

**TÒA ÁN NHÂN DÂN
TỈNH CAO BẰNG**

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

Bản án số: 16/2022/HS-PT
Ngày: 08-4-2022

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

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

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Bà Nông Biên Hòa.

Các thẩm phán: Bà Nguyễn Thị Vân Khánh.

Ông Hoàng Văn Thụ.

- Thư ký phiên tòa: Ông Hoàng Duy Phong, Thư ký Tòa án nhân dân tỉnh Cao Bằng.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Cao Bằng tham gia phiên tòa:
Bà Nông Thị Thùy Dương - Kiểm sát viên.

Ngày 08 tháng 4 năm 2022 tại trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Cao Bằng xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự thụ lý số: 13/2022/TLPT-HS ngày 03 tháng 3 năm 2022 đối với bị cáo Đinh Cửu L do có kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Cao Bằng đối với Bản án hình sự sơ thẩm số: 04/2022/HS-ST ngày 21 tháng 01 năm 2022 của Tòa án nhân dân huyện T, tỉnh Cao Bằng.

- Bị cáo bị kháng nghị:

Họ và tên: **Đinh Cửu L** (tên gọi khác: Không), sinh ngày 10 tháng 11 năm 1991 tại Đ, T, Cao Bằng.

Nơi đăng ký hộ khẩu thường trú và chỗ ở: Xóm B, xã Đ, huyện T, tỉnh Cao Bằng; nghề nghiệp: Trồng trọt; trình độ văn hóa: 12/12; giới tính: Nam; dân tộc: Tày; tôn giáo: Không; quốc tịch: Việt Nam; con ông Đinh Văn S, sinh năm 1955 và bà Nông Thị L, sinh năm 1962; có vợ: Đặng Thị L, sinh năm 1997 và 01 con.

Tiền án: Ngày 22/9/2017, Tòa án nhân dân huyện T, tỉnh Cao Bằng xử phạt 24 tháng tù về tội Trộm cắp tài sản; Ngày 22/3/2018, Tòa án nhân dân tỉnh Cao Bằng xử phạt 24 tháng tù về tội Trộm cắp tài sản, tổng hợp hình phạt của 02 bản án là 04 năm tù.

Tiền sự: Ngày 26/8/2021, Công an huyện T, tỉnh Cao Bằng xử phạt hành chính về hành vi Đánh bạc.

Bị cáo bị bắt, tạm giữ, tạm giam từ ngày 01/12/2021, hiện nay đang tạm giam tại Nhà tạm giữ Công an huyện T, tỉnh Cao Bằng; 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 11 giờ ngày 01/12/2021, Tổ Công tác đội hình sự kinh tế ma túy công an huyện T và Đoàn Biên phòng Đ đang làm nhiệm vụ tại khu vực trạm kiểm sát chống dịch mốt 953 thuộc Xóm P, xã Đ, huyện T, tỉnh Cao Bằng phát hiện và bắt quả tang Đinh Cửu L đang điều khiển xe mô tô nhãn hiệu Honda Wave mang biển kiểm soát 11B1-337.xx có hành vi tàng trữ trái phép chất ma túy. Kiểm tra trên người đối tượng phát hiện thu giữ tại túi quần đằng sau bên phải đối tượng đang mặc trên người có 01 gói nhỏ được gói bằng ni lon màu trắng, mở bên trong phát hiện 01 gói nhỏ bằng vỏ bao thuốc lá, mở gói nhỏ vỏ bao thuốc lá bên trong có chất bột màu trắng (L khai là Heroine); Tại túi áo khoác bên trái đối tượng đang mặc trên người 01 điện thoại di động nhãn hiệu NOKIA màu trắng, đã qua sử dụng; Tổ công tác đã niêm phong và tạm giữ số tang vật trên theo quy định.

Ngày 01/12/2021, Cơ quan Cảnh sát điều tra Công an huyện T, tỉnh Cao Bằng phối hợp với Viện kiểm sát nhân dân huyện T tiến hành cân xác định trọng lượng, số chất bột thu giữ của Đinh Cửu L: Kết quả cân xác định trọng lượng số ma túy của L có trọng lượng tịnh là: 0,14 gam.

Ngày 02/12/2021, Cơ quan Cảnh sát điều tra Công an huyện T đã ra Quyết định trưng cầu giám định số 32 gửi Phòng kỹ thuật hình sự - Công an tỉnh Cao Bằng để giám định đối với số chất bột màu trắng ngà (Nghi là Heroine) thu giữ của Đinh Cửu L. Tại bản Kết luận giám định số: 1412/GĐMT ngày 16/12/2021 của Phòng Kỹ thuật Hình sự - Công an tỉnh Cao Bằng, kết luận: Chất bột màu trắng bên trong gửi giám định là ma túy, loại: Heroine.

Tại cơ quan điều tra Đinh Cửu L khai nhận: Bản thân bắt đầu sử dụng trái phép chất ma túy từ đầu năm 2021, L mua ma túy về sử dụng và bán lại nhiều lần cho nhiều người khác nhau, cụ thể: Khoảng cuối tháng 08/2021 bán cho Đinh Văn H, sinh năm 2004, trú tại xóm P, xã Đ, huyện T, tỉnh Cao Bằng 03 lần, lần thứ nhất bán 01 gói heroine với giá 100.000đ, lần thứ hai bán 01 gói heroine với giá 200.000đ, lần thứ ba bán 01 gói heroine với giá 100.000đ. Các

lần mua bán L và H trao đổi với nhau trước qua điện thoại, bằng ứng dụng tin nhắn “MESSENGER” của mạng xã hội FACEBOOK, địa điểm mua bán cả 03 lần là ở gần nhà cũ của Đinh Cửu L tại xóm P, xã Đ, huyện T, tỉnh Cao Bằng. Cuối tháng 8/2021, L bán cho Đàm Quang C, sinh năm 1984, trú tại xóm K, xã Đ, huyện T, tỉnh Cao Bằng 01 lần, 01 gói heroine với giá 200.000đ tại dốc KL thuộc xóm B, xã Đ, huyện T, tỉnh Cao Bằng.

Tại cơ quan điều tra Đinh Cửu L khai nhận toàn bộ hành vi phạm tội của mình, lời khai của Đinh Cửu L phù hợp với lời khai của Đinh Văn H, Đàm Quang C.

Tại Bản án hình sự sơ thẩm số: 04/2022/HS-ST ngày 21/01/2022 của Tòa án nhân dân huyện T, tỉnh Cao Bằng đã quyết định:

1. Căn cứ điểm b khoản 2 Điều 251; Điều 38; điểm s khoản 1 Điều 51; khoản 2 Điều 51 Bộ luật Hình sự 2015.

- Tuyên bố bị cáo Đinh Cửu L - phạm tội: “Mua bán trái phép chất ma túy”.

Xử phạt bị cáo Đinh Cửu L - 07 (bảy) năm tù, thời gian thụ hình được tính kể từ ngày 01/12/2021.

Ngoài ra án sơ thẩm cũng đã quyết định về việc xử lý vật chứng, án phí và quyền kháng cáo của những người tham gia tố tụng.

Sau khi xét xử sơ thẩm, bị cáo Đinh Cửu L không kháng cáo.

Ngày 18/02/2022, Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Cao Bằng ban hành Quyết định kháng nghị phúc thẩm số: 02/QĐKN-VKSCB đối với Bản án hình sự sơ thẩm số: 04/2022/HS-ST ngày 21/01/2022 của Tòa án nhân dân huyện T, tỉnh Cao Bằng về phần hình phạt. Đề nghị Tòa án nhân dân tỉnh Cao Bằng xét xử phúc thẩm vụ án theo hướng áp dụng điểm b khoản 1 Điều 355; điểm a khoản 2 Điều 357 Bộ luật tố tụng Hình sự, sửa bản án sơ thẩm: Tăng hình phạt đối với bị cáo Đinh Cửu L.

*** Tại phiên toà phúc thẩm:**

Bị cáo Đinh Cửu L thừa nhận hành vi phạm tội của mình bị Tòa án nhân dân huyện T, tỉnh Cao Bằng xét xử về tội “Mua bán trái phép chất ma túy” là đúng, không oan.

Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Cao Bằng vẫn giữ nguyên Quyết định kháng nghị phúc thẩm số: 02/QĐKN-VKSCB ngày 18/02/2022 của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Cao Bằng đối với Bản án hình sự sơ thẩm số: 04/2022/HS-ST ngày 21/01/2022 của Tòa án nhân dân huyện T, tỉnh Cao Bằng và nhận định: Tòa án cấp sơ thẩm tuyên bố bị cáo Đinh Cửu L phạm tội “Mua

bán trái phép chất ma túy” là đúng quy định của pháp luật. Tuy nhiên, bị cáo L có tiền án chưa được xóa án tích là tình tiết tăng nặng, tái phạm quy định tại điểm h khoản 1 Điều 52 của Bộ luật Hình sự. Tòa án nhân dân huyện T, tỉnh Cao Bằng không áp dụng tình tiết tăng nặng trách nhiệm hình sự này đối với bị cáo là chưa đầy đủ. Mặt khác, trong vụ án này, bị cáo L đã nhiều lần bán ma túy cho các đối tượng ma túy xác định được là 05 lần với số tiền là 600.000 đồng nhưng Tòa án cấp sơ thẩm không nhận định và xem xét số tiền thu lợi bất chính này là chưa đầy đủ. Do vậy, việc Tòa án cấp sơ thẩm xử phạt bị cáo Đinh Cửu L 07 năm tù về tội Mua bán trái phép chất ma túy là không đúng với tính chất, mức độ hậu quả của hành vi phạm tội và nhân thân của bị cáo. Đề nghị Hội đồng xét xử đề nghị áp dụng điểm 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, sửa một phần bản án sơ thẩm về hình phạt, tăng mức hình phạt và áp dụng điểm b khoản 2 Điều 251; điểm s khoản 1 và khoản 2 Điều 51; điểm h khoản 1 Điều 52; Điều 38 của Bộ luật Hình sự, xử phạt bị cáo Đinh Cửu L từ 07 năm 06 tháng đến 08 năm tù; Áp dụng Điều 47 của Bộ luật Hình sự, Điều 106 của Bộ luật Tố tụng hình sự, truy thu đối với bị cáo Đinh Cửu L số tiền do phạm tội mà có.

Bị cáo không có ý kiến gì tranh luận.

Trong lời nói sau cùng, bị cáo đề nghị Hội đồng xét xử giảm hình phạt.

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]. Hành vi phạm tội:

Lời khai của bị cáo Đinh Cửu L tại phiên tòa phúc thẩm hoàn toàn phù hợp với các tài liệu, chứng cứ đã được thu thập có trong hồ sơ vụ án và đủ căn cứ kết luận: Khoảng cuối tháng 8/2021, Đinh Cửu L đã nhiều lần sang thị trấn T, huyện Q, tỉnh Cao Bằng mua ma túy để sử dụng và chia nhỏ bán trái phép chất ma túy cho: Đinh Văn H 03 lần, mỗi lần 01 tép Heroine với tổng số tiền là 400.000 đồng; bán cho Đàm Quang C 01 lần, 01 tép Heroine với số tiền 200.000 đồng. Số ma túy thu giữ được của Đinh Cửu L có tổng khối lượng là 0,14 gam.

Với hành vi trên, Tòa án cấp sơ thẩm đã tuyên bị cáo Đinh Cửu L phạm tội: “Mua bán trái phép chất ma túy” theo điểm b khoản 2 Điều 251 của Bộ luật Hình sự là có căn cứ, đúng pháp luật.

[2]. Xét kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Cao Bằng:

Bản án sơ thẩm đã áp dụng điểm b khoản 2 Điều 251; điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51; Điều 38 Bộ luật hình sự, tuyên bố bị cáo Đinh Cửu L phạm tội: “Mua bán trái phép chất ma túy” xử phạt 07 năm tù. Bản án sơ thẩm xét xử

bị cáo Đinh Cửu L về tội Mua bán trái phép chất ma túy là có căn cứ, đúng người, đúng tội. Tuy nhiên, bị cáo có tiền án chưa được xóa án tích, là tình tiết tăng nặng trách nhiệm hình sự “tái phạm” được quy định tại điểm h khoản 1 Điều 52 của Bộ luật Hình sự, Tòa án cấp sơ thẩm đã không nhận định và áp dụng tình tiết tăng nặng nêu trên. Mặt khác, trong vụ án này bị cáo đã nhiều lần bán ma túy cho các đối tượng sử dụng ma túy xác định được 04 lần với số tiền là 600.000 đồng nhưng Tòa án cấp sơ thẩm không nhận định và xem xét truy thu số tiền do phạm tội mà có theo quy định tại Điều 47 Bộ luật hình sự là thiếu sót. Xét thấy cấp sơ thẩm nhận định và tuyên phạt bị cáo mức án 07 năm tù là không đúng với tính chất, mức độ hậu quả của hành vi phạm tội, nhân thân bị cáo.

Xét thấy quan điểm của đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Cao Bằng kháng nghị Bản án sơ thẩm của Tòa án nhân dân huyện T, tỉnh Cao Bằng theo hướng sửa một phần bản án sơ thẩm, tăng hình phạt và truy thu tiền thu lợi bất chính đối với bị cáo Đinh Cửu L là có căn cứ phù hợp với nhận định của Hội đồng xét xử nên cần chấp nhận.

[3]. Về án phí:

Bị cáo Đinh Cửu L không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

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

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH

1. Căn cứ điểm 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 Cao Bằng, sửa Bản án hình sự sơ thẩm số: 04/2022/HS-ST ngày 22/01/2022 của Tòa án nhân dân huyện T, tỉnh Cao Bằng về phần hình phạt.

- Căn cứ điểm b khoản 2 Điều 251; điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51; điểm h khoản 1 Điều 52; Điều 38 của Bộ luật Hình sự, xử phạt bị cáo Đinh Cửu L 07 (bảy) năm 06 (sáu) tháng tù về tội “Mua bán trái phép chất ma túy”, thời hạn chấp hành án phạt tù được tính từ ngày bị cáo bị bắt, tạm giữ, tạm giam ngày 01/12/2021.

- Căn cứ Điều 47 của Bộ luật Hình sự; Điều 106 của Bộ luật Tố tụng hình sự: Truy thu đối với bị cáo Đinh Cửu L số tiền 600.000đ (sáu trăm nghìn đồng) do phạm tội mà có để nộp vào Ngân sách Nhà nước.

2. Về án phí:

Căn cứ điểm d khoản 1 Điều 11 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 Đinh Cửu L không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

3. Các quyết định khác của bản án sơ thẩm không có kháng cáo, không bị 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:

- VKSND tỉnh Cao Bằng;
- TAND huyện T;
- VKSND huyện T;
- Công an huyện T;
- Chi cục THADS huyện T;
- Phòng hồ sơ Công an tỉnh CB;
- Phòng KTNV&THA;
- Sở Tư pháp CB;
- Nhà tạm giữ;
- Bị cáo L;
- Lưu HS vụ án;
- Lưu toà HS.

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

Nông Biên Hòa