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: 388/2023/HS-PT
Ngày: 16-11-2023

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: Bà Phạm Uyên Thy.

*Các Thẩm phán:*1. Bà Đoàn Thị Hương Giang

2. Bà Nguyễn Huỳnh Mai Tâm Quyên

***- Thư ký phiên tòa*:** Bà Nguyễn Huyền Trân - 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 Đức Đăng Khương - Kiểm sát viên.

Ngày 16 tháng 11 năm 2023, tại trụ sở Tòa án nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh, xét xử phúc thẩm vụ án hình sự thụ lý số 340/2023/HSPT ngày 04 tháng 10 năm 2023, đối với bị cáo Trương Văn T và Nguyễn Văn Đ, do có kháng cáo của các bị cáo đối với Bản án hình sự sơ thẩm số 183/2023/HS-ST ngày 09/8/2023 của Tòa án nhân dân huyện Hóc Môn, Thành phố Hồ Chí Minh.

Các bị cáo có kháng cáo:

1. Trương Văn T; Sinh năm 1980 tại tỉnh B; Nơi thường trú: Ấp H, xã H, huyện C, tỉnh B; Nơi ở hiện nay: số M tổ B, khu phố F, phường T, Quận A, Thành phố Hồ Chí Minh; Nghề nghiệp: làm thuê; trình độ văn hóa: 5/12; Dân tộc: Kinh; Giới tính: nam; Tôn giáo: không; Quốc tịch: Việt Nam; Con ông Trương Văn T1 và bà Huỳnh Thị S; có vợ là Nguyễn Thị Mỹ H và 01 người con sinh năm 2006; Tiền án, tiền sự: không;

Nhân thân: Ngày 13/5/2013 bị Công an xã B, huyện H, Thành phố Hồ Chí Minh xử phạt hành chính về hành vi đánh bạc theo Quyết định xử phạt vi phạm hành chính số 0006231/QĐ-XPHC.

Bị cáo bị áp dụng biện pháp tạm giữ, tạm giam từ ngày 15/01/2023 đến ngày 20/4/2023, được thay thế biện pháp ngăn chặn cấm đi khỏi nơi cư trú; Bị cáo tại ngoại (Có mặt).

2. Nguyễn Văn Đ; Sinh năm 1969 tại Thành phố Hồ Chí Minh; Nơi thường trú: số T ấp B, xã B, huyện H, Thành phố Hồ Chí Minh; Nơi ở hiện nay: số F ấp

H, xã B, huyện H, Thành phố Hồ Chí Minh; Nghề nghiệp: làm thuê; Trình độ văn hóa: 8/12; Dân tộc: Kinh; Giới tính: nam; Tôn giáo: không; Quốc tịch: Việt Nam; con ông Nguyễn Văn C và bà Mai Thị K; có vợ là Đỗ Kim T2 và 02 người con (lớn sinh năm 1994 và nhỏ sinh năm 2002); Tiền án, tiền sự: không;

Nhân thân: Ngày 25/7/2012, bị Công an xã B, huyện H, Thành phố Hồ Chí Minh xử phạt hành chính về hành vi đánh bạc theo Quyết định xử phạt vi phạm hành chính số 0005869/QĐ-XPHC.

Ngày 30/12/2020, bị Công an xã B, huyện H, Thành phố Hồ Chí Minh xử phạt hành chính về hành vi đánh bạc theo Quyết định xử phạt vi phạm hành chính số 0013779/QĐ-XPHC.

Bị cáo bị áp dụng biện pháp tạm giữ, tạm giam từ ngày 15/01/2023 đến ngày 20/4/2023, được thay thế biện pháp ngăn chặn cấm đi khỏi nơi cư trú; Bị cáo tại ngoại (Có mặt).

Ngoài ra, trong vụ án còn có các bị cáo Huỳnh Công N, Huỳnh Văn S1, Võ Văn H1 và Nguyễn Văn P không có kháng cáo, không bị kháng nghị.

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:

Huỳnh Công N là chủ quán cà phê tại địa chỉ số D đường H, ấp H, xã B, huyện H, Thành phố Hồ Chí Minh, bên cạnh có một bãi đất trống. Nhiệm tổ chức cho các đối tượng đến uống nước đánh bạc thắng thua bằng tiền với hình thức đá gà qua mạng Internet. Nhiệm được đối tượng tên T3 (chưa xác định lai lịch) cung cấp trang mạng www.svw388.com và tài khoản có tên đăng nhập tt0610510001028 mật khẩu TTTT9999b. Thưởng thỏa thuận với Nhiệm 1 điểm tương ứng với 15.000 đồng, đặt cược gà xanh hay gà đỏ thì nhập số điểm tương ứng với số tiền cược, T3 trả công cho N theo số điểm nhập vào máy (400 điểm thì được 75.000 đồng). Thứ hai hàng tuần, T3 và N sẽ thanh toán với nhau bằng tiền mặt. Trong tài khoản T3 ứng trước cho nhiệm 5.000 điểm tương đương với số tiền 75.000.000 đồng. Nhiệm thuê Huỳnh Văn S1 làm nhiệm vụ đóng mở cổng cho người vào tham gia đánh bạc, phục vụ ăn uống cho người đánh bạc nếu có yêu cầu. Mỗi tuần trả công cho S1 500.000 đồng. Nhiệm chuẩn bị 01 laptop hiệu dell màu đen, 01 con chuột máy vi tính, 01 cục sạc pin, 01 điện thoại di động để phục vụ cho việc đánh bạc và là người trực tiếp thu tiền chung chi thắng thua với người chơi.

Khoảng 13 giờ ngày 15/01/2023, N đăng nhập vào trang web và sử dụng 5.000.000 đồng để trực tiếp ăn thua với người chơi bạc, lúc này trên màn hình là trận đá giữa con gà khét (bên màu xanh) và con gà chuối (bên màu đỏ), N đưa ra tỷ lệ cá cược bên màu xanh là 100% (thua thì mất số tiền đã cược, nếu thắng thì được trả bằng số tiền đã cược), bên cánh gà đỏ tỷ lệ ăn thua là 81% (thắng được 81% số tiền đặt cược, thua thì mất hết số tiền đặt cược). Đặt cược bên con gà khét

gồm Võ Văn H1 đặt cược 2.000.000 đồng, Nguyễn Văn Đ đặt cược 2.000.000 đồng, Nguyễn Văn P đặt cược 2.000.000 đồng, Trương Văn T đặt cược số tiền 1.500.000 đồng. Như vậy, số tiền đã đặt cược tương ứng với số điểm 500 điểm cho con gà khét xanh. Nhiệm nhập máy số điểm rồi tất cả cùng theo dõi trên màn hình trận đá gà, khi hai con gà đang đá chưa có kết quả thắng thua thì bị Đội Cảnh sát hình sự Công an huyện H phối hợp với Công an xã B bắt quả tang.

Tại Cơ quan điều tra Công an huyện H, Huỳnh Công N, Huỳnh Văn S1, Trương Văn T, Nguyễn Văn Đ, Võ Văn H1, Nguyễn Văn P khai nhận hành vi phạm tội như đã nêu trên. Trong ngày 15/01/2023, N tổ chức cho người đánh bạc chơi được 08 lượt đá gà qua mạng, thắng được số tiền 3.075.000 đồng. Đến trận thứ 09 thì bị bắt quả tang.

Tiến hành xác minh tại trung tâm Internet Việt Nam đối với trang web svw388.com, kết quả như sau: Website www.svw388.com hoạt động dưới tên Miền quốc tế svw388.com, đăng ký trực tiếp với tổ chức quốc tế ở nước ngoài, các thông tin liên quan đến tên miền do tổ chức cung cấp dịch vụ lưu trữ quản lý. Qua tra cứu thông tin chi tiết tên miền quốc tế tại địa chỉ https://whois.icann.org cho thấy: tên miền svw388.com đăng ký qua công ty A: sử dụng dịch vụ ẩn giấu thông, chi tiết như file đính kèm công văn.

Theo tra cứu tại trang web http://www.kloth.net/services/nslookup.php trang web tra cứu địa chỉ IP, tên miền svw388.com có địa chỉ IP là 107.154.77.179 thuộc vùng 107.154.0.0/16 được tổ chức quản lý IP/ASN khu vực Bắc Mỹ (ARIN) cấp cho Cloudflare, Inc tại Mỹ, máy chủ website đặt tại nước ngoài.

Do các vùng địa chỉ trên không thuộc quản lý của Việt Nam, việc xác minh sử dụng địa chỉ IP phụ thuộc vào dữ liệu lưu trữ của doanh nghiệp đang quản lý trực tiếp địa chỉ thông tin chi tiết về các vùng địa chỉ IP và thông tin liên hệ của doanh nghiệp nước ngoài được tra cứu tại cơ sở dữ liệu ARIN được gửi đính kèm theo.

Tại Bản án hình sự sơ thẩm số 183/2023/HS-ST ngày 09/8/2023 của Tòa án nhân dân huyện Hóc Môn, Thành phố Hồ Chí Minh đã quyết định:

- Căn cứ vào điểm c khoản 2 Điều 321; điểm s khoản 1 Điều 51; Điều 38 của Bộ luật hình sự năm 2015, sửa đổi bổ sung năm 2017:

Xử phạt bị cáo Trương Văn T 03 (ba) năm tù về tội "Đánh bạc". Thời hạn tù tính từ ngày chấp hành hình phạt tù, nhưng trừ thời gian bị cáo bị tạm giữ, tạm giam từ ngày 15/01/2023 đến ngày 20/4/2023.

- Căn cứ vào điểm c khoản 2 Điều 321; điểm s, x khoản 1 Điều 51; Điều 38 của Bộ luật hình sự năm 2015, sửa đổi bổ sung năm 2017:

Xử phạt bị cáo Nguyễn Văn Đ 03 (ba) năm tù về tội "Đánh bạc". Thời hạn tù tính từ ngày chấp hành hình phạt tù, nhưng trừ thời gian bị cáo bị tạm giữ, tạm giam từ ngày 15/01/2023 đến ngày 20/4/2023.

Sau khi xét xử sơ thẩm, ngày 17/8/2023 bị cáo Trương Văn T và Nguyễn Văn Đ có đơn kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt và được hưởng án treo.

Tại phiên tòa phúc thẩm:

Bị cáo Trương Văn T và Nguyễn Văn Đ trình bày: Các bị cáo thừa nhận toàn bộ hành vi phạm tội như Bản án sơ thẩm đã xác định và xin Hội đồng xét xử xem xét cho các bị cáo được hưởng án treo vì số tiền các bị cáo dùng để đánh bạc không lớn, các bị cáo là lao động chính trong gia đình có hoàn cảnh kinh tế rất khó khăn, bị cáo T bị bệnh gan nhiễm mỡ, bị cáo Đ là thương binh 4/4 đang bị bệnh Gout, tiểu đường, bị nhiều bệnh hiểm nghèo.

Đại diện Viện kiểm sát nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh phát biểu: Với các tài liệu, chứng cứ có trong hồ sơ vụ án cũng như lời khai của bị cáo Trương Văn T và Nguyễn Văn Đ tại phiên tòa phúc thẩm, nhận thấy bản án sơ thẩm đã tuyên là đúng người, đúng tội và mức án phù hợp, không nặng so với tính chất, mức độ hành vi phạm tội của các bị cáo. Các bị cáo kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt nhưng không bổ sung được tình tiết giảm nhẹ mới nên đề nghị Hội đồng xét xử không chấp nhận kháng cáo của các bị cáo, giữ nguyên bản án sơ thẩm của Tòa án nhân dân huyện Hóc Môn, Thành phố Hồ Chí Minh.

Bị cáo Trương Văn T và Nguyễn Văn Đ không có ý kiến tranh luận và lời nói sau cùng các bị cáo rất hối hận về hành vi của mình và xin Hội đồng xét xử xem xét giảm nhẹ hình phạt cho các 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 các bị cáo làm trong thời hạn luật định là hợp lệ nên thuộc thẩm quyền giải quyết của Tòa án cấp phúc thẩm.

[2] Căn cứ vào lời khai nhận tội của bị cáo Trương Văn T và Nguyễn Văn Đ tại phiên tòa cùng các tài liệu chứng cứ khác có trong hồ sơ vụ án, có cơ sở xác định:

Huỳnh Công N là chủ quán cà phê tại địa chỉ số D đường H, ấp H, xã B, huyện H, Thành phố Hồ Chí Minh. Do N quen biết với T3 (không rõ lai lịch) bên ngoài xã hội nên T3 cung cấp cho N trang mạng và tài khoản để tổ chức cho các con bạc khác đánh bạc dưới hình thức đá gà qua mạng Internet. Vào khoảng 13 giờ ngày 15/01/2023, N đã tổ chức cho các đối tượng đánh bạc thắng thua bằng tiền bằng cách sử dụng laptop và điện thoại di động để vào trang mạng www.svw388.com đăng nhập tài khoản, mật khẩu mà T3 cung cấp cho N trước đó. Sau khi đăng nhập màn hình laptop sẽ hiện lên hai bên cánh gà xanh hoặc đỏ, góc trái màn hình là bảng nhập điểm. Lúc này Trương Văn T và Nguyễn Văn Đ cùng tham gia đặt cược cho bên gà xanh, trong đó bị cáo Tân gia đặt cược 1.500.000 đồng, bị cáo Đ đặt cược 2.000.000 đồng, khi trận gà kết thúc thì sẽ

chung tiền. Khi 2 con gà đá chưa phân thắng bại, thì bị lực lượng Công an bắt quả tang. Tổng số tiền dùng để đánh bạc bị bắt quả tang là 14.925.000 đồng.

Các bị cáo Trương Văn T và Nguyễn Văn Đ đã sử dụng mạng Internet để thực hiện hành vi phạm tội. Do đó hành vi của bị cáo T và bị cáo Đ đã phạm vào tội "Đánh bạc" theo quy định tại điểm c khoản 2 Điều 321 Bộ luật Hình sự năm 2015, sửa đổi bổ sung năm 2017.

[3] Xét kháng cáo của bị cáo Trương Văn T và Nguyễn Văn Đ, Hội đồng xét xử xét thấy khi lượng hình Tòa án cấp sơ thẩm đã xem xét tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự cho các bị cáo là thành khẩn khai báo, ăn năn hối cải, đây là các tình tiết giảm nhẹ được quy định tại điểm s khoản 1 Điều 51 Bộ luật hình sự năm 2015, sửa đổi, bổ sung năm 2017. Ngoài ra, bị cáo Đ còn là thương binh mang thương tật hạng 4, đang được hưởng chính sách thương binh của Nhà nước, nên áp dụng thêm cho bị cáo tình tiết giảm nhẹ được quy định tại điểm x khoản 1 Điều 51 Bộ luật hình sự năm 2015, sửa đổi, bổ sung năm 2017.

Hội đồng xét xử xét thấy: Các bị cáo có trình độ học vấn thấp, nhận thức pháp luật thấp, số tiền các bị cáo dùng để đánh bạc không lớn, tính chất mức độ nguy hiểm cho xã hội có phần hạn chế. Tại phiên tòa bị cáo Trương Văn T và Nguyễn Văn Đ cho rằng bị cáo là lao động chính trong gia đình, đang nuôi con nhỏ. Bị cáo T có xuất trình đơn xác nhận của Ủy ban nhân dân phường T, Quận A, Thành phố Hồ Chí Minh bị cáo là lao động chính trong gia đình, hiện nay đang tạm trú tại 1/12/51 tổ B, khu phố F, phường T, Quận A, bản thân chấp hành tốt chính sách pháp luật và đang điều trị bệnh gan nhiễm mỡ; còn bị cáo Đ đang được hưởng chính sách thương binh của Nhà nước và đang điều trị bệnh Gout ở chân trái, ngoài ra còn có Ủy ban nhân dân xã B, huyện H xác nhận bị cáo Được đang thực tế cư trú ổn định tại số F ấp H, xã B, huyện H. Đây là những tình tiết giảm nhẹ quy định tại khoản 2 Điều 51 Bộ luật Hình sự năm 2015, sửa đổi bổ sung năm 2017 mà cấp sơ thẩm chưa xem xét cho các bị cáo. Các bị cáo từng bị xử phạt vi phạm hành chính nhưng đã hoàn thành xong nghĩa vụ nộp phạt theo quy định. Mức hình phạt mà Tòa án cấp sơ thẩm xử phạt đối với các bị cáo là có phần nghiêm khắc với tính chất, hành vi phạm tội.

Quá trình điều tra và tại phiên tòa, các bị cáo thành khẩn khai báo, thể hiện sự ăn năn hối cải, có khả năng tự cải tạo và có nơi cư trú ổn định, rõ ràng. Từ khi được áp dụng biện pháp cấm đi khỏi nơi cư trú đến nay, các bị cáo đã chấp hành tốt các quy định của pháp luật và chấp hành tốt lệnh triệu tập của cơ quan tiến hành tố tụng. Việc bắt giam các bị cáo trở lại là không cần thiết, nên Hội đồng xét xử áp dụng Điều 65 Bộ luật Hình sự năm 2015, sửa đổi bổ sung năm 2017, chấp nhận cho các bị cáo Trương Văn T và Nguyễn Văn Đ được hưởng án treo cũng đủ tác dụng giáo dục, răn đe và phòng ngừa chung cho xã hội.

Do đó Hội đồng xét xử chấp nhận kháng cáo của bị cáo Trương Văn T và Nguyễn Văn Đ, sửa bản án sơ thẩm.

[4] Về án phí: Bị cáo Trương Văn T và Nguyễn Văn Đ không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm theo quy định pháp luật.

[5] Các quyết định khác của bản án sơ thẩm không có kháng cáo, kháng nghị đã có hiệu lực kể từ ngày hết thời hạn kháng cáo, kháng nghị.

Vì các lẽ trên;

QUYẾT ĐỊNH:

Căn cứ vào điểm b khoản 1 Điều 355; điểm e khoản 1 Điều 357 của Bộ luật Tố tụng hình sự năm 2015.

Chấp nhận kháng cáo của bị cáo Trương Văn T và Nguyễn Văn Đ; sửa Bản án sơ thẩm số 183/2023/HSST ngày 09/8/2023 của Tòa án nhân dân huyện Hóc Môn, Thành phố Hồ Chí Minh.

- Căn cứ vào điểm c khoản 2 Điều 321; điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51; Điều 65; Điều 38 của Bộ luật hình sự năm 2015, sửa đổi bổ sung năm 2017:

Xử phạt **Trương Văn T** 3 (ba) năm tù về tội "Đánh bạc" nhưng cho hưởng án treo. Thời gian thử thách là 5 (năm) năm tính từ ngày tuyên án phúc thẩm.

Giao bị cáo Trương Văn T cho Ủy ban nhân dân phường T, Quận A, Thành phố Hồ Chí Minh quản lý, giáo dục trong thời gian thử thách. Trường hợp bị cáo thay đổi nơi cư trú thì thực hiện theo khoản 1 Điều 92 của Luật Thi hành án hình sự năm 2019.

- Căn cứ vào điểm c khoản 2 Điều 321; điểm s, x khoản 1, khoản 2 Điều 51; Điều 65; Điều 38 của Bộ luật hình sự năm 2015, sửa đổi bổ sung năm 2017:

Xử phạt **Nguyễn Văn Đ** 3 (ba) năm tù về tội "Đánh bạc" nhưng cho hưởng án treo. Thời gian thử thách là 5 (năm) năm tính từ ngày tuyên án phúc thẩm.

Giao bị cáo Nguyễn Văn đ cho Ủy ban nhân dân xã B, huyện H, Thành phố Hồ Chí Minh quản lý, giáo dục trong thời gian thử thách. Trường hợp bị cáo thay đổi nơi cư trú thì thực hiện theo khoản 1 Điều 92 của Luật Thi hành án hình sự năm 2019.

Trong thời gian thử thách, nếu người được hưởng án treo cố ý vi phạm nghĩa vụ theo quy định của Luật Thi hành án hình sự 02 lần trở lên, thì Tòa án có thể quyết định buộc người đó phải chấp hành hình phạt tù của bản án đã cho hưởng án treo. Trường hợp thực hiện hành vi phạm tội mới thì Tòa án buộc người đó phải chấp hành hình phạt của bán án trước và tổng hợp với hình phạt của bản án mới theo quy định tại Điều 56 của của Bộ luật Hình sự năm 2015, sửa đổi, bổ sung năm 2017.

Các bị cáo Trương Văn T và Nguyễn Văn Đ không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

Các quyết định 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.

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

(Đã giải thích chế định án treo cho các bị cáo Trương Văn T và Nguyễn Văn Đ)

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

Phạm Uyên Thy

Nơi nhận:
- TANDTC; (1)
- TAND Cấp cao tại Tp.HCM; (1)
- VKSND Cấp cao tại Tp.HCM; (2)
- VKSND TP.HCM; (2)
- VKSND huyện Hóc Môn; (1)
- P.PV06- CATP.HCM; (1)
- Bị cáo; (2)
- Chi cục THADS huyện Hóc Môn; (1)
- TAND huyện Hóc Môn; (1)
- Công an huyện Hóc Môn; (1)
- UBND nơi bị cáo cư trú; (2)
- Sở Tư pháp; (1)
- Lưu Tòa Hình sự, hồ sơ (25). (5)