

**TÒA ÁN NHÂN DÂN
TỈNH AN G**

**CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM
Độc lập - Tự do - Hạnh phúc**

Bản án số: 12/2022/HS-PT

Ngày: 24/01/2022

**NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM**

TÒA ÁN NHÂN DÂN TỈNH AN G

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

Thẩm phán – Chủ tọa phiên tòa: Ông Khưu Đức Dành

Các Thẩm phán: Bà Ngô Ngọc Phi

Ông Lâm Thuận Tùng.

- Thư ký phiên tòa: Bà Nguyễn Thanh Tuyền - Thư ký Tòa án nhân dân tỉnh An G.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh An G tham gia phiên tòa: Bà Phạm Huỳnh Ngọc Thi - Kiểm sát viên.

Ngày 24 tháng 01 năm 2022, tại trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh An G xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự thụ lý số 249/2021/TLPT-HS ngày 15 tháng 12 năm 2021 đối với bị cáo Nguyễn Văn L. Do có kháng cáo của bị cáo đối với Bản án hình sự sơ thẩm số 28/2021/HS-ST ngày 29 tháng 10 năm 2021 của Tòa án nhân dân huyện Tịnh Biên, tỉnh An G.

- Bị cáo kháng cáo: Nguyễn Văn L, sinh năm 1987 tại tỉnh An G; nơi cư trú: Tổ 18, ấp M, xã V, huyện T, tỉnh A; giới tính: Nam; quốc tịch: Việt Nam; dân tộc: Kinh; tôn giáo: Phật Giáo Hòa Hảo; trình độ văn hóa (học vấn): 6/12; nghề nghiệp: Làm thuê; con ông Nguyễn Văn N, sinh năm 1968 (chết) và bà Nguyễn Thị L, sinh năm 1968; tiền án: ngày 26/6/2020, bị Tòa án nhân dân huyện Bàu Bàng, tỉnh Bình Dương xử phạt 25.000.000 đồng về tội “Đánh bạc” quy định tại khoản 1 Điều 321 Bộ luật Hình sự năm 2015, theo bản án số 25/2020/HS-ST, chưa chấp hành án; tiền sự: Không; bị cáo tại ngoại và bị áp dụng biện pháp cấm đi khỏi nơi cư trú (có mặt).

- Người có quyền lợi, nghĩa vụ liên quan:

1. Anh Châu Huy N, sinh năm 1981; nơi cư trú: Ấp V, xã V, huyện T, tỉnh A (có mặt).

2. Anh Lê Minh G, sinh năm 1990; nơi cư trú: Khóm V, xã V, huyện T, tỉnh An G (vắng mặt).

3. Anh Lâm Văn S, sinh năm 1979; nơi cư trú: Ấp M, xã V, huyện T, tỉnh An G (vắng mặt).

4. Chị Huỳnh Thị T, sinh năm 1982; nơi cư trú: Tổ 6, Ấp M, xã V, huyện T, tỉnh An G (vắng mặt).

5. Anh Huỳnh Văn S, sinh năm 1980; nơi cư trú: Tổ 6, Ấp M, xã V, huyện T, tỉnh An G (vắng mặt).

- *Người làm chứng*: Anh Nguyễn Văn T, sinh năm 1980 (vắng 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 22 giờ 40 phút ngày 08/6/2021, sau khi tiếp nhận tin báo tại quán nước giải khát của Huỳnh Văn Sự ngụ tổ 06, ấp Măng Rò, xã Văn Giáo, huyện Tịnh Biên có một số đối tượng đang đánh bạc ăn thua bằng tiền, Đội Cảnh sát hình sự Công an huyện Tịnh Biên tiến hành đến địa điểm trên kiểm tra, phát hiện bắt quả tang Nguyễn Văn L cùng với Châu Huy N, Lê Minh G, Lâm Văn S và Huỳnh Thị Thúy đang đánh bài binh 06 lá ăn thua bằng tiền.

Vật chứng thu giữ, gồm:

- 05 bộ bài tây loại 52 lá (03 bộ đã sử dụng, 02 bộ chưa sử dụng), 01 tấm chiếu;

- Tiền trên chiếu bạc 2.900.000 đồng;

- Thu trên người Huỳnh Thị Thúy 500.000 đồng;

- Thu trên người Châu Huy N 3.000.000 đồng, 01 điện thoại di động hiệu Mobell và 01 xe mô tô 67F1 - 154.27;

- Thu trên người Nguyễn Văn L 1.500.000 đồng, 01 điện thoại di động hiệu Oppo và 01 xe mô tô 67F1 - 461.85;

- Thu trên người của Lâm Văn S 01 điện thoại di động hiệu Sam Sung;

- Thu trên người của Nguyễn Văn Tâm 50.000 đồng, 01 điện thoại Nokia 105 và 01 xe mô tô 67B1 - 415.30;

Quá trình điều tra xác định: Khoảng 21 giờ ngày 08/6/2021, N, G, Sơn đến quán nước giải khát của Sự uống nước và đánh bida, rồi cả ba rủ nhau vào phòng quán giải khát của Sự đánh bài binh 06 lá ăn thua bằng tiền. Khi chơi, N lấy trong người ra 800.000 đồng, G lấy ra 1.400.000 đồng và Sơn lấy ra 400.000 đồng dùng để đánh bạc. Cách thức ăn thua, một ván chơi mỗi người bỏ ra 100.000 đồng, mỗi người chơi có 06 lá bài, tìm 03 lá bài cộng lại chín nút để phía dưới, 03 lá bài còn lại để phía trên rồi lật lên ai có điểm nút lớn hơn sẽ thắng.

Nguyên, G và Sơn chơi được 03 ván thì Huỳnh Thị Thúy mang theo 600.000 đồng và Nguyễn Văn L lấy trong người ra 200.000 đồng vào tham gia đánh bạc cùng với N, G và Sơn. Trong lúc chơi, Thúy lấy ra 100.000 đồng hùn với L, còn lại 500.000 đồng Thúy giữ trong người. Cùng lúc này, Nguyễn Văn Tâm

đứng bên ngoài xem đánh bài chứ không tham gia. Khi L và Thúy tham gia chơi được 02 ván, thì bị lực lượng công an đến bắt quả tang và thu giữ vật chứng như nêu trên.

Đồng thời, L còn khai ngày 26/6/2020 bị Tòa án nhân dân huyện Bàu Bàng, tỉnh Bình Dương xử phạt 25.000.000 đồng về tội “*Đánh bạc*” theo quy định tại khoản 1 Điều 321 Bộ luật Hình sự, hiện L chưa chấp hành án.

Ngày 09/8/2021, Cơ quan Cảnh sát điều tra Công an huyện Tịnh Biên khởi tố vụ án, khởi tố bị can Nguyễn Văn L về tội “*Đánh bạc*” theo khoản 1 Điều 321 Bộ luật Hình sự số 100/2015/QH13 đã được sửa đổi, bổ sung một số điều theo Luật số 12/2017/QH14 (sau đây gọi là Bộ luật Hình sự năm 2015).

Cáo trạng số 77/CT-VKSTB-HS ngày 24/10/2021 của Viện kiểm sát nhân dân huyện Tịnh Biên đã truy tố Nguyễn Văn L về tội “*Đánh bạc*” theo khoản 1 Điều 321 Bộ luật Hình sự năm 2015.

Tại Bản án hình sự sơ thẩm số 28/2021/HS-ST ngày 29/10/2021 của Tòa án nhân dân huyện Tịnh Biên, quyết định:

Căn cứ khoản 1 Điều 321, điểm s khoản 1 Điều 51, Điều 38 Bộ luật Hình sự năm 2015.

Tuyên bố bị cáo Nguyễn Văn L phạm tội “*Đánh bạc*”.

Xử phạt bị cáo Nguyễn Văn L 06 (sáu) tháng tù, thời gian chấp hành án được tính kể từ ngày bị cáo L vào chấp hành án.

Ngoài ra, bản án sơ thẩm còn tuyên về xử lý vật chứng, án phí hình sự sơ thẩm và quyền kháng cáo theo quy định.

Ngày 11/11/2021, bị cáo có đơn kháng cáo; nội dung kháng cáo yêu cầu Tòa án cấp phúc thẩm áp dụng hình thức phạt tiền là hình phạt chính hoặc xem xét cho bị cáo được hưởng án treo để bị cáo tiếp tục lao động chăm sóc cho mẹ (do cha bị cáo đã chết không ai chăm sóc mẹ).

Tại phiên tòa phúc thẩm bị cáo tỏ thái độ ăn năn hối cải, biết hành vi phạm tội của mình là vi phạm pháp luật ảnh hưởng đến trật tự xã hội; bị cáo xin Hội đồng xét xử phúc thẩm cho bị cáo cải tạo không giam giữ để bị cáo có điều kiện lo làm ăn và chăm sóc cho mẹ.

Kiểm sát viên thực hành quyền công tố, kiểm sát xét xử tại phiên tòa phát biểu quan điểm của Viện kiểm sát về việc giải quyết vụ án như sau:

Đơn kháng cáo của bị cáo có nội dung rõ ràng, trong hạn luật định, đề nghị Hội đồng xét xử phúc thẩm chấp nhận xét xử theo thủ tục phúc thẩm.

Bản án sơ thẩm xét xử bị cáo về tội “*Đánh bạc*” theo khoản 1 Điều 231, áp dụng tình tiết giảm nhẹ cho bị cáo quy định tại điểm b khoản 1 Điều 51 Bộ luật Hình sự năm 2015 là có căn cứ đúng quy định của pháp luật.

Tuy bị cáo không có thêm tình tiết giảm nhẹ mới nhưng cấp sơ thẩm đánh

giá chưa đúng mức độ phạm tội của bị cáo, tính nguy hiểm cho xã hội đối với hành vi phạm tội của bị cáo, xử phạt bị cáo 06 tháng tù là quá nghiêm. Do đó, đề nghị Hội đồng xét xử căn cứ điểm b khoản 1 Điều 355, Điều 357 Bộ luật Tố tụng hình sự năm 2015. Chấp nhận kháng cáo của bị cáo, sửa Bản án hình sự sơ thẩm số 28/2021/HS-ST ngày 29/10/2021 của Tòa án nhân dân huyện Tịnh Biên, tỉnh An Giang.

Áp dụng khoản 1 Điều 321, điểm s khoản 1 Điều 51, Điều 36 Bộ luật Hình sự năm 2015. Xử phạt bị cáo 01 (một) năm 06 (sáu) tháng cải tạo không giam giữ.

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] Bị cáo có đơn kháng cáo đúng thủ tục và nộp trong thời hạn theo quy định tại Điều 332, Điều 333 Bộ luật Tố tụng hình sự 2015 nên được chấp nhận xét xử theo thủ tục phúc thẩm.

[2] Những người có quyền lợi, nghĩa vụ liên quan không kháng cáo, đã có lời khai trong hồ sơ vụ án. Xét thấy, việc xét kháng cáo của bị cáo không ảnh hưởng đến quyền và lợi ích hợp pháp của họ và việc vắng mặt của họ không gây cản trở cho việc xét xử nên Hội đồng xét xử tiến hành xét xử vắng mặt.

[3] Tại phiên tòa phúc thẩm, bị cáo khai nhận hành vi phạm tội phù hợp với lời khai của người làm chứng, người có quyền lợi, nghĩa vụ liên quan, tài liệu, chứng cứ và các biên bản của hoạt động tố tụng có trong hồ sơ vụ án, thể hiện: Khoảng 21 giờ ngày 08/6/2021, bị cáo Nguyễn Văn L cùng với Châu Huy N, Lê Minh G, Lâm Văn S và Huỳnh Thị Thúy đang đánh bạc (đánh bài binh 06 lá) được thua bằng tiền thì bị bắt quả tang, thu giữ số tiền dùng để đánh bạc trên chiếu bạc là 2.900.000 đồng (trong đó, N 800.000 đồng, G 1.400.000 đồng, Sơn 400.000 đồng, Thúy 100.000 đồng và bị cáo 200.000 đồng).

Khoản 1 Điều 321 Bộ luật Hình sự năm 2015 quy định “1. Người nào đánh bạc trái phép dưới bất kỳ hình thức nào được thua bằng tiền hay hiện vật trị giá từ 5.000.000 đồng đến dưới 50.000.000 đồng hoặc dưới 5.000.000 đồng nhưng đã bị xử phạt vi phạm hành chính về hành vi này hoặc hành vi quy định tại Điều 322 của Bộ luật này hoặc đã bị kết án về tội này hoặc tội quy định tại Điều 322 của Bộ luật này, chưa được xóa án tích mà còn vi phạm, thì bị phạt tiền từ 20.000.000 đồng đến 100.000.000 đồng, phạt cải tạo không giam giữ đến 03 năm hoặc phạt tù từ 06 tháng đến 03 năm”.

Bị cáo có đủ năng lực pháp luật và năng lực hành vi, đánh bạc trái phép là có lỗi cố ý, xâm phạm đến trật tự công cộng nên phải chịu trách nhiệm hình sự. Trong vụ án này, số tiền đánh bạc thu giữ trên chiếu bạc (2.900.000 đồng) dưới 5.000.000 đồng, bản thân bị cáo L tham gia đánh bạc số tiền 200.000 đồng nhưng bị cáo đã bị kết án về tội “Đánh bạc” quy định tại khoản 1 Điều 321 Bộ luật Hình sự theo Bản án số 25/2020/HS-ST ngày 26/6/2020 của Tòa án nhân dân huyện Bàu Bàng, tỉnh

Bình Dương. Do đó, Tòa án cấp sơ thẩm tuyên bố bị cáo phạm tội “Đánh bạc” là có căn cứ đúng quy định tại khoản 1 Điều 321 Bộ luật Hình sự năm 2015.

[4] Quá trình điều tra, truy tố, xét xử sơ thẩm bị cáo thành khẩn khai báo, ăn năn hối cải. Tòa án cấp sơ thẩm áp dụng tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự cho bị cáo theo điểm s khoản 1 Điều 51 Bộ luật Hình sự năm 2015 là có căn cứ.

[5] Xét yêu cầu kháng cáo của bị cáo, căn cứ các tài liệu, chứng cứ và kết quả tranh luận tại phiên tòa, Hội đồng xét xử phúc thẩm thấy:

[5.1] Tòa án cấp sơ thẩm nhận định: *“Bản thân bị cáo đã bị kết án cùng về tội đánh bạc, chưa chấp hành án xong, lẽ ra bị cáo cần phải tu dưỡng, sửa chữa bản thân, tuy nhiên bị cáo lại tiếp tục phạm tội. Vì vậy lần phạm tội này cần phải xử lý nghiêm, cần cách ly các bị cáo khỏi xã hội một thời gian nhằm giáo dục cải tạo bị cáo và phòng ngừa tội phạm chung. Do đó, xét yêu cầu của bị cáo tại phần nói sau cùng xin Hội đồng xét xử xử phạt hình phạt chính bằng tiền hoặc phạt tù nhưng cho hưởng án treo là không có cơ sở chấp nhận”*.

Tòa án cấp sơ thẩm không áp dụng hình phạt tiền và không cho bị cáo hưởng án treo là phù hợp với tính chất vụ án.

Tuy nhiên, Tòa án cấp sơ thẩm đánh giá chưa đúng mức độ phạm tội của bị cáo, tính nguy hiểm cho xã hội đối với hành vi phạm tội của bị cáo; xét nhân thân và quyết định cách ly bị cáo ra khỏi xã hội là quá nghiêm khắc đối với bị cáo; chưa xem xét tạo điều kiện cho bị cáo tự cải tạo, sửa chữa như đề nghị của đại diện Viện kiểm sát.

[5.2] Bị cáo có nơi cư trú rõ ràng, phạm tội thuộc trường hợp ít nghiêm trọng, tại phiên tòa phúc thẩm tỏ rõ thái độ ăn năn, hối cải. Hội đồng xét xử thấy, để thể hiện tính nhân đạo của pháp luật và không nhất thiết phải cách ly bị cáo ra khỏi xã hội, cần thiết áp dụng Điều 36 Bộ luật Hình sự năm 2015 xử phạt bị cáo cải tạo không giam giữ theo như đề nghị của Viện kiểm sát; giao bị cáo cho Ủy ban nhân dân xã Văn Giáo để giám sát, giáo dục trong thời gian cải tạo không giam giữ cũng đảm bảo tính nghiêm minh của pháp luật và đủ sức răn đe, giáo dục đối với bị cáo.

Do đó, chấp nhận kháng cáo của bị cáo, sửa bản án sơ thẩm về phần hình phạt đối với bị cáo.

[6] Kháng cáo được chấp nhận nên bị cáo không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

[7] Xét thấy, bị cáo không có nghề nghiệp, không có thu nhập ổn định, có hoàn cảnh khó khăn, Hội đồng xét xử quyết định miễn khấu trừ thu nhập đối với bị cáo.

[8] Đối với anh Châu Huy N, anh Lê Minh G, chị Huỳnh Thị Thúy và anh Lâm Văn S có hành vi đánh bạc được thua bằng tiền nhưng chưa đến mức truy cứu

trách nhiệm hình sự nên Cơ quan điều tra chuyển xử lý hành chính là có căn cứ, đúng pháp luật.

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH:

Căn cứ điểm b khoản 1 Điều 355, Điều 357 Bộ luật Tố tụng hình sự năm 2015.

1. Chấp nhận kháng cáo của bị cáo Nguyễn Văn L, sửa Bản án hình sự sơ thẩm số 28/2021/HS-ST ngày 29/10/2021 của Tòa án nhân dân huyện Tịnh Biên, tỉnh An Giang về phần hình phạt đối với bị cáo.

Căn cứ vào khoản 1 Điều 321, điểm s khoản 1 Điều 51 và Điều 36 của Bộ luật Hình sự năm 2015.

Tuyên bố bị cáo Nguyễn Văn L phạm tội “Đánh bạc”.

Xử phạt bị cáo Nguyễn Văn L 01 (một) năm 06 (sáu) tháng cải tạo không giam giữ. Thời điểm bắt đầu tính thời gian cải tạo không giam giữ là ngày Ủy ban nhân dân xã Văn Giáo, huyện Tịnh Biên, tỉnh An Giang nhận được quyết định thi hành án và bản sao bản án.

Giao bị cáo Nguyễn Văn L cho Ủy ban nhân dân xã Văn Giáo, huyện Tịnh Biên, tỉnh An Giang để giám sát, giáo dục trong thời gian chấp hành án. Gia đình bị cáo có trách nhiệm phối hợp với Ủy ban nhân dân xã Văn Giáo trong việc giám sát, giáo dục bị cáo.

Trường hợp người chấp hành án cải tạo không giam giữ vắng mặt, thay đổi nơi cư trú thì thực hiện theo quy định của pháp luật về thi hành án hình sự.

Miễn khấu trừ thu nhập cho bị cáo Nguyễn Văn L.

2. Về án phí hình sự phúc thẩm.

Căn cứ khoản 2 Điều 23 Nghị quyết số 326/2016/UBTVQH14 ngày 30 tháng 12 năm 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.

Bị cáo Nguyễn Văn L không phải chịu án phí.

3. Những phần của Bản án hình sự sơ thẩm số 28/2021/HS-ST ngày 29/10/2021 của Tòa án nhân dân huyện Tịnh Biên, tỉnh An Giang không bị 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.

(Đã giải thích Điều 36 của Bộ luật Hình sự năm 2015 và chế định thi hành án cải tạo không gian giữ theo quy định của Luật Thi hành án hình sự năm 2019)

Nơi nhận:

- TAND cấp cao tại TP.HCM;
- VKSND tỉnh AG;
- VKSND huyện Tịnh Biên;
- TAND huyện Tịnh Biên;
- Công an huyện Tịnh Biên;
- Chi cục THADS huyện Tịnh Biên;
- UBND xã Văn Giáo;
- Bị cáo;
- PV 27;
- Sở Tư pháp;
- Phòng KTNV-THA;
- Tòa hình sự;
- Văn phòng và lưu.

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

Khuu Để Dành