

Bản án số: 371/2021/HS-PT
Ngày 01 tháng 11 năm 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: Bà Trần Thị Thúy Hồng.

Các thẩm phán: Ông Chung Văn Kết

Bà Trần Thị Hòa Hiệp

- Thư ký phiên tòa: bà Nguyễn Tường Vi - 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 Đoàn Văn Vâng - Kiểm sát viên cao cấp.

Ngày 01 tháng 11 năm 2021 tại trụ sở Tòa án nhân dân cấp cao tại Thành phố Hồ Chí Minh xét xử phúc thẩm vụ án hình sự thụ lý số: 87/2021/TLPT-HS ngày 04 tháng 02 năm 2021 đối với bị cáo Lương Đăng S do có kháng cáo của bị cáo đối với Bản án hình sự sơ thẩm số 537/2020/HS-ST ngày 31/12/2020 của Tòa án nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh.

Bị cáo có kháng cáo: Lương Đăng Siêu N, sinh ngày 14 tháng 8 năm 1995 tại Đồng Tháp; nơi đăng ký thường trú: Ấp 1, xã A, huyện T, tỉnh Đồng Tháp; chỗ ở: Số 154 Dương Bá T, phường X, quận Y, Thành phố Hồ Chí Minh; nghề nghiệp: Không; trình độ văn hóa: Lớp 12/12; dân tộc: Kinh; giới tính: nam; tôn giáo: Không; quốc tịch: Việt Nam; con ông Lương Văn L (chết) và bà Đặng Thị Bé B; vợ, con: Không; tiền án, tiền sự: không; nhân thân: Chưa từng bị kết án và xử phạt vi phạm hành chính; bị bắt, tạm giam từ ngày 30/6/2020 (có mặt tại phiên tòa).

-Người bào chữa cho bị cáo: Ông Nguyễn Mạnh P, ông Nguyễn Huỳnh Văn K, bà Nguyễn Thị Huyền T, -Luật sư Văn phòng Luật sư H thuộc Đoàn Luật sư Thành phố Hồ Chí Minh (ông P, ông K có mặt, bà T vắng mặt)

Ngoài ra còn có bị cáo Nguyễn Quốc H không có kháng cáo và không bị kháng nghị.

NỘI DUNG VỤ ÁN:

Theo các tài liệu có trong hồ sơ vụ án và diễn Bết tại phiên tòa, nội dung vụ án được tóm tắt như sau:

Vào lúc 20 giờ 35 phút ngày 30/6/2020, tại giao lộ đường 38 đường Q, phường T, Quận 2, Thành phố Hồ Chí Minh, Công an Quận 2 bắt quả tang Lương Đăng Siêu N đang điều khiển xe máy Bết số 66N1-150.60, có hành vi cất giấu ma

túy để bán. Thu giữ trong túi áo khoác của N 01 gói nylon chứa tinh thể không màu, kết quả giám định là ma túy ở thể rắn, có khối lượng 10,0478 gam loại Ketamine và 01 gói nylon chứa 15 viên nén màu xanh, kết quả giám định là ma túy thể rắn, có khối lượng 5,2773 gam loại MDMA. Tiến hành khám xét khẩn cấp nơi ở của N, tại số 154 Dương Bá T, Phường X, quận Y, thu giữ: 01 hộp giấy hình chữ nhật hiệu CHATEAU BERGER, bên trong có 45 gói nylon hàn kín (29 gói chứa tinh thể không màu, 16 gói nylon chứa bột màu trắng) kết quả giám định là ma túy ở thể rắn, có khối lượng 46,6523gam, loại Ketamine và 01 gói nylon chứa bột màu trắng kết quả giám định là ma túy ở thể rắn, có khối lượng 30,8324gam, loại Ketamine. Kết quả giám định toàn bộ ma túy đã thu giữ theo Bản Kết luận giám định số 1125/KLGD-H và 1138/KLGD-H ngày 09/7/2020 của Phòng kỹ thuật hình sự Công an Thành phố Hồ Chí Minh.

Quá trình điều tra, Lương Đăng Siêu N khai: Nguồn gốc số ma túy trên là của Nguyễn Quốc H. Ngày 30/6/2020, H mang 01 gói Ketamine và 15 viên nén màu xanh đến nhà N để bán cho khách với số tiền 13.750.000 đồng, ở khu vực Thảo Điền, Quận 2, H trả công cho N 1.250.000 đồng nếu giao được số ma túy trên. Trên đường N đi giao ma túy thì bị phát hiện bắt quả tang. Ngoài ra N đã bán và giao ma túy cho H được khoảng 10 lần, tiền công thu được 10.000.000 đồng.

Mở rộng điều tra, khoảng 14 giờ 35 phút ngày 01/7/2020, tại đường nội bộ chung cư Moonlight Bouleaved, số G Kinh Dương V, phường An Lạc A, quận B, Thành phố Hồ Chí Minh, Công an Quận 2 phát hiện bắt quả tang Nguyễn Quốc H đang điều khiển xe gắn máy Bền số 66M1-462.23 có hành vi cất giấu ma túy để bán. Thu giữ trong túi quần bên trái phía trước của H 01 gói nylon chứa tinh thể không màu, kết quả giám định là ma túy ở thể rắn, có khối lượng 5,318 gam loại Ketamine và 02 gói nylon chứa 73 viên nén màu xanh dương kết, quả giám định là ma túy ở thể rắn có khối lượng 25,6879 gam loại MDMA. Tiến hành khám xét khẩn cấp nơi ở của H, tại số 18-05 chung cư Moonlight Bouleaved, số 510 Kinh Dương Vương, phường An Lạc A, quận Bình Tân, thu giữ: - 03 gói nylon chứa tinh thể không màu, kết quả giám định là ma túy ở thể rắn, khối lượng 233,45 gam loại Ketamine; 01 gói nylon chứa 200 viên nén màu xanh dương, kết quả giám định là ma túy ở thể rắn, khối lượng 70,48gam loại MDMA; 01 gói nylon chứa 06 viên nén màu vàng, 01 viên nén màu xanh lá, 01 viên nén màu xanh dương, kết quả giám định là ma túy ở thể rắn, khối lượng 3,3497gam loại MDMA; tiền Việt Nam: 57.800.000 đồng. Kết quả giám định toàn bộ ma túy đã thu giữ của H theo Bản Kết luận giám định số 1139/KLGD-H ngày 09/7/2020 của Phòng kỹ thuật hình sự Công an Thành phố Hồ Chí Minh.

Quá trình điều tra, H khai nhận: H bắt đầu bán ma túy vào tháng 3/2019. Nguồn ma túy do H mua của người tên B (không rõ lai lịch), mỗi lần mua 20 gam Ketamine và 50 viên thuốc lắc, với giá 20.180.000 đồng, địa điểm giao ma túy tại khu vực sân chung cư Moonlight Bouleaved, số 510 Kinh Dương Vương, phường An Lạc A, quận Bình Tân, thanh toán tiền trực tiếp nếu B mang ma túy giao hoặc chuyển tiền vào tài khoản (không nhớ số tài khoản) do B cung cấp, nếu B cho người khác giao ma túy. Khoảng 20 ngày H mua ma túy của B 01 lần với số lượng ma túy như nêu trên. Từ tháng 4/2020, H mua ma túy của B với số lượng nhiều hơn được 03 lần. Cụ thể: 02 lần đầu H mua 100 gam Ketamine, 300 viên thuốc lắc với

giá 100.000.000 đồng; lần thứ 3 vào ngày 29/6/2020, mua 300 gam Ketamine và 300 viên thuốc lắc, với giá 243.000.000 đồng, địa điểm giao dịch và thanh toán như các lần trước. Sau khi nhận ma túy, H mang về nơi ở phân chia thành nhiều gói nhỏ để bán cho người nghiện, với giá 1.000.000 đồng/0,6gam Ketamine và 250.000 đồng/01 viên thuốc lắc, thu lợi tổng cộng 60.000.000 đồng. Ngày 01/7/2020, H mang ma túy đi bán cho khách thì bị phát hiện bắt quả tang.

Từ tháng 12/2019, việc mua bán ma túy của H có sự giúp sức của Lương Đăng Siêu N. Để thuận tiện cho việc mua bán ma túy, từ tháng 4/2020, H đã đưa ma túy cho N 04 đến 05 lần để mang về phân ra thành nhiều gói nhỏ, mỗi lần 50 gam Ketamine và 50 viên thuốc lắc. H giao cho N đi giao ma túy ở các khu vực Quận 2, 4, 8, khi có khách mua ma túy, H sẽ nhắn tin số điện thoại và địa chỉ của khách cho N, để N lấy ma túy từ nhà đi giao. H trả công cho N 30.000 đồng/viên thuốc lắc, 200.000 đồng/0,6gam Ketamine, nếu người mua ma túy là khách của N thì H trả công cho N 50.000 đồng/viên thuốc lắc và 300.000 đồng/0,6gam Ketamine.

Tại bản cáo trạng số 574/CT-VKS-P1 ngày 24/11/2020 Viện kiểm sát nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh đã truy tố bị cáo Nguyễn Quốc H về “Tội mua bán trái phép chất ma túy” theo điểm h khoản 4 Điều 251 và truy tố bị cáo Lương Đăng Siêu N về “Tội mua bán trái phép chất ma túy” theo điểm h khoản 3 Điều 251 Bộ luật Hình sự năm 2015, sửa đổi, bổ sung năm 2017.

- Tại Bản án hình sự sơ thẩm số: 537/2020/HS-ST ngày 31/12/2020 của Tòa án nhân dân thành phố Hồ Chí Minh đã quyết định:

Căn cứ điểm h khoản 3, khoản 5 Điều 251, điểm s, t khoản 1 Điều 51, điểm g khoản 1 Điều 52 Bộ luật Hình sự năm 2015, sửa đổi, bổ sung năm 2017;

Xử phạt bị cáo Lương Đăng Siêu N 15 (Mười lăm) năm tù về tội “Mua bán trái phép chất ma túy”. Thời hạn tù tính từ ngày 30/6/2020.

Phạt bổ sung bị cáo Lương Đăng Siêu N số tiền 10.000.000 đồng để nộp ngân sách nhà nước.

Ngoài ra Bản án sơ thẩm còn Quyết định về tội danh, hình phạt đối với bị cáo Nguyễn Quốc H; về xử lý vật chứng; Về án phí hình sự sơ thẩm và quyền kháng cáo, kháng nghị theo quy định của pháp luật.

- Ngày 14/01/2021 bị cáo Lương Đăng Siêu N có đơn kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt.

Tại phiên tòa phúc thẩm:

- Bị cáo Lương Đăng Siêu N khai nhận bản án sơ thẩm kết tội bị cáo phạm tội mua bán trái phép chất ma túy là không oan. Tuy nhiên bản án sơ thẩm xử phạt quá nghiêm khắc nên xin được giảm nhẹ một phần hình phạt. Tại phiên tòa hôm nay bị cáo có tình tiết giảm nhẹ mới do cha bị cáo là giáo viên được tặng kỷ niệm chương vì sự nghiệp giáo dục, bị cáo có giấy xác nhận hiến máu tình nguyện năm 2016.

Đại diện Viện Kiểm sát phát Bề quan điểm: Đơn kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt của bị cáo làm trong hạn luật định nên đủ điều kiện để xem xét theo trình

tự phúc thẩm. Căn cứ vào các tài liệu chứng cứ có trong hồ sơ, nhận thấy cấp sơ thẩm xét xử bị cáo về tội “mua bán trái phép chất ma túy” theo quy định tại điểm h khoản 3 Điều 251 Bộ luật hình sự và áp dụng các tình tiết tăng nặng, giảm nhẹ hình phạt như bản án đã tuyên là phù hợp với quy định của pháp luật. Tại phiên tòa hôm nay, bị cáo đưa ra các tình tiết giảm nhẹ, nhưng đây không phải là tình tiết giảm nhẹ đặc Biệt nên đề nghị Hội đồng xét xử bác đơn kháng cáo và giữ nguyên bản án sơ thẩm.

Luật sư Nguyễn Huỳnh Văn K bào chữa cho bị cáo: Tòa cấp sơ thẩm xét xử bị cáo N tội “Mua bán trái phép chất ma túy” là chưa đúng. Tại Bên bản đối chất, số ma túy bị bắt quả tang là do bị cáo H đưa cho bị cáo N đi giao nhưng chưa giao thì bị bắt quả tang. Trong quá trình điều tra, chỉ có một mình bị cáo được xác định mà không xác minh được người mua, bị cáo có ý thức việc mua bán, nhưng tội mua bán trái phép chất ma túy là tội có cấu thành vật chất, tức là phải có giao dịch diễn ra nên không đủ cơ sở để xét xử về tội “mua bán trái phép chất ma túy”. Bộ luật hình sự năm 2015 có sự thay đổi hơn so với Bộ luật hình sự năm 1999, các nghị định hướng dẫn Bộ luật hình sự năm 1999 đã hết hiệu lực thi hành nên về nguyên tắc phải áp dụng theo hướng có lợi cho bị cáo.

Số lượng ma túy bị thu giữ trên người N lúc bị bắt và số lượng thu giữ tại nhà N nhưng Tòa sơ thẩm xét xử tổng hợp cả hai khối lượng trên là không hợp lý. Vì số ma túy giữ ở nhà bị cáo N chỉ nhận cất giữ theo yêu cầu của H và số ma túy bị quả tang là do H đem từ nhà qua. Cơ quan điều tra xác định hai ma túy cùng loại nên quy kết số ma túy đang trữ ở nhà cũng là dùng để mua bán là suy diễn chủ quan. Trên đây là các điểm mà Tòa cấp sơ thẩm chưa xem xét thấu đáo, đề nghị Hội đồng xét xử xem xét giảm nhẹ hình phạt cho bị cáo.

Luật sư Nguyễn Mạnh Phong bào chữa cho bị cáo N: Bị cáo có nhân thân tốt, chưa có tiền án tiền sự, gia đình khó khăn. Cha bị cáo được nhà nước tặng kỷ niệm chương vì sự nghiệp giáo dục, chị ruột bị cáo cũng là giáo viên. Quá trình điều tra bị cáo thành khẩn khai báo, ăn năn hối cải. Bị cáo là đồng phạm chứ không phải là chủ mưu. Do đó, đề nghị Hội đồng xét xử xem xét không áp dụng các tình tiết tăng nặng và áp dụng các tình tiết 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 nhận định như sau:

[1] Đơn kháng cáo của bị cáo Lương Đăng Siêu N đảm bảo đúng hình thức và trong thời hạn luật định, đủ điều kiện để giải quyết theo thủ tục phúc thẩm.

[2] Lời khai của bị cáo Lương Đăng Siêu N tại phiên tòa phù hợp với Bên bắt người phạm tội quả tang, Bên bản thu giữ vật chứng, Bên bản ghi lời khai, Bên bản hỏi cung, lời khai người làm chứng, bản kết luận giám định cùng các chứng cứ khác có trong hồ sơ vụ án, có đủ cơ sở để kết luận: Khoảng 20 giờ 35 phút ngày 30/6/2020, tại giao lộ đường số 38 đường Q, phường T, Quận 2, Thành phố Hồ Chí Minh, Cảnh sát điều tra tội phạm về ma túy đã phát hiện, bắt quả tang bị cáo Lương Đăng S có hành vi cất giấu ma túy để bán có khối lượng 10,0478 gam loại Ketamin và 5,2773 gam loại MDMA. Khám xét nơi ở của Lương Đăng Siêu N

tại số 154 Dương Bá T, Phường X, quận Y, Thành phố Hồ Chí Minh thu giữ ma túy ở thể rắn có khối lượng 77,4847 gam Ketamine. Tất cả số ma túy thu giữ của bị cáo N đã được giám định tại Kết luận giám định số 1125/KLGD-H và 1138/GĐ-H ngày 09/7/2020 của Phòng kỹ thuật hình sự - Công an Thành phố Hồ Chí Minh.

Bị cáo N khai nguồn gốc ma túy bị bắt quả tang và thu giữ tại nhà của N là của Nguyễn Quốc H đưa cho N để N đem bán cho khách mua ma túy. Căn cứ Nghị định 19/2018/NĐ-CP ngày 2/02/2018 của Chính phủ quy định về việc tính tổng khối lượng hoặc thể tích chất ma túy tại một số điều của Bộ luật hình sự năm 2015 thì bị cáo N phải chịu trách nhiệm hình sự về hành vi mua bán ma túy trái phép với số lượng 5,2773 gam MDMA và 87,5325 gam Ketamine. Do đó bản án sơ thẩm đã tuyên bố bị cáo Lương Đăng Siêu N phạm tội “*Mua bán trái phép chất ma túy*” theo điểm h khoản 3 Điều 251 Bộ luật Hình sự năm 2015, được sửa đổi bổ sung năm 2017 là đúng người, đúng tội.

Tại phiên tòa phúc thẩm hôm nay, bị cáo khai nhận số lượng ma túy bị bắt quả tang do bị cáo đang vận chuyển để giao cho người mua ma túy và số lượng ma túy thu giữ tại nhà của bị cáo là do Nguyễn Quốc H giao cho bị cáo để bán và bị cáo giúp sức cho H bán ma túy từ tháng 12 năm 2019. Vì vậy người bào chữa cho bị cáo tại phiên tòa cho rằng bị cáo không thực hiện mua bán ma túy là không có cơ sở.

[3] Hành vi phạm tội của bị cáo rất nguy hiểm cho xã hội, xâm phạm hoạt động của Nhà nước trong việc quản lý và kiểm soát ma túy đã gây tác hại rất xấu đến trật tự trị an, là nguyên nhân phát sinh nhiều loại tội phạm khác nên cần phải xử phạt nghiêm khắc. Bị cáo Lương Đăng Siêu N phạm tội với số lượng ma túy lớn, Tòa án cấp sơ thẩm đã cân nhắc đầy đủ các tình tiết tăng nặng trách nhiệm hình sự và giảm nhẹ trách nhiệm hình sự cho các bị cáo theo quy định tại điểm s, t khoản 1 Điều 51 và điểm g khoản 1 Điều 52 Bộ luật hình sự.

Tại phiên tòa phúc thẩm bị cáo Lương Đăng Siêu N trình bày có cha ruột được tặng kỷ niệm chương vì sự nghiệp giáo dục, bị cáo có giấy chứng nhận hiến máu tình nguyện. Tuy nhiên, xét tình tiết xin giảm nhẹ của bị cáo không thuộc trường hợp quy định tại khoản 1 Điều 51 Bộ luật hình sự, nên không có căn cứ để giảm hình phạt theo yêu cầu kháng cáo bị cáo và lời đề nghị của luật sư bào chữa cho bị cáo.

Quan điểm của đại diện Viện kiểm sát cấp cao tại thành phố Hồ Chí Minh đề nghị bác đơn kháng cáo của bị cáo giữ nguyên bản án sơ thẩm là phù hợp.

[4] Do không được chấp nhận kháng cáo nên bị cáo phải chịu án phí hình sự phúc thẩm theo quy định của pháp luật.

[5] Các quyết định khác của Bản án sơ thẩm về tội danh, hình phạt đối bị cáo Nguyễn Quốc H; về xử lý vật chứng; về án phí hình sự 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:

1. Căn cứ điểm a khoản 1 Điều 355, 356 Bộ luật tố tụng hình sự; khoản 2 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, thu, nộp, quản lý và sử dụng án phí và lệ phí Tòa án;

Không chấp nhận kháng cáo của bị cáo Lương Đăng Siêu N. Giữ nguyên Bản án hình sự sơ thẩm số 537/2020/HS-ST ngày 31/12/2020 của Tòa án nhân dân thành phố Hồ Chí Minh.

2. Áp dụng điểm h khoản 3, khoản 5 Điều 251, điểm s,t khoản 1 Điều 51, điểm g khoản 1 Điều 52 Bộ luật Hình sự năm 2015 được sửa đổi, bổ sung năm 2017;

Xử phạt bị cáo Lương Đăng Siêu N 15 (Mười lăm) năm tù về tội “Mua bán trái phép chất ma túy”. Thời hạn tù được tính từ ngày 30/6/2020. Tiếp tục tạm giam bị cáo để đảm bảo thi hành án.

Phạt bổ sung bị cáo Lương Đăng S số tiền 10.000.000 đồng (*Mười triệu đồng*) sung công quỹ nhà nước.

3. Về án phí hình sự phúc thẩm: Bị cáo Lương Đăng Siêu N phải nộp 200.000 đồng (*Hai trăm ngàn đồng*) án phí hình sự phúc thẩm.

4. Các quyết định khác của Bản án sơ thẩm về tội danh và hình phạt đối bị cáo Nguyễn Quốc H; về xử lý vật chứng; về án phí hình sự sơ thẩm không có kháng cáo, kháng nghị đã có hiệu lực pháp luật kể từ ngày hết thời hạn kháng cáo, kháng nghị.

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

Nơi nhận:

- Tòa án nhân dân tối cao;
- Viện kiểm sát nhân dân cấp cao tại Tp. Hồ Chí Minh;
- Tòa án nhân dân Tp. Hồ Chí Minh;
- Viện kiểm sát nhân dân Tp. Hồ Chí Minh;
- Công an Tp. Hồ Chí Minh;
- Sở Tư pháp Tp. Hồ Chí Minh;
- Cục Thi hành án dân sự Tp. Hồ Chí Minh;
- Trại tạm giam Công an Tp. Hồ Chí Minh (Trại tạm giam Công an Tp. Hồ Chí Minh tổng đặt cho bị cáo);
- Lưu VP, hồ sơ vụ án, PQH.

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

(đã ký)