

**TÒA ÁN NHÂN DÂN
TỈNH SÓC TRĂNG**

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

Bản án số: 40/2023/HS-PT.
Ngày: 16/5/2023.

**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 Nguyễn Vĩnh Khương.

Các Thẩm phán: Ông Thái Rét.

Ông Nguyễn Hoàng Lâm.

- 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: Bà Lâm Dạ Hằng - Kiểm sát viên.

Ngày 16 tháng 5 năm 2023, tại trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Sóc Trăng xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự thụ lý số 36/2023/TLPT-HS, ngày 29/3/2023 đối với bị cáo Diệp Thị Mỹ D do có kháng cáo của bị cáo đối với Bản án hình sự sơ thẩm số 09/2023/HS-ST ngày 16/02/2023 của Tòa án nhân dân huyện M, tỉnh Sóc Trăng.

- *Bị cáo có kháng cáo:* Diệp Thị Mỹ D; Sinh ngày 09/9/1976; Nơi sinh: Huyện M, tỉnh Sóc Trăng; Nơi cư trú: Ấp Đ, xã Đ, huyện M, tỉnh Sóc Trăng; Nghề nghiệp: Mua bán; Giới tính: Nữ; Quốc tịch: Việt Nam; Dân tộc: Khmer; Tôn giáo: Phật giáo; Trình độ học vấn: 04/12; Con ông Diệp N và bà Cao Thị B; Có chồng là Trầm Chính D và 02 người, lớn sinh năm 1996, nhỏ sinh năm 1999; Tiền án: Không; Có 01 tiền sự: Tại Quyết định xử phạt vi phạm hành chính số 2732/QĐ-XPVPHC, ngày 21/9/2021 của Phó Chủ tịch Ủy ban nhân dân huyện M, tỉnh Sóc Trăng, Diệp Thị Mỹ D bị xử phạt 15.000.000 đồng về hành vi làm chủ lô đề và 2.000.000 đồng về hành vi tàng trữ hàng cấm là thuốc lá điều nhập lậu (chấp hành nộp phạt ngày 12/10/2021); Bị cáo bị cấm đi khỏi nơi cư trú ngày 10/11/2022 cho đến nay. (có mặt)

- *Người bào chữa:* Ông Trần Văn T, Luật sư Văn phòng luật sư T, thuộc Đoàn luật sư tỉnh Sóc Trăng. Địa chỉ liên hệ: Số A đường H, khóm C, Phường 6, thành phố Sóc Trăng, tỉnh Sóc Trăng. (có mặt)

- *Những người không liên quan đến kháng cáo Hội đồng xét xử phúc thẩm không triệu tập gồm:* Người làm chứng Nguyễn Thị Ánh M.

- *Người phiên dịch tiếng Khmer:* Bà Sơn Hồng V; Sinh năm: 1964; Dân tộc: Khmer; Nơi cư trú: Số A, đường L, Khóm C, Phường 3, thành phố Sóc Trăng, tỉnh Sóc Trăng. (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 khoảng 15 giờ 30 phút ngày 04 tháng 6 năm 2022, Đội Cảnh sát điều tra tội phạm về Hình sự - Kinh tế - Ma túy Công an huyện M tiến hành kiểm tra thực tế nhà bà Diệp Thị Mỹ D, tại ấp Đ, xã Đ, huyện M, tỉnh Sóc Trăng phát hiện bà D đang có hành vi đánh bạc trái phép bằng hình thức làm chủ lô đề. Cụ thể: Bà D đang ghi bán số lô, số đề cho bà Nguyễn Thị Ánh M, sinh năm 1970, nơi thường trú: ấp C, xã T, huyện M, tỉnh Sóc Trăng với số tiền 270.000 đồng, nên tiến hành lập biên bản và thu giữ của bà Diệp Thị Mỹ D: Tiền Việt Nam: 2.844.000 đồng; 01 điện thoại di động nhãn hiệu BIRD, loại bàn phím, màu đen, viền màu đỏ có gắn sim thuê bao số 0968428544; 02 mảnh giấy tập học sinh có ghi nhiều chữ số bằng viết mực màu xanh là phôi đề; 01 mảnh giấy bìa thuốc lá có ghi nhiều chữ số bằng viết mực màu xanh là phôi đề; 02 mảnh giấy tờ giấy vé số kiến thiết có ghi nhiều chữ số bằng viết mực màu xanh ở mặt sau, trong đó có 01 mảnh bị đứt làm đôi là phôi đề.

Quá trình làm việc, thì bà D thừa nhận toàn bộ hành vi phạm tội như đã nêu, cụ thể: việc ghi bán số lô, số đề là chỉ có một mình bà D thực hiện, do bà D trực tiếp bán, không có gom phôi của người khác. Bà D ôm lại, lời ăn lỗ chịu, trực tiếp ăn thua với người mua chứ không có giao phôi cho ai và cũng không có ai hùn vốn làm chủ lô đề cả. Đối với 05 phôi đề bị thu giữ khi bắt quả tang, thì đây là các phôi đề đã bán vào ngày 03/6/2022 và ngày 04/6/2022, với tổng số tiền là 550.000 đồng. Trong đó: 01 phôi bán vào ngày 03/6/2022, bán được số tiền 20.000 đồng (ở đài Trà Vinh 10.000 đồng và Đài Vĩnh Long 10.000 đồng) và ngày 04/6/2022 là 04 phôi, bán được số tiền 530.000 đồng (ở đài Hậu Giang là 265.000 đồng và đài Long An là 265.000 đồng).

Tại bản Kết luận giám định số 239/KLGĐTL-KTHS ngày 27/6/2022, của phòng Kỹ thuật hình sự Công an tỉnh Sóc Trăng kết luận: “*Chữ viết trên các phôi đề đã thu giữ trong quá trình kiểm tra phát hiện bà Diệp Thị Mỹ D có hành vi ghi bán số đề vào ngày 04/6/2022 và chữ viết của bà Diệp Thị Mỹ D do cùng một người viết ra*”.

* Tại Bản án hình sự sơ thẩm số 09/2023/HS-ST ngày 16/02/2023 của Tòa án nhân dân huyện M, tỉnh Sóc Trăng quyết định:

- Căn cứ khoản 1 Điều 321; điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51; điểm g khoản 1 Điều 52; khoản 1 Điều 38 Bộ luật Hình sự năm 2015 (sửa đổi, bổ sung năm 2017).

- Tuyên bố: Bị cáo Diệp Thị Mỹ D phạm tội: “*Đánh bạc*”.

- Xử phạt: Bị cáo Diệp Thị Mỹ D 06 (sáu) tháng tù. Thời hạn tù tính kể từ ngày bị cáo tự nguyện chấp hành án hoặc bắt bị cáo chấp hành án.

- Ngoài ra án sơ thẩm còn tuyên về xử lý vật chứng, án phí và quyền kháng cáo theo quy định pháp luật.

* Ngày 01/3/2023, bị cáo Diệp Thị Mỹ D kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt và xin hưởng án treo.

* Tại phiên tòa phúc thẩm:

- Bị cáo Diệp Thị Mỹ D rút kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt, giữ nguyên kháng cáo xin hưởng án treo.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Sóc Trăng đề nghị Hội đồng xét xử phúc thẩm căn cứ Điều 342 của Bộ luật Tố tụng hình sự năm 2015, đình chỉ xét xử phúc thẩm đối với kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt của bị cáo; Căn cứ Điều 356 của Bộ luật Tố tụng hình sự năm 2015, không chấp nhận kháng cáo xin hưởng án treo của bị cáo, giữ nguyên bản án sơ thẩm.

- Người bào chữa trình bày: Cấp sơ thẩm xác định bị cáo “phạm tội 02 lần trở lên” là không đúng. Đề nghị Hội đồng xét xử phúc thẩm không áp dụng cho bị cáo tình tiết tăng nặng “phạm tội 02 lần trở lên” quy định tại điểm g khoản 1 Điều 52 của Bộ luật Hình sự; Đồng thời, xem xét, áp dụng cho bị cáo các tình tiết giảm nhẹ là “phạm tội gây thiệt hại không lớn”, “phạm tội lần đầu và thuộc trường hợp ít nghiêm trọng”, bị cáo có trình độ học vấn thấp, nhận thức pháp luật còn hạn chế theo quy định tại điểm h, i khoản 1 và khoản 2 Điều 51 của Bộ luật Hình sự. Từ đó xác định bị cáo có đủ điều kiện hưởng án treo, chấp nhận kháng cáo xin hưởng án treo của bị cáo.

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: Đơn kháng cáo của bị cáo lập và nộp trực tiếp tại Tòa án nhân dân huyện M vào cùng ngày 01/3/2023 là đúng quy định về người kháng cáo, thời hạn kháng cáo, hình thức, nội dung kháng cáo theo quy định tại các điều 331, 332 và 333 của Bộ luật Tố tụng hình sự năm 2015.

[2] Tại phiên tòa phúc thẩm, bị cáo tự nguyện rút kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt, do đó căn cứ khoản 3 Điều 342 của Bộ luật Tố tụng hình sự năm 2015, Hội đồng xét xử đình chỉ xét xử phúc thẩm đối với kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt của bị cáo.

[3] Về hành vi phạm tội của bị cáo: Tại phiên tòa phúc thẩm, bị cáo khai nhận, vào các ngày 03, 04/6/2022 tại ấp Đ, xã Đ, huyện M, tỉnh Sóc Trăng, bị cáo thực hiện hành vi đánh bạc trái phép ăn thua bằng tiền dưới hình thức chơi lô, đề, đến khoảng 15 giờ 30 phút ngày 04/6/2022 thì bị lực lượng Công an bắt quả tang. Quá trình điều tra xác định được số tiền bị cáo dùng vào việc đánh bạc là 550.000 đồng.

Đồng thời, bị cáo đã bị xử phạt vi phạm hành chính về hành vi đánh bạc mà còn vi phạm. Xét lời khai nhận của bị cáo tại phiên tòa phúc thẩm là phù hợp với lời khai của bị cáo tại Cơ quan điều tra và tại phiên tòa sơ thẩm, 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 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] Khi lượng hình, Hội đồng xét xử sơ thẩm xác định bị cáo có tình tiết tăng nặng trách nhiệm hình sự là “phạm tội 02 lần trở lên” quy định tại điểm g khoản 1 Điều 52 của Bộ luật Hình sự năm 2015 (sửa đổi, bổ sung năm 2017) và áp dụng cho bị cáo các tình tiết giảm nhẹ là sau khi phạm tội đã thành khẩn khai báo, ăn năn hối cải; bị cáo là người dân tộc Khmer quy định tại điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51 của Bộ luật Hình sự năm 2015 (sửa đổi, bổ sung năm 2017), là có căn cứ và đúng quy định pháp luật. Căn cứ vào vai trò, mức độ, tính chất của hành vi phạm tội, đặc điểm nhân thân của bị cáo, các tình tiết tăng nặng, giảm nhẹ trách nhiệm hình sự được áp dụng đối với bị cáo, Hội đồng xét xử sơ thẩm xử phạt bị cáo 06 tháng tù là phù hợp.

[5] Xét việc người bào chữa cho rằng bị cáo phạm tội gây thiệt hại không lớn, phạm tội lần đầu là không có cơ sở, bởi vì hành vi phạm tội của bị cáo đã trực tiếp xâm phạm đến trật tự quản lý xã hội của Nhà nước; đồng thời, bị cáo đã thực hiện hành vi phạm tội 02 lần trở lên, cụ thể là vào ngày 03, 04/6/2022, do đó Hội đồng xét xử sơ thẩm không áp dụng cho bị cáo tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự là “phạm tội gây thiệt hại không lớn”, “phạm tội lần đầu và thuộc trường hợp ít nghiêm trọng”, quy định tại điểm h, i khoản 1 Điều 51 của Bộ luật Hình sự năm 2015 (sửa đổi, bổ sung năm 2017) là có căn cứ.

[6] Về kháng cáo xin hưởng án treo của bị cáo: Xét trong vụ án này, bị cáo có 01 tình tiết tăng nặng trách nhiệm hình sự quy định tại điểm g khoản 1 Điều 52 của Bộ luật Hình sự năm 2015 (sửa đổi, bổ sung năm 2017) mà chỉ có 01 tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự quy định tại điểm s khoản 1 Điều 51 của Bộ luật Hình sự năm 2015 (sửa đổi, bổ sung năm 2017), nên bị cáo không đủ điều kiện xem xét cho hưởng án treo theo quy định tại Điều 2 của Nghị quyết 02/2018/NQ-HĐTP ngày 15/5/2018 của Hội đồng Thẩm phán Tòa án nhân dân tối cao hướng dẫn áp dụng Điều 65 của Bộ luật Hình sự về án treo. Do đó, Hội đồng xét xử phúc thẩm không chấp nhận kháng cáo của bị cáo về việc xin cho bị cáo hưởng án treo.

[7] Từ những cơ sở nêu trên, Hội đồng xét xử phúc thẩm chấp nhận đề nghị của đại diện Viện kiểm sát, không chấp nhận đề nghị của người bào chữa, không chấp nhận kháng cáo xin hưởng án treo của bị cáo, căn cứ Điều 356 của Bộ luật Tố tụng hình sự, giữ nguyên án sơ thẩm. Đình chỉ xét xử phúc thẩm đối với kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt của bị cáo.

[8] Về án phí 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 cáo của bị cáo không được chấp nhận nên bị cáo phải chịu án phí hình sự phúc thẩm là 200.000 đồng.

[9] Các phần khác của bản án 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 khoản 3 Điều 342, Điều 356 của Bộ luật Tố tụng hình sự năm 2015 (sửa đổi, bổ sung năm 2021).

Đình chỉ xét xử phúc thẩm đối với kháng cáo của bị cáo Diệp Thị Mỹ D về việc xin giảm nhẹ hình phạt.

Không chấp nhận kháng cáo của bị cáo Diệp Thị Mỹ D về việc xin hưởng án treo.

Giữ nguyên Bản án hình sự sơ thẩm số 09/2023/HS-ST ngày 16/02/2023 của Tòa án nhân dân huyện M, tỉnh Sóc Trăng.

2. Căn cứ khoản 1 Điều 321; điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51; điểm g khoản 1 Điều 52; khoản 1 Điều 38 Bộ luật Hình sự năm 2015 (sửa đổi, bổ sung năm 2017).

Xử phạt bị cáo Diệp Thị Mỹ D 06 (sáu) tháng tù về tội “*Đánh bạc*”. Thời gian chấp hành hình phạt tù tính kể từ ngày bị cáo tự nguyện chấp hành án hoặc bắt bị cáo chấp hành án.

3. Về án phí: 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.

Bị cáo Diệp Thị Mỹ D phải chịu án phí hình sự phúc thẩm là 200.000 đồng (Hai trăm ngàn đồng).

4. Các phần quyết định 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.

5. Bản án phúc thẩm này có hiệu lực pháp luật kể từ ngày tuyên án.

Nơi nhận:

- Vụ GDKT 1-TAND tối cao (01);
- VKSND tỉnh Sóc Trăng (01);
- TAND huyện M (02);
- VKSND huyện M (01);
- CQĐT - Công an huyện M (01);
- CQTHAHS- Công an huyện M (01);
- Chi cục THADS huyện M (01);
- PKTNV-THA-TAND tỉnh Sóc Trăng (01);
- CQTHAHS- Công an tỉnh Sóc Trăng (01);
- Sở Tư pháp (01);
- Bị cáo; NBC (01); - Lưu HS, THS (04);

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

Nguyễn Vĩnh Khương