TÒA ÁN NHÂN DÂN **TỈNH SÓC TRĂNG**	**CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM** **Độc lập – Tự do – Hạnh phúc**

Bản án số: **76/**2019/HS-PT.
Ngày: 15-11-2019.

NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM

TÒA ÁN NHÂN DÂN TỈNH SÓC TRĂNG

- Thành phần Hội đồng xét xử phúc thẩm gồm có:
Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Ông Thái Rết
Các Thẩm phán: Ông Phạm Hùng Nuôi.
Ông Nguyễn Văn Toàn.

- Thư ký phiên tòa: Bà Cao Thị Mỹ Nhiên-Thư ký Tòa án nhân dân tỉnh Sóc Trăng.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Sóc Trăng tham gia phiên tòa: Ông Đào Tiến Thắng-Kiểm sát viên.

Ngày 15-11-2019, tại trụ sở Toà án nhân dân tỉnh Sóc Trăng xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự phúc thẩm thụ lý số 75/2019/TLPT-HS ngày 31-10-2019 đối với bị cáo Dương H do có kháng cáo của bị cáo đối với Bản án hình sự sơ thẩm số 24/2019/HSST ngày 24 tháng 9 năm 2019 của Tòa án nhân dân huyện M, tỉnh Sóc Trăng.

- *Bị cáo có kháng cáo:* **Dương H**; Sinh năm 1977, tại huyện M, tỉnh Sóc Trăng. Nơi đăng ký thường trú: Ấp T, xã T, huyện M, tỉnh Sóc Trăng; Nghề nghiệp: Làm ruộng; Trình độ văn hóa (học vấn): 4/12; Dân tộc: Khmer; Giới tính: Nam; Tôn giáo: Đạo Phật; Quốc tịch: Việt Nam; Con ông Dương C, sinh năm 1952 và bà Lâm Thị S, sinh năm 1950; Có vợ là bà Nguyễn Thị L, sinh năm 1976 và 03 người con; Tiền án: không; Tiền sự: 02 lần: 1. Ngày 04-4-2018, bị Ủy ban nhân dân huyện M ra Quyết định xử phạt vi phạm hành chính số 1124/QĐ-XPVPHC với số tiền 1.500.000đ về hành vi đánh bạc trái phép ăn thua bằng tiền, đóng phạt vào ngày 02-5-2018; 2. Ngày 07-9-2018, bị Công an huyện M ra Quyết định xử phạt vi phạm hành chính số 223/QĐ-XPVPHC với số tiền 1.750.000đ về hành vi đánh bạc trái phép ăn thua bằng tiền, đóng phạt vào ngày 21-9-2018; bị áp dụng biện pháp ngăn chặn cấm đi khỏi nơi cư trú từ ngày 20 tháng 5 năm 2019 (bị cáo có mặt).

- *Những người không kháng cáo, không liên quan đến kháng cáo, kháng nghị Hội đồng xét xử không triệu tập gồm*: Người có quyền lợi, nghĩa vụ liên quan ông Đặng Thông M và Trần T.

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:

Vào khoảng 13 giờ 00 phút, ngày 29/01/2019, Dương H một mình đem bộ dụng cụ lắc bầu cua đi đến khu vực đất trống thuộc khu vực ấp Tắc G, xã T, huyện M để chơi đánh bạc ăn thua bằng tiền với những người khác dưới hình thức lắc bầu cua. Hình thức chơi: Một người trực tiếp (nhà cái) cầm ba hột bầu cua, mỗi hột có sáu mặt in hình bầu, cua, tôm, cá, gà, nai bỏ vào một cái dĩa và dùng một cái thao nhựa màu đỏ (bên ngoài có quấn băng keo đen) úp lại rồi lắc. Sau khi nhà cái lắc xong, những người tham gia đặt cược (tay em) sẽ đoán và đặt tiền vào hình bầu, cua, tôm, cá, gà, nai in trên một tờ bìa cứng có in hình bầu, cua, tôm, cá, gà, nai. Sau khi tay em đặt xong, nhà cái sẽ mở cái thao ra, nếu hình tay em đã đặt trên tờ bìa cứng trùng với hình một trong ba mặt của hột bầu cua quay lên thì tay em sẽ thắng số tiền tương ứng với số tiền đã đặt cược, nếu không trùng thì tay em sẽ thua, nhà cái thắng số tiền đặt cược.

Khi tham gia, Dương H đem theo số tiền 310.000 đồng (Ba trăm mười nghìn đồng) để đánh bạc với vai trò làm nhà cái để cược với khoảng 7 đến 8 người khác là tay em, Dương H làm cái lắc được khoảng 15 bàn, mỗi tay em đặt cược thấp nhất là 30.000 đồng (Ba mươi nghìn đồng) và cao nhất là 50.000 đồng (Năm mươi nghìn đồng), trung bình mỗi bàn tổng số tiền đặt cược cao nhất là 50.000 đồng (Năm mươi nghìn đồng), thấp nhất là 30.000 đồng (Ba mươi nghìn đồng). Đến khoảng 13 giờ 50 phút cùng ngày, khi đang chơi thì Dương H bị Công an bắt quả tang cùng ông Đặng Thông M, Trần T về hành vi đánh bạc trái phép ăn thua bằng tiền dưới hình thức lắc bầu cua, Dương H đã thua hết 291.000 đồng (Hai trăm chín mươi mốt nghìn đồng), bị công an thu giữ 19.000 đồng (Mười chín nghìn đồng).

Quá trình điều tra cơ quan Cảnh sát điều tra Công an huyện M, tỉnh Sóc Trăng thu giữ tổng số tiền dùng vào việc đánh bạc là 2.069.000 đồng (Hai triệu không trăm sáu mươi chín nghìn đồng).

Đối với ông Trần T có hành vi đánh bạc nhưng chưa đủ yếu tố cấu thành tội phạm nên Cơ quan điều tra Công an huyện M đã ra Quyết định xử phạt hành chính.

Đối với ông Đặng Thông M có tiền sự về hành vi đánh bạc trái phép, tiếp tục đánh bạc trái phép ăn thua bằng tiền đã đủ yếu tố cấu thành tội Đánh bạc quy định tại khoản 1 Điều 321 Bộ luật Hình sự năm 2015, được sửa đổi bổ sung năm 2017. Tuy nhiên, ông Đặng Thông M hiện đang bị khởi tố bị can, theo quyết định khởi tố vụ án số 32 ngày 06/3/2019 của Cơ quan Cảnh sát điều tra công an huyện M, nên hành vi phạm tội lần này sẽ được xử lý chung với lần phạm tội đã bị khởi tố, nên không đặt ra xem xét.

* Tại Bản án hình sự sơ thẩm số 24/2019/HSST ngày 24 tháng 9 năm 2019 của Tòa án nhân dân huyện M, tỉnh Sóc Trăng quyết định:

Tuyên bố: Bị cáo Dương H phạm tội: *"Đánh bạc"*.

Áp dụng: Khoản 1 Điều 321; điểm i, s khoản 1, khoản 2 Điều 51, khoản 1 Điều 38 Bộ luật Hình sự năm 2015 (sửa đổi, bổ sung năm 2017) đối với bị cáo Dương H.

Xử phạt: Bị cáo Dương H 06 (Sáu) tháng tù. Thời hạn chấp hành hình phạt tù được tính kể từ ngày bắt bị cáo đi thi hành án.

Ngoài ra, bản án sơ thẩm còn giải quyết về xử lý vật chứng, án phí và tuyên quyền kháng cáo của bị cáo.

* Đến ngày 08-10-2019, bị cáo Dương H kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt và xin được hưởng án treo.

* Tại phiên tòa phúc thẩm:

- Bị cáo Dương H giữ nguyên nội dung kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt và xin được hưởng án treo.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Sóc Trăng giữ quyền công tố nhà nước đề nghị Hội đồng xét xử phúc thẩm áp dụng Điều 356 của Bộ luật Tố tụng hình sự, không chấp nhận kháng cáo của bị cáo, giữ nguyên án sơ thẩm.

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 phúc thẩm nhận định như sau:

[1]. Về tính hợp pháp của đơn kháng cáo và phạm vi xét xử phúc thẩm: Xét Đơn kháng cáo của bị cáo lập và nộp cho Tòa án nhân dân huyện M ngày 08-10-2019, là đúng quy định về người kháng cáo, thời hạn kháng cáo, hình thức, nội dung kháng cáo theo quy định của các điều 331, 332 và 333 của Bộ luật Tố tụng hình sự năm 2015. Do đó, Hội đồng xét xử phúc thẩm sẽ xem xét nội dung kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt và xin hưởng án treo của bị cáo theo trình tự, thủ tục phúc thẩm.

[2]. Xét hành vi phạm tội của bị cáo: Tại phiên tòa phúc thẩm, bị cáo thừa nhận, trước khi phạm tội, bị cáo Dương H có 02 tiền sự. Vào khoảng 13 giờ 50 phút, ngày 29-01-2019, trong lúc bị cáo đánh bạc trái phép ăn thua bằng tiền dưới hình thức lắc bầu cua tạiấp Tắc G, xã T, huyện M thì bị Công an huyện M bắt quả tang cùng tang vật, với tổng số tiền dùng vào việc đánh bạc là 2.069.000 đồng. Lời thừa nhận tội của bị cáo phù hợp với lời khai của bị cáo ở giai đoạn sơ thẩm và phù hợp với các tài liệu, chứng cứ khác có trong hồ sơ vụ án. Do đó, Hội đồng xét xử sơ thẩm kết luận bị cáo phạm tội "Đánh bạc" theo quy định tại khoản 1 Điều 321 của Bộ luật Hình sự năm 2015 (sửa đổi, bổ sung năm 2017) là có căn cứ, đúng quy định của pháp luật.

[4]. Xét kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt của bị cáo Dương H thì thấy: Khi xem xét quyết định hình phạt, Hội đồng xét xử sơ thẩm xác định bị cáo có tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự như: phạm tội lần đầu và thuộc trường hợp ít nghiêm trọng, thành khẩn khai báo, là người dân tộc Khmer với trình độ học vấn thấp nên ít hiểu biết pháp luật, bị cáo có bà nội có công với cách mạng, đây là tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự quy định tại điểm i, s khoản 1 và khoản 2 Điều 51 của Bộ luật Hình sự năm 2015 (sửa đổi, bổ sung năm 2017), Hội đồng xét xử sơ thẩm áp dụng cho bị cáo các tình tiết giảm nhẹ nêu trên là có căn cứ và đúng quy định pháp luật. Đối với các lý do bị cáo trình bày để xin giảm nhẹ hình phạt nêu tại đơn kháng cáo và tại phiên tòa không phải là tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự mới theo quy định tại Điều 51 của Bộ luật Hình sự năm 2015 (sửa đổi, bổ sung năm 2017) mà cấp sơ thẩm chưa xem xét, áp dụng cho bị cáo. Xét về mức hình

phạt, sau khi xem xét mức độ, hành vi, đặc điểm nhân thân và tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự của bị cáo, Hội đồng xét xử sơ thẩm xử phạt bị cáo với mức án 06 tháng tù là có căn cứ, đúng quy định pháp luật và tương xứng hành vi phạm tội của bị cáo. Từ nhận trên cho thấy kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt của bị cáo là không có cơ sở nên Hội đồng xét xử phúc thẩm không chấp nhận.

[4]. Xét kháng cáo xin được hưởng án treo của bị cáo Dương H: Mặc dù, bị cáo bị xử phạt dưới 03 năm tù, có nơi cư trú rõ ràng và có nhiều tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự theo quy định tại khoản 1 và khoản 2 Điều 51 của Bộ luật Hình sự năm 2015 (sửa đổi, bổ sung năm 2017), nhưng xét thấy bị cáo có 02 tiền sự nên đối với bị cáo là người có nhân thân xấu, do đó bị cáo không đủ điều kiện được hưởng án treo theo quy định tại Điều 2 của Nghị quyết số 02/2018/NQ-HĐTP ngày 15-5-2018 của Hội đồng thẩm phán Tòa án nhân dân tối cao. Mặt khác, hiện nay tình hình tội phạm đánh bạc đang diễn biến phức tạp nên việc áp dụng hình phạt tù đối với người phạm tội này là cần thiết và phù hợp với yêu cầu đấu tranh phòng, chống tội phạm trên toàn xã hội. Vì vậy, Hội đồng xét xử sơ thẩm không cho bị cáo hưởng án treo là đúng quy định của pháp luật nên Hội đồng xét xử phúc thẩm không chấp nhận kháng cáo xin được hưởng án treo của bị cáo.

[5]. Từ những nhận định trên, xét đề nghị của Kiểm sát viên về việc không chấp nhận kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt và hưởng án treo của bị cáo Dương H là có căn cứ nên Hội đồng xét xử chấp nhận.

[6]. Về án phí hình sự phúc thẩm: Căn cứ vào khoản 2 Điều 135, khoản 2 Điều 136 của Bộ luật Tố tụng hình sự năm 2015 và điểm b khoản 2 Điều 23 của Nghị quyết số 326/2016/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, do kháng cao không được chấp nhận nên bị cáo Dương H phải chịu án phí hình sự phúc thẩm là 200.000 đồng.

[7]. Các phần khác của bản án hình sự sơ thẩm không bị 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:

1. Căn cứ vào Điều 356 của Bộ luật Tố tụng hình sự năm 2015.

Không chấp nhận kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt và xin được hưởng án treo của bị cáo Dương H. Giữ nguyên phần quyết định hình phạt đối với bị cáo Dương H của Bản án hình sự sơ thẩm số 24/2019/HSST ngày 24 tháng 9 năm 2019 của Tòa án nhân dân huyện M, tỉnh Sóc Trăng.

2. Căn cứ khoản 1 Điều 321; điểm i, s khoản 1, khoản 2 Điều 51, khoản 1 Điều 38 của Bộ luật Hình sự năm 2015 (sửa đổi, bổ sung năm 2017).

Xử phạt bị cáo Dương H 06 (Sáu) tháng tù về tội "Đánh bạc". Thời hạn phạt tù tính từ ngày bắt bị cáo thi hành án.

3. Về án phí hình sự phúc thẩm: Căn cứ vào khoản 2 Điều 135, khoản 2 Điều 136 của Bộ luật Tố tụng hình sự năm 2015 và điểm b khoản 2 Điều 23 của Nghị

quyết số 326/2016/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. Xử buộc bị cáo Dương H phải chịu án phí hình sự phúc thẩm là 200.000 đồng (Hai trăm ngàn đồng).

4. Các phần khác của bản án hình sự sơ thẩm không bị kháng cáo, kháng nghị đã có hiệu lực pháp luật kể từ ngày hết thời hạn kháng cáo, kháng ngh

Nơi nhận:
- VKSND tỉnh Sóc Trăng (01 bản)
- TAND huyện M (02 bản);
- VKSND huyện M (01 bản);
- CQĐT - Công an Mỹ Xuyên (01 bản);
- CQTHAHS-Công an Mỹ Xuyên (01bản);
- Chi cục THADS Mỹ Xuyên (01 bản);
- Bị cáo (03).
- PKTNV-THA-TAND tỉnh Sóc Trăng (01);
- CQTHAHS- Công an tỉnh Sóc Trăng (01);
- PHSNV- Công an tỉnh Sóc Trăng (01)
- Sơ Tư pháp (01);
- Lưu hs, THS (04);

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

(Đã ký)

Thái Rết