TÒA ÁN NHÂN DÂN **TỈNH QUẢNG NINH**	**CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM** **Độc lập – Tự do – Hạnh phúc**

Bản án số: 24/2022/HS-PT
Ngày: 18/03/2022

NHÂN DANH
NQN CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM

TÒA ÁN NHÂN DÂN TỈNH QUẢNG NINH

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

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Ông Tạ Duy Ước

Các Thẩm phán: Ông Bùi Đức Thanh

Ông Trần Quang Cường

- Thư ký phiên tòa: Bà Đoàn Thị Thủy - Thư ký Tòa án nhân dân tỉnh QN;

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh QN tham gia phiên tòa:

Bà Phạm Quỳnh Hoa - Kiểm sát viên.

Ngày 18 tháng 3 năm 2022 tại Trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Quảng Ninh, xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự phúc thẩm thụ lý số: 22/2022/TLPT-HS ngày 09 tháng 02 năm 2022 đối với bị cáo Nguyễn Thu H, do có kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Quảng Ninh đối với Bản án hình sự sơ thẩm số 130/2021/HS-ST ngày 29/12/2021 của Tòa án nhân dân thị xã Đông Triều, tỉnh Quảng Ninh về phần hình phạt đối với bị cáo Nguyễn Thu H.

- Bị cáo bị kháng nghị:

Họ và tên: **Nguyễn Thu H** *(tên gọi khác: không);* sinh ngày 09 tháng 9 năm1993, tại huyện KM, tỉnh HD. Nơi cư trú: khu Bích Nhôi 3, phường MT, thị xã KM, tỉnh HD; nghề nghiệp: lao động tự do; trình độ học vấn: 12/12; dân tộc: Kinh; giới tính: Nữ; tôn giáo:không; quốc tịch: Việt Nam; con ông Nguyễn Văn L và bà Trần Thị H; chồng, con: chưa có; tiền án, tiền sự: không. Bị cáo bị bắt giữ trong trường hợp khẩn cấp ngày 11/7/2021, hiện đang tạm giam tại Trại tạm giam Công an tỉnh Quảng Ninh, có mặt.

- Ngoài ra còn có 02 bị cáo không có kháng cáo và không bị kháng cáo, kháng nghị.

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:

Khoảng 12 giờ ngày 11/7/2021, Nguyễn Viết Tr, Nguyễn Thu H và các chị Phạm Thu H, Ngô Thị Liên, Nguyễn Thị Nga, Nguyễn Quỳnh H, anh Nguyễn Viết Nghĩa cùng rủ nhau đi hát và đến thuê phòng Vip 5 của quán Karaoke Tr Nghĩa ở khu Vĩnh Hải, phường MK, thị xã ĐT. Quá trình hát, do có nhu cầu sử dụng ma túy nên Tr đã gọi điện thoại di động cho Vũ Ngọc Hải hỏi mua 05 (năm) viên ma túy tổng hợp và 01(một) gam ma túy, loại Ketamine, đồng thời hẹn đến quán Karaoke Tr Nghĩa để giao ma túy, Hải báo giá 5.000.000đ (năm triệu đồng). Sau đó, Hải dùng điện thoại di động liên lạc qua ứng dụng Zalo với một người có tên "Binsama U lo" (không rõ lai lịch, địa chỉ) để hỏi mua lượng ma túy trên, người này đồng ý và báo giá 3.000.000đ (ba triệu đồng) và hẹn giao ma túy ở khu vực chốt kiểm soát phòng, chống dịch Covid-19 cầu Đá Vách thuộc phường MK, thị xã ĐT. Sau khi nhận ma túy, Hải chia một nửa túi ma túy loại Ketamine sang một túi nilon khác, để sử dụng dần rồi điều khiển xe mô tô BKS 14Z1-260.72 đến quán Karaoke Tr nghĩa giao ma túy cho Tr

Đến nơi, Hải gọi Tr ra lấy ma túy, thì Tr nhờ Hải chở đi rút tiền. Sau đó, Tr đưa cho Hải 5.000.000đ (năm triệu đồng) và Hải đưa lại cho Tr 05 viên ma túy tổng hợp và 01(một) túi ma túy Ketamine. Mua được ma túy, Tr mang vào phòng hát bỏ ra sử dụng 01 viên, đưa cho Liên, H mỗi người 01 viên, bẻ đôi 02 viên còn lại tHnh 04 mảnh rồi đưa và bảo H chia cho H, H, Nga, Nghĩa để cùng sử dụng. H nhận ma túy tự sử dụng 1/2 viên rồi đưa cho H, Nga, Nghĩa mỗi người 1/2 viên ma túy. Sau đó, H, Nghĩa đều sử dụng ma túy, còn Nga không sử dụng mà đem vất vào bồn cầu nH vệ sinh và xả nQN đi. Khoảng 30 phút sau, Tr bảo H về phòng trọ của H đón chị Nguyễn Thị Hướng (là bạn của Tr, H) và lấy đĩa đến để sử dụng ma túy Ketamine. H về phòng trọ lấy 01 đĩa sứ màu trắng rồi đón chị Hướng quay lại phòng hát. H đưa cho Tr 01 đĩa sứ màu trắng, Tr cuộn tờ tiền 100.000đ (một trăm nghìn đồng) làm ống hút, đổ ma túy Ketamine ra đĩa, cầm thẻ ATM của Tr đi vào nhà vệ sinh "xào ke" (tán nhỏ, mịn chia ma túy tHnh các đường nhỏ) rồi mang ra lần lượt đi mời Phạm Thu H, Nguyễn Quỳnh H, Ngô Thị Liên, Nguyễn Thị Hướng và Nguyễn Viết Nghĩa sử dụng, Nguyễn Thị Nga không sử dụng nên đi ra ghế ngoài sân ngồi còn cả nhóm ngồi trong phòng nghe nhạc. Đến 13 giờ 50 phút cùng ngày, Công an thị xã ĐT kiểm tra Hnh chính, thu giữ toàn bộ vật chứng trong phòng hát gồm: 01 ống hút được cuốn từ tờ tiền 100.000đ (một trăm nghìn đồng), hai đầu được cố định bằng hai vỏ điếu thuốc lá đầu lọc, trên tờ tiền có dính chất tinh thể màu trắng dạng vết (Ký hiệu M1); 01 đĩa sứ màu trắng, đường kính 17,5cm, trên mặt đĩa có chất tinh thể màu trắng (Ký hiệu M2); 01 túi nilon chứa chất tinh thể màu trắng (Ký hiệu M3); 01 thẻ ATM của Ngân Hng Vietinbank mang tên "LE VAN MANH"

có dính chất tinh thể màu trắng (Ký hiệu M4); 01(một) bật lửa màu tím. Ngoài ra còn thu giữ: 08 điện thoại di động của các bị cáo.

Cùng ngày Cơ quan Cảnh sát điều tra Công an thị xã ĐT bắt, giữ người trong trường hợp khẩn cấp đối với Nguyễn Viết Tr, Nguyễn Thu H và Vũ Ngọc Hải. Thu giữ trong túi quần bên trái của Hải 01túi nilon bên trong có chứa chất tinh thể màu trắng (Ký hiệu M5), 01 điện thoại Iphone 7 plus gắn sim số 0972.733446 và 01 xe mô tô biển kiểm soát 14Z1-260.72.

Tại bản Kết luận giám định số 1320/KLGĐ ngày 19/7/2021 của Phòng Kỹ thuật hình sự Công an tỉnh QN, kết luận: Mẫu vật ký hiệu từ M1 đến M5 gửi giám định là ma túy, loại Ketamine. Khối lượng lần lượt như sau: M1, M2, M4 dạng vết không xác định được khối lượng; M3: 0,21gam (không phẩy hai một gam); M5: 0,779 gam (không phẩy bảy bảy chín gam).

Trong mẫu nQN tiểu của Nguyễn Viết Tr, Nguyễn Thu H, Nguyễn Viết Nghĩa, Nguyễn Quỳnh H, Nguyễn Thị Hướng có chứa MDMA, Dehydronorketamine; trong mẫu nước tiểu của Phạm Thu H có chứa Dehydronorketamine; trong mẫu nQN tiểu của Ngô Thị Liên có chứa MDMA, Ketamine; trong mẫu nước tiểu của Nguyễn Thị Nga không có chất ma túy, sản phẩm chuyển hóa của chất ma túy.

Quá trình điều tra còn xác định, trQN đó, khoảng 19 giờ ngày 10/7/2021, do bản thân có nhu cầu sử dụng trái phép chất ma túy nên Tr đã mua của Vũ Ngọc Hải 500.000đ (năm trăm nghìn đồng) ma túy Ketamine mang đến nH nghỉ sử dụng một mình hết.

Tại Bản án hình sự sơ thẩm số 130/2021/HS-ST ngày 29/12/2021 của Tòa án nhân dân thị xã ĐT tuyên bố bị cáo Vũ Ngọc Hải phạm tội: "Mua bán trái phép chất ma túy"; các bị cáo Nguyễn Viết Tr, Nguyễn Thu H phạm tội: "Tổ chức sử dụng trái phép chất ma túy".

Áp dụng điểm b khoản 2 Điều 251; điểm s khoản 1 Điều 51 Bộ luật Hình sự; xử phạt bị cáo Vũ Ngọc Hải 07 (bảy) năm tù, thời hạn tù tính từ ngày bị bắt 11/7/2021; Áp dụng điểm b khoản 2 Điều 255; Điều 17, Điều 58; điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51 Bộ luật Hình sự; xử phạt bị cáo Nguyễn Viết Tr, Nguyễn Thu H mỗi bị cáo 07 (bảy) năm tù, thời hạn tù tính từ ngày bị bắt 11/7/2021.

Ngoài ra bản án còn quyết định về phần xử lý vật chứng, nghĩa vụ nộp án phí hình sự sơ thẩm và thông báo quyền kháng cáo cho các bị cáo.

Sau khi xét xử sơ thẩm, các bị cáo không kháng cáo đối với bản án sơ thẩm.

Ngày 26 tháng 01 năm 2021 Viện kiểm sát nhân dân tỉnh QN ban hành Quyết định kháng nghị số 08/QĐ-VKSQN Kháng nghị một phần bản án hình sự sơ thẩm số 130/2021/HS-ST ngày 29/12/2021 của Tòa án nhân dân thị xã ĐT, về mức hình phạt đối với bị cáo Nguyễn Thu H với nội dung: đối với nhóm tội

"Tổ chức sử dụng trái phép chất ma túy" Bản án sơ thẩm chưa phân hóa đúng vai trò của từng bị cáo nên quyết định mức hình phạt có bị cáo chưa tương xứng với tính chất, mức độ hành vi phạm tội mà các bị cáo đã thực hiện, cụ thể bị cáo H có vai trò là đồng phạm giúp sức cho bị cáo Tr, chưa có tiền án tiền sự, phạm tội lần đầu, thành khẩn khai báo ăn năn hối cải, không có tình tiết tăng nặng TNHS, nên mức hình phạt 07 năm tù cấp sơ thẩm xét xử đối với bị cáo H bằng bị cáo Tr là rất nghiêm khắc. Đề nghị Tòa án nhân dân tỉnh QN xét xử phúc thẩm vụ án theo hướng: Sửa bản án sơ thẩm, giảm hình phạt đối với bị cáo Nguyễn Thu H.

Tại phiên tòa phúc thẩm:

Bị cáo Nguyễn Thu H trình bày quan điểm đồng ý với nội dung Quyết định kháng nghị, đề nghị Hội đồng xét xử cấp phúc thẩm xem xét giảm nhẹ hình phạt cho bị cáo.

Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh QN có mặt tại phiên tòa giữ nguyên quan điểm tại Quyết định kháng nghị số 08/QĐ-VKSQN ngày 26/01/2022. Đề nghị hội đồng xét xử: căn cứ điểm b khoản 1 Điều 355; điểm c khoản 1 Điều 357 của Bộ luật tố tụng hình sự, chấp nhận kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh QN, sửa bản án sơ thẩm, giảm hình phạt đối với bị cáo Nguyễn Thu H. Áp dụng điểm b khoản 2 Điều 255; điểm s khoản 1 Điều 51; Điều 54; Điều 17; Điều 58 Bộ luật Hình sự: xử phạt bị cáo Nguyễn Thu H từ 05 (năm) năm 06 (sáu) tháng tù đến 06 (sáu) năm tù về tội *"tổ chức sử dụng trái phép chất ma túy"*, thời hạn tù tính từ ngày bị bắt 11/7/2021.

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] Về tố tụng: kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh QN ban hành trong hạn luật định nên được xem xét theo trình tự phúc thẩm.

[2] Về hành vi phạm tội của bị cáo: quá trình điều tra, xét xử sơ thẩm bị cáo Nguyễn Thu H cùng các bị cáo khác đều khai nhận hành vi phạm tội của mình đúng như nội dung bản án sơ thẩm đã nêu. Lời khai của bị cáo phù hợp với các tài liệu, chứng cứ có trong hồ sơ vụ án, có đủ cơ sở kết luận:

Khoảng 19 giờ ngày 10/7/2021, tại khu vực chợ MK thuộc phường MK, thị xã ĐT, Vũ Ngọc Hải có hành vi bán trái phép 01 túi ma túy, loại Ketamine với giá 500.000đ (năm trăm nghìn đồng) cho Nguyễn Viết Tr để Tr sử dụng. Tiếp đến khoảng 12 giờ 45 phút ngày 11/7/2021, tại quán Karaoke Trung Nghĩa thuộc khu Vĩnh Hải, phường MK, thị xã ĐT, tỉnh QN, Vũ Ngọc Hải tiếp tục bán trái phép 05 viên ma túy tổng hợp và 01 túi ma túy loại Ketamine với giá 5.000.000đ (năm triệu đồng) cho Nguyễn Viết Tr. Sau đó, Tr và Nguyễn Thu H

đã có hành vi cung cấp trái phép chất ma túy cho anh Nguyễn Viết Nghĩa, các chị Phạm Thu H, Nguyễn Quỳnh H, Ngô Thị Liên và Nguyễn Thị Hướng sử dụng thì bị phát hiện bắt, thu giữ toàn bộ vật chứng.

Với hành vi đó của các bị cáo, Tòa án nhân dân huyện Thị xã ĐTr đã căn cứ điểm b khoản 2 Điều 251 Bộ luật hình sự; xử phạt bị cáo Vũ Ngọc Hải 07 (bảy) năm tù về tội *"Mua bán trái phép chất ma túy"* và căn cứ điểm b khoản 2 Điều 255 Bộ luật hình sự xử phạt bị cáo Nguyễn Viết Tr, Nguyễn Thu H mỗi bị cáo 07 (bảy) năm tù về tội *"Tổ chức sử dụng trái phép chất ma túy"* là có căn cứ, đúng người, đúng tội.

[3] Xét kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh QN về hình phạt đối với bị cáo Nguyễn Thu H, hội đồng xét xử thấy:

Khi nhận định, đánh giá vai trò đồng phạm của Nguyễn Viết Tr, Nguyễn Thu H trong tội *"Tổ chức sử dụng trái phép chất ma túy"*, Bản án sơ thẩm đánh giá Nguyễn Viết Tr là người khởi xướng việc mua ma túy, bỏ tiền ra mua ma túy, trực tiếp chế biến ma túy cho mọi người sử dụng nên có vai trò cao hơn H là đúng. Tuy nhiên về vai trò của bị cáo Nguyễn Thu H thấy: H có hành vi nhận từ Tr 02 viên ma túy đã được Tr chia sẵn thành 4 phần để cho H và 3 người khác sử dụng, việc H đi lấy chiếc đĩa mang đến cho Tr sử dụng ma túy cũng là theo sự chỉ đạo của Tr. Như vậy H chỉ là đồng phạm giúp sức, có vai trò thứ yếu chứ không phải có vai trò giúp sức tích cực như Bản án sơ thẩm đã nhận định. Nên đối với tội "tổ chức sử dụng trái phép chất ma túy" Tr là người giữ vai trò chính và phải chịu mức hình phạt cao hơn đáng kể so với H. Hơn nữa, H chưa có tiền án, tiền sự, phạm tội lần đầu, sau khi phạm tội thành khẩn khai báo, ăn năn hối cải. Tòa án cấp sơ thẩm xử phạt H mức án 07 năm tù bằng mức hình phạt đối với Nguyễn Viết Tr là quá nghiêm khắc. Do đó, HĐXX chấp nhận kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh QN; sửa Bản án sơ thẩm giảm một phần hình phạt đối với bị cáo Nguyễn Thu H.

[4] Về án phí: bị cáo không phải nộp án phí hình sự phúc thẩm.

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH:

Căn cứ điểm b khoản 1 Điều 355; điểm c khoản 1 Điều 357 của Bộ luật tố tụng hình sự;

Chấp nhận kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh QN, sửa bản án sơ thẩm số 130/2021/HSST ngày 29/12/2021 của Tòa án nhân dân thị xã ĐT, tỉnh QN về phần hình phạt đối với bị cáo Nguyễn Thu H.

Tuyên bố: bị cáo Nguyễn Thu H phạm tội *"Tổ chức sử dụng trái phép chất ma túy"*.

Áp dụng điểm b khoản 2 Điều 255; điểm s khoản 1 Điều 51 Điều 17, Điều 58; khoản 2 Điều 54 Bộ luật Hình sự.

Xử phạt bị cáo Nguyễn Thu H 06 (sáu) năm tù, thời hạn tù tính từ ngày bị bắt 11/7/2021.

Về án phí: áp dụng Nghị quyết số 326/2016/UBTVQH14 ngày 30/12/2016 quy định về mức thu, miễn, giảm, thu, nộp, quản lý và sử dụng án phí và lệ phí Tòa án: bị cáo Nguyễn Thu H không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

Các quyết định khác của bản án sơ thẩm 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:
- Bị cáo;
- TTG Công an tỉnh QN
- VKSND tỉnh QN;
- CA,VKS,TAND TX ĐT;
- CQTHAHS, THA TX ĐT;
- Lưu HCTP, hồ sơ.

TM. HỘI ĐỒNG XÉT XỬ PHÚC THẨM
THẨM PHÁN – CHỦ TỌA PHIÊN TÒA
(Đã ký)

Tạ Duy Ước