

**TÒA ÁN NHÂN DÂN
TỈNH ĐẮK NÔNG**

**CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM
Độc lập - Tự do - Hạnh phúc**

Bản án số: 75/2021/HS-PT

Ngày 09 - 11 - 2021

**NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HOÀ XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM
TÒA ÁN NHÂN DÂN TỈNH ĐẮK NÔNG**

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

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Ông Lương Đức Dương

Các Thẩm phán: Ông Nguyễn Xuân Chiến và ông Lê Quốc Hương

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

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

Ngày 09 tháng 11 năm 2021, tại trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Đắk Nông xét xử công khai vụ án hình sự phúc thẩm thụ lý số: 88/2021/TLPT-HS ngày 07 tháng 10 năm 2021 đối với bị cáo Khảm Văn T, do có kháng cáo của bị cáo Khảm Văn T và kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đắk Nông đối với Bản án hình sự sơ thẩm số: 53/2021/HS-ST ngày 24 tháng 8 năm 2021 của Tòa án nhân dân thành phố Gia Nghĩa, tỉnh Đắk Nông.

Bị cáo có kháng cáo, bị kháng nghị: **Khảm Văn T**, sinh năm 1970 tại tỉnh Cao Bằng; nơi cư trú: Tổ dân phố 4, phường N, thành phố G, tỉnh Đắk Nông; quốc tịch: Việt Nam; dân tộc: Nùng; tôn giáo: không; trình độ học vấn: 8/12; nghề nghiệp: Làm nông; con ông Khảm Văn L và bà Hoàng Thị G (đều đã chết); có vợ là Nguyễn Thị Pha Nh và 03 con; nhân thân: Bản án số: 62/1999/HS-ST ngày 08-11-1999 của Tòa án nhân dân huyện Đ, tỉnh Lâm Đồng, xử phạt 03 năm 04 tháng tù về tội “*Cướp tài sản*”, chấp hành xong ngày 27-5-2002; bị bắt tạm giữ, tạm giam từ ngày 24-12-2020 - 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:

Khoảng 09 giờ ngày 24-12-2020, Bùi Duy A gọi điện thoại cho Khảm Văn T hỏi mua ma túy để sử dụng. Khoảng 30 phút sau, Bùi Duy A đến nhà đưa 500.000 đồng, T lấy ma túy đưa cho A một phần, phần còn lại cất vào ví. Lúc này, Bùi Duy A lấy một phần ma túy cho vào kim tiêm đã chuẩn bị sẵn để sử dụng, phần còn lại cất giấu trong người. Sau đó, T cũng lấy ma túy cho ra tờ

giấy bạc, sử dụng bật lửa đốt và ngồi hút cùng với Bùi Duy A. Khoảng 10 giờ 30 phút cùng ngày khi T và A đang sử dụng ma túy thì bị Công an thành phố Gia Nghĩa phát hiện, bắt quả tang và thu giữ của Bùi Duy A: 01 gói giấy màu vàng bên trong có chất rắn màu trắng; của Khảm Văn T: 02 gói nilon không màu bên trong có chất rắn màu trắng và 01 gói nilon không màu, miệng buộc túm, bên trong có chất rắn màu trắng.

Kết luận giám định số: 191/KLMT-PC09 ngày 29-12-2020 của Phòng Kỹ thuật hình sự Công an tỉnh Đ, kết luận: Chất rắn màu trắng thu giữ của Bùi Duy A là Heroine, có khối lượng là 0,0221gam; 03 gói chất rắn màu trắng thu giữ của Khảm Văn T là Heroine, gồm 02 gói có khối lượng mẫu là 0,97821gam và 01 gói có khối lượng mẫu là 3,7297gam. Kết luận giám định số: 1345/C09C-Đ2 ngày 05-01-2021 của Phân viện Khoa học hình sự tại thành phố Đ, kết luận: Chất rắn màu đen thu giữ của Khảm Văn T có các thành phần của thuốc phiện được trộn lẫn với MAM-6, Acetyl codeine, Caffeine, Acetaminophen; khối lượng là 11,48 gam, hàm lượng Morphine là 0,3%.

Kết quả điều tra xác định ngoài lần bán ma túy cho Bùi Duy A, T còn bán ma túy cho Đàm Văn T với số tiền 590.000 đồng; đồng thời khai nhận nguồn gốc toàn bộ số ma túy đã bị thu giữ là mua của một người tên P (chưa rõ nhân thân, lai lịch) tại xã Q, huyện Đ vào khoảng đầu tháng 12 năm 2020 với giá 8.000.000 đồng, mục đích để sử dụng và bán kiếm lời.

Bản án hình sự sơ thẩm số: 53/2021/HS-ST ngày 24 tháng 8 năm 2021 của của Tòa án nhân dân thành phố Gia Nghĩa, tỉnh Đắk Nông: Áp dụng điểm b khoản 2 Điều 251; điểm s khoản 1 Điều 51 của Bộ luật Hình sự, xử phạt Khảm Văn T 09 năm 06 tháng tù về tội “*Mua bán trái phép chất ma túy*”.

Ngày 05-9-2021, bị cáo kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt. Ngày 23-9-2021, Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đắk Nông kháng nghị đề nghị hủy Bản án sơ thẩm để điều tra lại với lý do cấp sơ thẩm bỏ lọt tội “*Chứa chấp sử dụng trái phép chất ma túy*”.

Tại phiên toà phúc thẩm, bị cáo thừa nhận bị Tòa án nhân dân thành phố Gia Nghĩa xử phạt về tội “*Mua bán trái phép chất ma túy*” theo điểm b khoản 2 Điều 251 của Bộ luật Hình sự là đúng, không oan, xin giảm nhẹ hình phạt và khai nhận mục đích đối với toàn bộ khối lượng ma túy Cơ quan Cảnh sát điều tra Công an thành phố Gia Nghĩa đã thu giữ tại nhà bị cáo là để sử dụng cho bản thân.

Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đắk Nông phát biểu quan điểm: Tòa án nhân dân thành phố Gia Nghĩa xử phạt bị cáo T về tội “*Mua bán trái phép chất ma túy*” theo điểm b khoản 2 Điều 251 của Bộ luật Hình sự là đúng pháp luật. Tuy nhiên, T còn có hành vi để cho Bùi Duy A sử dụng dụng trái phép chất ma túy tại nhà bị cáo, theo quy định tại điểm b tiểu mục 3.7 mục 3 phần II

Thông tư liên tịch số: 08/VBHN-BCA ngày 31-12-2015, thì cấp sơ thẩm đã bỏ lọt tội “*Chứa chấp việc sử dụng trái phép chất ma túy*” và có dấu hiệu bỏ lọt tội “*Tàng trữ trái phép chất ma túy*” đối với Khảm Văn T. Do đó, đề nghị Hội đồng xét xử phúc thẩm căn cứ điểm c khoản 1 Điều 355; điểm a khoản 1 Điều 358 của Bộ luật Tố tụng hình sự, hủy Bản án sơ thẩm để điều tra lại.

Bị cáo không bào chữa, tranh luận, đề nghị Hội đồng xét xử xem xét giảm nhẹ hình phạt.

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 tự khai ngày 24-12-2020 (bút lục số 101), Bùi Duy A khai: “...*tôi sử dụng ½ heroin còn lại dưới tầng hầm nhà anh T và đồng thời tôi cũng thấy anh T lấy heroin trong bóp ra cùng sử dụng với tôi...*”; Bản tự khai ngày 25-12-2020 (bút lục số 113), bị cáo khai: “...*tôi thấy Duy A lấy kim tiêm ra pha vào rồi tiêm vào người, thấy vậy tôi cũng lấy một ít ra giấy bạc đốt hút cùng...*”; Biên bản ghi lời khai ngày 24-12-2020 (bút lục số 118), bị cáo khai: “...*tôi biết Duy A sẽ sử dụng ma túy tại đây...*”; Biên bản phiên tòa ngày 24-8-2021 (bút lục số 195), bị cáo khai: “...*Việc Bùi Duy A sử dụng ma túy tại nhà bị cáo là do từ phía Bùi Duy A tự ý, chủ động, bị cáo chỉ nhìn thấy và im lặng không nói gì*”. Tại phiên tòa phúc thẩm bị cáo khai: Không biết Bùi Duy A sử dụng ma túy tại nhà, do khi đó bị cáo không có mặt tại vị trí A sử dụng ma túy và sự việc xảy ra trong khoảng thời gian ngắn thì bị Công an bắt quả tang. Những nội dung trên cần phải điều tra, kết luận có sự việc bị cáo đồng ý cho Bùi Duy A sử dụng ma túy tại nhà bị cáo hay không. Mặt khác, Bản tự khai ngày 24-12-2020, ngày 01-01-2021 (bút lục số 112 và 116); Biên bản ghi lời khai ngày 24-12-2020, ngày 25-12-2020 và ngày 29-12-2020 (bút lục số 120, 123 và 127); Biên bản hỏi cung bị can ngày 01-01-2021 (bút lục số 133) và tại phiên tòa phúc thẩm bị cáo đều khai nhận mục đích đối với khối lượng ma túy Cơ quan cảnh sát điều tra Công an thành phố Gia Nghĩa đã thu giữ tại nhà bị cáo (4,7079 gam Heroine) là để sử dụng. Như vậy, hành vi của Khảm Văn T còn có dấu hiệu phạm tội “*Tàng trữ trái phép chất ma túy*”, nhưng chưa được các cơ quan tiến hành tố tụng thành phố Gia Nghĩa kết luận và xử lý trách nhiệm hình sự đối với bị cáo là bỏ lọt tội phạm. Do đó, Hội đồng xét xử phúc thẩm có căn cứ chấp nhận kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đắk Nông: Hủy toàn bộ Bản án hình sự sơ thẩm số: 53/2021/HS-ST ngày 24 tháng 8 năm 2021 của Tòa án nhân dân thành phố Gia Nghĩa để điều tra lại.

[2]. Do Bản án sơ thẩm bị hủy nên Hội đồng xét xử phúc thẩm không xem xét kháng cáo của bị cáo và bị cáo không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH:

Căn cứ điểm c khoản 1 Điều 355; điểm a khoản 1 Điều 358 của Bộ luật Tố tụng hình sự:

1. Chấp nhận kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đắk Nông, hủy Bản án hình sự sơ thẩm số: 53/2021/HS-ST ngày 24 tháng 8 năm 2021 của Tòa án nhân dân thành phố Gia Nghĩa, tỉnh Đắk Nông.

2. Giao hồ sơ vụ án cho Viện kiểm sát nhân dân thành phố Gia Nghĩa, tỉnh Đắk Nông để điều tra lại.

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

Nơi nhận:

- TANDTC (Vụ I);
- VKSND tỉnh Đắk Nông;
- Phòng Hồ sơ Công an tỉnh Đ;
- CQTHAHS Công an tỉnh Đ;
- Sở Tư pháp tỉnh Đ;
- CQCSĐT Công an Tp. Gia Nghĩa;
- VKSND thành phố Gia Nghĩa;
- TAND thành phố Gia Nghĩa;
- CQTHAHS Công an Tp. G;
- Chi cục THADS thành phố G;
- Bị cáo;
- Lưu: HS, Tổ HCTP.

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

(Đã ký và đóng dấu)

Lương Đức Dương