

**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: 151/2018/HS-PT

Ngày: 05/4/2018

**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 Trương Công Huấn.

Các Thẩm phán:

1. Ông Vũ Văn Lệ

2. Bà Phạm Uyên Thy

Thư ký phiên tòa: Ông Lưu Quốc Khánh, thư ký Tòa án nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh.

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

Trong ngày 05/4/2018, 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 114/2018/TLPT-HS ngày 02/3/2018 đối với bị cáo Huỳnh Trương K theo Quyết định đưa vụ án ra xét xử số 1142/2018/QĐXXPT-HS ngày 15/3/2018 do có kháng nghị của Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh đối với bản án sơ thẩm số 12/2018/HSST ngày 19/01/2018 của Tòa án nhân dân Quận 6, Thành phố Hồ Chí Minh.

Bị cáo bị kháng nghị:

Họ và tên: **Huỳnh Trương K** (Bé bảy); giới tính: Nam; sinh năm 1982 tại Thành phố Hồ Chí Minh; nơi đăng ký thường trú: **Khu phố 3**, phường Đông Hưng X, Quận 6, Thành phố Hồ Chí Minh; nghề nghiệp: Rửa xe; trình độ văn hoá: 7/12; dân tộc: Kinh; tôn giáo: (không); quốc tịch: Việt Nam; con ông Huỳnh Ngọc L (chết) và bà Trương Thị G (chết); hoàn cảnh gia đình: vợ tên Nguyễn Thị C, có 1 con sinh năm 2009;

Tiền án, tiền sự: (không);

Nhân thân: Ngày 07/3/2001 bị Ủy ban nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh xử lý hành chính đưa vào trường giáo dục, cơ sở giáo dưỡng thời hạn 12 tháng

(Quyết định số 106/QĐ); Ngày 01/9/2015 bị Tòa án nhân dân Quận 6, Thành phố Hồ Chí Minh ra Quyết định số 380/QĐ đưa vào trường giáo dục, cơ sở giáo dục với thời hạn 18 tháng;

Bắt, tạm giam: 09/9/2017;

Bị cáo có mặt tại phiên tòa.

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 13 giờ 20 phút ngày 09/9/2017, Đội cảnh sát điều tra tội phạm về ma túy Công an Quận 6, Thành phố Hồ Chí Minh phối hợp Công an phường Đông Hưng X, Quận 6, Thành phố Hồ Chí Minh tiến hành kiểm tra hành chính nơi ở của Huỳnh Trương K tại nhà số Khu phố 3, phường Đông Hưng X, Quận 6, Thành phố Hồ Chí Minh thì phát hiện, bắt quả tang bị cáo Huỳnh Trương K có hành vi cất giữ ma túy nhằm mục đích bán cho người nghiện. Tại đây, còn có 3 người là Lê Quốc B, Nguyễn Thanh P, Lương Đỗ Đông D đang có hành vi sử dụng trái phép chất ma túy. Lực lượng công an đã tiến hành lập biên bản phạm tội quả tang, bắt giữ K và thu giữ của K 2 đoạn ống nhựa màu trắng hàn kín hai đầu, bên trong chứa chất bột màu trắng, K khai nhận là ma túy. Số ma túy vừa nêu để dưới nền nhà cạnh chỗ K đang ngồi. Ngoài ra, lực lượng Công an còn thu giữ của K 100.000đ và một số vật dụng sử dụng ma túy.

Vào lúc 15 giờ 40 phút ngày 09/9/2017, thực hiện Lệnh khám xét khẩn cấp nơi ở của K tại địa chỉ Khu phố 3, phường Đông Hưng X, Quận 6, Thành phố Hồ Chí Minh, lực lượng công an tiếp tục thu giữ được trong nắp đậy tụ đề của máy bơm nước có:

-1 gói nylon bên trong có chứa chất bột màu trắng, bên ngoài có quấn băng keo màu đen;

-1 bao da màu đen có kích thước 5cm x 10cm, bên trong bao da có: 1 gói nylon chứa chất bột màu trắng; 1 gói nylon có 3 viên nén hình vuông, màu xanh;

-1 cân tiểu ly;

-Một số dụng cụ sử dụng chất ma túy.

Trong quá trình điều tra và tại phiên tòa, K khai nhận: Do nghiện ma túy và ham lợi nên bị cáo đã mua bán trái phép chất ma túy. Khoảng tháng 7/2017 (không nhớ ngày), bị cáo đến khu vực đường Lê Văn Y, Quận 3, Thành phố Hồ Chí Minh mua 1 gói ma túy tổng hợp của người đàn ông (không rõ lai lịch) với giá 4.500.000đ. Bị cáo mang số ma túy vừa nêu về nơi ở tại địa chỉ số Khu phố 3, phường Đông Hưng X, Quận 6, Thành phố Hồ Chí Minh. Sau đó, bị cáo

dùng dụng cụ phân chia một phần ma túy trong gói ma túy đã nêu thành nhiều “tép” nhỏ và mang bán cho người nghiện ở khu vực đường Nguyễn Văn Q và Chợ Y thuộc phường Đông Hưng X, Quận 6, Thành phố Hồ Chí Minh. Số ma túy còn lại thì bị cáo cất giấu trong nắp đáy tủ đề máy bơm nước để sát phía sau nhà, khi có người hỏi mua thì bị cáo sẽ bán. Khoảng 12 giờ 00 phút ngày 09/9/2017, Lê Quốc B đến nơi ở của bị cáo hỏi mua 100.000đ ma túy tổng hợp để sử dụng, bị cáo đã bán cho B và nhận tiền. Một lúc sau thì Nguyễn Thanh P và Lương Đỗ Đông D đến nơi bị cáo ở, bị cáo lấy ma túy cho 4 người cùng sử dụng. Đến 13 giờ 20 phút cùng ngày, thì bị công an bắt quả tang và thu giữ vật chứng như đã được nêu ở phần trên. Khoảng đầu tháng 8/2017 (không nhớ ngày), bị cáo đến khu vực Quận 3, Thành phố Hồ Chí Minh mua của một người đàn ông (không rõ lai lịch) một gói ma túy tổng hợp với giá 1.000.000đ và mang về phân nhỏ, cất giấu để sử dụng và bán cho người nghiện. Tính đến ngày 09/9/2017, bị cáo đã 3 lần bán ma túy cho B, mỗi lần bán cho B 100.000đ.

Lê Quốc B khai nhận: Do nghiện ma túy nên khoảng 12 giờ 00 phút ngày 09/9/2017, B đến địa chỉ Khu phố 3, phường Đông Hưng X, Quận 6, Thành phố Hồ Chí Minh mua của K 100.000đ ma túy để sử dụng. Một lúc sau thì Nguyễn Thanh P và Lương Đỗ Đông D đến chỗ ở của K. Sau đó, K lấy ma túy ra và cả 4 người cùng sử dụng thì bị Công an Quận 6, Thành phố Hồ Chí Minh bắt quả tang. Đây là lần thứ 3 B đến nơi ở của K để sử dụng ma túy, mỗi lần đến đều đưa cho K 100.000đ.

Nguyễn Thanh P, Lương Đỗ Đông D khai: P và D là người quen của K, vào ngày P và D đến nơi ở của K để sử dụng ma túy thì bị công an bắt. K cho P và D sử dụng ma túy nhưng không lấy tiền.

Theo kết luận giám định số 1528/KLGD-H ngày 02/9/2017 của phòng kỹ thuật hình sự Công an Thành phố Hồ Chí Minh, xác định được như sau:

- Chất bột màu trắng trong 2 đoạn ống nhựa thu giữ được của K là ma túy ở thể rắn, có khối lượng có khối lượng 0,4717g, loại Heroine;

- Chất bột màu trắng trong 2 gói nylon thu giữ được của K là ma túy ở thể rắn, có khối lượng 5,6039g, loại Heroine;

- 3 viên nén hình vuông, màu xanh trong gói nylon thu giữ được của K là ma túy ở thể rắn, có khối lượng 0,8923g, loại Ketamine.

Tại bản cáo trạng số 20/CTr-VKS ngày 27/12/2017 của Viện kiểm sát nhân dân Quận 6, Thành phố Hồ Chí Minh đã truy tố bị cáo Huỳnh Trương K về tội “Mua bán trái phép chất ma túy” theo điểm b, h khoản 2 Điều 194 Bộ luật hình sự năm 1999, đã được sửa đổi, bổ sung năm 2009 (Bộ luật hình sự).

Tại bản án số 12/2018/HSST ngày 19/01/2018 của Tòa án nhân dân Quận 6, Thành phố Hồ Chí Minh đã quyết định:

Tuyên bố bị cáo Huỳnh Trương K phạm tội “Mua bán trái phép chất ma túy”.

Áp dụng điểm b, h khoản 2, khoản 5 Điều 194; điểm p khoản 1 Điều 46 Bộ luật hình sự,

Xử phạt bị cáo Huỳnh Trương K 8 (tám) năm tù, thời hạn tù tính từ ngày 09/9/2017; phạt bổ sung 10.000.000đ.

Ngoài ra, bản án còn tuyên xử lý vật chứng, truy thu tiền thu lợi bất chính, án phí, quyền kháng cáo của bị cáo.

Ngày 21/02/2018, Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh ban hành Quyết định kháng nghị phúc thẩm số 09/QĐ-VKS-P7, kháng nghị bản án sơ thẩm vừa nêu với nội dung: Có dấu hiệu cho thấy bị cáo K phạm thêm tội “Chứa chấp việc sử dụng trái phép chất ma túy”. Tòa án cấp sơ thẩm không xem xét, xử lý là bỏ lọt tội phạm. Đề nghị Tòa án nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh hủy án sơ thẩm để điều tra, truy tố, xét xử lại theo thủ tục chung.

Tại phiên tòa phúc thẩm,

Kiểm sát viên đại diện Viện kiểm sát nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh phát biểu quan điểm về việc giải quyết vụ án như sau: Nội dung kháng nghị của Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh là có căn cứ, đề nghị Hội đồng xét xử phúc thẩm chấp nhận kháng nghị.

Bị cáo không có ý kiến đối với việc kháng nghị.

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, trên cơ sở xem xét đầy đủ, toàn diện ý kiến của kiểm sát viên và bị cáo, Hội đồng xét xử nhận định như sau:

[1]. Trong quá trình điều tra, truy tố, xét xử, Cơ quan Cảnh sát điều tra Công an Quận 6, Điều tra viên, Viện kiểm sát nhân dân Quận 6, Kiểm sát viên, Tòa án nhân dân quận Quận 6, Thẩm phán đã thực hiện đúng thẩm quyền, trình tự, thủ tục quy định của Bộ luật Tố tụng hình sự. Quá trình điều tra và tại phiên tòa sơ thẩm, 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. Các hành vi, quyết định của Cơ quan tiến hành tố tụng, người tiến hành tố tụng là hợp pháp.

[2]. Căn cứ “Biên bản bắt người phạm tội quả tang” do Công an phường Đông Hưng X, Quận 6, lập lúc 13 giờ 30 phút ngày 09/9/2017, vật chứng thu giữ, căn cứ lời khai của bị cáo và những người liên quan, có căn cứ để xác định bị cáo đã nhiều lần có hành vi mua bán trái phép chất ma túy, với tổng khối lượng ma túy ở thể rắn là 6,9679g, bao gồm 0,8923g Ketamine và 6,0756g Heroine. Bị cáo nhận thức được hành vi của mình là sai trái, bị luật pháp nghiêm cấm nhưng do động cơ tư lợi, muốn có tiền để tiêu xài và sử dụng ma túy nên vẫn cố ý vi phạm. Đối chiếu với quy định của pháp luật, có đủ cơ sở để

kết luận bị cáo đã phạm tội “Mua bán trái phép chất ma túy” theo điểm b và h khoản 2 Điều 194 Bộ luật hình sự. Tòa án nhân dân Quận 6 đã kết án bị cáo theo tội danh và điều đã nêu là có căn cứ, đúng pháp luật.

[3]. Căn cứ “Biên bản bắt người phạm tội quả tang” do Công an phường Đông Hưng X, Quận 6, lập lúc 13 giờ 30 phút ngày 09/9/2017, vật chứng thu giữ, căn cứ lời khai của bị cáo, lời khai của các đối tượng Lê Quốc B, Nguyễn Thanh P và Lương Đỗ Đông D, còn xác định được rằng: Vào khoảng 13 giờ 20 phút ngày 09/9/2017, bị cáo đã cho các đối tượng Lê Quốc B, Nguyễn Thanh P và Lương Đỗ Đông D sử dụng ma túy trái phép tại nơi ở của bị cáo tại địa chỉ Khu phố 3, phường Đông Hưng X, Quận 6, Thành phố Hồ Chí Minh. Tại điểm b tiểu mục 3.7 phần II Thông tư liên tịch số 17/2007/TTLT-BCA-VKSNDTC-TANDTC-BTP ngày 24/12/2007 của Viện Kiểm sát nhân dân Tối cao, Bộ Công an, Tòa án nhân dân Tối cao, Bộ Tư pháp có quy định như sau “Người nào bán trái phép chất ma túy cho người khác và còn cho họ sử dụng địa điểm thuộc quyền sở hữu, chiếm hữu hoặc quản lý của mình để sử dụng trái phép chất ma túy thì ngoài việc bị truy cứu trách nhiệm hình sự về tội mua bán trái phép chất ma túy theo Điều 194 BLHS, người đó còn bị truy cứu trách nhiệm hình sự về tội chứa chấp việc sử dụng trái phép chất ma túy theo Điều 198 Bộ luật hình sự”. Đối chiếu với quy định vừa nêu, có dấu hiệu cho thấy bị cáo còn phạm tội “Chứa chấp việc sử dụng trái phép chất ma túy”. Việc Cơ quan cảnh sát điều tra Quận 6, Viện kiểm sát nhân dân Quận 6, Tòa án nhân dân Quận 6 không xem xét hành vi “Chứa chấp việc sử dụng trái phép chất ma túy” là thiếu sót, để lọt tội phạm. Do vậy, việc Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh kháng nghị là có căn cứ, cần chấp nhận.

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH:

Căn cứ điểm a khoản 1, khoản 5 Điều 358 Bộ luật tố tụng hình sự năm 2015, sửa đổi bổ sung năm 2017,

1. Hủy bản án sơ thẩm số 12/2018/HSST ngày 19/01/2018 của Tòa án nhân dân Quận 6, Thành phố Hồ Chí Minh để điều tra lại.

2. Chuyển hồ sơ vụ án cho Viện Kiểm sát nhân dân Quận 6 để giải quyết theo thủ tục chung theo quy định của Bộ luật Tố tụng hình sự năm 2015.

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

Nơi nhận:

- TAND TC;
- TAND cấp cao tại TP.HCM
- VKSND TP. HCM;

- (1)
- (1)
- (3)

TM.HỘI ĐỒNG XÉT XỬ PHÚC THẨM

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa

- VKSND Quận 6; (1)
- P. PC 53 - CATP; (1)
- Bị cáo; (1)
- Trại giam; (1)
- Đường sự; (2)
- Chi Cục THA Quận 6; (1)
- TAND Quận 6; (2)
- Công an Quận 6; (1)
- Sở Tư pháp TP.HCM; (1)
- UBND xã, phường nơi bị cáo cư trú; (1)
- Lưu: THS, hồ sơ, VT (22). (4)

Trương Công Huấn