

Bản án số: 343/2020/HS-PT

Ngày: 22-7-2020

**NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM
TÒA ÁN NHÂN DÂN THÀNH PHỐ HỒ CHÍ MINH**

- Th phần Hội đồng xét xử phúc thẩm gồm có:

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Ông Đặng Hồng Sơn

Các Thẩm phán: 1/ Ông Trần Minh Châu

2/ Ông Phạm Viết Hùng

- Thư ký phiên tòa: Ông Trần Trung Hiếu - 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: Bà Trần Nguyễn Phương Thùy - Kiểm sát viên.

Trong ngày 22 tháng 7 năm 2020, tại trụ sở Tòa án nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh, xét xử công khai vụ án hình sự phúc thẩm thụ lý số: 249/2020/TLPT-HS, ngày 17/6/2020 đối với bị cáo Lê Minh Th do có kháng cáo của bị cáo Lê Minh Th đối với Bản án hình sự sơ thẩm số 06/2020/HS-ST ngày 07/5/2020 của Tòa án nhân dân huyện Cần Giờ, Thành phố Hồ Chí Minh.

- Bị cáo có kháng cáo:

Lê Minh Th (tên gọi khác: Quý), sinh năm: 1979, Nơi sinh: Thành phố Hồ Chí Minh; Hộ khẩu thường trú và chỗ ở hiện nay: 115A ấp HH, xã LH, huyện Z, Thành phố Hồ Chí Minh; Nghề nghiệp: tài xế; trình độ học vấn: 11/12; dân tộc: Kinh; giới tính: Nam; tôn giáo: không; quốc tịch: Việt Nam; con ông Lê Văn T, sinh năm 1931 và bà Trần Thị G, sinh năm 1939; bị cáo có vợ là Nguyễn Thị Hồng H, sinh năm: 1977 và có hai con, lớn là Lê Văn A, sinh năm 2008, nhỏ là Lê Minh Q, sinh năm 2009; Tiền sự: không;

Tiền án: Theo bản án số 39/2019/HS-PT ngày 22/01/2019 của Tòa án nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh xử phạt Lê Minh Th 50.000.000 (năm mươi triệu) đồng về tội “Tổ chức đánh bạc”.

Bị cáo được áp dụng biện pháp ngăn chặn cấm đi khỏi nơi cư trú từ ngày 31/12/2019. (Bị cáo tại ngoại, có mặt tại phiên tòa);

Ngoài ra còn có người có quyền lợi, nghĩa vụ liên quan đến vụ án là Trần Đ, và Huỳnh Ngân G không liên quan đến việc kháng cáo của bị cáo, nên không triệu tập đến phiên tòa phúc thẩm.

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 13 giờ ngày 10/11/2019, Trần Đ sử dụng điện thoại di động gọi cho Lê Minh Th và Huỳnh Ngân G hỏi có gà không để tổ chức đá gà thắng thua bằng tiền. Sau khi Th và G nói có gà, Đ hẹn cả hai đến địa điểm khu đất trống thuộc tổ 5, Khu phố GA, Thị trấn Cần Thạnh, Huyện Z để đá gà. Đ chuẩn bị cân, băng keo, cựa sắt và đứng ra làm trọng tài hai trận đá gà như sau:

-Trận 1: Diễn ra vào khoảng 14 giờ ngày cùng ngày, giữa gà nòi điều nặng 2,6kg của Th đá với gà nòi vàng nặng 2,6kg của G với số tiền cá cược là 1.000.000 (một triệu) đồng mỗi bên, tỉ lệ cược là đá đồng. Th và G tự quán cựa và thả gà, kết quả gà của Th thắng. Đ thu mỗi người 100.000 (một trăm nghìn) đồng tiền trọng tài; tổng cộng là 200.000 (hai trăm nghìn) đồng. Th thắng cược 900.000 (chín trăm nghìn) đồng.

-Trận 2: Vào khoảng 14 giờ 20 phút cùng ngày, giữa gà nòi điều nặng 3kg của Th và gà nòi que bông nặng 2,96kg của G với tiền cá cược là 1.000.000 (một triệu) đồng, tỉ lệ cược là gà của Th chấp G đá ăn 9, nghĩa là nếu Th thua thì thua đủ 1.000.000 (một triệu) đồng, còn thắng thì chỉ thắng được 900.000 (chín trăm nghìn) đồng. Th và G cũng tự quán cựa thả gà, đang đá thì bị lực lượng Công an huyện Z kiểm tra phát hiện bắt quả tang.

Tại cơ quan điều tra, Lê Minh Th đã thừa nhận toàn bộ hành vi phạm tội của mình.

Về vật chứng vụ án thu giữ:

- 04 (bốn) con gà trống, đã được Công an huyện Z xử lý bị hình thức tiêu hủy; 15 (mười lăm) bộ cựa sắt; 15 (mười lăm) cuộn băng keo chưa qua sử dụng; 05 (năm) cuộn băng keo đã qua sử dụng; 01 (một) cân đồng hồ hiệu Nhơn Hòa, loại 05kg, tất cả đều dùng để phục vụ cho việc đá gà

- 03 (ba) điện thoại di động gồm: 01 cái hiệu Nokia màu đen, số sim 0764871119 của Lê Minh Th; 01 cái hiệu Nokia màu đen - trắng, số sim 0356704830 của Trần Đ; 01 cái hiệu Nokia màu đen, số sim 0974478821 của Huỳnh Ngân G, tất cả dùng để liên lạc rủ rê đá gà.

- Tiền Việt Nam: 4.000.000 (bốn triệu) đồng (gồm 2.000.000 đồng là tiền Th sử dụng đánh bạc, 900.000 đồng là tiền thắng cược trận đá gà đầu tiên, 200.000 đồng là tiền thưởng trọng tài của Đồng và 900.000 đồng là tiền G dùng đánh bạc trong trận đá gà thứ 2)

Cáo trạng số 11/CT-VKS ngày 10/3/2020 của Viện kiểm sát nhân dân huyện Z truy tố bị cáo Lê Minh Th về tội “Đánh bạc” theo khoản 1 Điều 321 Bộ luật hình sự năm 2015 được sửa đổi, bổ sung năm 2017.

Tại phiên tòa sơ thẩm, bị cáo Lê Minh Th đã thừa nhận hành vi phạm tội của mình giống như lời khai tại Cơ quan điều tra và các tài liệu, chứng cứ khác có trong hồ sơ vụ án và như nội dung bản Cáo trạng Viện kiểm sát nhân dân huyện Z truy tố bị cáo.

Tại Bản án hình sự sơ thẩm số 06/2020/HSST ngày 07/5/2020 của Tòa án nhân dân huyện Cần Giờ, Thành phố Hồ Chí Minh đã quyết định:

Tuyên bố bị cáo Lê Minh Th phạm tội “Đánh bạc”.

Căn cứ khoản 1 Điều 321; các Điểm s khoản 1 và khoản 2 Điều 51; Điều 38 Bộ luật hình sự năm 2015, sửa đổi, bổ sung năm 2017, xử phạt bị cáo Lê Minh Th 08 (tám) tháng tù. Thời hạn tù tính từ ngày bị cáo chấp hành án.

Ngoài ra, Bản án hình sự sơ thẩm còn tuyên về nộp án phí và quyền kháng cáo theo quy định của pháp luật.

Ngày 18/5/2020, bị cáo Lê Minh Th có đơn kháng cáo toàn bộ bản án và xin được tại ngoại để có điều kiện chăm sóc cha, mẹ già và hai con nhỏ đang đi học trong khi bị cáo là lao động chính, có công việc thu nhập ổn định.

Tại phiên tòa phúc thẩm hôm nay, bị cáo Lê Minh Th thừa nhận toàn bộ hành vi phạm tội như Bản án sơ thẩm đã xác định và giữ nguyên yêu cầu kháng cáo cho bị cáo được hưởng hình phạt là ở ngoài để có điều kiện trực tiếp chăm sóc cha, mẹ già và hai con nhỏ đang đi học; ngoài ra bị cáo cung cấp tình tiết là lao động chính, có công việc thu nhập ổn định là lái xe cho Doanh nghiệp tư nhân Phú Hòa Khang (có xác nhận Ủy ban nhân dân xã Long Hòa, huyện Z, Thành phố Hồ Chí Minh và Doanh nghiệp tư nhân Phú Hòa Khang cùng ngày 07/7/2020). Tại phiên tòa bị cáo cung cấp Thẻ tiết kiệm có kỳ hạn phát hành ngày 08/7/2020 tại Ngân hàng TMCP Sài Gòn Thương Tín, Chi nhánh huyện Nhà Bè, phòng giao dịch Cần Giờ với số tiền là 60.000.000 đồng và xin Hội đồng xét xử xem xét áp dụng hình phạt tương xứng.

Đại diện Viện Kiểm sát nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh tham gia phiên tòa đưa ra ý kiến phát biểu: Sau khi xem xét tất cả lời khai, tình tiết trong hồ sơ vụ án, nhận thấy bản án sơ thẩm đã tuyên là đúng người, đúng tội và phù hợp với tính chất cũng như mức độ của hậu quả đã xảy ra. Đại diện Viện kiểm sát tại phiên tòa xác định yêu cầu xin được ở ngoài của bị cáo là xin được hưởng án treo. Tại phiên tòa hôm nay bị cáo cung cấp thêm tình tiết giảm nhẹ, song hành vi phạm tội của bị cáo mà cấp sơ thẩm đã xét xử là phù hợp, bị cáo đang có một tiền án, theo quy định thì không được hưởng án treo, từ đó đại diện Viện kiểm sát đề nghị Hội đồng xét xử phúc thẩm không chấp nhận đơn kháng cáo của bị cáo Lê Minh Th về việc cho bị cáo được hưởng án treo và giữ nguyên bản án sơ thẩm.

Bị cáo Lê Minh Th không có ý kiến tranh luận với đại diện Viện Kiểm sát và đề nghị Hội đồng xét xử xem xét xử bị cáo được ở ngoài, để bị cáo có điều kiện làm ăn để trực tiếp nuôi cha là ông Lê Văn Tất, sinh năm 1931 (là người có

công với các mạng) và mẹ là bà Trần Thị Gấm, sinh năm 1939, cùng hai con nhỏ đang tuổi ăn học và bị cáo là lao động chính có thu nhập ổn định.

Qua đối đáp và tranh luận, đại diện Viện kiểm sát và bị cáo đều giữ nguyên quan điểm đã phát biểu.

NHẬN ĐỊNH CỦA TÒA ÁN:

Trên cơ sở nội dung vụ án, căn cứ vào kết quả tranh luận tại phiên tòa, trên cơ sở xem xét đầy đủ, toàn diện chứng cứ có trong hồ sơ vụ án và ý kiến của Kiểm sát viên, bị cáo, Hội đồng xét xử nhận định như sau:

[1] Ngày 07/5/2020, Tòa án nhân dân huyện Cần Giò, Thành phố Hồ Chí Minh xét xử sơ thẩm. Đến ngày 19/5/2020, bị cáo Lê Minh Th có đơn kháng cáo xin được tại ngoại. Đơn kháng cáo của bị cáo được lập trong thời hạn luật định nên hợp lệ.

[2] Tại phiên tòa phúc thẩm bị cáo Lê Minh Th khai nhận toàn bộ hành vi phạm tội, lời khai của bị cáo tại phiên tòa và tại cơ quan điều tra đều thống nhất với nhau, phù hợp với các tài liệu, chứng cứ khác mà Cơ quan điều tra đã thu thập được cũng như diễn biến tại phiên tòa, thì đã có đủ cơ sở kết luận: Ngày 10/11/2019, bị cáo Lê Minh Th đã có hành vi đánh bạc trái phép dưới hình thức đá gà thắng thua bằng tiền với tổng số tiền cá cược là 2.000.000 (hai triệu) đồng và bị phát hiện bắt phạm tội quả tang, mặc dù số tiền cá cược dưới 5.000.000 (năm triệu) đồng không đủ yếu tố cấu thành tội phạm để truy tố bị cáo Lê Minh Th về tội đánh bạc theo quy định của bộ luật hình sự năm 2015, đã được sửa đổi bổ sung năm 2017, nhưng do thời điểm bị cáo Lê Minh Th thực hiện hành vi phạm tội đá gà thắng thua bằng tiền với tổng số tiền cá cược là 2.000.000 (hai triệu) đồng thì bị cáo chưa được đương nhiên xóa án tích đối với bản án phúc thẩm số 39/2019/HS-PT ngày 22/01/2019 của Tòa án nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh về tội “Tổ chức đánh bạc”. Nên hành vi đá gà thắng thua bằng tiền với tổng số tiền cá cược là 2.000.000 (hai triệu) đồng của bị cáo Lê Minh Th cũng đã đủ yếu tố cấu thành tội “Đánh bạc” theo khoản 1 Điều 321 của Bộ luật hình sự năm 2015, đã được sửa đổi bổ sung năm 2017.

Do đó, Tòa án nhân dân huyện Cần Giò đã xét xử bị cáo Lê Minh Th về tội “Đánh bạc” theo quy định tại khoản 1 Điều 321 của Bộ luật hình sự năm 2015, đã được sửa đổi bổ sung năm 2017 là có căn cứ, đúng người, đúng tội, đúng pháp luật.

[3] Xét kháng cáo của bị cáo:

Về hình phạt, Tòa án cấp sơ thẩm đã áp dụng các tình tiết giảm nhẹ cho bị cáo đó là bị cáo có thái độ Th khẩn khai báo, ăn năn hối cải là tình tiết giảm nhẹ và cha của bị cáo là người có công với cách mạng, bà nội của bị cáo là mẹ Việt Nam anh hùng nên bị cáo được hưởng các tình tiết giảm nhẹ theo quy định tại điểm s khoản 1 và khoản 2 Điều 51 của Bộ luật hình sự năm 2015, đã được sửa

đổi bổ sung năm 2017.

Tuy nhiên, tại phiên tòa phúc thẩm bị cáo cung cấp các tình tiết mới như bị cáo là lao động chính đang nuôi mẹ già và hai con nhỏ, cũng như đang thờ cúng Bà nội là mẹ Việt Nam anh hùng, bị cáo có công việc thu nhập ổn định là đang lái xe cho Doanh nghiệp tư nhân PHK (có xác nhận Ủy ban nhân dân xã LH, huyện Z, Thành phố Hồ Chí Minh và Doanh nghiệp tư nhân PHK cùng ngày 07/7/2020), đây là các tình tiết giảm nhẹ mới theo quy định tại khoản 2 Điều 51 của Bộ luật hình sự năm 2015, sửa đổi bổ sung năm 2017. Kèm theo yêu cầu kháng cáo tại phiên tòa bị cáo còn cung cấp bản phô tô Thẻ tiết kiệm có kỳ hạn phát hành ngày 08/7/2020 tại Ngân hàng TMCP Sài Gòn Thương Tín, Chi nhánh huyện Nhà Bè, phòng giao dịch Cần Giờ với số tiền là 60.000.000 đồng và xin Hội đồng xét xử xem xét áp dụng hình phạt tương xứng.

Do vậy, khi xét đến mức độ và tính chất của hành vi phạm tội, Hội đồng xét xử xét thấy mức án 08 (tám) tháng tù mà cấp sơ thẩm đã tuyên đối với bị cáo là đúng người, đúng tội, tuy nhiên với các tình tiết giảm nhẹ nêu trên và xét bản thân bị cáo từ khi được áp dụng biện pháp cấm đi khỏi nơi cư trú đã chấp hành tốt các quy định của pháp luật là thể hiện sự ăn năn hối cải, có khả năng tự cải tạo và nếu không bắt bị cáo đi chấp hành hình phạt tù thì không gây ảnh hưởng xấu đến cuộc đấu tranh phòng, chống tội phạm, từ đó Hội đồng xét xử chỉ cần xử phạt bị cáo với hình phạt chính bằng một số tiền cũng đủ giáo dục, răn đe và phòng ngừa chung.

Do đó, Hội đồng xét xử chấp nhận yêu cầu kháng cáo của bị cáo và sửa bản án hình sự sơ thẩm, tuyên phạt bị cáo hình phạt chính bằng hình phạt tiền cũng đủ giáo dục đối với bị cáo.

[4] Lập luận trên đây cũng là căn cứ để không chấp nhận quan điểm luận tội của đại diện Viện kiểm sát nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh đã phát biểu tại phiên tòa về việc y án sơ thẩm.

[5] Về án phí hình sự phúc thẩm: Bị cáo không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm theo quy định của pháp luật.

[6] Các quyết định khác của bản án sơ thẩm không có kháng cáo, không bị kháng nghị có hiệu lực pháp luật.

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH:

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

1. Chấp nhận kháng cáo của bị cáo Lê Minh Th; Sửa Bản án hình sự sơ thẩm số 06/2020/HSST ngày 07/5/2020 của Tòa án nhân dân huyện Cần Giờ, Thành phố Hồ Chí Minh.

2. Căn cứ khoản 1 Điều 321; điểm s khoản 1 và khoản 2 Điều 51; Điều 35 của Bộ luật hình sự năm 2015, sửa đổi, bổ sung năm 2017;

Xử phạt bị cáo Lê Minh Th số tiền 40.000.000 đồng (Bốn mươi triệu đồng).

3. Căn cứ Điều 135, 136 Bộ luật tố tụng hình sự và căn cứ Điều 22 và 23 Nghị quyết quyết định về mức thu, miễn giảm, thu, nộp, quản lý và sử dụng án phí và lệ phí toà án số 326/2016/UBTVQH14 ngày 30/12/2016, cùng danh mục án phí, lệ phí toà án;

Bị cáo Lê Minh Th không phải nộp án phí hình sự phúc thẩm.

4. Các quyết định khác của bản án sơ thẩm không có kháng cáo, không bị 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.

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

Nơi nhận:

- TAND Tối cao; (1)
- TAND cấp cao tại Tp.HCM; (1)
- VKSND cấp cao tại Tp.HCM; (1)
- TAND huyện Z; (1)
- VKSND Tp.HCM; (3)
- VKSND huyện Z; (1)
- P.PV06 – CA Tp.HCM; (1)
- Chi cục THA H. Cần Giờ; (1)
- Bị cáo; (1)
- Công an huyện Z; (1)
- Sở Tư pháp; (1)
- Lưu: VT, THS, hồ sơ. (20) (6)

Đặng Hồng Sơn