

**TÒA ÁN NHÂN DÂN
TỈNH ĐIỆN BIÊN**

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

Bản án số: 26/2020/HS-PT

Ngày: 24-9-2020

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

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

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Bà Bùi Thị Thu Hằng

Các Thẩm phán: Ông Nguyễn Trọng Đoàn

Ông Lò Văn Lịch

- Thư ký phiên tòa: Bà Lê Thị Thúy Vân - Thư ký của Tòa án nhân dân, tỉnh Điện Biên.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Điện Biên tham gia phiên tòa:
Bà Ngôn Thị Hảo - Kiểm sát viên.

Ngày 24 tháng 9 năm 2020, tại trụ sở Tòa án nhân dân, tỉnh Điện Biên xét xử sơ thẩm công khai vụ án hình sự phúc thẩm thụ lý số: 25/2020/TLPT- HS ngày 09 tháng 09 năm 2020, đối với bị cáo Lò Văn T do có kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Điện Biên, đối với bản án hình sự sơ thẩm số: 32/2020/ HSST ngày 04/8/2020 của Tòa án nhân dân huyện M, tỉnh Điện Biên đối với bị cáo:

Lò Văn T (Tên gọi khác: Không), sinh năm: 1997. Tại: huyện M, tỉnh Điện Biên; ĐKKHKT: Bản L, xã X, huyện M, tỉnh Điện Biên; Cư trú tại: Bản L, xã X, huyện M, tỉnh Điện Biên; Nghề nghiệp: Làm ruộng; trình độ văn hóa: 7/12; Dân tộc: Thái; Giới tính: Nam; Quốc tịch: Việt Nam; Tôn giáo: Không; con ông: Lò Văn A sinh năm 1972 và bà Lò Thị Th, sinh năm 1977; Bị cáo chưa có vợ và con; Tiền sự: Không; Tiền án: Không; tạm giữ từ ngày 29/4/2020; tạm giam từ ngày 02/5/2020 cho đến ngày xét xử (Có mặt tại phiên tòa).

*** Người có nghĩa vụ liên quan:** Anh Lò Văn X, sinh năm 1994. Địa chỉ: Bản L, xã X, huyện M, tỉnh Điện Biên (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:

Khoảng 17 giờ 00 phút, ngày 28/4/2020, Lò Văn T đi bộ từ nhà ở bản L, xã X, huyện M đến bản K, xã X, huyện M, tỉnh Điện Biên để tìm mua Heroine về sử dụng. Khi đến bản K, xã X, Lò Văn T gặp 01 người đàn ông dân tộc Mông, không biết tên và địa chỉ cụ thể, Lò Văn T đã mua của người đàn ông dân tộc Mông đó 20 viên Hồng phiến (trong đó 18 viên màu hồng và 02 viên màu xanh) với giá 650.000đ (sáu trăm năm mươi nghìn đồng) rồi mang về nhà. Trên đường về nhà, T nhặt được 01 lọ nhựa màu trắng, có nắp nhựa màu trắng nên T cho 20 viên Hồng phiến vào trong lọ rồi cho vào túi áo khoác đang mặc mang về nhà. Đến khoảng 20 giờ 00 phút, ngày 28/4/2020, T đi chơi và gặp Lò Văn X, sinh năm 1994; Cư trú tại bản L, xã X, huyện M, tỉnh Điện Biên; Lò Văn X hỏi T có hồng phiến không, bán nợ cho X 02 viên hồng phiến, khi nào có tiền thì X trả cho T. Sau đó T cùng X đi ra cầu treo thuộc bản L, xã X, huyện M, tỉnh Điện Biên thì T bán cho X 02 viên hồng phiến với giá 100.000 đồng; đồng thời T lấy 02 viên Hồng phiến ra sử dụng bằng hình thức hít; còn X cũng sử dụng 02 viên Hồng phiến bằng hình thức chích. Sau đó T và X tiếp tục đi ra đầu cầu treo thuộc bản L, xã X, huyện M thì gặp tổ công tác, Công an xã X yêu cầu kiểm tra T phát hiện trong túi áo khoác bên trái đang mặc có 01 lọ nhựa có chứa 14 viên nén màu hồng và 02 viên nén màu xanh nghi Methamphetamine. Tổ công tác, Công an xã X, huyện M, tỉnh Điện Biên đã lập biên bản bắt người phạm tội quả tang và thu giữ 14 viên nén màu hồng và 02 viên nén màu xanh nghi Methamphetamine và 01 lọ nhựa. Tại biên bản mở niêm phong, xác định khối lượng ngày 29/4/2020 thì vật chứng thu giữ của Lò Văn T, gồm: 14 viên nén màu hồng có khối lượng: 1,37gam, đồng thời trích 0,1gam làm mẫu gửi giám định và 02 viên nén màu xanh có khối lượng: 0,19gam, đồng thời lấy: 0,19gam làm mẫu gửi giám định; bản kết luận giám định số 381/GĐ-PC09, ngày 06/5/2020 của cơ quan giám định kỹ thuật hình sự Công an tỉnh Điện Biên, kết luận: 1,37gam là Methamphetamine; Còn: 0,19gam không tìm thấy chất ma túy.

Tại phiên tòa, bị cáo khai nhận đã bán cho Lò Văn X 02 viên Methamphetamine với giá 100.000 đồng nhưng cho X nợ tiền; ngoài ra, T còn tàng trữ trái phép: 1,37gam Methamphetamine và 0,19 gam viên màu xanh không phải là ma túy để sử dụng và bán lẻ kiếm lời.

Tại bản án hình sự sơ thẩm số: 32/2020/HSST ngày 04/8/2020 của Tòa án nhân dân huyện M, tỉnh Điện Biên đã quyết định:

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

Áp dụng: Khoản 1 Điều 251, điểm s khoản 1 Điều 51 Bộ luật Hình sự năm 2015. Xử phạt: Bị cáo Lò Văn T 32 (Ba mươi hai) tháng tù. Thời hạn chấp hành hình phạt tù tính từ ngày 29 tháng 4 năm 2020.

Ngoài ra bản án còn tuyên về phần xử lý vật chứng, án phí và quyền kháng cáo của bị cáo.

Tại quyết định kháng nghị số: 02/QĐ-VKS-P7 ngày 01/9/2020 của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Điện Biên cho rằng: Bị cáo Lò Văn T đã hai lần thực hiện hành vi mua bán trái phép chất ma túy, Cụ thể:

Lần 01: Vào hồi 20 giờ ngày 28/4/2020 bị cáo Lò Văn T đã bán cho Lò Văn X 02 viên hồng phiến với giá 100.000đ (đã đủ căn cứ chứng minh)

Lần 02: Vào hồi 21 giờ 30 phút ngày 28/4/2020, bị cáo Lò Văn T bị phát hiện bắt quả tang thu giữ 1,37 gam Methamphetamine; mục đích để sử dụng và bán lẻ. Theo tinh thần của của thông tư liên tịch số 17 ngày 24/12/2007 giữa Bộ công an - VKSND tối cao- TAND tối cáo - Bộ tư pháp hướng dẫn áp dụng một số quy định các tội phạm về ma túy thì cấu thành cơ bản của tội mua bán trái phép chất ma túy được xác định người nào có chất ma túy (không phụ thuộc vào nguồn gốc chất ma túy do đâu mà có) nhằm bán trái phép chất ma túy cho người khác. Như vậy, bị cáo Lò Văn T đã thực hiện hoàn thành hành vi mua bán trái phép chất ma túy trong lần phạm tội này nhưng chưa đạt về hậu quả do ngoài ý muốn chủ quan của bị cáo. Hai lần thực hiện hành vi mua bán trái phép chất ma túy trên bị cáo Lò Văn T đều thực hiện độc lập với nhau và trong mỗi lần đều đủ các yếu tố cấu thành tội mua bán trái phép chất ma túy.

Do đó, kháng nghị một phần bản án Hình sự sơ thẩm số: 32/2020/HSST ngày 04/8/2020 của Tòa án nhân dân huyện M, tỉnh Điện Biên về việc áp dụng tình tiết định khung hình phạt và tăng hình phạt đối với bị cáo. Đề nghị Tòa án nhân dân tỉnh Điện Biên xét xử phúc thẩm vụ án nêu trên theo hướng: Sửa bản án Hình sự sơ thẩm số: 32/2020/HSST ngày 04/8/2020 của Tòa án nhân dân huyện M, tỉnh Điện Biên áp dụng điểm b khoản 2 điều 251 Bộ luật Hình sự và tăng hình phạt đối với bị cáo Lò Văn T.

Tại phiên tòa phúc thẩm: Kiểm sát viên tham gia phiên tòa cho rằng Kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Điện Biên đối với bản án hình sự sơ thẩm số: 32/2020/HSST ngày 04/8/2020 của Tòa án nhân dân huyện M, tỉnh Điện Biên là có căn cứ, đề nghị Hội đồng xét xử xem xét áp dụng điều điểm b khoản 1 Điều 355, điểm a khoản 2 Điều 357 Bộ luật Tố tụng hình sự. Sửa một phần bản án số 32/2020/HSST ngày 04/8/2020 của Tòa án nhân dân huyện M, tỉnh Điện Biên theo hướng áp dụng điểm b khoản 2 điều 251, điểm s khoản 1 điều 51 Bộ luật hình sự. Xử phạt bị cáo Lò Văn T từ 07 (bảy) năm đến 07 (bảy) năm 06 (sáu) tháng tù.

Tại phiên tòa bị cáo khai nhận toàn bộ hành vi phạm tội của mình, không có ý kiến gì tranh luận với đại diện Viện kiểm sát, bị cáo xin giảm nhẹ hình phạt.

NHẬN ĐỊNH CỦA HỘI ĐỒNG XÉT XỬ:

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 hình thức: Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Điện Biên cho rằng Bản án hình sự số 32/2020/HS-ST ngày 04/ 8/2020 của Tòa án nhân dân huyện M, tỉnh Điện Biên xét xử bị cáo Lò Văn T về tội mua bán trái phép chất ma túy theo quy định tại khoản 1 điều 251 Bộ luật Hình sự là chưa đúng quy định của pháp luật. Ngày 01/9/2020 Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Điện Biên kháng nghị một phần bản án theo hướng áp dụng điểm b khoản 2 điều 251 Bộ luật Hình sự đối với bị cáo Lò Văn T.

Căn cứ Điều 336, Điều 337 Bộ luật Tố tụng Hình sự, Quyết định kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân là trong hạn luật định, cần chấp nhận và xem xét theo thủ tục phúc thẩm.

[2]. Xét nội dung kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Điện Biên. Căn cứ vào kết quả tranh luận tại phiên tòa, trên cơ sở xem xét đầy đủ toàn diện tài liệu chứng cứ, ý kiến của Kiểm sát viên và lời khai của bị cáo có trong hồ sơ vụ án và lời khai của bị cáo tại phiên tòa sơ thẩm, phúc thẩm, Hội đồng xét xử phúc thẩm thấy rằng:

Khoảng 17 giờ 00 phút, ngày 28/4/2020, Lò Văn T đi bộ từ nhà ở bản L, xã X, huyện M đến bản K, xã X, huyện M, tỉnh Điện Biên để tìm mua Heroine về sử dụng. Khi đến bản K, xã X, Lò Văn T gặp 01 người đàn ông dân tộc Mông, không biết tên và địa chỉ, T đã mua của người đàn ông đó 20 viên Hồng phiến (trong đó 18 viên màu hồng và 02 viên màu xanh) với giá 650.000đ (sáu trăm năm mươi nghìn đồng) rồi mang về nhà. Trên đường về nhà, T cho 20 viên Hồng phiến vào trong lọ nhựa màu trắng rồi cho vào túi áo khoác đang mặc mang về nhà. Đến khoảng 20 giờ 00 phút, ngày 28/4/2020, T đi chơi, gặp Lò Văn X, sinh năm 1994; Cư trú tại bản L, xã X, huyện M, tỉnh Điện Biên và bán nợ cho Lò Văn X 02 viên Hồng phiến với giá 100.000đ (một trăm nghìn đồng). Sau đó T cùng X đi ra cầu treo thuộc bản L, xã X, huyện M, tỉnh Điện Biên, T lấy 02 viên Hồng phiến ra sử dụng bằng hình thức hít, còn X cũng sử dụng 02 viên Hồng phiến mua nợ của T bằng hình thức chích. Sau đó T và X tiếp tục đi ra đầu cầu treo thuộc bản L, xã X, huyện M thì gặp tổ công tác, Công an xã X yêu cầu kiểm tra T phát hiện trong túi áo khoác bên trái đang mặc có 01 lọ nhựa có chứa 14 viên nén màu hồng và 02 viên nén màu xanh nghi Methamphetamine. Tổ công tác, Công an xã X, huyện M, tỉnh Điện Biên đã lập biên bản bắt người phạm tội quả tang và thu giữ 14 viên nén màu hồng và 02 viên nén màu xanh nghi Methamphetamine và 01 lọ nhựa.

Tại biên bản mở niêm phong, xác định khối lượng ngày 29/4/2020 thì vật chứng thu giữ của Lò Văn T, gồm: 14 viên nén màu hồng có khối lượng: 1,37gam, đồng thời trích 0,1gam làm mẫu gửi giám định và 02 viên nén màu xanh có khối lượng 0,19 gam, đồng thời lấy 0,19 gam làm mẫu gửi giám định.

Tại bản kết luận giám định số 381/GĐ- PC09, ngày 06/5/2020 của cơ quan giám định kỹ thuật hình sự Công an tỉnh Điện Biên, kết luận: 1,37 gam là Methamphetamine, đối với 0,19 gam không tìm thấy chất ma túy.

Tại phiên tòa sơ thẩm, phúc thẩm, bị cáo đều khai nhận, do bản thân là người thường xuyên sử dụng ma túy nên đã đi mua được tổng cộng 20 viên ma

túy tổng hợp để sử dụng và có ai mua sẽ bán kiếm lời, bị cáo đã bán cho X 02 viên Methamphetamine, số còn lại là 1,37gam Methamphetamine và 0,19 gam không phải là ma túy, T luôn mang theo bên người để sử dụng và nếu có ai hỏi mua thì bị cáo cũng sẽ bán để kiếm lời, mặc dù bị cáo chưa biết ai sẽ hỏi mua và cũng chưa biết sẽ bán cho ai và bán với giá bao nhiêu tiền. Như vậy, bị cáo Lò Văn T chưa có việc bán ma túy cụ thể nào sau lần bán 02 viên Methamphetamine cho Lò Văn X thì trên đường về nhà bị cáo đã bị Công an xã X bắt giữ cùng số ma túy trên.

Do đó, không đủ căn cứ kết luận bị cáo đã 02 lần thực hiện hành vi mua bán trái phép chất ma túy.

Kết luận của kiểm sát viên tham gia phiên tòa phúc thẩm, đề nghị Hội đồng xét xử xem xét áp dụng điểm b khoản 1 Điều 355 và điểm a khoản 2 Điều 357 Bộ luật Tố tụng hình sự, sửa án sơ thẩm theo hướng tuyên bố bị cáo phạm tội mua bán trái phép chất ma túy. Áp dụng điểm b khoản 2 điều 251, điểm s khoản 1 điều 51 Bộ luật Hình sự. Xử phạt bị cáo Lò Văn T từ 07 năm đến 07 năm 06 tháng tù là không có căn cứ để chấp nhận.

Từ những phân tích nêu trên, căn cứ điểm a khoản 1 Điều 355, Điều 356 Bộ luật Tố tụng hình sự, không chấp nhận kháng nghị số 02/QĐ-VKS-P7 ngày 01/9/2020 của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Điện Biên về việc kháng nghị một phần bản án theo hướng áp dụng điểm b khoản 2 điều 251 Bộ luật hình sự đối với bị cáo Lò Văn T. Giữ nguyên bản án Hình sự sơ thẩm số: 32/2020/HSST ngày 04/8/2020 của Tòa án nhân dân huyện M, tỉnh Điện Biên.

[3]. Về hành vi, quyết định tố tụng của Cơ quan điều tra Công an huyện M, Điều tra viên, Viện kiểm sát nhân dân huyện M, Kiểm sát viên, Thẩm phán, Hội thẩm nhân dân, thư ký Tòa án nhân dân huyện M trong quá trình điều tra, truy tố, xét xử đã thực hiện đúng về thẩm quyền, trình tự, thủ tục quy định của Bộ luật Tố tụng hình sự. Quá trình điều tra và tại phiên tòa sơ thẩm, phúc thẩm, bị cáo không có ý kiến hoặc khiếu nại về hành vi, quyết định của Cơ quan tiến hành tố tụng, người tiến hành tố tụng. Do đó, các hành vi, quyết định tố tụng của cơ quan tiến hành tố tụng, người tiến hành tố tụng đã thực hiện đều hợp pháp.

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

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH:

Căn cứ điểm a khoản 1 Điều 355, Điều 356 Bộ luật Tố tụng Hình sự.

1. Không chấp nhận kháng nghị số 02/QĐ-VKS-P7 ngày 01/9/2020 của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Điện Biên. Giữ nguyên bản án hình sự sơ thẩm số: 32/2020/HS-ST ngày 04/8/2020 của Tòa án nhân dân huyện M, tỉnh Điện Biên.

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

Áp dụng: Khoản 1 Điều 251, điểm s khoản 1 Điều 51 Bộ luật Hình sự. Xử phạt bị cáo Lò Văn T 32 (Ba mươi hai) tháng tù. Thời hạn chấp hành hình phạt tù tính từ ngày bị cáo bị bắt tạm giữ (29/4/2020).

2. Các quyết định khác của bản án sơ thẩm không có kháng cáo, kháng nghị có hiệu lực kể từ ngày hết thời hạn kháng cáo, kháng nghị.

3. Bản án hình sự phúc thẩm có hiệu lực kể từ ngày tuyên án 24/9/2020.

Nơi nhận:

- Vụ Giám đốc kiểm tra I (TAND tối cao);
- VKSND tỉnh Điện Biên;
- TAND huyện M;
- Công an huyện M;
- Nhà tạm giữ công an huyện M;
- Bị cáo;
- Người có nghĩa vụ liên quan;
- Phòng Hành chính - Sở Tư pháp;
- Chi cục THADS huyện M;
- Lưu HS.

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

Đã ký

Bùi Thị Thu Hằng

