TÒA ÁN NHÂN DÂN **THÀNH PHỐ HỒ CHÍ MINH**	**CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM** **Độc lập – Tự do – Hạnh phúc**

Bản án số: 483/2018/HS-PT
Ngày: 02/11/2018.

NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM

TÒA ÁN NHÂN DÂN THÀNH PHỐ HỒ CHÍ MINH
Với thành phần Hội đồng xét xử phúc thẩm gồm có:

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Ông Phan Văn Liệt.

Các Thẩm phán:

1. Ông Nguyễn Tuấn Anh.

2. Ông Phan Thanh Nguyễn.

Thư ký phiên tòa: Ông Đỗ Minh Phước – Thư ký Tòa án.

Đại diện Viện kiểm sát nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh tham gia phiên tòa: Bà Nguyễn Thị Diễm Khanh - Kiểm sát viên.

Ngày 02 tháng 11 năm 2018 tại trụ sở Tòa án nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh, xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự phúc thẩm thụ lý số 427/2018/HSPT ngày 25/9/2018 đối với bị cáo Nguyễn Thanh S do có kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh đối với bản án hình sự sơ thẩm số 113/2018/HSST ngày 13/8/2018 của Tòa án nhân dân Quận 12.

Bị cáo bị kháng nghị:

Nguyễn Thanh S, sinh năm 1982 tại Bình Phước; nơi thường trú: Khu phố T, phường A, thị xã Đ, tỉnh Bình Phước; chỗ ở: Nhà không số, Tổ 11, Khu phố 1, phường B, Quận C, Thành phố Hồ Chí Minh; trình độ văn hóa: 06/12; nghề nghiệp: không; dân tộc: kinh; tôn giáo: không; giới tính: nam; quốc tịch: Việt Nam; con ông Nguyễn T và bà Huỳnh Thị T; có vợ Nguyễn Thị N và 01 con sinh năm 2006; tiền án, tiền sự: không; nhân thân: ngày 11/02/2000, bị Công an thị xã Đồng Xoài, tỉnh Bình Phước ra quyết định khởi tố bị can, lệnh bắt bị can để tạm giam và ra quyết định truy nã về tội "Cướp tài sản", hiện đang tiếp tục tiến hành điều tra; ngày 21/11/2013 bị Tòa án nhân dân Quận 12, Thành phố Hồ Chí Minh xử phạt 06 tháng tù nhưng cho hưởng án treo về tội "Đánh bạc", đã xóa án tích. Bị bắt, tạm giam từ ngày 10/01/2018. (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 15 giờ 40 phút ngày 10/01/2018, tại khu vực trước nhà số B181, hẻm 507, Khu phố 3, phường Đông Hưng Thuận, Quận 12, kiểm tra, phát hiện bắt quả tang Nguyễn Thanh S đang có hành vi cất giấu ma túy mục đích để bán cho người nghiện. Thu giữ trong túi quần của Nguyễn Thanh S một vỏ bao thuốc lá hiệu Jet, bên trong có chứa 01 gói nylon chứa tinh thể không màu, qua giám định là ma túy ở thể rắn, có khối lượng 1,3670g, loại Methamphetamine cùng các vật chứng khác. Tiến hành khám xét khẩn cấp nơi ở Nguyễn Thanh S tại phường Tân Chánh Hiệp, Quận 12 thu giữ trong tủ quần áo 01 gói nylon chứa tinh thể không màu, qua giám định là ma túy ở thể rắn, có khối lượng 0,2947g, loại Methamphetamine. (Theo kết luận giám định số 305/KLGĐ-H ngày 19/01/2018 của Phòng Kỹ thuật hình sự - Công an Thành phố Hồ Chí Minh).

Tại cơ quan điều tra, Nguyễn Thanh S khai nhận: khoảng 15 giờ ngày 10/01/2018, Nguyễn Thanh S liên lạc với một người tên Hùng (không rõ lai lịch) để mua 500.000 đồng ma túy tổng hợp tại khu vực bến xe An Sương rồi bỏ vào trong vỏ bao thuốc lá Jet để trong túi quần và điều khiển xe mô tô biển số 86H7-2664 đi đến khu vực phường Đông Hưng Thuận, Quận 12 để bán lại cho người nghiện thì bị kiểm tra, bắt quả tang. Ngoài ra, Nguyễn Thanh S còn khai nhận: Khoảng đầu tháng 12/2017, Nguyễn Thanh S có phụ giúp Nguyễn Văn S đi giao ma túy cho người nghiện được khoảng 20 ngày, mỗi ngày được Nguyễn Văn S cho 500.000 đồng, khi thấy có người bị bắt thì Nguyễn Thanh S nghỉ, không phụ giúp Nguyễn Văn S giao bán ma túy nữa. Do cần tiền tiêu xài nên Nguyễn Thanh S đã tự mình liên lạc với người tên Hùng để mua ma túy về bán cho người nghiện kiếm lời được 02 lần, lần thứ nhất vào ngày 03/01/2018 và lần thứ hai vào ngày 10/01/2018. Cơ quan Cảnh sát điều tra Công an Quận 12 đã tiến hành cho Nguyễn Thanh S và Nguyễn Văn S đối chất, lời khai của Sơn và Nguyễn Văn S là phù hợp với nhau.

Tại bản án hình sự sơ thẩm số 113/2018/HSST ngày 13/8/2018 của Tòa án nhân dân Quận 12, Thành phố Hồ Chí Minh đã tuyên bố bị cáo Nguyễn Thanh S phạm tội "Mua bán trái phép chất ma túy".

Áp dụng điểm b khoản 2 Điều 251; điểm s khoản 1 Điều 51 của Bộ luật hình sự năm 2015, sửa đổi, bổ sung năm 2017 xử phạt Nguyễn Thanh S 07 (bảy) năm 06 (sáu) tháng tù, thời hạn tù tính từ ngày 10/01/2018.

Ngoài ra, Tòa án cấp sơ thẩm còn tuyên phạt bổ sung, xử lý vật chứng, án phí và quyền kháng cáo theo luật định.

Ngày 11/9/2018, Viện kiểm sát nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh ra quyết định kháng nghị phúc thẩm số 46/QĐ-VKS-P7 kháng nghị một phần bản án sơ thẩm số số 113/2018/HSST ngày 13/8/2018 của Tòa án nhân dân Quận 12, đề nghị Tòa án cấp phúc thẩm sửa bản án theo hương áp dụng khoản 1 Điều 251

Bộ luật hình sự năm 2015, sửa đổi bổ sung năm 2017 và giảm nhẹ hình phạt cho bị cáo Nguyễn Thanh S.

Tại phiên tòa phúc thẩm ngày hôm nay, bị cáo Nguyễn Thanh S đã thừa nhận những hành vi phạm tội do bị cáo gây ra như nội dung bản án sơ thẩm đã nêu, sau khi xét xử sơ thẩm bị cáo không có kháng cáo. Bị cáo không tranh luận, chỉ xin Hội đồng xét xử xem xét chấp nhận kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh, giảm nhẹ hình phạt cho bị cáo.

Trong phần tranh luận, đại diện Viện kiểm sát nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh xác định bản án sơ thẩm đã áp dụng đúng các căn cứ pháp luật để xét xử bị cáo Nguyễn Thanh S về tội "Mua bán trái phép chất ma túy", sau khi xét xử sơ thẩm bị cáo kháng cáo, ngày 11/9/2018, Viện kiểm sát nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh có quyết định kháng nghị phúc thẩm số 46/QĐ-VKS-P7 trong thời gian hợp lệ. Bản án sơ thẩm đã xác định ngày 10/01/2018 Nguyễn Thanh S bị bắt khi đang trên đường đem ma túy đi bán cho người nghiện thu giữ tổng cộng trong người và nơi ở là 1,6617g ma túy loại Methamphetamine. Mặc dù trước đó bị cáo có khai ngày 03/01/2018 bị cáo có bán ma túy cho người nghiện nhưng lần này không xác định được đối tượng nghiện đã bán là ai, không thu giữ được ma túy, không có chứng cứ nào ngoài lời khai của bị cáo nên không tính bị cáo phạm tội trong lần này. Ngoài ra, bản án sơ thẩm cũng xác định trong thời gian đầu tháng 12/2017, Sơn đã phụ giúp Nguyễn Văn S bán ma túy khoảng 20 ngày, được Nguyễn Văn S cho 01 xe môt tô biển số 86H7-2664 và trả công 500.000 đồng/ngày, nhưng hành vi này của Nguyễn Thanh S chỉ có dấu hiệu đồng phạm với Nguyễn Văn S và hiện Nguyễn Văn S đang bị xử lý trong vụ án khác nên trong vụ án này không thể kết tội Sơn đã thực hiện hành vi mua bán ma túy 02 lần trở lên. Do đó, đề nghị Hội đồng xét xử áp dụng điểm b khoản 1 Điều 355 Bộ luật tố tụng hình sự, chấp nhận kháng nghị số 46/QĐ-VKS-P7 ngày 11/9/2018 của Viện kiểm sát nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh, sửa bản án sơ thẩm theo hướng áp dụng khoản 1 Điều 251 Bộ luật hình sự năm 2015, sửa đổi bổ sung năm 2017 và giảm nhẹ hình phạt cho bị cáo xuống từ 03 đến 04 năm tù.

Bị cáo Nguyễn Thanh S không tranh luận, chỉ nói lời sau cùng xin được 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] Về hành vi, quyết định tố tụng của Cơ quan điều tra Công an Quận 12, Điều tra viên, Viện kiểm sát nhân Quận 12, Kiểm sát viên, Tòa án nhân dân Quận 12, Thẩm phán trong quá trình điều tra, truy tố, xét xử đã thực hiện đúng về thẩm quyền, trình tự, thủ tục quy định của Bộ luật tố tụng hình sự. Quá trình điều tra và tại phiên tòa bị cáo không có ý kiến hoặc khiếu nại về hành vi, quyết định của Cơ quan tiến hành tố tụng, người tiến hành tố tụng. Tại các bản tự khai,

biên bản ghi lời khai, bị cáo đều trình bày lời khai hoàn toàn tự nguyện, không bị ép cung, nhục hình. Do đó, các hành vi, quyết định tố tụng của Cơ quan tiến hành tố tụng, người tiến hành tố tụng đã thực hiện đều hợp pháp.

[2] Tại phiên tòa phúc thẩm ngày hôm nay, bị cáo Nguyễn Thanh S đã thừa nhận hành vi sai trái do bị cáo gây ra tương tự như nội dung bản án sơ thẩm đã nêu. Cụ thể: bị cáo thừa nhận khoảng 15 giờ 40 phút ngày 10/01/2018 bị cáo bị bắt khi đang trên đường đem ma túy đi bán cho người nghiện thu giữ tổng cộng trong người và nơi ở là 1,6617g ma túy loại Methamphetamine và thừa nhận trước đó vào ngày 03/01/2018 có mua ma túy và bán lại cho người nghiện nhưng không biết rõ nhân thân lai lịch của người mua. Ngoài ra, bị cáo còn khai nhận thời gian đầu tháng 12/2017, bị cáo đã phụ giúp Nguyễn Văn S bán ma túy khoảng 20 ngày, được Nguyễn Văn S cho 01 xe mô tô biển số 86H7-2664 và trả công 500.000 đồng/ngày.

Lời khai nhận tội của bị cáo phù hợp với lời khai của bị cáo tại cơ quan điều tra và các tài liệu chứng cứ khác như các biên bản hoạt động điều tra, biên bản hỏi cung bị can, kết luận giám định… với hành vi như trên, đã có đủ cơ sở xác định án sơ thẩm tuyên xử bị cáo phạm tội "Mua bán trái phép chất ma túy" là đúng người, đúng tội, không oan sai.

[3] Tuy nhiên, trong vụ án này, ngoài lần phạm tội ngày 10/01/2018 bị bắt quả tang khi đang cất giấu 1,6617g ma túy loại Methamphetamine để bán cho người khác thì bị cáo còn khai ra những hành vi khác liên quan đến việc mua bán trái phép ma túy. Cụ thể: ngày 03/01/2018 bị cáo có mua của Hùng 01 gói ma túy tổng hợp với giá 500.000 đồng tại khu vực bến xe An Sương rồi đem về phân chia ra nhiều gói nhỏ bán lại cho người nghiện giá 100.000 đống đến 200.000 đồng/gói, thu lợi 400.000 đồng và thời gian đầu tháng 12/2017, bị cáo đã phụ giúp Nguyễn Văn S bán ma túy khoảng 20 ngày, được Nguyễn Văn S cho 01 xe môt tô biển số 86H7-2664 và trả công 500.000 đồng/ngày. Do không xác định được các đối tượng nghiện đã mua ma túy của Sơn vào ngày 03/01/2018, không thu giữ được vật chứng, ngoài lời khai của bị cáo không còn chứng cứ nào khác nên không có cơ sở để tính bị cáo phạm tội vào ngày 03/01/2018. Đối với lời khai nhận của bị cáo có phụ giúp Nguyễn Văn S bán ma túy bằng hình thức đi giao ma túy theo chỉ định của Nguyễn Văn S phù hợp với lời khai của Nguyễn Văn S, đã được đối chất tại biên bản đối chất có trong hồ sơ và tại phiên tòa sơ thẩm. Tuy nhiên, Nguyễn Văn S trong vụ án này được xác định là người làm chứng, hành vi của bị cáo Sơn như lời khai nhận thì có dấu hiệu là đồng phạm giúp sức cho Nguyễn Văn S mua bán trái phép chất ma túy, Nguyễn Văn S chưa bị kết án và chưa được xác định là tội phạm và không bị xử lý chung trong vụ án này, đây là vụ án độc lập không liên quan đến vụ án này. Do đó, việc tách một số hành vi của bị cáo Nguyễn Thanh S trong một vụ án khác nhập chung vào trong vụ án này để xét xử và tính bị cáo phạm tội từ hai lần trở lên là không đúng quy định vì đây là hai vụ án độc lập với tính chất, hành vi, mức độ phạm tội khác nhau.

Từ những phân tích như trên cho thấy việc Tòa án cấp sơ thẩm xét xử bị cáo về tội "Mua bán trái phép chất ma túy" thuộc tình tiết định khung hình phạt phạm tội từ hai lần trở lên theo điểm b khoản 2 Điều 251 Bộ luật hình sự là không phù hợp. Với khối lượng ma túy bị thu giữ là 1,6617g ma túy loại Methamphetamine dùng để bán cho người khác thì bị cáo chỉ phải chịu trách nhiệm hình sự về tội "Mua bán trái phép chất ma túy" theo khoản 1 Điều 251 Bộ luật hình sự năm 2015, sửa đổi bổ sung năm 2017.

Về hình phạt, do có sự thay đổi khung hình phạt từ khoản 2 sang khoản 1 Điều 251 Bộ luật hình sự, tại giai đoạn điều tra cũng như các phiên tòa sơ thẩm, phúc thẩm bị cáo đã thành khẩn khai báo, ăn năn hối cải là tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự theo điểm s khoản 1 Điều 51 Bộ luật hình sự. Tuy nhiên, hành vi phạm tội của bị cáo là nghiêm trọng và nguy hiểm cho xã hội, không những trực tiếp xâm hại đến việc quản lý độc quyền của Nhà nước về các chất ma túy mà còn xâm hại trực tiếp đến trật tự trị an xã hội, tiếp tay cho tệ nạn ma túy gia tăng. Bị cáo biết rất rõ ma túy là một tệ nạn xã hội nguy hiểm, không chỉ hủy hoại sức khỏe con người, là nguyên nhân lây lan, phát triển căn bệnh HIV-AIDS, mà còn là nguồn gốc phát sinh ra nhiều loại tội phạm khác nhưng vẫn cố ý thực hiện hành vi phạm tội. Bản thân bị cáo có nhân thân xấu, đã từng bị xử phạt tù về tội đánh bạc, bị khởi tố điều tra về tội cướp tài sản sau đó bị truy nã nên cần phải xử phạt bị cáo với mức án tương xứng thì mới có tác dụng giáo dục riêng và răn đe phòng ngừa chung cho xã hội.

[4] Vì vậy, Hội đồng xét xử chấp nhận kháng nghị số 46/QĐ-VKS-P7 ngày 11/9/2018 của Viện kiểm sát nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh, sửa bản án sơ thẩm theo hướng áp dụng khoản 1 Điều 251 Bộ luật hình sự năm 2015, sửa đổi bổ sung năm 2017 đối với bị cáo.

Riêng hành vi phụ giúp Nguyễn Văn S đi giao ma túy để bán cho người khác như bị cáo và Nguyễn Văn S đã thừa nhận thì cần tiếp tục được xem xét trong vụ án mà Cơ quan điều tra Công an Quận 12 đang thụ lý điều tra theo thẩm quyền.

Do sau khi xét xử sơ thẩm bị cáo không có kháng cáo, chỉ có kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh nên bị cáo không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

Các vấn đề khác không có kháng cáo, kháng nghị đã có hiệu lực pháp luật.

Vì các lẽ trên;

QUYẾT ĐỊNH

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

Chấp nhận kháng nghị số 46/QĐ-VKS-P7 ngày 11/9/2018 của Viện kiểm sát nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh, sửa bản án sơ thẩm số 113/2018/HSST ngày 13/8/2018 của Tòa án nhân dân Quận 12.

Tuyên bố bị cáo Nguyễn Thanh S phạm tội "Mua bán trái phép chất ma túy".

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

Xử phạt Nguyễn Thanh S 04 (bốn) năm tù, thời hạn tù tính từ ngày 23/10/2017.

Bị cáo không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

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.

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

Nơi nhận:
- TAND TC; (1)
- TAND Cấp cao tại TP.HCM; (1)
- VKSND TP. HCM; (3)
- VKSND Quận 12; (1)
- CC THA Quận 12; (1)
- Bị cáo; (1)
- Trại giam; (2)
- TAND Quận 12; (2)
- Công an Quận 12; (1)
- Phòng PC 53-CA TP.HCM; (1)
- UBND nơi bị cáo cư trú; (1)
- Sở tư pháp; (1)
- Lưu, hình sự, hồ sơ (20) (4)

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

Phan Văn Liệt