TÒA ÁN NHÂN DÂN **TỈNH ĐỒNG NAI**	**CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM** **Độc lập - Tự do - Hạnh phúc**

Bản án số: **303**/2023/HS-PT
Ngày: 25-8-2023

NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM

TÒA ÁN NHÂN DÂN TỈNH ĐỒNG NAI

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

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Bà Thái Thị Thanh Bình

Các Thẩm phán: Ông Đỗ Minh Nhựt

Ông Nguyễn Công Sự.

- Thư ký phiên tòa: Bà Nguyễn Trần Linda – Thư ký Tòa án nhân dân tỉnh Đồng Nai.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đồng Nai tham gia phiên tòa: Ông Nguyễn Trung Kiên - Kiểm sát viên.

Ngày 25 tháng 8 năm 2023, tại trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Đồng Nai xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự phúc thẩm thụ lý số 203/2023/TLPT-HS ngày 28/6/2023 đối với bị cáo Lâm Thị Bạch T do có kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân huyện Nhơn Trạch đối với bản án hình sự sơ thẩm số 96/2023/HS-ST ngày 16/5/2023 của Tòa án nhân dân huyện Nhơn Trạch, tỉnh Đồng Nai.

Bị cáo bị kháng nghị:

Lâm Thị Bạch T, sinh năm 1986, tại thành phố Hồ Chí Minh;

Hộ khẩu thường trú: 1 đường A, khu phố C, phường L, thành phố T, thành phố Hồ Chí Minh; Nơi tạm trú: Ấp B, xã P, huyện N, tỉnh Đồng Nai; Nghề nghiệp: Không; Trình độ học vấn: 4/12; Dân tộc: kinh; Giới tính: nữ; Tôn giáo: không; Quốc tịch: Việt Nam; con ông Lâm Thành B (chết) và bà Trần Thị Út L (chết); bị cáo có chồng tên Phan Thành P, sinh năm 1986; có 03 con lớn nhất sinh năm 2005, nhỏ nhất sinh năm 2020; Tiền sự: không;

Tiền án: Ngày 01/7/2021, bị Tòa án nhân dân huyện Nhơn Trạch xử phạt 01 năm 02 tháng tù về tội tàng trữ trái phép chất ma túy theo Bản án hình sự sơ thẩm số 107/2021/HS-ST.

Bị bắt giam, giữ từ ngày 15/12/2022 đến nay (Có 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:

Lâm Thị Bạch T là đối tượng nghiện ma túy. Khoảng 17 giờ ngày 14/12/2022, T đến khu vực quận D, thành phố Hồ Chí Minh mua của một người đàn ông không rõ lai lịch một gói ma túy với giá 600.000 đồng mang về phòng trọ tại ấp B, xã P, huyện N, tỉnh Đồng Nai phân nhỏ cho vào 06 đoạn ống hút và 02 gói nylon kích thước khoảng 1 x 1cm để sử dụng và bán kiếm lời.

Vào lúc 22 giờ 10 phút ngày 15/2/2022, tại phòng trọ ấp B, xã P, huyện N, T bán cho Nguyễn Hồ Phong V, ngụ tại ấp T, xã P, huyện N, tỉnh Đồng Nai 01 tép ma túy với giá 150.000 đồng, số còn lại T cất giấu trong phòng trọ. Sau khi V sử dụng ma túy xong thì bị Công an kiểm tra hành chính lấy mẫu test nhanh phát hiện V dương tính với ma túy, V khai ma túy đã sử dụng xong mua của Lâm Thị Bạch T. Đến 22 giờ 30 cùng ngày, T đang ở nhà trọ thì bị Công an xã P kiểm tra hành chính phát hiện thu giữ 05 đoạn ống hút và 02 gói nylon chứa ma túy, dụng cụ phân chia, sử dụng ma túy nên bắt giữ T cùng tang vật.

Tại bản kết luận giám định số 2727/KL-KTHS ngày 22/12/2022 của Phòng K Công an tỉnh Đ kết luận: Mẫu tinh thể màu trắng được niêm phong gửi đến giám định là ma túy, có khối lượng: 1,0593gam, loại Methamphetamine. Mẫu vật còn lại sau giám định có khối lượng là 1,0201gam.

Vật chứng vụ án: 1,0201gam ma túy loại Methamphetamine mẫu còn lại sau giám định; 01 cân tiểu ly; 01 hộp quẹt; 01 bộ dụng cụ sử dụng ma túy; 01 kéo kim loại; 10 túy Zíp; 05 đoạn ống hút nhựa là tang vật vụ án và công cụ phương tiện phạm tội; Một điện thoại di động hiệu S màu đen của bị cáo T.

Tại Cơ quan Cảnh sát điều tra Công an huyện N bị cáo T khai nhận toàn bộ hành vi phạm tội của mình phù hợp với biên bản bắt người phạm tội quả tang, lời khai người làm chứng cùng các tài liệu chứng cứ thu thập được tại hồ sơ vụ án.

Quá trình điều tra, bị cáo không có ý kiến hay khiếu nại gì về kết luận giám định của Phòng K Công an tỉnh Đ.

* Tại Bản án hình sự sơ thẩm số 96/2023/HS-ST ngày 16/5/2023 của Tòa án nhân dân huyện Nhơn Trạch, tỉnh Đồng Nai quyết định:

Căn cứ Điều 326, Điều 327, 298 Bộ luật Tố tụng hình sự năm 2015 được sửa đổi bổ sung 2017.

Tuyên bố bị cáo Lâm Thị Bạch T phạm tội "Mua, bán trái phép chất ma túy" theo khoản 1 Điều 251 của Bộ luật hình sự năm 2015 được sửa đổi bổ sung 2017.

Áp dụng khoản 1 Điều 251; điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51, điểm h khoản 1 Điều 52, Điều 38, 56 của Bộ luật hình sự năm 2015 được sửa đổi bổ sung 2017.

Xử phạt bị cáo Lâm Thị Bạch T 03 (ba) năm 06 (sáu) tháng tù. Tổng hợp 01 năm 02 tháng tù tại Bản án hình sự sơ thẩm số 107/2021/HS-ST ngày 01/7/2021 của Tòa án nhân dân huyện Nhơn Trạch, buộc bị cáo phải chấp hành hình phạt chung là 04 (bốn) năm 08 (tám) tháng tù. Thời hạn tù tính từ ngày 15 tháng 12 năm 2022.

Ngoài ra bản án sơ thẩm còn tuyên về xử lý vật chứng, án phí, thu lợi bất chính và quyền kháng cáo theo luật định.

Ngày 30/5/2023, Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân huyện Nhơn Trạch, tỉnh Đồng Nai kháng nghị đề nghị cấp phúc thẩm xét xử bị cáo Lâm Thị Bạch T theo điểm b khoản 2 điều 251 BLHS và tăng nặng hình phạt đối với bị cáo T.

* Quan điểm của đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đồng Nai tại phiên tòa:

Về thủ tục kháng nghị: Kháng nghị của Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân huyện Nhơn Trạch phù hợp về nội dung, hình thức và trong thời hạn luật định nên được xem xét giải quyết theo trình tự phúc thẩm.

Về nội dung: Kháng nghị viện dẫn mục 9 phần I Công văn 5887/VKSTC-V14 ngày 05/12/2019 của Viện kiểm sát nhân dân tối cao hướng dẫn: "…trường hợp bắt quả tang một người đang tàng trữ trái phép chất ma túy và làm rõ được mục đích của người này là để nhằm bán cho người khác thì phải xem xét xử lý về tội Mua bán trái phép chất ma túy mà không phải là tội Tàng trữ trái phép chất ma túy. Nếu quá trình điều tra đủ căn cứ xác định người này đã từng bán ma túy cho người khác thì phải xem xét xử lý về tội Mua bán trái phép chất ma túy với tình tiết định khung tăng nặng là "phạm tội hai lần trở lên". Bản án sơ thẩm áp dụng khoản 1 điều 251 Bộ luật Hình sự, xử phạt: Bị cáo Lâm Thị Bạch T 03 (ba) năm 06 (sáu) tháng tù là không đúng quy định của pháp luật, không tương xứng với tính chất, mức độ, hành vi phạm tội của bị cáo. Đề nghị Hội đồng xét xử chấp nhận kháng nghị, sửa án sơ thẩm theo hướng áp dụng điểm b khoản 2 Điều 251 BLHS và tăng mức hình phạt đối với bị cáo Lâm Thị Bạch T.

NHẬN ĐỊNH CỦA TÒA ÁN:

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

[1] Về thủ tục tố tụng: Kháng nghị của Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân huyện Nhơn Trạch, tỉnh Đồng Nai trong hạn, đúng quy định pháp luật nên được xem xét theo trình tự phúc thẩm.

[2] Về tội danh: Tại phiên tòa phúc thẩm, bị cáo Lâm Thị Bạch T thừa nhận hành vi phạm tội như mô tả tại bản án sơ thẩm; bị cáo xác định không bị oan sai, đồng thời trong quá trình điều tra, truy tố, xét xử ở cấp sơ thẩm bị cáo không bị ép cung hoặc dùng nhục hình, lời khai của bị cáo hoàn toàn chính xác và tự nguyện. Do đó, bản án sơ thẩm là có cơ sở, đúng người, đúng tội và đúng quy định của pháp luật.

[3] Về nội dung kháng nghị: Kháng nghị viện dẫn mục 9 phần I Công văn 5887/VKSTC-V14 ngày 05/12/2019 của Viện kiểm sát nhân dân tối cao hướng dẫn: "…trường hợp bắt quả tang một người đang tàng trữ trái phép chất ma túy và làm rõ được mục đích của người này là để nhằm bán cho người khác thì phải xem xét xử lý về tội Mua bán trái phép chất ma túy mà không phải là tội Tàng trữ trái phép chất ma túy. Nếu quá trình điều tra đủ căn cứ xác định người này đã từng bán ma túy cho người khác thì phải xem xét xử lý về tội Mua bán trái phép chất ma túy với tình tiết định khung tăng nặng là "phạm tội hai lần trở lên"

Viện kiểm sát cho rằng bản án sơ thẩm áp dụng khoản 1 điều 251 Bộ luật Hình sự, xử phạt: Bị cáo Lâm Thị Bạch T 03 năm 06 tháng tù là không đúng quy

định của pháp luật, không tương xứng với tính chất, mức độ, hành vi phạm tội của bị cáo. Đề nghị Hội đồng xét xử chấp nhận kháng nghị, sửa án sơ thẩm theo hướng áp dụng điểm b khoản 2 Điều 251 BLHS và tăng mức hình phạt đối với bị cáo Lâm Thị Bạch T.

Tuy nhiên, theo hướng dẫn tại Thông tư liên tịch số 17/2007/TTLT-BCA-VKSNDTC-TANDTC-BTP ngày 24/12/2007 hướng dẫn áp dụng một số quy định tại Chương XVIII "Các tội phạm về ma túy" của Bộ luật hình sự năm 1999 nay là Chương XX Bộ luật hình sự 2015 quy định: Tình tiết "phạm tội nhiều lần" ...(Bộ luật hình sự 2015 quy định là "phạm tội 02 lần trở lên") được hiểu là đã có từ hai lần phạm tội trở lên (...hai lần bán trái phép chất ma túy trở lên..) mà mỗi lần phạm tội có đủ yếu tố cấu thành tội phạm quy định tại khoản 1 điều luật tương ứng, đồng thời trong số các lần phạm tội đó chưa có lần nào bị truy cứu trách nhiệm hình sự và chưa hết thời hiệu truy cứu trách nhiệm hình sự. Khi quyết định hình phạt đối với bị cáo, Tòa án cấp sơ thẩm đã căn cứ vào các quy định của pháp luật, hành vi của bị cáo, các tình tiết tăng nặng, giảm nhẹ trách nhiệm hình sự cho bị cáo để xác định tội danh, điều khoản và mức án phạt đối với bị cáo là đúng quy định, tương xứng với mức độ hành vi phạm tội bị cáo.

Căn cứ Thông tư liên tịch số 17/2007/TTLT-BCA-VKSNDTC-TANDTC-BTP ngày 24/12/2007 thì Kháng nghị số 233/QĐ-VKSNT ngày 30/5/2023 của Viện kiểm sát nhân dân huyện Nhơn Trạch và phát biểu của đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đồng Nai về việc đề nghị Hội đồng xét xử sửa án sơ thẩm theo hướng áp dụng điểm b khoản 2 Điều 251 BLHS, tăng mức hình phạt đối với bị cáo Lâm Thị Bạch T là không phù hợp với quy định của pháp luật nên không chấp nhận.

[4] Án phí: Căn cứ Nghị quyết 326/2016/UBTVQH14 ngày 30/12/2016, Viện trưởng Viện kiểm sát kháng nghị bản án thuộc trường hợp không phải chịu án phí phúc thẩm.

[5] Quan điểm của Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đồng Nai tham gia phiên tòa phát biểu về tố tụng phù hợp với nhận định của Hội đồng xét xử nên chấp nhận.

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH

1. Căn cứ điểm a khoản 1 Điều 355, 356 Bộ luật Tố tụng Hình sự;

Không chấp nhận Kháng nghị số 233/QĐ-VKSNT ngày 30/5/2023 của Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân huyện Nhơn Trạch đối với bản án hình sự sơ thẩm số 96/2023/HS-ST ngày 16/5/2023 của Tòa án nhân dân huyện Nhơn Trạch, tỉnh Đồng Nai.

Giữ nguyên bản án hình sự sơ thẩm số 96/2023/HS-ST ngày 16/5/2023 của Tòa án nhân dân huyện Nhơn Trạch, tỉnh Đồng Nai.

2. Áp dụng khoản 1 Điều 251; điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51, điểm h khoản 1 Điều 52, Điều 38, 56 của Bộ luật hình sự.

Xử phạt bị cáo Lâm Thị Bạch T 03 (ba) năm 06 (sáu) tháng tù về tôi "Mua, bán trái phép chất ma túy". Tổng hợp 01 năm 02 tháng tù tại Bản án hình sự sơ thẩm số 107/2021/HS-ST ngày 01/7/2021 của Tòa án nhân dân huyện Nhơn Trạch, buộc bị cáo phải chấp hành hình phạt chung là 04 (bốn) năm 08 (tám) tháng tù. Thời hạn tù tính từ ngày 15 tháng 12 năm 2022

3. Các phần khác của Bản án hình sự sơ thẩm số 96/2023/HS-ST ngày 16/5/2023 của Tòa án nhân dân huyện Nhơn Trạch, tỉnh Đồng Nai không có kháng cáo, không bị kháng nghị có hiệu lực pháp luật kể từ ngày hết thời hạn kháng cáo, kháng nghị.

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

Nơi nhận:
- VKSND cấp tỉnh, huyện;
- TAND cấp sơ thẩm;
- Sở tư pháp;
- Công an cấp quận, huyện;
- Phòng PV06 – Công an tỉnh;
- Nhà tạm giữ/Trại tạm giam;
- Bị cáo;
- Lưu hồ sơ, văn phòng.

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

(Đã ký)

Thái Thị Thanh Bình