

陈平、陈林等走私、贩卖、运输、制造毒品罪二审刑事裁定书

贵阳市中级人民法院（2014）筑刑一终字第165号

原公诉机关贵阳市南明区人民检察院。

上诉人（原审被告）陈平，无业。2012年12月28日因涉嫌犯贩卖毒品罪被刑事拘留，2013年2月2日被逮捕。现羁押于贵阳市南明区看守所。

辩护人周远祥，贵州贵达律师事务所律师。

上诉人（原审被告）陈林，无业。2012年12月28日因涉嫌犯贩卖毒品罪被刑事拘留，2013年2月2日被逮捕。现羁押于贵阳市南明区看守所。

上诉人（原审被告）陈娟，无业。2012年12月28日因涉嫌犯贩卖毒品罪被刑事拘留。2013年2月2日被取保候审。

辩护人郑应江，贵州贵达律师事务所律师。

贵阳市南明区人民法院审理贵阳市南明区人民检察院指控被告人陈平、陈林、陈娟犯贩卖毒品罪一案，于2013年7月18日作出（2013）南刑初字第752号刑事判决。宣判后，原审被告陈平、陈林、陈娟不服，向本院提出上诉。本院于2014年3月18日立案并依法组成合议庭，经过阅卷，讯问上诉人，听取辩护人的意见，认为本案事实清楚，决定不开庭审理。本案现已审理终结。

原判认定，2012年12月27日下午4时许，购毒人员陈某某、黎某与被告人陈平联系购买毒品。随后，二人到达被告人陈平居住的本市南明区植物园对面租住房内，因被告人陈平未归，由被告人陈娟与陈某某、黎某协商价格，被告人陈林将毒品交付黎某。随后，公安民警将被告人陈林、陈娟当场抓获，缴获毒品0.4克；被告人陈平回来后随即被抓获。在被告人陈林居住的房间内查获被告人陈平的毒品34克。上述毒品经鉴定均为海洛因。

原判决依据上述事实 and 一审庭审举证、质证的相关证据，依照《中华人民共和国刑法》第三百四十七条第三款、第二十五条第一款、第二十六条第一款、第二十七条、第五十二条、第五十五条第一款、五十六条第一款、第六十四条之规定，作出如下判决：一、被告人陈平犯贩卖毒品罪，判处有期徒刑十年零九个月，剥夺政治权利一年，并处罚金人民币三万元；二、被告人陈林犯贩卖毒品罪，判处有期徒刑十年，剥夺政治权利一年，并处罚金人民币二万元；三、被告人陈娟犯贩卖毒品罪，判处有期徒刑十年，剥夺政治权利一年，并处罚金人民币二万元；涉案毒品依法没收。

宣判后，原审被告陈平、陈林、陈娟均不服，原审被告陈平以“原判认定其贩卖毒品数量为34.4克事实不清，证据不足，在陈林房屋内查获的34克海洛因系非法持有，而非贩卖，量刑过重”为由提出上诉，其辩护人亦提出相同的辩护意见；原审被告陈林以“原判认定事实不清，量刑过重”为由提出上诉；原审被告陈娟以“原判量刑过重”为由提出上诉，其辩护人提出“陈娟贩卖的毒品数量是0.4克，另34克毒品

是陈平、陈林所有，陈娟不就34克毒品承担刑事责任，原判量刑过重”的辩护意见。原公诉机关在法定期限内未对原判决提出异议。

经二审审理查明，原判认定上诉人陈平、陈林、陈娟犯贩卖毒品罪的事实清楚。原判列举了认定本案事实的证据，所列证据均已在一审开庭时当庭举证、质证，查证属实。在本院审理过程中，上诉人陈平、陈林、陈娟未提出新的证据。本院对原判决认定的事实和证据予以确认。

关于上诉人陈平及其辩护人所提“原判认定其贩卖毒品数量为34.4克事实不清，证据不足，在陈林房间内查获的34克海洛因是非法持有，而非贩卖，量刑过重”的上诉理由和辩护意见。经查，上诉人陈平贩卖毒品海洛因0.4克给证人陈某某、黎某的事实有其在公安机关的供述、同案被告人陈林、陈娟的供述、证人陈某某、黎某的证言、毒品扣押及计量记录等证据予以证实，证据之间相互印证，足以认定，在其家中被查获的毒品34克依法应以贩卖毒品罪论处，依照刑法的相关规定，贩卖毒品34.4克应当在七年以上量刑，原判根据其犯罪事实、情节等在刑法规定的幅度内对其量刑，并无不当。故上诉人陈平及其辩护人所提的上诉理由和辩护意见不能成立，本院不予采纳。

关于上诉人陈林所提“原判事实不清，量刑过重”的上诉理由。经查，上诉人陈林贩卖毒品的事实有其在公安机关的供述、同案被告人的供述、证人证言、毒品扣押及计量记录等证据予以证实，证据之间相互印证，足以认定，原判根据其犯罪事实、性质、情节等在刑法规定幅度内对其量刑，并无不当。故上诉人陈林的上诉理由不能成立，本院不予采纳。

关于上诉人陈娟及其辩护人所提“其贩卖的毒品数量是0.4克，另34克毒品是陈平、陈林持有，陈娟不就34克毒品承担刑事责任，原判量刑过重”的上诉理由和辩护意见。经查，上诉人陈娟明知海洛因系毒品仍然进行贩卖，在贩卖毒品0.4克给证人陈某某、黎某的过程中负责议价的犯罪事实清楚，证据充分，有其在公安机关的供述、同案被告人陈林的供述、证人陈某某、黎某的证言等，证据之间能够相互印证，形成证据锁链。在其家中查获的毒品海洛因34克依法应以贩卖毒品罪论处，依照刑法的相关规定，贩卖毒品34.4克应当在七年以上量刑，原判根据其犯罪事实、情节等在刑法规定的幅度内对其量刑，并无不当。故上诉人陈娟的上诉理由及其辩护人的辩护意见不能成立，本院不予采纳。

本院认为，上诉人陈平、陈林、陈娟违反国家对毒品的管理制度，贩卖毒品海洛因34.4克，其行为均已构成贩卖毒品罪。原判决认定事实清楚，证据确实充分，定罪准确，量刑适当，审判程序合法，应予维持。上诉人陈平及其辩护人、陈林、陈娟及其辩护人的上诉理由和辩护意见不能成立，不予采纳。据此，依照《中华人民共和国刑事诉讼法》第二百二十五条第一款第（一）项、第二百三十三条之规定，裁定如下：

驳回上诉，维持原判。

本裁定为终审裁定

审 判 长	宋庆松
代理审判员	马 丽
代理审判员	付 凤
书 记 员	蒋 俊