

**TÒA ÁN NHÂN DÂN CẤP CAO
TẠI ĐÀ NẴNG**

**CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM
Độc lập - Tự do - Hạnh phúc**

Bản án số: 458/2022/HS-PT

Ngày: 18 - 11 - 2022

**NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM
TÒA ÁN NHÂN DÂN CẤP CAO TẠI ĐÀ NẴNG**

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

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Ông Nguyễn Tấn Long

Các Thẩm phán: Ông Phạm Việt Cường

Ông Trần Quốc Cường

- Thư ký phiên tòa: Ông Phạm Minh Hoàng, Thư ký Tòa án của Tòa án nhân dân cấp cao tại Đà Nẵng.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân cấp cao tại Đà Nẵng tham gia phiên tòa: Bà Nguyễn Thị Vân, Kiểm sát viên.

Ngày 18 tháng 11 năm 2022, tại Điểm cầu trung tâm trụ sở Tòa án nhân dân cấp cao tại Đà Nẵng và điểm cầu thành phần tại Tòa án nhân dân tỉnh Bình Định, xét xử phúc thẩm trực tuyến công khai vụ án hình sự thụ lý số 435/2022/TLPT-HS ngày 06-10-2022, do có kháng nghị của Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân cấp cao tại Đà Nẵng đối với Bản án hình sự sơ thẩm số 43/2022/HS-ST ngày 28 - 03 - 2022 của Tòa án nhân dân tỉnh Bình Định.

- Bị cáo bị kháng nghị:

1. Ngô Thuận H, sinh năm: 1988 tại tỉnh Bình Định.

Nơi đăng ký hộ khẩu thường trú: tỉnh Bình Định; nghề nghiệp: không; trình độ học vấn (văn hóa): 08/12; dân tộc: Kinh; giới tính: nam; tôn giáo: không; quốc tịch: Việt Nam; con ông: (không rõ) và bà Ngô Thị L, sinh năm: 1963; vợ: Lê Thị P, sinh năm: 1990, con: 01 người con, sinh năm: 2011; tiền án: có 01 tiền án, ngày 29/7/2019 bị Tòa án nhân dân huyện H tuyên phạt 02 năm tù giam về tội “Tàng trữ trái phép chất ma túy”, chấp hành xong ngày 23/8/2020, tiền sự: không; nhân thân: ngày 16/5/2008 bị Tòa án nhân dân quận X, thành phố Hồ Chí Minh xử phạt 01 năm tù về tội “Trộm cắp tài sản”, đã chấp hành xong hình phạt và xóa án tích; ngày 09/6/2014 bị Tòa án nhân dân huyện H xử phạt 05

tháng 15 ngày tù về tội “*Tiêu thụ tài sản do người khác phạm tội mà có*”, đã chấp hành xong hình phạt và xóa án tích; bị bắt từ ngày 27/01/2022; có mặt.

2. Nguyễn Thanh T (X mập), sinh năm: 1986 tại tỉnh Bình Định.

Nơi đăng ký hộ khẩu thường trú: Bình Định; nghề nghiệp: không; trình độ học vấn (văn hóa): 09/12; dân tộc: Kinh; giới tính: nam; tôn giáo: không; quốc tịch: Việt Nam; con ông: Nguyễn Văn C (đã chết) và bà Nguyễn Thị H (đã chết); vợ: L Thị Ánh N, sinh năm: 1989, con: có 02 người con, lớn nhất sinh năm 2005, nhỏ nhất sinh năm 2017; tiền án: 01 tiền án, ngày 19/8/2019 bị Tòa án nhân dân thành phố Q xử phạt 02 năm tù giam về tội “*Trộm cắp tài sản*”, ngày 27/11/2020 chấp hành xong hình phạt tù, tiền sự: không; bị bắt từ ngày 27/01/2022; có mặt.

- Bị cáo không có kháng cáo, không bị kháng cáo, kháng nghị nhưng được triệu tập tham gia phiên tòa phúc thẩm:

Nguyễn Văn K, sinh năm: 1986 tại tỉnh Nghệ An; nơi ĐKNKTT: thành phố Q, tỉnh Bình Định; nghề nghiệp: Thợ hàn; trình độ học vấn (văn hóa): 09/12; dân tộc: Kinh; giới tính: nam; tôn giáo: không; quốc tịch: Việt Nam; con ông: Nguyễn Minh K (đã chết) và bà Nguyễn Thị N; vợ: Cao Thị T, sinh năm 1985 (đã ly hôn năm 2019), con: có 01 người con, sinh năm 2011; tiền án, tiền sự: không; bị bắt từ ngày 27/01/2022 đến nay, có mặt.

NỘI DUNG VỤ ÁN:

[1] Theo các tài liệu có trong hồ sơ vụ án và bản án sơ thẩm, nội dung vụ án được tóm tắt như sau:

Khoảng 12h ngày 27/01/2022 tại ngã ba X, Phòng CSĐT tội phạm về ma túy Công an tỉnh Bình Định bắt quả tang Nguyễn Văn K có biểu hiện nghi vấn tàng trữ trái phép chất ma túy nên tiến hành kiểm tra hành chính. Quá trình kiểm tra, phát hiện trong người K 01 đoạn ống hút nhựa màu đỏ, hàn kín 2 đầu bên trong có chứa hạt tinh thể không màu nghi là ma túy. K khai nhận đó là ma túy đá, mua của Nguyễn Thanh T (X mập) nhà ở Q, Bình Định với giá 500.000đ để sử dụng. Tổ công tác tiến hành thu giữ theo quy định.

Sau đó, Cơ quan điều tra tiến hành truy xét đồng thời khám xét khẩn cấp nơi ở của Nguyễn Thanh T tại số nhà 237/35 đường T, thì phát hiện trong nhà T lúc này còn có Nguyễn Duy L đang cất giữ 01 gói nghi là ma túy và 01 gói khác khi chuẩn bị khám xét thì L ném qua ô lam cửa gác xếp ra ngoài đường hẻm nhằm để phi tang, đồng thời thu giữ 01 cái nỏ dùng để sử dụng ma túy. Nguyễn Thanh T khai nhận số ma túy thu giữ tại nhà là của T mua của Ngô Thuận H.

Tiếp tục khám xét khẩn cấp tại nhà của Ngô Thuận H đang thuê trọ ở tỉnh Bình Định, H tự nguyện giao nộp cho Cơ quan điều tra 01 (một) gói ni lông bên

trong có chứa hạt tinh thể không màu nghi là ma túy đá, 02 (hai) ống thủy tinh là dụng cụ để sử dụng ma túy.

Quá trình điều tra, xác định được như sau:

Do có quen biết nhau từ trước, vào ngày 24/01/2022, Nguyễn Thanh T có ra nhà trọ của Ngô Thuận H ở thị xã H nhờ H mua 1/2 lạng ma túy đá (Methamphetamine). Thông qua mạng xã hội, H liên lạc với một người nam tên Mỹ (không rõ lai lịch) sống ở TP. Hồ Chí Minh hỏi mua 1/2 lạng ma túy đá. Mỹ đồng ý bán cho H với giá 24.000.000đ và yêu cầu H phải chuyển tiền vào TP. Hồ Chí Minh cho Mỹ trước. H nói lại cho T biết, T đưa trước cho H 4.000.000đ (bốn triệu đồng) tiền mặt rồi sau đó 02 lần chuyển tiền vào tài khoản Viettel Pay cho H, mỗi lần 10.000.000đ (mười triệu đồng). Sau khi nhận đủ 24.000.000đ (hai mươi bốn triệu đồng), H gửi tiền theo xe Bắc - Nam vào TP. Hồ Chí Minh cho Mỹ. Đến sáng ngày 26/01/2022, H ra khu vực cây xăng B trên quốc lộ 1 thuộc thị xã H nhận gói hàng có chứa ma túy do Mỹ gửi ra. Sau khi nhận ma túy, H mang về nhà mở ra lấy một ít cho vào túi ni lông cất giấu trong nhà với mục đích để bán lại cho người khác lấy tiền tiêu xài. Số ma túy còn lại, H gửi theo xe khách vào Q cho T. Đến 22h45' ngày 27/01/2022, thì H bị bắt quả tang thu giữ 2,3497 gam ma túy loại Methamphetamine.

Trước đó vào khoảng 11h25 phút ngày 27/01/2022, Nguyễn Văn K nhờ bạn gái của mình là Trần Thị Mỹ P dùng điện thoại của P (số điện thoại 0343.235617) gọi hỏi Nguyễn Thanh T (số điện thoại 0789.413279) có ở nhà không? thì T trả lời có mà không nói rõ nội dung gì. P tắt điện thoại nói lại cho K biết. Sau đó K đi xe mô tô tới nhà của T ở số 237/35 đường T, thành phố Q để mua ma túy về sử dụng. Sau khi lấy ma túy xong thì trên đường trở về nhà thì bị Công an bắt giữ, thu giữ trong người của K 01 đoạn ống hút nhựa có chứa **0,2269** gam ma túy loại Methamphetamine. K khai số ma túy bị thu giữ trên là do K vừa mua của Nguyễn Thanh T (thường gọi X mậ) nhà ở 237/35 đường T, thành phố Q.

Đối với Nguyễn Thanh T, sau khi đưa ma túy cho K, T lên gác xép lấy ma túy ra sử dụng. Lúc này có Nguyễn Duy L (bạn với gia đình của T) đến chơi và nói T xuống đẩy xe đưa cho vợ của T là L Thị Ánh N. Trong lúc T xuống phụ vợ đẩy xe đưa thì L lên gác xép thấy trên sàn có 02 gói ni lông chứa ma túy đá (Methamphetamine) để cùng với bộ dụng cụ sử dụng ma túy đá ở dưới sàn gác xép mà T đang sử dụng, nên L lấy sử dụng bằng cách hít ma túy. Một lúc sau, khi T vừa lên lại gác xép thì phát hiện có lực lượng Công an đến kiểm tra. Thấy vậy, L đã ném 01 gói ni lông chứa ma túy đá (Methamphetamine) đang sử dụng ra ngoài đường qua Ô cửa lam trên gác xép.

Trong quá trình khám xét nhà Nguyễn Thanh T, Cơ quan điều tra thu giữ 02 gói ni lông: 01 gói chứa 2,2154 gam ma túy loại Methamphetamine mà L đã ném ra ngoài đường và 01 gói ni lông có chứa 51,6171 gam ma túy loại Methamphetamine thu giữ trong nhà.

Trong quá trình điều tra Nguyễn Thanh T không khai nhận đã bán cho Nguyễn Văn K số ma túy mà K khai mua của T. Do đó, không đủ căn cứ chứng minh Nguyễn Thanh T có hành vi mua bán trái phép chất ma túy.

Ngày 29/01/2022 Phòng kỹ thuật hình sự Công an tỉnh Bình Định đã kết luận như sau:

- 01 (một) đoạn ống hút nhựa màu đỏ chứa các hạt tinh thể không màu thu của Nguyễn Văn K là ma túy, khối lượng 0,2269 gam loại Methamphetamine.

- 02 (hai) gói ni lông chứa các hạt tinh thể không màu thu của Nguyễn Thanh T là ma túy trong đó: 01 gói có khối lượng 2,2154 gam loại Methamphetamine; 01 gói có khối lượng 51,6171 gam loại Methamphetamine. Tổng khối lượng 53,8325 gam loại Methamphetamine.

- 01 (một) gói ni lông chứa các hạt tinh thể không màu thu của Ngô Thuận H là ma túy, có khối lượng 2,3497 gam loại Methamphetamine.

[2] Tại bản án hình sự sơ thẩm số 43/2022/HS-ST ngày 23-8-2022 của Tòa án nhân dân tỉnh Bình Định đã quyết định:

Căn cứ vào điểm b khoản 3 Điều 249; khoản 1 Điều 251, điểm h khoản 1 Điều 52; Điều 56 của Bộ luật Hình sự; đối với bị cáo Ngô Thuận H.

Căn cứ vào điểm b khoản 3 Điều 249; điểm s khoản 1 Điều 51; điểm h khoản 1 Điều 52 của Bộ luật Hình sự đối với bị cáo Nguyễn Thanh T.

Căn cứ vào điểm c khoản 1 Điều 249; điểm s khoản 1 Điều 51 của Bộ luật Hình sự đối với bị cáo Nguyễn Duy L và Nguyễn Văn K.

Căn cứ vào điểm c khoản 2, điểm a khoản 3 Điều 106; Điều 135; Điều 136 của Bộ luật Tố tụng hình sự;

Tuyên xử:

1. Về tội danh: Tuyên bố bị cáo Ngô Thuận H phạm tội “Tàng trữ trái phép chất ma túy” và tội “Mua bán trái phép chất ma túy”. Các bị cáo Nguyễn Thanh T, Nguyễn Duy L, Nguyễn Văn K phạm tội “Tàng trữ trái phép chất ma túy”.

2. Về hình phạt:

2.1. Xử phạt: Bị cáo Ngô Thuận H 14 (mười bốn) năm tù về tội “Tàng trữ trái phép chất ma túy”, 03 (ba) năm tù về tội “Mua bán trái phép chất ma túy”; Tổng hợp hình phạt buộc bị cáo chấp hành hình phạt chung cho cả hai tội là 17 (mười bảy) năm tù, thời hạn tù tính từ ngày bắt tạm giữ, tạm giam ngày 27/01/2022.

2.2. Xử phạt: Bị cáo Nguyễn Thanh T 13 (mười ba) năm tù, thời hạn tù tính từ ngày bắt tạm giữ, tạm giam ngày 27/01/2022.

2.3. Xử phạt: Bị cáo Nguyễn Duy L 24 (hai mươi bốn) tháng tù, thời hạn tù tính từ ngày bắt tạm giữ, tạm giam ngày 27/01/2022.

2.4. Xử phạt: Bị cáo Nguyễn Văn K 18 (mười tám) tháng tù, thời hạn tù tính từ ngày bắt tạm giữ, tạm giam ngày 27/01/2022.

[3] Kháng nghị:

Tại Quyết định kháng nghị phúc thẩm số 19/QĐ-VC2 ngày 22-9-2022 của Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân cấp cao tại Đà Nẵng đã kháng nghị một phần bản án sơ thẩm về tội danh và hình phạt đối với bị cáo Ngô Thuận H và Nguyễn Thanh T. Đề nghị Tòa án cấp phúc thẩm hủy bản án sơ thẩm để điều tra, truy tố, xét xử lại đối với bị cáo Ngô Thuận H về 01 tội “*Mua bán trái phép chất ma túy*” và bị cáo Nguyễn Thanh T về 02 tội “*Tàng trữ trái phép chất ma túy*” và “*Mua bán trái phép chất ma túy*”.

[4] Tại phiên tòa phúc thẩm

Bị cáo Ngô Thuận H thành khẩn khai nhận hành vi phạm tội như đã khai nhận trong quá trình điều tra.

Bị cáo Nguyễn Thanh T khai nhận hành vi tàng trữ trái phép chất ma túy, không thừa nhận đã bán 0,2269 gam ma túy cho bị cáo Nguyễn Văn K.

Bị cáo Nguyễn Văn K khai nhận rằng số ma túy 0,2269 gam là của bị cáo T đưa, do trước đó bị cáo K có đưa cho bị cáo T một con Chim nhưng chưa tính tiền, nên giờ bị cáo nhận số ma túy này coi như khấu trừ.

Đại diện Viện kiểm sát nhân dân cấp cao tại Đà Nẵng phát biểu ý kiến giữ nguyên Kháng nghị. Tại giai đoạn phúc thẩm, Thẩm phán, Thư ký Tòa án, những người tiến hành tố tụng và tham gia tố tụng đã thực hiện đúng các quy định của Bộ luật Tố tụng hình sự. Về nội dung: đề nghị Hội đồng xét xử chấp nhận kháng nghị hủy một phần Bản án hình sự sơ thẩm để điều tra, truy tố, xét xử lại đối với bị cáo Ngô Thuận H và Nguyễn Thanh T.

NHẬN ĐỊNH CỦA TOÀ ÁN:

Trên cơ sở nội dung vụ án, căn cứ vào các tài liệu trong hồ sơ vụ án đã được thẩm tra, xét hỏi, tranh luận tại phiên tòa, Hội đồng xét xử nhận định như sau:

[1] Do có quen biết nhau từ trước, nên vào ngày 24/01/2022 Ngô Thuận H có nhận mua hộ 56,4091 gam ma túy Methamphetamine với giá 24.000.000đ cho Nguyễn Thanh T sử dụng. Khi mua được thì H tự ý lấy ra 2,3497 gam Methamphetamine riêng với mục đích để bán lại cho người khác. Sau khi nhận 54,0594 gam Methamphetamine của H giao, T cho Nguyễn Văn K 0,2269 gam ma túy loại Methamphetamine. Khi Nguyễn Văn K đang cất giấu ma túy có khối lượng 0,2269 gam loại Methamphetamine nhằm mục đích để sử dụng thì bị bắt quả tang.

Bản án sơ thẩm đã quyết định các bị cáo Ngô Thuận H và Nguyễn Thanh T phạm tội “*Tàng trữ trái phép chất ma túy*” với tình tiết “*Methamphetamine ... có khối lượng từ 30 gam đến dưới 100 gam*” quy định tại điểm b khoản 3 Điều 149 của Bộ luật Hình sự. Bị cáo Ngô Thuận H còn bị quyết định phạm tội “*Mua bán trái phép chất ma túy*” với khối lượng 2,3497 gam Methamphetamine theo quy định tại khoản 1 Điều 251 của Bộ luật Hình sự.

[2] Xét kháng nghị đối với bị cáo Nguyễn Thuận H

Bị cáo H là người trực tiếp liên hệ với đối tượng tên Mỹ (không rõ lai lịch) để mua hộ ma túy cho Nguyễn Thanh T sử dụng với khối lượng 56,4091 gam Methamphetamine, H giao cho T 54,0594 gam Methamphetamine, còn lại H lấy riêng ra 2,3497 gam Methamphetamine cất giấu với mục đích để bán lấy tiền tiêu xài. Bản án sơ thẩm quyết định bị cáo H phạm tội “*Mua bán trái phép chất ma túy*” với khối lượng 2,3497 gam Methamphetamine là có căn cứ. Nhưng số ma túy còn lại 54,0594 gam Methamphetamine mà H đã mua hộ rồi giao cho T thì lại xác định H tàng trữ là chưa đúng với hành vi của H. Trường hợp này Ngô Thuận H đã thực hiện hành vi mua ma túy với khối lượng 56,4091 gam, nên phải chịu trách nhiệm hình sự về tội mua bán trái phép chất ma túy. Hơn nữa, với khối lượng ma túy này thuộc khung hình phạt theo khoản 3 Điều 251 của Bộ luật Hình sự (có mức hình phạt cao nhất là 20 năm tù) nên quá trình tố tụng phải có Người bào chữa theo quy định tại Điều 76 Bộ luật Tố tụng hình sự. Do đó, mặc dù bị cáo H phạm một hay nhiều tội thì cũng đều ở trong tổng số lượng ma túy (đã xác định được) mà bị cáo phải chịu trách nhiệm hình sự, nhưng do quá trình tố tụng tại cấp sơ thẩm không có người bào chữa, nên cấp phúc thẩm không thể khắc phục được.

Hội đồng xét xử phúc thẩm chấp nhận kháng nghị, hủy bản án sơ thẩm đối với trường hợp của Ngô Thuận H để điều tra lại theo đúng quy định của pháp luật.

[3] Xét kháng nghị đối với bị cáo Nguyễn Thanh T

Bản án sơ thẩm đã quyết định bị cáo Nguyễn Thanh T phạm tội “*Tàng trữ trái phép chất ma túy*” với khối lượng 53,8325 gam (đây là số ma túy thu giữ tại nhà của bị cáo).

T bộ hồ sơ vụ án và diễn biến tại phiên tòa phúc thẩm chỉ có lời khai của bị cáo Nguyễn Văn K khai mua 0,2269 gam ma túy của bị cáo T với giá khoản 500.000 đồng, nhưng là để khấu trừ việc trước đây bị cáo K có giao cho bị cáo T một con Chim để nuôi nhưng chưa lấy tiền. Bị cáo T khai nhận chỉ cho ma túy để bị cáo K sử dụng, bị cáo T thừa nhận trước đây bị cáo K có cho 01 con Chim để nuôi nhưng sau đó đã trả lại, không có việc trao đổi mua bán. Bị cáo K khi bị bắt quả tang số ma túy này đã bị xử phạt về tội “*Tàng trữ trái phép chất ma*

túy”. Đồng thời, vào thời điểm đó bị cáo Nguyễn Duy L cũng đã tự lấy ma túy của bị cáo T để sử dụng mà không phải trả tiền mua. Như vậy, chưa có đủ cơ sở để cho rằng bị cáo T có hành vi mua bán ma túy khối lượng 0,2269 gam với bị cáo K. Các kết luận của các Cơ quan tiến hành tố tụng và Bản án sơ thẩm xác định Nguyễn Thanh T phạm tội “*Tàng trữ trái phép chất ma túy*” với khối lượng 53,8325 gam là rõ ràng, phù hợp với các chứng cứ chứng minh tội phạm. Hơn nữa, mức hình phạt mà bản án sơ thẩm đã quyết định đối với bị cáo T là nghiêm minh, bảo đảm cho việc đấu tranh, phòng ngừa loại tội phạm này.

Từ nhận định trên, xét thấy nên giữ nguyên quyết định của bản án sơ thẩm về tội phạm và hình phạt đối với bị cáo Nguyễn Thanh T.

[4] Những quyết định còn lại của bản án hình sự sơ thẩm không có kháng cáo, kháng nghị nên Hội đồng xét xử phúc thẩm không xem xét giải quyết theo thủ tục phúc thẩm.

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH:

1. Căn cứ điểm c khoản 1 Điều 355, khoản 1 Điều 358 của Bộ luật Tố tụng hình sự: Không chấp nhận phần nội dung kháng nghị đối với bị cáo Nguyễn Thanh T, giữ nguyên quyết định về tội danh và hình phạt của bản án hình sự sơ thẩm đối với bị cáo Nguyễn Thanh T. Chấp nhận phần nội dung kháng nghị đối với bị cáo Ngô Thuận H, hủy một phần bản án hình sự sơ thẩm đối với bị cáo Ngô Thuận H.

2. Căn cứ vào điểm b khoản 3 Điều 249; điểm s khoản 1 Điều 51; điểm h khoản 1 Điều 52 của Bộ luật Hình sự; Xử phạt Bị cáo Nguyễn Thanh T 13 (mười ba) năm tù về tội “*Tàng trữ trái phép chất ma túy*”, thời hạn tù tính từ ngày bắt tạm giữ, tạm giam ngày 27-01-2022.

3. Hủy phần Bản án hình sự sơ thẩm số 43/2022/HS-ST ngày 23-8-2022 của Tòa án nhân dân tỉnh Bình Định đối với bị cáo Ngô Thuận H và chuyển hồ sơ vụ án cho Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Bình Định để điều tra lại theo đúng quy định của pháp luật.

Về án phí hình sự sơ thẩm đối với Ngô Thuận H sẽ được quyết định khi vụ án được xét xử sơ thẩm lại.

4. Các quyết định còn lại của bản án hình sự sơ thẩm không có kháng cáo, kháng nghị có hiệu lực pháp luật kể từ ngày hết thời hiệu kháng cáo, kháng nghị, việc thi hành án theo quyết định của bản án sơ thẩm.

Bản án hình sự phúc thẩm có hiệu lực kể từ ngày tuyên án.

Nơi nhận:

- Vụ Giám đốc kiểm tra I, TAND tối cao;
- VKSND cấp cao tại Đà Nẵng;
- TAND tỉnh Bình Định;
- VKSND tỉnh Bình Định;
- Cơ quan CSĐT - Công an tỉnh Bình Định;
- Phòng HSNV - Công an tỉnh Bình Định;
- Cơ quan CSTHAHS - CA tỉnh Bình Định;
- Sở Tư pháp tỉnh Bình Định;
- Cục THADS tỉnh Bình Định;
- Trại tạm giam CA tỉnh Bình Định;
- Bị cáo;
- Lưu HSVA, LT.

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

(Đã ký)

Nguyễn Tấn Long