

Bản án số: **279/2022/HS-PT**
Ngày: 19-7-2022

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

TÒA ÁN NHÂN DÂN TỈNH ĐỒNG NAI

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

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Bà Triệu Thị Huỳnh Hoa.

Các Thẩm phán:

Bà Bùi Kim Rết;

Bà Lê Hồng Hương.

- Thư ký phiên tòa: Ông Phạm Văn Huy - Thư ký Tòa án nhân dân tỉnh Đồng Nai.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đồng Nai tham gia phiên tòa:
Ông Phạm Quang Minh - Kiểm sát viên.

Trong ngày 19 tháng 7 năm 2022, tại trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Đồng Nai tiến hành xét xử phúc thẩm vụ án hình sự thụ lý số 103/2022/TLPT-HS, ngày 14 tháng 3 năm 2022 đối với bị cáo Đặng Anh D do có kháng cáo của bị cáo đối với Bản án hình sự sơ thẩm số 106/2021/HS-ST, ngày 30 tháng 12 năm 2021 của Tòa án nhân dân huyện Đ.

Bị cáo có kháng cáo:

Đặng Anh D, sinh năm 1960, tại Long An.

Nơi cư trú: Số 347, Khu 5, Ấp 2, xã Phú Tân, huyện Đ, tỉnh Đồng Nai.
Nghề nghiệp: Không; Trình độ học vấn: 9/12; Dân tộc: Kinh; Giới tính: Nam;
Tôn giáo: Không; Quốc tịch: Việt Nam; Con ông Đặng Ngọc A (đã chết) và bà Nguyễn Thị Hồng H (đã chết); Vợ là bà Bùi Thị H, sinh năm 1961; có 02 con, con lớn sinh năm 1989, nhỏ nhất sinh năm 1992; Tiền án, tiền sự: Không.

Bị bắt, tạm giữ từ ngày 26 tháng 4 năm 2021, đến ngày 05 tháng 5 năm 2021 được áp dụng biện pháp “Cấm đi khỏi nơi cư trú” cho đến nay. (Vắng mặt).

(Ngoài ra trong vụ án còn có người có quyền lợi, nghĩa vụ liên quan nhưng do không có kháng cáo và không bị kháng cáo, kháng nghị nên Tòa án 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:

- Bị cáo Đặng Anh D bắt đầu thực hiện hành vi đánh bạc trái phép bằng tiền từ giữa tháng 3 năm 2021 dưới hình thức “ghi số đề”, lấy thắng thua dựa theo kết quả xổ số kiến thiết hàng ngày khu vực miền Nam, miền Bắc và bị cáo là người trực tiếp thắng thua với những người chơi số đề nhằm thu lợi bất chính.

- Những người chơi đề sẽ đến gặp bị cáo tại nhà hoặc ở ngoài đường khi muốn ghi số đề, đồng thời ghi tiền đánh đề. Bị cáo ghi số và tiền đánh đề của những người chơi vào 01 (một) tờ giấy lịch có kích thước 4x6cm rồi đưa lại cho người chơi số đề còn bị cáo là người tổng hợp số đề và tiền đánh đề của người chơi và để vào 01 (một) tờ giấy tập học sinh kích thước 20cm x 20cm nhằm lưu giữ làm căn cứ đối chiếu tính tiền thắng, thua. Nhằm khuyến khích ghi đề, bị cáo cho những người ghi số đề được hưởng từ 10% (mười phần trăm) đến 25% (hai mươi lăm phần trăm) số tiền mà họ ghi.

- Trung bình mỗi ngày, bị cáo ghi số đề cho khoảng từ 07 (bảy) đến 09 (chín) người chơi số đề với tổng số tiền ghi được từ 10.000.000 đồng (mười triệu đồng) đến 20.000.000 đồng (hai mươi triệu đồng). Quá trình ghi, có người đưa tiền ngay cho bị cáo khi ghi, có người đưa tiền ghi số đề cũng như tính kết quả thắng thua vào ngày hôm sau cho bị cáo. Đối với những người ghi số đề, bị cáo D khai chỉ biết mặt chứ không biết nhân thân, lai lịch cụ thể.

- Ngày 26 tháng 4 năm 2021, bị cáo D đã ghi số đề cho khoảng 08 (tám) người chơi và dựa theo kết quả xổ số kiến thiết Thành phố Hồ Chí Minh và kết quả xổ số kiến thiết miền Bắc để xác định thắng, thua. Khoảng 18 giờ 40 phút cùng ngày, bị cáo D bị phát hiện bắt quả tang khi bị cáo đang dò kết quả xổ số để tính tiền thắng thua với các con bạc.

- Căn cứ bản chiết tính phơi đề trong tờ giấy tập học sinh ghi đài Thành phố Hồ Chí Minh ngày 26 tháng 4 năm 2021 xác định tổng số tiền bị cáo đánh bạc với những người ghi số đề là 41.284.000 đồng (bốn mươi một triệu hai trăm tám mươi tư nghìn đồng). Tổng số tiền mà người chơi số đề trúng khi ghi số đề đài Thành phố Hồ Chí Minh cùng ngày là 10.730.000 đồng (mười triệu bảy trăm ba mươi nghìn đồng).

Số tiền mà bị cáo đánh bạc trái phép trong ngày 26 tháng 4 năm 2021 ở đài Thành phố Hồ Chí Minh là 41.284.000 đồng (bốn mươi một triệu hai trăm tám mươi tư nghìn đồng) + 10.730.000 đồng (mười triệu bảy trăm ba mươi nghìn đồng) = 52.014.000 đồng (năm mươi hai triệu không trăm mười bốn nghìn đồng).

- Căn cứ bản chiết tính phơi đề trong tờ giấy tập học sinh ghi đài miền Bắc (Hà Nội) ngày 26 tháng 4 năm 2021 xác định tổng số tiền bị cáo đánh bạc

với những người ghi số đề là 38.010.000 đồng (ba mươi tám triệu không trăm mười nghìn đồng). Tổng số tiền mà người chơi số đề trúng khi ghi số đề đài miền Bắc cùng ngày là 168.630.000 đồng (một trăm sáu mươi tám triệu sáu trăm ba mươi nghìn đồng).

Như vậy, số tiền mà bị cáo đánh bạc trái phép trong ngày 26 tháng 4 năm 2021 ở đài miền Bắc là 38.010.000 đồng (ba mươi tám triệu không trăm mười nghìn đồng) + 168.630.000 đồng (một trăm sáu mươi tám triệu sáu trăm ba mươi nghìn đồng) = 206.640.000 đồng (hai trăm lẻ sáu triệu sáu trăm bốn mươi nghìn đồng).

- Quá trình điều tra, bị cáo Khoóng Nhộc L và Vòng Cẩm L khai nhận trong ngày 26 tháng 4 năm 2021, bị cáo Khoóng Nhộc L và Vòng Cẩm L đã tham gia đánh bạc với hình thức ghi số đề đài miền Bắc với bị cáo D như sau:

- Bị cáo Khoóng Nhộc L ghi số đề với hình thức bao lô, xỉu chủ và số đá với tổng số tiền là 32.400.000 đồng (ba mươi hai triệu bốn trăm nghìn đồng). Số tiền bị cáo trúng đề sau khi có kết quả xổ số là 168.000.000 đồng (một trăm sáu mươi tám triệu đồng). Như vậy, tổng số tiền mà bị cáo Khoóng Nhộc L đã đánh bạc với bị cáo Đặng Anh D là: 32.400.000 đồng (ba mươi hai triệu bốn trăm nghìn đồng) + 168.000.000 đồng (một trăm sáu mươi tám triệu đồng) = 200.400.000 đồng (hai trăm triệu bốn trăm nghìn đồng).

- Đối tượng Vòng Cẩm L ghi số đề bằng hình thức bao lô, ghi xỉu với tổng số tiền là 560.000 đồng (năm trăm sáu mươi nghìn đồng).

Về vật chứng vụ án:

- Tiền mặt: 9.100.000 đồng (chín triệu một trăm nghìn đồng). Trong đó gồm: 8.100.000 đồng (tám triệu một trăm nghìn đồng) là tiền mà bị cáo D ghi số đề trong ngày 26 tháng 4 năm 2021 và 1.000.000 đồng (một triệu đồng) là tiền thu lợi bất chính mà bị cáo D tự nguyện giao nộp.

- 01 (một) tờ phôi đề bằng giấy tập học sinh kích thước 20x30cm, ghi đài Thành phố Hồ Chí Minh ngày 26 tháng 4 năm 2021.

- 01 (một) tờ phôi đề bằng giấy tập học sinh kích thước 20x30cm, ghi đài Hà Nội ngày 26 tháng 4 năm 2021.

- 05 (năm) cây viết bi, trong đó gồm 04 (bốn) cây viết mực màu đen, 01 (một) cây viết mực màu xanh.

- 01 (một) máy tính hiệu Casio, 03 (ba) tờ lịch cắt nhỏ, kích thước 4x6cm.

Tại cáo trạng số 112/CT-VKSĐQ, ngày 08 tháng 11 năm 2021, Viện kiểm sát nhân dân huyện Đ đã truy tố bị cáo Đặng Anh D, Khoóng Nhộc L về tội “Đánh bạc” theo quy định tại điểm b, khoản 2 Điều 321 của Bộ luật hình sự.

Tại bản án hình sự sơ thẩm số 106/2021/HS-ST, ngày 30 tháng 12 năm 2021 của Tòa án nhân dân huyện Đ đã áp dụng điểm b khoản 2, khoản 3 Điều 321; điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51, Điều 58 của Bộ luật Hình sự; xử phạt bị cáo Đặng Anh D 02 (hai) năm tù về tội “Đánh bạc”, thời hạn tù tính từ ngày bị cáo chấp hành án, được trừ đi thời gian tạm giữ từ 26 tháng 4 năm 2021 đến ngày 05 tháng 5 năm 2021.

Xử phạt bổ sung bị cáo Đặng Anh D 20.000.000 đồng (hai mươi triệu đồng).

Ngoài ra, bản án sơ thẩm còn tuyên về hành vi phạm tội đối với bị cáo Khoóng Nhộc L, bị cáo Vòng Cẩm L, về án phí và quyền kháng cáo theo luật định.

Ngày 07 tháng 01 năm 2022, bị cáo Đặng Anh D có đơn kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt và xin được hưởng án treo.

Tại phiên tòa cấp phúc thẩm hôm nay, bị cáo Đặng Anh D có đơn xin xét xử vắng mặt.

Quan điểm của Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đồng Nai tại phiên tòa:

Căn cứ tài liệu, chứng cứ có trong hồ sơ vụ án có đủ cơ sở kết luận cấp sơ thẩm truy tố, xét xử bị cáo Đặng Anh D về tội “Đánh bạc” theo điểm b khoản 2 Điều 321 Bộ luật Hình sự năm 2015 (sửa đổi, bổ sung năm 2017) là có căn cứ pháp luật.

Về yêu cầu kháng cáo của bị cáo D: Hành vi của bị cáo là nguy hiểm cho xã hội, đã xâm phạm trật tự công cộng, gây bất bình trong quần chúng nhân dân, gây mất an ninh, trật tự trị an. Do đó cần phải có một mức án tương xứng với hành vi mà bị cáo đã gây ra, đồng thời nhằm răn đe phòng ngừa chung.

Bị cáo D chỉ có 01 tình tiết giảm nhẹ quy định tại điểm s khoản 1 Điều 51 Bộ luật Hình sự nhưng cấp sơ thẩm lại xử phạt bị cáo mức án 02 (hai) năm tù (dưới khung hình phạt) là chưa phù hợp tính chất, mức độ hành vi phạm tội mà bị cáo đã thực hiện, vi phạm Điều 54 Bộ luật Hình sự năm 2015 (sửa đổi, bổ sung năm 2017).

Do đó, đề nghị Hội đồng xét xử căn cứ điểm c, khoản 1 Điều 355, Điều 358 Bộ luật Tố tụng Hình sự hủy toàn bộ bản án sơ thẩm.

NHẬN ĐỊNH CỦA TÒA ÁN:

Trên cơ sở nội dung vụ án, căn cứ vào các tài liệu có 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: Cơ quan điều tra, Viện kiểm sát nhân dân và Tòa án cấp sơ thẩm đã thực hiện đầy đủ trình tự, thủ tục theo quy định của Bộ luật tố tụng hình sự, bị cáo không khiếu nại thắc mắc gì đối với cơ quan tiến hành tố tụng, người tiến hành tố tụng. Kháng cáo của bị cáo trong hạn luật định nên được chấp nhận.

[2] Về nội dung vụ án:

- Vào khoảng 18 giờ 40 phút ngày 26 tháng 4 năm 2021, bị cáo Đặng Anh D đang có hành vi đánh bạc trái phép thắng, thua bằng tiền dưới hình thức “ghi số đề”, lấy thắng thua dựa theo kết quả xổ số kiến thiết Thành phố Hồ Chí Minh và xổ số kiến thiết Hà Nội với tổng số tiền sau khi có kết quả mở thưởng của hai đài trong ngày 26 tháng 4 năm 2021 là 258.654.000 đồng (hai trăm năm mươi tám triệu sáu trăm năm mươi bốn nghìn đồng). Do đó, Tòa án cấp sơ thẩm đã xử phạt bị cáo Đặng Anh D về tội “Đánh bạc” theo quy định tại điểm b khoản 2 Điều 321 Bộ Luật Hình sự là có căn cứ, đúng người, đúng tội.

[3] Xét tính chất mức độ, hành vi phạm tội và kháng cáo bị cáo:

Hành vi của bị cáo D là nguy hiểm cho xã hội, đã trực tiếp xâm phạm đến trật tự công cộng, gây mất an ninh tại địa phương. Đây là vụ án đồng phạm, bị cáo D có vai trò là người cầm đầu, chủ ghi đề trực tiếp thắng, thua với các con bạc với số tiền lớn. Do vậy việc áp dụng hình phạt tù là cần thiết nhằm răn đe, giáo dục và phòng ngừa chung. Khi lượng hình, Tòa án cấp sơ thẩm đã xem xét các tình tiết giảm nhẹ đối với bị cáo D như là người có nhân thân tốt, là lao động chính trong gia đình, hoàn cảnh kinh tế khó khăn, bị cáo thành khẩn khai báo, ăn năn hối cải, đã tự nguyện giao nộp số tiền thu lợi bất chính là 1.000.000 đồng (một triệu đồng), bị cáo bị bệnh cao huyết áp, đau thắt ngực, là người cao tuổi (trên 60 tuổi), theo quy định tại điểm s, khoản 1, khoản 2 Điều 51 Bộ luật Hình sự là có căn cứ. Tuy nhiên, xử phạt bị cáo 02 (hai) năm tù là mức hình phạt dưới mức thấp nhất của khung hình phạt chưa phù hợp, cần rút kinh nghiệm. Riêng việc áp dụng hình phạt bổ sung 20.000.000 đồng (hai mươi triệu đồng) là phù hợp. Do bị cáo kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt và được hưởng án treo, không có kháng nghị nên để không làm bất lợi cho bị cáo, Tòa án cấp phúc thẩm xét thấy cần giữ nguyên bản án sơ thẩm. Đồng thời kiến nghị Cơ quan có thẩm quyền cấp trên xem xét lại việc xử phạt mức án thấp nhất dưới khung hình phạt khi chưa đủ điều kiện đối với bị cáo Đặng Anh D của Tòa án cấp sơ thẩm.

[4] Các quyết định khác của bản án sơ thẩm không có kháng cáo, kháng nghị đã có hiệu lực pháp luật, Hội đồng xét xử không xem xét, giải quyết lại.

[5] Về án phí: Căn cứ khoản 2 Điều 136 Bộ luật Tố tụng Hình sự năm 2015; áp dụng nghị quyết số: 326/2016/NQ-UBTVQH14, ngày 30 tháng 12 năm 2016 của Ủy ban Thường vụ Quốc hội về mức thu, miễn, giảm, thu, nộp, quản

lý sử dụng án phí và lệ phí Tòa án; bị cáo Đặng Anh D phải chịu án phí hình sự phúc thẩm 200.000 đồng do kháng cáo không được chấp nhận.

[6] Quan điểm của Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đồng Nai đề nghị hủy bản án sơ thẩm. Nhưng như đã nhận định trên, Hội đồng xét xử xét thấy cần giữ nguyên bản án sơ thẩm đồng thời kiến nghị xem xét lại bản án sơ thẩm.

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH:

Căn cứ điểm a khoản 1 Điều 355 và Điều 356 Bộ luật tố tụng Hình sự năm 2015.

Không chấp nhận kháng cáo của bị cáo Đặng Anh D, giữ nguyên Bản án hình sự sơ thẩm số: 106/2021/HS-ST, ngày 30 tháng 12 năm 2021 của Tòa án nhân dân huyện Đ.

[1] Về tội danh và hình phạt:

Căn cứ điểm b, khoản 2 Điều 321, điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51, Điều 58; của Bộ luật Hình sự năm 2015 (sửa đổi, bổ sung năm 2017):

Xử phạt bị cáo **Đặng Anh D 02 (hai) năm tù** về tội “Đánh bạc”. Thời hạn tù tính từ ngày bị cáo chấp hành án, được trừ thời gian tạm giữ từ 26 tháng 4 năm 2021 đến ngày 05 tháng 5 năm 2021.

Áp dụng khoản 3 Điều 321 Bộ luật Hình sự năm 2015 (sửa đổi, bổ sung năm 2017) xử phạt bổ sung bị cáo Đặng Anh D số tiền 20.000.000 đồng (hai mươi triệu đồng).

[2] Về án phí: Bị cáo Đặng Anh D phải chịu 200.000 đồng (hai trăm nghìn đồng) án phí hình sự phúc thẩm.

[3] 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.

[4] Bản án phúc thẩm có hiệu lực pháp luật kể từ ngày tuyên án.

Nơi nhận:

- VKSND tỉnh Đồng Nai;
- TAND huyện Đ (2);
- VKSND huyện Đ;
- Công an huyện Đ;
- Chi cục THADS huyện Đ;
- Sở Tư pháp tỉnh Đồng Nai;
- Bị cáo - UBND xã P;
- Lưu HSVA, VP, Tòa HS, TP;

TM. HỘI ĐỒNG XÉT XỬ PHÚC THẨM

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa

(Đã ký)

Triệu Thị Huynh Hoa