TÒA ÁN NHÂN DÂN **TỈNH ĐỒNG NAI**	**CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM** **Độc lập – Tự do – Hạnh phúc**
Bản án số: **56**/2019/HS-PT Ngày: 04-03-2019	

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 Phạm Thị Xuân Đào.

Các thẩm phán: Bà Bùi Kim Rết

Ông Vũ Thế Phương

- Thư ký phiên tòa: Ông Trần Thế Mạnh - Thư ký Tòa án.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đồng Nai tham gia phiên tòa: Ông Phạm Quang Minh - Kiểm sát viên.

Ngày 04 tháng 03 năm 2019 tại trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Đồng Nai xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự phúc thẩm thụ lý số: 361/2018/TLPT-HS ngày 25 tháng 12 năm 2018 đối với bị cáo Doãn Bá N do có kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân thị xã Long Khánh đối với Bản án hình sự sơ thẩm số: 127/2018/HS-ST ngày 15 tháng 11 năm 2018 của Tòa án nhân dân thị xã Long Khánh.

- Bị cáo bị kháng nghị:

Doãn Bá N (tên gọi khác: C), sinh năm 1996, tại thành phố Hồ Chí Minh; nơi cư trú: Ấp T, xã X, thị xã L, tỉnh Đồng Nai; nghề nghiệp: Làm thuê; trình độ văn hoá: 6/12; dân tộc: Kinh; giới tính: Nam; tôn giáo: Phật; quốc tịch: Việt Nam; con ông Doãn Bá B, sinh năm 1969 và bà Võ Thị L1, sinh năm 1972; Tiền án, tiền sự: Không. Bị cáo bị áp dụng biện pháp ngăn chặn tạm giữ từ ngày 31/7/2018.

Đến ngày 09/8/2018 bị áp dụng biện pháp ngăn chặn tạm giam tại nhà tạm giữ Công an thị xã Long Khánh. Hiện bị cáo đang bị tạm giam tại Trại tạm giam - Công an tỉnh Đồng Nai. (Có mặt)

NỘI DUNG VỤ ÁN:

Theo các tài liệu có trong hồ sợ vụ án và diễn biến tại phiên tòa, nội dung vụ án được tóm tắt như sau:

Doãn Bá N là đối tượng nghiện ma túy từ năm 2015, để có ma túy sử dụng N thường đón xe lên khu vực Bến xe Đ để mua ma túy về cất giấu, sử dụng. Vào giữa tháng 7/2018, N đi xe khách lên khu vực Bến xe Đ, Thành phố Hồ Chí Minh hỏi dò

và mua 3.000.000 đồng ma túy Methamphetamine (ma túy đá) và 2.000.000 đồng Heroine của một người đàn ông khoảng 30 tuổi (hiện chưa rõ nhân thân, lai lịch). N được người này cho 02 chiếc nỏ dùng để sử dụng ma túy và 01 cân tiểu ly. N đem ma túy về nhà, dùng cân chia thành nhiều tép nhỏ để ở sàn nhà trong phòng ngủ, phủ mền lên giấu và sử dụng dần, thỉnh thoảng có cho Vương Thị Thanh Ng sinh năm 1989, ngụ ấp C1, xã X, thị xã Long Khánh là bạn gái N sử dụng ma túy chung.

Đến 16 giờ 15 phút ngày 31/7/2018, Công an xã X phối hợp với Công an thị xã Long Khánh kiểm tra phát hiện và bắt quả tang tại nhà số 117/13/9, hẻm 117, quốc lộ 56, tổ 3, ấp T, xã X, thị xã L, tỉnh Đồng Nai, Doãn Bá N đang tàng trữ 57 đoạn ống nhựa hàn kín bên trong có chứa Heroin và 14 bịch nylong bên trong có chứa ma túy đá để ở sàn nhà được phủ mền lên trên, trong phòng ngủ ngay chỗ N ngồi, 02 chiếc nỏ dùng để sử dụng ma túy và 01 cân tiểu ly nên đã lập biên bản bắt người phạm tội quả tang và đưa về trụ sở Công an để làm việc.

Tại bản kết luận giám định số 405/PC54-GĐMT ngày 06/8/2018, Phòng Kỹ thuật hình sự Công an tỉnh Đồng Nai kết luận:

- Mẫu chất bột màu trắng (ký hiệu M1) được niêm phong gửi đến giám định là ma túy, có khối lượng: 2,7810 gam, loại: Heroin (Heroine).

- Mẫu tinh thể màu trắng (ký hiệu M2) được niêm phong gửi đến giám định là ma túy, có khối lượng: 3,6780gam, Loại: Methamphetamine.

Vật chứng thu giữ: 57 đoạn ống nhựa hàn kín chứa chất bột màu trắng và 14 bịch nylong trong suốt chứa tinh thể màu trắng, 02 nỏ và 01 cân tiểu ly.

Tại bản án hình sự sơ thẩm số 127/2018/HS-ST ngày 15/11/2018, Tòa án nhân dân thị xã Long Khánh đã quyết định áp dụng điểm c khoản 1 Điều 249; điểm s khoản 1 Điều 51; Điều 38 của Bộ luật Hình sự; Điều 298 Bộ luật Tố tụng hình sự; xử phạt: Bị cáo Doãn Bá N 03 (Ba) năm 06 (Sáu) tháng tù về tội "Tàng trữ trái phép chất ma túy". Thời hạn tù tính từ ngày 31/7/2018.

Ngoài ra, bản án còn tuyên về xử lý vật chứng, án phí và quyền kháng cáo theo quy định.

Ngày 22/11/2018, Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân thị xã Long Khánh ra Quyết định kháng nghị phúc thẩm số 02/QĐ-VKS-LK đối với bản án hình sự sơ thẩm số 127/2018/HS-ST ngày 15/11/2018 của Tòa án nhân dân thị xã Long Khánh về việc áp dụng sai điểm, khoản để xét xử bị cáo Doãn Bá N.

Ý kiến của đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đồng Nai: Cấp sơ thẩm đã căn cứ vào hàm lượng của hai chất ma túy xét xử bị cáo Doãn Bá N 03 (Ba) năm 06 (Sáu) tháng tù theo điểm c khoản 1 Điều 249 Bộ luật hình sự là không phù hợp với quy định của pháp luật vì bị cáo đã tàng trữ 2,7810gam ma túy Heroin và 3,6780gam ma túy Methamphetamine thì tổng khối lượng là 6,4590gam theo quy định tại Điều 4 Nghị định số 19 ngày 02/02/2018 của Chính phủ và đối chiếu với quy định tại Điều 249 Bộ luật hình sự thì hành vi của bị cáo Nhân đã phạm vào điểm n khoản 2 Điều 249 Bộ luật hình sự. Nên đề nghị Hội đồng xét xử chấp nhận kháng nghị của Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân thị xã Long Khánh, sửa bản án sơ thẩm.

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 tố tụng: Quyết định kháng nghị của Viện trưởng Viện kiểm sát nhân thị xã Long Khánh làm trong hạn luật định nên được xem xét theo trình tự phúc thẩm.

Tại phiên tòa, bị cáo Doãn Bá N đã thừa nhận hành vi phạm tội vào ngày 31/7/2018 tại nhà số 117/13/9, hẻm 117 Quốc lộ Y, tổ Z, ấp T, xã X, thị xã L, tỉnh Đồng Nai đang tàng trữ trái phép chất ma túy thì bị Công an thị xã Long Khánh phát hiện bắt quả tang.

[2] Đối với kháng nghị của VKSND thị xã Long Khánh: Về áp dụng điều luật: Căn cứ vào tổng khối lượng ma túy mà bị cáo N đã có hành vi tàng trữ, căn cứ vào kết luận giám định số 528/PC09-GĐMT ngày 24/10/2018 thì mẫu tinh thể màu trắng ký hiệu M1 có hàm lượng Heroin 35,32% và ký hiệu M2 có hàm lượng Methamphetamine 69,32%. Tại Kết luận giám định số 405/PC09-GĐMT ngày 06/8/2018 (lần 1) cho thấy kết quả mẫu: Mẫu M1 có: Heroin, Acetyi codeine, Caffeine. Kết luận là ma túy có khối lượng 2,7810gam loại Heroin. Mẫu M2 có Methamphetamine. Kết luận là ma túy có khối lượng 3,6780gam loại Methamphetamine. Tại kết quả giám định lần 1 của mẫu M1 chỉ có Heroin còn 2 chất còn lại là Acetyi codeine, Caffeine không nằm trong danh mục các chất ma túy và tiền chất được quy định tại Nghị định 73/2018/NĐ-CP ngày 15/5/2018 của Chính phủ quy định nên cấp sơ thẩm căn cứ Thông tư liên tịch số 08/2015/TTLT-BCA-VKSNDTC-TANDTC-BTP ngày 14/11/2015 quy định xét thấy cần thiết giám định lại để đảm bảo xét xử. Nên Tòa án cấp sơ thẩm đã trưng cầu giám định lại kết quả cho thấy tại kết luận giám định số 528/PC09-GĐMT ngày 24/10/2018 thì mẫu M1 có hàm lượng Heroin 35,32%, khối lượng 2,6642gam; Mẫu M2 có hàm lượng Methamphetamine 69,32%, khối lượng 3,5013gam. Cấp sơ thẩm đã căn cứ Điều 4 của Nghị định số 19/2018/NĐ-CP ngày 02/02/2018 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 tổng khối lượng ma túy mà bị cáo N tàng trữ là 3,3518388gam, căn cứ vào khối lượng ma túy bị cáo N tàng trữ và giới hạn của việc xét xử, cấp sơ thẩm đã xét xử bị cáo theo điểm c khoản 1 Điều 249 Bộ luật hình sự năm 2015 là phù hợp, có căn cứ. Do đó kháng nghị của Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân thị xã Long Khánh đề nghị sửa án sơ thẩm về việc áp dụng sai điểm, khoản và tăng hình phạt đối với bị cáo là không có căn cứ nên không chấp nhận. Giữ nguyên bản án sơ thẩm.

[3] Ý kiến của đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đồng Nai không phù hợp với nhận định của Hội đồng xét xử nên không chấp nhận.

[4] Do kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân thị xã Long Khánh không được chấp nhận nên bị cáo Doãn Bá N không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm theo quy định của pháp luật.

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH:

Căn cứ vào điểm a khoản 1 Điều 355, Điều 356 Bộ luật tố tụng hình sự;

[1] Không chấp nhận kháng nghị của Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân thị xã Long Khánh và giữ nguyên bản án sơ thẩm.

Áp dụng điểm c khoản 1 Điều 249; điểm s khoản 1 Điều 51; Điều 38 Bộ luật hình sự; Điều 298 Bộ luật tố tụng hình sự;

Xử phạt bị cáo: **Doãn Bá N (C) 03 (Ba) năm 06 (Sáu) tháng tù** về tội "Tàng trữ trái phép chất ma túy". Thời hạn tù tính từ ngày 31/7/2018.

[2] Về án phí: Áp dụng Nghị quyết 326/2016/UBTVQH-14 ngày 30/12/2016 của Quốc Hội.

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

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

[4] Bản án phúc thẩm có hiệu lực pháp luật kể từ ngày tuyên án./.

Nơi nhận:
- VKSND tỉnh - VKSND TX. LK;
- Trại tạm giam CA tỉnh ĐN - Bị cáo;
- CA - TAND TX. Long Khánh;
- Chi cục THADS TX. L
- Phòng hồ sơ CA tỉnh Đồng Nai;
- Lưu.

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

(Đã ký tên và đóng dấu)

Phạm Thị Xuân Đào