và hẹn Trần Văn H đến phòng trọ của Nguyễn Anh H tại thôn Y, xã N, huyện Đ để bán ma túy. Sau đó, Trần Văn H đi cùng Diệp Thiên H, đi đến phòng trọ của Nguyễn Anh H. Tại đây, Trần Văn H đưa cho Bùi Đình H số tiền 600.000 đồng rồi cùng sử dụng ma túy đá với Bùi Đình H, Nguyễn Anh H và Đào Thanh H bằng bộ dụng cụ ma túy đá mà Bùi Đình H đã đốt sẵn trước đó. Trong lúc các đối tượng đang sử dụng ma túy thì bị lực lượng Công an huyện Đắk Song bắt quả tang.

Quá trình điều tra Bùi Đình H khai nhận, để có ma túy sử dụng và bán cho các đối tượng nghiện ma túy để kiếm lời, Bùi Đình H đã 02 lần đến địa bàn thị xã G, tỉnh Đắk Nông (không nhớ rõ địa điểm) mua ma túy của đối tượng tên H1 (chưa rõ nhân thân lai lịch). Cụ thể như sau: Lần thứ nhất, Bùi Đình H mua vào tháng 5-2018 (không nhớ rõ ngày) với số tiền 1.600.000 đồng và lần thứ hai, Bùi Đình H mua vào tháng 6-2018 (không nhớ rõ ngày) với số tiền 1.000.000 đồng.

Mở rộng điều tra vụ án xác định, ngoài lần mua bán trái phép chất ma túy bị bắt quả tang vào hồi 14 giờ, ngày 08-6-2018, trước đó Bùi Đình H đã 05 lần bán trái phép chất ma túy cho các đối tượng khác, trong đó Nguyễn Anh H đã tham gia cùng Bùi Đình H 03 lần bán trái phép chất ma túy. Cụ thể như sau:

Lần thứ nhất: Khoảng đầu tháng 5-2018 (không rõ ngày), Nguyễn Anh H gọi điện thoại cho Bùi Đình H hỏi mua ma túy đá của Bùi Đình H với số tiền 500.000 đồng để sử dụng thì được Bùi Đình H đồng ý. Sau đó, Bùi Đình H đi đến phòng trọ của Nguyễn Anh H tại thôn Y, xã N, huyện Đ và bán 01 gói ma túy cho Nguyễn Anh H với số tiền 500.000 đồng.

*Lần thứ hai:*Vào khoảng 20 giờ ngày 15-5-2018, Nguyễn Văn D gọi điện thoại cho Bùi Đình H hỏi mua ma túy đá với số tiền 300.000 đồng, thì đươc Bùi Đình H đồng ý. Sau đó, Bùi Đình H điều khiển xe mô tô (xe không có biển kiểm soát do Bùi Đình H mượn của đối tượng không rõ nhân thân, lai lịch) chở Nguyễn Anh H đi đến nhà Nguyễn Văn D để bán ma túy. Trên đường đi, Bùi Đình H đưa cho Nguyễn Anh H 01 gói ma túy và nói đưa cho Nguyễn Văn D để lấy tiền. Khi đến nơi, Nguyễn Văn D từ trong nhà đi ra cổng thì Nguyễn Anh H đưa cho Nguyễn Văn D 01 gói ma túy rồi lấy số tiền 300.000 đồng. Sau đó, Nguyễn Anh H đưa toàn bộ số tiền trên cho Bùi Đình H.

Lần thứ ba: Vào khoảng cuối tháng 5-2018 (không rõ ngày), Đoàn Ngọc T gọi điện thoại cho Bùi Đình H để mua ma túy với số tiền 500.000 đồng, thì được Bùi Đình H đồng ý. Sau đó, Đoàn Ngọc T cùng Nguyễn Anh H đi đến khu vực gần nhà Bùi Đình H tại thôn X, xã N, huyện Đ để mua ma túy. Tại đây, Bùi

Đình H bán cho Nguyễn Anh H 01 gói ma túy với số tiền 500.000 đồng. Sau đó, Đoàn Ngọc T cùng Nguyễn Anh H đem số ma túy trên đi về phòng trọ của Nguyễn Anh H tại thôn Y, xã N, huyện Đ để sử dụng.

Lần thứ tư: Vào khoảng 09 giờ ngày 07-6-2018, Trần Văn C đến phòng trọ của Nguyễn Anh H thì gặp Nguyễn Anh H và Bùi Đình H. Tại đây, Trần Văn C hỏi mua 01 gói ma túy của Bùi Đình H với số tiền 500.000 đồng, nhưng do không có tiền nên Trần Văn C đưa cho Bùi Đình H 01 giấy đăng ký xe mô tô mang tên Nông Văn T, biển kiểm soát: 48F1- 1907 để thế chấp thì được Bùi Đình H đồng ý. Sau đó, Bùi Đình H nói Nguyễn Anh H cầm giấy đăng ký xe mô tô nói trên rồi đưa cho Trần Văn C 01 gói ma túy đựng trong bao thuốc lá do Bùi Đình H đưa cho Nguyễn Anh H trước đó.

Lần thứ năm: Vào khoảng 10 giờ ngày 08-6-2018, Trần Văn C và Trần Văn H, đi đến phòng trọ của Nguyễn Anh H để gặp Bùi Đình H mua ma túy về sử dụng nhưng không có Bùi Đình H ở đây. Sau đó, Trần Văn H đưa cho Nguyễn Anh H số tiền 340.000 đồng nhờ Nguyễn Anh H đưa số tiền này cho Bùi Đình H để mua ma túy đá thì được Nguyễn Anh H đồng ý. Sau đó, Nguyễn Anh H gọi điện thoại cho Bùi Đình H nói về việc đã nhận tiền của Trần Văn C và Trần Văn H mua ma túy. Đến khoảng 12 giờ ngày 08-6-2018, Bùi Đình H liên lạc với Trần Văn H để bán ma túy. Sau đó, Bùi Đình H rủ thêm Vòng Chí H và Đào Thanh H cùng đi với mình đến khu vực bồn nước gần Trạm Kiểm lâm Quốc lộ K, thuộc thôn X, xã N, huyện Đ (Vòng Chí H và Đào Thanh H không biết mục đích của Bùi Đình H đến đây để làm gì). Tại đây, Bùi Đình H đã đưa cho Trần Văn H 01 gói ma túy đá với giá 340.000 đồng mà Nguyễn Anh H đã nhận tiền trước đó.

Bản kết luận giám định số: 34-KLMT/PC54 ngày 14-6-2018 của Phòng Kỹ thuật hình sự Công an tỉnh Đ kết luận:

Chất rắn màu trắng trong bì thư ký hiệu số 01 (thu giữ của Nguyễn Anh H) là chất ma túy, là Hêrôin; khối lượng là 0,0218 gam.

Tinh thể màu trắng trong bì thư ký hiệu số 02 (thu giữ của Bùi Đình H) là chất ma túy, là Methamphetamine; khối lượng là 0,0164 gam.

Hoàn lại đối tượng giám định: Chất rắn màu trắng và tinh thể màu trắng đã sử dụng hết cho công tác giám định.

Bản án hình sự sơ thẩm số: 60/2018/HS-ST ngày 27-11-2018 của Toà án nhân dân huyện Đắk Song đã quyết định: Tuyên bố các bị cáo Bùi Đình H và Nguyễn Anh H phạm tội *"Mua bán trái phép chất ma túy"*.

- Áp dụng điểm b, c khoản 2 Điều 251; điểm r, s khoản 1 Điều 51; điểm h khoản 1 Điều 52; Điều 56; khoản 5 Điều 65 của Bộ luật Hình sự, xử phạt bị cáo Bùi Đình H 08 năm tù và tổng hợp hình phạt 05 tháng tù của bản án số: 31/2017/HS-ST ngày 05-7-2017 của Tòa án nhân dân huyện Đ, tỉnh Đắk Nông,

buộc bị cáo Bùi Đình H phải chấp hành hình phạt chung của 02 bản án là 08 năm 05 tháng tù.

- Áp dụng điểm b, c khoản 2 Điều 251; điểm r, s khoản 1 Điều 51; khoản 1 Điều 54 của Bộ luật Hình sự, xử phạt bị cáo Nguyễn Anh H 05 năm 06 tháng tù.

Ngoài ra Tòa án cấp sơ thẩm còn quyết định xử lý vật chứng, án phí và thông báo quyền kháng cáo.

Ngày 21-12-2018, Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đắk Nông kháng nghị về áp dụng pháp luật và phần hình phạt, đề nghị không áp dụng Điều 54 của Bộ luật Hình sự năm 2015 đối với bị cáo Nguyễn Anh H và tăng hình phạt đối với các bị cáo Bùi Đình H và Nguyễn Anh H. Ngày 03-12-2018, bị cáo Nguyễn Anh H kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt.

Tại phiên tòa phúc thẩm, các bị cáo Bùi Đình H và Nguyễn Anh H thừa nhận Tòa án nhân dân huyện Đắk Song xử phạt các bị cáo về tội *"Mua bán trái phép chất ma túy"* theo điểm b, c khoản 2 Điều 251 của Bộ luật Hình sự là đúng, không oan.

Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đắk Nông, sau khi phân tích các tình tiết của vụ án, đề nghị Hội đồng xét xử: Căn cứ điểm a, b khoản 1 Điều 355; điểm a khoản 2 Điều 357 của Bộ luật Tố tụng hình sự, chấp nhận kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đắk Nông và không chấp nhận kháng cáo của bị cáo Nguyễn Anh H, giữ nguyên bản án sơ thẩm về điều luật áp dụng và sửa bản án sơ thẩm về phần hình phạt đối với các bị cáo, cụ thể xử phạt các bị cáo Bùi Đình H từ 08 năm 06 tháng - 09 năm tù và Nguyễn Anh H từ 06 năm - 06 năm 06 tháng tù; tổng hợp hình phạt đối với bị cáo Bùi Đình H.

Người bào chữa cho bị cáo Bùi Đình H trình bày luận cứ: Nội dung kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đắk Nông là có căn cứ, tuy nhiên mức hình phạt mà Tòa án cấp sơ thẩm xử phạt bị cáo là tương xứng với tính chất, mức độ, hành vi phạm tội của bị cáo gây ra và tại phiên tòa phúc thẩm bị cáo cung cấp thêm tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự mới cha đẻ của bị cáo là người có công với cách mạng và gia đình bị cáo có hoàn cảnh khó khăn được quy định tại khoản 2 Điều 51 của Bộ luật Hình sự. Do đó, đề nghị Hội đồng xét xử phúc thẩm không chấp nhận nội dung kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đắk Nông đề nghị tăng hình phạt đối với bị cáo Bùi Đình H.

Các bị cáo không có ý kiến bào chữa, tranh luận, chỉ đề nghị Hội đồng xét xử xem xét giảm nhẹ hình phạt cho các bị cáo.

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]. Bản án hình sự sơ thẩm số: 60/2018/HS-ST ngày 27-11-2018 của Toà án nhân dân huyện Đắk Song đã kết án các bị cáo Bùi Đình H và Nguyễn Anh H

về tội *"Mua bán trái phép chất ma túy"* theo điểm b, c khoản 2 Điều 251 của Bộ luật Hình sự là có căn cứ và đúng pháp luật.

[2]. Xét kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đắk Nông và kháng cáo của bị cáo Nguyễn Anh H, Hội đồng xét xử phúc thẩm xét thấy: Các bị cáo thực hiện hành vi phạm tội với các tình tiết định khung tăng nặng *"Phạm tội 02 lần trở lên"* và *"Đối với 02 người trở lên"* quy định tại các điểm b, c khoản 2 Điều 251 của Bộ luật Hình sự; ngoài ra, bị cáo Bùi Đình H phạm tội thuộc trường hợp *"Tái phạm"* quy định tại điểm h khoản 1 Điều 52 của Bộ luật hình sự. Trong vụ án, bị cáo Bùi Đình H là người giữ vai trò chính, vai trò tích cực hơn, chủ động hơn và bị cáo Nguyễn Anh H giữ vai trò giúp sức tích cực cùng bị cáo Bùi Đình H thực hiện hành vi mua bán trái phép chất ma túy cho các con nghiện nhiều lần. Tuy nhiên, Tòa án cấp sơ thẩm xử phạt mức hình phạt đối với các bị cáo là chưa nghiêm khắc, chưa tương xứng với tính chất, mức độ, hậu quả của hành vi phạm tội do các bị cáo gây ra và nhân thân của các bị cáo.

Tại phiên tòa phúc thẩm, bị cáo Bùi Đình H cung cấp thêm tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự cha đẻ của bị cáo là người có công với cách mạng và gia đình bị cáo có hoàn cảnh khó khăn. Tuy nhiên, trong hồ sơ vụ án thể hiện cha đẻ của bị cáo là ông Bùi Đình P nhưng tài liệu cung cấp người được nhà nước tặng thưởng Huân chương chiến sỹ giải phóng hạng Ba là ông Bùi Văn P mà không có tài liệu nào chứng minh ông Bùi Đình P còn có tên gọi khác là Bùi Văn P. Đơn xin xác nhận hoàn cảnh khó khăn của ông Bùi Văn P nhưng chính quyền địa phương không xác nhận nội dung gia đình ông Bùi Văn P có hoàn cảnh khó khăn. Do vậy, Hội đồng xét xử phúc thẩm không có căn cứ để chấp nhận các tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự nêu trên đối với bị cáo Bùi Đình H.

Từ những phân tích và nhận định trên, Hội đồng xét xử phúc thẩm có căn cứ chấp nhận một phần kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đắk Nông, tăng hình phạt đối với các bị cáo mới đủ tác dụng giáo dục, răn đe và phòng ngừa chung trong toàn xã hội và không có căn cứ chấp nhận kháng cáo của bị cáo Nguyễn Anh H.

[3]. Về án phí: Do kháng cáo của bị cáo Nguyễn Anh H không được chấp nhận nên bị cáo phải chịu án phí phúc thẩm.

[4]. Đối với 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.

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH:

Căn cứ điểm a, b khoản 1 Điều 355; điểm a khoản 2 Điều 357 của Bộ luật Tố tụng hình sự,

1. Chấp nhận một phần kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đắk Nông; không chấp nhận kháng cáo của bị cáo Nguyễn Anh H, sửa bản án sơ thẩm về phần hình phạt đối với các bị cáo.

1.1. Áp dụng điểm b, c khoản 2 Điều 251; điểm r, s khoản 1 Điều 51; điểm h khoản 1 Điều 52; Điều 56; khoản 5 Điều 65 của Bộ luật Hình sự, xử phạt bị cáo Bùi Đình H 08 *(Tám)* năm 06 *(Sáu)* tháng tù về tội *"Mua bán trái phép chất ma túy"*. Tổng hợp hình phạt 05 *(Năm)* tháng tù về tội *"Đánh bạc"* của bản án số: 31/2017/HS-ST ngày 05-7-2017 của Tòa án nhân dân huyện Đ, tỉnh Đắk Nông, buộc bị cáo Bùi Đình H phải chấp hành hình phạt chung của 02 bản án là 08 *(Tám)* năm 11 *(Mười một)* tháng tù, thời hạn chấp hành hình phạt tù tính từ bị bắt tạm giữ, tạm giam ngày 08-6-2018 và được trừ thời gian bị bắt tạm giữ, tạm giam từ ngày 20-02-2017 đến ngày 23-02-2017.

1.2. Áp dụng điểm b, c khoản 2 Điều 251; điểm r, s khoản 1 Điều 51; khoản 1 Điều 54 của Bộ luật Hình sự, xử phạt bị cáo Nguyễn Anh H 05 *(Năm)* năm 09 *(Chín)* tháng tù, thời hạn chấp hành hình phạt tù tính từ ngày bị bắt tạm giữ, tạm giam ngày 08-6-2018.

2. Về án phí: Căn cứ khoản 2 Điều 136 của Bộ luật Tố tụng hình sự; áp dụng điểm b khoản 2 Điều 23 của Nghị quyết số: 326/2016/UBTVQH14 ngày 30-12-2016 của Quốc hội về án phí, lệ phí Tòa án:

Buộc bị cáo Nguyễn Anh H phải chịu 200.000đ *(Hai trăm nghìn đồng)* tiền 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.

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

Nơi nhận:
- TANDTC (Vụ GĐKTI);
- VKSND tỉnh Đắk Nông;
- Sở Tư pháp tỉnh Đ;
- Phòng Hồ sơ Công an tỉnh Đ;
- CQTHAHS Công an tỉnh Đ;
- TAND huyện Đắk Song;
- VKSND huyện Đắk Song;
- Chi cục THADS huyện Đ;
- CQCSĐT Công an huyện Đắk Song;
- CQTHAHS Công an huyện Đ;
- Nhà tạm giữ Công an huyện Đ;
- Các bị cáo;
- Người bào chữa;
- Lưu: Tổ HCTP, HS.

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

(Đã ký và đóng dấu)

K'Tiêng