

Bản án số: 510/2019/HS-PT
Ngày: 11-11-2019

**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 Phạm Uyên Thy.

Các Thẩm phán:

1. Ông Vũ Văn Lệ.
2. Ông Trần Minh Châu.

- *Thư ký phiên tòa:* Ông Lý Lê Trọng Nghĩa - Thư ký Tòa án nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh.

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

Ngày 11 tháng 11 năm 2019, tại trụ sở Tòa án nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh, xét xử phúc thẩm vụ án hình sự thụ lý số 401/TLPT-HS ngày 19/9/2019, đối với bị cáo Bùi Văn D, do có kháng cáo của bị cáo đối với Bản án hình sự sơ thẩm số 40/2019/HSST ngày 16/8/2019 của Tòa án nhân dân huyện NB, Thành phố Hồ Chí Minh.

Bị cáo có kháng cáo:

Họ và tên: **Bùi Văn D**, sinh năm 1964 tại tỉnh L; Nơi đăng ký hộ khẩu thường trú: 1452/40 đường HTP, tổ C, khu phố H, phường PM, Quận B, thành phố H; Nơi cư trú: Nhà không số, tổ M, khu phố B, thị trấn NB, huyện NB, thành phố H; Nghề nghiệp: Buôn bán; Trình độ học vấn: 3/12; Dân tộc: Kinh; Giới tính: Nam; Tôn giáo: Không; Quốc tịch: Việt Nam; Con ông Nguyễn Văn C (chết) và bà Nguyễn Thị N; có vợ tên Lưu Thị H (1968) và có 02 con (lớn nhất sinh năm 1986, nhỏ nhất sinh năm 1989); Tiền án: Không; Tiền sự: Ngày 19/02/2019 bị cáo bị Công an thị trấn NB xử phạt vi phạm hành chính về hành vi “Đánh bạc”, đã nhận quyết định xử phạt và đã nộp phạt ngày 20/02/2019.

Nhân thân:

- Ngày 08/12/2010 bị cáo bị Công an quận B xử phạt vi phạm hành chính về hành vi “Đánh bạc”;

- Ngày 24/7/2015 bị cáo bị Công an thị trấn NB xử phạt vi phạm hành chính về hành vi “Đánh bạc”;

- Ngày 26/10/2017 bị cáo bị Công an thị trấn NB xử phạt vi phạm hành chính về hành vi “Đánh bạc”.

Bị cáo tại ngoại, có mặt tại phiên tòa.

Ngoài ra, trong vụ án còn có ông Hồ Sang M, ông Trần Văn T, bà Trần Thị Xuân D1 là người có quyền lợi, nghĩa vụ liên quan đến vụ án không kháng cáo nên Tòa án cấp phúc thẩm 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:

Khoảng 12 giờ 30 phút ngày 29/3/2019, khi tuần tra đến khu vực bờ kè thuộc khu phố D, thị trấn NB, huyện NB, Thành phố Hồ Chí Minh, tổ tuần tra Công an thị trấn NB phát hiện 04 đối tượng đang tham gia đánh bài ăn tiền, gồm: Bùi Văn D, Hồ Sang M, Trần Văn T và Trần Thị Xuân D1. Tại chiếu bạc thu giữ 02 bộ bài tây loại 52 lá và tạm giữ trong người của Trần Thị Xuân D1 số tiền 90.000 đồng, của Bùi Văn D số tiền 80.000 đồng, của Tiến số tiền 5.000 đồng. Riêng đối tượng Hồ Sang M bỏ chạy, sau đó Hồ Sang M đã đến Công an thị trấn NB trình diện và giao nộp số tiền 109.000 đồng.

Tại Cơ quan Cảnh sát Điều tra Công an huyện NB, Bùi Văn D, Hồ Sang M, Trần Văn T và Trần Thị Xuân D1 đã khai nhận: Khoảng 10 giờ 00 phút ngày 29/3/2019, các đối tượng đã rủ nhau đánh bài ăn tiền tại khu vực bờ kè thuộc khu phố D, thị trấn NB bằng hình thức đánh phỏm, theo đó chia làm 04 tụ, mỗi tụ 09 lá bài. Ăn thua theo hình thức như sau: Nếu bài của ai ù (tức là có 03 phỏm, mỗi phỏm gồm có 03 lá bài có số thứ tự liên nhau), những người còn lại thua và đều phải chung cho người thắng ù 50.000 đồng. Nếu ván bài đó không có người ù (tức là không có phỏm), người ít điểm nhất sẽ thắng (điểm được tính bằng cách cộng các nút trên lá bài). Chung theo thứ tự người ít điểm thứ nhì, chung 10.000 đồng; người ít điểm thứ ba, chung 20.000 đồng; người nhiều điểm nhất, chung 30.000 đồng; người cháy không có phỏm nào, chung cho người thắng 40.000 đồng. Trong khi đánh bài, người thắng ù bỏ ra từ 5.000 đồng đến 10.000 đồng để mua bài. Các đối tượng Bùi Văn D, Hồ Sang M, Trần Văn T và Trần Thị Xuân D1 khai nhận sử dụng số tiền 284.000 đồng đã bị thu giữ nêu trên để đánh bạc, trong quá trình đánh bài không có người đứng ra tổ chức, cảnh giới và lấy xâu.

Do số tiền mà các đối tượng Hồ Sang M, Trần Văn T và Trần Thị Xuân D1 dùng để đánh bạc dưới 5.000.000 đồng và các đối tượng này không có tiền án, tiền sự về hành vi “Đánh bạc”, “Tổ chức đánh bạc”, “Gá bạc”. Do đó, hành vi đánh bạc với số tiền 284.000 đồng của các đối tượng Hồ Sang M, Trần Văn T và Trần Thị Xuân D1 chưa đủ yếu tố cấu thành tội phạm, nên Cơ quan Cảnh sát Điều tra Công an huyện NB không đề nghị xử lý hình sự.

Tại Bản án Hình sự sơ thẩm số 40/2019/HSST ngày 16/8/2019 của Tòa án nhân dân huyện NB, Thành phố Hồ Chí Minh đã quyết định:

Căn cứ khoản 1 Điều 321; điểm i, s khoản 1 Điều 51; Điều 32 của Bộ luật Hình sự xử phạt bị cáo Bùi Văn D 06 (Sáu) tháng tù về tội “Đánh bạc”. Thời hạn tù tính từ ngày bắt bị cáo để thi hành án.

Ngoài ra, Bản án Hình sự sơ thẩm còn tuyên về xử lý vật chứng, án phí, quyền và thời hạn kháng cáo.

Sau khi xét xử sơ thẩm, ngày 19/8/2019, bị cáo Bùi Văn D có đơn kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt và xin được hưởng án treo.

Tại phiên tòa phúc thẩm:

Bị cáo Bùi Văn D trình bày: Bị cáo có hoàn cảnh gia đình khó khăn, là lao động chính trong gia đình và xin được hưởng án treo.

Đại diện Viện kiểm sát nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh phát biểu: Với các tài liệu chứng cứ có trong hồ sơ vụ án cũng như lời khai của bị cáo Bùi Văn D tại phiên tòa phúc thẩm, nhận thấy bản án sơ thẩm đã tuyên là đúng người, đúng tội và mức án phù hợp với tính chất, mức độ hành vi phạm tội của bị cáo. Tại phiên tòa phúc thẩm bị cáo không bổ sung được tình tiết giảm nhẹ mới, đề nghị Hội đồng xét xử áp dụng điểm a khoản 1 Điều 355, Điều 356 Bộ luật tố tụng hình sự, không chấp nhận kháng cáo của bị cáo Bùi Văn D, giữ nguyên bản án sơ thẩm của Tòa án nhân dân huyện NB.

Bị cáo Bùi Văn D không có ý kiến tranh luận và trong lời nói sau cùng xin Hội đồng xét xử xem xét cho bị cáo được hưởng án treo.

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] Đơn kháng cáo của bị cáo làm trong thời hạn luật định là hợp lệ nên thuộc thẩm quyền giải quyết của Tòa án cấp phúc thẩm.

[2] Căn cứ vào lời khai nhận tội của bị cáo Bùi Văn D tại phiên tòa cùng các tài liệu chứng cứ khác có trong hồ sơ vụ án, có cơ sở xác định: Khoảng 12 giờ 30 phút ngày 29/3/2019, tại khu vực bờ kè thuộc khu phố D, thị trấn NB, huyện NB, Thành phố Hồ Chí Minh, tổ tuần tra Công an thị trấn NB phát hiện 04 đối tượng đang tham gia đánh bài thắng, thua bằng tiền gồm: Bùi Văn D, Hồ Sang M, Trần Văn T và Trần Thị Xuân D1; thu giữ được số tiền 284.000 đồng là tiền các đối tượng dùng vào việc đánh bạc, việc đánh bạc không có người đứng ra tổ chức, cảnh giới và lấy tiền xấu.

Trước đó, ngày 19/02/2019, bị cáo Bùi Văn D đã bị Công an thị trấn NB xử phạt vi phạm hành chính về hành vi “Đánh bạc” theo Quyết định số 0022966/QĐ-XPVPHC và đã nộp phạt vào ngày 20/02/2019.

Như vậy, hành vi của bị cáo Bùi Văn D đã phạm vào tội “Đánh bạc” thuộc trường hợp đã bị xử phạt vi phạm hành chính về hành vi này, quy định tại khoản 1 Điều 321 Bộ luật Hình sự năm 2015 sửa đổi, bổ sung năm 2017. Do đó, Tòa án nhân dân huyện NB xử phạt bị cáo Bùi Văn D theo tội danh và điều luật trên là có căn cứ, đúng pháp luật.

[3] Xét thấy, tại phiên tòa phúc thẩm bị cáo Bùi Văn D xin được hưởng án treo và trình bày bị cáo có hoàn cảnh gia đình khó khăn, bị cáo là lao động chính nhưng không cung cấp thêm được tài liệu chứng cứ nào mới so với phiên tòa xét xử sơ thẩm. Mặt khác, bị cáo có nhân thân xấu, đã nhiều lần bị xử phạt vi phạm hành chính về hành vi “Đánh bạc”; khi lượng hình Tòa án cấp sơ thẩm đã xem xét các tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự cho bị cáo là phạm tội lần đầu và thuộc

trường hợp ít nghiêm trọng, thành khẩn khai báo, ăn năn hối cải, là con của liệt sĩ để áp dụng điểm i, s, x khoản 1 Điều 51 của Bộ luật hình sự năm 2015 sửa đổi, bổ sung năm 2017, nên Hội đồng xét xử không chấp nhận kháng cáo của bị cáo Bùi Văn D và giữ nguyên bản án sơ thẩm.

Tuy nhiên, tại phần Quyết định của Bản án sơ thẩm không thể hiện việc áp dụng điểm x khoản 1 Điều 51 của Bộ luật Hình sự năm 2015, sửa đổi, bổ sung năm 2017 cho bị cáo. Do đó, Hội đồng xét xử bổ sung nội dung này, Tòa án cấp sơ thẩm cần rút kinh nghiệm.

[4] Về án phí: Bị cáo Bùi Văn D phải chịu án phí hình sự phúc thẩm theo quy định pháp luật.

[5] Các quyết định khác của án sơ thẩm không có kháng cáo, kháng nghị đã có hiệu lực kể từ ngày hết thời hạn kháng cáo, kháng nghị.

Vì các lẽ trên;

QUYẾT ĐỊNH:

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

Không chấp nhận kháng cáo của bị cáo Bùi Văn D và giữ nguyên Bản án sơ thẩm.

Căn cứ khoản 1 Điều 321; các điểm i, s, x khoản 1 Điều 51; Điều 50; Điều 38 Bộ luật Hình sự năm 2015 sửa đổi, bổ sung năm 2017.

Xử phạt bị cáo Bùi Văn D 06 (sáu) tháng tù về tội “Đánh bạc”. Thời hạn tù tính từ ngày chấp hành án.

Bị cáo Bùi Văn D phải chịu 200.000 (hai trăm ngàn) đồng 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 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.

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

Nơi nhận:

- TANDTC; (1)
- TAND Cấp Cao tại Tp.HCM; (1)
- VKSND Cấp cao tại Tp.HCM; (2)
- VKSND TP.HCM; (2)
- VKSND huyện NB; (1)
- P.PC53 - CATPHCM; (1)
- Bị cáo; (1)
- TAND huyện NB; (1)
- Chi cục THADS huyện NB; (1)
- Công an huyện NB; (1)
- UBND nơi bị cáo cư trú; (1)
- Sở Tư pháp; (1)
- Lưu Tòa Hình sự, hồ sơ (20). (6)

Phạm Uyên Thy