

Bản án số: **06/2023/HS-PT**

Ngày: 30-01-2023.

NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM
TÒA ÁN NHÂN DÂN TỈNH KIÊN GIANG

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

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Ông Võ Văn Lịnh

Các Thẩm phán: Bà Nguyễn Diệu Hiền

Ông Võ Thanh Huyền

- Thư ký phiên tòa: Ông Nguyễn Tấn Đạt - Thư ký Tòa án nhân dân tỉnh Kiên Giang.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Kiên Giang tham gia phiên tòa:
Bà Đỗ Thị Tuyết Nhung - Kiểm sát viên.

Ngày 30 tháng 01 năm 2023, tại trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Kiên Giang xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự thụ lý số: 237/2022/TLPT-HS ngày 17 tháng 11 năm 2022 đối với bị cáo Phạm Thị T, do có kháng cáo của bị cáo đối với bản án hình sự sơ thẩm số: 58/2022/HS-ST ngày 30 tháng 9 năm 2022 của Tòa án nhân dân huyện An Minh, tỉnh Kiên Giang.

*** Bị cáo có kháng cáo:**

Phạm Thị T, sinh ngày 25 tháng 5 năm 1978 tại AM, Kiên Giang; Giới tính: nữ; Nơi cư trú: ấp TP, xã DT, huyện AM, Kiên Giang; Nghề nghiệp mua bán, làm ruộng; trình độ văn hóa 2/12; quốc tịch Việt Nam; dân tộc Kinh; tôn giáo không; con ông Phạm Văn Quang (đã chết) và bà Lê Thị Thiệu (đã chết); chồng là Phạm Văn Lợi và có 02 người con, lớn nhất sinh năm 1997 và nhỏ nhất sinh năm 1999; tiền án: không; tiền sự: ngày 04/8/2021 bị Chủ tịch UBND huyện An Minh ra quyết định số 6273/QĐ-XPVPHC xử phạt vi phạm hành chính về hành vi “không thực hiện quyết định áp dụng biện pháp hạn chế tập trung đông người và đánh bạc trái phép” với tổng số tiền 16.500.0000 đồng (trong đó hành vi đánh bạc bị phạt 1.500.000đ); bị tạm giữ, tạm giam: Không (Có mặt tại phiên tòa).

Ngoài ra trong vụ án còn có bị cáo Trần Thị Bé N và Nguyễn Thị Th do không có kháng cáo, không bị kháng nghị nên không triệu tập.

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 19 giờ 30 phút ngày 22/12/2021, tại ấp TP, xã ĐT, huyện AM, tỉnh Kiên Giang, Công an xã ĐT, huyện AM, tỉnh Kiên Giang bắt quả tang tụ điểm đánh bạc trái phép bằng hình thức đánh bài tứ sắc thắng thua bằng tiền tại nhà Trần Thị Bé N. Các đối tượng bị bắt quả tang gồm: Trần Thị Bé N, Phạm Thị T, Phạm Thị L và Nguyễn Thị T. Tạm giữ một số vật chứng gồm: 01 (Một) chiếc chiếu dùng để đánh bạc, đã qua sử dụng; 03 (Ba) bộ bài tứ sắc, đã qua sử dụng; tiền Việt Nam 300.000đ; 01 điện thoại di động màn hình cảm ứng, màu đen, nhãn hiệu Samsung Galaxy.

Tại Cơ quan điều tra các đối tượng khai nhận như sau:

Khoảng 14 giờ ngày 22/12/2021, Phạm Thị T, Phạm Thị L, Nguyễn Thị T đi đến nhà Trần Thị Bé N, ở ấp TP, xã ĐT, huyện AM, tỉnh Kiên Giang để đánh bài tứ sắc thắng thua bằng tiền, quy định mỗi chếnh 300.000đ. Hình thức đánh chếnh là có 04 tụ (04 người) chơi. Trước khi chơi, mỗi người được chia 21 cục lệnh (lệnh được xếp từ những lá bài tứ sắc theo khối hình vuông), trong đó có 02 cục lệnh lớn được quy đổi thành tiền 100.000 đ/lệnh, 09 cục lệnh trung được quy đổi thành tiền 10.000đ/lệnh và 10 cục lệnh nhỏ được quy đổi thành tiền 1.000đ/lệnh, tương đương tổng số tiền quy đổi là 300.000đ (Ba trăm nghìn đồng). Khi chơi mỗi tụ được chia 20 lá bài, riêng người chia bài được chia nhiều hơn 02 lá bài và là người đánh trước. Đến khi nào có một tụ đánh thua hết 21 lệnh đã được chia gọi là dứt 01 chếnh (thua số tiền 300.000đ), lúc này những người chơi còn lại sẽ kiểm tra số lệnh của mình hiện còn để tính số tiền thắng thua và trả lại số lệnh đã thắng để tiếp tục chơi chếnh tiếp theo.

Thời điểm bị bắt quả tang, sòng bài đã chơi được 02 chếnh. Theo đó Nguyễn Thị T mang theo số tiền 500.000đ, chơi thua 02 chếnh hết số tiền 400.000đ; Phạm Thị T mang theo số tiền 600.000đ, chếnh thứ nhất thắng số tiền 70.000đ, chếnh thứ hai thua số tiền 150.000đ; Trần Thị Bé N chơi thua số tiền 100.000đ, còn lại số tiền 100.000đ đang cầm trên tay thì bị Công an bắt và tạm giữ.

Qua điều tra xác định Trần Thị Bé Ng, Phạm Thị Tt, Phạm Thị L và Nguyễn Thị T đánh bạc trái phép (đánh bài tứ sắc) ăn thua với số tiền dưới

5.000.000đ, trong đó Phạm Thị L mới thực hiện lần đầu, chưa có tiền án, tiền sự về hành vi đánh bạc trái phép nên chưa đủ căn cứ để xử lý hình sự, Công an xã Đông Thạnh đã ra quyết định xử phạt vi phạm hành chính về hành vi đánh bạc trái phép theo quy định điểm a khoản 2 Điều 26 Nghị định 167/NĐ-CP. Riêng đối với Trần Thị Bé N, Phạm Thị T và Nguyễn Thị T trước đó đã bị Ủy ban nhân dân huyện An Minh, tỉnh Kiên Giang ra quyết định xử phạt vi phạm hành chính số 6273/QĐ-XPVPHC; 6274/QĐ-XPVPHC; 6278/QĐ-XPVPHC cùng ngày 04/8/2021 về hành vi “Không thực hiện quyết định áp dụng biện pháp hạn chế tập trung đông người và đánh bạc trái phép”, với tổng số tiền 16.500.000 đồng/ người (trong đó hành vi đánh bạc trái phép bị phạt 1.500.000đ), chưa chấp hành nộp phạt, đến ngày 22/12/2021, chưa hết thời hạn được coi là chưa bị xử lý vi phạm hành chính thì lại tiếp tục thực hiện hành vi đánh bạc trái phép nên đủ yếu tố cấu thành tội đánh bạc.

Ngoài ra, qua kiểm tra chiếc điện thoại di động màn hình cảm ứng, màu đen, nhãn hiệu Samsung Galaxy của Phạm Thị T ghi nhận, trên tài khoản Zalo cá nhân có tin nhắn thể hiện việc mua số đề của Hồ Thị G, cụ thể: Mua con số lô 29 các đài xổ số Miền Nam gồm Đồng Nai, Sóc Trăng, Cần Thơ trong ngày 22/12/2021, với số tiền 100.000đ mỗi đài, tổng số tiền mua 03 đài là 4.200.000đ, kết quả mở thưởng không trúng, nên T tiếp tục nhắn tin vào tài khoản Zalo của Gọn mua 01 con số lô 68 đài Hà Nội với số tiền 200.000đ x 23lô = 4.600.000đ, kết quả mở thưởng trúng 01 lô số 68 được tổng số tiền 16.000.000đ (200.000đ x 80 lần = 16.000.000đ). Như vậy, trong ngày 22/12/2021 số tiền Phạm Thị T dùng vào việc đánh bạc bằng hình thức mua số đề các đài Miền Nam là 4.200.000đ; đài Hà Nội là 20.600.000đ. Đối với Hồ Thị G, đã bị khởi tố xử lý riêng trong vụ án khác.

Việc thu giữ, tạm giữ tài liệu, đồ vật; xử lý vật chứng: Cơ quan Cảnh sát điều tra Công an huyện An Minh đã thu giữ vật chứng: 01 (Một) chiếc chiếu dùng để đánh bạc, đã qua sử dụng; 03 (Ba) bộ bài tứ sắc, đã qua sử dụng; tiền Việt Nam 300.000đ; 01 điện thoại di động màn hình cảm ứng, màu đen, nhãn hiệu Samsung Galaxy, đã qua sử dụng.

Tại bản án hình sự sơ thẩm số: 58/2022/HS-ST, ngày 30/9/2022 của Tòa án nhân dân huyện An Minh, tỉnh Kiên Giang đã quyết định:

1. Tuyên bố bị cáo Phạm Thị T phạm tội “Đánh bạc”.

2. Áp dụng khoản 1 Điều 321, điểm s khoản 1 và khoản 2 Điều 51, điểm g khoản 1 Điều 52, Điều 38 Bộ luật Hình sự, xử phạt bị cáo Phạm Thị T 06 (sáu) tháng tù. Thời điểm chấp hành hình phạt tù tính kể từ ngày bị cáo chấp hành án.

Ngoài ra bản án sơ thẩm còn xử phạt mỗi bị cáo Trần Thị Bé N và Nguyễn Thị T 15 tháng cải tạo không giam giữ; quyết định về biện pháp tư pháp, án phí và báo quyền kháng cáo theo luật định.

Ngày 12/10/2022, bị cáo Phạm Thị T có đơn kháng cáo với nội dung xin chuyển hình phạt cải tạo không giam giữ.

Tại phiên tòa phúc thẩm:

- Bị cáo T có ý kiến: Thừa nhận Tòa án cấp sơ thẩm xét xử và kết án bị cáo về tội đánh bạc là đúng hành vi bị cáo đã thực hiện. Giữ nguyên kháng cáo xin chuyển sang hình phạt cải tạo không giam giữ.

- Đại diện Viện kiểm sát có ý kiến đề nghị Hội đồng xét xử áp dụng điểm a khoản 1 Điều 355 và Điều 356 Bộ luật tố tụng hình sự, không chấp nhận kháng cáo của bị cáo T, giữ nguyên bản 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 nhận định như sau:

[1] Về tính hợp pháp của đơn kháng cáo:

Xét đơn kháng cáo của bị cáo về nội dung, quyền kháng cáo, thủ tục kháng cáo và thời hạn kháng cáo đã đúng quy định của Bộ luật tố tụng hình sự. Do đó Hội đồng xét xử chấp nhận xem xét giải quyết theo trình tự phúc thẩm.

[2] Về quyết định của bản án sơ thẩm:

Ngày 22/12/2021 bị cáo Phạm Thị T thực hiện hành vi đánh bạc bằng hình thức đánh bài tứ sắc và mua số đề, cụ thể: mang theo 600.000đ đánh bài tứ sắc thắng thua bằng tiền với Nguyễn Thị T, Trần Thị Bé N và Phạm Thị L, thua 02 chẵn hết 400.000đ; mua số đề do Hồ Thị G bán (kết quả điều tra xác định được số tiền dùng vào việc đánh bạc đối với các đài Miền Nam là 4.200.000đ; đài Hà Nội là 20.600.000đ). Trong khi, trước đó ngày 04/8/2021 bị cáo đã bị Ủy ban nhân dân huyện An Minh, tỉnh Kiên Giang xử phạt hành chính về hành vi đánh bạc trái phép 1.500.000đ. Do đó, cấp sơ thẩm xét xử và kết án bị cáo về tội “Đánh bạc” theo 1 Điều 321 với tình tiết tăng nặng trách nhiệm hình sự phạm tội hai lần trở lên là có căn cứ, đúng quy định của pháp luật.

[3] Về yêu cầu kháng cáo của bị cáo:

Xét thấy, bị cáo Phạm Thị T đã có một tiền sự về hành vi đánh bạc trái phép, bị xử phạt hành chính 1.500.000đ, chưa nộp phạt và chưa hết thời hạn được coi là chưa bị xử phạt vi phạm hành chính, thì lại tiếp tục thực hiện hành vi đánh bạc trái phép nhiều lần với nhiều hình thức khác nhau, mà mỗi lần, mỗi hình thức đều đủ yếu tố cấu thành tội đánh bạc. Cụ thể, đánh bạc bằng hình thức đánh bài tứ sắc thắng thua bằng tiền với 3 người khác, mặc dù tổng số tiền dùng vào việc đánh bạc dưới 5 triệu đồng nhưng trước đó đã bị xử phạt hành chính về hành vi này nên đủ yếu tố cấu thành tội đánh bạc; đánh bạc bằng hình thức mua số đề các đài Miền Nam, mặc dù dưới 5 triệu đồng (cụ thể là 4.200.000đ) nhưng trước đó đã bị xử phạt hành chính về hành vi này nên đủ yếu tố cấu thành tội đánh bạc và đánh bạc bằng hình thức mua số đề đài Hà Nội với tổng số tiền dùng vào việc đánh bạc đến 20.600.000đ. Như vậy, bị cáo phạm tội có tình tiết tăng nặng trách nhiệm hình sự phạm tội hai lần trở lên, trong đó có lần số tiền dùng vào việc đánh bạc đến 20.600.000đ, gần phân nửa số tiền từ 5.000.000đ đến dưới 50.000.000đ quy định tại khoản 1 Điều 321 Bộ luật hình sự. Mặt khác, về nhân thân bị cáo còn có một tiền sự về hành vi này. Do đó, Tòa án cấp sơ thẩm xử phạt hình phạt tù là tương xứng với tính chất, mức độ phạm tội và nhân thân của bị cáo. Việc Tòa án cấp sơ thẩm phạt bị cáo 6 tháng tù, mức thấp nhất của khung hình phạt từ 6 tháng đến 3 năm quy định tại khoản 1 Điều 321 Bộ luật hình sự, trong khi bị cáo có một tình tiết tăng nặng trách nhiệm hình sự và có nhân thân xấu (có tiền sự về hành vi này) là đã chiếu cố cho bị cáo. Việc bị cáo kháng cáo yêu cầu chuyển sang hình phạt cải tạo không giam giữ không cơ sở để chấp nhận.

Từ các phân tích trên, Hội đồng xét xử phúc thẩm chấp nhận ý kiến đề nghị của đại diện Viện kiểm sát; không chấp kháng cáo của bị cáo, giữ nguyên bản án sơ thẩm.

[4] Về án phí: Căn cứ Điều 135, Điều 136 Bộ luật Tố tụng Hình sự; Điều 23 Nghị quyết 326/2016/UBTVQH14 ngày 30/12/2016 của Ủy ban thường vụ Quốc hội, do yêu cầu kháng cáo của bị cáo không được chấp nhận nên bị cáo phải chịu 200.000đ án phí hình sự phúc thẩm.

Các quyết định khác của Bản án sơ thẩm không có kháng cáo, kháng nghị đã có hiệu lực kể từ ngày hết thời hạn kháng cáo, kháng nghị, Hội đồng xét xử phúc thẩm không xem xét.

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH:

1. Căn cứ điểm a khoản 1 Điều 355, Điều 356 Bộ luật Tố tụng hình sự:

Không chấp nhận kháng cáo của bị cáo Phạm Thị T, giữ nguyên Bản án hình sự sơ thẩm số: 58/2022/HS-ST, ngày 30/9/2022 của Tòa án nhân dân huyện An Minh, tỉnh Kiên Giang.

2. Áp dụng khoản 1 Điều 321; điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51; điểm g khoản 1 Điều 52; Điều 38 Bộ luật Hình sự:

Xử phạt bị cáo Phạm Thị T **6** (Sáu) tháng tù về tội “Đánh bạc”. Thời điểm chấp hành hình phạt tù được tính kể từ ngày bị cáo vào chấp hành án.

3. Về án phí, căn cứ Điều 135, Điều 136 Bộ luật Tố tụng Hình sự; Điều 23 Nghị quyết 326/2016/UBTVQH14 ngày 30/12/2016 của Ủy ban thường vụ Quốc hội về án phí, lệ phí Tòa án:

Bị cáo Phạm Thị T phải chịu 200.000đ án phí hình sự phúc thẩm.

4. Các quyết định khác của Bản án hình sự sơ thẩm số: 58/2022/HS-ST, ngày 30/9/2022 của Tòa án nhân dân huyện An Minh, tỉnh Kiên Giang không có kháng cáo, không bị 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 pháp luật kể từ ngày tuyên án./.

Nơi nhận:

- Vụ giám đốc kiểm tra 1 (1);
- VKSND Cấp cao tại Tp. HCM (1);
- TAND Cấp cao tại Tp.HCM (1);
- VKSND tỉnh KG (1);
- Sở Tư pháp tỉnh KG (1);
- Phòng hồ sơ nghiệp vụ CA tỉnh KG (1);
- Bị cáo (1);
- CQĐT H. AM (1)
- VKS H. AM (1)
- Tòa án H. AM (1)
- THHS H.AM (1)
- Chi cục THADS H. AM (1)
- Tổ hành chính tư pháp (1);
- Lưu hồ sơ (1);
- Lưu tòa hình sự (5).

TM. HỘI ĐỒNG XÉT XỬ PHÚC THẨM
Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa

Võ Văn Lịnh