

Bản án số: 861/2022/HS-PT

Ngày: 25 - 11 - 2022

**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 Lê Thúy Cầu

Các Thẩm phán:

Ông Phạm Công Mười

Ông Chung Văn Kết

- Thư ký phiên tòa: Ông **Đình Thế Mạnh**, 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 **Vũ Thanh Sơn** - Kiểm sát viên.

Ngày 25 tháng 11 năm 2022, 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 595/2022/TLPT-HS ngày 24-8-2022 đối với bị cáo Hồ Nguyên Đ do có kháng đối với Bản án hình sự sơ thẩm số 31/2022/HSST ngày 20-7-2022 của Tòa án nhân dân tỉnh Tây Ninh.

Theo Quyết định đưa vụ án ra xét xử số 784/2022/QĐXXPT-HS ngày 26-10-2022.

Bị cáo có kháng cáo:

Hồ Nguyên Đ, sinh năm 1986, tại thành phố Hồ Chí Minh.

NĐHKTT: Số 390/13A, CM, Phường 11, Quận X, thành phố Hồ Chí Minh; nơi cư trú: Số 79/24 NX, phường 26, quận B, thành phố Hồ Chí Minh; nghề nghiệp: Lái xe; trình độ văn hóa: 9/12; quốc tịch: Việt Nam; dân tộc: Kinh; tôn giáo: Không; con ông Hồ Minh C và bà Nguyễn Thị Ú; có vợ: Nguyễn Thị Kim A, sinh năm 1990 (đã ly hôn năm 2020); sống như vợ chồng với Nguyễn Thúy H, sinh năm 1984; sau đó tiếp tục sống như vợ chồng với Nguyễn Thị Như Ng, sinh năm 1989; con: 02 người (lớn nhất sinh năm 2014, nhỏ nhất sinh năm 2018).

Tiền án, tiền sự: Không.

Nhân thân: Ngày 05-8-2011, bị Tòa án nhân dân thành phố Hồ Chí Minh xử phạt 03 năm 06 tháng tù, về tội “*Cướp giật tài sản*” theo Bản án số 490/2011/HS-PT, đã được xóa án tích. Ngày 24-4-2017, bị Công an phường T, quận T, thành

phố Hồ Chí Minh xử phạt 3.000.000 đồng về hành vi không giao nộp vũ khí, vật liệu nổ, công cụ hỗ trợ theo quy định; đã nộp phạt ngày 24-5-2017 (đủ thời gian được coi là chưa bị xử phạt vi phạm hành chính).

Bị bắt tạm giữ, tạm giam từ ngày 18-6-2021 đến nay. Có mặt tại phiên tòa.

Người bào chữa cho bị cáo theo chỉ định của Tòa án: Luật sư Lê Đình A - Văn phòng Luật sư Trần Văn T, thuộc Đoàn luật sư thành phố Hồ Chí Minh. Có mặt.

NỘI DUNG VỤ ÁN:

Theo bản án sơ thẩm thì nội dung vụ án được tóm tắt như sau:

Vào lúc 20 giờ 45 phút ngày 18-6-2021, Cơ quan Cảnh sát điều tra Công an huyện GD, tỉnh Tây Ninh phối hợp với Công an xã PT, huyện GD, tỉnh Tây Ninh bắt quả tang Hồ Nguyên Đ tại nhà nghỉ NK thuộc ấp PD, xã PT, huyện GD, tỉnh Tây Ninh. Thu trên tay của Đ 07 bịch nylon bên trong có chứa tinh thể rắn màu trắng và 50 viên nén là ma túy, kiểm tra cốp xe phía sau của xe ô tô biển số 51G-238.12 do Đ điều khiển thu 01 khẩu súng ngắn bằng kim loại, có 06 viên đạn bằng kim loại.

* Kết quả giám định:

- Giám định chất ma túy: tại Kết luận giám định số 871/KL-KTHS ngày 24-6-2021 của Phòng kỹ thuật hình sự Công an tỉnh Tây Ninh kết luận các chất tinh thể rắn màu trắng là ma túy, loại Methamphetamine có tổng khối lượng 107,1162 gam; nửa viên nén màu cam, chất bột màu xám, 50 viên nén hình tam giác màu tím là ma túy, loại MDMA, tổng khối lượng 28,3757 gam.

- Giám định súng, đạn: tại Kết luận giám định số 3343/KL-KTHS ngày 06-7-2021 của Phân viện khoa học hình sự tại Thành phố Hồ Chí Minh kết luận:

+ 01 khẩu súng dạng ổ xoay gửi giám định là súng đồ chơi nguy hiểm hiệu Wingun, cỡ nòng 6 mm, số súng nguyên thủy 18F19045, không rõ xuất xứ và không phải vũ khí quân dụng. Súng sử dụng khí nén để bắn được đạn hình cầu hoặc đạn mũi dù đường kính 4,5 mm ra khỏi nòng súng.

+ 06 viên đạn gửi giám định là thân đạn rỗng sử dụng để chứa đạn đường kính 4,5 mm. Loại đạn này dùng để bắn cho khẩu súng gửi giám định là đạn đồ chơi nguy hiểm và không phải đạn quân dụng

Quá trình điều tra thể hiện: Khi dịch bệnh Covid-19 bùng phát, Hồ Nguyên Đ không có việc làm nên nảy sinh ý định mua bán ma túy để kiếm lời. Từ khoảng giữa năm 2020, Đ bắt đầu mua ma túy của người khác và bán lại cho những người có nhu cầu.

Khoảng 16 giờ ngày 18-6-2021, khi Hồ Nguyên Đ đang ở nhà tại quận BT, Thành phố Hồ Chí Minh thì Mai Đông T sinh ngày 06-11-1996, ngụ ở khu phố Thanh Bình C, thị trấn GD, huyện GD, tỉnh Tây Ninh dùng ứng dụng Messenger, tên người dùng “Sad Nhỏ” nhắn tin cho Hồ Nguyên Đ qua ứng dụng Messenger, tên người dùng “Hồ Minh Q” do Đ đang sử dụng, hỏi mua ma túy. Hai bên thỏa thuận Đ bán cho T 150g ma túy đá với số tiền 34.000.000đ/100 gam và 50 viên thuốc lắc với số tiền 11.000.000đ (220.000đ/viên).

Đ yêu cầu T chuyển trước cho Đ 50% số tiền mua ma túy nhưng T chỉ đồng ý chuyển trước 5.000.000 đồng, số tiền còn lại sẽ đưa tiền mặt khi giao nhận ma túy. Sau đó, số tài khoản ngân hàng B 0697044102899, chủ tài khoản là “LE XUAN H”, chuyển số tiền này vào tài khoản số 060169101887 của Đ mở tại ngân hàng Sacombank (nội dung giao dịch là “LE XUAN H chuyen khoan”). Đ sử dụng điện thoại gọi cho người tên Ph không rõ họ tên, địa chỉ cụ thể nhà ở khu vực Cầu Ô thuộc Quận Y, Thành phố Hồ Chí Minh, có số điện thoại 0903050391 thỏa thuận mua ma túy. Do số tiền T đưa trước ít nên Đ chỉ đủ tiền để mua của P 100g ma túy giá 28.000.000đ và 50 viên thuốc lắc giá 10.000.000đ (200.000đ/viên), tổng số tiền là 38.000.000đ. P cung cấp cho Đ số tài khoản 16951867 của Ngân hàng Thương mại cổ phần Á, tên chủ tài khoản là Ao Thiên H để Đ chuyển trước cho P 5.000.000 đồng. Sau đó, Đ điều khiển xe ô tô nhãn hiệu Mazda, biển số 51G-238.12 thuê của Công ty TNHH MTV TFA tự lái, đi đến khu vực Cầu Ô đưa cho P số tiền còn lại 33.000.000 đồng và nhận ma túy. Sau khi có ma túy, Đ nhắn tin cho T qua Messenger, thỏa thuận địa điểm giao ma túy là phòng số 10, nhà nghỉ NK thuộc ấp PĐ, xã PT, huyện GD, tỉnh Tây Ninh, T đồng ý. Sau đó, Đ điều khiển xe ô tô biển số 51G-238.12 về nhà mẹ ruột Đ ở 390/13A, CM, Phường 11, Quận X, Thành phố Hồ Chí Minh chở theo con trai tên Hồ Minh Q, sinh năm 2014 đi giao ma túy. Khi Đ đến quây tiếp tân của nhà nghỉ NK để xuất trình giấy tờ tùy thân nhận phòng thì bị lực lượng Công an kiểm tra, phát hiện bắt quả tang. Ngoài ra, Đ khai nhận trước đó đã bán ma túy cho T được 02 lần:

- Lần 1: Khoảng tháng 5/2021, Đ mua 10 gam ma túy đá của P tại khu vực Cầu Ô, Thành phố Hồ Chí Minh với số tiền 3.700.000 đồng, bán cho T tại Thành phố Hồ Chí Minh giá 4.000.000đ, nhận tiền mặt, thu lợi 300.000 đồng.

- Lần 2: Ngày 13-6-2021, Đ mua 30 gam ma túy đá của P tại khu vực Cầu Ô, Thành phố Hồ Chí Minh với số tiền 11.000.000 đồng, bán cho T tại nhà nghỉ NK, giá 12.000.000đ, T sử dụng tài khoản Ngân hàng Vietinbank Chi nhánh Tây Ninh số 101872540154, chủ tài khoản là Mai Đông T để chuyển khoản trước cho Đ 6.400.000 đồng, còn lại đưa tiền mặt khi nhận ma túy, thu lợi 1.000.000 đồng.

Khi mua ma túy của P, Đ đều trả tiền mặt, số tiền có được từ việc bán ma túy, Đ đã sử dụng hết vào mục đích cá nhân

Đ còn khai nhận đã bán ma túy cho 04, 05 người khác trên địa bàn Thành phố Hồ Chí Minh nhưng không biết tên, địa chỉ cụ thể của người mua.

Tại bản án hình sự sơ thẩm số 31/2022/HS-ST ngày 20-7-2022 của Tòa án nhân dân tỉnh Tây Ninh đã quyết định:

Căn cứ vào điểm h khoản 4 Điều 251; điểm s khoản 1 Điều 51, Điều 38 Bộ luật hình sự năm 2015 (sửa đổi, bổ sung năm 2017).

Xử phạt bị cáo Hồ Nguyên Đ 20 (hai mươi) năm tù, về tội “*Mua bán trái phép chất ma túy*”. Bị cáo bị bắt tạm giam ngày 18-6-2021.

Ngoài ra, bản án còn tuyên án phí và quyền kháng cáo cho các bị cáo.

Ngày 01-8-2022, bị cáo Hồ Nguyên Đ đã kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt.

Tại phiên toà phúc thẩm, bị cáo Hồ Nguyên Đ và luật sư bào chữa cho bị cáo

đề nghị Hội đồng giảm nhẹ hình phạt cho bị cáo.

Đại diện Viện kiểm sát nhân dân cấp cao tại thành phố Hồ Chí Minh phát biểu: Về tố tụng: Hội đồng xét xử, thư ký, những người tham gia tố tụng đã chấp hành đúng các quy định pháp luật. Về nội dung, Tòa án cấp sơ thẩm tuyên mức hình phạt 20 năm tù là phù hợp với tính chất, hành vi của bị cáo. Tại phiên tòa phúc thẩm bị cáo không có tài liệu, chứng cứ mới nên đề nghị căn cứ điểm a khoản 1 Điều 355, Điều 356 Bộ luật tố tụng hình sự, không chấp nhận đơn kháng cáo của bị cáo Hồ Nguyên Đ. Giữ nguyên bản án sơ thẩm.

NHẬN ĐỊNH CỦA TÒA ÁN:

[1] Bị cáo Hồ Nguyên Đ không có ý kiến gì về tội danh mà chỉ đề nghị Hội đồng xét xử xem xét giảm nhẹ hình phạt cho bị cáo. Xét, bị cáo Hồ Nguyên Đ đã có hành vi thỏa thuận bán cho T 150g ma túy đá và 50 viên thuốc lắc. Tuy nhiên, T đưa trước ít tiền nên Đ chỉ đủ tiền để mua của P 100g ma túy và 50 viên thuốc lắc. Sau đó, thỏa thuận địa điểm giao nhận ma túy Đ đến nhà nghỉ NK trình giấy tờ tùy thân nhận phòng thì bị lực lượng Công an kiểm tra, phát hiện bắt quả tang và thu giữ ma túy tổng cộng 135,4919g. Ngoài ra, Đ khai nhận trước đó đã bán ma túy cho T được 02 lần: Lần 1: Khoảng tháng 5/2021, Đ mua 10 gam ma túy đá của P tại khu vực Cầu Ô (thành phố Hồ Chí Minh) và bán cho T tại thành phố Hồ Chí Minh. Lần 2: Ngày 13-6-2021, Đ mua 30 gam ma túy đá của P cũng ở địa chỉ khu vực Cầu Ô bán lại cho T tại nhà nghỉ NK. Quá trình tố tụng, bị cáo Đ còn khai nhận đã bán ma túy cho 04, 05 người khác trên địa bàn thành phố Hồ Chí Minh nhưng không biết tên, địa chỉ cụ thể của người mua. Bị cáo Hồ Nguyên Đ đầy đủ nhận thức và điều khiển được hành vi nhưng cô T thực hiện hành vi phạm tội. Hành vi trên của bị cáo đã phạm tội "*Mua bán trái phép chất ma túy*" theo điểm h khoản 4 Điều 251 của Bộ luật hình sự là đúng người, đúng pháp luật.

[2] Hành vi của bị cáo đặc biệt nguy hiểm cho xã hội, xâm phạm đến chế độ độc quyền quản lý của Nhà nước đối với các chất ma túy, gây mất trật tự trị an xã hội. Chỉ vì muốn có tiền tiêu xài mà bị cáo đã bất chấp sự nghiêm cấm của pháp luật thực hiện hành vi mua bán trái phép chất ma túy với khối lượng trên 135g. Bị cáo còn có nhân thân xấu vì đã bị TAND thành phố Hồ Chí Minh xử phạt tù 03 năm 06 tháng tù về tội "*Cướp giật tài sản*" (theo Bản án số 490/2011/HS-PT) và bị xử phạt vi phạm hành chính 3.000.000 đồng về hành vi không giao nộp vũ khí, vật liệu nổ, công cụ hỗ trợ theo quy định. Bị cáo không lấy đó làm bài học rút kinh nghiệm mà tiếp tục phạm tội đặc biệt nghiêm trọng hơn. Do đó, cần phải xử bị cáo mức án nghiêm minh tương xứng tính chất, mức độ hành vi phạm tội của bị cáo nhằm răn đe, giáo dục và phòng ngừa chung. Về T tiết tăng nặng, giảm nhẹ trách nhiệm hình sự thì Tòa án cấp sơ thẩm đã phân tích một cách khách quan, áp dụng đầy đủ các T tiết cho bị cáo, đó là: Thành khẩn khai báo, ăn năn hối cải về hành vi phạm tội của mình quy định tại điểm s khoản 1 Điều 51 Bộ luật hình sự là đúng. Tại phiên tòa phúc thẩm, bị cáo xuất trình T tiết giảm nhẹ mới - Giấy khen vì bị cáo đã có thời gian quân ngũ (Chiến sĩ dân quân Thường trực BCH Quân sự Quận

X) với thành tích xuất sắc trong phong trào thi đua Quyết Thắng năm 2007. Đồng thời, có bà là Mẹ Việt Nam Anh Hùng, đây là T tiết giảm nhẹ quy định tại khoản 2 Điều 51 Bộ luật hình sự. Tuy nhiên, bị cáo Đ phạm tội đặc biệt nghiêm trọng nên Tòa án cấp sơ thẩm xử phạt bị cáo 20 năm tù là không nặng.

Từ phân tích trên, Hội đồng xét thấy không có cơ sở chấp nhận kháng cáo xin giảm nhẹ của bị cáo Hồ Nguyên Đ. Chấp nhận quan điểm của Viện kiểm sát nhân dân cấp cao tại thành phố Hồ Chí Minh, giữ nguyên bản án sơ thẩm.

[3] Về án phí:

Do kháng cáo không được chấp nhận nên bị cáo Hồ Nguyên Đ phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

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

Vì các lẽ trên,

Căn cứ điểm a khoản 1 Điều 355, Điều 356 Bộ luật tố tụng hình sự;

QUYẾT ĐỊNH:

1. Không chấp nhận đơn kháng cáo của bị cáo Hồ Nguyên Đ. Giữ nguyên Bản án hình sự sơ thẩm số 31/2022/HS-ST ngày 20-7-2022 của Tòa án nhân dân tỉnh Tây Ninh. **Tuyên xử:**

Áp dụng vào điểm h khoản 4 Điều 251; điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51, Điều 38 của Bộ luật Hình sự năm 2015 (sửa đổi, bổ sung năm 2017).

Xử phạt: Bị cáo Hồ Nguyên Đ 20 (hai mươi) năm tù về tội “*Mua bán trái phép chất ma túy*”.

2. Về án phí:

Áp dụng Điều 23 Nghị quyết số 326/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.

Bị cáo Hồ Nguyên Đ phải chịu 200.000đ (*hai trăm ngàn đồng*) án phí hình sự phúc thẩm.

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

Bản án phúc thẩm có hiệu lực pháp luật kể từ ngày tuyên án (25 - 11 - 2022).

Nơi nhận:

- Tòa án nhân dân tối cao;
- VKSNDCC tại TP. Hồ Chí Minh;
- TAND tỉnh Tây Ninh;
- VKSND tỉnh Tây Ninh;
- Trại tạm giam Công an tỉnh Tây Ninh;
- Sở Tư pháp tỉnh Tây Ninh;
- Cục THADS tỉnh Tây Ninh;
- Lưu: VP, HS (ĐTM)

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

Lê Thúy Cầu