

Bản án số: 195/2019/HS-PT

Ngày: 19-4-2019

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: Bà Nguyễn Thị Thanh Bình

Các Thẩm phán:

1. Bà Đoàn Thị Hương Giang

2. Bà Nguyễn Hoàng Anh

Thư ký phiên tòa: Bà Hồ Thị Kiều Trang

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

Ngày 19 tháng 4 năm 2019, tại trụ sở Tòa án nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh, xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự thụ lý số 78/HSPT/TLPT-HS ngày 11/01/2019 đối với bị cáo Nguyễn Xuân D do có kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh đối với bản án hình sự sơ thẩm số 94/2018/HS-ST ngày 21/11/2018 của Tòa án nhân dân Quận 11, Thành phố Hồ Chí Minh.

Bị cáo không kháng cáo, bị kháng nghị: **Nguyễn Xuân D**; sinh năm 1980 tại tỉnh Bình Định; thường trú: C9 ấp 6A, xã BH, huyện BC, Thành phố Hồ Chí Minh; nghề nghiệp: kinh doanh; trình độ văn hóa: 12/12; dân tộc: Kinh; giới tính: nam; tôn giáo: không; quốc tịch: Việt Nam; con ông: Nguyễn Tiến D; con bà: Nguyễn Thị S; hoàn cảnh gia đình: có vợ và 01 con sinh năm 2016; tiền án, tiền sự: không; tạm giam từ 26/6/2018 đến 01/10/2018 được thay đổi biện pháp ngăn chặn; bị cáo tại ngoại (có mặt)

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 lúc 22 giờ 45 phút ngày 26/6/2018, Đội cảnh sát hình sự Công an Quận 11, Thành phố Hồ Chí Minh kiểm tra quán cà phê BG - số 23/11 LTK,

Phường 1, Quận 11 bắt quả tang Nguyễn Xuân D, Nguyễn Trọng H, Nguyễn Tiến D, Nguyễn Công H, Nguyễn Trọng Kh, Thái Hữu H tham gia cá cược bóng đá ăn tiền.

Qua kiểm tra tin nhắn điện thoại của bị cáo Diễn xác định:

Ngày 25/6/2018, Diễn cá cược trận Uruguay – Nga số tiền 10.225.000 đồng; trận Ả Rập Xê Út – Ai Cập số tiền 6.440.000 đồng; trận Bồ Đào Nha – Iran số tiền 7.500.000 đồng

Ngày 26/6/2018 Diễn cá cược trận Peru – Úc số tiền 7.900.000 đồng; trận Pháp – Đan Mạch số tiền 6.500.000 đồng

Nguyễn Trọng H khai: ngày 26/6/2018 Hữu tự đặt cược trên mạng 900.000 đồng, các cược với Nguyễn Công H trận Peru – Úc 1.000.000 đồng, trận Pháp – Đan Mạch 1.000.000 đồng

Nguyễn Công H khai: ngày 26/6/2018 cá cược với Hữu trận Peru – Úc 1.000.000 đồng, trận Pháp – Đan Mạch 1.000.000 đồng

Trần Hữu H: ngày 26/6/2018 cá cược trận Đan Mạch – Pháp với bị cáo Diễn 1.000.000 đồng

Nguyễn Trọng Kh khai: ngày 26/6/2018 cá cược với người tên Gia Kh (chưa rõ được lai lịch) trận Đan Mạch – Pháp 200.000 đồng, cá cược trận Peru – Úc 400.000 đồng, trận Bồ Đào Nha – Iran 200.000 đồng, tổng số tiền cá cược là 800.000 đồng

Nguyễn Tiến D khai: ngày 26/6/2018 cá cược với SiLon (chưa rõ lai lịch) qua tin nhắn điện thoại di động trận Pháp – Đan Mạch 3.000.000 đồng, trận Peru – Úc 2.000.000 đồng

Đối với Nguyễn Trọng H, Nguyễn Tiến D, Nguyễn Công H, Nguyễn Trọng Kh, Thái Hữu H chưa đủ yếu tố truy cứu trách nhiệm hình sự nên Cơ quan cảnh sát điều tra đã ra quyết định xử phạt hành chính đối với các đối tượng này.

Tại bản án hình sự sơ thẩm số 94/2018/HSST ngày 21/11/2018 của Tòa án nhân dân Quận 11, Thành phố Hồ Chí Minh đã quyết định:

Tuyên bố bị cáo Nguyễn Xuân D phạm tội “Đánh bạc”.

Áp dụng điểm c khoản 2 Điều 321; điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51; điểm g khoản 1 Điều 52 của Bộ luật hình sự năm 2015, sửa đổi bổ sung năm 2017:

Xử phạt: Nguyễn Xuân D 03 (ba) năm tù nhưng cho hưởng án treo, thời gian thử thách là 05 (năm) năm tính từ ngày tuyên án.

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

Sau khi xét xử sơ thẩm, ngày 19/12/2018 Viện kiểm sát nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh ra Quyết định kháng nghị số 06/QĐ-VKS-P7 với nội dung: Tòa án cấp sơ thẩm tuyên phạt Nguyễn Xuân D 03 năm tù nhưng cho hưởng án treo là không phù hợp với điểm 5 Điều 3 Nghị quyết số 02/2018/NQ-HĐTP ngày 15/5/2018 của Hội đồng Thẩm phán Tòa án nhân dân tối cao hướng dẫn về án treo vì bị cáo phạm tội nhiều lần. Ngoài ra, Tòa án cấp sơ thẩm không tuyên hậu quả của việc vi phạm nghĩa vụ trong thời gian thử thách được quy định tại khoản 2 Điều 6 của Nghị quyết trên là có thiếu sót; do đó đề nghị không cho bị cáo Diễn được hưởng án treo.

Đại diện Viện kiểm sát nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh sau khi phân tích tính chất mức độ hành vi phạm tội, các tình tiết tăng nặng, giảm nhẹ đã đề nghị Hội đồng xét xử chấp nhận kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh, không cho Nguyễn Xuân D được hưởng án treo.

Tại phiên tòa phúc thẩm, Nguyễn Xuân D khai nhận hành vi phạm tội phù hợp với bản án sơ thẩm đã nêu và đề nghị Hội đồng xét xử phúc thẩm giữ nguyên bản án sơ thẩm đã tuyên.

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 cảnh sát điều tra - Công an Quận 11, Điều tra viên, Viện kiểm sát nhân dân Quận 11, Kiểm sát viên, các quyết định của bản án sơ thẩm trong quá trình điều tra, truy tố, xét xử đã thực hiện đúng 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 tố tụng của Cơ quan tiến hành tố tụng, người tiến hành tố tụng. Do đó, các hành vi, quyết định tố tụng của Cơ quan tiến hành tố tụng, người tiến hành tố tụng thực hiện hợp pháp.

[2] Vào khoảng 22 giờ 45 phút ngày 26/6/2018, tại quán cà phê BG - số 23/11 LTK, Phường 1, Quận 11, Thành phố Hồ Chí Minh, Nguyễn Xuân D cùng với một số con bạc đã có hành vi tham gia cá cược bóng đá được thua bằng tiền. Bị cáo Nguyễn Xuân D đã cá cược từ ngày 25/6/2018 đến 26/6/2018 bao gồm: trận Uruguay – Nga số tiền 10.225.000 đồng; trận Ả Rập Xê Út – Ai Cập số tiền 6.440.000 đồng; trận Bồ Đào Nha – Iran số tiền 7.500.000 đồng; trận Peru – Úc số tiền 7.900.000 đồng; trận Pháp – Đan Mạch số tiền 6.500.000 đồng.

Với hành vi nêu trên, Tòa án cấp sơ thẩm đã xét xử bị cáo Nguyễn Xuân D về tội “Đánh bạc” theo Điều 321 của Bộ luật hình sự năm 2015, sửa đổi bổ sung năm 2017 là đúng người, đúng tội.

Bị cáo Nguyễn Xuân D sử dụng mạng cá cược bóng đá là thuộc trường hợp sử dụng mạng Internet thực hiện hành vi phạm tội nên Tòa án cấp sơ thẩm đã áp dụng điểm c khoản 2 Điều 321 của Bộ luật hình sự năm 2015, sửa đổi bổ sung năm 2017 để xử phạt bị cáo Diễn về tội “Đánh bạc” là phù hợp với quy định pháp luật.

[3] Hội đồng xét xử nhận thấy: Tòa án cấp sơ thẩm đã xem xét tình tiết giảm nhẹ của Nguyễn Xuân D như thành khẩn khai báo, ăn năn hối cải để áp dụng các điểm s khoản 1 Điều 51 của Bộ luật hình sự năm 2015, sửa đổi bổ sung năm 2017 là phù hợp với quy định của pháp luật.

[4] Xét kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh, Hội đồng xét xử nhận thấy: qua kiểm tra tin nhắn điện thoại di động của Nguyễn Xuân D xác định: vào ngày 25/6/2018 bị cáo có cá cược 03 trận giữa Uruguay – Nga, Ả Rập Xê Út - Ai Cập và Bồ Đào Nha - Iran, tuy nhiên quá trình điều tra không xác định được các con bạc cùng tham gia nên không đủ căn cứ để xác định bị cáo Diễn phạm tội nhiều lần, do vậy Tòa án cấp sơ thẩm áp dụng tình điểm g khoản 1 Điều 52 của Bộ luật hình sự năm 2015 là chưa phù hợp.

Mặc khác, Nguyễn Xuân D hiện nay có nơi cư trú rõ ràng, có công việc ổn định, bị cáo là lao động chính trong gia đình, trong thời gian được tại ngoại bị cáo không vi phạm pháp luật. Hội đồng xét xử xét thấy không cần thiết phải cách ly bị cáo ra khỏi đời sống xã hội mà cho bị cáo được hưởng án treo cũng đủ tác dụng giáo dục, răn đe và phòng ngừa chung.

Tuy nhiên Tòa án cấp sơ thẩm không tuyên hậu quả của việc vi phạm nghĩa vụ trong thời gian thử thách, được quy định tại khoản 2 Điều 6 của Nghị quyết 02/2018/NQ-HĐTP ngày 15/5/2018 của Hội đồng Thẩm phán Tòa án nhân dân tối cao là có thiếu sót, cần rút kinh nghiệm.

Do đó Hội đồng xét xử chấp nhận một phần kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh về áp dụng hậu quả của việc vi phạm nghĩa vụ trong thời gian thử thách án treo nhưng giữ nguyên bản án sơ thẩm về phần hình phạt, cho bị cáo Diễn được hưởng án treo.

[5] Bị cáo Nguyễn Xuân D không phải nộp án phí hình sự phúc thẩm.

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH

Căn cứ điểm b khoản 1 Điều 355 của Bộ luật Tố tụng hình sự:

Chấp nhận một phần kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh, giữ nguyên hình phạt cho bị cáo Nguyễn Xuân D được hưởng án treo,

Tuyên bố Nguyễn Xuân D phạm tội “Đánh bạc”.

Áp dụng điểm c khoản 2 Điều 321; điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51; Điều 65 của Bộ luật hình sự năm 2015, sửa đổi bổ sung năm 2017:

Xử phạt: **Nguyễn Xuân D** 03 (ba) năm tù nhưng cho hưởng án treo. Thời gian thử thách là 05 (năm) năm tính từ ngày tuyên án sơ thẩm.

Giao bị cáo về Ủy ban nhân dân xã Bình Hưng, huyện Bình Chánh, Thành phố Hồ Chí Minh quản lý giáo dục trong thời gian thử thách.

Trường hợp người thi hành án treo thay đổi nơi cư trú thì thực hiện theo Điều 69 Luật thi hành án hình sự năm 2010.

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 bản án trước và tổng hợp với hình phạt của bản án mới theo quy định tại Điều 56 của Bộ luật này.

*Áp dụng 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 Nguyễn Xuân D không phải nộp án phí hình sự phúc thẩm.

Các quyết định 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.

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

Đã giải thích chế định án treo.

Nơi nhận:

- TAND TC; (1)
- TAND Cấp cao tại TP.HCM; (1)
- VKSND cấp cao tại TP.HCM; (1)
- VKSND TP.HCM; (1)
- VKSND Quận 11; (1)
- P.PC53 - CATP; (1)
- Bị cáo; (1)
- THA Quận 11; (1)
- TAND Quận 11; (1)
- UBND nơi BC cư trú; (1)
- Sở Tư pháp; (1)
- Lưu, tòa hình sự, hồ sơ (16) (4)

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

Nguyễn Thị Thanh Bình