

**TÒA ÁN NHÂN DÂN
TỈNH BẠC LIÊU**

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

Bản án số: 62/2023/HS-PT
Ngày 12 - 9 - 2023

**NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM
TÒA ÁN NHÂN DÂN TỈNH BẠC LIÊU**

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

Thẩm phán – Chủ tọa phiên tòa: Ông Đặng Quốc Khởi

Các Thẩm phán: Ông Trần Minh Tấn

Ông Trần Minh Tân

- Thư ký phiên tòa: Ông Nguyễn Văn Phái, Thư ký Tòa án nhân dân tỉnh Bạc Liêu.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Bạc Liêu tham gia phiên tòa: Ông Quan Tuấn Nghĩa - Kiểm sát viên.

Ngày 12 tháng 9 năm 2023, tại trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Bạc Liêu xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự phúc thẩm thụ lý số: 72/2023/TLPT-HS ngày 04 tháng 8 năm 2023 đối với bị cáo Lê Hồng Ph, do có kháng cáo của bị cáo đối với Bản án hình sự sơ thẩm số: 76/2023/HS-ST ngày 27 tháng 6 năm 2023 của Tòa án nhân dân thành phố Bạc L, tỉnh Bạc Liêu.

- Bị cáo có kháng cáo: Lê Hồng Ph, sinh ngày 01/12/1979.

Nơi cư trú: Số 72A/10, Khóm 1, Phường 1, thành phố Bạc L, tỉnh Bạc Liêu; nghề nghiệp: Chạy xe ôm; trình độ học vấn: 12/12; dân tộc: Kinh; tôn giáo: Không; quốc tịch: Việt Nam; con ông Lê Minh Q (đã chết) và bà Huỳnh Thị M, sinh năm 1959; vợ: Không rõ; con: 01 người sinh năm 2004; tiền án, tiền sự: Không; bị cáo bị khởi tố ngày 10/10/2022, cho tại ngoại đến nay (có mặt).

- Người bào chữa cho bị cáo: Bà **Trịnh Hồng Như**, là Trợ giúp viên pháp lý thuộc Trung tâm trợ giúp pháp lý Nhà nước tỉnh Bạc Liêu (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:

Khoảng 10 giờ ngày 10/02/2022, tại bãi đất trống đường số 11 khu dân cư Trảng An thuộc Khóm 1, Phường 7, thành phố Bạc L, tỉnh Bạc Liêu. Công an Phường 7 bắt quả tang Lê Hồng Ph, Nguyễn Thanh G, Trần Hoài Ng, Tôn Văn M, Nguyễn Văn S, Trịnh Khánh L chuẩn bị đá gà ăn tiền nhưng do chưa có trận gà nào diễn ra nên Cơ quan điều tra đã trả tự do, không xử lý hình sự. Tuy nhiên, qua làm việc với bị cáo Lê Hồng Ph khai nhận trong khoảng thời gian từ tháng 01/2022 đến tháng 02/2022, bị cáo lợi dụng kết quả xổ số kiến thiết của các đài

miền Nam và miền Bắc để ghi số đề thắng thua bằng tiền với nhiều người để thu lợi bất chính. Những người tham gia chơi đề gọi trực tiếp hoặc chụp hình gửi qua zalo cho bị cáo để tổng hợp, theo dõi đến khi có kết quả xổ số sẽ đối chiếu tính thắng thua với người chơi. Kiểm tra điện thoại của bị cáo thể hiện, bị cáo ghi số đề rất nhiều ngày, riêng ngày 23/01/2022 đài miền Bắc số tiền 6.395.000 đồng và ngày 08/02/2022 đài miền Bắc số tiền 7.204.000 đồng nên đủ định lượng cấu thành tội đánh bạc theo quy định tại Điều 321 BLHS.

* Tại bản án hình sự sơ thẩm số 76/2023/HS-ST ngày 27 tháng 6 năm 2023 của Tòa án nhân dân thành phố Bạc Liêu tuyên bố bị cáo Lê Hồng Ph phạm tội “Đánh bạc”.

Về hình phạt: Căn cứ khoản 1 Điều 321; điểm p, s, x khoản 1 và khoản 2 Điều 51; điểm g khoản 1 Điều 52; khoản 1 Điều 54 và khoản 1 Điều 38 BLHS, xử phạt bị cáo Lê Hồng Ph 03 (ba) tháng tù. Thời hạn chấp hành hình phạt tù kể từ ngày bị cáo bị bắt đi chấp hành án.

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

* Ngày 03/7/2023 bị cáo Lê Hồng Ph nộp đơn kháng cáo xin hưởng án treo với lý do: bị cáo đã thành khẩn khai báo, ăn năn hối cải, con liệt sĩ, là người bị khuyết tật nặng, đang mắc bệnh hiểm nghèo... Tại phiên tòa phúc thẩm bị cáo giữ nguyên yêu cầu kháng cáo.

- Tại phiên tòa phúc thẩm, bị cáo Lê Hồng Ph giữ nguyên yêu cầu kháng cáo và không có cung cấp thêm tài liệu chứng cứ gì khác.

- Quan điểm của Kiểm sát viên, đại diện cho Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Bạc Liêu và người bào chữa bảo vệ quyền lợi hợp pháp cho bị cáo Lê Hồng Ph điều phát biểu cho rằng: Bản án sơ thẩm tuyên bố bị cáo Lê Hồng Ph phạm tội “Đánh bạc” theo quy định tại khoản 1 Điều 321 Bộ luật Hình sự là có căn cứ. Tuy nhiên, đối với bị cáo Lê Hồng Ph là người có nhiều tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự ở khoản 1 Điều 51 Bộ luật Hình sự và hiện nay bị cáo bị bệnh, có tật nặng bẩm sinh, mắc bệnh hiểm nghèo (*ung thư máu*) cần phải có điều kiện để điều trị bệnh. Vì vậy, nếu buộc bị cáo phải chấp hành hình phạt 03 (ba) tháng tù như bản án sơ thẩm tuyên phạt thì sẽ nguy hiểm đến tính mạng của bị cáo. Do đó, đề nghị với Hội đồng xét xử phúc thẩm sửa bản án sơ thẩm về phần hình phạt và xử phạt bị cáo Lê Hồng Ph 06 (sáu) tháng cải tạo không giam giữ, miễn các khoản thu khấu trừ thu nhập của bị cáo.

Căn cứ vào các chứng cứ, tài liệu đã được thẩm tra tại phiên tòa phúc thẩm, kết quả tranh luận tại phiên tòa, quan điểm của Viện kiểm sát và ý kiến của bị cáo.

NHẬN ĐỊNH CỦA TÒA ÁN

[1]- Trong quá trình điều tra, cũng như tại các phiên tòa sơ, phúc thẩm cho thấy, lời khai thừa nhận của bị cáo Lê Hồng Ph, hoàn toàn phù hợp với các tài liệu, chứng cứ đã thu thập được có lưu trong hồ sơ vụ án; Nên hội đồng xét xử phúc

thẩm có đủ căn cứ kết luận, bị cáo Lê Hồng Ph đã thực hiện hành vi phạm tội như sau:

[1.1] Vào khoảng tháng 01-02/2022 bị cáo Lê Hồng Ph đã sử dụng kết quả xổ số kiến thiết của các tỉnh miền Bắc, miền Nam để ghi số đề thắng thua bằng tiền với nhiều người chơi. Trong đó những lần đánh bạc có số tiền đủ định lượng chịu trách nhiệm hình sự, Cụ thể:

- Ngày 23/01/2022 đài miền Bắc số tiền 6.395.000 đồng,
- Ngày 08/02/2022 đài miền Bắc số tiền 7.204.000 đồng;

[1.2] Với hành vi thực hiện tội phạm nêu trên của bị cáo Lê Hồng Ph đã đủ yếu tố, dấu hiệu, định lượng cấu thành tội phạm “*Đánh bạc*” như Bản án hình sự sơ thẩm số 76/2023/HS-ST ngày 27 tháng 6 năm 2023 của Tòa án nhân dân thành phố Bạc L, tuyên bố bị cáo Lê Hồng Ph phạm tội đánh bạc theo quy định tại khoản 1 Điều 321 Bộ luật Hình sự là có căn cứ pháp luật.

[2]- Xét bản án sơ thẩm khi lượng hình đã xem xét áp dụng đầy đủ các tình tiết giảm nhẹ cho bị cáo Lê Hồng Ph được hưởng như: Phạm tội là người khuyết tật nặng, thành khẩn khai báo, con của liệt sỹ... được quy định tại các điểm p,s,x khoản 1 Điều 51 Bộ luật Hình sự để xử phạt bị cáo Lê Hồng Ph mức án 03 tháng tù là có căn cứ pháp luật.

[3]- Tuy nhiên, Hiện nay ở bị cáo Lê Hồng Ph là người khuyết tật bẩm sinh nặng, đang mất bệnh hiểm nghèo (*do bị ung thư máu*). Nên xét về điều kiện để buộc bị cáo phải đi chấp hành hình phạt tù là không đủ điều kiện so với bệnh tật hiện tại bị cáo đã bệnh. Hơn nữa bị cáo phạm tội thuộc loại tội phạm ít nghiêm trọng, hiện nay bị cáo cũng có nơi cư trú rõ ràng, nhân thân tốt, là con của Liệt sỹ Lê Minh Q.

[4]- Từ những căn cứ nêu trên Hội đồng xét xử phúc thẩm, cần chấp nhận kháng cáo của bị cáo Lê Hồng Ph và quan điểm của Kiểm sát viên; sửa bản án sơ thẩm về hình phạt để áp dụng biện pháp chấp hành hình phạt tù có điều kiện cho bị cáo được hưởng theo như quan điểm đề nghị của Kiểm sát viên, người bào chữa thì cũng đủ để răn đe, giáo dục bị cáo sửa chữa lỗi lầm đã phạm.

[5]- Do kháng cáo của bị cáo Lê Hồng Ph được chấp nhận, nên bị cáo không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

[6]- Các phần khác của quyết định bản án sơ thẩm do 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:

Căn cứ điểm b khoản 1 Điều 355; Điều 357 Bộ luật Tố tụng hình sự; chấp nhận kháng cáo của bị cáo Lê Hồng Ph. Sửa một phần quyết định hình phạt của bản án sơ thẩm.

1. Tuyên bố bị cáo Lê Hồng Ph phạm tội “*Đánh bạc*”.

2. Căn cứ khoản 1 Điều 321; điểm p, s, x khoản 1 Điều 51, điểm g, khoản 1, Điều 52, Điều 65 Bộ luật Hình sự.

Xử phạt bị cáo Lê Hồng Ph 03 (ba) tháng tù, nhưng cho hưởng án treo. Thời gian thử thách 01 năm, tính từ ngày tuyên án phúc thẩm (Ngày 12/9/2023).

Giao bị cáo Lê Hồng Ph cho Ủy ban nhân dân phường 1, thành phố Bạc Liêu giám sát, giáo dục trong thời gian thử thách. Trường hợp bị cáo thay đổi nơi cư trú thì thực hiện theo Điều 92 Luật thi hành án hình sự. Trong thời gian thử thách, bị cáo Lê Hồng Ph cố ý vi phạm nghĩa vụ 02 lần trở lên thì Tòa án có thể buộc bị cáo phải chấp hành hình phạt tù của bản án đã cho hưởng án treo. Trường hợp thực hiện hành vi phạm tội mới thì buộc bị cáo phải chấp hành hình phạt của bản án trước và tổng hợp với hình phạt của bản án mới theo quy định tại Điều 56 BLHS.

3. Các phần khác của quyết định bản án sơ thẩm do không bị kháng cáo, kháng nghị đã có hiệu lực pháp luật kể từ ngày hết thời hạn kháng cáo, kháng nghị.

Bản án hình sự 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 tỉnh Bạc Liêu (02 bản);
- TANDCC tại TP. Hồ Chí Minh (01 bản);
- Phòng hồ sơ Công an tỉnh Bạc Liêu (01 bản);
- VKSND TPBL (01 bản);
- TAND TPBL (04 bản);
- CQĐT TPBL (01 bản);
- Chi cục THADS TPBL (01 bản);
- Sở Tư pháp tỉnh Bạc Liêu (01 bản);
- Bị cáo (01 bản);
- Lưu: HS, THS, THCTP.

Đặng Quốc Khởi