

**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: 363/2023/HS-PT

Ngày: 23-10-2023

**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 Văn Hậu.

Các Thẩm phán: 1/ Ông Phạm Viết Hùng.

2/ Ông Phan Thanh Nguyễn.

- Thư ký phiên tòa: Ông Bùi Huy Phúc - 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: Ông Trần Hải Nam - Kiểm sát viên.

Ngày 23 tháng 10 năm 2023, tại Tòa án nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự phúc thẩm thụ lý số 342/2023/TLPT-HS ngày 04 tháng 10 năm 2023 đối với bị cáo Lê Thị Phương H, do có kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân Quận 8, Thành phố Hồ Chí Minh đối với bản án hình sự sơ thẩm số 110/2023/HSST ngày 31/7/2023 của Tòa án nhân dân Quận 8, Thành phố Hồ Chí Minh.

- Bị cáo bị kháng nghị:

Họ và tên: **Lê Thị Phương H**, sinh năm 1993 tại Thành phố Hồ Chí Minh; Nơi cư trú: đường P, Phường M, Quận T, Thành phố Hồ Chí Minh; Nghề nghiệp: Nội trợ; Trình độ học vấn: Lớp 10/12; Dân tộc: Kinh; Giới tính: Nữ; Tôn giáo: Không; Quốc tịch: Việt Nam; Con ông Lê Văn T và bà Nguyễn Thị Phương O; CH là Nguyễn Minh K và có 03 con, đứa lớn nhất sinh năm 2012, đứa nhỏ nhất sinh năm 2022; Tiền án, tiền sự: Không; Bị cáo tại ngoại. 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:

Vào lúc 18 giờ 30 phút, ngày 12/7/2022, Đội Cảnh sát điều tra tội phạm về ma túy Công an Quận 8 đi tuần tra đến trước nhà đường P, Phường M, Quận

T thì phát hiện một nam thanh niên có biểu hiện nghi vấn liên quan đến ma túy đang từ trong căn nhà này đi ra. Công an yêu cầu người thanh niên đứng lại để kiểm tra thì người thanh niên này ném xuống đất 01 gói nylon có chứa tinh thể không màu rồi bỏ chạy. Công an Quận 8 phối hợp cùng Công an Phường 12, Quận 8 tiến hành kiểm tra hành chính căn nhà đường P, Phường 12, Quận 8 và tại thời điểm kiểm tra thì trong phòng ngủ trên gác có mặt Lê Thị Phương H. Qua kiểm tra Công an thu giữ trên giường trong phòng ngủ của H 01 hộp nhựa màu xanh, đựng 02 gói nylon chứa tinh thể không màu; thu giữ dưới sàn nhà trong phòng của H 01 hộp giấy màu đỏ, đựng 01 hộp giấy màu đen và bên trong có 01 gói nylon chứa tinh thể không màu; thu giữ 01 cân tiểu ly, 01 ống hút nhựa, 01 cây kéo, 01 điện thoại di động Iphone và số tiền 200.000 đồng. H khai nhận 02 gói nylon chứa tinh thể không màu là ma túy tổng hợp của H và CH là Nguyễn Minh K mua để bán lại, nên Đội Cảnh sát điều tra đưa H cùng toàn bộ vật chứng về trụ sở Công an Phường 12, Quận 8 lập biên bản bắt người phạm tội quả tang.

Theo Bản kết luận giám định số 4038/KL-KTHS ngày 20/7/2022 của Phòng kỹ thuật hình sự Công an Thành phố Hồ Chí Minh kết luận: Tinh thể không màu trong 01 gói nylon được niêm phong bên ngoài có chữ ký ghi tên Lê Thị Phương H và hình dấu Công an Phường 12, Quận 8 (m1) là ma túy ở thể rắn, loại Methamphetamine, có khối lượng 0,4417g; tinh thể không màu trong 02 gói nylon để trong 01 hộp nhựa màu xanh niêm phong, bên ngoài có chữ ký ghi tên Lê Thị Phương H và hình dấu Công an Phường 12, Quận 8 (m2) là ma túy ở thể rắn, loại Methamphetamine, có tổng khối lượng 0,2469g; tinh thể không màu trong 01 gói nylon để trong 01 hộp giấy màu đen niêm phong, bên ngoài có chữ ký ghi tên Lê Thị Phương H và hình dấu Công an Phường 12, Quận 8 (m3) là ma túy ở thể rắn, loại Methamphetamine, có khối lượng 3,9355g.

Đến khoảng 17 giờ 30 phút ngày 12/9/2022, Đội Cảnh sát điều tra tội phạm về ma túy Công an Quận 8 đi tuần tra đến trước nhà số 854 T, Phường N, Quận T thì phát hiện Nguyễn Minh K có biểu hiện nghi vấn liên quan đến ma túy nên yêu cầu K dừng xe để kiểm tra. Qua kiểm tra, Công an Quận 8 thu giữ 01 hộp nhựa màu trắng, bên trong có 01 gói nylon chứa tinh thể không màu để trong túi quần phía trước, bên trái của K đang mặc. K khai nhận là ma túy tổng hợp của K dùng để bán, nên Công an đưa K cùng toàn bộ vật chứng về trụ sở Công an Phường 5, Quận 8 lập biên bản bắt người phạm tội quả tang, đồng thời thu giữ của K 01 điện thoại di động và 01 xe gắn máy biển số 59L2-947.08.

Theo Bản kết luận giám định số 5416/KL-KTHS ngày 20/9/2022 của Phòng kỹ thuật hình sự Công an Thành phố Hồ Chí Minh kết luận: Tinh thể không màu trong 01 gói nylon để trong 01 hộp nhựa màu trắng, được niêm phong, bên ngoài có chữ ký ghi tên Nguyễn Minh K và hình dấu Công an

Phường 5, Quận 8 (m), là ma túy ở thể rắn, loại Methamphetamine, có khối lượng 9,7946g.

Tại Cơ quan điều tra Công an Quận 8, Lê Thị Phương H và Nguyễn Minh K khai nhận: Do cần tiền tiêu xài nên H và K nảy sinh ý định mua ma túy tổng hợp về bán lại để kiếm tiền lời. Ngày 12/7/2022, H liên lạc với Từ Hiếu H1 hỏi mua ma túy tổng hợp thì Hòa đồng ý bán, nên H nói K đến gặp H1 mua 01 gói ma túy tổng hợp với giá 2.000.000 đồng mang về cho H. H đem gói ma túy này lên phòng ngủ trên gác rồi phân chia một ít vào 03 gói nylon đựng trong 01 hộp nhựa màu xanh để trên giường, số ma túy còn lại thì H cho vào 01 hộp giấy màu đen, cất trong một hộp giấy màu đỏ và để dưới sàn nhà. Khoảng 18 giờ 20 phút ngày 12/7/2022 có một nam thanh niên đến hỏi H mua 01 gói ma túy tổng hợp với giá 200.000 đồng, khi người thanh niên đi ra đến trước cửa nhà thì gặp Công an nên ném gói ma túy và bỏ chạy. Đến khoảng 18 giờ 30 phút cùng ngày khi H đang ở trong phòng ngủ thì Công an đến kiểm tra hành chính và thu giữ các gói ma túy mà H đã để trong phòng ngủ, nên lập biên bản bắt người phạm tội quả tang. Riêng Nguyễn Minh K bỏ trốn và đến khoảng 15 giờ 30 phút ngày 12/9/2022 K nhận được cuộc điện thoại của một nam thanh niên tên D hỏi mua ma túy tổng hợp với giá 5.800.000 đồng thì K đồng ý bán. Sau đó, K sử dụng điện thoại di động gọi cho người có tên Hải để hỏi mua ma túy tổng hợp với giá 5.000.000 đồng thì Hải hẹn K đến đầu hẻm 48 H, Phường M, Quận T để giao nhận. K điều khiển xe gắn máy Honda Vision, biển số 59L2-947.08 đến gặp Hải để nhận ma túy và khoảng 17 giờ 30 phút cùng ngày khi K đang điều khiển xe gắn máy trên đến trước số 854 T, Phường N, Quận T để bán ma túy cho D thì bị Công an phát hiện, bắt quả tang.

H và K cùng khai nhận từ tháng 9/2021 và đến ngày 12/7/2022 thì H và K đã có khoảng 79 lần mua ma túy của Từ Hiếu H1 để bán lại cho người nghiện và số tiền thu lợi từ việc bán ma túy ước lượng khoảng 39.000.000 đồng. Do việc mua bán ma túy không ghi chép nên không nhớ được thời gian, địa điểm của các lần đã mua ma túy của H1, cũng như thời gian, địa điểm mà H và K đã bán lại ma túy cho người khác.

Từ Hiếu H1 không thừa nhận có hành vi bán ma túy cho Nguyễn Minh K và Lê Thị Phương H. Do ngoài lời khai của H và K thì Cơ quan điều tra không thu giữ được tài liệu, chứng cứ nào khác có liên quan đến hành vi Hòa bán ma túy cho H và K, nên Cơ quan điều tra và Viện kiểm sát không truy cứu trách nhiệm hình sự đối với H1.

Đối với người tên Hải bán ma túy cho Nguyễn Minh K và những người mua ma túy của H và K, do chưa xác định được nhân thân và lai lịch nên Cơ quan điều tra không lấy được lời khai.

Về vật chứng thu giữ:

- 03 gói niêm phong bên ngoài chữ ký ghi tên Lê Thị Phương H, hình dấu Công an Phường 12, Quận 8 và chữ ký giám định viên Lê Thị Hằng; 01 gói niêm phong bên ngoài chữ ký ghi tên Nguyễn Minh K, hình dấu Công an Phường 5, Quận 8 và chữ ký giám định viên Nguyễn Thanh Điền.

- 01 cân tiểu ly; 01 ống hút nhựa; 01 cây kéo; 01 điện thoại di động Iphone, gắn sim số 038.793.7463; số tiền 200.000 đồng và 01 xe gắn máy Honda Vision, biển số: 59L2-947.08, do Lê Thị Phương H đứng tên, có dùng vào việc phạm tội.

- 01 điện thoại di động, gắn sim số 0933.553.102 của Nguyễn Minh K, có dùng vào việc phạm tội.

Tại bản cáo trạng số 51/CT-VKS-Q8 ngày 07/3/2023, Viện kiểm sát nhân dân Quận 8, Thành phố Hồ Chí Minh đã truy tố Lê Thị Phương H về tội “Mua bán trái phép chất ma túy” theo điểm b khoản 2 Điều 251; truy tố Nguyễn Minh K về tội “Mua bán trái phép chất ma túy” theo điểm b, i khoản 2 Điều 251 của Bộ luật Hình sự năm 2015, sửa đổi, bổ sung năm 2017.

Tại bản án hình sự sơ thẩm số 110/2023/HSST ngày 31/7/2023 của Tòa án nhân dân Quận 8, Thành phố Hồ Chí Minh đã quyết định:

Căn cứ vào khoản 1 Điều 251; điểm s khoản 1 và khoản 2 Điều 51; Điều 38; Điều 50; Điều 58 của Bộ luật hình sự năm 2015, sửa đổi, bổ sung năm 2017:

Xử phạt: Bị cáo Lê Thị Phương H 05 (năm) năm tù, về tội “Mua bán trái phép chất ma túy”. Thời hạn tù tính từ ngày bắt bị cáo chấp hành án.

Ngoài ra, bản án hình sự sơ thẩm còn xử phạt đối với Nguyễn Minh K, tuyên xử lý vật chứng, về án phí và quyền kháng cáo của các bị cáo.

Sau khi xét xử sơ thẩm, ngày 14/8/2023 Viện kiểm sát nhân dân Quận 8, Thành phố Hồ Chí Minh ban hành Quyết định kháng nghị phúc thẩm số 01/QĐ-VKS-Q8, kháng nghị một phần bản án số 110/2023/HSST ngày 31/7/2023 của Tòa án nhân dân Quận 8, Thành phố Hồ Chí Minh. Theo Quyết định kháng nghị thì tại Cơ quan điều tra bị cáo Lê Thị Phương H và bị cáo Nguyễn Minh K khai nhận từ tháng 9/2021 đến ngày 12/7/2022 đã có khoảng 79 lần mua ma túy của Từ Hiếu H1 để bán và số tiền thu lợi từ việc bán ma túy là 39 triệu đồng, nhưng bản án sơ thẩm nhận định chỉ có cơ sở xác định bị cáo Lê Thị Phương H bán ma túy 01 lần và áp dụng khoản 1 Điều 251, điểm s khoản 1 Điều 51 của Bộ luật này xử phạt bị cáo Lê Thị Phương H 05 năm tù là không đúng với lời khai nhận của bị cáo H và các chứng cứ có trong hồ sơ vụ án. Mức hình phạt đối với bị cáo H chưa tương xứng với tính chất, mức độ nguy hiểm do hành vi bị cáo gây ra, đề nghị Tòa án cấp phúc thẩm áp dụng điểm b khoản 2 Điều 251 của Bộ luật Hình sự năm 2015, sửa đổi, bổ sung năm 2017 để xét xử đối với bị cáo Lê Thị Phương H và tăng hình phạt đối với bị cáo H. Kháng nghị còn đề nghị buộc bị cáo H và bị cáo K phải nộp lại số tiền thu lợi bất chính là 39 triệu đồng.

Tại phiên tòa phúc thẩm, bị cáo Lê Thị Phương H khai nhận hành vi phạm tội như đã nêu trên.

Đại diện Viện kiểm sát nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh phát biểu quan điểm xử lý vụ án như sau:

Tại phiên tòa phúc thẩm, bị cáo Lê Thị Phương H thừa nhận đã cùng H1 mua bán trái phép chất ma túy nhiều lần. Lời khai của bị cáo tại phiên tòa phúc thẩm phù hợp với các tài liệu, chứng cứ có trong hồ sơ vụ án, nên có đủ cơ sở để khẳng định: Bị cáo Lê Thị Phương H và bị cáo Nguyễn Minh K từ tháng 9/2021 đến ngày 12/7/2022 đã có khoảng 79 lần mua ma túy của Từ Hiếu H1 để bán và thu lợi từ việc bán ma túy số tiền 39 triệu đồng. Tuy nhiên, Tòa án nhân dân Quận 8, Thành phố Hồ Chí Minh đã áp dụng khoản 1 Điều 251 của Bộ luật Hình sự năm 2015, sửa đổi, bổ sung năm 2017 để xử phạt bị cáo Lê Thị Phương H 05 (năm) năm tù, về tội “Mua bán trái phép chất ma túy” là không có căn cứ, trái luật. Do đó, kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân Quận 8, Thành phố Hồ Chí Minh là có căn cứ chấp nhận.

Đại diện Viện kiểm sát Thành phố Hồ Chí Minh đề nghị Hội đồng xét xử chấp nhận toàn bộ kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân Quận 8, Thành phố Hồ Chí Minh, áp dụng điểm b khoản 2 Điều 251 của Bộ luật Hình sự năm 2015, sửa đổi, bổ sung năm 2017, xử phạt bị cáo Lê Thị Phương H từ 07 – 08 năm tù và tuyên tịch thu số tiền thu lợi bất chính là 39 triệu đồng theo quy định của pháp luật.

Bị cáo Lê Thị Phương H không trình bày ý kiến tranh luận với đại diện Viện kiểm sát và trong lời nói sau cùng, bị cáo xin Tòa giảm nhẹ hình phạt cho 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 phúc thẩm nhận định như sau:

[1] Kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân Quận 8, Thành phố Hồ Chí Minh ban hành trong thời hạn luật định, phù hợp với quy định tại Điều 336 và Điều 337 của Bộ luật Tố tụng hình sự năm 2015, nên được chấp nhận xem xét theo trình tự phúc thẩm.

[2] Tại phiên tòa phúc thẩm, bị cáo Lê Thị Phương H khai nhận từ tháng 9/2021 cho đến ngày 12/7/2022 bị cáo cùng CH là bị cáo Nguyễn Minh K đã mua ma túy của Từ Hiếu H1 khoảng 79 lần để bán lại cho những người nghiện và số tiền thu lợi bất chính từ hành vi mua bán trái phép chất ma túy là khoảng 39 triệu đồng, trong đó lần cuối cùng là ngày 12/7/2022, bị cáo mua 4,6241g chất ma túy, loại Methamphetamine, với giá 2.000.000 đồng. Lời khai của bị cáo tại phiên tòa phúc thẩm phù hợp với lời khai của bị cáo và bị cáo Nguyễn Minh

K tại Cơ quan điều tra và tại phiên tòa sơ thẩm nên có đủ căn cứ để xác định: Từ tháng 9/2021 cho đến ngày 12/7/2022 bị cáo cùng với bị cáo Nguyễn Minh K đã rất nhiều lần mua ma túy để bán lại cho những người nghiện và số tiền thu lợi từ hành vi mua bán trái phép chất ma túy là 39 triệu đồng. Hành vi của bị cáo H đã đủ yếu tố cấu thành tội “Mua bán trái phép chất ma túy”, tội phạm và hình phạt được quy định tại điểm b khoản 2 Điều 251 của Bộ luật Hình sự năm 2015, sửa đổi, bổ sung năm 2017. Tòa án cấp sơ thẩm cho rằng ngoài lời khai của hai bị cáo thì Cơ quan điều tra không có chứng cứ nào để chứng minh các bị cáo mua ma túy của Từ Hiếu H1 79 lần, nên căn cứ khối lượng chất ma túy mà bị cáo H bán cho người thanh niên vào ngày 12/7/2022 và khối lượng chất ma túy mà Công an thu giữ khi khám xét nơi ở của bị cáo vào ngày 12/7/2022, tổng cộng là 4,6241 gam, loại Methamphetamine để xét xử bị cáo H về tội “Mua bán trái phép chất ma túy”, theo khoản 1 Điều 251 của Bộ luật hình sự năm 2015, sửa đổi, bổ sung năm 2017 là không chính xác. Bởi lẽ, lời khai của các bị cáo phù hợp với nhau về thời gian bắt đầu mua bán trái phép chất ma túy là từ tháng 9 năm 2021 cho đến ngày 12/7/2022, phù hợp với nhau về số tiền thu lợi từ hành vi mua bán trái phép chất ma túy, nên lời khai của các bị cáo về hành vi phạm tội của chính mình là có căn cứ. Còn lời khai của các bị cáo đối với người bán ma túy là Từ Hiếu H1, do Cơ quan điều tra chưa thu thập được đầy đủ chứng cứ buộc tội đối với người này nên chưa xem xét, truy cứu trách nhiệm hình sự, nhưng không vì lẽ đó mà bác bỏ lời khai của các bị cáo về số lần mua bán trái phép chất ma túy và số tiền thu lợi từ hành vi mua bán trái phép chất ma túy mà các bị cáo đã tự giác khai nhận. Do đó, chấp nhận kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân Quận 8, Thành phố Hồ Chí Minh, áp dụng điểm b khoản 2 Điều 251 của Bộ luật Hình sự năm 2015, sửa đổi, bổ sung năm 2017 để xét xử đối với bị cáo Lê Thị Phương H.

[3] Về tình tiết tăng nặng, giảm nhẹ trách nhiệm hình sự: Bị cáo Lê Thị Phương H không có tình tiết tăng nặng; quá trình điều tra và tại phiên tòa sơ thẩm, phúc thẩm, bị cáo khai báo thành khẩn, ăn năn hối cải với hành vi phạm tội của mình; lúc phạm tội bị cáo đang mang thai và hiện tại bị cáo là người đang trực tiếp nuôi 03 con chưa thành niên, trong đó có 01 con dưới 36 tháng tuổi, nên được áp dụng tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự theo quy định tại điểm s, n khoản 1 và khoản 2 Điều 51 của Bộ luật Hình sự năm 2015, sửa đổi, bổ sung năm 2017.

[4] Về biện pháp tư pháp: Quá trình mua bán trái phép chất ma túy bị cáo H và bị cáo Nguyễn Minh K đã thu lợi được 39 triệu đồng. Đây là số tiền mà các bị cáo phạm tội mà có, nên căn cứ Điều 47 của Bộ luật Hình sự năm 2015, sửa đổi, bổ sung năm 2017 tuyên tịch thu, sung vào ngân sách Nhà nước.

[5] Về án phí: Bị cáo không phải chịu tiền án phí hình sự phúc thẩm.

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH:

Căn cứ điểm b khoản 1 Điều 355 và điểm a khoản 2 Điều 357 của Bộ luật Tố tụng hình sự năm 2015:

Chấp nhận kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân Quận 8, Thành phố Hồ Chí Minh. Sửa bản án hình sự sơ thẩm số 110/2023/HSST ngày 31/7/2023 của Tòa án nhân dân Quận 8, Thành phố Hồ Chí Minh.

Căn cứ vào điểm b khoản 2 Điều 251; điểm s, n khoản 1, khoản 2 Điều 51 và Điều 58 của Bộ luật hình sự năm 2015, sửa đổi, bổ sung năm 2017:

Xử phạt: Bị cáo Lê Thị Phương H 07 (Bảy) năm tù, về tội “Mua bán trái phép chất ma túy”. Thời hạn tù tính từ ngày bắt bị cáo chấp hành án.

Về biện pháp tư pháp:

Căn cứ Điều 47 của Bộ luật hình sự năm 2015, sửa đổi, bổ sung năm 2017:

Buộc bị cáo Lê Thị Phương H và bị cáo Nguyễn Minh K phải nộp lại số tiền 39.000.000 (Ba mươi chín triệu) đồng, để sung vào ngân sách Nhà nước.

Về án phí:

Căn cứ vào Nghị quyết số 326/2016/UBTVQH14 ngày 30/12/2016 của Quốc hội quy định về mức thu, miễn, giảm, thu, nộp, quản lý và sử dụng án phí và lệ phí Tòa án:

Bị cáo không phải chịu tiền 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 :

- TANDTC; (1)
- TAND Cấp Cao tại TP.HCM; (1)
- VKSND TP .HCM; (3)
- VKSND Quận 8; (1)
- P. PC27 – CATP; (1)
- Bị cáo; (9)
- THA Quận 8; (1)
- TAND Quận 8; (1)
- Công an Quận 8; (1)
- UBND nơi BC cư trú; (1)
- Sở tư pháp; (1)
- Lưu, Tòa hình sự, hồ sơ. (25) (4)

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

Nguyễn Văn Hậu