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

Bản án số: 238/2023/HS-PT

Ngày: 21 - 11 - 2023

NHÂN DANH

NƯỚC CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM

TÒA ÁN NHÂN DÂN TỈNH ĐẮK LẮK

- Với thành phần Hội đồng xét xử phúc thẩm gồm có:

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Ông Vũ Văn Tú

Các thẩm phán: Ông Nguyễn Ngọc Sâm và bà Nguyễn Thị Hằng

- ***Thư ký phiên tòa:*** Ông Vũ Quang Hùng, Thư ký Tòa án nhân dân tỉnh Đắk Lắk.

- ***Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đắk Lắk tham gia phiên tòa:*** Bà Nguyễn Thị Hạnh – Kiểm sát viên.

Ngày 21 tháng 11 năm 2023, tại trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Đắk Lắk, tiến hành xét xử phúc thẩm vụ án Hình sự thụ lý số 255/2023/TLPT-HS ngày 17/10/2023 đối với bị cáo Bùi Quang H về tội *"Tàng trữ trái phép chất ma túy"*. Do có kháng cáo của bị cáo đối với Bản án Hình sự sơ thẩm số 31/2023/HSST ngày 08/9/2023 của Tòa án nhân dân thị xã Buôn Hồ, tỉnh Đắk Lắk.

**** Bị cáo có kháng cáo*: Bùi Quang H**, sinh năm 1984, tại tỉnh Hà Nam; Nơi cư trú: Tổ dân phố 2, phường ĐH, thị xã B, tỉnh Đắk Lắk; nghề nghiệp: Thợ mộc; trình độ học vấn: 09/12; Quốc tịch: Việt Nam; dân tộc: kinh; giới tính: nam; tôn giáo: Công giáo, con ông Bùi Quang H1 (đã chết) và bà Bùi Thị L, sinh năm 1950; tiền án, tiền sự: không;

Nhân thân: Ngày 14/9/2011, bị cáo bị Cơ quan CSĐT Công an quận Tân Phú, thành phố Hồ Chí Minh khởi tố vụ án về tội Cố ý gây thương tích, quy định tại khoản 1 Điều 104 BLHS năm 1990, sửa đổi bổ sung năm 2009. Ngày 14/3/2013, Cơ quan CSĐT Công an quận Tân Phủ ra Quyết định đình chỉ điều tra vụ án Hình sự số 05; Quyết định đình chỉ điều tra Bị cáo số 04 đối với Bùi Quang H, lý do bị hại rút đơn yêu cầu khởi tố. Ngày 05/7/2021, bị cáo H bị Công an thị xã B, tỉnh Đắk Lắk, xử phạt vi phạm hành chính về hành Tàng trữ trái phép chất ma túy với số tiền 1.500.000 đồng, theo Quyết định xử phạt vi

phạm hành chính số 336/QĐ-XPHC bị cáo đã chấp hành xong Hình phạt ngày 08/7/2021.

Bị cáo Bùi Quang H bị tạm giữ, tạm giam từ ngày 26/12/2022, hiện đang giam giữ. (Có mặt tại phiên tòa).

Người bào chữa cho bị cáo : Luật sư Hồ Đình H2 – Văn phòng Luật sư CT – Đoàn Luật sư tỉnh Đăk Lăk. Vắng mặt.

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:

Bùi Quang H, sinh năm 1984, trú tại TDP 2, phường ĐH, thị xã B là người nghiện chất ma túy. Vào ngày 21/12/2022, H dùng điện thoại của mình nhắn tin bằng ứng dụng Zalo cho một người tên Trường (không rõ nhân thân lại lịch) sống tại thành phố Hồ Chí Minh, để liên hệ mua ma túy đá số tiền 17.000.000 đồng, thì Trường đồng ý bán cho H. Sau đó, H sử dụng ứng dụng ví Momo trên điện thoại chuyển tiền cho Trường và thống nhất Trường bỏ ma túy vào hộp khẩu trang, rồi gửi cho nhà xe TT đi từ thành phố Hồ Chí Minh về thị xã B cho H. Trưa ngày 22/12/2022, H đến nhà xe TT lấy hộp khẩu trang có cất giấu ma túy bên trong rồi mang về nhà mình tại TDP 2, phường ĐH, thị xã B. Về đến nhà H mở ra kiểm tra thì thấy có 04 túi nylon lớn và 05 túi nylon nhỏ đều chứa ma túy đá, H lấy 01 túi nylon lớn có chứa ma túy đã bỏ vào túi quần để sử dụng dần, số còn lại H cất giấu vào khay đựng dụng cụ sửa xe trước hiên nhà. Đến khoảng 11 giờ ngày 26/12/2022, CQCSĐT Công an thị xã B kiểm tra phát hiện, bắt quả tang thu giữ tại túi quần phía trước bên trái của Bùi Quang H đang mặc 01 túi nylon trong suốt đựng các cục chất rắn dạng tinh thể màu trắng; thu giữ tại khay dựng đồ sửa xe để trước hiên nhà H 08 túi nylon nhỏ đều chứa các cục chất rắn tinh thể màu trắng (trong đó 07 gói có chứa ma túy và 01 gói chưa tìm thấy chất ma túy thường gặp) và các tang vật khác có liên quan. H khai nhận đây là ma túy đá mua của đối tượng tên Trường ở thành phố Hồ Chí Minh về để sử dụng. Sau khi khởi tố vụ án, H không thừa nhận 29,6510gam, loại: Methamphetamine thu giữ tại khay đựng dụng cụ sửa xe trước nhà là của H. Tuy nhiên, căn cứ vào biên bản phạm tội quả tang, bản tự khai, biên bản ghi lời khai ngày 26/12/2022 thì H đã thừa nhận số ma túy này là của H, nên có căn cứ xác định số ma túy đã thu giữ là của H mua về để sử dụng.

Bản kết luận giám định số: 69/KL-KTHS, ngày 30 tháng 12 năm 2022 của Phòng kỹ thuật Hình sự Công an tỉnh Đắk Lắk, kết luận:

+ Túi niêm phong ký hiệu NS4, mã số NS4A 053518: Chất rắn dạng tinh thể màu trắng bên trong 01 túi nylon trong suốt được niêm phong gửi giám định

là ma túy, khối lượng: 0,3482gam, loại: Methamphetamine, còn lại sau giám định 0,2719 gam.

+ Túi niêm phong ký hiệu NS2, mã số NS2 2015088: Chất rắn màu trắng bên trong 01 túi nylon trong suốt được niêm phong gửi giám định có khối lượng 9,8380gam, chưa tìm thấy chất ma túy thường gặp, còn lại sau giám định 9,04 gam.

+ Chất rắn dạng tinh thể màu trắng bên trong 07 túi nylon trong suốt được niêm phong gửi giám định là ma túy, tổng khối lượng: 29,6510gam, loại: Methamphetamine, còn lại sau giám định 29,0901 gam.

Bản kết luận giám định số 69/KL-KTHS, Cơ quan CSĐT Công an thị xã B đã trưng cầu Phân viện Khoa học Hình sự tại thành phố Đà Nẵng giám định bổ sung chất rắn màu trắng khối lượng 9,8380gam để xác định có chất ma túy hay không. Tại Kết luận giám định số, 176/KL-KTHS, ngày 10 tháng 02 năm 2023, của Phân viện Khoa học Hình sự tại thành phố Đà Nẵng, kết luận: Chất rắn màu trắng đựng trong gói ni lông, được niêm phong trong phong bì Công an tỉnh Đắk Lắk gửi giám định không tìm thấy chất ma túy.

Bản kết luận giám định số: 179/KL-KTHS, ngày 28 tháng 02 năm 2023, của Phân viện Khoa học Hình sự tại thành phố Đà Nẵng, kết luận:

+ Khẩu súng dài 17,3 m (ký hiệu M1) gửi giám định là súng Umarex, sử dụng bắn đạn đạn cao su, đạn hơi cay, đạn nổ (uy hiếp) cỡ (9 x 22)mm và thuộc công cụ hỗ trợ. Hiện tại đuôi nòng súng (buồng chứa đạn) đã bị bung hở nên không sử dụng được.

+ Khẩu súng dài 19,6cm (ký hiệu M2) gửi giám định là súng ZP5, sử dụng hơi nén để bắn các viên bihiện tại còn sử dụng được và thuộc đồ chơi nguy hiểm.

+ Bên phải thân khẩu súng (ký hiệu M1) có các ký tự đóng chìm là “Umare Made in Germany LICENSED TRADEMARK OF SMITH & WESSON CORP". Bên trái khẩu súng (ký hiệu M2) có các ký tự đóng chìm là “ S F OPEN ZP-5”. Không phát hiện thấy dấu vết đục phá, sửa chữa các ký tự dúng chìm trên 02 (hai) khẩu súng nêu trên.

Bản kết luận giám định số: 491/KL-KTHS, ngày 19 tháng 5 năm 2023, của Phòng Kỹ thuật Hình sự Công an tỉnh Đắk Lắk, đối với 01 điện thoại di động nhãn hiệu realme, loại realme 5S, màu xanh, số imei): 863025040248190, số imel 2: 863025040248182 mà Cơ quan CSĐT thu giữ của bị cáo H, kết quả: tìm thấy 191 tin nhắn SMS, 494 nhật ký cuộc gọi trong thời gian từ ngày 27/11/2022 đến 26/12/2022. Không tìm thấy tin nhắn Messenger (Facebook), Zalo, lịch sử

truy cập web trong thời gian từ ngày 27/11/2022 đến 26/12/2022. Qua kiểm tra 191 tin nhắn SMS, 494 nhật ký cuộc gọi nêu trên không xác định được tin nhắn, cuộc gọi nào liên quan đến hành vi tàng trữ hay mua bán trái phép chất ma túy của bị cáo H.

- Kết quả xét nghiệm của Bệnh viện Đa khoa thị xã B xác định: Bùi Quang H dương tính chất Methamphetamine (ma túy).

Vật chứng của vụ án Cơ quan điều tra thu giữ gồm:

+ 0,3482 gam loại Methamphetamine, được thu giữ tại túi quần phía trước bên trái Bùi Quang H còn lại sau giám định 0,2719 gam; 29,6510 gam loại Methamphetamine, chứa trong 07 túi nylon trong suốt được thu giữ tại khay đựng dụng cụ sửa xe trước nhà H còn lại sau gia định 29,0901 gam; 01 bộ dụng cụ sử dụng ma túy đá; 01 Khẩu súng dài 17,3cm, loại súng Umarex, thuộc công cụ hỗ trợ; 01 Khẩu súng dài 19,6cm, loại súng ZP5, thuộc đồ chơi nguy hiểm; 01 điện thoại di động nhãn hiệu realme, loại realme 5S, màu xanh, số imel 1: 863025040248190, số imel 2: 86302504024818. Đây là vật Nhà nước cấm lưu hành, tàng trữ, sử dụng và là công cụ bị cáo sử dụng vào việc phạm tội và sử dụng trái phép chất ma túy không còn giá trị sử dụng, nên đề nghị tịch thu, tiêu hủy.

+ 9,8380 gam chất rắn màu trắng (không phải chất ma túy) chứa trong 01 túi nylon trong suốt còn lại sau giám định 9,04 gam; 01 cân tiểu ly; 100 túi nylon trong suốt không đựng chất gì; 70 ống thủy tinh (60 ống thủy tinh chưa sử dụng và 10 ống thủy tinh đã qua sử dụng); 01 cây kéo và 03 quẹt ga. Đây là tài sản của H không liên quan đến hành vi phạm tội, không còn giá trị sử dụng, Bị cáo không yêu cầu nhận lại, nên đề nghị tịch thu, tiêu hủy.

Tại Bản án Hình sự sơ thẩm số: 31/2023/HS-ST ngày 08/9/2023 của Tòa án nhân dân thị xã Buôn Hồ đã quyết định:

Tuyên bố: Bị cáo Bùi Quang H phạm tội "Tàng trữ trái phép chất ma túy".

Về điều luật áp dụng và hình phạt:

- Căn cứ khoản 1 và điểm g khoản 2 Điều 249 Bộ luật Hình sự. Xử phạt bị cáo Bùi Quang H 09 (Chín) năm 06 (tháng) tù. Thời gian chấp hành hình phạt tù tính từ ngày tạm giữ, tạm giam ngày 26/12/2022.

Ngoài ra, Tòa án cấp sơ thẩm còn quyết định về xử lý vật chứng, án phí và quyền kháng cáo theo quy định của pháp luật.

Vào ngày 14/9/2023, bị cáo Bùi Quang H kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt và cho rằng bị cáo có một phần bị oan.

Tại phiên toà phúc thẩm, bị cáo vẫn giữa nguyên nội dung kháng cáo đã khai nhận bị cáo chỉ tàng trữ 0,3482 gam ma túy được thu giữ trong người bị cáo, đối với 29,6510 gam ma túy thu giữ tại khay đựng dụng cụ sửa xe không phải của bị cáo.

Quá trình tranh luận tại phiên toà phúc thẩm, đại diện Viện kiểm sát đã đánh giá tính chất mức độ nguy hiểm cho xã hội đối với hành vi phạm tội của các bị cáo và cho rằng Tòa án cấp sơ thẩm xét xử bị cáo về tội *"Tàng trữ trái phép chất ma túy"* theo quy định tại điểm g khoản 2 Điều 249 Bộ luật Hình sự năm 2015 là đúng người, đúng tội, đúng pháp luật.

Xét mức Hình phạt mà Toà án cấp sơ thẩm xử phạt đối với bị cáo Bùi Quang H là hoàn toàn thoả đáng, tương xứng với tính chất, mức độ mà bị cáo đã thực hiện. Quá trình giải quyết vụ án bị cáo còn quanh co, chưa thành khẩn khai nhận về hành vi phạm tội của mình. Tại cấp phúc thẩm, bị cáo không cung cấp thêm tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự nào. Do đó không có căn cứ chấp nhận kháng cáo xin giảm nhẹ Hình phạt của bị cáo mà cần giữ nguyên mức hình phạt mà Bản án sơ thẩm đã tuyên là phù hợp.

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

NHẬN ĐỊNH CỦA TÒA ÁN:

[1] Về thủ tục tố tụng: Ngày 08/9/2023 của Tòa án nhân dân thị xã Buôn Hồ xét xử vụ án. Ngày 14/9/2023, bị cáo Bùi Quang H có đơn kháng cáo. Như vậy, bị cáo đã kháng cáo trong thời hạn luật định nên được xem xét giải quyết theo trình tự phúc thẩm.

Về việc vắng mặt người bào chữa: Quá trình giải quyết vụ án, gia đình bị cáo có yêu cầu văn phòng Luật sư CT cử người bào chữa cho bị cáo. Văn phòng Luật sư CT đã cử luật sư Hồ Đình H2 tham gia bào chữa cho bị cáo. Tuy nhiên, ngày 20/11/2023, Tòa án nhận được đơn xin hoãn phiên tòa của luật sư Hồ Đình H2. Luật sư xin hoãn với lý do bị ốm nhưng không có tài liệu, chứng cứ, chứng minh lý do xin hoãn. Như vậy, việc vắng mặt của người bào chữa không thuộc trường hợp bất khả kháng hoặc do trở ngại khách quan nên căn cứ khoản 1 Điều 291 Bộ luật tố tụng hình sự, Hội đồng xét xử vẫn tiếp tục xét xử vụ án.

[2] Về hành vi phạm tội của bị cáo: Tại phiên tòa phúc thẩm bị cáo chỉ thừa nhận 0,3482 gam ma túy loại Methamphetamine được thu giữ tại túi quần phía trước bên trái của bị báo, không thừa nhận hành vi tàng trữ 29,6510 gam loại Methamphetamine thu giữ tại khay dụng cụ sửa xe trước nhà là của bị cáo, Tuy nhiên theo hồ sơ vụ án:

Tại biên bản bắt quả tang ngày 26/12/2022 và biên bản ghi lời khai (Bút lục 158; 225) thể hiện nội dung Bị cáo thỏa thuận mua ma túy đá của đối tượng tên Trường với số tiền 17.000.000 đồng; Trường ngụy trang trong số ma túy đá vào trong thùng khẩu trang và gửi xe TT lên cho bị cáo; Trưa ngày 26/12/2022 bị cáo lấy thùng khẩu trang mang về nhà. Khi về đến nhà bị cáo khui thùng hàng do đối tượng tên Trường gửi cho bị cáo thì thấy có tổng cộng 04 túi nylông lớn và 05 túi ny lông nhỏ đều chứa ma túy; bị cáo lấy tất cả số ma túy mà Trường gửi cho bị cáo để trong một khay đựng dụng cụ sửa xe máy trước nhà và lấy một ít ma túy để bên túi quần trái để sử dụng.

Tại biên bản thống kê đồ vặt tài liệu thu giữ, tạm giữ và biên bản niêm phong đồ vật, tài liệu bị tạm giữ (BL 161; 162) thể hiện thu giữ 01 túi ny lông bên trong có các cục chất tinh thể rắn màu trắng; 08 túi ny lông bên trong có các cục chất tinh thể rắn màu trắng. Các biên bản đều có chữ ký của người bị bắt là Bùi Quang H.

Bản kết luận giám định số: 69/KL-KTHS, ngày 30 tháng 12 năm 2022 của Phòng kỹ thuật Hình sự Công an tỉnh Đắk Lắk, kết luận:

+ Túi niêm phong ký hiệu NS4, mã số NS4A 053518: Chất rắn dạng tinh thể màu trắng bên trong 01 túi nylon trong suốt được niêm phong gửi giám định là ma túy, khối lượng: 0,3482gam, loại: Methamphetamine, còn lại sau giám định 0,2719 gam.

+ Túi niêm phong ký hiệu NS2, mã số NS2 2015088: Chất rắn màu trắng bên trong 01 túi nylon trong suốt được niêm phong gửi giám định có khối lượng 9,8380gam, chưa tìm thấy chất ma túy thường gặp, còn lại sau giám định 9,04 gam.

+ Chất rắn dạng tinh thể màu trắng bên trong 07 túi nylon trong suốt được niêm phong gửi giám định là ma túy, tổng khối lượng: 29,6510gam, loại: Methamphetamine, còn lại sau giám định 29,0901 gam.

Bản kết luận giám định số 69/KL-KTHS, Cơ quan CSĐT Công an thị xã B đã trưng cầu Phân viện Khoa học Hình sự tại thành phố Đà Nẵng giám định bổ sung chất rắn màu trắng khối lượng 9,8380gam để xác định có chất ma túy hay không. Tại Kết luận giám định số, 176/KL-KTHS, ngày 10 tháng 02 năm 2023, của Phân viện Khoa học Hình sự tại thành phố Đà Nẵng, kết luận: Chất rắn màu trắng đựng trong gói ni lông, được niêm phong trong phong bì Công an tỉnh Đắk Lắk gửi giám định không tìm thấy chất ma túy.

Tại phiên tòa phúc thẩm, bị cáo xác định các khay dụng cụ sửa xe trước nhà là thuộc quản lý của bị cáo.

Vì vậy, có đủ cơ sở khẳng định vào ngày 26/12/2022, bị cáo có hành vi tàng trữ trái phép chất ma túy với tổng khối lượng là 29,9992 gam ma túy loại Methamphetamine. Do đó hành vi của bị cáo đã đủ yếu tố cấu thành tội "Tàng trữ trái phép chất ma túy" theo quy định tại khoản 1 và điểm g khoản 2 Điều 249 Bộ luật hình sự. Tòa án cấp sơ thẩm xét xử bị cáo theo khoản 1 và điểm g khoản 2 Điều 249 Bộ luật hình sự là có căn cứ:

[3] Xét mức hình phạt 09 (chín) năm 06 (sáu) tháng tù mà Tòa án cấp sơ thẩm đã xét xử bị cáo Bùi Quang H là thỏa đáng, tương xứng với mức độ hành vi vi phạm của bị cáo; Xét về nhân thân: Ngày 05/7/2021, bị cáo đã bị Công an thị xã B, tỉnh Đắk Lắk, xử phạt vi phạm hành chính về hành Tàng trữ trái phép chất ma túy với số tiền 1.500.000 đồng. Tuy nhiên, bị cáo không lấy đó mà bài học mà lại tiếp tục có hành vi tàng trữ trái phép chất ma túy. Quá trình giải quyết bị cáo không thành khẩn khai báo, bị cáo khai không nghiện ma túy, không buôn bán ma túy nhưng không giải thích được số ma túy mà bị cáo đã cất giấu trên người dùng để làm gì. Kết quả xét nghiệm bị cáo dương tính với ma túy và người nhà (mẹ bị cáo) cũng thừa nhận bị cáo có biểu hiện nghiện mà túy. Điều này thể hiện bị cáo không thành khẩn khai báo trong quá trình điều tra, xét xử vụ án. Vì vậy, bị cáo không được hưởng tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự được quy định tại điểm s khoản 1 Điều 51 Bộ luật hình sự. Như vậy, bị cáo không được hưởng tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự nào nên Hội đồng xét xử xét không có căn cứ chấp nhận kháng cáo của bị cáo.

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

[5] Về án phí Hình sự phúc thẩm: Do không được chấp nhận đơn kháng cáo nên bị cáo Bùi Quang H phải chịu án phí Hình sự phúc thẩm

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH:

1. Căn cứ điểm a khoản 1 Điều 355; Điều 356 Bộ luật tố tụng Hình sự; Nghị quyết số 326/2016/UBTVQH14 ngày 21/12/2016 của Uỷ ban thường vụ Quốc hội về mức thu, miễn, giảm, thu nộp, quản lý và sử dụng án phí, lệ phí Toà án: Không chấp nhận đơn kháng cáo của bị cáo Bùi Quang H - Giữ nguyên Bản án Hình sự sơ thẩm số 31/2023/HS-ST ngày 08/9/2023 của Tòa án nhân dân thị xã Buôn Hồ.

2. Căn cứ khoản 1 và điểm g khoản 2 Điều 249 Bộ luật Hình sự.

Xử phạt bị cáo Bùi Quang H 09 (Chín) năm 06 (tháng) tù về tội *"Tàng trữ trái phép chất ma túy"*. Thời gian chấp hành hình phạt tù tính từ ngày tạm giữ, tạm giam ngày 26/12/2022.

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

4. Về án phí Hình sự phúc thẩm: Bị cáo Bùi Quang H phải chịu 200.000 đồng án phí Hình sự phúc thẩm.

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

Nơi nhận:
- TAND Cấp cao tại Đà Nẵng;
- VKSND tỉnh Đắk Lắk (02 bản);
- Phòng HSNV Công an tỉnh Đắk Lắk;
- VP CQCSĐT Công an tỉnh Đắk Lắk;
- Sở Tư pháp tỉnh Đắk Lắk;
- Trại tạm giam CAT Đắk Lắk (nếu bị cáo TG);
- TAND tx. Buôn Hồ;
- VKSND tx. Buôn Hồ;
- Công an tx. Buôn Hồ;
- Chi cục THADS tx. B;
- Các bị cáo;
- Lưu hồ sơ.

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

(Đã ký)

Vũ Văn Tú