

Bản án số: 479/2018/HS-PT
Ngày: 02-11-2018

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 Lê Kim Loan

2. Bà Huỳnh Thị Việt Tiên

Thư ký phiên tòa: Bà Nguyễn Thị Kiều Trang

Đại diện Viện kiểm sát nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh tham gia phiên tòa: Ông Nguyễn Thanh Thuận - Kiểm sát viên

Ngày 02 tháng 11 năm 2018, 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 422/2018/TLPT-HS ngày 17 tháng 9 năm 2018 đối với các bị cáo Nguyễn Văn G và Nguyễn Thanh G do có kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh đối với bản án hình sự sơ thẩm số 93/2018/HS-ST ngày 08/8/2018 của Tòa án nhân dân Quận 9, Thành phố Hồ Chí Minh.

Bị cáo không kháng cáo:

1/ Nguyễn Văn G; sinh năm 1970 tại Thành phố Hồ Chí Minh; thường trú: 88 Lò Lu, tổ 1, khu phố IT, phường TT, Quận 9, Thành phố Hồ Chí Minh; chỗ ở: 7/8 Lã XO, khu phố PH, phường TT, Quận 9, Thành phố Hồ Chí Minh; nghề nghiệp: buôn bán; trình độ văn hóa: 6/12; dân tộc: Kinh; giới tính: nam; tôn giáo: không; quốc tịch: Việt Nam; con ông: Nguyễn Văn Thắng; con bà: Trần Thị B; hoàn cảnh gia đình: có vợ là Bùi Thị Thủy và 03 con, lớn nhất sinh năm 1992, nhỏ nhất sinh năm 2005; tiền án: ngày 28/8/2013 bị Tòa án nhân dân thị xã Dĩ An, tỉnh Bình Dương xử phạt 05 tháng tù nhưng cho hưởng án treo về tội “Đánh bạc”, thời gian thử thách là 01 năm, phạt bổ sung 7.000.000 đồng (G chưa nộp tiền phạt bổ sung); tiền sự: ngày 25/12/2017 bị Công an Quận 9, Thành phố Hồ Chí Minh cử phạt vi phạm hành chính về hành vi “Đánh bạc” bằng hình thức phạt tiền 1.500.000 đồng; tạm giam từ 07/4/2018 đến ngày 10/4/2018 được thay đổi biện pháp ngăn chặn; bị cáo tại ngoại (có mặt)

2/ Nguyễn Thanh G; sinh năm 1982 tại Thành phố Hồ Chí Minh; thường trú: 769/19 Nguyễn X, tổ 11B, khu phố LH, phường LTM, Quận 9, Thành phố Hồ Chí Minh; nghề nghiệp: lao động tự do; trình độ văn hóa: 12/12; con ông: Nguyễn Văn H; con bà: Nguyễn Thị C; hoàn cảnh gia đình: có vợ, chưa có con; tiền án: không; tiền sự: ngày 25/12/2017 bị Công an Quận 9 xử phạt vi phạm hành chính về hành vi “Đánh bạc” bằng hình thức phạt tiền 9.000.000 đồng; tạm giam từ 07/4/2018 đến ngày 10/4/2018 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:

Khoảng 20 giờ 00 phút ngày 06/4/2018, Nguyễn Thanh G, Nguyễn Phước Nhã, Nguyễn Văn G và Võ Văn Đa đến nhà của ông Nguyễn Thành Trung tại nhà số 62, Phước Thiện, khu phố LH, phường LTM, Quận 9 tổ chức nhậu. Tại đây, G rủ G, Nhã và Đa đánh bài Bình xập xám được thua bằng tiền, Ca mỗi tụ 13 lá xếp thành 3 C, C thứ nhất 3 lá, C thứ hai 5 lá và C thứ B 5 lá, mỗi người làm cái một vòng, 4 người cùng so bài với nhau, mỗi ván cược 50.000.000 đồng đến 150.000.000 đồng. Cả nhóm đánh bài đến 23 giờ 30 phút thì bị Công an kiểm tra phát hiện. Thu giữ tại Ceu bạc và trong người các bị cáo số tiền dùng để đánh bạc là 3.550.000 đồng.

Tại bản án hình sự sơ thẩm số 93/2018/HSST ngày 08/8/2018 của Tòa án nhân dân Quận 9, Thành phố Hồ Chí Minh đã quyết định:

Tuyên bố bị cáo Nguyễn Văn G và Nguyễn Thanh G phạm tội “Đánh bạc”.

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

1/ Xử phạt: Nguyễn Văn G 06 (sáu) tháng tù.

Thời hạn tù tính từ ngày bắt chấp hành án, được khấu trừ thời gian tạm giam trước từ 07/4/2018 đến ngày 10/4/2018.

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

2/ Xử phạt: Nguyễn Thanh G 06 (sáu) tháng tù nhưng cho hưởng án treo, thời gian thử thách là 01 năm tính từ ngày tuyên án.

G bị cáo Nguyễn Thanh G về Ủy Bn nhân dân phường TT, Quận 9, 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.

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 07/9/2018 Viện kiểm sát nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh ra Quyết định kháng nghị phúc thẩm số 15/QĐ-VKS với nội dung đề nghị Tòa án nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh sửa bản án sơ thẩm theo hướng: không tuyên bị cáo Nguyễn Văn G phạm tội thuộc trường hợp tái phạm và nêu rõ hậu quả của việc vi phạm nghĩa vụ trong thời gian thử thách theo quy định tại khoản 5 Điều 65 của Bộ luật hình sự năm 2015, sửa đổi bổ sung năm 2017 đối với bị cáo Nguyễn Thanh G.

Đại diện Viện kiểm sát nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh sau khi phân tích tính chất mức độ hành vi phạm tội của các bị cáo Nguyễn Văn G và Nguyễn Thanh G đã đề nghị Hội đồng xét xử chấp nhận kháng nghị số 15/QĐ-VKS ngày 07/9/2018 của Viện kiểm sát nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh.

Tại phiên tòa phúc thẩm, các bị cáo Nguyễn Văn G và Nguyễn Thanh G khai nhận hành vi phạm tội và đề nghị Hội đồng xét xử giữ nguyên mức hình phạt như 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 9, Điều tra viên, Viện kiểm sát nhân dân Quận 9, 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 20 giờ 00 phút ngày 06/4/2018 tại nhà số 62 Phước Thiện, khu phố LH, phường LTM, Quận 9, Thành phố Hồ Chí Minh, Nguyễn Thanh G, Nguyễn Văn G và đồng bọn có hành vi đánh bạc dưới hình thức chơi bài “Binh xập xám” được thua bằng tiền. Mặc dù tổng số tiền thu giữ trên Ceu bạc và thu giữ trong người các con bạc là 3.550.000 đồng nhưng các bị cáo đều đã có tiền sự về hành vi đánh bạc nên Tòa án cấp sơ thẩm đã xét xử

các bị cáo này về tội “Đánh bạc” theo khoản 1 Điều 321 của Bộ luật hình sự năm 2015, sửa đổi bổ sung năm 2017 là đúng quy định pháp luật.

[3] Xét kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh, Hội đồng xét xử nhận thấy:

- Đối với bị cáo Nguyễn Thanh G: Tòa án cấp sơ thẩm tuyên phạt bị cáo G 06 tháng tù nhưng cho hưởng án treo nhưng chưa nêu rõ hậu quả của việc vi phạm nghĩa vụ trong thời gian thử thách theo quy định tại khoản 5 Điều 65 của Bộ luật hình sự năm 2015, đã được hướng dẫn tại khoản 2 Điều 6 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.

- Đối với bị cáo Nguyễn Văn G: Bị cáo G có 01 tiền án và 01 tiền sự cùng về hành vi đánh bạc. Tòa án cấp sơ thẩm đã sử dụng tiền sự của bị cáo G làm tình tiết định tội danh và dùng tiền án làm tình tiết tăng nặng trách nhiệm hình sự là tái phạm để từ đó áp dụng điểm h khoản 1 Điều 52 của Bộ luật hình sự năm 2015 là gây bất lợi cho bị cáo và không đúng theo hướng dẫn tại mục 7.3 Nghị quyết 01/2006/NQ-HĐTP ngày 12/5/2006 của Tòa án nhân dân tối cao.

Do vậy Hội đồng xét xử chấp nhận kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh. Tuy nhiên xét thấy mức án mà Tòa án cấp sơ thẩm đã tuyên là phù hợp với tính chất hành vi phạm tội của từng bị cáo nên cần giữ nguyên mức hình phạt, chỉ sửa một phần bản án sơ thẩm về áp dụng điều luật.

[4] Các bị cáo Nguyễn Văn G và Nguyễn Thanh G không phải nộp án phí hình sự phúc thẩm.

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH

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

Chấp nhận kháng nghị số 15/QĐ-VKS ngày 07/9/2018 của Viện kiểm sát nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh.

Tuyên bố các bị cáo Nguyễn Văn G và Nguyễn Tham G phạm tội “Đánh bạc”.

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

1/ Xử phạt: Nguyễn Văn G 06 (sáu) tháng tù.

Thời hạn tù tính từ ngày bắt chấp hành án, được khấu trừ thời gian tạm giam trước từ 07/4/2018 đến 10/4/2018.

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

2/ Xử phạt: **Nguyễn Thanh G** 06 (sáu) tháng tù nhưng cho hưởng án treo, thời gian thử thách là 01 năm tính từ ngày tuyên án.

G bị cáo Nguyễn Thanh G về Ủy Bn nhân dân phường TT, Quận 9, 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 Bn thường vụ Quốc Hội: các bị cáo Nguyễn Văn G và Nguyễn Thanh G 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.

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 9; (1)
- P.PC53 - CATP; (1)
- Bị cáo; (2)
- THA Quận 9; (1)
- TAND Quận 9; (1)
- UBND nơi BC cư trú; (2)
- Sở Tư pháp; (1)
- Lưu, tòa hình sự, hồ sơ (17) (4)

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

Nguyễn Thị Thanh Bình