

Bản án số: 355/2020/HS-PT

Ngày: 26/5/2020

**NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM
TÒA ÁN NHÂN DÂN THÀNH PHỐ HN**

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

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: **Ông Nguyễn Đình T**

Các Thẩm phán: **Bà Nguyễn Bích Ng**

Bà Phan Thanh H

- Thư ký phiên tòa: Ông Hoàng Nghĩa H – Cán bộ Tòa án

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân thành phố HN tham gia phiên tòa: Ông Nguyễn Đình Đ- Kiểm sát viên.

Ngày 26/5/2020 tại trụ sở Tòa án, xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự phúc thẩm thụ lý số: 262/2020/TLPT – HS ngày 27 tháng 3 năm 2020 đối với bị cáo Trần Khắc Hu do có Kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân Thành phố HN và do có kháng cáo của bị cáo.

Đối với Bản án hình sự sơ thẩm số: 27/2020/HS-ST ngày 20 tháng 02 năm 2020 của Tòa án nhân dân quận HK, thành phố HN.

Theo Quyết định đưa vụ án ra xét xử số: 224/2020/QĐXXPT-HS ngày 06 tháng 5 năm 2019 đối với bị cáo có kháng cáo:

Bị cáo: Trần Khắc Hu, sinh năm: 1985; Giới tính: Nam.

ĐKHKTT và nơi cư trú: Tổ 15, phường PD, quận BTL, thành phố HN.

Quốc tịch: Việt Nam; Dân tộc: Kinh; Tôn giáo: Không; Nghề nghiệp: Không; Trình độ học vấn: 6/12; Con ông: Trần Văn Th(Đã chết) và bà Nguyễn Thị O, sinh năm: 1965.

Theo Danh bản, chỉ bản số: 000000482 lập ngày 30/10/2019, thì bị cáo có 03 tiền án đã xóa án tích: Án số 12 ngày 15/01/2002, Tòa án nhân dân thành phố HN áp dụng biện pháp tư pháp đưa vào trường giáo dưỡng 02 năm về tội Cướp tài sản (phạm tội khi 15 tuổi 10 ngày nên không được coi là án tích); Án số 161 ngày 10/11/2006, Tòa án nhân dân huyện Từ Liêm áp xử phạt 08 năm tù về tội Cướp tài sản, chấp hành xong hình phạt ngày 26/6/2012 ; Án 164 ngày 10/7/2013, Tòa án nhân dân quận Cầu Giấy xử phạt 09 tháng tù về tội Đánh bạc; Án số 155,

ngày 18/8/2015, Tòa án nhân dân quận BTL xử phạt 24 tháng tù về tội Tiêu thụ tài sản do người khác phạm tội mà có. Chấp hành xong hình phạt tù ngày 05/2/2017; Bị cáo bị tạm giữ, tạm giam từ ngày 24/10/2019; Hiện đang tạm giam tại Trại tạm giam số 1, Công an Thành phố HN.

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 21 giờ 30 phút ngày 24/10/2019, tổ công tác Công an phường Hàng Bông phối hợp với Đội cảnh sát điều tra tội phạm về ma túy – Công an quận HK làm nhiệm vụ tuần tra, phát hiện Trần Khắc Hu điều khiển xe máy Honda Wave RSX màu đỏ đen BKS: 29L1 – 698.50 đang dừng xe trước cửa số 7 Hội Vũ, phường Hàng Bông, quận HK, HN có biểu hiện nghi vấn nên đã tiến hành kiểm tra. Qua kiểm tra, Hùng tự nguyện lấy từ trong người giao nộp cho tổ công tác: 01 túi nilông kích thước 2x3 cm bên trong chứa tinh thể màu trắng, 01 túi nilông kích thước 2x3 cm chứa 03 viên nén màu xanh, 01 túi nilông kích thước 4x8 cm chứa 10 viên nén (05 viên nén hình chữ nhật màu hồng, trên mặt có chữ Redbull và 05 viên nén hình chữ nhật màu nâu, trên mặt có chữ Durex). Tại chỗ, Hùng khai nhận là ma túy thuốc lắc và Ketamine, mang đi bán cho khách.

Ngoài ra, tổ công tác thu giữ của Hùng: 01 xe máy Honda Wave RSX màu đỏ đen, biển kiểm soát: 29L1 – 698.50; 01 điện thoại di động Nokia 220 màu đen, kèm sim số: 0886998883; 01 điện thoại di động Iphone màu hồng, số IMEI 355767075098892, sim số: 0383736033. Xét nghiệm chất ma túy đối với Trần Khắc Hu, chỉ dương tính với ma túy loại Methamphetamine, âm tính với các chất ma túy bị thu giữ. Tổ công tác đã lập biên bản tạm giữ, niêm phong tang vật, đưa Hùng cùng tang vật về trụ sở công an phường Hàng Bông giải quyết.

Tại bản kết luận giám định số 6831/KLGĐ-PC09 ngày 03/11/2019 của Phòng Kỹ thuật hình sự - Công an thành phố HN kết luận: Tinh thể màu trắng bên trong 01 túi nilông là ma túy loại Ketamine, khối lượng 1,392 gam; 03 viên nén màu xanh đều là ma túy loại MDMA, tổng khối lượng 1,051 gam; 05 viên nén hình chữ nhật màu nâu, trên bề mặt mỗi viên in chữ Durex đều là ma túy loại MDMA, tổng khối lượng 2,474 gam; 05 viên nén hình chữ nhật màu hồng, trên mặt có chữ Redbull đều là ma túy loại MDMA, tổng khối lượng: 2,406 gam(BL: 39).

Tại cơ quan điều tra, Trần Khắc Hu khai: Khoảng 20 giờ ngày 24/10/2019, Hùng đang ở nhà thì Thảo (bạn xã hội, không rõ tên tuổi địa chỉ, số điện thoại: 0989280903) gọi điện cho Hùng (số điện thoại: 0886998883) nhờ mua hộ 10 viên ma túy “thuốc lắc” cho bạn của Thảo; Hùng đồng ý và báo giá 400.000 đồng/viên. Sau đó, Thảo nhắn tin cho Hùng số điện thoại của bạn là 0383127003 để Hùng và

bạn của Thảo chủ động trao đổi việc mua bán ma túy. Hùng gọi điện đến số điện thoại trên thì có 01 phụ nữ nghe máy và bảo Hùng mang ma túy đến số 7 Hội Vũ, phường Hàng Bông, quận HK, HN để giao dịch. Tiếp đó, Hùng gọi điện cho Dũng (số điện thoại: 0904666984; bạn xã hội, không rõ tên tuổi địa chỉ) hẹn đến ngã tư Trần Khát Chân – Võ Thị Sáu gặp Dũng mua 13 viên ma túy với giá 350.000 đồng/viên và 01 chỉ Ketamine với giá 2.500.000 đồng. Sau khi mua được ma túy, Hùng mang đến số 7 Hội Vũ bán cho khách, khi đang đứng chờ khách thì Hùng thì bị bắt quả tang như đã nêu trên. Hùng khai 10 viên ma túy “thuốc lắc” trong 01 túi nilông kích thước 4x8 cm là để bán cho khách, còn lại 03 viên ma túy “thuốc lắc” và 01 chỉ Ke để sử dụng cá nhân. Hùng khai đây là lần đầu tiên bán ma túy, nếu trót lọt sẽ thu lãi 500.000 đồng.

Cơ quan điều tra – Công an quận HK tiến hành rút list điện thoại thu giữ của Hùng, thể hiện việc Hùng có liên lạc với số điện thoại của Thảo, bạn của Thảo như Hùng khai báo nêu trên. Qua kiểm tra điện thoại của Hùng, phát hiện có tin nhắn Hùng trao đổi với khách địa điểm hẹn giao dịch mua bán ma túy tại số 7 Hội Vũ, phường Hàng Bông, quận HK, HN như Hùng khai trên.

Đối tượng tên Dũng bán ma túy cho Hùng và đối tượng hỏi mua ma túy tên Thảo và bạn Thảo (người mua ma túy) do Hùng khai không biết rõ họ tên, địa chỉ nơi ở, Cơ quan điều tra- Công an quận HK đã tiến hành rút list điện thoại nhưng không xác định được chủ danh tính đăng ký chủ thuê bao nên không có điều kiện xác minh làm rõ để xử lý.

Mặc dù, Trần Khắc Hu khai chỉ bán 10 viên ma túy “thuốc lắc” còn gói ma túy Ketamine và 03 viên ma túy “thuốc lắc” để sử dụng. Nhưng căn cứ vào các tài liệu, chứng cứ được Cơ quan điều tra, Viện kiểm sát thu thập đúng trình tự thủ tục tố tụng như: Biên bản phạm tội quả tang, biên bản thu giữ vật chứng; biên bản kiểm tra điện thoại có liên lạc trao đổi mua bán ma túy; kết quả xét nghiệm Hùng chỉ dương tính với ma túy loại Methamphetamine và âm tính với các chất ma túy khác; kết luận giám định và lời khai của Hùng về nguồn gốc ma túy mua một lần của một người để bán thu lời bất chính thì có đủ căn cứ kết luận Trần Khắc Hu phải chịu trách nhiệm hình sự về tổng khối lượng các chất ma túy bị thu giữ nhằm bán trái phép và được quy đổi theo Nghị định 19/2018/NĐ-CP ngày 02/02/2018 của Chính phủ như sau: 5,931 gam MDMA, so với khối lượng mức tối thiểu của điểm b khoản 3 Điều 251 BLHS là 19,77% + 1,392 gam Ketamine so với mức tối thiểu của điểm e khoản 3 Điều 251 BLHS là 1,39% = 21,66% nên hành vi phạm tội của Trần Khắc Hu được quy định tại điểm p (có 02 chất ma túy trở lên...) khoản 2 Điều 251 BLHS.

Về chiếc xe máy Honda Wave RSX màu đỏ đen (biển kiểm soát: 29L1 – 698.50): Hùng khai mượn của anh Lý Chiến Thắng (sinh năm: 1978; HKTT: tổ dân phố số 6 Phú Mỹ, Mỹ Đình 2, Nam Từ Liêm, HN). Anh Thắng không biết việc sử dụng xe vào mục đích mua bán trái phép chất ma túy; xét không liên quan đến vụ án nên Cơ quan điều tra – Công an quận HK đã trao trả xe máy cho anh Lý Chiến Thắng và anh Thắng không có yêu cầu gì khác.

Bản cáo trạng số 15/CT-VKS ngày 17/01/2020 Viện kiểm sát nhân dân quận HK truy tố Trần Khắc Hu về tội “Mua bán trái phép chất ma túy” theo điểm p khoản 2 Điều 251 Bộ luật hình sự.

Tại Bản án hình sự sơ thẩm số: 27/2020/HS-ST ngày 20 tháng 02 năm 2020 của Tòa án nhân dân quận HK, thành phố HN đã xử bị cáo Trần Khắc Hu 07 (bảy) năm tù. Thời hạn tù tính từ ngày 25/10/2019.

Ngoài ra bản án còn tuyên về xử lý tang vật, án phí và quyền kháng cáo.

Sau khi xét xử sơ thẩm, bị cáo có đơn kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt.

Ngày 20/3/2020, Viện kiểm sát nhân dân Thành phố HN có Quyết định kháng nghị phúc thẩm số 07/QĐ-VKSHN về việc đề nghị huỷ toàn bộ Bản án sơ thẩm của Tòa án nhân dân quận HK.

Ngày 3/3/2020, Trần Khắc Hu có đơn kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt.

Tại phiên tòa:

Bị cáo vẫn giữ nguyên yêu cầu kháng cáo, thừa nhận các hành vi phạm tội do mình thực hiện đúng như bản án sơ thẩm đã xét xử, không thắc mắc kêu oan chỉ xin giảm nhẹ hình phạt.

Đại diện Viện kiểm sát nhân dân Thành phố HN phát biểu quan điểm về việc giải quyết vụ án:

Về hình thức: Bị cáo Trần Khắc Hu nộp đơn kháng cáo trong thời hạn Luật định nên đề nghị Hội đồng xét xử cấp phúc thẩm chấp nhận giải quyết yêu cầu kháng cáo của bị cáo theo trình tự phúc thẩm.

Về nội dung: Viện kiểm sát nhân dân Thành phố HN vẫn giữ nguyên nội dung kháng nghị theo Quyết định kháng nghị 07/QĐ-VKSHN ngày 20/3/2020 về việc đề nghị huỷ toàn bộ Bản án sơ thẩm của Tòa án nhân dân quận HK.

Bị cáo phạm tội là tái phạm nguy hiểm theo điểm q khoản 2 Điều 251 BLHS. Đề nghị HĐXX huỷ bản án sơ thẩm để xét xử lại không có căn cứ chấp nhận kháng cáo của bị cáo.

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 hình thức:

Đơn kháng cáo của bị cáo Trần Khắc Hu nộp trong thời hạn Luật định nên hợp lệ, được chấp nhận xem xét, giải quyết yêu cầu kháng cáo theo thủ tục phúc thẩm.

[2] Về nội dung:

Căn cứ lời khai của bị cáo, nhân chứng và các tài liệu có trong hồ sơ vụ án, kết quả giám định, tang vật của vụ án có đủ cơ sở kết luận bị cáo Trần Khắc Hu phạm tội “mua bán trái phép chất ma túy,, theo quy định tại điểm p khoản 2 Điều 251 BLHS 2015.

Xét kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân Thành phố HN về việc kháng nghị bản án sơ thẩm với nội dung “Trần Khắc Hu nhân thân có 4 tiền án 2002, 2006, 2013, 2015 trong đó tiền án 2006 chưa được xóa án tích theo quy định tại khoản 2 Điều 73 BLHS. Do vậy lần này bị cáo phạm tội thuộc trường hợp tái phạm nguy hiểm (theo điểm a khoản 2 Điều 53 BLHS). Cấp sơ thẩm chỉ truy tố, xét xử bị cáo theo điểm p khoản 2 Điều 251 BLHS,, và đề nghị huỷ toàn bộ bản án sơ thẩm để điều tra lại do ở cấp phúc thẩm không thể khắc phục được.

Hội đồng xét xử nhận thấy: Về nhân thân bị cáo có 4 lần bị xét xử

+ Bản án số 12 ngày 15/01/2002, Tòa án nhân dân thành phố HN áp dụng biện pháp tư pháp đưa vào trường giáo dưỡng 02 năm về tội Cướp tài sản (phạm tội khi 15 tuổi 10 ngày);

+ Bản án số 161 ngày 10/11/2006, Tòa án nhân dân huyện Từ Liêm áp xử phạt 08 năm tù về tội Cướp tài sản, chấp hành xong hình phạt ngày 26/6/2012 (xác minh thi hành án không có);

+ Bản án 164 ngày 10/7/2013, Tòa án nhân dân quận Cầu Giấy xử phạt 09 tháng tù về tội Đánh bạc;

+ Bản án số 155 ngày 18/8/2015, Tòa án nhân dân quận BTL xử phạt 24 tháng tù về tội Tiêu thụ tài sản do người khác phạm tội mà có. Chấp hành xong hình phạt tù ngày 05/2/2017.

Trong đó lần xét xử vào năm 2002 khi chưa đủ 16 tuổi nên không xác định là tiền án. Các lần xét xử các năm 2006, 2013, 2015 trong đó bản án xét xử năm 2006 chưa được xóa án tích nên lần này phạm tội thuộc trường hợp tái phạm nguy hiểm. Trong vụ án này lẽ ra phải truy tố, xét xử bị cáo theo 2 tình tiết tăng nặng định khung là “có 2 chất ma túy quy định tại một trong các điểm h đến điểm o khoản này,, và tình tiết “tái phạm nguy hiểm,, theo các điểm p,q khoản 2 Điều 251 BLHS như kháng nghị của Viện kiểm sát là đúng. Cấp sơ thẩm chỉ truy tố, xét xử bị cáo một điểm p khoản 2 Điều 251 BLHS là thiếu sót.

Tuy nhiên, HĐXX thấy rằng: Bị cáo đã có hành vi mua bán trái phép chất ma túy: MDMA khối lượng 5,93g đã đủ cấu thành tình tiết tăng nặng định khung điểm i khoản 2 Điều 251 BLHS và chất ma túy thứ hai là Ketamine có khối lượng 1,392g nên bị cáo bị truy tố theo điểm p khoản 2 Điều 251 BLHS. Việc xác định truy tố bị cáo thêm điểm q khoản 2 Điều 251 tái phạm nguy hiểm cũng không làm thay đổi điều khoản (khoản 2 Điều 251) truy tố xét xử bị cáo. Xét tính chất mức độ hành vi phạm tội của bị cáo thì mức án mà Tòa án sơ thẩm đã tuyên phạt bị cáo cũng là phù hợp. Với các tài liệu trong hồ sơ đủ cơ sở xác định bị cáo phạm tội lần này là tái phạm nguy hiểm nên việc đề nghị huỷ bản án để điều tra lại chỉ để xem xét nhân thân bị cáo là không cần thiết nên hội đồng xét xử giữ nguyên bản án sơ thẩm về

mức hình phạt; sửa bản án sơ thẩm về áp dụng pháp luật là phù hợp và cũng cần nêu ra để các cấp sơ thẩm rút kinh nghiệm trong việc điều tra, truy tố xét xử.

Về kháng cáo bị cáo xin giảm nhẹ là không có căn cứ chấp nhận. Bị cáo 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 thi hành kể từ ngày hết thời hạn kháng cáo, kháng nghị.

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH:

Căn cứ điểm b khoản 1 Điều 355; Điều 357 Bộ luật Tố tụng hình sự .

Áp dụng Điều 23 Nghị quyết số 326/2016/ UBTVQH14 ngày 30/12/2016 của Ủy ban thường vụ Quốc hội quy định về mức thu, miễn, giảm, nộp, quản lý và sử dụng án phí, lệ phí Tòa án.

Xử:

I. Chấp nhận một phần Kháng nghị theo Quyết định kháng nghị phúc thẩm số 07/QĐ-VKSHN ngày 20/3/2020 của Viện kiểm sát nhân dân Thành phố HN.

II. Sửa Bản án hình sự sơ thẩm số: 27/2020/HS-ST ngày 20 tháng 02 năm 2020 của Tòa án nhân dân quận HK, thành phố HN.

Áp dụng điểm p, q khoản 2 Điều 251; điểm s khoản 1 Điều 51 Bộ luật hình sự 2015;

Tuyên bố: Trần Khắc Hu phạm tội “Mua bán trái phép chất ma túy”.

Xử phạt: Trần Khắc Hu 07 (Bảy) năm tù. Thời hạn tù tính từ ngày 25/10/2019.

III. Về án phí: Bị cáo phải chịu 200.000 đồng án phí hình sự phúc thẩm.

IV. Các quyết định khác của bản án sơ thẩm không có kháng cáo, không bị kháng nghị có hiệu lực pháp luật kể từ ngày hết thời hạn kháng cáo, kháng nghị.

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

Nơi nhận:

- Tòa án nhân dân quận HK;
- VKSND thành phố HN;
- VKSDN quận HK;
- Công an quận HK;
- Chi cục THADS quận HK;
- Những người tham gia tố tụng;
- Trung tâm lý lịch tư pháp quốc gia – Bộ Tư Pháp
- Lưu HS vụ án.

**THAY MẶT HỘI ĐỒNG XÉT XỬ
THẨM PHÁN-CHỦ TỌA PHIÊN TÒA**

Nguyễn Đình T