

Bản án số: 34/2022/HS-PT
Ngày: 10-3-2022

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

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

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Ông Cao Huy Cường.

Các Thẩm phán: Ông Nguyễn Văn Tài;

Ông Nguyễn Huỳnh Đức.

- Thư ký phiên tòa: Bà Nguyễn Thị Thùy Trang - Thư ký Tòa án nhân dân tỉnh Bình Dương.

- Đại diện Viện Kiểm sát nhân dân tỉnh Bình Dương tham gia phiên tòa: Bà Ngô Thị Thùy - Kiểm sát viên.

Ngày 10 tháng 3 năm 2022, tại Tòa án nhân dân tỉnh Bình Dương xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự phúc thẩm thụ lý số: 282/2021/TLPT-HS ngày 30 tháng 12 năm 2021 đối với bị cáo Bùi Văn T và bị cáo Nguyễn Như K. Do có kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân thành phố D, tỉnh Bình Dương đối với Bản án hình sự sơ thẩm số 338/2021/HS-ST ngày 18 tháng 11 năm 2021 của Tòa án nhân dân thành phố D, tỉnh Bình Dương.

- Các bị cáo bị kháng nghị:

1. Bùi Văn T, sinh năm 1980 tại tỉnh H; nơi cư trú: thôn 9, xã Cẩm D, huyện Cẩm X, tỉnh H; chỗ ở: số 12/35 đường số 2, khu phố Bình Đ, phường An B, thành phố D, tỉnh Bình Dương; nghề nghiệp: buôn bán; trình độ học vấn: 9/12; dân tộc: Kinh; giới tính: nam; tôn giáo: không; quốc tịch: Việt Nam; con ông Bùi Văn S, sinh năm 1949 (đã chết) và bà Trần Thị V, sinh năm 1952; có vợ tên Phạm Thị N, sinh năm 1982, có 02 con, lớn sinh năm 2007, nhỏ sinh năm 2017; tiền án, tiền sự: không; nhân thân:

+ Ngày 10/5/2016 bị Công an phường D, thành phố D, tỉnh Bình Dương ra Quyết định xử phạt vi phạm hành chính số tiền 1.500.000 đồng về hành vi đánh bạc;

+ Ngày 14/6/2018 bị Công an thành phố D, tỉnh Bình Dương ra Quyết định xử phạt vi phạm hành chính số tiền 1.500.000 đồng về hành vi đánh bạc;

Bị bắt tạm giữ từ ngày 23/6/2021 đến ngày 02/7/2021 được thay đổi biện pháp ngăn chặn bằng “Cấm đi khỏi nơi cư trú” (có mặt).

2. Nguyễn Như K, sinh năm 1985 tại tỉnh Đồng Nai; nơi cư trú: Ấp Thọ C, xã Xuân T, huyện Xuân L, tỉnh Đồng N; chỗ ở: số 952/51/10 khu phố 1, phường Bình C, thành phố T, Thành phố H; nghề nghiệp: làm thuê; trình độ học vấn: 10/12; dân tộc: Kinh; giới tính: nam; tôn giáo: không; quốc tịch: Việt Nam; con ông Nguyễn Ngọc P, sinh năm 1955 và bà Trần Thị P, sinh năm 1955 (đã chết); có vợ tên Nguyễn Hà M, sinh năm 1995, có 02 con, lớn sinh năm 2017, nhỏ sinh năm 2020; tiền án, tiền sự: không; nhân thân:

+ Ngày 13/4/2005 bị Tòa án nhân dân huyện Xuân L, tỉnh Đồng N xử phạt 01 năm tù về tội “Tiêu thụ tài sản do người khác phạm tội mà có” theo Bản án số 41/2005/HSST, đã đóng án phí ngày 26/10/2005.

+ Bị Tòa án nhân dân thành phố Đ, Thành phố H xử phạt 10 (mười) tháng 10 (mười) ngày tù về tội “Đánh bạc” tại Bản án hình sự số 543/2021/HSST ngày 24/12/2021; bị bắt tạm giam từ ngày 23/6/2021 đến ngày 21/01/2022 thay đổi biện pháp ngăn chặn “Cấm đi khỏi nơi cư trú” cho đến nay (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:

Bùi Xuân T và Nguyễn Như K có mối quan hệ bạn bè. K thường đến quán cà phê do T làm chủ tại địa chỉ số 12/35 đường số 2, khu phố Bình Đ, phường An B, thành phố D, tỉnh Bình Dương để uống cà phê. Khoảng 21 giờ ngày 22/6/2021, K sử dụng điện thoại di động hiệu OPPO F11 màu tím có gắn sim số 0989.380.A có tài khoản Zalo tên “Tiger” gọi vào tài khoản Zalo tên “Bùi T” (số điện thoại đăng ký Zalo là 0355.080.B) trên điện thoại Samsung Galaxy A30S màu đen không gắn sim của T để hỏi về tỷ lệ cá cược bóng đá diễn ra vào lúc 02 giờ sáng ngày 23/6/2021 giữa đội tuyển Anh đá với đội tuyển Cộng hòa Séc và đội tuyển Croatia đá với đội tuyển Scotland thuộc giải bóng đá Châu Âu Euro 2021. Sau khi lên mạng kiểm tra tỷ lệ cá cược, vào lúc 23 giờ 14 phút ngày 22/6/2021, T nhắn tin Zalo thông báo cho K kèo cá cược và tỷ lệ thắng thua, cụ thể như sau:

Trận đấu thứ nhất: diễn ra giữa đội tuyển Anh đá với đội tuyển Cộng hòa Séc: T nhắn tin cho K có nội dung “Anh 1t1. Tx2/12L” trong đó: “Anh 1t1” nghĩa là kèo đội tuyển Anh chấp đội tuyển Cộng hòa Séc 01 trái lựa, chọn đội tùy thích. Tỷ lệ thắng ăn 90%, thua chung 100%; “Tx2/12L” nghĩa là kèo tài, xỉu cả trận là 2,5 trái lựa, chọn đội tùy thích. Tỷ lệ thắng ăn 90%, thua chung 100%. Sau đó, K đã nhắn lại cho T để bắt kèo có nội dung “Anh xỉu 5tr”, T nhắn “ok” để xác nhận kèo với K. Kết quả trận đấu, đội tuyển Anh thắng đội tuyển Cộng hòa Séc với tỷ số 1 - 0. Trận này, K đặt xỉu 5.000.000 đồng nên T thua K 4.500.000 đồng. Tổng số tiền K và T dùng để đánh bạc là 9.500.000 đồng, T và K chưa thanh toán tiền với nhau.

Trận đấu thứ hai: diễn ra giữa đội tuyển Croatia đá với đội tuyển Scotland: T nhấn tin cho K có nội dung “Croatia đồng banh 80/10.Tx2/12.80/10” trong đó: “Croatia đồng banh 80/10” nghĩa là kèo đội tuyển Croatia đá đồng banh với đội tuyển Croatia cả trận, chọn đội tùy thích. Tỷ lệ thắng ăn 80%, thua chung 100%; “Tx2/12.80/10” nghĩa là kèo tài, xỉu cả trận là 2,5 trái, tỷ lệ thắng ăn 80%, thua chung 100%. Sau đó, K đã nhấn lại cho T đề bắt kèo có nội dung “Croatia 5tr”, T nhấn “ok” để xác nhận kèo với K. Kết quả trận đấu, đội tuyển Croatia thắng đội tuyển Scotland với tỷ số 3 - 1. Trận này, K đặt Croatia 5.000.000 đồng nên T thua K 4.000.000 đồng. Tổng số tiền K và T dùng để đánh bạc là 9.000.000 đồng, T và K chưa thanh toán tiền với nhau.

Tổng số tiền T và K sử dụng để đánh bạc trong hai trận là 18.500.000 đồng, trong đó số tiền K dùng để đánh bạc là 10.000.000 đồng, số tiền T dùng để đánh bạc là 8.500.000 đồng, các bị cáo chưa giao nhận tiền với nhau.

Đến khoảng 15 giờ ngày 23/6/2021, lực lượng tuần tra Công an phường B, thành phố D, tỉnh Bình Dương tuần tra đến trước nhà số BT A, khu phố Bình Đ, phường An B, thành phố D, tỉnh Bình Dương thấy Nguyễn Như K có biểu hiện nghi vấn nên mời về phường B làm việc. Tại Công an phường B, Nguyễn Như K khai nhận về hành vi cùng đồng phạm đánh bạc dưới hình thức cá độ bóng đá thắng thua bằng tiền. Công an phường B lập biên bản tiếp nhận người phạm tội ra tự thú đối với Nguyễn Như K. Sau khi biết Nguyễn Như K tự thú, cùng ngày 23/6/2021, Bùi Văn T đến trụ sở Công an phường B đầu thú toàn bộ hành vi phạm tội của mình.

Vật chứng thu giữ: 01 (một) điện thoại di động hiệu OPPO F11 màu tím, sim số 0989.380.234 của Nguyễn Như K và 01 (một) điện thoại di động hiệu Samsung Galaxy A30S màu đen, không gắn sim của Bùi Văn T.

Tại Bản án hình sự sơ thẩm số 338/2021/HS-ST ngày 18 tháng 11 năm 2021 của Tòa án nhân dân thành phố D, tỉnh Bình Dương đã quyết định:

1. Tuyên bố các bị cáo Nguyễn Như K và Bùi Văn T phạm tội “Đánh bạc”.

1.1. Áp dụng khoản 1 Điều 321; điểm r, s khoản 1 Điều 51; điểm g khoản 1 Điều 52 và Điều 58 của Bộ luật Hình sự năm 2015 được sửa đổi, bổ sung năm 2017.

Xử phạt bị cáo Nguyễn Như K 07 (bảy) tháng tù, thời hạn tù tính từ ngày 23/6/2021.

1.2. Áp dụng khoản 1 Điều 321; điểm s khoản 1 và khoản 2 Điều 51; điểm g khoản 1 Điều 52 và Điều 58 của Bộ luật Hình sự năm 2015 được sửa đổi, bổ sung năm 2017.

Xử phạt bị cáo Bùi Văn T 07 (bảy) tháng tù, thời hạn tù tính từ ngày bắt thi hành án, được khấu trừ thời gian tạm giữ từ ngày 23/6/2021 đến ngày 02/7/2021.

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

Sau khi xét xử sơ thẩm, các bị cáo không kháng cáo; ngày 29/11/2021 Viện kiểm sát nhân dân thành phố D có Quyết định kháng nghị phúc thẩm số 03/QĐ-VKS với nội dung kháng nghị đề nghị tăng nặng hình phạt đối với các bị cáo T và K.

Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Bình Dương tham gia phiên tòa phúc thẩm phát biểu ý kiến: giữ nguyên nội dung quyết định kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân thành phố D. Tội danh mà Tòa án cấp sơ thẩm xét xử và áp dụng đối với các bị cáo là có căn cứ, đúng người, đúng tội. Tuy nhiên, Tòa án cấp sơ thẩm xử phạt các bị cáo 07 tháng tù là không đảm bảo tính nghiêm minh của pháp luật, chưa phù hợp với tội phạm các bị cáo đã thực hiện cũng như nhân thân của các bị cáo nhiều lần bị xử lý hành chính và bị Tòa án đưa ra xét xử về hình sự, không đủ sức răn đe giáo dục các bị cáo, đồng thời chưa đáp ứng đúng tình hình thực tế trên địa bàn thành phố D về tội phạm đánh bạc. Cụ thể: Các bị cáo đánh bạc mỗi lần 9.000.000 đồng và 9.500.000 đồng thuộc trường hợp phạm tội nhiều lần, bị cáo T từng 02 lần bị xử lý hành chính về hành vi đánh bạc. Bị cáo phải lấy đó làm bài học cho bản thân, tu dưỡng thành người có ích cho gia đình và xã hội nhưng bị cáo lại tiếp tục đánh bạc và phạm tội nhiều lần, thể hiện bị cáo không ăn năn hối cải còn xem thường pháp luật; bị cáo Nguyễn Như K từng bị xử phạt 01 năm tù về tội “Tiêu thụ tài sản do người khác phạm tội mà có”, bị Cơ quan Cảnh sát điều tra Công an thành phố Đ, Thành phố H khởi tố bị can về tội Đánh bạc và ra lệnh cấm đi khỏi nơi cư trú, nhưng bị cáo tiếp tục phạm tội, thể hiện bị cáo không ăn năn hối cải. Từ những phân tích trên đề nghị Hội đồng xét xử căn cứ điểm b khoản 1 Điều 355 của Bộ luật Hình sự sửa bản án sơ thẩm, tăng mức hình phạt từ 03 đến 06 tháng tù đối với mỗi bị cáo.

Tại phiên tòa phúc thẩm, các bị cáo khai nhận toàn bộ hành vi phạm tội.

Trong lời nói sau cùng, các bị cáo mong Hội đồng xét xử xem xét cho hoàn cảnh của các bị cáo để sớm có điều kiện chăm sóc cho gia đình.

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] Quyết định kháng nghị số 03/QĐ-VKS ngày 29/11/2021 của Viện kiểm sát nhân dân thành phố D, tỉnh Bình Dương được thực hiện trong thời hạn luật định nên đủ điều kiện để Tòa án cấp phúc thẩm giải quyết theo quy định của pháp luật.

[2] Lời khai của các bị cáo thống nhất và phù hợp với tài liệu, chứng cứ có trong hồ sơ vụ án, đã đủ cơ sở kết luận: ngày 23/6/2021, tại khu vực phường An Bình, thành phố D, tỉnh Bình Dương, Nguyễn Như K và Bùi Văn T rủ nhau đánh bạc dưới hình thức cá độ bóng đá qua tin nhắn điện thoại. Tổng số tiền các bị cáo dùng đánh bạc là 18.500.000 đồng. Cụ thể: K và T đã cá độ trận đấu thứ nhất diễn ra giữa đội tuyển Anh đá với đội tuyển Cộng hòa Séc vào lúc 02 giờ

ngày 23/6/2021, trong đó số tiền K sử dụng để đánh bạc là 5.000.000 đồng, số tiền T sử dụng để đánh bạc là 4.500.000 đồng. Tổng số tiền K và T dùng để đánh bạc là 9.500.000 đồng. Đối với trận đấu thứ hai giữa đội tuyển Croatia đá với đội tuyển Scotland cũng diễn ra vào lúc 02 giờ ngày 23/6/2021, K sử dụng 5.000.000 đồng để đánh bạc, T sử dụng 4.000.000 đồng để đánh bạc. Tổng số tiền K và T dùng để đánh bạc là 9.000.000 đồng. Như vậy, tổng số tiền T và K sử dụng để đánh bạc trong hai trận là 18.500.000 đồng, trong đó số tiền K dùng để đánh bạc là 10.000.000 đồng, số tiền T dùng để đánh bạc là 8.500.000 đồng nhưng các bị cáo chưa giao nhận tiền với nhau.

[3] Hành vi của các bị cáo Bùi Văn T và Nguyễn Như K là nguy hiểm cho xã hội, xâm phạm đến trật tự công cộng được pháp luật bảo vệ, gây mất trật tự trị an tại địa phương. Các bị cáo nhận thức được hành vi đánh bạc là vi phạm pháp luật nhưng vẫn cố ý thực hiện. Các bị cáo có đủ năng lực chịu trách nhiệm hình sự về tội phạm đã thực hiện. Như vậy, Tòa án cấp sơ thẩm xét xử các bị cáo về tội “Đánh bạc” theo quy định tại khoản 1 Điều 321 của Bộ luật Hình sự là có cơ sở, đúng pháp luật.

[4] Xét nội dung kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân thành phố D, tỉnh Bình Dương: Vụ án mang tính chất đồng phạm nhưng là đồng phạm giản đơn. Các bị cáo đánh bạc với số tiền không lớn, các bị cáo nhất thời phạm tội, không lấy tiền thắng do đánh bạc làm động cơ và mục đích phạm tội.

Về nhân thân: Các bị cáo có nhân thân xấu, bị cáo T từng bị Công an phường D xử phạt 1.500.000 đồng về hành vi đánh bạc vào năm 2016 và bị Công an thành phố D xử phạt 1.500.000 đồng về hành vi đánh bạc vào năm 2018. Bị cáo Nguyễn Như K từng bị Tòa án nhân dân huyện Xuân L, tỉnh Đồng Nai xử phạt 01 năm tù về tội “Tiêu thụ tài sản do người khác phạm tội mà có”. Ngoài ra, ngày 19/02/2021 bị Cơ quan Cảnh sát điều tra Công an thành phố Đ, Thành phố H khởi tố về tội “Đánh bạc”; bị Tòa án nhân dân thành phố Đ, Thành phố H xử phạt 10 (mười) tháng 10 (mười) ngày tù về tội “Đánh bạc” tại Bản án hình sự sơ thẩm số 543/2021/HS-ST ngày 24/12/2021.

Về tình tiết tăng nặng trách nhiệm hình sự: các bị cáo đã 02 lần thực hiện hành vi cá độ, mỗi lần cá độ trên 5.000.000 đồng thuộc trường hợp phạm tội nhiều lần.

Về tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự: quá trình điều tra và tại phiên tòa sơ thẩm, các bị cáo đã có thái độ thành khẩn khai báo, ăn năn hối cải về hành vi phạm tội. Các bị cáo phạm tội thuộc trường hợp ít nghiêm trọng. Đây là tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự quy định tại điểm s khoản 1 Điều 51 của Bộ luật hình sự.

Ngoài ra, bị cáo Nguyễn Như K đã tự thú khai nhận toàn bộ hành vi đánh bạc của mình nên được hưởng tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự được quy định tại điểm r khoản 1 Điều 51 của Bộ luật Hình sự.

Bị cáo Bùi Văn T đầu thú về hành vi phạm tội của mình nên được hưởng thêm tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự quy định tại khoản 2 Điều 51 Bộ luật Hình sự.

Như vậy, Tòa án cấp sơ thẩm áp dụng các tình tiết tăng nặng trách nhiệm hình sự và giảm nhẹ trách nhiệm hình sự quy định tại điểm r, s khoản 1 Điều 51; điểm g khoản 1 Điều 52 và Điều 58 của Bộ luật Hình sự đối với bị cáo Nguyễn Như K; áp dụng điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51; điểm g khoản 1 Điều 52 và Điều 58 của Bộ luật Hình sự đối với bị cáo Bùi Văn T là đúng quy định của pháp luật. Hội đồng xét xử sơ thẩm căn cứ vào nhân thân, tính chất, mức độ hành vi phạm tội, các tình tiết tăng nặng và giảm nhẹ trách nhiệm hình sự đối với các bị cáo quyết định mức hình phạt 07 tháng tù là tương xứng với hành vi phạm tội các bị cáo đã thực hiện. Do đó không có cơ sở chấp nhận kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân thành phố D, tỉnh Bình Dương về tăng hình phạt đối với các bị cáo.

[5] Bị cáo Nguyễn Như K bị Tòa án nhân dân thành phố Đ, Thành phố H xử phạt 10 (mười) tháng 10 (mười) ngày tù về tội Đánh bạc tại Bản án hình sự sơ thẩm số 543/2021/HSST ngày 24/12/2021, bị cáo K không kháng cáo, bản án không bị kháng nghị, đã có hiệu lực pháp luật với bị cáo K, do đó Hội đồng xét xử sẽ tổng hợp hình phạt để bị cáo K chấp hành hình phạt chung của hai bản án.

[6] Các phần quyết định khác của bản án sơ thẩm không có kháng cáo, kháng nghị và không bị cấp phúc thẩm xem xét lại nên có hiệu lực pháp luật kể từ ngày hết thời hạn kháng cáo, kháng nghị.

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH:

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

Không chấp nhận kháng nghị số 03/QĐ-VKS ngày 29/11/2021 của Viện kiểm sát nhân dân thành phố D, tỉnh Bình Dương. Giữ nguyên Bản án sơ thẩm số 338/2021/HS-ST ngày 18 tháng 11 năm 2021 của Tòa án nhân dân thành phố D, tỉnh Bình Dương như sau:

Tuyên bố các bị cáo Bùi Văn T và Nguyễn Như K phạm tội “Đánh bạc”.

- Áp dụng khoản 1 Điều 321; điểm s khoản 1 và khoản 2 Điều 51; điểm g khoản 1 Điều 52 và Điều 58 của Bộ luật Hình sự.

Xử phạt bị cáo Bùi Văn T 07 (bảy) tháng tù, thời hạn tù tính từ ngày bắt để thi hành án, được trừ thời gian tạm giữ từ ngày 23/6/2021 đến ngày 02/7/2021.

- Áp dụng khoản 1 Điều 321; điểm r, s khoản 1 Điều 51; điểm g khoản 1 Điều 52, Điều 56 và Điều 58 của Bộ luật Hình sự.

Xử phạt bị cáo Nguyễn Như K 07 (bảy) tháng tù. Tổng hợp hình phạt 10 (mười) tháng 10 (mười) ngày tù tại Bản án hình sự sơ thẩm số 543/2021/HSST ngày 24/12/2021 của Tòa án nhân dân thành phố Đ, Thành phố H, buộc bị cáo phải chấp hành hình phạt chung cho hai bản án là 01 (một) năm 05 (năm) tháng 10 (mười) ngày tù. Thời hạn chấp hành hình phạt tù tính từ ngày bắt bị cáo để

thi hành án, được trừ thời gian tạm giữ, tạm giam từ ngày 14/02/2021 đến ngày 20/02/2021 và từ ngày 23/6/2021 đến ngày 21/01/2022.

2. 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.

Nơi nhận:

- Tòa án nhân dân tối cao (Vụ Giám đốc kiểm tra 1);
- Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Bình Dương;
- Phòng Hồ sơ - Công an tỉnh Bình Dương;
- Tòa án nhân dân thành phố D, tỉnh Bình Dương (2);
- Viện kiểm sát nhân dân thành phố D, tỉnh Bình Dương;
- Cơ quan Cảnh sát điều tra - Công an thành phố D, tỉnh Bình Dương;
- Chi cục Thi hành án dân sự thành phố D, tỉnh Bình Dương;
- Những người tham gia tố tụng;
- Sở Tư pháp tỉnh Bình Dương;
- Ủy ban nhân dân cấp xã nơi các bị cáo cư trú (thay văn bản thông báo);
- Lưu VP (3), hồ sơ vụ án, NTTTT, 19.

**TM. HỘI ĐỒNG XÉT XỬ PHÚC THẨM
THẨM PHÁN - CHỦ TỌA PHIÊN TÒA
(Đã ký)**

Cao Huy Cường