TOÀ ÁN NHÂN DÂN CẤP CAO TẠI HÀ NỘI	**CỘNG HOÀ XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM** **Độc lập - Tự do - Hnh phúc**

Bản án số 730/2023/HS-PT
Ngày 20-9-2023

NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HOÀ XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM
TOÀ ÁN NHÂN DÂN CẤP CAO TẠI HÀ NỘI

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

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: ông Nguyễn Tất Nam;
Các Thẩm phán: ông Nguyễn Văn Cường;
ông Võ Hồng Sơn.

- ***Thư ký phiên toà***: ông Nguyễn Hoàng Long - Thư ký Toà án nhân dân cấp cao tại Hà Nội.

- ***Đại diện Viện kiểm sát nhân dân cấp cao tại Hà Nội tham gia phiên tòa****:* ông Nguyễn Trọng Vĩnh - Kiểm sát viên.

Ngày 19 tháng 9 năm 2023, tại trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Nghệ An, Tòa án nhân dân cấp cao tại Hà Nội xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự thụ lý số 827/2023/TLHS-PT ngày 07 tháng 8 năm 2023 đối với bị cáo Và Bá H, do có kháng cáo của bị cáo với Bản án số 105/2022/HS-ST ngày 28-7-2022 của Tòa án nhân dân tỉnh Nghệ An.

- *Bị cáo kháng cáo:*

Và Bá H sinh ngày 03-9-1993, tại huyện S, tỉnh Nghệ An; nơi cư trú: bản N, xã B, huyện S, tỉnh Nghệ An; quốc tịch: Việt Nam; dân tộc: Mông; giới tính: Nam; tôn giáo: không; nghề nghiệp: lao động tự do; trình độ học vấn: 11/12; con ông Và Xìa R và bà Lỳ Y C; có vợ là Dềnh Y N và 03 con; tiền án, tiền sự: không; bị tạm giữ, tạm giam ngày 29-5-2021; có mặt.

- *Người bào chữa cho bị cáo:* Luật sư Đặng Thanh B - Văn phòng luật sư T, Đoàn Luật sư tỉnh Nghệ An; có mặt.

Trong vụ án còn có bị cáo Hờ Bá S bị kết án về tội "Mua bán trái phép chất ma túy", không kháng cáo, không bị kháng nghị.

NỘI DUNG VỤ ÁN

Tòa án cấp sơ thẩm kết án Và Bá H về hành vi phạm tội như sau:

Vào khoảng tháng 10/2020, Và Bá H đi làm ăn tại tỉnh Xiêng Khoảng, Lào nên quen biết với Dềnh Bá C (sinh ngày 03/10/1989, hộ khẩu thường trú tại bản T, xã N, huyện S, tỉnh Nghệ An; hiện cư trú tại huyện Pẹc, tỉnh Xiêng Khoảng, Lào). C nhờ H tìm khách mua ma túy, nếu tìm được C sẽ trả tiền công cho H, H đồng ý. Vào tháng 4/2021, qua mạng xã hội facebook H quen một người phụ nữ tên N trú ở huyện A, tỉnh Nghệ An. N xin số điện thoại Zalo của H

và hỏi mua ma túy. H nói để liên lạc với người Lào hỏi nhưng thấy N Ca thật sự muốn mua ma túy nên H không hỏi. Đến đầu tháng 5/2021, có một người đàn ông (không rõ lai lịch, địa chỉ) kết bạn Zalo với H và giới thiệu là em của N. Quá trình trao đổi, H thấy người đàn ông này muốn mua ma túy nên đã báo giá 9.000 USD/02 bánh ma túy Heroine và 6.000 USD/01 kilogam ma túy đá. Ngày 27/5/2021, C sử dụng số điện thoại +8562092538810 gọi điện thoại cho H (thời điểm này H đang ở Lào) nói hiện tại đang có 06 (sáu) kilogam ma túy đá ở huyện Kỳ Sơn, tỉnh Nghệ An. Số ma túy này C định đem đi tỉnh Cao Bằng bán nhưng do dịch bệnh Covid-19 nên không đi được, C nhờ H tìm người mua ở tỉnh Nghệ An như đã trao đổi với nhau trước đây, H đồng ý. H liên lạc với người em trai của N qua Zalo. Sau khi trao đổi, người này đồng ý mua 06 (sáu) kilogam ma túy đá với giá 6.000 USD/01 kilogam và hẹn giao dịch vào tối ngày 29/5/2021 tại thị trấn Thạch Giám, huyện Tương Dương, tỉnh Nghệ An. H báo lại với C, C nói H từ Lào về Việt Nam gặp khách nhận tiền rồi đưa lên cửa khẩu Nậm Cắn ở huyện Kỳ Sơn cho C, C sẽ trả tiền công cho H, còn ma túy C sẽ cho người khác đi giao. Sau khi về Việt Nam, trưa ngày 29/5/2021, H điều khiển xe mô tô nhãn hiệu Jupiter RC, màu đỏ đen, biển số 37K1 173.82 đi từ nhà H ở bản N, xã B, huyện S đến thuê phòng nghỉ tại thị trấn Mường Xén, huyện Kỳ Sơn. Đến khoảng 17 giờ 30 phút ngày 29/5/2021, H nhận được cuộc gọi từ số điện thoại 0838978492 của một người đàn ông (không rõ lai lịch, địa chỉ) gọi đến số điện thoại 0396584262 của H. Người đàn ông này giới thiệu là người của C và nói với H ma túy đã được đưa qua thị trấn Mường Xén, huyện Kỳ Sơn. H và người đàn ông này hẹn một lúc nữa gặp nhau tại thị trấn Thạch Giám, huyện Tương Dương. Sau đó, H điều khiển xe mô tô Jupiter RC, biển số 37K1 173.82 đi đến điểm hẹn. Đến khoảng 21 giờ ngày 29/5/2021, H đi xe mô tô đến thị trấn THch Giám, huyện Tương Dương. Tại đây, H nhìn thấy hai người đàn ông dừng xe máy bên đường ở đoạn đường gần Trung tâm y tế huyện Tương Dương. Người đàn ông mặc áo trắng dài tay, đeo khẩu trang, đi xe mô tô Sirius, màu vàng đen, biển số 37K1 096.92 chở theo 01 (một) bao tải xác rắn màu trắng đặt ở giá để đồ phía trước. Người đàn ông còn lại mặc áo đen, đi xe mô tô Exciter, màu xanh, biển số 37K1 089.75 (tại Cơ quan điều tra, H mới biết người đàn ông mặc áo đen là bị cáo Hờ Bá S). Sau khi xác định một trong hai người đàn ông này đã dùng số điện thoại 0838978492 gọi cho mình, H nói S và người đàn ông mặc áo trắng chờ ở đây để H đi đón "khách" mua ma túy. H điều khiển xe mô tô đi tiếp khoảng 2 km nữa theo hướng Tương Dương- Vinh thì thấy 01 chiếc xe ô tô bán tải màu trắng (không rõ biển số) đang đỗ bên đường, trên xe có hai người đàn ông (H không rõ lai lịch, địa chỉ). Sau khi biết đây là "khách" mua ma túy, H đi xe mô tô phía trước dẫn đường và ra hiệu cho "khách" lái xe đi theo phía sau. Khi đi đến Trung tâm y tế huyện Tương Dương, H nói người đàn ông mặc áo trắng dài tay, đeo khẩu trang, đang ngồi trên xe mô tô Sirius, màu vàng đen, biển số 37K1 096.92 đưa ma túy lại cho "khách" kiểm tra, còn S vẫn đứng bên đường. Vào hồi 20 giờ 45 phút ngày 29/5/2021, tại khu vực đường Quốc lộ 7 thuộc địa phận khối Hòa Đông, thị trấn Thạch Giám, huyện Tương Dương, tỉnh Nghệ An, khi Và Bá H, Hờ Bá S và các đối tượng đang chuẩn bị giao dịch mua

bán ma túy thì bị tổ công tác thuộc phòng Cảnh sát điều tra tội phạm về ma túy Công an tỉnh Nghệ An phối hợp với Cơ quan Cảnh sát điều tra Công an huyện Tương Dương, tỉnh Nghệ An, Phòng phòng chống ma túy và tội phạm và Đồn Biên phòng Nậm Cắn thuộc Bộ đội Biên phòng tỉnh Nghệ An, Chi cục Hải quan cửa khẩu quốc tế Nậm Cắn thuộc Cục Hải quan tỉnh Nghệ An bắt quả tang cùng với vật chứng như đã nêu trên. Người đàn ông mặc áo trắng dài tay, đeo khẩu trang vứt lại 01 (một) bao tải xác rắn màu trắng chứa ma túy và chiếc xe mô tô Sirius, màu vàng đen, biển số 37K1 096.92 rồi bỏ cHy vào rừng, còn "khách" mua ma túy đi trên xe ô tô bán tải màu trắng (không rõ biển số) lái xe bỏ chạy (chiếc xe mô tô nhãn hiệu Jupiter RC, màu đỏ đen, biển số 37K1 173.82 thuộc quyền sở hữu của anh Và Rống L, sinh ngày 04/6/1981, trú tại bản N, xã B, huyện S, tỉnh Nghệ An, là anh trai của Và Bá H. Là không biết Và Bá H sử dụng xe mô tô của mình để làm phương tiện phạm tội. Ngày 01/12/2021, Cơ quan điều tra đã trả lại xe mô tô cho anh Và Rống L.

Hờ Bá S khai nhận: thông qua mạng xã hội facebook, Hờ Bá S quen biết với Hờ Bá O (sinh ngày 16/6/1992, trú tại bản T, xã , huyện S, tỉnh Nghệ An). S và O nhiều lần nói chuyện với nhau nhưng Ca gặp mặt nhau. Khoảng 16 giờ ngày 29/5/2021, O sử dụng số điện thoại 0838978492 gọi điện cho S rủ S cùng đưa ma túy đến thị trấn Thạch Giám, huyện Tương Dương, tỉnh Nghệ An để bán cho "khách" mua ma túy. O sẽ trả cho S 15.000.000 đồng tiền công sau khi bán được ma túy. S đồng ý đi trước dò đường, nếu gặp Công an sẽ gọi điện lại báo cho O. S mượn chiếc xe mô tô nhãn hiệu Exciter, màu xanh, biển số 37K1 089.75 của Hờ Bá C1, sinh năm 1980, trú tại bản T, xã N, huyện S, tỉnh Nghệ An. Theo chỉ dẫn của O, S điều khiển xe mô tô đi từ nhà mình ở bản T, xã N, huyện S, tỉnh Nghệ An xuống cầu Khe Chi thuộc địa phận khối Hòa Đông, thị trấn Thạch Giám, huyện Tương Dương, tỉnh Nghệ An. Khoảng 19 giờ cùng ngày, S đến điểm hẹn và đi tiếp khoảng 01 km nữa. Sau đó, S điều khiển xe mô tô quay lại cầu Khe Chi thì thấy một người đàn ông mặc áo trắng dài tay, đeo khẩu trang, đang ngồi trên xe mô tô Sirius, màu vàng đen, biển số 37K1 096.92 dừng chờ ở phía bên phải đường. Nhận ra O qua số điện thoại nên S cùng O dừng xe chờ tại đây. Một lúc sau, có một người đàn ông điều khiển xe mô tô nhãn hiệu Jupiter RC, màu đỏ đen, biển số 37K1 173.82 đến nhưng không nói gì và rời đi (tại Cơ quan điều tra, S mới biết người đàn ông đó là bị cáo Và Bá H). Sau đó, H điều khiển xe mô tô quay lại, đi theo phía sau có một chiếc xe ô tô bán tải màu trắng (không rõ biển số). Một lúc sau, O nhảy qua bên mương nước lấy 01 bao tải xác rắn màu trắng chứa ma túy đưa lại gần xe ô tô cho "khách" thì bị tổ công tác phát hiện, Và Bá H và Hờ Bá S bị bắt quả tang cùng với vật chứng như đã nêu trên. O bỏ chạy vào rừng, còn người ngồi trên xe ô tô bán tải màu trắng (không rõ biển số) lái xe bỏ chạy.

Kết luận giám định số 809/KL-PC09(Đ2-MT) ngày 04/6/2021 của Phòng kỹ thuật hình sự Công an Nghệ An kết luận: "Sáu mẫu chất rắn màu trắng (ký hiệu từ M1 đến M6) thu giữ của Và Bá H và Hờ Bá S gửi tới giám định đều là ma túy (Methamphetamine). Số chất rắn màu trắng (06 gói) thu giữ của Và Bá H và Hờ Bá S có tổng khối lượng là 5986,14 g".

Vật chứng của vụ án:

- Thu giữ 5.986,14 g ma túy Methamphetamine (đã lấy 381,33 gam gửi giám định, còn lại 5.604,81 gam);

- 01 (một) chiếc xe mô tô nhãn hiệu Sirius, màu vàng đen, biển số 37K1 096.92 của một đối tượng bỏ chạy để lại tại hiện trường. Chiếc xe đăng ký tên Lầu Y D (sinh năm 1994, trú tại bản T, xã N, huyện S, tỉnh Nghệ An, là vợ của Hờ Bá O). Cơ quan điều tra đã tách vật chứng để tiếp tục điều tra, làm rõ và xử lý theo đúng quy định của pháp luật;

- Thu giữ của Và Bá H 01 chiếc điện thoại di động nhãn hiệu Iphone 11 màu ghi tím;

- Thu giữ của Hờ Bá S 01 chiếc điện thoại di động nhãn hiệu Oppo A12 màu xanh, 01 (một) chiếc xe mô tô nhãn hiệu Exciter, màu xanh, biển số 37K1 089.75.

Tại Bản án số 105/2022/HS-ST ngày 28-7-2022, Tòa án nhân dân tỉnh Nghệ An đã áp dụng điểm b khoản 4 Điều 251; điểm s khoản 1 Bộ luật hình sự; xử phạt bị cáo Và Bá H tử hình về tội "Mua bán trái phép chất ma túy"; tiếp tục tạm giam bị cáo để bảo đảm thi hành án.

Hờ Bá S bị kết án tù chung thân về tội "Mua bán trái phép chất ma túy".

Ngoài ra, Tòa án cấp sơ thẩm còn quyết định việc xử lí vật chứng, về án phí theo quy định.

Sau khi xét xử sơ thẩm, ngày 29-7-2022, bị cáo Và Bá H kháng cáo xin giảm hình phạt.

Tại phiên tòa phúc thẩm:

Bị cáo Và Bá H thay đổi nội dung kháng cáo. Bị cáo thừa nhận hành vi làm trung gian mua bán chất ma túy cho các đối tượng, nhưng cho rằng việc bị cáo bị bắt về hành vi mua bán trái phép chất ma túy là do 1 cán bộ Công an tỉnh Nghệ An yêu cầu bị cáo làm trung gian, môi giới việc mua bán ma túy để cơ quan chức năng bắt các đối tượng khác. Bị cáo được khen thưởng và nhận tiền; tuy nhiên, bị cáo xác định không biết họ tên, địa chỉ người Công an này và chỉ làm quen qua mạng xã hội. Bị cáo khai đã được trả công 100.000.000 đồng, bị cáo bỏ số tiền này vào cốp xe máy, khi bị bắt không biết ai đã thu giữ số tiền này.

Đại diện Viện kiểm sát nhân dân cấp cao cho rằng việc Tòa án cấp sơ thẩm kết án bị cáo Và Bá H về tội "Mua bán trái phép chất ma túy" vì đã có hành vi mua bán trái phép 5986,14 gam ma túy Methamphetamine là đúng pháp luật; đề nghị giữ nguyên quyết định về tội danh, hình phạt của Tòa án cấp sơ thẩm đối với bị cáo.

Ý kiến Luật sư bào chữa cho bị cáo: về cơ bản bị cáo đã nhận tội, ngoài ra, các đối tượng chủ mưu của vụ án đã bỏ trốn; bị cáo H phạm tội với vai trò

giúp sức; bị cáo là dân tộc thiểu số nhận thức pháp luật còn hạn chế; đề nghị xem xét giảm hình phạt cho bị cáo.

NHẬN ĐỊNH CỦA TÒA ÁN

Trên cơ sở nội dung vụ án, căn cứ vào các tài liệu, chứng cứ có trong hồ sơ vụ án đã được kiểm tra, tranh tụng tại phiên tòa, Hội đồng xét xử nhận thấy:

[1]. Ngày 27/5/2021, Dềnh Bá C nhờ Và Bá H tìm người mua 06 kilogam ma túy đá, C sẽ trả tiền công cho H. Khoảng 17 giờ 30 phút ngày 29/5/2021, có người đàn ông tên O (không rõ lai lịch, địa chỉ) gọi điện thoại cho H nói là người của C và hẹn gặp H tại thị trấn Thạch Giám, huyện Tương Dương, tỉnh Nghệ An. H đi xe mô tô Jupiter RC, biển số 37K1 173.82 đến điểm hẹn thấy O đi xe mô tô Sirius, biển số 37K1 096.92 chở 01 bao tải xác rắn màu trắng chứa 06 cục ma túy (Methamphetamine) khối lượng 5986,14 gam đặt ở giá để đồ phía trước xe mô tô. Hờ Bá S đi xe mô tô Exciter, biển số 37K1 089.75 dò đường và cảnh giới cho O đi bán ma túy, O hứa trả cho S 15.000.000 đồng tiền công. Vào hồi 20 giờ 45 phút ngày 29/5/2021, tại đường Quốc lộ 7 thuộc địa phận khối Hòa Đông, thị trấn Thạch Giám, huyện Tương Dương, tỉnh Nghệ An, khi Và Bá H và Hờ Bá S đang chuẩn bị giao dịch mua bán ma túy thì bị tổ công tác của các cơ quan chức năng bắt quả tang. Trong quá trình điều tra, các bị cáo Và Bá H và Hờ Bá S thừa nhận hành vi phạm tội của mình. Lời khai nhận tội của các bị cáo phù hợp với nhau, phù hợp với các tài liệu, chứng cứ khác có trong hồ sơ vụ án.

Tại phiên tòa sơ thẩm và phúc thẩm, bị cáo Và Bá H cho rằng việc phạm tội là do 1 cán bộ Công an yêu cầu bị cáo môi giới việc mua bán trái phép chất ma túy, để cơ quan chức năng truy bắt các đối tượng liên quan là không có căn cứ. Tòa án cấp sơ thẩm kết án bị cáo Và Bá H về tội "Mua bán trái phép chất ma túy" theo quy định tại điểm b khoản 4 Điều 251 Bộ luật hình sự là có căn cứ, không oan.

Hành vi phạm tội của bị cáo thuộc trường hợp đặc biệt nghiêm trọng. Bị cáo Và Bá H phạm tội với vai trò tích cực, là trung gian giao dịch mua bán ma túy cho các đối tượng. Trong quá trình giải quyết vụ án, bị cáo đã khai nhận hành vi bị cáo đã thực hiện; đây là tình tiết giảm nhẹ đối với bị cáo.

Xem xét đầy đủ, toàn diện các tình tiết của vụ án, mức độ phạm tội và tính chất đặc biệt nghiêm trọng của vụ án, xét thấy việc Tòa án cấp sơ thẩm đã áp dụng mức hình phạt cao nhất của khung hình phạt đối với bị cáo là đúng pháp luật. Không có căn cứ chấp nhận kháng cáo của bị cáo Và Bá H.

[2]. Các quyết định khác của bản án sơ thẩm không có kháng cáo, kháng nghị theo thủ tục phúc thẩm đã có hiệu lực pháp luật.

[3]. Về án phí: bị cáo phải nộp án phí phúc thẩm theo quy định.

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH

1. Căn cứ vào điểm a khoản 1 Điều 355, Điều 356 Bộ luật tố tụng hình sự. Không chấp nhận kháng cáo của bị cáo Và Bá H và giữ nguyên Bản án số 105/2022/HS-ST ngày 28-7-2022 của Tòa án nhân dân tỉnh Nghệ An như sau: áp dụng điểm b khoản 4 Điều 251; điểm s khoản 1 Điều 51; Điều 40 Bộ luật hình sự; xử phạt bị cáo Và Bá H tử hình về tội "Mua bán trái phép chất ma túy". Tiếp tục tạm giam bị cáo để bảo đảm thi hành án.

2. Các quyết định khác của bản án sơ thẩm nêu trên đã có hiệu lực pháp luật.

3. Bị cáo Và Bá H phải nộp 200.000 đồng án phí phúc thẩm.

Trong thời hạn 07 ngày kể từ ngày bản án có hiệu lực pháp luật, Và Bá H được gửi đơn xin ân giảm lên Chủ tịch nước.

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

***Nơi nhận*:**
- VKSNDCC tại Hà Nội;
- TAND tỉnh Nghệ An;
- VKSND tỉnh Nghệ An;
- Công an tỉnh Nghệ An;
- Trại tạm giam CA tỉnh Nghệ An (02 bản để giao cho bị cáo 01 bản);
- Cục T.H.A DS tỉnh Nghệ An;
- Lưu: Hồ sơ vụ án, Phòng HC-TP.

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

Nguyễn Tất Nam