TÒA ÁN NHÂN DÂN **TỈNH QUẢNG NAM**	**CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM** **Độc lập – Tự do – Hạnh phúc**

Bản án số: **166** /2021/HS-PT
Ngày: 08 - 7 - 2021

NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM

TÒA ÁN NHÂN DÂN TỈNH QUẢNG NAM

- Thành phần Hội đồng xét xử phúc thẩm gồm có:
Thẩm phán – Chủ tọa phiên tòa: Ông **Trần Thế Cẩm**
Các Thẩm phán: Ông **Nguyễn Quốc Thiện**
Bà **Nguyễn Thị Liên**

- Thư ký phiên tòa: Bà **Nguyễn Thị Phương Thảo** - Thư ký Tòa án nhân dân tỉnh Quảng Nam.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Quảng Nam tham gia phiên tòa: Ông **Trần Văn Đệ** - Kiểm sát viên.

Ngày 08 tháng 7 năm 2021, tại trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Quảng Nam, xét xử công khai vụ án hình sự phúc thẩm thụ lý số: **128/**2021/HS-PT ngày 26 tháng 5 năm 2021 đối với bị cáo Nguyễn Văn D. Do có kháng nghị của Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Quảng Nam đối với Bản án hình sự sơ thẩm số **09**/2021/HS-ST ngày 03 tháng 02 năm 2021 của Toà án nhân dân thị xã Đ, tỉnh Quảng Nam.

- Bị cáo bị kháng nghị: **Nguyễn Văn D**, sinh năm 1997 tại tỉnh Quảng Ngãi; nơi cư trú: Thôn Nhị Dinh 3, xã Điện Phước, thị xã Đ, tỉnh Quảng Nam; nghề nghiệp: Kinh doanh tự do; trình độ học văn hóa: 12/12; dân tộc: Kinh; giới tính: Nam; tôn giáo: Không; quốc tịch: Việt Nam; con ông: Nguyễn Văn H và bà Trương Thị T; tiền án, tiền sự: không;

Nhân thân: Ngày 02/10/2020 bị Ủy ban nhân dân tỉnh Quảng Nam xử phạt vi phạm hành chính trong lĩnh vực giao thông đường bộ, số tiền 44.500.000 đồng.

Bị cáo bị tạm giữ ngày 24/9/2020, hiện đang bị tạm giam tại Trại tạm giam Công an tỉnh Quảng Nam; 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: Lúc 22 giờ 00 ngày 23/9/2020, Tổ tuần tra Đội CSGT Công an thị xã Đ tiến hành tuần tra trên đường ĐT609 (*đoạn thuộc khối phố 4, phường Vĩnh Điện, thị xã Đ*) thì phát hiện xe ô tô BKS 43A-315.10 có dấu hiệu nghi vấn nên có hiệu lệnh dừng xe nhưng xe ô tô trên tăng tốc bỏ chạy. Tổ tuần tra đuổi theo đến địa phận phường Đ, thị xã Đ thì thấy xe ô tô trên dừng lại cho một người xuống xe, rồi tiếp tục điều khiển xe bỏ chạy. Đến địa phận xã Đ, Tổ tuần tra dừng được xe ô tô trên.

Qua làm việc xác định người điều khiển xe ô tô là Nguyễn Văn D, người ngồi trên xe là Lê Văn Q, kiểm tra trong hộc để đồ phía trước xe ô tô có một túi ni lông, kích thước 3x3,7cm, bên trong chứa chất rắn dạng tinh thể màu trắng, D khai nhận đây là ma túy mà D cất giấu để sử dụng.

Quá trình điều tra xác định: Vào khoảng 19 giờ 00 phút, ngày 21/9/2020, D điều khiển xe ô tô BKS 43A-315.10 đi mua một gói ma túy của một người không rõ lai lịch ở Đà Nẵng, với giá 1.000.000 đồng. Sau khi mua xong, trên đường về D san chiết ra thêm hai gói nhỏ. D cất một gói trong túi áo khoác màu đen, hai gói cất vào hộc để đồ phía trước xe ô tô rồi quay về phòng trọ ở địa chỉ 458/34 đường Ông Ích Khiêm, phường Vĩnh Trung, quận Thanh Khê, thành phố Đ. D gặp Quyền (*bạn của D mới ở Huế vào*) đang ở tại phòng trọ rồi rủ Quyền đi chơi. D điều khiển xe ô tô chở Quyền lên núi Sơn Trà, Đ rồi lấy một gói ma túy để trong hộc để đồ của xe ra đổ vào chai nước suối để cả hai cùng sử dụng. Sau đó, cả hai đi về lại phòng trọ. Đến 19 giờ ngày 23/9/2020, D điều khiển xe ô tô BKS 43A-315.10 chở Q về nhà ở thôn Nhị Dinh 3, xã Đ, thị xã Đ thì gặp CSGT ra hiệu lệnh dừng xe. Do D không có giấy phép lái xe nên không chấp hành hiệu lệnh mà điều khiển xe bỏ chạy. Trên đường đi, D đưa cho Q một áo khoác da màu đen quấn bên ngoài một cây đao tự chế và nói Q vứt xuống đất. Đến đoạn đường thuộc phường Đ thì dừng xe cho Quyền xuống rồi tiếp tục điều khiển xe bỏ chạy đến đoạn đường xã Đ thì dừng lại. Dựa trên lời khai của D và Q về địa điểm vứt áo khoác và cây đao tự chế, Công an thị xã Đ đã tiến hành truy tìm và thu được những tang vật trên. Qua kiểm tra trong túi áo khoác da màu đen của D có một gói ni lông, bên trong chứa chất rắn dạng tinh thể màu trắng. D thừa nhận đây là áo khoác và ma túy mà D đã cất giấu trước đó để sử dụng. Cơ quan CSĐT Công an thị xã Đ đã ra Quyết định giữ người trong trường hợp khẩn cấp và Lệnh bắt người bị giữ trong trường hợp khẩn cấp đối với Nguyễn Văn D về hành vi Tàng trữ trái phép chất ma túy.

Tại Kết luận giám định số 1034/C09C-Đ2 ngày 30/9/2020của Phân viện KHHS Bộ Công an tại thành phố Đà Nẵng xác định: Chất rắn màu trắng (dạng tinh thể), ký hiệu 01 gửi giám định là ma túy, có khối lượng mẫu 0,46 gam, loại Ketamine; Chất rắn màu trắng (dạng tinh thể), ký hiệu 02 gửi giám định là ma túy, có khối lượng mẫu 2,35 gam, loại Ketamine; tổng khối lượng các chất ma túy là 2,81 gam Ketamine.

Với nội dung vụ án như trên, tại bản án hình sự sơ thẩm số **09**/2021/HS-ST ngày 03 tháng 02 năm 2021 của Toà án nhân dân thị xã Đ, tỉnh Quảng Nam đã quyết định: Tuyên bố bị cáo **Nguyễn Văn D** phạm tội "Tàng trữ trái phép chất ma túy".

Áp dụng điểm g khoản 1 Điều 249; điểm s khoản 1 Điều 51 Bộ luật Hình sự năm 2015. Xử phạt: Bị cáo **Nguyễn Văn D 02** (Hai) năm tù; thời hạn chấp hành hình phạt tù được tính từ ngày bị bắt tạm giữ (ngày 24/9/2020).

Ngoài ra, Tòa án cấp sơ thẩm còn quyết định về phần xử lý vật chứng, án phí và quyền kháng cáo.

Vào ngày 25/02/2021, Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Quảng Nam có quyết định kháng nghị phúc thẩm, đề nghị hủy Bản án hình sự sơ thẩm, giao hồ sơ vụ án về cho cấp sơ thẩm điều tra lại theo thủ tục chung.

Tại phiên tòa phúc thẩm, đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Quảng Nam giữ nguyên quyết định kháng nghị số 05/QĐ-VKS-P7 ngày 25/02/2021 và phát biểu quan điểm giải quyết vụ án: Tòa án cấp sơ thẩm đã xét xử bị cáo Nguyễn Văn D về tội "Tàng trữ trái phép chất ma túy" là có căn cứ, đúng pháp luật. Tuy nhiên, qua xem xét các tài liệu chứng cứ có tại hồ sơ vụ án và lời khai của bị cáo Nguyễn Văn D, người có quyền lợi nghĩa vụ liên quan Lê Văn Q, đủ cơ sở để xác định: Ngoài hành vi "Tàng trữ trái phép chất ma túy" đã bị truy cứu trách nhiệm hình sự thì ngày 21/9/2020 tại núi Sơn Trà, Đ, Nguyễn Văn D còn có hành vi cung cấp chất ma túy cho Lê Văn Q sử dụng. Cấp sơ thẩm không xử lý đối với hành vi "Tổ chức sử dụng trái phép chất ma túy" của Nguyễn Văn D là bỏ lọt tội phạm; đề nghị Hội đồng xét xử chấp nhận kháng nghị, tuyên hủy Bản án hình sự sơ thẩm, giao hồ sơ vụ án về cho cấp sơ thẩm điều tra lại theo thủ tục chung.

Bị cáo không tranh luận, xin giảm nhẹ 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] Sau khi xét xử sơ thẩm, Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Quảng Nam có quyết định kháng nghị đề nghị hủy bản án sơ thẩm. Xét quyết định kháng nghị trong hạn luật định theo đúng quy định tại các Điều 336, 337 của Bộ luật Tố tụng hình sự nên kháng nghị nêu trên là hợp pháp.

[2] Tại phiên tòa phúc thẩm, bị cáo Nguyễn Văn D khai nhận: Vào ngày 21/9/2020, D điều khiển xe ô tô BKS 43A-315.10 đi mua ma túy của một người không rõ lai lịch ở Đà Nẵng, với giá 1.000.000 đồng, mục đích là để sử dụng cho bản thân. Sau đó, D đem về chiết ra thêm thành hai gói nhỏ, cất giấu trong túi áo khoác màu đen và cất vào hộc để đồ phía trước của xe ô tô, rồi quay về phòng trọ ở Đà Nẵng. Tại đây, D gặp Lê Văn Q và rủ Q đi chơi. D điều khiển xe ô tô chở Q lên núi Sơn Trà, Đà Nẵng, lấy ma túy để trong hộc để đồ của xe ra đổ vào chai nước suối để cả hai cùng sử dụng, rồi cả hai đi về phòng trọ. Đến khoảng 22 giờ 00 ngày 23/9/2020, khi D đang điều khiển xe ô tô chở Q về nhà tại thị xã Đ thì bị Tổ tuần tra Đội CSGT Công an thị xã Đ yêu cầu dừng xe kiểm tra, do không có giấy phép lái xe nên D bỏ chạy; khi lực lượng tuần tra đuổi kịp, kiểm tra thì phát hiện D cất giấu ma túy trong hộc để đồ phía trước xe ô tô và trong túi áo ấm, tổng cộng 2,81 gam ma túy loại Ketamine.

[3] Xét kháng nghị của Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Quảng Nam thì thấy: Bị cáo Nguyễn Văn D đã có hành vi cất giữ 2,81 gam ma túy, loại Ketamine, với mục đích để sử dụng cho bản thân nên Bản án hình sự sơ thẩm số **09**/2021/HS-ST ngày 03 tháng 02 năm 2021 của Toà án nhân dân thị xã Đ, tỉnh Quảng Nam đã kết án

bị cáo về tội "Tàng trữ trái phép chất ma túy" theo quy định tại điểm g khoản 1 Điều 249 của Bộ luật Hình sự là có căn cứ, đúng pháp luật. Tuy nhiên, quá trình giải quyết vụ án, các cơ quan tiến hành tố tụng cấp sơ thẩm không xem xét hành vi "Tổ chức sử dụng trái phép chất ma túy" của Nguyễn Văn D là điều tra chưa đầy đủ, chưa toàn diện, có dấu hiệu bỏ lọt hành vi phạm tội, cụ thể:

- Tại các biên bản hỏi cung bị can ngày 24/9/2020 (BL 65), ngày 01/10/2020 (BL 74), ngày 19/11/2020 (BL 77), ngày 02/12/2020 (BL 138) và các bản tường trình (BL 64, 73), Nguyễn Văn D đều khai nhận cùng nội dung: *"Tôi cất giấu số ma túy vừa mua trên xe ô tô. Sau đó, tôi về phòng trọ tại đường Ông Ích Khiêm, Đà Nẵng gặp Lê Văn Q rồi rủ Q lên núi Sơn Trà sử dụng ma túy thì Q đồng ý. Lúc này, tôi vào trong xe lấy ra 01 gói ma túy rồi đổ hết vào trong chai nước suối rồi đem ra cùng Quyền sử dụng..."*.

- Tại bản trình bày ngày 09/10/2020 (BL: 95), người liên quan Lê Văn Q khai: *"Bản thân tôi cách đó khoảng 02 ngày (21/9/2020) vào buổi tối cùng với D đã lên núi Sơn Trà sử dụng ma túy Ketamin bằng cách D hòa vào nước để uống"*.

- Tại biên bản ghi lời khai ngày 03/12/2020 (BL:139), Lê Văn Q khai: *"Ngày 21/9/2020, D chở tôi lên núi Sơn Trà chơi. D và tôi ngồi trên nóc xe, sau đó D xuống lấy nước cho tôi uống. Tôi uống xong thì thấy có cảm giác lạ nên hỏi D thì D nói nước có Ketamin. D nói uống cho vui nên tôi cũng không có ý kiến gì. Sau đó cả hai đi về"*.

Hội đồng xét xử xét thấy: Lời khai của bị cáo tại phiên tòa phúc thẩm hoàn toàn phù hợp với lời khai của bị cáo và người có quyền lợi, nghĩa vụ liên quan Lê Văn Q có tại hồ sơ vụ án và phù hợp với kết quả thử nước tiểu của Lê Văn Q kết luận "Dương tính với chất ma túy" (BL 89). Như vậy, có đủ cơ sở xác định: *Ngoài hành vi tàng trữ trái phép chất ma túy, bị cáo Nguyễn Văn D còn có hành vi cung cấp chất ma túy cho Lê Văn Q sử dụng*. Đối chiếu với điểm b Tiểu mục 6.1 Mục 6 của Thông tư liên tịch số 17/2007/TTLT-BCA-VKSNDTC-TANDTC-BTP ngày 24/12/2007 và Công văn số 89/TANDTC-PC ngày 30/6/2020 của Tòa án nhân dân tối cao thì hành vi *"Cung cấp chất ma túy cho người khác sử dụng"* của bị cáo Nguyễn Văn D có dấu hiệu của tội *"Tổ chức sử dụng trái phép chất ma túy"* theo quy định tại Điều 255 của Bộ luật Hình sự nhưng các cơ quan tiến hành tố tụng cấp sơ thẩm không xem xét trách nhiệm hình sự đối với bị cáo Nguyễn Văn D là bỏ lọt tội phạm như đề nghị của Kiểm sát viên tại phiên tòa phúc thẩm là có cơ sở chấp nhận.

[4] Từ những phân tích, viện dẫn nêu trên; xét thấy các cơ quan tiến hành tố tụng ở cấp sơ thẩm điều tra không đầy đủ, đánh giá chứng cứ không toàn diện, dẫn đến việc bỏ lọt tội phạm. Do đó, Hội đồng xét xử Tòa án cấp phúc thẩm có cơ sở chấp nhận kháng nghị của Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Quảng Nam, xử huỷ Bản án hình sự sơ thẩm số **09**/2021/HS-ST ngày 03 tháng 02 năm 2021 của Toà án nhân dân thị xã Đ, tỉnh Quảng Nam để điều tra lại theo thủ tục chung.

Vì các lẽ trên;

QUYẾT ĐỊNH:

Căn cứ điểm c khoản 1 Điều 355 và điểm a, b khoản 1 Điều 358 của Bộ luật Tố tụng hình sự năm 2015.

1. Chấp nhận quyết định kháng nghị phúc thẩm số 05/QĐ-VKS-P7 ngày 25/02/2021 của Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Quảng Nam.

Xử huỷ Bản án hình sự sơ thẩm số **09**/2021/HS-ST ngày 03 tháng 02 năm 2021 của Toà án nhân dân thị xã Đ, tỉnh Quảng Nam để điều tra lại theo thủ tục chung.

2. Chuyển hồ sơ vụ án cho Viện kiểm sát nhân dân thị xã Đ, tỉnh Quảng Nam để điều tra lại theo thẩm quyền.

3. Bản án hình sự phúc thẩm có hiệu lực pháp luật kể từ ngày tuyên án (ngày 08/7/2021).

Nơi nhận:
- Các cơ quan tiến hành TT;
- Người tham gia TT;
- Phòng PV06 CA Q.Nam;
- P.HSNV Sở tư pháp Q. Nam;
- Lưu hồ sơ vụ án;
- Lưu Tòa hình sự.

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

(Đã ký tên và đóng dấu)

Trần Thế Cẩm

Nơi nhận:
- Các cơ quan tiến hành TT;
- Người tham gia TT;
- Phòng PV06 CA Q.Nam;
- P.HSNV Sở tư pháp Q. Nam;
- Lưu hồ sơ vụ án;
- Lưu Tòa hình sự.

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

Trần Thế Cẩm