

**TÒA ÁN NHÂN DÂN
TỈNH HÒA BÌNH**

**CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM
Độc Lập – Tự Do – Hạnh phúc**

Bản án số: **05/2021/HS-PT**

Ngày: 26-01-2021

**NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM**

TÒA ÁN NHÂN DÂN TỈNH HÒA BÌNH

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

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Bà Nguyễn Thị Dụ

Các Thẩm phán: Ông Nguyễn Quang Tuấn

Bà Trần Thanh Hải

- Thư ký phiên tòa: Bà Bùi Thị Hương-Thư ký Tòa án nhân dân tỉnh Hòa Bình.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Hòa Bình tham gia phiên tòa: Ông Bùi Đức Hạnh-Kiểm sát viên.

Ngày 26-01-2021 tại Trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Hòa Bình, xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự phúc thẩm thụ lý số: 86/2020/TLPT-HS, ngày 11 tháng 12 năm 2020 đối với bị cáo Đỗ Mạnh Q, do có kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân thành phố Hòa Bình đối với Bản án hình sự số: 123/2020/HS-ST ngày 03-11-2020 của Tòa án nhân dân Thành phố Hòa Bình, tỉnh Hòa Bình.

- Bị cáo bị kháng nghị:

Đỗ Mạnh Q, sinh ngày 23 tháng 11 năm 1978, tại Hòa Bình; nơi cư trú: Tổ 11, phường Dân Chủ, thành phố Hòa Bình, tỉnh Hòa Bình; nghề nghiệp: Lao động tự do; trình độ văn hóa: 12/12; dân tộc: Kinh; giới tính: Nam; tôn giáo: Không; quốc tịch: Việt Nam; con ông Đỗ Mạnh C và bà Phạm Thị Lan; có vợ là Nguyễn Thị Thảo đã ly hôn, có 01 con sinh năm 2004; tiền sự: Ngày 13-12-2017 Công an thành phố Hòa Bình, tỉnh Hòa Bình xử phạt vi phạm hành chính bằng hình thức phạt tiền 750.000 đồng về hành vi sử dụng trái phép chất ma túy (Quyết định số 03/QĐ-XPHC ngày 13-12-2017) bị cáo chưa nộp tiền; tiền án: Không; nhân thân: Năm 2006 Tòa án nhân dân thị xã Hòa Bình, tỉnh Hòa Bình xử 06 tháng tù về tội “Trộm cắp tài sản” (Bản án số 18/2006/HSST, ngày 21-02-2006); năm 2017 Ủy ban nhân dân thành phố Hòa Bình, tỉnh Hòa Bình áp dụng biện pháp cai nghiện bắt buộc (Quyết định số 1496/QĐ-UBND, ngày 5-7-2017); ngày 21-6-2012 chấp hành xong (Giấy chứng nhận số 68/GCN-TT, ngày 21-6-2012); bị tạm giữ từ ngày 21-6-2020 đến ngày 29-6-2020; tạm giam từ ngày 30-6-2020 đến nay; “Có mặt”.

Trong vụ án còn có người có quyền lợi nghĩa vụ liên quan không có kháng cáo, không bị kháng nghị: Ông Đỗ Mạnh C (bố đẻ bị cáo Q).

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 09 giờ ngày 21-6-2020, tại khu vực tổ 13, phường Dân Chủ, thành phố Hòa Bình, tỉnh Hòa Bình, Công an phường Dân Chủ, thành phố Hòa Bình phát hiện Đỗ Mạnh Q điều khiển xe mô tô BKS 28S7-4286 có biểu hiện nghi vấn nên yêu cầu dừng xe để kiểm tra, bắt quả tang và thu giữ trong túi quần bỏ bên trái phía trước Q đang mặc 01 gói giấy trắng bên trong chứa chất bột dạng cục màu trắng, khối lượng 0,21 gam, kết luận giám định là Hêroine. Cùng ngày, khám xét khẩn cấp đối với nơi ở của Đỗ Mạnh Q tại số 5, tổ 11, phường Dân Chủ, thành phố Hòa Bình, tỉnh Hòa Bình, thu giữ: 01 hộp nhựa màu trắng hình tròn trong ngăn tủ trên chạn bếp, bên trong có 02 túi nilon màu trắng: Túi nilon màu trắng chứa chất màu trắng dạng cục, khối lượng 0,61 gam, kết luận giám định là Hêroine; túi nilon chứa 06 viên và ½ viên nén hình trụ màu hồng, khối lượng 0,60 gam, kết luận giám định là Methamphetamine. Đỗ Mạnh Q khai nhận số ma túy bị thu giữ quả tang và số ma túy thu giữ khi khám xét tại nơi ở của bị cáo là ma túy của bị cáo mua để sử dụng, bị cáo mua một lần vào ngày 19-6-2020 của người đàn ông không quen biết tại khu vực Dốc Cun thuộc tổ 04, phường Thống Nhất, thành phố Hòa Bình, tỉnh Hòa Bình, mục đích để sử dụng cho bản thân (mua 900.000 đồng Heroine và 200.000 đồng Methamphetamine, tổng cộng 1.100.000 đồng).

Bản kết luận giám định số: 188/KLGD-CAT-PC09 ngày 26-6-2020 của Phòng kỹ thuật hình sự - Công an tỉnh Hòa Bình kết luận: *“Chất bột màu trắng trong 02 phong bì niêm phong ghi tên đối tượng Đỗ Mạnh Q gửi giám định có tổng khối lượng 0,82g, là ma túy, loại Heroine; Chất dạng các viên nén màu hồng phong bì 02 ghi tên đối tượng bị bắt Đỗ Mạnh Q gửi giám định có tổng khối lượng 0,6g, là ma túy, loại Methamphetamine”*.

Tại bản án hình sự sơ thẩm số: 123/2020/HS-ST ngày 03-11-2020 của Tòa án nhân dân thành phố Hòa Bình quyết định: Áp dụng điểm i khoản 1 Điều 249; điểm s khoản 1 Điều 51; Điều 38 Bộ luật Hình sự, xử phạt: Đỗ Mạnh Q 28 (hai mươi tám) tháng tù về tội Tàng trữ trái phép chất ma túy. Ngoài ra, Tòa án cấp sơ thẩm Q định về xử lý vật chứng, án phí và quyền kháng cáo.

Ngày 16-11-2020, Viện kiểm sát nhân dân (VKSND) thành phố Hòa Bình kháng nghị Bản án hình sự sơ thẩm số: 123/2020/HS-ST, ngày 03-11-2020 của Tòa án nhân dân (TAND) thành phố Hòa Bình (Quyết định kháng nghị số 05/QĐ-VKS, ngày 16-11-2020) theo hướng xét xử bị cáo Đỗ Mạnh Q theo điểm b khoản 2 Điều 249 Bộ luật hình sự, tăng hình phạt đối với bị cáo Q.

Tại phiên tòa phúc thẩm, đại diện VKSND tỉnh Hòa Bình giữ nguyên Quyết định kháng nghị số 05/QĐ-VKS, ngày 16-11-2020 của VKSND thành phố Hòa Bình. Trình bày quan điểm về việc giải quyết vụ án, đại diện VKSND tỉnh Hòa Bình nêu quan điểm: TAND thành phố Hòa Bình xét xử bị cáo Đỗ Mạnh Q về tội

Tàng trữ trái phép chất ma túy là đúng, tuy nhiên xét xử bị cáo theo khoản 1 Điều 249 BLHS là không đúng. Vì, căn cứ Biên bản bắt người có hành vi phạm tội quả tang ngày 21-6-2020, quá trình điều tra bị cáo Q điều khai ngày 19-6-2020 và 21-6-2020 bị cáo hai lần tàng trữ ma túy. Nguồn gốc ma túy là do bị cáo mua của hai người đàn ông không quen biết mục đích để sử dụng. Số lượng ma túy bị cáo mua mỗi lần đều đủ yếu tố cấu thành tội phạm. Do đó, hành vi của bị cáo Q thuộc trường hợp phạm tội nhiều lần quy định tại điểm b khoản 2 Điều 249 BLHS. Đề nghị chấp nhận kháng nghị của VKSND thành phố Hòa Bình, áp dụng điểm b khoản 1 Điều 355, khoản 2 điều 357 Bộ luật tố tụng hình sự, sửa án sơ thẩm, xét xử bị cáo Đỗ Mạnh Q về tội tàng trữ trái phép chất ma túy theo điểm b khoản 2 điều 249 BLHS, tăng hình phạt từ 5 đến 6 năm tù.

Căn cứ vào các chứng cứ, tài liệu đã được thẩm tra, tranh tụng và tranh luận tại phiên tòa, trên cơ sở xem xét đầy đủ toàn diện tài liệu, chứng cứ, ý kiến của Kiểm sát viên, bị cáo.

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] Tại phiên tòa phúc thẩm, bị cáo Đỗ Mạnh Q khai nhận: Bị cáo nghiện ma túy từ năm 2011 nên mua ma túy cất giữ để sử dụng dần. Hai loại ma túy Công an thu giữ ngày 21-6-2020, gồm: 0,21 gam Heroine bắt quả tang, khám xét tại nơi ở của bị cáo thu giữ 0,61 gam Heroine và 0,60 gam Methamphetamine, tổng khối lượng 0,82 gam Heroine và 0,60 gam Methamphetamine là của bị cáo. Bị cáo mua ma túy của một người đàn ông không quen biết tại khu vực cây đa dóc Cun thuộc phường Dân Chủ, thành phố Hòa Bình, tỉnh Hòa Bình ngày 19-6-2020. Ngày 21-6-2020 bị cáo lấy một phần Heroine trong số Heroine đã mua ngày 19-6-2020 mang theo trong người để sử dụng thì bị bắt quả tang.

[2] Lời khai của bị cáo Đỗ Mạnh Q tại phiên tòa phúc thẩm phù hợp với lời khai của bị cáo tại phiên tòa sơ thẩm, vật chứng được thu giữ, kết luận giám định. Do đó, có đủ căn cứ pháp luật khẳng định: Ngày 19-6-2020, bị cáo Đỗ Mạnh Q đã có hành vi cất giữ trong người và nơi ở 0,82 gam Heroine và 0,60 gam Methamphetamine để sử dụng cho bản thân. Tòa án cấp sơ thẩm xét xử bị cáo Đỗ Mạnh Q về tội tàng trữ trái phép chất ma túy theo điểm i khoản 1 Điều 249 BLHS là có căn cứ, đúng pháp luật. Trong vụ án này chỉ có lời khai của bị cáo Q, cơ quan điều tra không chứng minh được người đàn ông đã bán ma túy cho bị cáo Q cũng như không có tài liệu nào khác chứng minh bị cáo Q mua ma túy hai lần như nội dung kháng nghị của VKSND thành phố Hòa Bình. Do đó, VKSND thành phố Hòa Bình kháng nghị xét xử bị cáo Đỗ Mạnh Q theo điểm b khoản 2 Điều 249 BLHS, tăng hình phạt đối với bị cáo từ 5 đến 6 năm tù là không có căn cứ pháp luật. Cần giữ nguyên Bản án sơ thẩm.

[3] Các Q 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.

Vì lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH

1. Căn cứ điểm a, khoản 1, Điều 355; Điều 356 Bộ luật Tố tụng hình sự; Không chấp nhận quyết định kháng nghị số 05/QĐ-VKS, ngày 16-11-2020 của Viện kiểm sát nhân dân thành phố Hòa Bình:

Giữ nguyên Bản án sơ thẩm số 123/2020/HS-ST ngày 03-11-2020 của Tòa án nhân dân thành phố Hòa Bình: Áp dụng điểm i khoản 1 Điều 249; điểm s khoản 1 Điều 51; Điều 38 Bộ luật Hình sự, xử phạt Đồn Mạnh Q 28 (hai mươi tám) tháng tù về tội Tàng trữ trái phép chất ma túy. Thời hạn tù tính từ ngày tạm giữ 21-6-2020.

2. 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.

3. Bản án phúc thẩm có hiệu lực pháp luật kể từ ngày tuyên án (26 tháng 01 năm 2021).

Nơi nhận:

- TAND cấp cao tại HN;
- VKSND cấp cao tại Hà Nội;
- VKSND tỉnh HB;
- VKSND TP HB;
- TAND TP HB ;
- Chi cục THADS TP HB;
- Bị cáo, người có QLNVLQ;
- Lưu hồ sơ.Tổ Hành chính tư pháp.

TM/ HỘI ĐỒNG XÉT XỬ PHÚC THẨM
Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa

Nguyễn Thị Dụ

