

Bản án số: 211/2018/HS-PT
Ngày: 23/5/2018.

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

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

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Ông Nguyễn Tuấn Anh.

Các Thẩm phán:

1. Bà Phạm Uyên Thy
2. Ông Phạm Thao

- Thư ký phiên tòa: Ông Lê Trọng Hưng – Thư ký Tòa án.

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

Ngày 23 tháng 5 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 120/2018/HSPT ngày 05/3/2018 đối với bị cáo Ngô Bá Đ do có kháng cáo của bị cáo đối với bản án hình sự sơ thẩm số 08/2018/HSST ngày 25/01/2018 của Tòa án nhân dân Quận 5, Thành phố Hồ Chí Minh.

Bị cáo có kháng cáo:

Ngô Bá Đ; sinh ngày 03/10/1996; tại: Bình Định; Giới tính: Nam; ĐKNKTT: khu phố 4, Phường Q, thành phố Q, tỉnh Bình Định; Tạm trú: đường Ung Văn Khiêm, Phường Q, quận B, Thành phố Hồ Chí Minh; Nghề nghiệp: Sinh viên; Trình độ học vấn: 12/12; dân tộc: Kinh; quốc tịch: Việt Nam; con ông Ngô Xuân Bình và bà Nguyễn Thị T; Vợ, con: Chưa có; Tiền án, tiền sự: không; Bị bắt tạm giữ từ ngày 19/9/2017 đến ngày 27/9/2017, được thay thế bằng biện pháp ngăn chặn “Cấm đi khỏi nơi cư trú”; Bị cáo tại ngoại có mặt tại phiên tòa.

Người bào chữa: Ông Trần Kim H là Luật sư của Công ty Luật TNHH Hoàng Trần và Cộng sự thuộc Đoàn Luật sư Thành phố Hồ Chí Minh bào chữa cho bị cáo Ngô Bá Đ – 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 21 giờ 30 phút ngày 19/9/2017, Ngô Bá Đ gọi điện thoại vào số điện thoại di động 0906823769 cho một người đàn ông (không rõ lai lịch) để hỏi mua 09 viên thuốc lắc với giá 2.250.000 đồng, nhằm mục đích để sử dụng vào ngày sinh nhật của Đ. Người đàn ông hẹn Đ đến số 10 đường Nhiêu Tâm, Phường 5, Quận 5 để lấy ma túy. Đ rủ bạn gái là Lê Anh Thư đi chung, Đ nói với Thư là đi lấy đồ của người anh tên Tèo. Đ chở Thư đi bằng xe gắn máy hiệu Attila màu trắng biển số 77L1-521.10 đến trước nhà số 10 Nhiêu Tâm để Đ lấy ma túy của người đàn ông đã hẹn trước đó. Khi đến nơi, Đ dùng điện thoại di động của Đ gọi cho người đàn ông đã hẹn bán ma túy cho Đ. Lúc này, có một người đàn ông đi bộ từ trong hẻm ra đưa cho Đ 01 bao lì xì màu đỏ, bên trong có 02 bìch nylon chứa 09 viên thuốc lắc hình vuông màu xanh (01 bìch nylon đựng 04 viên và 01 bìch nylon đựng 05 viên). Đ lấy ma túy và đưa tiền cho người đàn ông, sau đó Đ bỏ ma túy vào túi quần phía sau bên trái rồi điều khiển xe chở Thư đi ăn. Khoảng 22h30' cùng ngày, khi Đ và Thư chạy đến Bệnh Viện Chấn Thương Chỉnh hình - số 920 Trần Hưng Đạo thì bị Tổ trình sát về ma túy - Công an Quận 5 bắt giữ cùng tang vật là 02 bìch nylon bên trong có chứa thuốc lắc nên bàn giao cho Công an Phường 1, Quận 5 lập biên bản phạm tội quả tang.

Qua xét nghiệm nhanh ma túy, xác định Ngô Bá Đ và Lê Anh T đều cho kết quả âm tính với ma túy.

Tại cơ quan CSĐT Công an Quận 5, Ngô Bá Đ đã khai nhận hành vi phạm tội như đã nêu trên. Việc Đ mua ma túy và cất giữ ma túy trong người không nói cho bạn gái là Lê Anh T biết. Lê Anh T cũng khai không biết Đ đi mua ma túy chỉ thấy người đàn ông đưa cho Đ 01 bao lì xì và không biết Đ cất giấu ma túy trong người nên không có căn cứ xử lý T.

Vật chứng thu giữ: 01 (một) gói nylon chứa 04 viên nén hình vuông màu xanh; 01 (một) gói nylon chứa 05 viên nén hình vuông màu xanh; 01 (một) điện thoại di động iphone, số Imei: 013884003242767; 01 (một) phong lì xì màu đỏ;

Đối với 01 (một) xe gắn máy hiệu Attila biển số 77L1-521.10 do ông Ngô Xuân B là cha ruột của Ngô Bá Đ đứng tên chủ sở hữu. Cơ quan điều tra Công an Quận 5 đã trả lại cho ông B.

Tại bản kết luận giám định số 1564/KLGĐ-H ngày 12 tháng 10 năm 2017 của Phòng kỹ thuật hình sự Công an Thành phố Hồ Chí Minh kết luận: 09 (chín) viên nén màu xanh là ma túy ở thể rắn, có khối lượng 2,65 gram, loại MDMA.

Tại bản án hình sự sơ thẩm số 08/2018/HSST ngày 05/01/2018 của Tòa án nhân dân Quận 5, Thành phố Hồ Chí Minh đã tuyên bố bị cáo Ngô Bá Đ phạm tội “Tàng trữ trái phép chất ma túy”.

Tuyên bố bị cáo Ngô Bá Đ phạm tội “Tàng trữ trái phép chất ma túy”

Áp dụng Khoản 1 Điều 249; điểm s Khoản 1, Khoản 2 Điều 51; Điều 38; Điều 50; Khoản 3 Điều 7 Bộ luật Hình sự 2015 (được sửa đổi bổ sung năm 2017); điểm b khoản 1 Điều 2 Nghị quyết số 41/2017/QH14 ngày 20/6/2017 của Quốc hội.

Xử phạt bị cáo Ngô Bá Đ 01 (một) năm tù.

Thời hạn tù tính từ ngày bắt bị cáo thi hành án nhưng được trừ đi thời gian tạm giữ, tạm giam trước đây từ ngày 19/9/2017 đến ngày 27/9/2017.

Ngoài ra, Tòa án cấp sơ thẩm còn tuyên xử lý vật chứng, án phí và quyền kháng cáo theo quy định của pháp luật.

Ngày 01/02/2018, bị cáo Ngô Bá Đ có đơn kháng cáo đối với bản án hình sự sơ thẩm số 08/2018/HSST của Tòa án nhân dân Quận 5, Thành phố Hồ Chí Minh xin giảm nhẹ hình phạt và hưởng án treo.

Tại phiên tòa phúc thẩm, bị cáo Ngô Bá Đ giữ nguyên kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt và hưởng án treo vì bản thân phạm tội lần đầu, có nhân thân tốt và đã nhận thức được hành vi sai phạm của mình và quyết tâm sửa chữa thành người có ích cho xã hội.

Trong phần tranh luận, đại diện Viện kiểm sát nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh sau khi tóm tắt nội dung vụ án, phân tích tính chất, mức độ và hậu quả nguy hiểm cho xã hội do hành vi phạm tội của bị cáo gây ra cũng như các tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự; đã kết luận đủ căn cứ xác định bản án sơ thẩm xét xử bị cáo Ngô Bá Đ về tội “Tàng trữ trái phép chất ma túy” theo Khoản 1 Điều 249 Bộ luật hình sự năm 2015 (sửa đổi, bổ sung năm 2017) là đúng người, đúng tội, không oan sai. Sau khi xét xử sơ thẩm, bị cáo kháng cáo trong thời gian luật định và hợp lệ nên cần được xem xét.

Tại phiên tòa, bị cáo Đ xin giảm nhẹ hình phạt, mặc dù có xuất trình thêm tình tiết giảm nhẹ có cha và ông, bà là người có công với Cách mạng nhưng mức án 01 (một) năm tù đối với bị cáo Ngô Bá Đ mà Tòa án cấp sơ thẩm đã tuyên phạt là phù hợp, tương xứng với tính chất, mức độ hành vi phạm tội của các bị cáo gây ra. Nên đề nghị Hội đồng xét xử áp dụng điểm a khoản 1 Điều 355 Bộ luật tố tụng hình sự, không chấp nhận kháng cáo của bị cáo Đ và giữ nguyên bản án sơ thẩm.

Bào chữa cho bị cáo Đ, luật sư thống nhất với tội danh và khung hình phạt Viện kiểm sát truy tố nên không tranh luận. Luật sư chỉ phân tích, đề nghị Hội đồng xét xử xem xét: Gia đình bị cáo có công với cách mạng, có ông nội và bà ngoại được Nhà nước tặng thưởng huân chương kháng chiến trong thời kỳ chống Mỹ và cha ruột được tặng Huy chương vì an ninh Tổ quốc; đây là những tình tiết giảm nhẹ mới theo quy định tại điểm x Khoản 1 và Khoản 2 Điều 51 Bộ luật hình sự 2015 (sửa đổi, bổ sung năm 2017). Bản thân bị cáo là sinh viên, phạm tội lần đầu, thời gian được tại ngoại đến nay chấp hành tốt, không vi phạm pháp luật. Do đó, cho bị cáo hưởng án treo đã có tác dụng răn đe, giáo dục bị cáo, cho bị cáo một cơ hội để làm lại cuộc đời.

Bị cáo không tranh luận bổ sung, chỉ nói lời sau cùng xin được hưởng án treo để có điều kiện được tiếp tục học tập và quyết tâm không vi phạm pháp luật.

Căn cứ vào các chứng cứ và tài liệu đã được thẩm tra tại phiên tòa; căn cứ vào kết quả tranh luận tại phiên tòa, trên cơ sở xem xét đầy đủ, toàn diện chứng cứ, ý kiến của Kiểm sát viên và 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:

Tại phiên tòa hôm nay, bị cáo Ngô Bá Đ đã khai nhận toàn bộ hành vi phạm tội của mình như nội dung bản án sơ thẩm, bản cáo trạng; phù hợp với các tài liệu chứng cứ có trong hồ sơ vụ án như: biên bản bắt người phạm tội quả tang, biên bản thu giữ đồ vật – tài liệu, lời khai người làm chứng, bản kết luận giám định cùng các tài liệu, biên bản về hoạt động tố tụng của Cơ quan điều tra.

Đủ cơ sở để kết luận: vào ngày 19/9/2017, bị cáo Ngô Bá Đ đã có hành vi mua 09 viên thuốc lắc cất giữ trái phép nhằm mục đích sử dụng vào dịp sinh nhật thì bị cơ quan Công an phát hiện bắt quả tang thu giữ cùng vật chứng.

Vật chứng thu giữ của bị cáo Đ: Theo bản kết luận giám định số 1564/KLGD-H ngày 12 tháng 10 năm 2017 của Phòng kỹ thuật hình sự Công an Thành phố Hồ Chí Minh, có khối lượng 2,65g (hai phẩy sáu năm gam), loại MDMA.

Với trọng lượng ma túy đã cất giấu trái phép và hành vi của bị cáo Ngô Bá Đ, Tòa án cấp sơ thẩm đã tuyên bố và xét xử bị cáo Ngô Bá Đ phạm tội “Tàng trữ trái phép chất ma túy” là có căn cứ, đúng người, đúng tội; tội phạm và hình phạt được quy định tại Khoản 1 Điều 194 Bộ luật hình sự năm 1999 (được sửa đổi, bổ sung năm 2009) và có đầy đủ yếu tố cấu thành tội “Tàng trữ trái phép chất ma túy” theo quy định tại Khoản 1 Điều 249 Bộ luật hình sự năm 2015 (sửa đổi, bổ sung năm 2017).

Sau khi xét xử sơ thẩm, ngày 01/02/2018, bị cáo có đơn kháng cáo là làm trong thời hạn luật định và hợp lệ.

Về nội dung đơn kháng cáo: Khi quyết định hình phạt, Tòa án cấp sơ thẩm đã nhận định về các tình tiết như: bị cáo là sinh viên có nhân thân tốt, thành khẩn khai báo, ăn năn hối cải; phạm tội lần đầu chưa có tiền án, tiền sự để giảm nhẹ một phần hình phạt cho bị cáo Đ theo quy định tại điểm s Khoản 1 và Khoản 2 Điều 51 Bộ luật hình sự năm 2015 (sửa đổi, bổ sung năm 2017).

Xét, mặt dù tại phiên tòa, bị cáo Đ có xuất trình tài liệu về việc gia đình có công với Cách mạng, có ông nội và bà ngoại được Nhà nước tặng thưởng Huân chương kháng chiến trong thời kỳ chống Mỹ và cha ruột được tặng Huy chương vì an ninh Tổ quốc, đây là tình tiết giảm nhẹ theo quy định tại Khoản 2 Điều 51 Bộ luật hình sự năm 2015 (sửa đổi, bổ sung năm 2017) và đã được Tòa án cấp sơ thẩm áp dụng khi quyết định hình phạt đối với bị cáo.

Tuy nhiên, việc Tòa án cấp sơ thẩm áp dụng Khoản 1 Điều 249 Bộ luật hình sự 2015 (sửa đổi, bổ sung năm 2017) để xét xử đối với bị cáo Ngô Bá Đ là chưa chính xác, gây bất lợi cho người phạm tội nhưng không làm thay đổi bản

chất vụ án và khung hình phạt xét xử đối với bị cáo nên không cần thiết phải hủy, sửa bản án sơ thẩm. Lẽ ra khi xét xử, cấp sơ thẩm chỉ áp dụng các quy định có lợi cho bị cáo khi quyết định hình phạt theo quy định tại Nghị quyết số 41/2017/QU14 ngày 20/6/2017 của Quốc hội và Khoản 3 Điều 7, Khoản 1 Điều 249 Bộ luật hình sự 2015 (sửa đổi, bổ sung năm 2017).

Bị cáo Ngô Bá Đ có hành vi tàng trữ trái phép 2,65g loại MDMA để sử dụng, theo đó: hành vi tàng trữ trái phép chất ma túy MDMA có khối lượng từ 0,1 gam đến dưới 05 gam bị xét xử theo quy định tại điểm c Khoản 1 Điều 249 Bộ luật hình sự 2015 (sửa đổi, bổ sung năm 2017); còn theo quy định tại Bộ luật hình sự 1999 (sửa đổi, bổ sung năm 2009) thì hành vi tàng trữ trái phép chất ma túy MDMA có khối lượng từ 01 gam đến dưới 20 gam chỉ chịu trách nhiệm hình sự theo quy định tại Khoản 1 Điều 194 Bộ luật hình sự năm 1999 (sửa đổi, bổ sung năm 2009). Do đó, với loại ma túy MDMA bị cáo Đ tàng trữ thì việc xét xử bị cáo theo quy định về tội danh tương ứng của Bộ luật hình sự 2015 (sửa đổi, bổ sung năm 2017) là gây bất lợi cho người phạm tội. Tòa án cấp sơ thẩm cần nghiêm túc rút kinh nghiệm trong việc áp dụng pháp luật.

Xét tính chất, mức độ phạm tội và nhân thân của bị cáo Đ, thì mức án Tòa án cấp sơ thẩm đã xử phạt bị cáo Ngô Bá Đ 01 (một) năm tù là thỏa đáng, đã xem xét các quy định có lợi cho bị cáo khi quyết định hình phạt theo quy định tại Nghị quyết số 41/2017/QU14 ngày 20/6/2017 của Quốc hội và Khoản 3 Điều 7, Khoản 1 Điều 249 Bộ luật hình sự 2015 (sửa đổi, bổ sung năm 2017); mới đủ tác dụng để răn đe giáo dục bị cáo nói riêng và công tác đấu tranh phòng chống tội phạm chung.

Ý kiến của luật sư về hình phạt và cho bị cáo Đ hưởng thêm tình tiết giảm nhẹ theo quy định tại điểm s Khoản 1 Điều 51 Bộ luật hình sự 2015 (sửa đổi, bổ sung năm 2017) là chưa phù hợp với quy định của pháp luật như nhận định nêu trên của Hội đồng xét xử nên không được chấp nhận

Xét, bị cáo Đ xin giảm nhẹ hình phạt và hưởng án treo nhưng không có cơ sở pháp luật và không đủ điều kiện để được xem xét hưởng án treo theo quy định tại Nghị quyết số 01/NQ-HĐTP ngày 06/11/2013 của Hội đồng Thẩm phán Tòa án nhân dân Tối cao; nên không chấp nhận kháng cáo của bị cáo Đ và giữ nguyên bản án sơ thẩm.

Các vấn đề khác của bản án sơ thẩm không có kháng cáo, kháng nghị đã có hiệu lực pháp luật kể từ ngày hết thời hạn kháng cáo, kháng nghị.

Vì các lẽ trên;

QUYẾT ĐỊNH:

Căn cứ vào điểm a Khoản 1 Điều 355 Bộ luật Tố tụng hình sự 2015.

Không chấp nhận kháng cáo của bị cáo Ngô Bá Đ, giữ nguyên bản án sơ thẩm.

Tuyên bố bị cáo Ngô Bá Đ phạm tội: “Tàng trữ trái phép chất ma túy”

Áp dụng Khoản 1 Điều 194 Bộ luật Hình sự năm 1999 (sửa đổi bổ sung năm 2017); điểm s Khoản 1 và Khoản 2 Điều 51 Bộ luật Hình sự năm 2015 (sửa đổi, bổ sung năm 2017).

Xử phạt: Bị cáo Ngô Bá Đ 01 (một) năm tù.

Thời hạn tù tính kể từ ngày bắt bị cáo thi hành án nhưng được khấu trừ thời gian đã bị tạm giữ từ ngày 19/9/2017 đến ngày 27/9/2017.

Bị cáo phải chịu án phí hình sự phúc thẩm là 200.000đ (hai trăm nghìn đồng).

Các quyết định khác của bản án hình sự 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.

THÀNH PHẦN HỘI ĐỒNG XÉT XỬ

**THẨM PHÁN
CHỦ TỌA PHIÊN TÒA**