

**TÒA ÁN NHÂN DÂN  
TỈNH ĐỒNG NAI**

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

Bản án số: 187/2020/HSPT

Ngày: 27/5/2020.

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

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

*Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa:* Bà Bùi Kim Rết

*Các thẩm phán:*

Ông Vũ Hồng Luyến

Ông Trần Vĩnh Yên

**- Thư ký phiên tòa:** Bà Phạm Thị Út – Thư ký Tòa án tỉnh.

**- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đồng Nai tham gia phiên tòa:**  
Bà Tống Thị Thu Hiền – Kiểm sát viên.

Ngày 27 tháng 5 năm 2020, tại trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Đồng Nai, tiến hành xét xử phúc thẩm vụ án hình sự thụ lý số 90/2020/TLPT-HS ngày 28 tháng 02 năm 2020 đối với bị cáo Nguyễn Ngọc K, do có kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đồng Nai đối với Bản án hình sự sơ thẩm số 05/2020/HSST ngày 15/01/2020 của Tòa án nhân dân thành phố L.

*Bị cáo bị kháng nghị:*

**Nguyễn Ngọc K**, sinh năm 1996 tại Đồng Nai; nơi cư trú: Số 7, tổ 2, khu phố Cẩm T, phường X, thành phố L, tỉnh Đồng Nai; nghề nghiệp: Phụ hồ; trình độ văn hóa: 06/12; dân tộc: Kinh; giới tính: Nam; tôn giáo: Thiên chúa; quốc tịch: Việt Nam; con ông Nguyễn Ngọc L (chết) và bà Đỗ Thị Nh (1964); gia đình có ba anh em bị cáo là con út trong gia đình, bị cáo chưa có vợ con; tiền án: Không; tiền sự: Không.

Bị cáo bị áp dụng biện pháp tạm giữ từ ngày 23/9/2019 đến ngày 29/9/2019 bị áp dụng biện pháp tạm giam đến nay. Bị cáo có mặt.

**NỘI DUNG VỤ ÁN:**

Theo các tài liệu có trong hồ sơ vụ án và án sơ thẩm, nội dung vụ án được tóm tắt như sau:

Nguyễn Ngọc K là đối tượng nghiện ma túy. Từ tháng 8/2019 đến khi bị bắt, K đã 03 (ba) lần lên Quận 4, thành phố Hồ Chí Minh mua ma túy của một người đàn ông chạy xe ôm (không rõ nhân thân lai lịch), mỗi lần mua từ 2.000.000đ đến 5.500.000đ mang về thành phố L, sau đó phân nhỏ ra từng gói để sử dụng và bán cho những người nghiện khác.

Ngày 20/9/2019, K đi xe máy (môtô) lên khu vực Quận 4, thành phố Hồ Chí Minh mua 5.500.000đ được 01 (một) cục heroin và 01 (một) bịch ma túy đá. Sau đó, K mang về nhà (tại số 7, tổ 2, khu phố Cẩm T, phường X, thành phố L) phân 01 (một) cục heroin ra thành 06 bịch heroin và 70 tép heroin, còn 01 bịch ma túy đá thì K để nguyên. Từ ngày 20/9/2019 đến 23/9/2019, K đã bán được 44 tép heroin cho những người nghiện (chỉ biết mặt chứ không rõ họ tên địa chỉ), mỗi tép heroin K bán với giá 100.000đ. Đối với ma túy đá thì khi ai có nhu cầu mua K mới lấy một ít bỏ vào đoạn ống nhựa cắt ngắn hai đầu và hàn kín lại, K cũng bán với giá 100.000đ/tép, còn lại 06 bịch heroin, 26 tép heroin và 01 bịch ma túy đá K cất giấu tại nhà.

Khoảng 10 giờ 30 phút ngày 23/9/2019, Nguyễn Văn Ch gọi điện thoại cho K1 mua 02 (hai) tép ma túy đá, K đi xe moto biển số 60S8-2900 đến điểm hẹn Ch tại khu vực đường số 18, tổ 2, khu phố Cẩm T, phường X, thành phố L. Tại đây, K đưa cho Ch 02 tép ma túy đá, Ch đang chuẩn bị trả tiền cho K thì bị Công an thành phố L bắt quả tang, tiến hành thu giữ 02 đoạn ống nhựa hàn kín chứa tinh thể màu trắng và 200.000đ trên tay Chiên; 26 đoạn ống nhựa hàn kín chứa chất bột màu trắng K khai là Heroin đem đi bán; 01 (một) điện thoại di động hiệu Mobell, màu đen (sim số 0392.398.210) và chiếc xe máy hiệu Wave màu xanh, biển kiểm soát 60S8-2900 của Khang.

Sau đó, Công an tiến hành khám xét khẩn cấp tại nhà K thuộc tổ 2, khu phố Cẩm T, phường X, thành phố L, tỉnh Đồng Nai thu giữ thêm 06 (sáu) gói nylon chứa chất bột màu trắng dạng cục và 01 (một) gói nylon chứa tinh thể màu trắng (theo K khai là ma túy đá và Heroin).

Quá trình điều tra, bị cáo K còn thừa nhận trước đó đã bán cho Nguyễn Văn Ch 02 (hai) lần, mỗi lần 02 (hai) tép ma túy đá với giá 100.000đ (Một trăm ngàn đồng)/tép.

Tại Bản kết luận giám định số 1137/PC09-GĐMT ngày 27/9/2019 của Phòng kỹ thuật hình sự Công an tỉnh Đồng Nai kết luận: 02 (hai) đoạn ống nhựa hàn kín chứa tinh thể màu trắng là ma túy, có khối lượng: 0,0956 gam loại: Methamphetamine; 06 (sáu) gói nylon chứa chất bột màu trắng dạng cục là ma túy, có khối lượng: 5,4861 gam, loại Heroin; 01 (một) gói nylon chứa tinh thể màu trắng là ma túy, có khối lượng: 2,4049 gam, loại Methamphetamine; 26 (hai mươi sáu) đoạn ống nhựa hàn kín chứa chất bột màu trắng là ma túy, có khối lượng: 1,2050 gam, loại Heroin. Mẫu vật ma túy còn lại sau giám định được niêm phong trong gói số 1137/PC09-GĐMT.

- Tại bản án hình sự sơ thẩm số 05/2020/HSST ngày 15/01/2020 của Tòa án nhân dân thành phố L quyết định: Tuyên bố bị cáo Nguyễn Ngọc K phạm tội “Mua bán trái phép chất ma túy”.

Áp dụng Điểm b, i khoản 2 Điều 251; Điều 38; Điều 47; Điều 50; điểm s khoản 1 Điều 51 Bộ luật Hình sự năm 2015 (sửa đổi, bổ sung năm 2017).

Xử phạt: Bị cáo bị cáo Nguyễn Ngọc K 07 (bảy) năm 06 (sáu) tháng tù, thời gian chấp hành hình phạt tù tính từ ngày 23/9/2019.

Ngoài ra bản án còn tuyên án phỉ và quyền kháng cáo theo luật định.

- Ngày 13/02/2020, Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đồng Nai ban hành Quyết định kháng nghị phúc thẩm số 42/QĐ-VKS-P7 kháng nghị bản án sơ thẩm 05/2020/HSST ngày 15/01/2020 của Tòa án nhân dân thành phố L, đề nghị cấp phúc thẩm hủy bản án sơ thẩm để điều tra, truy tố, xét xử lại. Lý do: cấp sơ thẩm bỏ lọt không truy tố, xét xử bị cáo về hành vi mua bán chất *Methamphetamine* có trọng lượng 2,5005 gam theo điểm p khoản 2 quy định pháp luật là bỏ lọt tội phạm.

- *Quan điểm và đề nghị của Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh:*

Qua các tài liệu chứng cứ có tại hồ sơ đã có đủ căn cứ kết luận: bị cáo K có hành vi mua bán ma túy là loại *Methamphetamine* có khối lượng là 2,5005 gam và *heroin* có khối lượng 6,6911 gam, căn cứ Nghị định số 19/2018/NĐ-CP ngày 02/02/2018 của Chính phủ “quy định về việc tính tổng khối lượng hoặc thể tích chất ma túy tại một số điều của Bộ luật Hình sự năm 2015” thì hành vi mua bán *Methamphetamine* của bị cáo K phải truy tố, xét xử theo điểm p khoản 2 Điều 251 Bộ luật hình sự năm 2015; cáo trạng của Viện kiểm sát nhân dân thành phố L và bản án sơ thẩm 05/2020/HSST ngày 15/01/2020 của Tòa án nhân dân thành phố L áp dụng điểm i khoản 2 Điều 251 Bộ luật hình sự năm 2015 là thiếu sót, vi phạm nghiêm trọng thủ tục tố tụng mà cấp phúc thẩm không thể khắc phục được, do vậy cần hủy án sơ thẩm giao hồ sơ cho Viện Kiểm sát thành phố Long Khánh truy tố xét xử theo thủ tục chung.

Đề nghị Hội đồng xét xử chấp nhận kháng nghị phúc thẩm số 42/QĐ-VKS-P7 của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đồng Nai, hủy toàn bộ bản án sơ thẩm 05/2020/HSST ngày 15/01/2020 của Tòa án nhân dân thành phố L để xét xử lại theo thủ tục chung.

### **NHẬN ĐỊNH CỦA TÒA ÁN:**

[1] Về tố tụng: Kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đồng Nai ban hành trong thời hạn luật định nên được xem xét theo thủ tục phúc thẩm.

[2] Xét kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đồng Nai:

Qua các tài liệu chứng cứ có tại hồ sơ và tranh tụng tại phiên tòa thể hiện: Bị cáo Nguyễn Ngọc K là đối tượng nghiện ma túy. Từ tháng 8/2019 đến khi bị bắt, K đã 03 (ba) lần lên Quận 4, thành phố Hồ Chí Minh mua ma túy về phân nhỏ ra từng tép để sử dụng và bán cho những người nghiện khác. Khoảng 10 giờ 30 phút ngày 23/9/2019, trong lúc bị cáo K đang thực hiện việc mua bán ma túy với Nguyễn Văn Ch tại khu vực đường số 18, tổ 2, khu phố Cẩm T, phường X, thành phố L thì bị bắt quả tang. Vật chứng thu giữ tại chỗ là 02 đoạn ống nhựa hàn kín chứa tinh thể màu trắng; 26 đoạn ống nhựa hàn kín chứa chất bột màu trắng. Sau đó, Công an tiến hành khám xét khẩn cấp tại nhà K thuộc tổ 2, khu phố Cẩm T, phường X, thành phố L, tỉnh Đồng Nai thu giữ thêm 06 (sáu) gói nylon chứa chất bột màu trắng dạng cục và 01 (một) gói nylon chứa tinh thể màu trắng.

Tại Bản kết luận giám định số 1137/PC09-GĐMT ngày 27/9/2019 của Phòng kỹ thuật hình sự Công an tỉnh Đồng Nai kết luận: 02 (hai) đoạn ống nhựa hàn kín chứa tinh thể màu trắng là ma túy, có khối lượng: 0,0956 gam loại:

Methamphetamine; 06 (sáu) gói nylon chứa chất bột màu trắng dạng cục là ma túy, có khối lượng: 5,4861 gam, loại Heroin; 01 (một) gói nylon chứa tinh thể màu trắng là ma túy, có khối lượng: 2,4049 gam, loại Methamphetamine; 26 (hai mươi sáu) đoạn ống nhựa hàn kín chứa chất bột màu trắng là ma túy, có khối lượng: 1,2050 gam, loại Heroin.

Cộng khối lượng *Methamphetamine* là 2,5005 gam và *heroin* là 6,6911 gam, tổng khối lượng của *Methamphetamine* và *heroin* là 9,1916 gam; cả 2 chất này cùng quy định tại điểm i khoản 2 Điều 251 Bộ luật Hình sự năm 2015 (sửa đổi, bổ sung năm 2017).

Tại Điều 4 Nghị định số 19/2018/NĐ-CP ngày 02/02/2018 của Chính phủ “quy định về việc tính tổng khối lượng hoặc thể tích chất ma túy tại một số điều của Bộ luật Hình sự năm 2015” quy định như sau: “*Trường hợp các chất ma túy đó đều được quy định trong cùng một điểm của khoản 2, 3, 4 Điều 248; hoặc ....trong cùng một điểm của khoản 2, 3, 4 Điều 251;..., thì cộng khối lượng hoặc thể tích của các chất ma túy lại với nhau và đối chiếu với quy định về khối lượng hoặc thể tích của nhóm chất ma túy đó trong các khoản của điều luật được áp dụng để xác định tổng khối lượng hoặc thể tích của các chất ma túy thuộc trường hợp quy định tại khoản nào của điều luật được áp dụng*”.

Như vậy chất *Heroine* và *Methamphetamine* mà bị cáo K đã mua bán có tổng khối lượng là 9,1916 gam và thuộc trường hợp quy định tại điểm i khoản 2 Điều 251 Bộ luật Hình sự năm 2015 (sửa đổi, bổ sung năm 2017). Bản án sơ thẩm số 05/2020/HSST ngày 15/01/2020 của Tòa án nhân dân thành phố L xét xử bị cáo Nguyễn Ngọc K tội “Mua bán trái phép chất ma túy” với tình tiết định khung hình phạt là “*Phạm tội 02 lần trở lên*” và “*Heroine, ..., Methamphetamine, ... có khối lượng từ 05 gam đến dưới 30 gam*” quy định tại các điểm b, i khoản 2 Điều 251 Bộ luật Hình sự năm 2015 (sửa đổi, bổ sung năm 2017) là có căn cứ và đúng pháp luật.

Do đó kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh đề nghị hủy án sơ thẩm vì cho rằng cấp sơ thẩm bỏ lọt hành vi mua bán chất *Methamphetamine* của bị cáo K được quy định tại điểm p, khoản 2 Điều 251 Bộ luật hình sự là không có căn cứ nên không chấp nhận, do vậy cần giữ nguyên bản án sơ thẩm.

*Vì các lẽ trên,*

### **QUYẾT ĐỊNH:**

1. Căn cứ điểm a khoản 1 Điều 355, điều 356 của Bộ luật tố tụng hình sự năm 2015, không chấp nhận kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đồng Nai, giữ nguyên bản án hình sự sơ thẩm số 05/2020/HSST ngày 15/01/2020 của Tòa án nhân dân thành phố Long Khánh đã xét xử bị cáo Nguyễn Ngọc K phạm tội “Mua bán trái phép chất ma túy”.

2. Áp dụng Điểm b, i khoản 2 Điều 251; Điều 38; Điều 47; Điều 50; điểm s khoản 1 Điều 51 Bộ luật Hình sự năm 2015 (sửa đổi, bổ sung năm 2017), xử phạt bị cáo Nguyễn Ngọc K 07 (bảy) năm 06 (sáu) tháng tù, thời gian chấp hành hình phạt tù tính từ ngày 23/9/2019.

3. Về vật chứng vụ án:

- Tịch thu tiêu hủy 01 (một) gói niêm phong số 1137/PC09-GĐMT, bên trong chứa mẫu vật ma túy còn lại sau giám định của Phòng kỹ thuật hình sự Công an tỉnh Đồng Nai; Tịch thu, nộp ngân sách nhà nước 01 (một) điện thoại di động hiệu Mobell, màu đen đã qua sử dụng và 01 (một) xe máy hiệu Wave màu xanh, biển kiểm soát số 60S8-2900 (*Vật chứng do Chi cục Thi hành án dân sự thành phố Long Khánh quản lý theo Biên bản về việc giao nhận vật chứng ngày 18/12/2019*).

- Tịch thu, nộp ngân sách nhà nước số tiền 200.000đ (Hai trăm ngàn đồng) (*đang được tạm giữ bởi tài khoản số 3949.0.1036597.00000 của Chi cục Thi hành án dân sự thành phố Long Khánh mở tại Kho bạc Nhà nước Long Khánh, theo Giấy nộp tiền vào tài khoản ngày 18/12/2019*).

4. Về án phí: Buộc bị cáo Nguyễn Ngọc K phải nộp 200.000đ (Hai trăm ngàn đồng) án phí hình sự sơ thẩm.

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

**Nơi nhận:**

- VKSND tỉnh Đồng Nai;
- TAND thành phố L;
- VKSND thành phố L;
- Công an thành phố L;
- Chi cục THADS TP. L;
- Phòng PV06-Công an tỉnh Đồng Nai;
- Bị cáo;
- Lưu hồ sơ.

**TM. HỘI ĐỒNG XÉT XỬ PHÚC THẨM**  
**Thẩm phán – Chủ tọa phiên tòa**

**Bùi Kim Rết**