

**TÒA ÁN NHÂN DÂN
THÀNH PHỐ CẦN THƠ**

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

Bản án số: 18/2023/HS-PT
Ngày: 30/3/2023

**NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM
TÒA ÁN NHÂN DÂN THÀNH PHỐ CẦN THƠ**

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

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Ông Võ Bảo Anh

Các Thẩm phán: Ông Bùi Thanh Quốc
Bà Trương Thị Liên

- Thư ký phiên tòa: Bà Võ Thị Phong Lan – Thư ký Tòa án nhân dân thành phố Cần Thơ.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân thành phố Cần Thơ tham gia phiên tòa:
Ông Phạm Thành Lộc – Kiểm sát viên.

Ngày 30 tháng 3 năm 2023, tại trụ sở Tòa án nhân dân thành phố Cần Thơ xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự phúc thẩm thụ lý số: 27/2023/TLPT-HS ngày 01 tháng 3 năm 2023 đối với bị cáo Phạm Gia K do có kháng cáo của bị cáo đối với Bản án hình sự sơ thẩm số 10/2023/HSST ngày 16 tháng 01 năm 2023 của Tòa án nhân dân quận Bình Thủy, thành phố Cần Thơ.

- Bị cáo có kháng cáo:

Phạm Gia K, sinh ngày 03/4/2002.

Nơi cư trú: Ấp B, xã G, huyện Phong Điền, thành phố Cần Thơ; Nghề nghiệp: Học viên Trường Cao đẳng ĐT; Trình độ học vấn: 12/12; Quốc tịch: Việt Nam; Dân tộc: Kinh; Tôn giáo: Không; Giới tính: Nam; Nơi sinh: Cần Thơ; Con ông Phạm Văn A, sinh năm 1975 và bà Nguyễn Thị Hồng L, sinh năm 1978; Chưa có vợ, con.

Tiền án: Không.

Tiền sự: 01 lần, cụ thể: Ngày 12/01/2022 bị Công an phường Bùi Hữu Nghĩa, quận Bình Thủy, thành phố Cần Thơ xử phạt hành chính 1.500.000 đồng về hành vi đánh bạc.

Bị cáo có mặt tại tòa.

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 14 giờ ngày 02/8/2022, Công an phường Bùi Hữu Nghĩa, quận Bình Thủy, thành phố Cần Thơ tiến hành kiểm tra phát hiện 04 đối tượng là Nguyễn Thái Thanh D, Nguyễn Vương Huy T, Nguyễn Văn Q và Phạm Gia K rủ nhau đánh bài Cát tê 06 lá được thua bằng tiền, địa điểm tại quán cà phê 00⁰ đường Cách mạng tháng 8, khu vực 5, phường Bùi Hữu Nghĩa, quận Bình Thủy do ông Nguyễn Vũ S làm chủ. Hình thức ăn thua mỗi ván chỉ có một người thắng, người nào thắng thì chia bài và đánh trước, mỗi người được chia 06 lá bài và đánh xoay vòng, có hai hình thức thắng là thắng thường và thắng tới trắng, thắng thường tức là trong ván bài có người úp hết cả 06 lá bài gọi là “gục tùng” nhưng vẫn còn người phân thắng thua đến cuối cùng thì mỗi người thua phải trả 5.000 đồng, thắng tới trắng tức là chỉ có một người có bài ngửa và tất cả các tụ bài đều bị úp hết 06 lá bài thì úp mỗi người thua phải trả cho người thắng là 10.000 đồng. Do T không có đem tiền trên người nên cả nhóm thỏa thuận thống nhất cho T thiếu nợ trả sau, nếu T thắng có tiền thì trả liền. Trong khi đánh bài được vài ván thì thống nhất chơi thêm hình thức thắng thua là “Cá nước” tức là có 04 nước bài Cơ, Rô, Chuồng, Bích và sau khi chia bài xong thì lật lá cuối cùng lên để trên bài còn lại sau khi chia, đến khi chơi xong ván bài thì mỗi người mở 06 lá bài của mình ra xem nếu có lá bài trùng nước và lớn nhất so với lá bài đã lật sau khi chia thì thắng, mỗi người thua phải trả cho người thắng 5.000 đồng, đối với người bị thua “gục tùng” thì xem như thua luôn, không được tham gia phân thắng thua “Cả nước”. Sau khi thống nhất thỏa thuận “Cá nước” thì Q đi vệ sinh nên chỉ còn lại T, D, K đánh bạc với nhau. Lúc này Hồ Minh Huy là bạn của T, D, Q cùng đến quán Cà Phê 00⁰ uống nước và gặp nên vào ngồi uống nước cùng bàn và ngồi xem đánh bài. Khi Q trở lại bàn chuẩn bị tiếp tục đánh bạc thì bị lực lượng chức năng phát hiện lập biên bản.

Đối với hành vi đánh bạc ăn thua bằng tiền của D, T, Q Công an phường Bùi Hữu Nghĩa, quận Bình Thủy đã ban hành Quyết định xử phạt hành chính mỗi người với số tiền là 1.500.000 đồng. Tịch thu số tiền dùng đánh bạc là 155.000 đồng (một trăm năm mươi lăm nghìn đồng), trong đó tịch thu của D là 110.000 đồng, tịch thu của Q là 45.000 đồng. Trả lại cho Q số tiền 320.000 đồng. Riêng Phạm Gia K vào ngày 12/01/2022 bị Công an phường Bùi Hữu Nghĩa, quận Bình Thủy ban hành Quyết định xử phạt hành chính số tiền 1.500.000 đồng, ngày 23/3/2022 và đã đóng phạt xong.

Đối với Nguyễn Vũ S là chủ quán cà phê 360⁰, vào ngày 02/8/2022 ông S không biết vụ đánh bạc tại quán nên cơ quan chức năng không xử lý.

Vật chứng thu giữ gồm: 01 bộ bài 52 lá; tiền: 2.090.000 đồng. Trong đó D mang theo trên người số tiền 100.000 đồng và sử dụng 100.000 đồng để đánh bạc, thắng được 10.000 đồng; Q mang theo trên người số tiền 365.000 đồng và sử dụng 45.000 đồng để đánh bạc, thua hết 15.000 đồng; K mang theo trên người số tiền 1.610.000 đồng và sử dụng 110.000 đồng để đánh bạc, thắng được 5.000 đồng, T không mang theo tiền trên người và không thắng thua.

Tại bản Cáo trạng số 11/CT-VKSBT ngày 22 tháng 12 năm 2022 của Viện kiểm sát nhân dân quận Bình Thủy đã truy tố Phạm Gia K về tội “Đánh bạc” theo khoản 1 Điều 321 Bộ luật hình sự.

Tại bản án hình sự sơ thẩm số 10/2023/HSST ngày 16/01/2023 của Tòa án nhân dân quận Bình Thủy đã quyết định:

- Tuyên bố: Bị cáo Phạm Gia K phạm tội “Đánh bạc”.

Áp dụng: Khoản 1 Điều 321; Điểm i và s khoản 1 Điều 51; Điều 54, khoản 1 Điều 38 Bộ luật hình sự năm 2015.

- Xử phạt: Phạm Gia K 03 (ba) tháng tù.

Thời hạn phạt tù tính từ ngày bị cáo chấp hành án.

Trong thời hạn 45 (bốn mươi lăm) ngày, kể từ ngày tuyên án (16/01/2023) bị cáo không được phép đi khỏi nơi cư trú.

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

Sau khi tuyên án sơ thẩm, ngày 16/01/2023 bị cáo Phạm Gia K kháng cáo xin được hưởng án treo.

Tại phiên tòa phúc thẩm, bị cáo vẫn giữ nguyên yêu cầu kháng cáo và xin được hưởng án treo.

Kiểm sát viên phát biểu quan điểm của Viện kiểm sát về việc giải quyết vụ án:

Bị cáo kháng cáo xin được hưởng án treo nhưng không cung cấp thêm được tình tiết giảm nhẹ khác. Cấp sơ thẩm đã áp dụng các tình tiết giảm nhẹ cho bị cáo như: thành khẩn khai báo, ăn năn hối cải; phạm tội lần đầu và thuộc trường hợp ít nghiêm trọng và quyết định xử phạt 03 tháng tù là thể hiện sự khoan hồng của pháp luật. Vì vậy, đề nghị Hội đồng xét xử áp dụng điểm a khoản 1 Điều 355 của Bộ luật tố tụng hình sự, không chấp nhận kháng cáo, 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] Ngày 02/8/2022, cơ quan chức năng phát hiện và bắt quả tang Nguyễn Thái Thanh D, Nguyễn Vương Huy T, Nguyễn Văn Q và Phạm Gia K (bị cáo trong vụ án) có hành vi đánh bài Cát tê 06 lá được thua bằng tiền, địa điểm tại quán cà phê 00⁰ đường Cách Mạng Tháng 8, thuộc khu vực 5, phường Bùi Hữu Nghĩa, quận Bình Thủy do ông Nguyễn Vũ S làm chủ. Hình thức ăn thua mỗi ván chỉ có một người thắng, mỗi người được chia 06 lá bài, có hai hình thức thắng là thắng thường và thắng tới trắng (thắng thường tức là trong ván bài có người úp hết cả 06 lá bài nhưng vẫn còn người phân thắng thua đến cuối cùng thì mỗi người thua phải trả 5.000 đồng; thắng tới trắng tức là chỉ có một người có bài ngửa và tất cả các tụ bài còn lại đều bị úp hết 06 lá bài thì mỗi người thua phải trả cho người thắng là 10.000 đồng). Mặc dù, tổng số tiền dùng đánh bạc được thua của những người cùng tham gia không đến 5.000.000 đồng nhưng trước đó vào ngày 12/01/2022, bị cáo K đã bị Công an phường Bùi Hữu Nghĩa, quận Bình Thủy xử phạt vi phạm hành chính số tiền 1.500.000 đồng về hành vi đánh bạc (bị cáo đã đóng phạt xong vào ngày 23/3/2022), tính đến thời điểm phạm tội lần này là chưa hết thời hạn được coi là chưa bị xử lý vi phạm hành chính theo quy định tại Điều 7 của Luật xử lý vi phạm hành chính năm 2012 nên hành vi tham gia đánh bạc được thua bằng tiền của bị cáo đủ yếu tố cấu thành tội “*Đánh bạc*” theo quy định tại khoản 1 Điều 321 của Bộ luật hình sự năm 2015 (sửa đổi, bổ sung năm 2017), cấp sơ thẩm truy tố và xét xử bị cáo là có căn cứ, đúng pháp luật.

[2] Mặc dù số tiền dùng đánh bạc là không lớn nhưng việc nhiều người tụ tập đánh bạc được thua bằng tiền trong đó có bị cáo tham gia là xâm phạm đến trật tự công cộng, gây ảnh hưởng xấu đến tình hình an ninh trật tự xã hội ở địa phương. Riêng bị cáo K sau khi bị xử phạt vi phạm hành chính về hành vi đánh bạc, bị cáo không từ bỏ mà tiếp tục vi phạm, điều đó thể hiện ý thức xem thường pháp luật của bị cáo. Do đó, cần áp dụng hình phạt nghiêm là cách ly bị cáo ra khỏi đời sống xã hội một thời gian để cải tạo giáo dục và phòng ngừa chung. Cấp sơ thẩm đã xem xét áp dụng đầy đủ các tình tiết giảm nhẹ cho bị cáo được hưởng: phạm tội lần đầu và thuộc trường hợp ít nghiêm trọng; thành khẩn khai báo, ăn năn hối cải theo quy định tại điểm i và s khoản 1 Điều 51 của Bộ luật hình sự năm 2015 và quyết định phạt bị cáo 03 tháng tù (dưới mức thấp nhất của khung hình phạt đối với hình phạt tù có thời hạn) cũng là phù hợp với tính chất mức độ hành vi phạm tội và nhân thân của bị cáo.

Bị cáo kháng cáo xin được hưởng án treo nhưng không có tình tiết giảm nhẹ nào mới nên cần giữ nguyên bản án sơ thẩm như quan điểm đề nghị của vị đại diện Viện kiểm sát phúc thẩm tại phiên tòa là có căn cứ.

[3] Đối với những người cùng tham gia đánh bạc với bị cáo K vào ngày 02/8/2022 là Nguyễn Thái Thanh D, Nguyễn Vương Huy T và Nguyễn Văn Q do chưa đủ yếu tố cấu thành tội phạm nên cơ quan chức năng ra quyết định xử phạt vi phạm hành chính là có căn cứ.

[4] Về án phí hình sự phúc thẩm: Do kháng cáo không được chấp nhận nên bị cáo phải chịu án phí theo quy định.

[5] Các phần khác của bản án sơ thẩm không có kháng cáo, kháng nghị đã có hiệu lực pháp luật.

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH:

Căn cứ vào điểm a khoản 1 Điều 355 của Bộ luật Tố tụng hình sự năm 2015.

1. Không chấp nhận kháng cáo của bị cáo Phạm Gia K.

Giữ nguyên bản án hình sự sơ thẩm số: 10/2023/HS-ST ngày 16 tháng 01 năm 2023 của Tòa án nhân dân quận Bình Thủy, thành phố Cần Thơ.

- Tuyên bố: Bị cáo Phạm Gia K phạm tội “Đánh bạc”.

Áp dụng: Khoản 1 Điều 321; Điểm i và s khoản 1 Điều 51; Điều 54, khoản 1 Điều 38 Bộ luật hình sự năm 2015.

- Xử phạt: Phạm Gia K 03 (ba) tháng tù.

Thời hạn phạt tù tính từ ngày bị cáo chấp hành án.

2. Căn cứ khoản 2 Điều 135, khoản 2 Điều 136 của Bộ luật Tố tụng hình sự; điểm b khoản 2 Điều 23 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 Phạm Gia K phải chịu 200.000đ (hai trăm ngàn đồng) án phí hình sự phúc thẩm.

3. Các quyết định khác của bản án sơ thẩm không có kháng cáo, kháng nghị 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.

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

Nơi nhận:

- VKSND CC tại Tp. Hồ Chí Minh;
- VKSND TP. Cần Thơ;
- Cơ quan tố tụng quận Bình Thủy;
- Sở Tư pháp TP. Cần Thơ;
- Bị cáo;
- Lưu.

(Đã ký)

Võ Bảo Anh

