TOÀ ÁN NHÂN DÂN **TỈNH ĐẮK NÔNG**	**CỘNG HOÀ XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM** **Độc lập - Tự do - Hạnh phúc**

Bản án số: 87/2023/HS-PT
Ngày 17-11-2023

NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HOÀ XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM

TOÀ ÁN NHÂN DÂN TỈNH ĐẮK NÔNG

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

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Ông Nguyễn Hồng Chương

Các Thẩm phán: Ông Lê Quốc Hương và ông Võ Văn Vinh

***- Thư ký phiên tòa*:** Bà Nguyễn Thanh Thủy là Thư ký Tòa án nhân dân tỉnh Đắk Nông.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đắk Nông tham gia phiên toà: Bà Nguyễn Thị Nguyên - Kiểm sát viên.

Ngày 17 tháng 11 năm 2023 tại trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Đắk Nông mở phiên toà xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự thụ lý số 121/2023/TLPT-HS ngày 16 tháng 10 năm 2023 đối với bị cáo: Nguyễn Hồ S do có kháng nghị của Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đắk Nông đối với Bản án hình sự sơ thẩm số 57/2023/HS-ST ngày 26-7-2023 của Toà án nhân dân thành phố Gia Nghĩa.

Bị cáo bị kháng nghị: **Nguyễn Hồ S**, sinh năm 1994, tại tỉnh Đồng Nai; nơi ĐKHKTT: Bon K, xã Q, huyện Đ, tỉnh Đắk Nông; nơi ở hiện tại: Bon S, xã Q, huyện Đ, tỉnh Đắk Nông; nghề nghiệp: Làm nông; trình độ văn hóa: 07/12; dân tộc: Kinh; tôn giáo: Thiên chúa; quốc tịch: Việt Nam; con ông Nguyễn Văn H và bà Vũ Thị B; sống chung với chị H (chưa đăng ký kết hôn) và có 02 con; tiền án, tiền sự: không; Nhân thân: Tại Bản án hình sự sơ thẩm số 124/2014/HSST ngày 16/12/2014 của Tòa án nhân dân thành phố B, tỉnh Lâm Đồng, bị xử phạt 18 tháng tù về tội "*Giao cấu với trẻ em"*, ngày 18/11/2015 chấp hành xong *(đã được xóa án tích)*; ngày 19/7/2016 bị Công an phường L, thành phố B, tỉnh Lâm Đồng ra Quyết định xử phạt vi phạm hành chính số 84/QĐ-XPHC về hành vi *"Sử dụng trái phép chất ma túy"*, hình thức phạt tiền *(đã hết thời hạn được coi là chưa bị xử phạt vi phạm hành chính)*; tại Bản án hình sự sơ thẩm số 45/2019/HS-ST ngày 10/10/2019 của Tòa án nhân dân huyện Đ, tỉnh Đắk Nông, bị xử phạt 09 tháng tù về tội *"Trộm cắp tài sản"*, ngày 21/3/2020 chấp hành xong *(đã được xóa án tích)*; bị bắt tạm giữ, tạm giam từ ngày 22/12/2022 đến ngày 31/12/2022 được thay thể bằng biện pháp ngăn chặn Cấm đi khỏi nơi cư trú. Hiện tại ngoại - Có mặt tại phiên tòa.

Ngoài ra trong vụ án còn có 01 bị cáo không có kháng cáo và không bị kháng nghị.

NỘI DUNG VỤ ÁN:

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

Khoảng 18 giờ ngày 21/12/2022, Nguyễn Hữu V gọi từ tài khoản zalo "Nguyễn Hữu V" đến tài khoản zalo "Sonnguyen" của Nguyễn Hồ S hỏi S có biết chỗ thì lấy cho V 500.000đ ma túy để sử dụng, V sẽ trả công thì S đồng ý và hẹn khi nào có sẽ mang đến nhà cho V. Sau đó S gọi đến tài khoản zalo "Tôn L" của một người tên Th *(chưa rõ nhân thân, lai lịch)* hỏi mua 500.000đ ma túy đá thì Th đồng ý bán và hẹn S ở khu vực gần trường THPT Đ thuộc thôn 10, xã Q, huyện Đ, tỉnh Đắk Nông. Lúc này, S một mình điều khiển xe mô tô đến điểm hẹn gặp Th và nhận mua 01 tép ma tuý từ Th nhưng chưa trả tiền. Sau đó S về nhà rồi điều khiển xe ô tô Toyota Innova màu xám BKS: 48A-094.74 mang theo tép ma tuý đá đến nhà V tại Bon S, xã Đ, thành phố G, tỉnh Đắk Nông. Tại đây, V đưa cho S 500.000đ, S đưa tép ma tuý cho V và được V đưa cho 200.000đ để đổ xăng.

Khoảng 12 giờ ngày 22/12/2022, V tiếp tục gọi điện thoại cho S nhờ hỏi mua 1.000.000đ ma tuý đá để sử dụng, S đồng ý và gọi điện thoại cho Th hỏi mua 1.000.000đ ma tuý đá thì Th đồng ý và hẹn S ở khu vực nhà thờ xã Q, huyện Đ, tỉnh Đắk Nông. Sau đó, S điều khiển xe mô tô đi đến điểm hẹn nhưng không thấy Th, nên S gọi cho Th thì Th nói S đứng chờ sẽ có người đến giao. Khoảng 05 phút sau, có một người nam giới *(chưa rõ nhân thân, lai lịch)* đến gặp S, lúc này S lấy 1.000.000đ ra đưa cho người nam giới, người này nhận tiền rồi đưa lại cho S một tép ma tuý đá. Sau khi mua được ma tuý, S về nhà điều khiển xe Toyota Innova BKS: 48A - 094.74 đến nhà V giao ma tuý cho V. Khi đến khu vực trước cổng nhà của V thì S bị Cơ quan Cảnh sát điều tra phát hiện bắt quả tang.

Tại kết luận giám định số 386/KL-KTHS ngày 28/12/2022 của Phòng Kỹ thuật hình sự Công an tỉnh Đắk Nông kết luận: Tinh thể màu trắng đựng trong 01 túi nilon không màu hàn kín các góc, kích thước (2,3 x 2,4)cm được niêm phong trong bì thư gửi giám định là chất ma túy loại Methamphetamine, có khối lượng mẫu là 0,0558 gam, khối lượng hoàn lại sau giám định là 0,0422 gam; tinh thể màu trắng đựng trong đầu ống thủy tinh có hình bầu dục được niêm phong trong bì thư gửi giám định là chất ma túy loại Methamphetamine có khối lượng mẫu là 0,1677 gam, khối lượng hoàn lại sau giám định là 0,1438 gam.

Tại kết luận giám định số 387/KL-KTHS ngày 28/12/2022 của Phòng Kỹ thuật hình sự Công an tỉnh Đắk Nông, kết luận: Tinh thể màu trắng đựng trong 01 túi nilon không màu hàn kín các góc, kích thước (2,3 x 3,1)cm được niêm phong trong bì thư gửi giám định là chất ma túy loại Methamphetamine có khối lượng mẫu là 0,2688 gam, khối lượng hoàn lại sau giám định là 0,2369 gam.

Tổng khối lượng ma túy Nguyễn Hồ S bán trái phép là 0,4923 gam, loại Methamphetamine (0,0558 gam + 0,1677 gam + 0,2688 gam); khối lượng ma túy

Nguyễn Hữu V tàng trữ nhằm mục đích sử dụng là 0,2235 gam, loại Methamphetamine (0,0558 gam + 0,1677 gam).

Quá trình điều tra, gia đình Nguyễn Hồ S cung cấp hồ sơ S đang điều trị bệnh tâm thần, Cơ quan CSĐT đã ra Quyết định trưng cầu giám định. Tại Bản kết luận giám định pháp y tâm thần số 60/KLGĐ ngày 04/4/2023 của Trung tâm pháp y tâm thần khu vực Tây Nguyên, kết luận: Về y học: Trước, trong, sau khi thực hiện hành vi phạm tội và tại thời điểm giám định, Nguyễn Hồ S bị bệnh rối loạn tâm thần và hành vi do sử dụng ma túy và các chất tác động tâm thần khác; về khả năng nhận thức và khả năng điều khiển hành vi: Trước, trong, sau khi thực hiện hành vi phạm tội và tại thời điểm giám định, Nguyễn Hồ S hạn chế khả năng nhận thức và hạn chế khả năng điều khiển hành vi.

Bản án hình sự sơ thẩm số 57/2023/HS-ST ngày 26-7-2023 của Toà án nhân dân thành phố Gia Nghĩa đã quyết định: *Tuyên bố bị cáo Nguyễn Hồ S phạm tội "Mua bán trái phép chất ma túy". Áp dụng điểm b khoản 2 Điều 251; điểm s, q khoản 1 Điều 51; Điều 54 Bộ luật Hình sự, xử phạt bị cáo Nguyễn Hồ S 05 (năm) năm 06 (sáu) tháng tù, thời hạn chấp hành hình phạt tù tính từ ngày bắt thi hành án, được khấu trừ thời gian tạm giữ, tạm giam từ ngày 22/12/2022 đến ngày 31/12/2022. Ngoài ra, Tòa án cấp sơ thẩm còn quyết định về xử lý vật chứng, án phí và thông báo quyền kháng cáo.*

Sau khi xét xử sơ thẩm, ngày 17-8-2023, Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đắk Nông ban hành Quyết định số 2801/QĐ-VKS-P7 kháng nghị theo thủ tục phúc thẩm một phần bản án hình sự sơ thẩm số 57/2023/HS-ST ngày 26-7-2023 của Toà án nhân dân thành phố Gia Nghĩa về áp dụng pháp luật và hình phạt đối với bị cáo Nguyễn Hồ S: Đề nghị không áp dụng Điều 54 của Bộ luật hình sự, tăng mức hình phạt đối với bị cáo Nguyễn Hồ S.

Tại phiên tòa phúc thẩm, bị cáo Nguyễn Hồ S thừa nhận Tòa án nhân dân thành phố Gia Nghĩa xử phạt bị cáo về tội *"Mua bán trái phép chất ma túy"*; theo điểm b khoản 2 Điều 251 của Bộ luật Hình sự là đúng, không oan.

Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đắk Nông, sau khi phân tích các tình tiết của vụ án, giữ nguyên Quyết định kháng nghị và đề nghị Hội đồng xét xử: Căn cứ điểm b khoản 1 Điều 355; điểm a khoản 2 Điều 357 của Bộ luật Tố tụng hình sự, chấp nhận kháng nghị của Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đắk Nông, sửa bản án sơ thẩm: Tuyên bố bị cáo Nguyễn Hồ S phạm tội *"Mua bán trái phép chất ma túy"* theo quy định tại điểm b khoản 2 Điều 251 của Bộ luật hình sự và áp dụng điểm s, q khoản 1 Điều 51 *(không áp dụng Điều 54)* của Bộ luật hình sự, xử phạt bị cáo Nguyễn Hồ S từ 07 *(Bảy)* năm 06 *(Sáu)* tháng đến 08 *(Tám)* năm tù. Thời hạn chấp hành hình phạt tù tính từ ngày bắt thi hành án, được khấu trừ thời gian tạm giữ, tạm giam.

Bị cáo không có ý kiến bào chữa, tranh luận, chỉ đề nghị Hội đồng xét xử xem xét 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 như sau:

[1]. Bản án hình sự sơ thẩm số 57/2023/HS-ST ngày 26-7-2023 của Toà án nhân dân thành phố Gia Nghĩa đã kết án bị cáo Nguyễn Hồ S về tội *"Mua bán trái phép chất ma túy"* theo điểm b khoản 2 Điều 251 của Bộ luật hình sự là có căn cứ và đúng pháp luật.

[2]. Xét kháng nghị của Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đắk Nông xét thấy:

Bị cáo Nguyễn Hồ S được Tòa án cấp sơ thẩm áp dụng các tình tiết giảm nhẹ là "Người phạm tội là người có bệnh bị hạn chế khả năng nhận thức hoặc khả năng điều khiển hành vi của mình" và "thành khẩn khai báo, ăn năn hối cải" quy định tại điểm q, s khoản 1 Điều 51 của Bộ luật hình sự. Trong vụ án này, bị cáo S là người chủ động đi mua ma túy và điều khiển xe ô tô đi giao ma túy cho bị cáo V 02 lần với tổng khối lượng là 0,4923gam loại Methamphetamine (hoàn lại sau giám định). Bị cáo bị áp dụng tình tiết định khung tăng nặng trách nhiệm hình sự "Phạm tội 02 lần trở lên" quy định tại điểm b khoản 2 Điều 251 của Bộ luật hình sự. Hành vi của bị cáo là rất nghiêm trọng, thể hiện thái độ coi thường pháp luật. Mặt khác, bị cáo S là người có nhân thân xấu: Ngày 16-12-2014 bị Tòa án nhân dân thành phố B, tỉnh Lâm Đồng xử phạt 18 tháng tù về tội "Giao cấu với trẻ em"; Ngày 10-10-2019 bị Tòa án nhân dân huyện Đ xử phạt 09 tháng tù về tội "Trộm cắp tài sản" nhưng bị cáo không lấy đó làm bài học mà còn tiếp tục phạm tội. Tại phiên tòa phúc thẩm bị cáo không cung cấp được thêm tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự mới. Việc Tòa án cấp sơ thẩm áp dụng Điều 54 của Bộ luật hình sự đối với bị cáo S là không sai nhưng không đáp ứng được yêu cầu đấu tranh phòng chống tội phạm về ma túy của Đảng và Nhà nước, không đánh giá đúng tính chất, mức độ, hành vi của bị cáo. Do đó, Hội đồng xét xử xét thấy kháng nghị của Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đắk Nông là có căn cứ cần chấp nhận.

Tuy nhiên, tại Quyết định số 2801/QĐ-VKS-P7 ngày 17-8-2023 của Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đắk Nông cho rằng cả hai lần khi thực hiện hành vi mua, bán trái phép chất ma túy cho bị cáo V, bị cáo S có đủ khả năng nhận thức và điều khiển hành vi là chưa phù hợp với Bản kết luận giám định pháp y tâm thần số 60/KLGĐ ngày 04/4/2023 của Trung tâm pháp y tâm thần khu vực Tây Nguyên.

[3]. Xét quan điểm đề nghị về mức hình phạt của đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đắk Nông tại phiên tòa có phần nghiêm khắc, chưa phù hợp nên không chấp nhận.

[4]. Đối với các quyết định khác của bản án sơ thẩm không có kháng cáo, kháng nghị đã có hiệu lực pháp luật, kể từ ngày hết thời hạn kháng cáo, kháng nghị.

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH:

Căn cứ điểm b khoản 1 Điều 355; điểm a khoản 2 Điều 357 của Bộ luật Tố tụng hình sự,

1. Chấp nhận kháng nghị của Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đắk Nông, sửa Bản án sơ thẩm số 57/2023/HS-ST ngày 26-7-2023 của Toà án nhân dân thành phố Gia Nghĩa về điều luật áp dụng và hình phạt.

Áp dụng điểm b khoản 2 Điều 251; điểm s, q khoản 1 Điều 51 của Bộ luật Hình sự, xử phạt bị cáo **Nguyễn Hồ S** 07 *(Bảy)* năm tù, về tội *"Mua bán trái phép chất ma túy"*. Thời hạn chấp hành hình phạt tù tính từ ngày bắt thi hành án, được khấu trừ thời gian tạm giữ, tạm giam từ ngày 22/12/2022 đến ngày 31/12/2022.

2. Các quyết định khác của bản án sơ thẩm không có kháng cáo, kháng nghị đã 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.

Nơi nhận:
- TANDTC (Vụ GĐKTI);
- VKSND tỉnh Đắk Nông;
- Sở Tư pháp tỉnh Đắk Nông;
- Phòng Hồ sơ Công an tỉnh Đắk Nông;
- CQTHAHS Công an tỉnh Đắk Nông;
- TAND thành phố Gia Nghĩa;
- VKSND thành phố Gia Nghĩa;
- Chi cục THADS thành phố G;
- CQCSĐT Công an TP.Gia Nghĩa;
- CQTHAHS Công an thành phố G;
- Bị cáo;
- Lưu: Tổ HCTP, HS.

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

(đã ký)

Nguyễn Hồng Chương