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

Bản án số: 74/2023/HS-PT
Ngày: 15-6-2023

NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM

TÒA ÁN NHÂN DÂN TỈNH LONG AN

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

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Bà Huỳnh Thị Phượng

Các Thẩm phán: Ông Trần Văn Quán

Ông Dương Ngọc Thành

- Thư ký phiên tòa: Ông Đặng Dương Phát - Thư ký Tòa án nhân dân tỉnh Long An.

- Đại diện Viện Kiểm sát nhân dân tỉnh Long An tham gia phiên tòa:

Bà Mai Thị Phương Thảo - Kiểm sát viên.

Trong các ngày 13, 15 tháng 6 năm 2023, tại trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Long An xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự thụ lý số 56/2023/TLPT-HS ngày 25 tháng 4 năm 2023 đối với bị cáo Đoàn Sơn N do có kháng cáo của bị cáo đối với Bản án hình sự sơ thẩm số 07/2023/HS-ST ngày 20 ngày 3 tháng 2023 của Tòa án nhân dân huyện T, tỉnh Long An.

Bị cáo có kháng cáo: **Đoàn Sơn N,** giới tính: Nam, sinh năm: 1997. Nơi cư trú: Ấp 1, xã N, huyện T, tỉnh Long An; quốc tịch: Việt Nam; dân tộc: Kinh; tôn giáo: Không; trình độ học vấn: 10/12; nghề nghiệp: Không; Cha: Không rõ; Mẹ: Đoàn Thị Thu N1, sinh năm 1977; tiền án, tiền sự: Không; bị tạm giữ từ ngày 16/4/2022 đến 25/4/2022 chuyển tạm giam cho đến nay, có mặt.

Người có quyền lợi, nghĩa vụ liên quan đến vụ án không có kháng cáo, không liên quan đến kháng cáo không triệu tập: Nguyễn Thị Triều V, Đặng Trần Quốc K, Đoàn Thị Thu N1.

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:

Do nhu cầu sử dụng ma túy và cần tiền tiêu xài, Đoàn Sơn N mua ma túy loại Methamphetamine rồi phân thành các tép nhỏ bán kiếm lời. Vào khoảng 16 giờ 30 phút ngày 16/4/2022, N đang ở nhà cùng bạn là Nguyễn Thị Triều V thì Đặng Trần Quốc K đến hỏi mua ma túy, N đồng ý bán. N lấy 01 túi nylon chứa ma túy đá bán cho K với giá 200.000đồng. Sau khi mua ma túy từ N, K ngồi trên nền gạch giữa nhà kêu N đổ ra sử dụng. N hiểu ý là K muốn sử dụng ma túy

tại nhà nên đồng ý. Đồng thời, lấy số ma túy đã bán cho K đổ vào bình nỏ tự chế, dùng bật lửa gas (hộp quẹt gas) nấu chảy số ma túy trong nồi thủy tinh. Sau khi nấu xong, N tự sử dụng trước, sau đó để bình nỏ giữa nhà cho K sử dụng. Khi cả hai thay nhau sử dụng ma túy thì V nhìn thấy nên cũng ngồi xuống nền gạch cùng sử dụng ma túy chung với K và N. Khi cả ba đang sử dụng ma túy thì lực lượng Công an bắt quả tang.

Tiến hành khám xét chổ ở của N, Cơ quan Cảnh sát điều tra Công an huyện T thu giữ 14 túi nylon, gồm: 01 túi nylon trong suốt hàn kín một đầu, một đầu có rãnh khép màu đỏ, kích thước 3,5cm x 7,5cm, bên trong chứa tinh thể màu trắng (kí hiệu "7") được để trong hộp thuốc lá nhãn hiệu JET; 02 túi nylon trong suốt hàn kín một đầu, một đầu có rãnh khép màu đỏ, kích thước 3,5cm x 7,5cm, bên trong chứa tinh thể màu trắng (kí hiệu "9"); 11 túi nylon, trong đó: 03 túi nylon trong suốt hàn kín một đầu, một đầu có rãnh khép màu xanh, kích thước 04cm x 05cm, bên trong chứa tinh thể màu trắng; 08 túi nylon trong suốt hàn kín một đầu, một đầu có rãnh khép màu xanh, kích thước 04cm x 3,5cm, bên trong chứa tinh thể màu trắng (kí hiệu "3") được để trong hộp thuốc lá nhãn hiệu JET.

Quá trình điều tra, Đoàn Sơn N khai nhận: Từ cuối tháng 12/2021 đến khi bị bắt quả tang N đã mua ma túy của người phụ nữ không rõ nhân thân với số tiền 6.200.000đồng, N bán ma túy cho các con nghiện dưới 02 hình thức: Khi những người nghiện có nhu cầu mua ma túy thì gọi điện đến số 0857337556 được gắn trong điện thoại nhãn hiệu iPhone 7 của N. Người nghiện có thể đến trực tiếp nhà N mua ma túy hoặc hẹn địa điểm giao thì N sử dụng xe mô tô nhãn hiệu Honda Vision biển số 62G1 – 382.97 đi giao ma túy cho người mua. N không nhớ rõ đã bán cho ai và số tiền cụ thể là bao nhiêu nhưng nếu bán hết ma túy đã mua thì sẽ thu lợi bất chính được 3.800.000đồng.

Riêng đối với Đặng Trần Quốc K, N khai nhận: Ngoài lần bắt quả tang vào ngày 16/4/2022 thì N còn bán ma túy cho K 02 lần khác, cụ thể:

- Lần thứ nhất, cách ngày 16/4/2022 khoảng 01 tháng, N bán cho K 600.000đồng ma túy đá tại nhà của N.

- Lần thứ hai, cách ngày 16/4/2022 khoảng 02 tuần, N bán cho K 600.000đồng ma túy đá tại nhà của N.

Tại Bản kết luận giám định số 346/2022/KLGĐ ngày 25 tháng 4 năm 2022 của Phòng Kỹ thuật Hình sự Công an tỉnh Long An kết luận đối với các mẫu vật thu giữ như sau:

- Bì thư ký hiệu "3": Tinh thể màu trắng đựng trong 11 túi nilon có rãnh khép viền xanh được niêm phong gửi giám định là ma túy, có tổng khối lượng 2,4841 gam, loại: Methamphetamine.

- Bì thư ký hiệu "7": Tinh thể màu trắng đựng trong 01 túi nilon có rãnh khép viền đỏ được niêm phong gửi giám định là ma túy, có khối lượng 10,6033 gam, loại: Methamphetamine.

- Bì thư ký hiệu "9": Tinh thể màu trắng đựng trong 02 túi nilon có rãnh khép viền đỏ được niêm phong gửi giám định là ma túy, có tổng khối lượng 3,9673 gam, loại: Methamphetamine.

Hoàn lại đối tượng gửi giám định: Mẫu vật còn lại sau giám định có khối lượng 2,0443 gam (bì thư ký hiệu "3"); 9,7383 gam (bì thư ký hiệu "7") và 3,2867 gam (bì thư ký hiệu "9") tất cả mẫu vật sau giám định và vỏ bao đựng mẫu giám định được đóng gói niêm phong số 346.

Tại Cáo trạng số 02/CT-VKS ngày 21 tháng 12 năm 2022 của Viện kiểm sát nhân dân huyện T đã truy tố bị cáo Đoàn Sơn N về tội "Mua bán trái phép chất ma túy" và "Chứa chấp việc sử dụng trái phép chất ma túy" được quy định tại các điểm b, i khoản 2 Điều 251 và điểm d khoản 2 Điều 256 Bộ luật Hình sự.

Tại Bản án hình sự sơ thẩm số 07/2023/HS-ST ngày 20 ngày 3 tháng 2023 của Tòa án nhân dân huyện T, tỉnh Long An đã xử:

Tuyên bố bị cáo Đoàn Sơn N phạm tội "Mua bán trái phép chất ma túy" và "Chứa chấp việc sử dụng trái phép chất ma túy".

Áp dụng điểm b, i khoản 2 Điều 251; điểm r, s khoản 1 Điều 51; Điều 38; Điều 50 của Bộ luật hình sự xử phạt bị cáo Đoàn Sơn N 08 (tám) năm tù về tội Mua bán trái phép chất ma túy;

Áp dụng điểm d khoản 2 Điều 256; điểm s khoản 1 Điều 51; Điều 38; Điều 50 của Bộ luật hình sự xử phạt bị cáo Đoàn Sơn N 07 (bảy) năm tù về tội Chứa chấp việc sử dụng trái phép chất ma túy.

Áp dụng khoản 1 Điều 55 Bộ luật hình sự tổng hợp hình phạt buộc bị cáo Đoàn Sơn N phải chấp hành hình phạt chung cho hai tội là 15 (mười lăm) năm tù. Thời gian tù tính từ ngày 16/4/2022.

Ngoài ra, án sơ thẩm còn tuyên về xử lý vật chứng, án phí và quyền kháng cáo của những người tham gia tố tụng.

Ngày 03 tháng 4 năm 2023, bị cáo Đoàn Sơn N có đơn kháng cáo bản án sơ thẩm, yêu cầu xin giảm nhẹ hình phạt.

Tại phiên tòa phúc thẩm,

Bị cáo Đoàn Sơn N thừa nhận hành vi phạm tội đúng như cấp sơ thẩm đã xét xử và xác định bị Tòa án cấp sơ thẩm xét xử về tội "Mua Bán trái phép chất ma túy" và tội "Chứa chấp việc sử dụng trái phép chất ma túy" là đúng, không oan. Bị cáo kháng cáo có bổ sung tình tiết mới là hoàn cảnh gia đình bị cáo có khó khăn, bị cáo có người thân là ông, bà Ngoại có công với Cách Mạng nên yêu cầu được giảm nhẹ hình phạt.

Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Long An phát biểu quan điểm giải quyết vụ án:

- Về thủ tục tố tụng: Bị cáo Đoàn Sơn N kháng cáo trong thời hạn luật quy định nên Tòa án nhân dân tỉnh Long An thụ lý xét xử vụ án theo thủ tục phúc thẩm là có căn cứ.

- Về nội dung: Qua nghiên cứu hồ sơ nhận thấy, ngày 16/4/2022 Đoàn Sơn N có hành vi bán ma túy cho Đặng Trần Quốc K, bị cấp sơ thẩm xét xử về tội "Mua bán trái phép chất ma túy" là có căn cứ, đúng pháp luật. Tuy nhiên, đối với hành vi N bán ma túy cho Trần Đặng Quốc K, sau đó K kêu N "đổ ra chơi" N hiểu ý K muốn sử dụng ma túy tại chỗ, nên cầm lại túi nylon chứa ma túy đá đổ vào bình nỏ tự chế có sẵn trong nhà và dùng quẹt ga tự chế nấu chảy ma túy đá trong bình nỏ thuỷ tinh và cùng với K, Nguyễn Thị Triều V sử dụng. Hành vi của K là cung cấp ma túy cho N và hành vi của N cho K mượn địa điểm thuộc quyền quản lý của N, cung cấp dụng cụ là bình nỏ tự chế để nấu ma túy đá và cùng với K, Nguyễn Thị Triều V sử dụng, có dấu hiệu của tội "Tổ chức sử dụng trái phép chất ma túy" quy định tại khoản 1 Điều 255 Bộ luật Hình sự, cấp sơ thẩm xét xử bị cáo Đoàn Sơn N về tội "Chứa chấp việc sử dụng trái phép chất ma túy" là chưa chính xác có dấu hiệu bỏ lọt tội và người phạm tội đối với Đoàn Sơn N và Đặng Trần Quốc K và sai tội danh đối với Đoàn Sơn N.

Ngoài ra, quá trình khám xét tại nhà của Đoàn Sơn N, Cơ quan điều tra còn thu giữ 10 cái nỏ, trong đó có 08 cái nỏ chưa qua sử dụng, quá trình điều tra bị cáo N khai nhận bị cáo mua nỏ với số lượng nhiều vừa để dành sử dụng, vừa bán cho người nghiện khi có yêu cầu mua để sử dụng ma túy và Cơ quan điều tra cũng đã thu giữ số tiền 1.140.000đồng do bán nỏ có được. Cấp sơ thẩm căn cứ Công văn 610/C09B ngày 17/8/2022 của Phân viện Khoa học Hình sự Bộ Công an tại Thành phố Hồ Chí Minh trả lời: Phân viện không đủ cơ sở kết luận các mẫu vật gửi giám định có phải là dụng cụ sử dụng trái phép chất ma túy hay không. Đồng thời cấp sơ thẩm còn nhận định, để sử dụng ma túy dạng Methamphetamine ngoài nỏ ra còn cần các bộ phận khác. Từ đó, chưa đủ căn cứ để truy cứu trách nhiệm hình sự đối với Đoàn Sơn N về hành vi "Tàng trữ hoặc mua bán dụng cụ dùng vào việc sử dụng trái phép chất ma túy" quy định tại Điều 254 Bộ luật Hình sự là không chính xác. Căn cứ mục 2, Công văn hướng dẫn số 16 của Tòa án nhân dân Tối cao hướng dẫn tạm thời cần hiểu "dụng cụ" là những vật được dùng vào việc sử dụng trái phép chất ma túy; "phương tiện" là những vật được dùng vào việc sản xuất trái phép chất ma túy, xác định nỏ là dụng cụ sử dụng trái phép chất ma túy. Do đó, hành vi của bị cáo Đoàn Sơn N có dấu hiệu của tội "Tàng trữ, mua bán dụng cụ dùng vào việc sử dụng trái phép chất ma túy", quy định tại khoản 1 Điều 254 Bộ luật Hình sự. Cấp sơ thẩm chưa điều tra, làm rõ, có dấu hiệu bỏ lọt tội phạm.

Mặt khác quá trình điều tra, hồ sơ lúc đầu thể hiện N và V sống chung với nhau, những lúc N bận việc, V có bán ma túy dùm N, sau đó V thay đổi lời khai, Cơ quan điều tra chưa hỏi N có sự việc đó hay không và cũng chưa cho N và V đối chất để xác định V có đồng phạm với N về tội "Mua bán trái phép chất ma túy", do có nhiều sai sót chưa được làm rỏ, cấp phúc thẩm không thể khắc phục được.

Từ những phân tích trên, đề nghị Hội đồng xét xử áp dụng điểm c khoản 1 Điều 355, điểm a khoản 1 Điều 358 Bộ luật Tố tụng hình sự, hủy bản án hình sự sơ thẩm số 07/2023/HS-ST ngày 20 tháng 3 năm 2023 của Tòa án nhân dân

huyện T để điều tra lại. Do bản án bị hủy nên không xem xét kháng cáo của bị cáo.

Bị cáo nói lời sau cùng: Bị cáo biết mình vi phạm pháp luật, đề nghị Hội đồng xét xử giảm nhẹ hình phạt cho 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:

[1] Bị cáo Đoàn Sơn N kháng cáo trong thời hạn quy định của Bộ luật Tố tụng hình sự nên Tòa án nhân dân tỉnh Long An thụ lý xét xử vụ án theo thủ tục phúc thẩm.

[2] Bị cáo Đoàn Sơn N khai nhận hành vi phạm tội của mình như nội dung Bản án sơ thẩm đã nêu và phù hợp với các tài liệu, chứng cứ khác có trong hồ sơ vụ án đã được thẩm tra trước phiên tòa phúc thẩm, thể hiện: Do nghiện ma túy và cần tiền tiêu xài bị cáo Đoàn Sơn N mua ma túy loại Methamphetamine rồi phân thành các tép nhỏ bán kiếm lời. Khoảng 16 giờ 30 phút ngày 16/4/2022, tại nhà của N ở Ấp 1, xã N, huyện T, N bán cho Đặng Trần Quốc K 01 túi nylon chứa ma túy với giá 200.000đồng. Sau đó, N cho ma túy vào bình nỏ tự chế, dùng quẹt gas đun chảy ma túy rồi cho K và Nguyễn Thị Triều V sử dụng ma túy tại nhà của N. Qua khám xét nhà bị cáo N thu giữ 17,0547gam Methamphetamine bị cáo N cất giữ để bán cho các con nghiện. Ngoài ra từ tháng 12/2021, bị cáo N mua 6.200.000đồng ma túy bán cho các con nghiện nếu bán hết số ma túy đã mua thì sẽ thu lợi bất chính được 3.800.000đồng nhưng đến ngày bị bắt thì chưa bán hết ma túy. Trong đó, N bán cho K 02 lần với giá mỗi lần là 600.000đồng. Tòa án cấp sơ thẩm xử phạt bị cáo Đoàn Sơn N 08 năm tù về tội "Mua bán trái phép chất ma túy" theo quy định tại các điểm b, i khoản 2 Điều 251 Bộ luật Hình sự và 07 năm tù về tội "Chứa chấp việc sử dụng trái phép chất ma túy" theo quy định tại điểm d khoản 1 Điều 256 Bộ luật Hình sự. Bị cáo kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt.

[4] Xét kháng cáo của bị cáo Đoàn Sơn N: Qua nghiên cứu hồ sơ và tại phiên tòa phúc thẩm Hội đồng xét xử nhận thấy:

[4.1] Ngày 16/4/2022 Đoàn Sơn N có hành vi bán ma túy cho Đặng Trần Quốc K, cấp sơ thẩm xét xử bị cáo N về tội "Mua bán trái phép chất ma túy" theo quy định tại các điểm b, i khoản 2 Điều 251 Bộ luật Hình sự là có căn cứ, đúng pháp luật. Tuy nhiên, khi K đến nhà bị cáo N mua ma túy, N bán ma túy cho K và K đề nghị sử dụng ma túy tại nhà của N, N dùng nỏ thủy tinh nấu ma túy, sau đó N, K và V cùng sử dụng. Như vậy, K là người cung cấp ma túy, N là người cung cấp địa điểm và dụng cụ để sử dụng ma túy và V là người sử dụng ma túy, nên hành vi của K và N có dấu hiệu về tội "Tổ chức sử dụng trái phép chất ma túy' theo quy định tại khoản 1 Điều 255 Bộ luật Hình sự. Do đó, cấp sơ thẩm xét xử bị cáo N về tội "Chứa chấp việc sử dụng trái phép chất ma túy" là không đúng quy định pháp luật, bỏ lọt tội phạm đối với Đặng Trần Quốc K và sai tội danh đối với Đoàn Sơn N.

[4.2] Qua khám xét nơi ở của bị cáo Đoàn Sơn N, cơ quan điều tra có thu giữ của N 10 nỏ thủy tinh, trong đó 02 nỏ bị cáo đã sử dụng, 08 nỏ chưa sử dụng. Bị cáo trình bày, trước đó bị cáo đã mua nhiều nỏ thủy tinh, mục đích là để sử dụng và bán lại cho những người sử dụng ma túy. Bị cáo đã bán được số nỏ với số tiền 1.140.000đồng, hiện còn 08 cái nỏ bị cáo chưa bán thì bị thu giữ. Như vậy, hành vi bị cáo N mua nỏ thủy tinh về mục đích bán lại cho người sử dụng ma túy, có dấu hiệu phạm tội "Mua bán dụng cụ dùng vào việc sử dụng trái phép chất ma túy" theo quy định tại Điều 254 Bộ luật Hình sự mà cấp sơ thẩm chưa điều tra, làm rõ là có dấu hiệu bỏ lọt tội phạm. Ngoài ra, cấp sơ thẩm nhận định "đề nghị Cơ quan cảnh sát điều tra Công an huyện T tiếp tục điều tra, làm rõ xử lý sau", trong khi đó án sơ thẩm xử lý vật chứng tịch thu tiêu hủy 08 cái nỏ thủy tinh và xử lý số tiền bị cáo thu được do bán được nỏ là không đúng quy định tại Điều 170 Bộ luật Tố tụng hình sự.

[4.3] Tại các lời khai ban đầu của Nguyễn Thị Triều V là trong thời gian sống chung với bị cáo N từ tháng 2 năm 2022 đến nay, V có biết việc N mua bán ma túy, cách thức N mua bán ma túy và có giúp sức cho N bán ma túy cho các con nghiện cụ thể mỗi ngày 1 đến 2 lần. Tại phiên tòa phúc thẩm, N cũng thừa nhận V có bán ma túy dùm cho N. Tuy nhiên, cấp sơ thẩm chưa điều tra, làm rõ việc V có đồng phạm với vai trò giúp sức cho N trong việc N mua bán ma túy hay không.

[4.4] Từ những nhận định trên, có căn cứ để xác định cấp sơ thẩm có nhiều sai sót và vi phạm thủ tục tố tụng mà cấp phúc thẩm không thể khắc phục được. Do đó, cần hủy Bản án sơ thẩm số 07/2023/HS-ST ngày 20 ngày 3 tháng 2023 của Tòa án nhân dân huyện T, tỉnh Long An, giao hồ sơ vụ án về cấp sơ thẩm để điều tra, truy tố, xét xử lại theo thủ tục chung như đề nghị của Kiểm sát viên tham gia phiên tòa là phù hợp. Do án sơ thẩm bị hủy nên yêu cầu kháng cáo của bị cáo không được xem xét tại phiên tòa phúc thẩm.

[5] Về án phí: Căn cứ Điều 135 và 136 Bộ luật Tố tụng hình sự và Điều 23 Nghị quyết số 326/2016/UBTVQH14 ngày 30 tháng 12 năm 2016 của Ủy ban Thường vụ Quốc hội quy định về mức thu, miễn, giảm, thu, nộp, quản lý và sử dụng án phí và lệ phí Tòa án thì bị cáo không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

Vì các lẽ trên;

QUYẾT ĐỊNH:

1. Căn cứ điểm c khoản 1 Điều 355 và các điểm a, c khoản 1 Điều 358 Bộ luật Tố tụng hình sự năm 2015, sửa đổi, bổ sung năm 2021.

Hủy Bản án hình sự sơ thẩm số 07/2023/HS-ST ngày 20 ngày 3 tháng 2023 của Tòa án nhân dân huyện T, tỉnh Long An. Giao hồ sơ vụ án về Viện kiểm sát nhân dân huyện T, tỉnh Long An để điều tra lại theo đúng quy định pháp luật.

2. Về án phí: Bị cáo Đoàn Sơn N không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

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

Nơi nhận:
- TANDCC tại TPHCM (01b);
- VKSNDCC tại TPHCM (01b);
- VKSND tỉnh Long An (01b);
- Sở Tư pháp tỉnh Long An (01b);
- TAND huyện (02b);
- VKSND huyện (01b);
- CQĐT Công an cấp huyện (01b);
- Chi cục THADS huyện (01b);
- Bị cáo (01b);
- UBND xã nơi bị cáo cư trú (01b);
- Người TGTT khác;
- Lưu hồ sơ, án văn.

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

Huỳnh Thị Phượng