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

Bản án số: 22/2023/HS-PT
Ngày 30 - 3 - 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 Lương Đức Dương

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

***- Thư ký phiên tòa*:** Ông Nguyễn Vũ Trí - Thư ký Tòa án nhân dân tỉnh Đắk Nông.

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

Ngày 30 tháng 3 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 30/2023/TLPT-HS ngày 15 tháng 3 năm 2022 đối với Ngô Kim T do có kháng nghị của Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đắk Nông đối với Bản án hình sự sơ thẩm số 05/2023/HS-ST ngày 10-02-2023 của Toà án nhân dân huyện Đắk R'Lấp.

Bị cáo bị kháng nghị: **Ngô Kim T**, sinh năm 1990 tại tỉnh Lâm Đồng; nơi đăng ký hộ khẩu thường trú: Thôn 03, xã N, huyện Đ, tỉnh Đắk Nông; tạm trú: Thôn 02, xã Đ, huyện Đ, tỉnh Đắk Nông; nghề nghiệp: không; trình độ học vấn: 10/12; dân tộc: Kinh; giới tính: nam; tôn giáo: không; quốc tịch: Việt Nam; con ông Ngô M và bà Nguyễn Thị C; chưa có vợ, con; tiền án, tiền sự: không; bị bắt tạm giữ, tạm giam từ ngày 06-9-2022 - Có mặt.

Người bào chữa cho bị cáo Ngô Kim T: Ông Phan Văn C, Luật sư Văn phòng Luật sư Phan Anh C thuộc Đoàn Luật sư tỉnh Đắk Nông; địa chỉ: Số 161 N, tổ dân phố 2, phường N, thành phố G, tỉnh Đắk Nông - Có đơn đề nghị xét xử vắng mặt.

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 15 giờ ngày 04-9-2022, Nguyễn Thị Yến N đến khu vực chợ xã T, huyện B, tỉnh Bình Phước mua mua 10 viên "thuốc lắc" và "chấm khay" của

một người đàn ông tên K (không rõ nhân thân, lai lịch) với số tiền 5.000.000 đồng. Sau đó, N đưa số ma túy mua được về nhà tại xã Đ, huyện Đ cất giấu.

Khoảng 16 giờ ngày 05-9-2022, Ngô Kim T đến quán cà phê DT tại thôn 3, xã N, huyện Đ uống nước thì gặp T1 (chưa rõ nhân thân, lai lịch). Lúc này, T1 rủ T mua ma túy để cùng sử dụng. Sau đó, T liên lạc với Đỗ Thành C nhờ mua giúp ma túy. C liên lạc với N qua tài khoản Facebook có ứng dụng Messenger để hỏi mua ma túy nhưng không được nên C điều khiển xe ô tô biển kiểm soát 48A-135.08 đến nhà của N mua 10 viên "thuốc lắc" và 02 "chấm khay" với 7.000.000 đồng. Sau đó C gọi điện cho T thông báo số tiền và hẹn sẽ chuyển tiền cho N sau.

Khi biết T biết C đã mua được ma túy đã nói lại với T1 và thống nhất 19 giờ tối cùng ngày sẽ gặp nhau tại khu vực hội trường thôn 14, xã Đ để cùng sử dụng ma túy. C gọi điện yêu cầu T gửi tiền vào tài khoản mang tên Đỗ Thành C và tài khoản ngân hàng Viettinbank số 0359696949 (mang tên Nguyễn Thị Yến N) để trả cho N và hẹn T gặp nhau tại tiệm cầm đồ PH tại thôn 2, xã Đ, huyện Đcho C cùng sử dụng ma túy. Khi T gặp C đưa ma túy và nhờ đưa đến khu vực đường bê tông phía trước cổng hội trường thôn 14, xã Đ để gặp T1 thì bị Cơ quan cảnh sát điều tra Công an huyện Đắk R'Lấp phát hiện, bắt quả tang.

Ngày 05-9-2022, Cơ quan Cảnh sát điều tra Công an huyện Đắk R'Lấp đã khám xét khẩn cấp nơi ở của T tại thôn 02, xã Đ, huyện Đ, phát hiện, thu giữ 01 nilon chứa thảo mộc "cần sa" T mua năm 2022 với giá 200.000 đồng để sử dụng.

Kết luận giám định số 227/KL-KTHS ngày 12-9-2022 của Phòng Kỹ thuật hình sự Công an tỉnh Đắk Nông kết luận: 10 viên nén màu tím đựng trong gói nilon trong suốt có tổng khối lượng 3,9645 gam, là MDMA; tinh thể màu trắng đựng trong gói nilon trong suốt có khối lượng 1,3455 gam, là Ketamine; thảo mộc khô đựng trong gói nilon trong có khối lượng 4,9799 gam, là Cần sa. Khối lượng hoàn lại sau giám định: 3,5564 gam MDMA; 1,0495 gam Ketamine và 4,1671 gam Cần sa.

Bản án hình sự sơ thẩm số 05/2023/HS-ST ngày 10-02-2023 của Toà án nhân dân huyện Đắk R'Lấp đã quyết định: Tuyên bố Ngô Kim T phạm tội *"Tàng trữ trái phép chất ma túy"*. Áp dụng khoản 1 Điều 249; điểm s khoản 1 Điều 52 của Bộ luật Hình sự, xử phạt Ngô Kim T 01 năm 09 tháng tù. Ngoài ra Tòa án cấp sơ thẩm còn quyết định hình phạt đối với các bị cáo khác, xử lý vật chứng, án phí và thông báo quyền kháng cáo.

Ngày 07-3-2023, Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đắk Nông kháng nghị tăng hình phạt và không áp dụng điểm s khoản 1 Điều 52 của Bộ luật Hình sự mà áp dụng điểm s khoản 1 Điều 51 của Bộ luật Hình sự đối với Ngô Kim T.

Tại phiên tòa phúc thẩm, Ngô Kim T thừa nhận Tòa án nhân dân huyện Đắk R'Lấp xử phạt bị cáo về tội *"Tàng trữ trái phép chất ma túy"* theo khoản 1 Điều 249 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 rút một phần kháng nghị đối với nội dung không áp dụng điểm s khoản 1 Điều 52 của Bộ luật Hình sự mà áp dụng điểm s khoản 1 Điều 51 của Bộ luật Hình sự đối với Ngô Kim T (Tòa án cấp sơ thẩm đã ban hành thông báo sửa chữa, bổ sung bản án sơ thẩm) 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, xử phạt Ngô Kim T từ 03 năm đến 03 năm 06 tháng tù.

Người bào chữa cho bị cáo gửi luận cứ bào chữa: Mức hình phạt mà Tòa án cấp sơ thẩm đã tuyên đối với Ngô Kim T là phù hợp với diễn biến, tính chất mức độ cũng như hậu quả của hành vi phạm tội đã gây ra. Do đó, Luật sư đề nghị Hội đồng xét xử căn cứ điểm a khoản 1 Điều 355; Điều 356 của Bộ luật Tố tụng hình sự, không chấp nhận kháng nghị của Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đắk Nông, giữ nguyên mức hình phạt đối với Ngô Kim T.

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 05/2023/HS-ST ngày 10-02-2023 của Toà án nhân dân huyện Đắk R'Lấp đã kết án Ngô Kim T về tội *"Tàng trữ trái phép chất ma túy"* theo điểm i khoản 1 Điều 249 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 Hội đồng xét xử phúc thẩm xét thấy:

[2.1]. Tại phiên tòa phúc thẩm đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đắk Nông rút một phần kháng nghị đối với nội dung không áp dụng điểm s khoản 1 Điều 52 mà phải áp dụng điểm s khoản 1 Điều 51 của Bộ luật Hình sự đối với Ngô Kim T mới đúng pháp luật, với lý do: Sau khi Tòa án cấp sơ thẩm ban hành bản án đã phát hiện sai sót về việc áp dụng pháp luật nên đã ban hành Thông báo số 02/2023/TB-TA ngày 01-3-2023 sửa chữa, bổ sung bản án, cụ thể áp dụng điểm s khoản 1 Điều 51 của Bộ luật Hình sự. Do đó, Hội đồng xét xử phúc thẩm đình chỉ xét xử phúc thẩm nội dung kháng nghị trên.

[2.2]. Đối với nội dung kháng nghị tăng hình phạt đối với Ngô Kim T, Hội đồng xét xử xét thấy: Bị cáo T tàng trữ trái phép 3,9645 gam MDMA, 1,3455 gam Ketamine và 4,9799 gam Cần sa, theo quy định tại Điều 5 Nghị định số 19/2018/NĐ-CP ngày 02-02-2018 của Chính phủ quy định về việc tính tổng

khối lượng các chất ma túy, thì khối lượng ma túy được kết luận là 85,9% so với mức khởi điểm quy định tại khoản 2 Điều 249 của Bộ luật Hình sự. Mặt khác, theo quy định tại khoản 1 Điều 249 của Bộ luật Hình sự có khung hình phạt từ 01 năm đến 05 năm tù, song Tòa án cấp sơ thẩm xử phạt bị cáo T 01 năm 09 tháng tù là chưa tương xứng với tính chất, mức độ, hành vi phạm tội của bị cáo gây ra. Ngoài ra, để đảm bảo sự công bằng so với mức hình phạt đối với các bị cáo khác trong vụ án không bị kháng nghị, Hội đồng xét xử chấp nhận một phần kháng nghị về việc tăng hình phạt đối với bị cáo T là thỏa đáng.

[3]. 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:

1. Căn cứ Điều 342; điểm b khoản 1 Điều 355; điểm a khoản 2 Điều 357 của Bộ luật Tố tụng hình sự,

1.1. Đình chỉ xét xử phúc thẩm đối với nội dung kháng nghị về việc không áp dụng điểm s khoản 1 Điều 52 của Bộ luật Hình sự mà phải áp dụng điểm s khoản 1 Điều 51 của Bộ luật Hình sự đối với Ngô Kim T.

1.2. Chấp nhận một phần kháng nghị của Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đắk Nông, sửa Bản án sơ thẩm số 05/2023/HS-ST ngày 10-02-2023 của Toà án nhân dân huyện Đắk R'Lấp về hình phạt. Áp dụng điểm i khoản 1 Điều 249; điểm s khoản 1 Điều 51 của Bộ luật Hình sự, xử phạt Ngô Kim T 02 *(hai)* năm 03 *(ba)* tháng tù về tội *"Tàng trữ trái phép chất ma túy"*, tính từ ngày bị bắt tạm giữ, tạm giam là ngày 06-9-2022.

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 I);
- 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 huyện Đắk R'Lấp;
- VKSND huyện Đắk R'Lấp;
- Chi cục THADS huyện Đ;
- CQCSĐT Công an huyện Đắk R'Lấp;
- CQTHAHS Công an huyện Đ;
- Bị cáo;
- Người bào chữa;
- Lưu: Tổ HCTP, HS.

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

(Đã ký và đóng dấu)

Lương Đức Dương