

Bản án số: 34/2021/HS-PT
Ngày: 14 - 01 - 2021

**NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM**

TÒA ÁN NHÂN DÂN CẤP CAO TẠI THÀNH PHỐ HỒ CHÍ MINH

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

Thẩm phán – Chủ tọa phiên tòa: Ông Phạm Công Mười

Các Thẩm phán: Ông Lê Thành Văn

Ông Nguyễn Văn Hùng

- **Thư ký phiên tòa:** Ông Nguyễn Quốc Bảo - Thư ký Tòa án nhân dân cấp cao tại Thành phố Hồ Chí Minh.

- **Đại diện Viện Kiểm sát nhân dân cấp cao tại Thành phố Hồ Chí Minh tham gia phiên tòa:** Ông Đỗ Thành Đạt - Kiểm sát viên.

Ngày 14 tháng 01 năm 2021, tại trụ sở Tòa án nhân dân cấp cao tại Thành phố Hồ Chí Minh, xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự phúc thẩm thụ lý số: 109/2020/TLPT- HS ngày 31 tháng 3 năm 2020 đối với bị cáo Lê Văn Th do có kháng cáo của bị cáo đối với Bản án hình sự sơ thẩm số: 30/2020/HSST ngày 20 tháng 02 năm 2020 của Tòa án nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh

- **Bị cáo có kháng cáo:** **Lê Văn Th** (tên gọi khác: Không), sinh ngày 18/3/1978, tại Thành phố Hồ Chí Minh; hộ khẩu thường trú: Đường T, Phường 4, Quận 4, Thành phố Hồ Chí Minh; nghề nghiệp: Không; trình độ văn hóa: 2/12; dân tộc: Kinh; giới tính: Nam; tôn giáo: Đạo phật; quốc tịch: Việt Nam; con ông Lê Văn C (chết) và bà Nguyễn Thị Tr; có vợ là Mai Thị Tuyết S và 02 con, lớn sinh năm 2000, nhỏ sinh năm 2010; tiền sự: Không;

Tiền án: Ngày 31/01/2013 bị Tòa án nhân dân Quận 4 xử phạt 07 năm tù về tội “Mua bán trái phép chất ma túy”;

Nhân thân: Ngày 13/12/2000 bị Tòa án nhân dân Quận 4 xử phạt 06 tháng tù về tội “Chứa chấp hoặc tiêu thụ tài sản do người khác phạm tội mà có”;

Bị cáo bị bắt tạm giam ngày 06/4/2019; có mặt

- **Người bào chữa cho bị cáo:** Luật sư Đỗ Hải B, bào chữa cho bị cáo theo luật định; có mặt.

(Ngoài ra, vụ án còn có 03 bị cáo khác, 05 người có quyền lợi, nghĩa vụ liên quan không có kháng cáo, không liên quan đến kháng cáo của bị cáo Lê Văn Th nên Tòa án không triệu tập)

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:

Vào lúc 15 giờ ngày 06/4/2019, tại Chung cư T, Phường 1, Quận 4, Thành phố Hồ Chí Minh, Công an Quận 4 phát hiện và bắt quả tang Mạch Chí X, thu giữ trong trong túi quần của X 07 bìch nylon chứa tinh thể không màu, qua giám định là ma túy ở thể rắn có tổng khối lượng 20,6797gr, loại Methamphetamine. Tiến hành khám xét nơi ở của Mạch Chí X tại đường P, xã B, huyện B1, thu giữ tại phòng ngủ lầu 1: 06 gói nylon chứa tinh thể không màu, qua giám định là ma túy ở thể rắn, khối lượng 274,12g, loại Methamphetamine; Mạch Chí X khai số ma túy mua của Lê Văn Th để bán lại cho người nghiện.

Vào lúc 13 giờ ngày 07/4/2019 tại chân cầu K, Phường 3, Quận 4, Thành phố Hồ Chí Minh, Công an Quận 4 bắt quả tang Đào Khương Đ ngồi sau xe gắn máy do Lữ Văn Th1 điều khiển, khi thấy Công an Đ ném 01 gói nylon chứa tinh thể không màu xuống đất, qua giám định là ma túy ở thể rắn, khối lượng 29,4628g, loại Methamphetamine.

Đào Khương Đ và Lữ Văn Th1 khai nhận: Khoảng đầu tháng 3/2019, Lữ Văn Th1 được một người tên S (không rõ lai lịch) giới thiệu số điện thoại của Đào Khương Đ và cho biết Đ bán ma túy đá, cần mua thì liên lạc. Khoảng trưa ngày 07/4/2019, Lữ Văn Th1 đến nhà Đào Khương Đ thử ma túy rồi đặt mua 01 hộp ma túy đá khoảng 10g với giá 4.000.000 đồng để sử dụng. Do không có đủ số ma túy để giao cho Lữ Văn Th1, nên Đ đã dẫn Lữ Văn Th1 đến địa chỉ T, Phường 4, Quận 4 gặp Lê Văn Th để mua ma túy. Tại đây, Lữ Văn Th1 đưa cho Đào Khương Đ 4.000.000 đồng tiền mua 10g ma túy, còn Đào Khương Đ bỏ thêm 8.000.000 đồng để mua 02 hộp khoảng 20g ma túy của Lê Văn Th. Sau khi mua được ma túy, Lữ Văn Th1 điều khiển xe máy chở Đ ra về, khi đi đến cầu K thì bị Công an yêu cầu kiểm tra, Đào Khương Đ ném gói nylon chứa ma túy đang cầm trên tay xuống đường để phi tang nhưng bị phát hiện thu giữ.

Mở rộng điều tra vụ án, vào lúc 23 giờ ngày 07/4/2019 Công an Quận 4 đã tiến hành khám xét nơi ở của Lê Văn Th tại đường T, Phường 4, Quận 4, thu giữ:

- Tại chân cầu thang trước cửa phòng của Th 01 túi vải màu xanh, bên trong có:

+ 03 gói nylon chứa tinh thể không màu, qua giám định là ma túy ở thể rắn, khối lượng 83,2244g, loại Ketamine;

+ 12 gói nylon chứa tinh thể không màu, qua giám định là ma túy ở thể rắn, khối lượng 348,1168g, loại Methamphetamine;

+ 07 viên nén hình tròn màu đỏ, qua giám định là ma túy ở thể rắn, khối lượng 0,7078, loại Methamphetamine;

+ 02 gói nylon chứa chất bột màu trắng, qua giám định là ma túy ở thể rắn, khối lượng 3,6674g, loại Heroine;

+ 34 viên nén hình tròn màu xanh, qua giám định là ma túy ở thể rắn, khối lượng 10,2508g, loại MDMA;

+ 09 viên nén hình tròn màu cam, qua giám định là ma túy ở thể rắn, khối lượng 2,7248g, loại MDMA;

+ 01 gói chất bột màu trắng, 234 viên nén hình đầu lâu, 65 viên nén hình tròn màu nâu, 29 viên nén hình tròn màu đỏ, 13 viên nén hình tam giác màu xanh lá...qua giám định không tìm thấy thành phần ma túy thường gặp;

- Thu tại khoảng trống vách tường giữa hai căn nhà T và T1, Phường 4, Quận 4 một túi nylon màu vàng in chữ GUANYINWAN bên trong có 01 bì nylon chứa tinh thể không màu, qua giám định là ma túy ở thể rắn, khối lượng 1000,28g, loại Methamphetamine.

Số ma túy thu giữ của Mạch Chí X, Đào Khương Đ, Lữ Văn Th1, Lê Văn Th đã được giám định tại bản Kết luận giám định số 867/KLGD-H, số 873/KLGD-H ngày 12/4/2019 và số 872/KLGD-H ngày 16/4/2019 của Phòng Kỹ thuật hình sự - Công an Thành phố Hồ Chí Minh.

Tại cơ quan điều tra Mạch Chí X khai nhận:

Vào khoảng cuối tháng 3/2019, TB (không rõ lai lịch) điện thoại cho X báo có ma túy đá bán với giá rẻ và rủ X cùng đến địa chỉ T, Phường 4, Quận 4 gặp Lê Văn Th mua ma túy. Ngoài Lê Văn Th còn có 01 người tên P, P lấy gói nylon màu vàng in chữ GUANYIWANG bên trong có chứa ma túy đá (khoảng 900g) cho X xem và báo giá là 300.000.000 đồng. Mạch Chí X nói TB ở lại nhà Lê Văn Th đợi, còn X đến khu vực chợ H, Quận 5 gặp H (không rõ lai lịch) lấy 155.000.000 đồng là tiền H cùng hùn để mua ma túy, đồng thời về chỗ ở lấy thêm 145.000.000 đồng rồi quay lại đưa cho TB giữ và dặn khi nào X đem ma túy về đến nhà an toàn thì mới giao tiền. Sau khi nhận ma túy từ Lê Văn Th, do lúc này ở nhà Th có mặt Bùi Bích Ch nên X yêu cầu Th cho Ch cùng đi với X về nhà để bảo đảm an toàn. Sau khi mua được ma túy, X dùng cân điện tử chia ma túy thành 02 gói, mỗi gói là 450g. Khoảng 08 giờ cùng ngày thì H đến lấy 01

gói 450g, số ma túy còn lại X chia thành nhiều gói nhỏ để bán lại nhưng chưa kịp bán thì bị phát hiện thu giữ.

Lê Văn Th khai phù hợp với lời khai của Mạch Chí X, Đào Khương Đ và Lữ Văn Th1, cụ thể:

Khoảng đầu tháng 3/2019, Lê Văn Th gặp P (không rõ lai lịch) và được P rủ bán ma túy. Cả hai thống nhất: P sẽ tìm nguồn ma túy và bỏ tiền ra mua rồi đưa Lê Văn Th cất giữ để Th bán lại cho người nghiện, lúc nào có khách mua ma túy thì P dẫn qua nhà Th hoặc P gọi điện thoại cho Th biết để bán, mỗi ngày P sẽ cho Th từ 500.000 đồng đến 800.000 đồng. Đến cuối tháng 3/2019, P đến nhà Lê Văn Th đưa 01 gói có in chữ GUANYIWANG bên trong là ma túy để Th cất giấu. Sau đó, P dẫn Mạch Chí X và TB đến nhà Lê Văn Th nói Th lấy gói ma túy cất giấu trước đó đưa cho X xem. Sau khi xem, Mạch Chí X đồng ý mua số ma túy này với giá 300.000.000 đồng. Sau đó, Mạch Chí X đi lấy tiền còn TB ở lại nhà Th đợi, một lúc sau X quay lại đưa 300.000.000 đồng cho TB giữ, còn X nhận ma túy rồi yêu cầu Th cho Bùi Bích Ch đi cùng để bảo đảm an toàn. Sau khi X về đến nhà, thì TB đã đưa cho Lê Văn Th số tiền 300.000.000 đồng như đã thỏa thuận. Số tiền bán ma túy 300.000.000 đồng, Lê Văn Th đã đưa lại cho P và được P cho 800.000 đồng.

Đến khoảng 24 giờ ngày 06/4/2019, khi P đem 01 gói nylon màu vàng, bên trong có chứa ma túy đến nhà Lê Văn Th thì Th dẫn P đến chân cầu thang để cất giấu. Đến khoảng 05 giờ sáng ngày 07/4/2019, P tiếp tục quay lại và đưa cho Th 01 túi vải màu xanh bên trong có chứa ma túy. Lúc 12 giờ cùng ngày, Lê Văn Th đã lấy 01 gói ma túy bán cho Đào Khương Đ với giá 12.000.000 đồng. Đến khoảng 13 giờ P đến nhà và đưa cho Lê Văn Th 01 gói nylon chứa 200 viên nén, Th để số viên nén này trong phòng ngủ, sau đó Cơ quan Công an khám xét và thu giữ toàn bộ số ma túy như đã nêu ở trên.

Sau đó Lê Văn Th phản cung chỉ thừa nhận việc bán ma túy cho Mạch Chí X, không thừa nhận việc bán ma túy cho Đào Khương Đ và Lữ Văn Th1, cũng như không thừa nhận việc giúp P bán ma túy.

Tại Bản án hình sự sơ thẩm số: 30/2020/HSST ngày 20 tháng 02 năm 2020 của Tòa án nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh, quyết định:

Căn cứ điểm h khoản 4, khoản 5 Điều 251; điểm h khoản 1 Điều 52; Điều 40 của Bộ luật hình sự năm 2015, sửa đổi bổ sung năm 2017.

Xử phạt bị cáo Lê Văn Th: Tử hình về tội “Mua bán trái phép chất ma túy”.

Thời hạn tù tính từ ngày 06/4/2019

Tiếp tục tạm giam bị cáo Lê Văn Th để đảm bảo thi hành án.

Phạt bổ sung bị cáo 50.000.000 đồng để nộp ngân sách Nhà nước.

Ngoài ra, bản án sơ thẩm còn xử phạt bị cáo Mạch Chí X 18 (mười tám) năm tù về tội “Mua bán trái phép chất ma túy”, bị cáo Đào Khương Đ 08 (tám) năm tù về tội “Mua bán trái phép chất ma túy”, bị cáo Lữ Văn Th1 07 (bảy) năm tù về tội “Tàng trữ trái phép chất ma túy”.

Bản án sơ thẩm còn quyết định về việc xử lý vật chứng, án phí, việc thi hành án và quyền kháng cáo vụ án theo luật định

Ngày 26/02/2020, bị cáo Lê Văn Th có đơn kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt.

** Tại phiên tòa phúc thẩm, đại diện Viện kiểm sát nhân dân cấp cao phát biểu quan điểm đối với yêu cầu kháng cáo của bị cáo Lê Văn Th như sau:*

Hành vi phạm tội của bị cáo là đặc biệt nguy hiểm cho xã hội, lượng ma túy cũng như hình phạt mà Tòa án cấp sơ thẩm đã quy kết đối với bị cáo là đúng pháp luật. Bị cáo đã có 01 tiền án, chưa được xóa án, vì vậy hình phạt cần phải nghiêm khắc.

Đề nghị không chấp nhận yêu cầu kháng cáo của bị cáo, giữ nguyên bản án sơ thẩm.

** Luật sư bào chữa cho bị cáo có quan điểm tranh luận cho rằng:*

Căn cứ các chứng cứ đã thu thập cho thấy: Lượng ma túy bị bắt gồm có 2 loại: một loại thu giữ trong nhà bị cáo, ngay cạnh chuồng gà; riêng lượng ma túy hơn 1kg thu được ở đường hẻm. Bị cáo khai không biết lượng ma túy này và cho rằng đây là của đối tượng Tấn P – không rõ địa chỉ. Tất cả các bị cáo trong vụ án này cũng xác định đối tượng Tấn P đã gặp nhiều lần tại nhà bị cáo Th và họ cũng mua ma túy nhiều lần của đối tượng này. Ở lượng ma túy này, cơ quan điều tra đã không thu giữ được vân tay của bị cáo Th.

Trong quá trình giải quyết tại cấp phúc thẩm, đã cung cấp chứng cứ và lời khai của bị cáo Th khai về đối tượng Tấn P này đã bị bắt tại vụ án khác, hiện đang giam giữ tại Trại giam Chí Hòa, đã từng được đối chất với bị cáo 01 lần.

Đây là vấn đề cần được xem xét cẩn trọng. Vì vậy đề nghị giảm hình phạt cho bị cáo hoặc hủy toàn bộ bản án sơ thẩm để điều tra lại.

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 thẩm tra, xét hỏi, tranh luận tại phiên tòa, Hội đồng xét xử phúc thẩm nhận định về yêu cầu kháng cáo như sau:

[1] Căn cứ lời khai của các bị cáo Mạch Chí X, Đào Khương Đ, Lữ Văn Th1 trong cùng vụ án, và chính những lời khai nhận ban đầu của bị cáo Lê Văn Th tại cơ quan điều tra đã được thể hiện tại Bản Kết luận điều tra và Cáo trạng thể hiện: Bị cáo Lê Văn Th khai nhận số ma túy thu giữ tại nhà bị cáo là ma túy mà đối tượng tên Tấn P nhờ bị cáo cất giữ. Đồng thời bị cáo khai nhận: Bị cáo quen biết đối tượng P từ đầu tháng 03/2019, sau đó đối tượng P đã rủ bị cáo mua bán ma túy và thỏa thuận cùng mua bán ma túy chung. Theo đó, đối tượng P sẽ tìm nguồn ma túy và bỏ tiền ra mua rồi đưa cho bị cáo Th cất giữ bán cho con nghiện, mỗi ngày P trả cho bị cáo Th số tiền công từ 500.000 đồng đến 800.000 đồng. Khoảng cuối tháng 03/2019, thời điểm 01h sáng P đem đến nhà của Th tại đường T, phường 4, Quận 4, Thành phố Hồ Chí Minh 01 gói nilon màu đen, bên trong có 01 gói màu vàng có in dòng chữ GUAYIWANG cất giấu. Sau đó, P đi ra ngoài và khoảng 03h sáng quay lại cùng một người là bị cáo Mạch Chí X và một người tên TB. Đối tượng P yêu cầu đưa gói vừa cất giữ đưa cho P. P cắt gói đồ trên ra, bên trong có chứa chất tinh thể không màu đưa cho bị cáo Mạch Chí X xem và nói giá 300.000.000 đồng. Bị cáo X đồng ý mua số ma túy này....Bị cáo Mạch Chí X cũng thừa nhận nội dung này.

Quá trình điều tra, cơ quan Cảnh sát điều tra Công an Thành phố Hồ Chí Minh cho rằng chưa đủ cơ sở để xử lý đối với đối tượng Tấn P do chưa rõ lai lịch.

[2] Tại Tòa án cấp phúc thẩm đã xuất hiện tình tiết mới đó là: Sau khi xét xử sơ thẩm, ngày 30/03/2020 bị cáo Lê Văn Th đã có đơn tố giác tội phạm về đối tượng Tấn P là đồng phạm có liên quan trong vụ án này. Theo đó, ngày 29/4/2020 Cơ quan Cảnh sát điều tra Công an Thành phố Hồ Chí Minh đã ban hành Quyết định số 550-10 phân công Điều tra viên, cán bộ điều tra giải quyết đơn tố giác về tội phạm; Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh cũng đã ban hành Quyết định số 658, ngày 12/5/2020 về việc phân công thực hành quyền công tố, kiểm sát việc tiếp nhận, giải quyết nguồn tin về tội phạm.

Tại phiên tòa phúc thẩm, bị cáo Lê Văn Th khai nhận: hiện nay đối tượng Tấn P hiện đang bị bắt tạm giam tại Trại tạm giam Chí Hòa trong một vụ án khác. Tòa án cấp phúc thẩm đã có Công văn 1481/2020/CV-TANDCC ngày 10/9/2020 gửi Cơ quan Cảnh sát điều tra Công an Thành phố Hồ Chí Minh và Viện kiểm sát nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh đề nghị cung cấp tài liệu và kết quả của việc giải quyết đơn tố giác tội phạm của bị cáo Lê Văn Th. Tuy nhiên, cho đến thời điểm này vẫn không nhận được thông tin phản hồi.

Tại phiên tòa phúc thẩm hôm nay, bị cáo Lê Văn Th khai nhận, trong thời gian tạm giam tại Trại tạm giam Chí Hòa, bị cáo đã được Cơ quan cảnh sát điều

tra tiến hành cho đối chất đối với đối tượng Tấn P.

[3] Như vậy, đây là tình tiết mới phát sinh tại cấp phúc thẩm. Để việc giải quyết vụ án được triệt để, tránh bỏ lọt tội phạm, cũng như làm cơ sở cho việc đánh giá tính chất, mức độ hành vi phạm tội của bị cáo Th trong vụ án này. Hội đồng xét xử cấp phúc thẩm xét thấy cần hủy một phần bản án sơ thẩm (liên quan đến bị cáo Th) để điều tra làm rõ vai trò của đối tượng Tấn P trong vụ án này theo đúng quy định của pháp luật.

[4] Quan điểm của đại diện Viện Kiểm sát nhân dân cấp cao là không phù hợp với nhận định của Hội đồng xét xử.

[5] Quan điểm của Luật sư bào chữa cho bị cáo là phù hợp một phần với nhận định của Hội đồng xét xử.

[6] Do hủy án sơ thẩm, vì vậy bị cáo Th không phải chịu án phí phúc thẩm theo luật định.

Vì các lẽ trên;

QUYẾT ĐỊNH:

Căn cứ khoản 1 Điều 358 Bộ luật tố tụng hình sự.

Chấp nhận một phần yêu cầu kháng cáo của bị cáo Lê Văn Th, hủy một phần bản án sơ thẩm số 30/2020/HS-ST ngày 20/02/2020 của Tòa án nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh đối với bị cáo Lê Văn Th.

Chuyển hồ sơ vụ án cho Viện kiểm sát nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh để điều tra và giải quyết lại theo đúng quy định của pháp luật.

Bị cáo Lê Văn Th không phải chịu án phí phúc thẩm.

Các quyết định khác của bản án sơ thẩm không có kháng cáo, kháng nghị đã có hiệu lực pháp luật.

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

CÁC THẨM PHÁN

THẨM PHÁN – CHỦ TỌA PHIÊN TÒA

Lê Thành Văn

Nguyễn Văn Hùng

Phạm Công Mười