TÒA ÁN NHÂN DÂN	**CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM**
TỈNH THÁI NGUYÊN	**Độc lập – Tự do – Hạnh phúc**

Bản án số: 34/2019/HS-PT
Ngày: 04-3-2019.

NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM
TÒA ÁN NHÂN DÂN TỈNH THÁI NGUYÊN

Thành phần hội đồng xét xử phúc thẩm gồm có:

*Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa:*Bà Nguyễn Thị Lan Phương

Các Thẩm phán: Ông Lương Văn Hiển

Ông Trần Khánh Hồng

- Thư ký phiên tòa: Bà Diệp Thu Trang -Thư ký Tòa án nhân dân tỉnh Thái Nguyên.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Thái Nguyên tham gia phiên tòa: Ông Nguyễn Bá Sơn - Kiểm sát viên trung cấp.

Ngày 04 tháng 3 năm 2019, tại Hội trường Tòa án nhân dân tỉnh Thái Nguyên xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự thụ lý số 02/2019/TLPT-HS ngày 02/01/2019, đối với bị cáo Hoàng Văn T do có kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân huyện Đồng Hỷ, tỉnh Thái Nguyên đối với bản án Hình sự sơ thẩm số 91/2018/HS-ST ngày 27/11/2018 của Tòa án nhân dân huyện Đồng Hỷ, tỉnh Thái Nguyên.

* Bị cáo bị kháng nghị:

Hoàng Văn T, sinh ngày 19/9/1993 tại tỉnh Thái Nguyên; Nơi ĐKHKTT: Xóm LC, xã T1L, huyện ĐH, tỉnh Thái Nguyên; nghề nghiệp: Làm ruộng; trình độ văn hóa: 9/12; dân tộc: Sán dìu; giới tính: Nam; tôn giáo: Không; quốc tịch: Việt Nam; con ông Hoàng Văn Đ, sinh năm 1970 và bà Bùi Thị D, sinh năm 1971; gia đình có 02 anh em, bị cáo là con thứ hai; chưa có vợ; tiền án, tiền sự: Không; bị cáo bị bắt tạm giữ, tạm giam từ ngày 08/7/2018 đến nay; hiện đang bị tạm giam tại Trại tạm giam Công an tỉnh Thái Nguyên. (Có mặt tại phiên tòa).

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: Hồi14^{h}15’ ngày 08/7/2018, Tổ công tác Công an huyện Đồng Hỷ, tỉnh Thái Nguyên làm nhiệm vụ tại khu vực xóm Đ1D1, xã NH, huyện ĐH, tỉnh Thái Nguyên thì phát hiện bắt quả tang Hoàng Văn T, sinh năm 1993, trú tại xóm LC, xã T1L, huyện ĐH, tỉnh Thái Nguyên có hành vi tàng trữ trái phép chất ma túy, kiểm tra thu giữ tại túi quần T đang mặc 01 túi nilon màu trắng bên trong có 02 gói giấy màu xanh, bên trong có chất bột màu trắng

nghi là heroine (T khai nhận là heroine). Tiến hành kiểm tra, tổ công tác phát hiện thu giữ tại túi quần phía trước bên trái T đang mặc 01 chiếc điện thoại di động nhãn hiệu GOLDBERG có vỏ màu đen, đã cũ. Ngoài ra tổ công tác còn thu giữ 01 chiếc xe mô tô nhãn hiệu YAMAHA loại xe Sirius gắn BKS: 20H9-7225. Tổ công tác đã lập biên bản bắt người phạm tội quả tang, thu giữ, niêm phong vật chứng theo quy định.

Hồi 17 giờ cùng ngày, khám xét khẩn cấp nơi của Hoàng Văn T, kết quả khám xét: Không thu giữ gì.

Tại biên bản cân xác định trọng lượng số chất bột màu trắng thu giữ của Hoàng Văn T là 0,264 gam. Lấy toàn bộ để làm mẫu gửi đi giám định tại Phòng kỹ thuật hình sự Công an tỉnh Thái Nguyên, niêm phong ký hiệu A1.

Tại bản kết luận giám định số 875/KL-PC54 ngày 13/7/2018 của Phòng kỹ thuật hình sự - Công an tỉnh Thái Nguyên kết luận: Chất bột màu trắng trong mẫu A1 gửi giám định là chất ma túy, loại heroine, có khối lượng 0,264 gam.

Tại cơ quan điều tra T khai nhận: Trưa ngày 08/7/2018, T mượn chiếc xe mô tô BKS: 20H9- 7225 của anh Nguyễn Đình H, sinh năm 1954, trú tại tổ 8, thị trấn T2C, huyện Đồng Hỷ đang gửi ở nhà anh Đặng Minh H1 để đi mua heroine tại khu vực bến xe khách Thái Nguyên cũ. T đã mua được 02 gói heroine với giá 400.000đ của một người phụ nữ không biết tên, địa chỉ. Sau đó T đi về đến xóm Đ1D1, xã NH, huyện ĐH, lấy một gói ra sử dụng hết một nửa, số còn lại T gói lại rồi cất cả hai gói vào túi nilon màu trắng để ở túi quần phía trước rồi đi về thì bị phát hiện, bắt quả tang thu giữ vật chứng.

Ngoài ra, T còn tự khai nhận: Khoảng 12 giờ ngày 06/5/2018, T mượn một chiếc xe mô tô, T không biết xe của ai, vì xe để ở xưởng mộc nhà anh Đặng Minh H1, sinh năm 1963, trú tại xóm SK, xã HT đi sang khu vực bến xe khách Thái Nguyên cũ để mua ma túy về sử dụng. Tại đó T đã gặp và mua của một người đàn ông không quen biết một gói heroine với giá 300.000đ. T mang về nhà chia được năm gói, bản thân sử dụng hết 01 gói, còn lại cất trong người, đến khoảng 15 giờ ngày 08/5/2018, có anh Bàn Văn C1, sinh năm 1995, trú quán xóm C2P, xã HT, huyện ĐH đến gặp T hỏi mua, T đã bán cho C1 một gói với giá 100.000đ.

Tiếp đó, khoảng 19 giờ ngày 04/7/2018, khi T đang ở xưởng gỗ nhà anh H1 thì có một người đàn ông gọi vào máy điện thoại của T hỏi có ma túy thì mang xuống xã XL, huyện YT4 bán cho người đàn ông không quen biết, nên T đã lấy 01 chiếc xe mô tô để ở xưởng mộc nhà anh H1 đi xuống xã XL, huyện YT4 để bán heroine với giá 100.000đ, sau khi mua bán xong, người đàn ông đó lại hẹn T trưa ngày hôm sau (tức ngày 05/7/2018) lại mang heroine xuống bán tiếp, nên

vào khoảng 12 giờ ngày 05/7/2018, T lại tiếp tục bán cho người đó 01 gói heroine với giá 100.000đ, tại khu vực xã XL, huyện YT4, tỉnh BG.

Tại bản án hình sự sơ thẩm số 91 ngày 27/11/2018 Toà án nhân dân huyện Đồng Hỷ, tỉnh Thái Nguyên đưa vụ án ra xét xử sơ thẩm, quyết định: Tuyên bố bị cáo Hoàng Văn T phạm tội "Mua bán trái phép chất ma túy"; áp dụng khoản 1, khoản 5 Điều 251; điểm r,s khoản 1 Điều 51 Bộ luật hình sự, xử phạt Hoàng Văn T 42 tháng tù. Thời hạn tù tính từ ngày 08/7/2018.

Ngoài ra bản án còn Quyết định hình phạt bổ sung; xử lý vật chứng, ấn định trách nhiệm chịu án phí và thông báo quyền kháng cáo theo luật định.

Ngày 05/12/2018,Viện kiểm sát nhân dân huyện Đồng Hỷ,tỉnh Thái Nguyên kháng nghị với nội dung: Việc áp dụng pháp luật của Tòa án nhân dân huyện Đồng Hỷ, tỉnh Thái Nguyên là chưa đúng quy định của pháp luật vì bị cáo thực hiện hành vi vào ngày 08/7/2018 khi bị bắt quả tang là tàng trữ trái phép 0,264 gam heroine nhằm bán trái phép cho người khác và đối chiếu với quy định của điểm e tiểu mục 3.3, mục 3, phần II của Thông tư liên tịch số 17/2007/TTLT-BCA-VKSNDTC-TANDTC ngày 24/12/2007 có quy định " 3.3. Mua bán trái phép chất ma túy" là một trong các hành vi sau đây a…e. Tàng trữ chất ma túy nhằm bán trái phép cho người khác. Như vậy hành vi tàng trữ trái phép chất ma túy nhằm bán cho người khác của Hoàng Văn T vào ngày 08/7/2018 đã đủ căn cứ và thỏa mãn tội " Mua bán trái phép chất ma túy". Ngoài ra vào ngày 08/5/2018 bị cáo T còn bán cho Bàn Văn C1 01 gói heroine với giá 100.000đ. Do đó bản cáo trạng của Viện kiểm sát nhân dân huyện Đồng Hỷ, tỉnh Thái Nguyên truy tố bị cáo Hoàng Văn T phạm tội "Mua bán trái phép chất ma túy" với tình tiết định khung theo điểm b khoản 2 Điều 251 Bộ luật hình sự là chính xác, đúng quy định của pháp luật. Đề nghị Tòa án nhân dân tỉnh Thái Nguyên xét xử phúc thẩm vụ án theo hướng sửa bản án sơ thẩm, tăng hình phạt đối với bị cáo Hoàng Văn T.

Tại phiên tòa đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Thái Nguyên giữ nguyên quyết định kháng nghị số 02 ngày 05/12/2018 của Viện kiểm sát nhân dân huyện Đồng Hỷ, tỉnh Thái Nguyên.

Bị cáo Hoàng Văn T khai nhận toàn bộ hành vi phạm tội của mình.

Phần kết luận tại phiên toà hôm nay: Sau khi phân tích đánh giá tính chất vụ án, nhân thân, các tình tiết tăng nặng giảm nhẹ trách nhiệm hình sự đối với bị cáo Hoàng Văn T và các vấn đề liên quan đến nội dung kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân huyện Đồng Hỷ, tỉnh Thái Nguyên. Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Thái Nguyên đề nghị Hội đồng xét xử phúc thẩm Tòa án nhân dân tỉnh Thái Nguyên xét xử. Chấp nhận kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân huyện Đồng Hỷ, tỉnh Thái Nguyên. Căn cứ điểm b khoản 1 Điều 355; điểm a

khoản 2 Điều 357 Bộ luật tố tụng hình sự, sửa bản án sơ thẩm số 91/2018/HSST ngày 27/11/2018 của Tòa án nhân dân huyện Đồng Hỷ, tỉnh Thái Nguyên; Áp dụng điểm b khoản 2 Điều 251; điểm r, s khoản 1 Điều 51 Bộ luật hình sự, xử phạt bị cáo Hoàng Văn T 07 năm tù đến 7 năm 06 tháng tù.

Bị cáo không tranh luận gì. Lời nói sau cùng bị cáo đề nghị Hội đồng xét xử xem xét xử phạt bị cáo mức án nhẹ nhất.

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] Kháng nghị số 02/QĐ-VKSĐH ngày 05/12/2018 của Viện kiểm sát nhân dân huyện Đồng Hỷ, tỉnh Thái Nguyên làm trong hạn luật định là hợp lệ được đưa ra xét xử theo trình tự phúc thẩm.

[2] Tại phiên tòa phúc thẩm hôm nay bị cáo Hoàng Văn T khai nhận toàn bộ hành vi phạm tội của mình, lời khai nhận tội của bị cáo là khách quan phù hợp với biên bản phạm tội quả tang, vật chứng thu giữ, kết luận giám định của cơ quan chuyên môn, lời khai của người làm chứng. Như vậy Hội đồng xét xử có đủ căn cứ xác định: Do nghiện ma túy nên ngày 08/7/2018 bị cáo Hoàng Văn T đã mượn xe mô tô BKS:20H9-7225 của ông Nguyễn Đình H đi đến bến xe khách Thái Nguyên mua 400.000đ heroine của một người phụ nữ bị cáo không quen biết, mục đích để sử dụng cho bản thân và bán kiếm lời, bị cáo đã sử dụng một ít và chưa kịp bán cho ai thì bị bắt quả tang thu vật chứng tổng cộng là 0,264 g heroine. Sau khi bị bắt bị cáo còn khai nhận vào ngày 08/5/2018 bị cáo đã bán cho Bàn Văn C1 trú tại xóm C2P, xã HT, huyện ĐH, tỉnh Thái Nguyên 01 gói heroine với giá 100.000đ. Ngoài ra bị cáo còn mang heroine sang xã XL, huyện YT4, tỉnh BG bán cho một người đàn ông không quen biết vào các ngày 04 và 05/7/2018. Hành vi bị cáo bán heroine cho người đàn ông ở xóm XL, huyện YT4, tỉnh BG cơ quan điều tra Công an huyện Đồng Hỷ, tỉnh Thái Nguyên đã chuyển tài liệu cho cơ quan cảnh sát điều tra công an huyện Yên Thế, tỉnh Bắc Giang điều tra xử lý theo thẩm quyền.

Với hành vi trên Toà án nhân dân huyện Đồng Hỷ đã xét xử bị cáo Hoàng Văn T về tội "Mua bán trái phép chất ma túy" là có căn cứ, đúng pháp luật. Tuy nhiên Tòa án nhân dân huyện Đồng Hỷ tỉnh Thái Nguyên áp dụng khoản 1 Điều 251 Bộ luật hình sự là chưa đầy đủ, chưa đúng với diễn biến hành vi phạm tội của bị cáo.

[3] Xét kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân huyện Đồng Hỷ, tỉnh Thái Nguyên Hội đồng xét xử xét thấy: Ngày 08/7/2018 bị cáo Hoàng Văn T đã có hành vi mua 0,264 gam heroine mục đích sử dụng và bán kiếm lời nhưng chưa kịp bán thì bị bắt quả tang, bị cáo T còn khai nhận trước đó bị cáo đã bán cho

Bàn Văn C1 01 gói heroine với giá 100.000đ. Theo Thông tư liên tịch số 17/2007/TTLT- BCA-VKSNDTC-TANDTC-BTP ngày 24/12/2007 tại tiểu mục 3.3, mục 3, phần II của Thông tư quy định "b. Mua bán trái phép chất ma túy là hành vi mua chất ma túy nhằm bán trái phép cho người khác…"; tại tiểu mục 2.3, mục 2, quy định về " Tình tiết phạm tội nhiều lần" được hiểu là đã có từ hai lần phạm tội trở lên… hai lần bán ma túy trở lên mà mỗi lần phạm tội có đủ yếu tố cấu thành tội phạm quy định tại khoản 1 điều luật tương ứng, đồng thời trong số các lần phạm tội đó chưa có lần nào bị truy cứu trách nhiệm hình sự…Như vậy ngoài lần bắt quả tang mà bị cáo mua mục đích để bán cho người khác, chưa kịp bán đã bị bắt là ngoài ý thức chủ quan của bị cáo, thì trước đó bị cáo đã bán heroine 01 lần cho Bàn Văn C1. Do đó đủ căn cứ xác định bị cáo phạm tội nhiều lần theo điểm b khoản 2 Điều 251 Bộ luật hình sự, nên chấp nhận kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân huyện Đồng Hỷ, tỉnh Thái Nguyên, sửa bản án sơ thẩm, tăng hình phạt đối với bị cáo Hoàng Văn T.

[4] Bản án sơ thẩm nhận định Thông tư liên tịch số 08/2015/VBHN-BCA ngày 31/12/2015 của Bộ công an thay thế Thông tư liên tịch số 17/2007/TTLT-BCA-VKSNDTC-TANDTC- BTP là không chính xác vì tại phần III Hiệu lực thi hành của Thông tư đã nêu rõ. Vấn đề này cấp sơ thẩm cần rút kinh nghiệm.

Đề nghị của Viện kiểm sát tại phiên toà hôm nay là có căn cứ.

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

[6] Bị cáo T không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm

Vì các lẽ trên, Hội đồng xét xử phúc thẩm Toà án nhân dân tỉnh Thái Nguyên.

QUYẾT ĐỊNH:

Căn cứ điểm b khoản 1 Điều 355; điểm a khoản 2 Điều 357 Bộ luật tố tụng hình sự.

Chấp nhận kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân huyện Đồng Hỷ. Sửa bản án hình sự sơ thẩm số 91 ngày 27/11/2018 của Tòa án nhân dân huyện Đồng Hỷ, tỉnh Thái Nguyên.

Tuyên bố: Bị cáo Hoàng Văn T phạm tội "Mua bán trái phép chất ma túy".

1.Áp dụng điểm b khoản 2 Điều 251; điểm r,s khoản 1 Điều 51 Bộ luật hình sự, xử phạt Hoàng Văn T 07 (bảy) năm tù. Thời hạn tù tính từ ngày 08/7/2018.

Căn cứ Điều 347 Bộ luật tố tụng hình sự. Tạm giam bị cáo với thời hạn 45 ngày kể từ ngày tuyên án để đảm bảo thi hành bản án.

2.Án phí: Áp dụng Điều 136 Bộ luật tố tụng hình sự; Nghị quyết số 326/2016/UBTVQH về án phí. Bị cáo Hoàng Văn T không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

3.Các quyết định khác của bản án sơ thẩm không bị kháng cáo kháng nghị 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*:**
- VKSTỉnhTN; Sở TP;
- TAND H. Đồng Hỷ;
- VKSND H. Đồng Hỷ;
- CA H.Đồng Hỷ;
- Trại Tạm giam;
- THADS H. Đồng Hỷ;
- Bị cáo;
- Lưu hồ sơ.

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

(đã ký)

Nguyễn Thị Lan Phương