

Bản án số: 359/2018/HS-PT

Ngày: 11- 7 - 2018

**NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM
TÒA ÁN NHÂN DÂN CẤP CAO TẠI THÀNH PHỐ HỒ CHÍ MINH**

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

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

Các Thẩm phán: Ông Nguyễn Văn Hùng

Ông Phạm Văn Công

- Thư ký phiên tòa: Ông Thới Ngọc Bắc - Thư ký Tòa án nhân dân cấp cao tại Thành phố Hồ Chí Minh.

- Đại diện Viện Kiểm sát nhân dân cấp cao tại Thành phố Hồ Chí Minh tham gia phiên tòa: Ông Trần Anh Dũng - Kiểm sát viên.

Ngày 11 tháng 7 năm 2018, tại trụ sở Tòa án nhân dân cấp cao tại Thành phố Hồ Chí Minh, xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự phúc thẩm thụ lý số: 74/2018/TLPT- HS ngày 06 tháng 02 năm 2018 đối với bị cáo Nguyễn Thanh Tr do có kháng cáo của bị cáo, đối với Bản án hình sự sơ thẩm số: 410/2017/HSST ngày 12 tháng 12 năm 2017 của Tòa án nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh.

- Bị cáo kháng cáo: Nguyễn Thanh Tr; sinh năm 1975 tại Thành phố Hồ Chí Minh; thường trú: 411/34/1 đường BPL, Phường 9, Quận 6, Thành phố Hồ Chí Minh; nghề nghiệp: làm công; trình độ văn hóa: 6/12; dân tộc: Kinh, tôn giáo: không; con ông Nguyễn Văn B (chết) và bà Trần Thị Q; tiền án: 01 lần, vào ngày 28/9/2009 bị Tòa án nhân dân quận Bình Tân, Thành phố Hồ Chí Minh xử phạt 06 tháng tù về tội "Đánh bạc" tại bản án số 314/2009/HSST); tiền sự: không; bị cáo đang tại ngoại (*có mặt*).

- Người bào chữa cho bị cáo Nguyễn Thanh Tr: Ông Nguyễn Văn Kh là luật sư, thuộc Đoàn luật sư Thành phố Hồ Chí Minh (*vắng mặt không lý do*).

(Ngoài ra, trong vụ án này còn có 09 bị cáo khác, 09 người có quyền lợi và nghĩa vụ liên quan do không có kháng cáo, không liên quan đến kháng cáo nên Tòa án không triệu tập)

NỘI DUNG VỤ ÁN:

Theo các tài liệu có trong hồ sơ vụ án, diễn biến tại phiên tòa, nội dung vụ án được tóm tắt như sau:

Hồi 22 giờ 40 phút ngày 26/11/2016, Cơ quan Cảnh sát điều tra Bộ Công an kiểm tra, phát hiện và lập biên bản bắt người phạm tội quả tang tại quán cà phê "HT", căn hộ số 002, lô G, chung cư BC2 2, phường 10, quận TB, Thành phố Hồ Chí Minh có 05 đối tượng "Tổ chức đánh bạc" và 13 đối tượng đánh bạc, gồm: Đoàn Ngọc Th, Nguyễn Văn S, Lê Anh Ch, Đoàn Ngọc Đ và Nguyễn Quốc T sử dụng máy vi tính kết nối internet truy cập các trang Web cá độ bóng đá, tài xỉu, đá gà để nhận tiền cá cược; Nguyễn Thanh Tr, Nguyễn Thái B1, Nguyễn Thi S1, Nguyễn Mạnh H, Trần Đình Ph, Nguyễn Văn S2, Chăng Khanh X, Trần Tuấn A, Cao Xuân H1, Trần Văn Ch1, Lê Nhật E, Mai Văn Ph1 và Đỗ Đắc Đ1 đang theo dõi kết quả các trận đấu đã đặt tiền cược. Mở rộng điều tra, ngày 27/11/2016 Cơ quan Cảnh sát điều tra Bộ Công an ra Lệnh bắt khẩn cấp đối với Đoàn Ngọc Đ và Nguyễn Quốc Tr1 về hành vi "Tổ chức đánh bạc". Ngoài 13 đối tượng đánh bạc bị bắt quả tang nêu trên, còn có 07 đối tượng khác tham gia đánh bạc tại quán cà phê HT, gồm: Trần Quang M, Trần Thanh T1, Võ Tấn V, Nguyễn Phan Nhật H2, Lê Viết V1, Nguyễn Đăng D1 và Huỳnh Thái B2 (BL 9-16).

Hành vi của Nguyễn Thanh Tr: Khoảng 22h ngày 26/11/2016, Tr đến quán cà phê HT và cá độ với Đoàn Ngọc Đ, đặt cược 500.000 đồng, chọn kèo hiệp 2 xỉu $\frac{3}{4}$, tỷ lệ ăn 90% trận đấu giữa đội Monchengladbach gặp Hoffenheim thuộc giải vô địch quốc gia Đ1. Tr đặt cược xong ra ngồi xem trực tiếp trận đấu trên để chờ kết quả thì bị bắt quả tang. Tr có 3 tiền án, trong đó có 1 tiền án về tội "Đánh bạc" chưa được xóa án tích nay lại tái phạm (ngày 28/9/2009 bị Tòa án nhân dân quận BT xử phạt 6 tháng tù, đã chấp hành xong hình phạt tù nhưng chưa chấp hành hình phạt bổ sung và chưa nộp án phí). Hành vi của Nguyễn Thanh Tr cấu thành tội "Đánh bạc" quy định tại Khoản 1, Điều 248 BLHS 1999 (BL 1138, 1139).

Tại Bản án hình sự sơ thẩm số: 410/2017/HSST ngày 12 tháng 12 năm 2017 của Tòa án nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh, quyết định:

Tuyên bố: Các bị cáo Đoàn Ngọc Đ, Đoàn Ngọc Th, Nguyễn Quốc Tr1, Lê Anh Ch, Nguyễn Quốc T, Vũ Ngọc D, Nguyễn Văn S, Đoàn Ngọc Đ phạm tội: "Tổ chức đánh bạc". Các bị cáo Nguyễn Thanh Tr, Trần Quang M phạm tội "Đánh bạc".

Áp dụng khoản 1, 3 Điều 248; điểm p khoản 1 Điều 46; Điều 20; Điều 33; Điều 45; Điều 53 Bộ luật hình sự.

Xử phạt: bị cáo Nguyễn Thanh Tr 09 tháng tù. Thời hạn chấp hành hình phạt tù tính từ bị bắt đi thi hành án. Phạt bổ sung bị cáo Nguyễn Thanh Tr 5.000.000 đồng sung quỹ Nhà nước.

Ngoài ra, bản án còn xử phạt các bị cáo:

- Đoàn Ngọc D 04 năm tù, 06 tháng tù,
- Nguyễn Quốc Tr 03 năm tù, 06 tháng tù.
- Đoàn Ngọc Th 03 năm tù, 06 tháng tù.

- Lê Anh Ch 03 năm tù, nhưng cho hưởng án treo, thời gian thử thách là 05 (năm) năm tính từ ngày tuyên án.

- Đoàn Ngọc Đ 03 năm tù, nhưng cho hưởng án treo, thời gian thử thách là 05 năm tính từ ngày tuyên án.

- Vũ Ngọc D 03 năm tù, nhưng cho hưởng án treo, thời gian thử thách là 05 năm tính từ ngày tuyên án.

- Nguyễn Văn S 03 năm tù, nhưng cho hưởng án treo, thời gian thử thách là 05 năm tính từ ngày tuyên án.

- Nguyễn Quốc T 01 năm 16 ngày tù (được khấu trừ thời gian bị bắt giữ, tạm giữ, tạm giam từ ngày 27/11/2016 đến ngày 12/12/2017), bị cáo Nguyễn Quốc T đã chấp hành xong hình phạt.

- Trần Quang M 06 tháng tù, nhưng cho hưởng án treo, thời gian thử thách là 01 (một) năm tính từ ngày tuyên án.

Bản án sơ thẩm còn quyết định về xử lý vật chứng, việc thi hành án, án phí và quyền kháng cáo vụ án theo luật định.

Ngày 18/12/2017 bị cáo Nguyễn Thanh Tr có đơn kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt tù.

Tại phiên tòa phúc thẩm, bị cáo Nguyễn Thanh Tr vẫn giữ nguyên yêu cầu kháng cáo; Kiểm sát viên có quan điểm cho rằng bản án sơ thẩm xử phạt bị cáo Nguyễn Thanh Tr 09 tháng tù về tội “Đánh bạc” là tương xứng với tính chất mức độ phạm tội của bị cáo, nên đề nghị không chấp nhận kháng cáo của bị cáo Nguyễn Thanh Tr giữ nguyên bản án sơ thẩm.

NHẬN ĐỊNH CỦA TÒA ÁN:

[1] Về tố tụng:

[1.1] Xét việc vắng mặt không lý do của Luật sư Nguyễn Văn Kh là người bào chữa cho bị cáo Nguyễn Thanh Tr theo yêu cầu của bị cáo. Tại phiên tòa phúc thẩm, bị cáo Nguyễn Thanh Tr yêu cầu Tòa án tiến hành xét xử vắng mặt luật sư; vì bị cáo Nguyễn Thanh Tr xác định bị cáo đã nhận giấy triệu tập của Tòa án trên 15 ngày và sau khi nhận được giấy triệu tập thì luật sư có gọi điện thoại yêu cầu bị cáo đến gặp luật sư. Nhưng vì mẹ của bị cáo bị bệnh không đến gặp luật sư được; bị cáo khẳng định Luật sư đã biết được ngày xét xử và đã nhận được thông báo ngày xét xử của Tòa án.

[1.2] Trong vụ án này, đối với bị cáo Nguyễn Thanh Tr không thuộc trường hợp phải có luật sư bắt buộc theo luật định. Hơn nữa, bị cáo Nguyễn Thanh Tr cũng đề nghị Tòa án tiến hành xét xử vắng mặt Luật sư và vụ án cũng đã được hoãn phiên tòa xét xử 01 lần vào ngày 20/4/2018 theo yêu cầu của Luật sư Nguyễn Văn Kh. Nên Hội đồng xét xử phúc thẩm tiến hành xét xử vắng mặt Luật sư Nguyễn Văn Kh theo như ý kiến đề nghị của Kiểm sát viên tại phiên tòa.

[2] Về nội dung:

[2.1] Xét lời khai nhận tội của bị cáo Nguyễn Thanh Tr trong quá trình điều tra, cũng như tại phiên tòa phúc thẩm; đối chiếu với các tài liệu chứng cứ đã thu thập được có trong hồ sơ vụ án; đủ cơ sở kết luận khoảng 22 giờ ngày 26/11/2016, Nguyễn Thanh Tr đến quán cà phê HT. Tại đây Nguyễn Thanh Tr đã thực hiện hành vi cá cược bóng đá ăn thua bằng tiền với Đoàn Ngọc Đ; cụ thể: Nguyễn Thanh Tr đã chọn kèo hiệp 2 xỉu $\frac{3}{4}$, tỷ lệ ăn 90% trận đấu giữa đội Monchengladbach gặp Hoffenheim thuộc giải vô địch quốc gia Đ1. Số tiền cá cược bằng 500.000 đồng thì bị lực lượng công an đến bắt quả tang.

[2.2] Tuy số tiền cá cược chỉ 500.000 đồng chưa đủ định lượng chịu trách nhiệm hình sự về hành vi đánh bạc, nhưng xét về nhân thân của bị cáo Nguyễn Thanh Tr là người có tiền án về tội “Đánh bạc” chưa được xóa án tích (ngày 28/9/2009 bị Tòa án nhân dân quận BT xử phạt 6 tháng tù, đã chấp hành xong hình phạt tù nhưng chưa chấp hành hình phạt bổ sung và chưa nộp án phí); Do vậy, lần đánh bạc này của bị cáo Nguyễn Thanh Tr đủ yếu tố cấu thành tội “Đánh bạc” theo quy định tại khoản 1 Điều 248 Bộ luật hình sự năm 1999 như bản án sơ thẩm đã tuyên là có căn cứ.

[2.3] Xét về mức hình phạt 09 tháng tù mà bản án sơ thẩm xử phạt đối với bị cáo Nguyễn Thanh Tr so với bị cáo Trần Văn M cùng trong vụ án là có phần nghiêm khắc; bởi lẽ trong vụ án này đối với bị cáo Trần Văn M số tiền dùng vào đánh bạc phải chịu trách nhiệm hình sự là 5.580.000 đồng, cao hơn nhiều so với bị cáo Nguyễn Thanh Tr. Trong khi mức án của bị cáo Trần Văn M chỉ 06 tháng tù. Để đảm bảo sự công bằng và tính hợp lý trong lượng hình; hội đồng xét xử phúc thẩm chấp nhận kháng cáo của bị cáo Nguyễn Thanh Tr; sửa 1 phần bản án sơ thẩm về phần hình phạt của bị cáo Nguyễn Thanh Tr.

[2.4] Bị cáo Nguyễn Thanh Tr không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm;

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

Vì các lẽ phân tích trên;

QUYẾT ĐỊNH:

- Căn cứ điểm b khoản 1 Điều 355; điểm c khoản 1 Điều 357 Bộ luật tố tụng hình sự;

- Chấp nhận kháng cáo của bị cáo Nguyễn Thanh Tr. Sửa bản án hình sự sơ thẩm số: 410/2017/HSST ngày 12 tháng 12 năm 2017 của Tòa án nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh về phần hình phạt của bị cáo Nguyễn Thanh Tr;

Tuyên bố: Bị cáo Nguyễn Thanh Tr phạm tội “Đánh bạc”;

- Áp dụng khoản 1, 3 Điều 248; điểm p khoản 1 Điều 46; Điều 20; Điều 33; Điều 45; Điều 53 Bộ luật hình sự.

Xử phạt: Bị cáo Nguyễn Thanh Tr 06 (sáu) tháng tù. Thời hạn chấp hành hình phạt tù tính từ ngày bắt bị cáo đi thi hành án.

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

Bản án hình sự phúc thẩm có hiệu lực pháp luật kể từ ngày tuyên án.

Nơi nhận:

- Tòa án nhân dân tối cao;
- VKSND cấp cao tại TP.HCM;
- TAND Thành phố HCM;
- VKSND Thành phố HCM;
- Cục THADS Thành phố HCM;
- Công an Thành phố HCM;
- Sở Tư pháp Thành phố HCM;
- Bị cáo tại ngoại;
- Lưu: VP, Hồ sơ, 13bTNB.

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

Đặng Quốc Khởi