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: 323/2019/HS-PT
Ngày: 31/7/2019.

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 Tuấn Anh.

Các Thẩm phán:

1. Ông Đặng Hồng Sơn.

2. Ông Phạm Viết Hùng.

- Thư ký phiên tòa: Ông Lê Trọng Hưng – Thư ký Tòa án.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh tham gia phiên tòa: Ông Phan Anh Tuấn - Kiểm sát viên.

Ngày 31 tháng 7 năm 2019, 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 247/2019/HSPT ngày 24 tháng 6 năm 2019 đối với bị cáo Đặng Văn Q do có kháng cáo của bị cáo đối với bản án hình sự sơ thẩm số 76/2019/HSST ngày 15/5/2019 của Tòa án nhân dân Quận 12, Thành phố Hồ Chí Minh.

- Bị cáo có kháng cáo:

Đặng Văn Q; sinh năm 1984; tại: tỉnh VP; giới tính: Nam; nơi đăng ký hộ khẩu thường trú: Xã I, huyện PT, tỉnh GL; chỗ ở hiện nay: 434/36/62, Khu phố 1, Phường 01, quận GV, Thành phố Hồ Chí Minh; quốc tịch: Việt Nam; dân tộc: Kinh; tôn giáo: không; trình độ học vấn: 5/12; nghề nghiệp: lao động tự do; con ông Đặng Văn S và bà Bùi Thị V; vợ: Văn Thị H; con: có 02 con (lớn sinh năm 2009, nhỏ sinh năm 2010); tiền sự: không.

- Tiền án: Ngày 27/9/2017, bị Tòa án nhân dân huyện Long Thành, tỉnh Đồng Nai xử phạt 03 tháng tù về tội "Đánh bạc" tại bản án số 115/2017/HSST. Chấp hành xong bản án ngày 12/10/2017.

- Bị áp dụng biện pháp ngăn chặn "Cấm đi khỏi nơi cư trú".

- Bị cáo tại ngoại (có mặt tại phiên tòa)

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 12h00’ ngày 03/12/2018, Đinh Chỉ Đ và Trương Văn T đến tiệm sửa xe của Nguyễn Văn D tại số 343 LVK, Khu phố 6, phường TA, Quận P nên D rủ Đ và T đánh bài tiến lên được thua bằng tiền. Hình thức là sử dụng bài tây 52 lá chia mỗi tụ bài 13 lá, người nào thắng nhất sẽ thắng người thua nhất 20.000 đồng và thắng người thua nhì 10.000 đồng; thắng “chặt” 01 lá bài số 02 màu đỏ thì được 20.000 đồng, thắng “chặt” 01 lá bài số 02 màu đen thì được 10.000 đồng; 02 lá bài số 02 màu đỏ sẽ thắng 02 lá bài có số 02 màu đen, tứ quý (04 lá bài có số hoặc ký hiệu giống nhau) hoặc 03 đôi thông (03 cặp lá bài liên tiếp nhau) sẽ thắng 01 lá bài có số 02; 04 hoặc 05 đôi thông sẽ thắng 02 lá bài có số 02 và 03 đôi thông. Nếu sau khi chia bài mà người nào có 04 lá bài số 02 hoặc có 06 cặp lá bài hoặc có sảnh từ lá bài số 03 đến lá bài có ký hiệu là chữ A (ách) thì sẽ tới trắng, người thắng sẽ thắng người chơi còn lại mỗi người 20.000 đồng. Khi có người thắng nhất mà có người chưa đánh ra được lá bài nào thì bị tính là thua nhất.

Khoảng 13h10’ cùng ngày, Đặng Văn Q đang ngồi uống nước gần tiệm sửa xe nên đi bộ đến tham gia đánh bạc cùng với D, Đ và T. Hình thức thắng thua theo ván là thắng nhất thắng người thua nhất số tiền 20.000 đồng, thắng nhì thắng người thua nhì số tiền 10.000 đồng. Đến 13h30’ khi các đối tượng đang đánh bài thì bị Công an bắt quả tang và thu giữ 850.000 đồng.

Đặng Văn Q mang theo số tiền 150.000 đồng dùng để đánh bạc, thắng được 60.000 đồng, bị thu giữ 210.000 đồng. Trương Văn T mang theo 200.000 đồng sử dụng để đánh bạc, thua 40.000 đồng, bị thu giữ 160.000 đồng. Nguyễn Văn D mang theo 200.000 đồng để đánh bạc, thắng 80.000 đồng, bị thu giữ 280.000 đồng. Đinh Chí Đ mang theo 300.000 đồng để đánh bạc, thua 100.000 đồng, bị thu giữ 200.000 đồng.

Ngày 27/9/2017, Đặng Văn Q bị Tòa án nhân dân huyện Long Thành, tỉnh Đồng Nai xử phạt 03 tháng tù về tội “Đánh bạc” tại bản án số 115/2017/HSST, đến ngày 12/10/2017 chấp hành xong, tính đến ngày phạm tội mới chưa được xóa án tích.

Đối với Đinh Chỉ Đ, Trương Văn T, Nguyễn Văn D tham gia đánh bạc với số tiền dưới 5.000.000 đồng, chưa có tiền án tiền sự về hành vi “Đánh bạc”, “Tổ chức đánh bạc” hoặc “Gá bạc” nên Cơ quan Công an ra quyết định xử lý hành chính là có căn cứ.

Tại bản án hình sự sơ thẩm số 76/2019/HSST ngày 15/5/2019 của Tòa án nhân dân Quận 12, Thành phố Hồ Chí Minh đã tuyên xử: Tuyên bố bị cáo Đặng Văn Q phạm tội “Đánh bạc”.

Áp dụng khoản 1 Điều 321; khoản 2 Điều 51 Bộ luật Hình sự năm 2015 (được sửa đổi, bổ sung năm 2017); xử phạt bị cáo Đặng Văn Q 06 (sáu) tháng tù. Thời hạn tù tính từ ngày bắt bị cáo chấp hành án.

- Ngoài ra, án sơ thẩm còn tuyên về xử lý vật chứng, án phí và quyền kháng cáo theo quy định pháp luật.

Ngày 29/5/2019, bị cáo Đặng Văn Q kháng cáo đối với bản án hình sự sơ thẩm của Tòa án nhân dân Quận 12 xin hưởng án treo vì hoàn cảnh khó khăn, có hai con còn nhỏ.

Tại phiên tòa phúc thẩm: bị cáo Đặng Văn Q giữ nguyên yêu cầu kháng cáo.

Trong phần tranh luận, đại diện Viện kiểm sát thực hành quyền công tố sau khi tóm tắt nội dung vụ án, phân tích về tính chất, mức độ phạm tội và nhân thân bị cáo, cũng như tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự; đã kết luận đủ căn cứ xác định bản án sơ thẩm xét xử bị cáo Đặng Văn Q về tội "Đánh bạc" theo khoản 1 Điều 321 Bộ luật Hình sự năm 2015 (sửa đổi, bổ sung năm 2017) là có cơ sở pháp luật. Sau khi xét xử sơ thẩm, bị cáo kháng cáo trong thời hạn luật định và hợp lệ nên cần được xem xét.

Xét, bị cáo Đặng Văn Q kháng cáo xin hưởng án treo nhưng về nhân thân bị cáo đã có 01 tiền án về tội "Đánh bạc", tại phiên tòa không có thêm tình tiết giảm nhẹ gì mới và không đủ điều kiện hưởng án treo; mức án 06 (sáu) tháng tù mà Tòa án cấp sơ thẩm đã tuyên phạt đối với bị cáo là phù hợp. Do đó, đề nghị Hội đồng xét xử áp dụng điểm a khoản 1 Điều 355 Bộ luật Tố tụng hình sự, không chấp nhận kháng cáo của các bị cáo Đặng Văn Q và giữ nguyên bản án sơ thẩm.

Bị cáo Đặng Văn Q không tranh luận chỉ xin xem xét cho bị cáo hưởng án treo vì gia đình có hoàn cảnh khó khăn, là lao động chính nuôi hai con còn nhỏ và đã nhận thức được hành vi vi phạm pháp luật của mình, mong muốn nhận được mức án khoan hồng để làm lại cuộc đời.

Căn cứ vào các chứng cứ và tài liệu đã được thẩm tra tại phiên tòa; căn cứ vào kết quả tranh luận tại phiên tòa, trên cơ sở xem xét đầy đủ toàn diện chứng cứ, ý kiến của Kiểm sát viên và 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:

Tại phiên tòa, bị cáo Đặng Văn Q đã khai nhận toàn bộ hành vi phạm tội của mình cùng đồng phạm phù hợp với nội dung bản án sơ thẩm và bản cáo trạng truy tố; phù hợp với các tài liệu, chứng cứ: biên bản bắt người phạm tội quả tang, biên bản thu giữ vật chứng, lời khai của (người có quyền lợi, nghĩa vụ liên quan đến vụ án và người làm chứng) cùng các tài liệu, biên bản về hoạt động tố tụng khác của Cơ quan điều tra đã thu thập có trong hồ sơ vụ án.

Đã đủ cơ sở để kết luận: Vào ngày 03/12/2018, bị cáo Đặng Văn Q đã có hành vi cùng các đối tượng Nguyễn Văn D, Đinh Chỉ Đ và Trương Văn T đánh bạc trái phép dưới hình thức đánh bài tiến lên thắng thua bằng tiện thì bị cơ quan Công an phát hiện, bắt quả tang thu giữ cùng toàn bộ số tiền dùng đánh bạc là 850.000 đồng; tại địa chỉ số 434 LVK, Khu phố 6, phường TA, Quận P, Thành phố Hồ Chí Minh.

Căn cứ vào Nghị quyết số 01/2010/NQ – HĐTP ngày 22/10/2010 của Hội đồng Thẩm phán Tòa án nhân dân Tối cao thì số tiền bị cáo Đặng Văn Q và đồng phạm dùng đánh bạc là 850.000 đồng.

Xét, mặc dù số tiền bị cáo Đặng Văn Q dùng đánh bạc có giá trị 850.000 đồng (dưới mức 5.000.000 đồng) nhưng về nhân thân bị cáo đã có 01 tiền án về tội "Đánh bạc" chưa được xóa án tích, nay lại tiếp tục vi phạm pháp luật, thực hiện hành vi đánh bạc trái phép; đây là tình tiết định tội đối với bị cáo.

Hành vi phạm tội của bị cáo Đặng Văn Q là nguy hiểm cho xã hội, tác động tiêu cực đến đời sống, gây mất trật tự trị an xã hội. Bị cáo có đầy đủ khả năng nhận thức được hành vi của mình là trái pháp luật, nhưng với động cơ vụ lợi bất chính vẫn bất chấp sự nghiêm cấm của Nhà nước để cố ý phạm tội.

Như vậy, với số tiền dùng đánh bạc, nhân thân và hành vi của bị cáo Đặng Văn Q nêu trên, Tòa án cấp sơ thẩm đã tuyên bố và xét xử bị cáo Đặng Văn Q phạm tội "Đánh bạc" theo khoản 1 Điều 321 Bộ luật Hình sự năm 2015 (sửa đổi, bổ sung năm 2017) là có cơ sở pháp luật, đúng người, đúng tội, không oan sai.

Về hình thức đơn kháng cáo: Sau khi xét xử sơ thẩm, ngày 29/5/2019 bị cáo Đặng Văn Q có đơn kháng cáo là làm trong thời hạn theo quy định tại Điều 342 Bộ luật Tố tụng hình sự nên được chấp nhận.

Về nội dung kháng cáo: Khi quyết định hình phạt, Tòa án cấp sơ thẩm đã nhận định về tình tiết giảm nhẹ: tại Cơ quan điều tra và tại phiên tòa, bị cáo thành khẩn khai báo, ăn năn hối cải để áp dụng theo quy định tại điểm s khoản 1 khoản 2 Điều 51 của Bộ luật Hình sự năm 2015 (sửa đổi, bổ sung năm 2017) để xử hình phạt bị cáo dưới mức thấp nhất của khung hình phạt 06 (sáu) tháng tù đối với bị cáo là thỏa đáng; đã xem xét đầy đủ, toàn diện tính chất, mức độ phạm tội và nhân thân của bị cáo; mới đủ tác dụng để răn đe, giáo dục bị cáo nói riêng và công tác đấu tranh, phòng ngừa chung.

Xét, bị cáo Đặng Văn Q kháng cáo xin hưởng án treo nhưng tại phiên tòa phúc thẩm không có thêm được tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự gì mới và về nhân thân bị cáo đã có 01 tiền án về tội "Đánh bạc", đã được giáo dục, răn đe nhưng không chịu sửa chữa thành người có ích cho xã hội; muốn có tiền tiêu xài những lười lao động lại tham gia đánh bạc trái phép với nhiều người khác ngay tại khu dân cư; thể hiện thái độ xem thường pháp luật và không đủ điều kiện hưởng án treo theo quy định của pháp luật. Do đó, không có cơ sở để chấp nhận kháng cáo của bị cáo Đặng Văn Q nên giữ nguyên án sơ thẩm.

Về án phí: Do kháng cáo không được chấp nhận nên căn cứ Điều 136 Bộ luật Tố tụng hình sự năm 2015, buộc bị cáo Đặng Văn Q phải chịu án phí hình sự phúc thẩm theo quy định tại Nghị quyết số 326/2016/UBTVQH14 ngày 30/12/2016 của Ủy ban Thường vụ Quốc hội quy định về mức thu, miễn, giảm, nộp, quản lý và sử dụng án phí và lệ phí Tòa án.

Các vấn đề khác của bản án 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:

+Căn cứ vào điểm a khoản 1 Điều 355 Bộ luật Tố tụng hình sự 2015.

Không chấp nhận kháng cáo của bị cáo Đặng Văn Q và giữ nguyên bản án hình sự sơ thẩm.

+Căn cứ vào khoản 1 Điều 321; điểm s khoản 1 Điều 51 của Bộ luật Hình sự năm 2015 (được sửa đổi, bổ sung năm 2017).

Xử phạt: bị cáo Đặng Văn Q 06 (sáu) tháng tù về tội "Đánh bạc". Thời hạn tù tính từ ngày bắt bị cáo chấp hành án.

+Về án phí: Căn cứ Điều 136 Bộ luật Tố tụng hình sự năm 2015 và Nghị quyết số 326/2016/UBTVQH14 ngày 30/12/2016 của Ủy ban Thường vụ Quốc hội quy định về mức thu, miễn, giảm, nộp, quản lý và sử dụng án phí và lệ phí Tòa án.

Buộc bị cáo Đặng Văn Q phải chịu án phí hình sự phúc thẩm là 200.000 (hai trăm nghìn) đồng.

Các quyết định khác của bản án hình sự 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 12 (1)
- P.PC 53 - CATP; (1)
- Bị cáo; (1)
- Sở Tư pháp; (1)
- THA Quận 12; (2)
- TAND Quận 12; (2)
- Công an Quận 12; (1)
- UBND nơi bị cáo cư trú; (2)
- Lưu: VT, THS, hồ sơ; (26) (4)

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

Nguyễn Tuấn Anh