

Bản án số: 133/2022/HS-PT
Ngày: 24/11/2022

**NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM
TÒA ÁN NHÂN DÂN TỈNH BÌNH THUẬN**

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

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Bà Vũ Thị Thanh Hòa

Các Thẩm phán:

Ông Vũ Đức Hùng

Ông Nguyễn Văn Thành

- Thư ký phiên tòa: ông Thanh Lê Anh Tuấn - Thư ký Tòa án nhân dân tỉnh Bình Thuận

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Bình Thuận tham gia phiên tòa: bà Nguyễn Thị Hoàn - Kiểm sát viên.

Ngày 24 tháng 11 năm 2022, tại trụ sở Toà án nhân dân tỉnh Bình Thuận, xét xử công khai, phúc thẩm vụ án hình sự thụ lý số: 103/2022/TLPT-HS, ngày 01 tháng 10 năm 2022 do Bản án hình sự sơ thẩm số 81/2022/HS-ST, ngày 19 tháng 8 năm 2022 của Tòa án nhân dân huyện H bị kháng nghị. Theo Quyết định đưa vụ án ra xét xử số 126/2022/QĐXXPT-HS ngày 27 tháng 10 năm 2022 và Thông báo số 17/TB-TA ngày 09/11/2022 về việc thay đổi thời gian mở phiên tòa, đối với bị cáo có kháng nghị:

1/ Họ và tên: **PHAN NGỌC HỮU K**, sinh năm: 1993; tại: Bình Thuận; Nơi ĐKKHKT và chỗ ở hiện nay: thôn L, xã T, huyện H, tỉnh Bình Thuận; Nghề nghiệp: không; Trình độ học vấn: 11/12; Dân tộc: kinh; Giới tính: nam; Tôn giáo: không; Quốc tịch: Việt Nam; Con ông: Phan Ngọc Q, sinh năm 1954 và bà Phạm Thị Ánh T, sinh năm 1955; Vợ: Trần Thị Mộng C, sinh năm 1993 (đã ly hôn); Có 01 con sinh năm 2014; Tiền án: không; Tiền sự: Ngày 23/01/2019, bị Tòa án nhân dân huyện H, tỉnh Bình Thuận ra Quyết định áp dụng biện pháp xử lý hành chính đưa vào cơ sở cai nghiện bắt buộc với thời hạn 18 tháng về hành vi “Sử dụng trái phép chất ma túy” theo Quyết định số 02/2019/QĐ-TA. Chấp hành xong ngày 05/8/2020. Bị cáo bị bắt tạm giam từ ngày 18/03/2022, hiện đang bị tạm giam tại Nhà tạm giữ Công an huyện H; Bị cáo có mặt tại phiên tòa.

2/ Họ và tên: **VÕ NGỌC G (Nô)**, sinh năm: 1986; tại: Bình Thuận; Nơi ĐKKHKT và chỗ ở hiện nay: thôn P, xã C, huyện H, tỉnh Bình Thuận; Nghề nghiệp: lái xe; Trình độ học vấn: 8/12; Dân tộc: kinh; Giới tính: nam; Tôn giáo:

không; Quốc tịch: Việt Nam; Con ông: Võ Văn T (chết) và bà Phan Thị Kim H, sinh năm 1964; Vợ: Ngô Thanh Q, sinh năm 1986 (đã ly hôn năm 2016) và Lâm Mỹ P, sinh năm 1997 (đã ly hôn năm 2020); Có 01 con sinh năm 2008; Tiền án, tiền sự: không. Bị cáo bị bắt tạm giam từ ngày 31/3/2022 đến ngày 30/4/2022. Ngày 01/5/2022 bị cáo được thay đổi biện pháp tạm giam cho “Bảo lĩnh”; Bị cáo có mặt tại phiên tòa.

Ngoài ra, còn có 04 người có quyền lợi và nghĩa vụ liên quan đến vụ án do không kháng cáo, không bị kháng nghị và không liên quan đến kháng nghị nên Tòa án không triệu tập.

Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Bình Thuận kháng nghị: Đề nghị hủy bản án sơ thẩm để điều tra xét xử lại các bị cáo về tội “Tổ chức sử dụng trái phép chất ma túy” theo quy định tại Điều 255 Bộ luật Hình sự và tội “Tàng trữ trái phép chất ma túy” theo quy định tại Điều 249 Bộ luật Hình sự.

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:

Phan Ngọc Hữu K và Võ Ngọc G là những đối tượng nghiện ma túy nên khoảng 18 giờ ngày 17/03/2022, Võ Ngọc G gọi điện thoại cho Phan Ngọc Hữu K (chủ quán karaoke, massage Gia đình thuộc khu phố L, thị trấn T, huyện H) để đặt phòng hát karaoke. Sau đó, G đi cùng với Trần Quang L, sinh năm 1989 (trú thôn P, xã C, huyện H) và Lương Văn H, sinh năm 1991 (trú thôn P, xã C, huyện H), đến quán karaoke, massage (do K làm chủ) thì được K dẫn vào phòng số 02 (phòng hát karaoke) mà K đã chuẩn bị (trong phòng số 02 này K đã chuẩn bị một bộ dụng cụ sử dụng ma túy gồm đĩa sứ, thẻ cứng, tờ tiền cuộn tròn thành ống hút), tại đây G nhờ K mua cho G 2.000.000 đồng ma túy dạng Ketamine và kẹo (thuốc lắc) để sử dụng. Lúc này K gọi điện cho Nguyễn Hùng Phượng A, sinh năm 1997 (trú khu phố L, thị trấn T, huyện H) hỏi mua ma túy dạng Ketamine và thuốc lắc với số tiền 2.000.000 đồng và Phượng A đồng ý. Khoảng 10 phút sau Phượng A mang đến cho K 03 viên thuốc lắc bỏ trong bì nilon và 01 gói ma túy dạng Ketamine. Sau khi có ma túy K mang vào đặt trên thùng bia trên bàn trong phòng số 2. Thấy vậy, G nói với K gọi tiếp viên nữ vào cùng sử dụng ma túy, K đi ra và gọi 01 tiếp viên nữ tên Nguyễn Bảo T, sinh năm 1999 (trú khu phố L, thị trấn T, huyện H) vào trong phòng số 2. Sau đó, G lấy một viên thuốc lắc chia làm hai phần rồi G lấy một phần cho vào miệng nuốt và lấy ống hút bằng tờ tiền hít một hơi ma túy (Ketamin) đang để trong đĩa, lúc này K cũng lấy một viên thuốc lắc cho vào miệng nuốt và lấy ống hút bằng tờ tiền hít một hơi ma túy đang để trên đĩa tiếp đến là L, H, T cùng hít ma túy. Đến khoảng 21 giờ 00 phút cùng ngày, trong khi cả

nhóm đang ngồi sử dụng ma túy thì bị lực lượng Công an vào kiểm tra phát hiện lập biên bản phạm tội quả tang và thu giữ bộ dụng cụ sử dụng ma túy cùng số ma túy còn lại.

Tang vật tạm giữ: 01 gói nilon không màu được hàn kín, một đầu có khóa kéo màu trắng và đường chỉ đỏ kích thước (7,5x4)cm bên trong có chứa một viên nén màu xanh được thu giữ trên chiếc đĩa sứ màu trắng; 01 gói nilon không màu có kích thước (5x8,3)cm, được hàn kín một đầu có khóa kéo màu trắng và đường chỉ đỏ, bên trong có chứa chất bột màu trắng được thu giữ trên chiếc đĩa sứ màu trắng; 01 gói nilon không màu có kích thước (4,2x4,2)cm bên trong có chứa một viên nén màu xanh; 01 đĩa sứ màu trắng có đường kính dài 22cm; 01 thẻ nhựa cứng màu trắng đen kích thước (8,5x5,5) cm có ghi dòng số 0948887723; 01 tờ tiền loại Polime mệnh giá 10.000 đồng được cuộn tròn; 01 điện thoại samsung màu trắng xám loại J7 plus số Imel 1: 352808/09/312409/7; số Imel 2: 352809/09/312409/5.

Tại bản kết luận giám định số 274/KLGD-PC09 ngày 25/03/2022 của Phòng kỹ thuật hình sự Công an tỉnh Bình Thuận kết luận:

+ 01 gói nilon được hàn kín, một đầu có khóa kéo màu đỏ bên trong có chứa viên nén màu xanh (ký hiệu Mẫu M1) gửi giám định là MDMA có khối lượng 0,1850 gam.

+ 01 gói nilon được hàn kín, một đầu có khóa kéo màu trắng bên trong có chứa chất bột màu trắng (ký hiệu Mẫu M2) gửi giám định là Ketamine có khối lượng 0,4097 gam.

+ 01 gói nilon được hàn kín, một đầu có khóa kéo màu trắng bên trong có chứa viên nén màu xanh (ký hiệu Mẫu M3) gửi giám định là MDMA có khối lượng 0,5997 gam.

* Vật chứng vụ án: 01 gói nilon không màu được hàn kín, một đầu có khóa kéo màu trắng và đường chỉ đỏ kích thước (7,5x4)cm; 01 gói nilon không màu có kích thước (5x8,3)cm, được hàn kín một đầu có khóa kéo màu trắng và đường chỉ đỏ; 01 gói nilon không màu có kích thước (4,2x4,2)cm, hoàn lại sau giám định được niêm phong trong phong bì số 274/1 và phong bì số 274/2 có chữ ký của giám định viên Đinh Trung H và hình dấu tròn màu đỏ của Phòng kỹ thuật hình sự - Công an tỉnh Bình Thuận và 01 đĩa sứ màu trắng có đường kính dài 22cm; 01 thẻ nhựa cứng màu trắng đen kích thước (8,5x5,5) cm có ghi dòng số 0948887723; 01 điện thoại samsung màu trắng xám loại J7 plus số Imel 1: 352808/09/312409/7; số Imel 2: 352809/09/312409/5; 01 tờ tiền loại polime mệnh giá 10.000 đồng.

Tại Bản án hình sự sơ thẩm số 81/2022/HS-ST ngày 19 tháng 8 năm 2022 của Tòa án nhân dân huyện H đã quyết định:

Tuyên bố: Các bị cáo Phan Ngọc Hữu K, Võ Ngọc G phạm tội “Tổ chức sử dụng trái phép chất ma túy”.

Căn cứ: điểm b khoản 2 Điều 255; điểm s khoản 1 Điều 51; Điều 38 Bộ luật Hình sự.

Xử phạt: Bị cáo Phan Ngọc Hữu K 07 (bảy) năm tù. Thời hạn tù tính từ ngày bắt tạm giam 18/3/2022.

Căn cứ: điểm b khoản 2 Điều 255; điểm s, t khoản 1 Điều 51; khoản 2 Điều 51; Điều 54; Điều 38 Bộ luật Hình sự.

Xử phạt: Bị cáo Võ Ngọc G 04 (bốn) năm tù. Thời hạn tù tính từ ngày bắt thi hành án, nhưng được khấu trừ thời gian tạm giữ, tạm giam trước đó từ ngày 31/03/2022 đến ngày 30/4/2022.

Ngoài ra, bản án sơ thẩm còn tuyên tịch thu tiêu hủy vật chứng, tịch thu vật chứng sung quỹ nhà nước, về án phí, quyền và nghĩa vụ thi hành án dân sự và quyền kháng cáo.

Ngày 16 tháng 9 năm 2022, Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Bình Thuận có quyết định kháng nghị phúc thẩm số 312/QĐ-VKS-P7.

Tại phiên tòa phúc thẩm, Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Bình Thuận giữ nguyên quyết định kháng nghị và phát biểu quan điểm của Viện kiểm sát về việc giải quyết vụ án như sau:

Với hành vi phạm tội của các bị cáo thể hiện vào khoảng 18 giờ 00 phút ngày 17/3/2022 tại phòng số 02 quán karaoke, massage Gia đình thuộc khu phố L, thị trấn T, huyện H, tỉnh Bình Thuận các bị cáo Phan Ngọc Hữu K và Võ Ngọc G đã có hành vi tổ chức cho các đối tượng Lương Văn H, Trần Quang L và Nguyễn Bảo T cùng sử dụng trái phép chất ma túy. Khi bị lực lượng Công an phát hiện bắt quả tang, còn thu giữ được của các bị cáo số ma túy còn lại chưa sử dụng theo kết quả giám định gồm 0,7847 gam MDMA (gồm mẫu M1 có khối lượng 0,1850 gam và mẫu M3 có khối lượng 0,5997 gam) và 0,4097 gam Ketamine. Số ma túy này đủ định lượng cấu thành tội “Tàng trữ trái phép chất ma túy” theo quy định tại Điều 249 Bộ luật hình sự. Tuy nhiên, cấp sơ thẩm chỉ điều tra, truy tố và xét xử các bị cáo về tội “Tổ chức sử dụng trái phép chất ma túy” là bỏ lọt tội phạm.

Từ phân tích trên, Kiểm sát viên đề nghị Hội đồng xét xử phúc thẩm hủy bản án hình sự sơ thẩm số 81/2022/HSST ngày 19/8/2022 của TAND huyện H để điều tra, xét xử lại 02 bị cáo về 02 tội: “Tàng trữ trái phép chất ma túy” theo Điều 249 và tội “Tổ chức sử dụng trái phép chất ma túy” theo Điều 255 BLHS.

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 thủ tục tố tụng: Kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Bình Thuận còn trong thời hạn và đúng quy định pháp luật nên vụ án được xem xét theo trình tự thủ tục phúc thẩm;

[2] Xét kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Bình Thuận, Hội đồng xét xử thấy rằng:

[2.1] Về hành vi phạm tội: Tại phiên tòa, các bị cáo khai nhận hành vi phạm tội phù hợp với lời khai của bị cáo tại Cơ quan điều tra và tại phiên tòa sơ thẩm, phù hợp với các tài liệu khác có trong hồ sơ vụ án, đủ cơ sở để kết luận:

Vào khoảng 18 giờ 00 phút ngày 17/3/2022 tại phòng số 02 quán karaoke, massage Gia đình thuộc khu phố L, thị trấn T, huyện H, tỉnh Bình Thuận các bị cáo Phan Ngọc Hữu K và Võ Ngọc G đã có hành vi tổ chức cho các đối tượng Lương Văn H, Trần Quang L và Nguyễn Bảo T cùng sử dụng trái phép chất ma túy. Đến khoảng 21 giờ 00 phút cùng ngày, trong khi cả nhóm đang ngồi sử dụng ma túy thì bị lực lượng Công an vào kiểm tra phát hiện lập biên bản phạm tội quả tang và thu giữ bộ dụng cụ sử dụng ma túy cùng số ma túy còn lại.

Khi lực lượng Công an kiểm tra, phát hiện và thu giữ số ma túy còn lại chưa sử dụng theo kết quả giám định gồm 0,7847 gam MDMA (gồm mẫu M1 có khối lượng 0,1850 gam và mẫu M3 có khối lượng 0,5997 gam) và 0,4097 gam Ketamine.

Trong đó, Võ Ngọc G là người cung cấp ma túy (đưa 2.000.000 đồng cho Phan Ngọc Hữu K mua 03 viên thuốc và 01 gói ma túy dạng Katemine) để cho cả nhóm sử dụng. Còn Phan Ngọc Hữu K là người cung cấp bộ dụng cụ sử dụng ma túy, địa điểm (phòng số 02 quán karaoke, massage Gia đình do K làm chủ) để cả nhóm cùng sử dụng chất ma túy; đồng thời Phan Ngọc Hữu K còn giúp sức tích cực cho G trong việc mua ma túy tàng trữ để sử dụng.

[2.2] Hành vi vừa nêu trên của các bị cáo Võ Ngọc G và Phan Ngọc Hữu K đã đủ yếu tố cấu thành về tội “Tổ chức sử dụng trái phép chất ma túy” theo quy định tại điểm b khoản 2 Điều 255 Bộ luật hình sự và tội “Tàng trữ trái phép chất ma túy” thuộc tình tiết “*Có 02 chất ma túy trở lên mà tổng khối lượng hoặc thể tích của các chất đó tương đương với khối lượng hoặc thể tích chất ma túy quy định tại một trong các điểm từ điểm b đến điểm h khoản này*” theo quy định tại điểm i khoản 1 Điều 249 Bộ luật hình sự.

[3] Từ sự phân tích trên, xét thấy cấp sơ thẩm không điều tra, truy tố, xét xử bị cáo Võ Ngọc G và Phan Ngọc Hữu K về tội “Tàng trữ trái phép chất ma túy” theo Điều 249 BLHS là bỏ lọt phạm tội. Do đó, Kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Bình Thuận là hoàn toàn có căn cứ được chấp nhận.

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH:

Căn cứ vào điểm c khoản 1 Điều 355, điểm a khoản 1 Điều 358 của Bộ luật Tố tụng hình sự. Chấp nhận toàn bộ Kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Bình Thuận.

Hủy Bản án hình sự sơ thẩm số: 81/2022/HSST ngày 19 tháng 8 năm 2022 của Tòa án nhân dân huyện H để điều tra lại theo quy định của pháp luật.

Giao toàn bộ hồ sơ vụ án lại cho Viện kiểm sát nhân dân huyện H.

Bản án phúc thẩm có hiệu lực pháp luật kể từ ngày tuyên án (ngày 24/11/2022)./.

Nơi nhận:

- VKSND tỉnh Bình Thuận;
- VKS, CA, TA, THA huyện H;
- Sở tư pháp tỉnh Bình Thuận;
- Những người tham gia tố tụng;
- PV06 - Công an tin Bình Thuận;
- Lưu: hồ sơ, Tổ HCTP, Tòa hình sự.

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

Vũ Thị Thanh Hòa