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: 134/2022/HS-PT
Ngày: 07/4/2022.

NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM

TÒA ÁN NHÂN DÂN THÀNH PHỐ HỒ CHÍ MINH
Với thành phần Hội đồng xét xử phúc thẩm gồm có:

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Bà Nguyễn Huỳnh Mai Tâm Quyên.

Các Thẩm phán:

1. Ông Nguyễn Văn Hà.

2. Ông Trương Công Huấn.

Thư ký phiên tòa: Ông Đỗ Minh Phước – Thư ký Tòa án.

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

Ngày 07 tháng 4 năm 2022 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 97/2022/HSPT ngày 21/02/2022 đối với bị cáo Bùi Hữu H do có kháng cáo của bị cáo đối với bản án hình sự sơ thẩm số 49/2021/HS-ST ngày 03/12/2021 của Tòa án nhân dân quận Phú Nhuận, Thành phố Hồ Chí Minh.

Bị cáo có kháng cáo:

Bùi Hữu H, sinh năm 1994 tại Thành phố Hồ Chí Minh; nơi thường trú: 76A T, T.H.T, Phường A, quận P, Thành phố Hồ Chí Minh; trình độ học vấn: 8/12; nghề nghiệp: buôn bán; dân tộc: kinh; tôn giáo: không; giới tính: nam; quốc tịch: Việt Nam; con ông Bùi Hữu N và bà Nguyễn Thị H; chưa có vợ, con; tiền án, tiền sự: không; nhân thân: ngày 14/4/2017, bị TAND quận Phú Nhuận ra Quyết định áp dụng biện pháp xử lý hành chính đưa vào cơ sở cai nghiện bắt buộc, thời gian chấp hành là 18 tháng, đến ngày 03/9/2018 chấp hành xong. Bị tạm giữ ngày 20/12/2020, đến ngày 23/12/2020 được thay đổi biện pháp ngăn chặn Cấm đi khỏi nơi cư trú. Bị cáo tại ngoại (có mặt).

Trong vụ án này, còn có những người có quyền lợi nghĩa vụ liên quan gồm: bà Phạm Thị Ngọc Yến, ông Tống Văn Kiến Nghiệp không có kháng cáo, không bị kháng nghị. Xét thấy không cần thiết phải có mặt tại phiên tòa phúc thẩm nên Tòa án không triệu tập.

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 17 giờ 45 phút ngày 20/12/2020, Đội Cảnh sát điều tra tội phạm về trật tự xã hội Công an quận Phú Nhuận phối hợp Công an Phường 10, quận Phú Nhuận kiểm tra tại hành lang Lầu 1, Tầng 2 khu nhà số 76A Trần Hữu Trang, Phường 10, quận Phú Nhuận phát hiện bắt quả tang Bùi Hữu H đang bán số đề cho Phạm Thị Ngọc Yến với số tiền đánh đề là 20.000 đồng. Qua kiểm tra, thu giữ của H 05 tờ phơi đề kích thước 6x9cm với số tiền 994.500 đồng và 01 tờ phơi đề tổng trong điện thoại của H đã bán cho người chơi trong ngày 20/12/2020 là 10.213.500 đồng; số tiền 1.541.000 đồng cùng một số đồ vật, dụng cụ sử dụng vào việc ghi số đề nên tiến hành thu giữ vật chứng và lập biên bản phạm tội quả tang.

Quá trình điều tra, Bùi Hữu H khai nhận: do dịch bệnh Covid 19, H thất nghiệp, không có tiền tiêu xài nên nảy sinh ý định ghi số đề và tự ăn thua với khách để hưởng lợi kiếm tiền tiêu xài, cụ thể: Khoảng 15 giờ 00 phút ngày 20/12/2020, H bán số đề của 04 đài tổng số tiền là 10.213.500 đồng, trong đó 03 đài miền nam là 9.219.000 đồng (gồm đài Tiền Giang 5.333.000 đồng; đài Kiên Giang 3.166.000 đồng; đài Đà Lạt 720.000 đồng) và đài Hà Nội (miền Bắc) 994.500 đồng. Do trừ tiền cò 20% cho người chơi đề nên thực tế H chỉ thu được 8.170.400 đồng. Sau giờ sổ xố (đài Miền Nam) có 03 khách trúng đề (không rõ nhân thân, địa chỉ) của đài Tiền Giang và Kiên Giang tổng cộng là 25.600.000 đồng. Vì bán thiếu cho người chơi đề và không đủ tiền chung thưởng nên khi khách trúng H phải bỏ thêm tiền để chung. Đối với người thứ nhất trúng 18.000.000 đồng, H chỉ chung 8.000.000 đồng, còn nợ lại 10.000.000 đồng; đối với người thứ 2 trúng thưởng 5.600.000 đồng, Hải mới trả 2.100.000 đồng, còn nợ lại 3.500.000 đồng và người thứ 3 trúng thưởng 2.000.000 đồng, H đã trả đủ. Ngoài ra, H còn khai nhận biết ghi đề là vi phạm pháp luật, công an sẽ phát hiện xử lý nên để tránh công an phát hiện thì đến khoảng 16 giờ cùng ngày, H tổng kết các phơi đề vào 01 tờ giấy tập học sinh (thành phơi đề tổng) rồi dùng điện thoại chụp ảnh tờ phơi đề này lưu lại vào mục file ảnh trong điện thoại để làm căn cứ chung chi cho khách trúng, các tờ phơi đề con và tờ phơi đề tổng (bản chính) H đem vào nhà vệ sinh đốt tiêu hủy. Đến khoảng 16 giờ 45 phút cùng ngày, H tiếp tục bán số đề của đài miền bắc (Hà Nội), khi đang bán cho người chơi đề Phạm Thị Ngọc Yến thì bị Công an Phường 10, quận Phú Nhuận phát hiện như đã nêu trên.

Tại bản Kết luận giám định số 3318/KLGĐ-TT ngày 03/6/2021 của Phòng Kỹ thuật hình sự Công an Thành phố Hồ Chí Minh kết luận: "Chữ viết, (chữ số) nội dung trên các tài liệu cần giám định ký hiệu từ A1 đến A5 đã nêu ở mục II.1) so với chữ viết (chữ số) của Bùi Hữu H trên tài liệu mẫu so sánh ký hiệu từ M1 đến M5 (đã nêu ở mục II.2) do cùng một người viết ra".

Vật chứng thu giữ: các tờ phơi đề; 01 máy tính hiệu casio; 01 cây bút bi màu xanh; 01 điện thoại di động hiệu Iphone và số tiền 1.541.000 đồng.

Tại bản cáo trạng số 41/CT-VKS.PN ngày 05/8/2021 của Viện kiểm sát nhân dân quận Phú Nhuận đã truy tố bị cáo Bùi Hữu H về tội "Đánh bạc" theo khoản 1 Điều 321 của Bộ luật hình sự.

Tại bản án hình sự sơ thẩm số 49/2021/HS-ST ngày 03/12/2021 của Tòa án nhân dân quận Phú Nhuận, Thành phố Hồ Chí Minh đã tuyên bố bị cáo Bùi Hữu H phạm tội "Đánh bạc".

Áp dụng khoản 1 Điều 321; điểm i, s khoản 1 Điều 51 của Bộ luật hình sự năm 2015, được sửa đổi bổ sung năm 2017 xử phạt Bùi Hữu H 06 (sáu) tháng tù. Thời hạn tù tính từ ngày bắt bị cáo chấp hành án, được trừ đi thời gian tạm giữ từ ngày 20/12/2020 đến ngày 23/12/2020.

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

Ngày 04/12/2021, bị cáo Bùi Hữu H có đơn kháng cáo đối với bản án hình sự sơ thẩm của Tòa án nhân dân quận Phú Nhuận xin giảm nhẹ hình phạt và được hưởng án treo.

Tại phiên tòa phúc thẩm ngày hôm nay, bị cáo Bùi Hữu H thay đổi nội dung kháng cáo xin Hội đồng xét xử xem xét giảm nhẹ hình phạt và cho bị cáo được hưởng hình phạt cải tạo không giam giữ với lý do: bị cáo đã hoàn thành nghĩa vụ quân sự tại Sư đoàn không quân 370 Sân bay Tân Sơn Nhất, hoàn cảnh gia đình bị cáo khó khăn, cha đã già bị bệnh ung thư phổi, mẹ lớn tuổi, sức khỏe yếu, bản thân bị cáo là lao động chính trong gia đình, đây là lần đầu bị cáo phạm tội; bị cáo đã nhận thức được hành vi phạm tội của mình, mong muốn được khoan hồng để sửa chữa lỗi lầm. Bị cáo thừa nhận những hành vi phạm tội do bị cáo gây ra như nội dung bản án sơ thẩm đã nêu.

Trong phần tranh luận, đại diện Viện kiểm sát nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh xác định bản án sơ thẩm đã áp dụng đúng các căn cứ pháp luật để xử phạt bị cáo Bùi Hữu H về tội "Đánh bạc" theo khoản 1 Điều 321 Bộ luật hình sự, sau khi xét xử sơ thẩm bị cáo kháng cáo trong thời gian hợp lệ. Tòa án cấp sơ thẩm đã xem xét cho bị cáo tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự thành khẩn khai báo, ăn năn hối cải theo điểm s khoản 1 Điều 51 Bộ luật hình sự năm 2015, sửa đổi bổ sung năm 2017 là phù hợp. Bị cáo kháng cáo mong muốn được hưởng hình phạt cải tạo không giam giữ. Tuy nhiên, xét thấy Tòa án cấp sơ thẩm xử phạt bị cáo mức án 06 (sáu) tháng tù là phù hợp, tương xứng với tính chất, mức độ phạm tội do bị cáo gây ra nên đề nghị Hội đồng xét xử: áp dụng điểm a khoản 1 Điều 355; Điều 356 Bộ luật tố tụng hình sự, không chấp nhận kháng cáo của bị cáo, giữ nguyên bản án sơ thẩm.

Bị cáo Bùi Hữu H không tranh luận, chỉ nói lời sau cùng xin được khoan hồng để có điều kiện sửa chữa lỗi lầm.

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] Về hành vi, quyết định tố tụng của Cơ quan điều tra Công an quận Phú Nhuận, Điều tra viên, Viện kiểm sát nhân quận Phú Nhuận, Kiểm sát viên, Tòa án nhân dân quận Phú Nhuận, Thẩm phán trong quá trình điều tra, truy tố, xét xử đã thực hiện đúng về thẩm quyền, trình tự, thủ tục quy định của Bộ luật tố tụng hình sự. Quá trình điều tra và tại phiên tòa bị cáo không có ý kiến hoặc khiếu nại về hành vi, quyết định của Cơ quan tiến hành tố tụng, người tiến hành tố tụng. Tại các bản tự khai, biên bản ghi lời khai, bị cáo đều trình bày lời khai hoàn toàn tự nguyện, không bị ép cung, nhục hình. Do đó, các hành vi, quyết định tố tụng của Cơ quan tiến hành tố tụng, người tiến hành tố tụng đã thực hiện đều hợp pháp.

[2] Tại phiên tòa phúc thẩm ngày hôm nay, bị cáo Bùi Hữu H đã thừa nhận hành vi phạm tội do bị cáo gây ra như nội dung bản án sơ thẩm đã nêu. Lời khai nhận tội của bị cáo phù hợp với biên bản bắt người phạm tội quả tang, phù hợp với tang vật thu giữ và các chứng cứ khác có trong hồ sơ vụ án nên có đủ cơ sở kết luận: ngày 20/12/2020, bị cáo đã có hành vi ghi số đề thắng thua bằng tiền với những người đánh bạc cụ thể: bán số đề của 04 đài với tổng số tiền 10.213.500 đồng gồm: đài Tiền Giang 5.333.000 đồng; đài Kiên Giang 3.166.000 đồng; đài Đà Lạt 720.000 đồng và đài Hà Nội 994.500 đồng. Do trừ cò 20% cho người chơi đề nên thực tế H chỉ thu được 8.170.400 đồng. Sau giờ sổ xố có 03 khách trúng đề (không rõ nhân thân, địa chỉ) của đài Tiền Giang và Kiên Giang tổng cộng là 25.600.000 đồng. Vì vậy, tổng số tiền bị cáo sử dụng vào việc đánh bạc được xác định là 35.813.500 đồng gồm: 10.213.500 đồng là tiền bị cáo bán số đề cho người chơi đề và 25.600.000 tiền người chơi đề trúng thưởng.

Với các hành vi như trên, Tòa án cấp sơ thẩm đã tuyên xử bị cáo Bùi Hữu H về tội "Đánh bạc" theo khoản 1 Điều 321 Bộ luật hình sự năm 2015, sửa đổi bổ sung năm 2017 là có căn cứ, đúng người, đúng tội, đúng pháp luật.

[3] Tòa án cấp sơ thẩm đã xác định bị cáo không có tình tiết tăng nặng trách nhiệm hình sự và xem xét cho bị cáo tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự bị cáo đã thành khẩn khai báo, ăn năn hối cải, phạm tội lần đầu và thuộc trường hợp ít nghiêm trọng theo điểm i, s khoản 1 Điều 51 Bộ luật hình sự năm 2015, sửa đổi bổ sung năm 2017 và đã xem xét, đánh giá nguyên nhân phạm tội, tính chất mức độ do hành vi phạm tội của bị cáo gây ra, từ đó, xử phạt bị cáo với mức án 06 (sáu) tháng tù.

[4] Xét kháng cáo của bị cáo Bùi Hữu H:

Tại phiên tòa hôm nay, bị cáo trình bày hoàn cảnh gia đình khó khăn, bị cáo là lao động chính, cha bị cáo đã 72 tuổi, già yếu, bị bệnh ung thư phổi ác tính thường xuyên phải đi bệnh viện, mẹ bị cáo cũng đã lớn tuổi, bản thân bị cáo là lao động chính trong gia đình có xác nhận của chính quyền địa phương nơi cư trú; bị cáo đã hoàn thành nghĩa vụ quân sự tại sư đoàn không quân 370 Sân bay Tân Sơn Nhất. Đây là tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự mới theo quy định

tại khoản 2 Điều 51 Bộ luật hình sự chưa được cấp sơ thẩm áp dụng nên cần áp dụng thêm cho bị khi lượng hình.

Xét tính chất, mức độ nguy hiểm do hành vi phạm tội của bị cáo gây ra ít nghiêm trọng. Bị cáo không có tình tiết tăng nặng trách nhiệm hình sự; có các tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự như đã kể trên, quá trình điều tra và tại các phiên tòa bị cáo đã thành khẩn khai báo, ăn năn hối cải; có nơi cư trú cụ thể, rõ ràng, kể từ khi được tại ngoại đến nay bị cáo đều chấp hành tốt, không vi phạm pháp luật (có xác nhận của chính quyền địa phương).

Nhận thấy, bị cáo có đủ các điều kiện để áp dụng hình phạt cải tạo không giam giữ và việc áp dụng hình phạt này không gây nguy hiểm cho xã hội, không ảnh hưởng xấu đến an ninh, trật tự, an toàn xã hội nên không cần thiết phải áp dụng hình phạt tù mà áp dụng hình phạt cải tạo không giam giữ đối với bị cáo với thời hạn nhất định dưới sự giám sát, giáo dục của chính quyền địa phương cũng đã tương xứng với tính chất, mức độ hành vi phạm tội do bị cáo gây ra, đảm bảo tính răn đe, ngăn ngừa tội phạm.

Từ các nhận định trên, Hội đồng xét xử chấp nhận kháng cáo của bị cáo Bùi Hữu H, sửa bản án sơ thẩm theo hướng áp dụng hình phạt cải tạo không giam giữ có thời hạn.

Do bị cáo có hoàn cảnh khó khăn nên miễn khấu trừ thu nhập đối với bị cáo.

Bị cáo Bùi Hữu H không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

Các vấn đề khác không có kháng cáo, kháng nghị đã có hiệu lực pháp luật.

Vì các lẽ trên;

QUYẾT ĐỊNH

Căn cứ điểm b khoản 1 Điều 355, điểm đ khoản 1 Điều 357 của Bộ luật tố tụng hình sự;

Chấp nhận kháng cáo của bị cáo Bùi Hữu H, sửa bản án sơ thẩm số 49/2021/HS-ST ngày 03/12/2021 của Tòa án nhân dân quận Phú Nhuận, Thành phố Hồ Chí Minh.

Tuyên bố bị cáo Bùi Hữu H phạm tội "Đánh bạc".

Căn cứ khoản 1 Điều 321; điểm i, s khoản 1, khoản 2 Điều 51; Điều 36 của Bộ luật hình sự năm 2015, được sửa đổi bổ sung năm 2017 xử phạt Bùi Hữu H 01 (một) năm cải tạo không giam giữ, được trừ đi thời gian tạm giữ từ ngày 20/12/2020 đến ngày 23/12/2020, cứ một ngày tạm giữ bằng ba ngày cải tạo không giam giữ. Thời gian tính từ ngày Ủy ban nhân dân Phường 10, quận Phú Nhuận, Thành phố Hồ Chí Minh nhận được quyết định thi hành án.

Giao bị cáo Bùi Hữu H cho Ủy ban nhân dân Phường 10, quận Phú Nhuận, Thành phố Hồ Chí Minh giám sát, giáo dục trong thời gian cải tạo không giam giữ. Gia đình bị cáo có trách nhiệm phối hợp với Ủy ban nhân dân

Phường 10, quận Phú Nhuận, Thành phố Hồ Chí Minh trong việc giám sát, giáo dục bị cáo.

Miễn khấu trừ thu nhập đối với bị cáo Bùi Hữu H. Bị cáo phải thực hiện những nghĩa vụ quy định tại Luật Thi hành án hình sự.

Căn cứ quy định tại Điều 135, khoản 2 Điều 136 của Bộ luật tố tụng hình sự; Nghị quyết số 326/2016/UBTVQH14 ngày 30/12/2016 của Ủy ban thường vụ Quốc Hội bị cáo Bùi Hữu H không phải chịu 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:
- TAND TC; (1)
- TAND Cấp cao tại TP.HCM; (1)
- VKSND TP. HCM; (3)
- VKSND quận Phú Nhuận; (1)
- CC THA quận Phú Nhuận; (1)
- Bị cáo; (1)
- TAND quận Phú Nhuận; (2)
- Công an quận Phú Nhuận; (1)
- Phòng PC 53-CA TP.HCM; (1)
- UBND nơi bị cáo cư trú; (2)
- Sở tư pháp; (1)
- Lưu, hình sự, hồ sơ (19) (4)

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

Nguyễn Huỳnh Mai Tâm Quyên