

**TOÀ ÁN NHÂN DÂN
THÀNH PHỐ ĐÀ NẴNG**

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

Bản án số: **79/2022/HS-PT**

Ngày 10/8/2022

**NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HOÀ XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM
TOÀ ÁN NHÂN DÂN THÀNH PHỐ ĐÀ NẴNG**

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

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Bà **Đỗ Thị Thúy Năng**

Các Thẩm phán:

Bà **Dương Thị Hồng Minh**

Ông **Trần Minh Long**

- Thư ký phiên tòa: Ông **Từ Văn Hoàng Linh** - Thư ký Tòa án nhân dân thành phố Đà Nẵng.

- Đại diện Viện Kiểm sát nhân dân thành phố Đà Nẵng tham gia phiên tòa: Ông **Lương Hồng Minh** - Kiểm sát viên

Ngày 10 tháng 8 năm 2022 tại trụ sở Tòa án nhân dân thành phố Đà Nẵng mở phiên tòa công khai để xét xử phúc thẩm vụ án hình sự thụ lý số: 65/2022/TLPT-HS ngày 07 tháng 07 năm 2022 đối với bị cáo **Đỗ Thiện H** do có kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân quận Liên Chiểu, thành phố Đà Nẵng và kháng cáo của bị cáo **Đỗ Thiện H** đối với Bản án hình sự sơ thẩm số: 44/2022/HS-ST ngày 03/6/2022 của Tòa án nhân dân quận Liên Chiểu, thành phố Đà Nẵng.

Bị cáo bị kháng cáo, bị kháng nghị:

Đỗ Thiện H (Tên gọi khác: Không), sinh ngày 04/01/1985 tại tỉnh Sông Bé; Nơi ĐKNKTT: Tổ 1xx, phường HM, quận L, thành phố Đà Nẵng; chỗ ở hiện nay: Tổ 47, phường HK, quận L, thành phố Đà Nẵng; nghề nghiệp: Lao động phổ thông; trình độ văn hóa: 12/12; dân tộc: Kinh; giới tính: Nam; tôn giáo: Không; quốc tịch: Việt Nam; con ông: **Đỗ Thiện D** và bà **Lê Thị H**;

Tiền sự: Chưa;

Tiền án: Tại Bản án số: 164/2008/HSST ngày 25/12/2008, bị Tòa án nhân dân quận Phú Nhuận, thành phố Hồ Chí Minh xử phạt 07 năm tù về tội: “Mua bán trái phép chất ma túy”, chấp hành xong hình phạt tù ngày 22/01/2013, chưa chấp hành xong hình phạt bổ sung phạt tiền 10.000.000 đồng.

Bị cáo bị bắt tạm giữ từ ngày 11/10/2021, tạm giam từ ngày 20/10/2021 đến nay. Có mặt tại phiên tòa.

NỘI DUNG VỤ ÁN:

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

Khoảng 19 giờ 30 phút ngày 11/10/2021, Đỗ Thiện H điều khiển xe mô tô hiệu SYM-Atila BKS: 43E1-08xxx chở chị Võ Thị Bích T đi làm về trên đường D, quận TK, thành phố Đà Nẵng. Khi đi đến đầu đường kiệt trên đường D (H không nhớ rõ số kiệt), do có nhu cầu sử dụng trái phép chất ma túy nên H nói với chị T đứng đợi ở ngoài đường để H đi vào trong kiệt có việc. Sau đó, H đi bộ vào trong đường kiệt gặp một người thanh niên tên Bi (không rõ nhân thân, lai lịch) mua một gói ma túy đá với giá tiền 500.000 đồng. Sau khi mua ma túy xong, H mang gói ma túy ra xe chỗ T đứng đợi, H cất gói ma túy vào kệ ghế xếp để phía trước xe rồi điều khiển xe chở T đi về. Đến 20 giờ cùng ngày thì bị tổ công tác 911 Công an thành phố Đà Nẵng phối hợp với Công an quận Liên Chiểu kiểm tra hành chính phát hiện, bắt quả tang. Thu giữ của Đỗ Thiện H 01 gói ma túy, loại Methamphetamine, khối lượng 0,414gam cùng một số đồ vật khác.

Với nội dung nêu trên, tại Bản án sơ thẩm số: 44/2022/HS-ST ngày 03/6/2022 của Tòa án nhân dân quận Liên Chiểu, thành phố Đà Nẵng đã quyết định:

Tuyên bố bị cáo Đỗ Thiện H phạm tội “Tàng trữ trái phép chất ma túy”.

Căn cứ điểm a, c khoản 1 Điều 249; điểm s khoản 1 Điều 51; điểm h khoản 1 Điều 52 Bộ luật Hình sự; xử phạt: Đỗ Thiện H 30 (Ba mươi) tháng tù, thời hạn tù tính từ ngày bị bắt tạm giam, ngày 11/10/2021.

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

- Ngày 13/6/2022, bị cáo Đỗ Thiện H có đơn kháng cáo với nội dung: Tòa án cấp sơ thẩm xử nặng, xin cấp phúc thẩm xem xét giảm nhẹ hình phạt cho bị cáo.

- Ngày 16/6/2022, Viện kiểm sát nhân dân quận Liên Chiểu, thành phố Đà Nẵng có quyết định kháng nghị phúc thẩm số 01/QĐ-VKS với nội dung: Kháng nghị bản án hình sự sơ thẩm số 44/2022/HS-ST ngày 03/6/2022 của Tòa án nhân dân quận Liên Chiểu, thành phố Đà Nẵng về phần áp dụng áp dụng tình tiết định khung quy định tại điểm a khoản 1 Điều 249 Bộ luật Hình sự đối với bị cáo Đỗ Thiện H. Đề nghị Toà án nhân dân thành phố Đà Nẵng xét xử phúc thẩm vụ án theo hướng: Không áp dụng tình tiết định khung quy định tại điểm a khoản 1 Điều 249 Bộ luật Hình sự đối với bị cáo Đỗ Thiện H.

Tại phiên tòa phúc thẩm:

Bị cáo Đỗ Thiện H rút toàn bộ kháng cáo.

Đại diện Viện kiểm sát nhân dân thành phố Đà Nẵng phát biểu: Đối với kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân quận Liên Chiểu, đại diện Viện kiểm sát

nhân dân thành phố Đà Nẵng giữ nguyên Quyết định kháng nghị và đề nghị Tòa án cấp phúc thẩm không áp dụng tình tiết định khung quy định tại điểm a khoản 1 Điều 249 Bộ luật Hình sự đối với bị cáo Đỗ Thiện H.

Đối với kháng cáo của bị cáo Đỗ Thiện H, đề nghị HĐXX căn cứ Điều 342, 348 Bộ luật tố tụng hình sự đình chỉ xét xử phúc thẩm đối với kháng cáo của bị cáo Đỗ Thiện H.

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, bị cáo Đỗ Thiện H rút toàn bộ kháng cáo, nên HĐXX căn cứ vào Điều 342 và Điều 348 Bộ luật tố tụng hình sự, đình chỉ xét xử phúc thẩm đối với kháng cáo của bị cáo Đỗ Thiện H.

[2] Xét kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân quận Liên Chiểu, thành phố Đà Nẵng về việc áp dụng pháp luật, HĐXX xét thấy:

Vào khoảng 20 giờ, ngày 11/10/2021, trước số nhà xx Nguyễn Huy Tường, phường HM, quận L, thành phố Đà Nẵng, tổ công tác 911 Công an thành phố Đà Nẵng phối hợp với Công an quận Liên Chiểu kiểm tra hành chính phát hiện, bắt quả tang Đỗ Thiện H có hành vi tàng trữ trái phép 0,414 gam ma túy loại Methamphetamine để sử dụng. Vì vậy, Tòa án cấp sơ thẩm đã xét xử bị cáo Đỗ Thiện H về tội “Tàng trữ trái phép chất ma túy” là đúng người, đúng tội.

Hành vi tàng trữ trái phép 0,414 gam ma túy loại Methamphetamine để sử dụng của bị cáo Đỗ Thiện H đã đủ định lượng quy định tại điểm c khoản 1 Điều 249 Bộ luật Hình sự: *“Heroine, CocaiMethamphetne, amine, Amphetamine, MDMA hoặc XLR-11 có khối lượng từ 0,1 gam đến dưới 05 gam”*. Trong lần phạm tội này, bị cáo Đỗ Thiện H có 01 tiền án về tội Mua bán trái phép chất ma túy chưa được xóa án tích, Tòa án cấp sơ thẩm vừa áp dụng tình tiết định khung quy định tại điểm a khoản 1 Điều 249 Bộ luật Hình sự: *“Đã bị xử phạt vi phạm hành chính về hành vi quy định tại Điều này hoặc đã bị kết án về tội này hoặc một trong các tội quy định tại các điều 248, 250, 251 và 252 của Bộ luật này, chưa được xóa án tích mà còn vi phạm”* vừa áp dụng tình tiết tăng nặng trách nhiệm hình sự *“Tái phạm”* quy định tại điểm h khoản 1 Điều 52 Bộ luật Hình sự là chưa chính xác.

Do đó, Hội đồng xét xử cấp phúc thẩm chấp nhận kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân quận Liên Chiểu, không áp dụng tình tiết định khung quy định tại điểm a khoản 1 Điều 249 Bộ luật Hình sự đối với bị cáo Đỗ Thiện H.

[3] Các quyết định khác của Bản án sơ thẩm không có kháng cáo, không bị kháng nghị đã có hiệu lực pháp luật kể từ ngày hết thời hạn kháng cáo, kháng nghị.

[4] Về án phí hình sự phúc thẩm: Do bị cáo Đỗ Thiện H rút kháng cáo tại phiên tòa, nên không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH:

1. Căn cứ: Điều 342 và Điều 348 Bộ luật Tố tụng Hình sự.

Đình chỉ xét xử phúc thẩm đối với kháng cáo của bị cáo Đỗ Thiện H.

Chấp nhận kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân quận Liên Chiểu, thành phố Đà Nẵng, sửa Bản án sơ thẩm số: 44/2022/HS-ST ngày 03/6/2022 của Tòa án nhân dân quận Liên Chiểu, thành phố Đà Nẵng về việc áp dụng pháp luật.

2. Căn cứ: Điểm c khoản 1 Điều 249; điểm s khoản 1 Điều 51; điểm h khoản 1 Điều 52 Bộ luật Hình sự.

Xử phạt: Bị cáo **Đỗ Thiện H 30 (ba mươi) tháng tù** về tội “Tàng trữ trái phép chất ma túy”, thời hạn tù tính từ ngày 11/10/2021.

3. Về án phí hình sự phúc thẩm: Căn cứ điểm g khoản 2 Điều 23 Nghị quyết 326/2016/UBTVQH14 ngày 30/12/2016 của Ủy ban Thường vụ Quốc hội.

Bị cáo Đỗ Thiện H không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

4. 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.

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

Nơi nhận:

- VKSND thành phố Đà Nẵng;
- Phòng HSNV - CA Tp Đà Nẵng;
- VKSND quận Liên Chiểu;
- CQCSĐT Công an quận Liên Chiểu;
- Tòa án nhân dân quận Liên Chiểu;
- Chi cục THADS quận Liên Chiểu;
- Vụ GDKT I - TAND tối cao;
- Trại tạm giam CATPĐN;
- Bị cáo;
- Lưu HS.

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

(Đã ký và đóng dấu)

Đỗ Thị Thúy Năng