

**TÒA ÁN NHÂN DÂN
TỈNH NGHỆ AN**

**CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM
Độc lập - Tự do - Hạnh phúc**

Bản án số: 109/2020/HS-PT
Ngày: 28 - 7 - 2020

**NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM
TÒA ÁN NHÂN DÂN TỈNH NGHỆ AN**

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

Thẩm phán – Chủ tọa phiên tòa: Ông Ngô Sỹ Tiến.

Các Thẩm phán: Ông Nguyễn Đức Thi,
Ông Nguyễn Anh Sơn.

- Thư ký phiên tòa: Bà Đặng Thị Phương - Thư ký Tòa án nhân dân tỉnh Nghệ An.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Nghệ An tham gia phiên tòa: Bà Lang Thị Lan Hương - Chức vụ Kiểm sát viên.

Ngày 28 tháng 7 năm 2020, tại trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Nghệ An xét xử công khai vụ án Hình sự phúc thẩm thụ lý số: 101/2020/TLPT-HS, ngày 02 tháng 6 năm 2020, đối với bị cáo Lưu Văn N, do có kháng cáo của bị cáo đối với Bản án hình sự sơ thẩm số: 11/2020/HS-ST, ngày 22 tháng 4 năm 2020, của Tòa án nhân dân huyện Thanh Chương, tỉnh Nghệ An, theo quyết định đưa vụ án ra xét xử số 231/2020/QĐXXPT – HS, ngày 16 tháng 7 năm 2020 của Tòa án nhân dân tỉnh Nghệ An.

- Bị cáo có kháng cáo:

Họ và tên: Lưu Văn N (*tên gọi khác: không*), Sinh ngày 05 tháng 8 năm 1990, tại xã TT, huyện T, tỉnh Nghệ An; Nơi cư trú: xóm 3, xã TT, huyện T; Nghề nghiệp: Lao động tự do; Trình độ văn hóa: 10/12; Dân tộc: Kinh; Tôn giáo: không; Quốc tịch: Việt Nam; Con ông Lưu Văn S, sinh năm 1964 và bà Hoàng Thị Th, sinh năm 1966; Vợ Nguyễn Thị Ng, sinh năm 1991; Con: có 02 con, lớn nhất sinh năm 2015, con nhỏ nhất sinh năm 2019.

Tiền án: không; Tiền sự: Ngày 14/11/2019, bị Công an phường N, thị xã C xử phạt hành chính về hành vi đánh bạc, đã chấp hành xong ngày 14/01/2019.

Bị cáo bị tạm giữ từ ngày 25/12/2019 đến ngày 31/12/2019 được tại ngoại. Bị cáo 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:

Vào ngày 18/12/2019, Lưu Văn N thông qua mạng xã hội facebook đã đặt mua một số pháo gồm các loại với tổng số tiền 6.200.000 đồng nhằm mục đích có ai hỏi thì bán. Đến 19 giờ ngày 25/12/2019, N lấy 08 khối pháo đem đi bán thì bị tổ công tác Công an huyện Thanh Chương đang làm nhiệm vụ tại xóm 4, xã TT, huyện T, tỉnh Nghệ An phát hiện bắt quả tang. Tang vật thu giữ gồm: 03 khối hình chữ nhật có hình thù đặc điểm giống nhau, kích thước 16 x 16 x 10 cm, bên ngoài vỏ mỗi khối được bọc giấy bóng in chữ nước ngoài, bên trong mỗi khối chứa 49 khối trụ tròn đường kính 02 cm chiều cao 10 cm (Nghị là pháo); 05 khối hình chữ nhật có hình thù đặc điểm giống nhau, kích thước 13 x 13 x 10 cm, bên ngoài vỏ mỗi khối được bọc giấy bóng in chữ ngược ngoài, bên trong mỗi khối chứa 36 khối trụ tròn đường kính 02 cm, chiều cao 10 cm (Nghị là pháo). Khám xét khẩn cấp chỗ ở của N, Cơ quan cảnh sát điều tra Công an huyện Thanh Chương thu giữ tại phòng ngủ 02 khối hình chữ nhật có hình thù đặc điểm giống nhau, kích thước 16 x 16 x 10 cm, bên ngoài vỏ mỗi khối được bọc giấy bóng in chữ ngược ngoài, bên trong mỗi khối chứa 49 khối trụ tròn đường kính 02 cm chiều cao 10 cm (Nghị là pháo); Thu giữ tại khu vực bếp 12 hình trụ tròn, dạng ống được liên kết với nhau bằng dây dẫn màu xanh, bọc ngoài bằng giấy bóng in chữ ngược ngoài, kích thước mỗi khối trụ tròn cao 20cm, đường kính 03cm (Nghị là pháo);

Tại biên bản mở niêm phong vật chứng xác định khối lượng lấy mẫu giám định và niêm phong lại ngày 26/12/2019, của Cơ quan cảnh sát điều tra Công an huyện Thanh Chương đã xác định được 08 khối hình hộp chữ nhật thu giữ khi bị bắt quả tang Lưu Văn N có tổng khối lượng là 10,293 kg; 02 khối hình chữ nhật và 12 hình trụ tròn dạng ống thu giữ khi khám xét chỗ ở của Lưu Văn N có tổng khối lượng là 4,407 kg.

Tại Bản kết luận giám định số 53/KL – PC09 (DD2 – CN) ngày 30/12/2019 của Phòng kỹ thuật hình sự Công an tỉnh Nghệ An kết luận: “Các mẫu vật ký hiệu M1, M2, M3, M4 thu giữ của Lưu Văn N gửi tới giám định là pháo có đầy đủ đặc tính của pháo nổ (có chứa thuốc pháo và khi bị kích thích hoặc khi đốt có gây tiếng nổ)”

Với nội dung như trên, Bản án sơ thẩm số: 11/2020/HSST, ngày 22 tháng 4 năm 2020 của Tòa án nhân dân huyện Thanh Chương, tỉnh Nghệ An đã quyết định:

Tuyên bố bị cáo Lưu Văn N phạm tội “Buôn bán hàng cấm”

Áp dụng điểm c khoản 1 Điều 190; điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51 của Bộ luật Hình sự.

Xử phạt: Lưu Văn N 20 (hai mươi) tháng tù. Thời hạn tù tính từ ngày bắt bị cáo thi hành án nhưng được trừ đi thời hạn tạm giữ từ ngày 25/12/2019 đến ngày 31/12/2019.

Ngoài ra Bản án còn tuyên xử lý vật chứng, án phí, quyền kháng cáo của bị cáo theo quy định của pháp luật.

Ngày 04/5/2020, bị cáo Lưu Văn N làm đơn kháng cáo với nội dung xin được xin được giảm nhẹ hình phạt và hưởng án treo

Tại phiên tòa phúc thẩm, bị cáo Lưu Văn N giữ nguyên nội dung kháng cáo.

Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Nghệ An tham gia phiên tòa phát biểu quan điểm: Bị cáo kháng cáo trong thời hạn luật định, nội dung, hình thức kháng cáo phù hợp với quy định của pháp luật cho nên có căn cứ để được cấp phúc thẩm xem xét. Về nội dung kháng cáo của bị cáo xét thấy bản án sơ thẩm đã xử phạt bị cáo hình phạt tù về tội “Buôn bán hàng cấm” là đúng pháp luật. Bị cáo có một tiền sự về hành vi đánh bạc, vì vậy, việc bị cáo xin cấp phúc thẩm cho được hưởng án treo là không thể chấp nhận được. Tuy nhiên với tính chất hành vi, khối lượng hàng cấm, bị cáo có hai tình tiết giảm nhẹ như cấp sơ thẩm đánh giá, bản án sơ thẩm xử phạt bị cáo 20 tháng tù là có phần nghiêm khắc. Từ nhận định trên, Kiểm sát viên đề nghị hội đồng xét xử áp dụng điểm b khoản 1 Điều 355, điểm c khoản 1, Điều 357 của Bộ luật tố tụng hình sự năm 2015, chấp nhận một phần kháng cáo của bị cáo, sửa bản án sơ thẩm, giảm một phần hình phạt cho bị cáo. Căn cứ vào điểm c khoản 1 Điều 190, điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51 Bộ luật hình sự năm 2015, đề nghị hội đồng xét xử, xử phạt bị cáo Lưu Văn N từ 12 đến 15 tháng tù; thời hạn tù tính từ ngày bắt bị cáo để thi hành án nhưng trừ thời gian tạm giữ cho bị cáo.

Bị cáo không tranh luận, chỉ đề nghị Hội đồng xét xử xem xét giảm nhẹ cho bị cáo và cho bị cáo được hưởng án treo.

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 tính hợp pháp của đơn kháng cáo: Chủ thể kháng cáo, thời hạn kháng cáo và hình thức đơn kháng cáo của bị cáo Lưu Văn N phù hợp với quy định pháp luật nên có cơ sở để được xem xét theo trình tự, thủ tục phúc thẩm.

[2] Xét hành vi phạm tội của các bị cáo Lưu Văn N, thấy rằng:

Tại phiên tòa, bị cáo khai nhận toàn bộ hành vi phạm tội của mình phù hợp với các tài liệu, chứng cứ khác có trong hồ sơ vụ án nên có đủ căn cứ để khẳng định: Vào khoảng 19 giờ ngày 25/12/2019, Lưu Văn N đã có hành vi đưa 10,293 kg pháo nổ đi bán thì bị lực lượng Công an huyện Thanh Chương phát hiện bắt quả tang. Quá trình khám xét chỗ ở của Lưu Văn N cơ quan cảnh sát điều tra Công an huyện Thanh Chương còn thu giữ 02 khối hình chữ nhật và 12 hình trụ tròn dạng ống, khối lượng là 4,407 kg, đây là pháo nổ mà N cất giữ với mục đích bán để kiếm lời. Như vậy tổng khối lượng pháo nổ mà Lưu Văn N đã mua qua mạng xã hội với mục đích để bán để kiếm lời là 14,7 kg.

[3] Xét nội dung kháng cáo xin được giảm nhẹ hình phạt Hội đồng xét xử thấy:

Hành vi phạm tội của bị cáo là nguy hiểm cho xã hội, hành vi buôn bán, tàng trữ, sử dụng trái phép pháo nổ là hành vi bị Nhà nước nghiêm cấm. Hành vi đó đã gây ảnh hưởng đến trật tự, an toàn xã hội. Chỉ vì muốn có tiền tiêu xài nên bị cáo đã bất chấp các quy định của pháp luật. Chính vì vậy phải lên mức hình phạt tương xứng và cần cách ly bị cáo ra xã hội một thời gian là cần thiết. Nhưng cũng xét, tại cơ quan điều tra cũng như tại phiên tòa bị cáo đã thành khẩn khai báo hành vi phạm tội của mình, bị cáo tỏ ra ăn năn hối cải. Ông, bà nội của bị cáo đều được Nhà nước tặng Bằng khen vì đã có công trong kháng chiến chống Mỹ cứu nước. Cấp sơ thẩm đã coi đó là những tình tiết giảm nhẹ như quy định tại điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51 Bộ luật hình sự là đúng pháp luật. Tuy nhiên, tòa án cấp sơ thẩm xử phạt bị cáo mức án 20 tháng tù có phần quá nghiêm khắc. Vì vậy, Hội đồng xét xử phúc thẩm xét thấy cần chấp nhận một phần kháng cáo của bị cáo, xem xét giảm nhẹ cho bị cáo một phần hình phạt để thể hiện sự khoan hồng của pháp luật tạo điều kiện cho bị cáo cải tạo, sớm hòa nhập cộng đồng xã hội.

[4] Đối với kháng cáo xin được hưởng án treo của bị cáo, Hội đồng xét xử phúc thẩm xét thấy rằng mặc dù bị cáo có nơi cư trú rõ ràng và đã thật sự ăn năn hối cải về hành vi phạm tội của mình. Tuy nhiên, ngày 14/11/2019, bị cáo đã bị Công an phường Nghi Hòa, thị xã Cửa Lò, tỉnh Nghệ An xử phạt hành chính về hành vi đánh bạc, điều đó xác định nhân thân của bị cáo không tốt, vì vậy không thể chấp nhận kháng cáo của bị cáo xin được hưởng án treo.

[4] Về án phí: Bị cáo được chấp nhận một phần nội dung kháng cáo nên không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm theo quy định.

[5] Các quyết định khác của bản án sơ thẩm không có kháng cáo, kháng nghị đã có hiệu lực pháp luật kể từ thời điểm hết thời hạn kháng cáo, kháng nghị.

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH

Căn cứ vào điểm b khoản 1 Điều 355, điểm c khoản 1, Điều 357 của Bộ luật tố tụng hình sự năm 2015,

Chấp nhận một phần kháng cáo của bị cáo Lưu Văn N, sửa bản án sơ thẩm, giảm hình phạt cho bị cáo.

Căn cứ vào điểm c khoản 1 Điều 190, điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51 Bộ luật hình sự năm 2015,

Tuyên bố bị cáo Lưu Văn N phạm tội: “Buôn bán hàng cấm”

- Xử phạt: Bị cáo Lưu Văn N 12 (mười hai) tháng tù. Thời hạn tù tính từ ngày bắt bị cáo để thi hành án nhưng được trừ đi thời hạn tạm giữ từ ngày 25/12/2019 đến ngày 31/12/2019.

Về án phí hình sự phúc thẩm: Áp dụng Nghị quyết số 326/2016/UBTVQH14 ngày 30/12/2016, của Ủy ban thường vụ Quốc hội quy định về mức thu, miễn giảm, thu, nộp, quản lý và sử dụng án phí và lệ phí Tòa án, bị cáo Lưu Văn N không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

Các quyết định khác của bản án sơ thẩm không có kháng cáo, kháng nghị đã có hiệu lực pháp luật kể từ thời điểm hết thời hạn kháng cáo, kháng nghị.

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

Nơi nhận:

- Bị cáo
- VKSND tỉnh Nghệ An,
- TAND H. Thanh Chương,
- VKSND H. Thanh Chương,
- Công an H. Thanh Chương,
- CCTHADS H. Thanh Chương,
- Lưu HSVA, VP

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

(Đã ký)

Ngô Sỹ Tiến