TÒA ÁN NHÂN DÂN **THÀNH PHỐ HỒ CHÍ MINH**	**CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM** **Độc lập – Tự do – Hạnh phúc**

Bản án số: 568/2018/HS-PT
Ngày: 30/11/2018.

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

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

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Ông Nguyễn Tuấn Anh

Các Thẩm phán:

1. Ông Phan Văn Liệt.

2. Ông Phan Thanh Nguyễn.

- Thư ký phiên tòa: Bà Nguyễn Thị Kiều T - Thư ký Tòa án.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh tham gia phiên tòa: Ông Trần Thanh Khánh - Kiểm sát viên.

Ngày 30 tháng 11 năm 2018, tại trụ sở Tòa án nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự phúc thẩm thụ lý số 480/2018/TLPT-HS ngày 25 tháng 10 năm 2018 đối với bị cáo Phạm Thị Thu L do kháng cáo của bị cáo đối với bản án hình sự sơ thẩm số 165/2018/HSST ngày 18/9/2018 của Tòa án nhân dân Quận 8, Thành phố Hồ Chí Minh.

Bị cáo có kháng cáo:

Phạm Thị Thu L; sinh ngày 24/9/1972; tại: Thành phố Hồ Chí Minh; cư trú: 283/32B Bông S, phường X, Quận Y, Thành phố Hồ Chí Minh; nghề nghiệp: Buôn bán; trình độ văn hóa: 6/12; dân tộc: Kinh; giới tính: Nữ; tôn giáo: không; quốc tịch: Việt Nam; con ông Phạm Văn T, sinh năm 1943 (chết) và bà Phạm Thị T, sinh năm 1948; chồng (đã ly hôn); con: có 01 con sinh năm 1999; tiền sự: không;

- Tiền án: Ngày 06/5/2011, bị Tòa án nhân dân Quận 8, Thành phố Hồ Chí Minh xử phạt 07 tháng tù về tội "Đánh bạc". Chấp hành xong hình phạt tù ngày 05/6/2011 và thi hành khoản tiền án phí hình sự sơ thẩm ngày 29/8/2017.

- Bị cáo tại ngoại - có mặt tại phiên 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:

Vào khoảng 14 giờ 00 phút, ngày 12/7/2017, Phạm Thị M, Trần Thị M, Phạm Thị Thu L và Lê Thị Hồng T đến nơi ở của Huỳnh Thị Thúy H tại lầu 2

nhà số 258/7/27 B, Phường X, Quận Y, Thành phố Hồ Chí Minh (nhà H thuê của bà Trương Thị Thanh Đ) để chơi. Tại đây, H rủ thì được M, M, T và L đồng ý chơi bài tứ sắc ăn thua bằng tiền. Sau đó, H đi mua 10 bộ bài tứ sắc với giá 16.000 đồng và mua nước uống hết 36.000 đồng, rồi H lấy 01 đĩa nhựa và 04 nắp khoen bằng kim loại (dùng làm phỉnh) để phục vụ đánh bài. Trước khi đánh bài, M, L, M và T mỗi người hùn 20.000 đồng để trả lại cho H tiền mua bài và nước uống, số tiền dư thì cho H. Thể thức chơi bài được thỏa thuận: M chia cho 04 người, mỗi người 20 lá bài, nếu ai đánh thắng tới trơn thì 03 người còn lại chung 10.000 đồng; nếu ai thắng tới quan thì 03 người còn lại chung 20.000 đồng; đánh hết 05 ván thì đổi bài. Khi các đối tượng đánh bài được khoảng 15 đến 20 phút thì bị Công an Phường 5, Quận 8 kiểm tra phát hiện, thu giữ: 10 bộ bài tứ sắc, 01 đĩa nhựa, 04 nắp khoén bằng kim loại (dùng làm phỉnh), 03 điện thoại di động, số tiền 2.160.000 đồng và đưa những người liên quan về trụ sở làm việc. Sau đó, hồ sơ được chuyển đến Cơ quan Cảnh sát điều tra Công an Quận 8 để điều tra làm rõ.

Các đối tượng tham gia đánh bạc ngày 12/7/2017 khai nhận:

- Phạm Thị M khai nhận: Khi đến tham gia đánh bạc mang theo số tiền 400.000 đồng và khi bị phát hiện, thu giữ tại chỗ ngồi 380.000 đồng (do trước đó đã hùn 20.000 đồng để mua bài và nước uống), M không thắng thua.

- Trần Thị M khai nhận: Khi đến tham gia đánh bạc mang theo số tiền 1.020.000 đồng, M lấy ra 320.000 đồng, mượn thêm của H 770.000 đồng, tổng số tiền M dùng đánh bạc là 1.090.000 đồng, khi bị phát hiện thu giữ tại chỗ ngồi của M số tiền 1.120.000 đồng (gồm tiền vốn và tiền đánh bạc thắng mà có). Ngoài ra, Công an còn thu giữ trong người M số tiền 700.000 đồng và 01 điện thoại di động hiệu Nokia 206 màu trắng, M khai tài sản trên dùng để tiêu xài, liên lạc cá nhân không liên quan đến hành vi đánh bạc nên ngày 05/6/2018 Cơ quan Cảnh sát điều tra Công an Quận 8 đã ra quyết định trao trả cho M số tiền 700.000 đồng và điện thoại di động trên.

- Lê Thị Hồng T khai nhận: Khi đến tham gia đánh bạc mang theo số tiền 950.000 đồng, T lấy 300.000 đồng dùng để đánh bạc, khi bị phát hiện thu giữ tại chỗ ngồi của T số tiền 260.000 đồng (T khai thua 20.000 đồng, hùn 20.000 đồng để mua bài và nước uống). Ngoài ra, Công an còn thu giữ trong người của T số tiền 650.000 đồng, T khai tiền này dùng tiêu xài cá nhân nên ngày 05/6/2018 Cơ quan Cảnh sát điều tra Công an Quận 8 đã ra quyết định trao trả số tiền trên cho T.

- Phạm Thị Thu L khai nhận: Khi đến tham gia đánh bạc mang theo số tiền 370.000 đồng, khi bị phát hiện thu giữ tại chỗ ngồi của L số tiền 320.000 đồng (L khai thua 30.000 đồng, hùn 20.000 đồng để mua bài và nước uống). Ngoài ra, Công an còn thu giữ của L 01 điện thoại đi dộng hiệu Huawei màu vàng, L khai điện thoại dùng để liên lạc cá nhân nên ngày 05/6/2018 Cơ quan Cảnh sát điều tra Công an Quận 8 đã ra quyết định trao trả điện thoại cho L.

Quá trình điều tra, Phạm Thị Thu L đã khai nhận toàn bộ hành vi đánh bạc trái phép như đã nêu trên.

Tại bản án hình sự sơ thẩm số 165/2018/HSST ngày 18/9/2018 của Tòa án nhân dân Quận 8, Thành phố Hồ Chí Minh đã tuyên xử: Căn cứ vào khoản 1 Điều 321, điểm s khoản 1 Điều 51 Bộ luật Hình sự;

Xử phạt bị cáo Phạm Thị Thu L 07 (bảy) tháng tù, về tội "Đánh bạc". Thời hạn tù tính từ ngày bắt bị cáo chấp hành án.

Sau khi xét xử sơ thẩm: Ngày 21/9/2018, bị cáo Phạm Thị Thu L kháng cáo bản án sơ thẩm với nội dung xin hưởng án treo.

Tại phiên tòa phúc thẩm, bị cáo Phạm Thị Thu L giữ nguyên yêu cầu kháng cáo xin hưởng án treo vì gia đình có hoàn cảnh khó khăn và con còn nhỏ, bị cáo là lao động chính.

Đại diện Viện kiểm sát sau khi tóm tắt nội dung vụ án, phân tích tính chất, mức độ và hậu quả do hành vi phạm tội của bị cáo gây ra, cũng như các tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự, đã kết luận: đủ căn cứ xác định bản án sơ thẩm xét xử bị cáo các bị cáo Phạm Thị Thu L về tội "Đánh bạc" theo quy định tại khoản 1 Điều 321 Bộ luật Hình sự 2015 (sửa đổi, bổ sung năm 2017) là phù hợp với quy định của pháp luật.

Ngày 21/9/2018, bị cáo kháng cáo bản án sơ thẩm trong thời gian luật định nên hợp lệ nhưng xin hưởng án treo là chưa đủ điều kiện. Mức hình phạt 07 (bảy) tháng tù cấp sơ thẩm xử phạt đối với bị cáo là thỏa đáng. Đề nghị Hội đồng xét xử áp dụng điểm a Khoản 1 Điều 355 Bộ luật Tố tụng Hình sự 2015, không chấp nhận kháng cáo của bị cáo Phạm Thị Thu L và giữ nguyên bản án hình sự sơ thẩm.

Bị cáo không tranh luận chỉ xin xem xét giảm nhẹ hình phạt cho bị cáo hưởng án treo để có cơ hội lao động hợp pháp chăm sóc, nuôi dưỡng con còn nhỏ và bị cáo rất hối hận về sai phạm của mình

Căn cứ vào các chứng cứ và tài liệu đã được thẩm tra tại phiên tòa; căn cứ vào kết quả tranh luận tại phiên tòa, trên cơ sở xem xét đầy đủ toàn diện chứng cứ, ý kiến của Kiểm sát viên, bị cáo và những người tham gia tố tụng khác.

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:

Tại phiên tòa, bị cáo Phạm Thị Thu L đã khai nhận toàn bộ hành vi phạm tội của mình phù hợp với nội dung bản án sơ thẩm và bản cáo trạng truy tố; phù hợp với các tài liệu, chứng cứ có trong hồ sơ vụ án như: biên bản vụ việc, biên bản tạm giữ đồ vật – tài liệu, lời khai người làm chứng, người liên quan cùng các biên bản về hoạt động tố tụng của Cơ quan điều tra.

Đã đủ cơ sở để kết luận: Khoảng 15h40' ngày 12/7/2017, tại lầu 2 nhà số 258/7/27 Bông S, Phường C, Quận H, Thành phố Hồ Chí Minh, bị cáo Phạm

Thị Thu L cùng các đối tượng Phạm Thị M, Trần Thị M và Lê Thị Hồng T đang thực hiện hành vi đánh bạc trái phép dưới hình thức chơi bài tứ sắc thắng thua bằng tiền thì bị cơ quan Công an phát hiện bắt quả tang thu giữ cùng vật chứng.

Số tiền bị cáo Phạm Thị Thu L cùng đồng phạm dùng đánh bạc: tính theo Nghị quyết số 01/2010/NQ-HĐTP ngày 22/10/2010 của Hội đồng Thẩm phán Tòa án nhân dân Tối cao là 2.160.000 đồng, mặc dù có trị giá dưới 5.000.000 đồng nhưng về nhân thân bị cáo Phạm Thị Thu L đã bị kết án về tội "Đánh bạc" chưa được xóa án tích, đây là tình tiết định tội đối với bị cáo.

Xét, theo quy định tại Điều 321 của Bộ luật Hình sự năm 2015 (sửa đổi, bổ sung năm 2017) là tội nhẹ hơn so với quy định tại Điều 248 của Bộ luật Hình sự năm 1999 (sửa đổi, bổ sung năm 2009). Do đó, khi xét xử cần áp dụng quy định có lợi cho người phạm tội theo quy định tại khoản 3 Điều 7 Bộ luật Hình sự năm 2015 (sửa đổi, bổ sung năm 2017) và Nghị quyết số 41/NQ-UBTVQH ngày 20/6/2017 về việc thi hành Bộ luật Hình sự năm 2015.

Với số tiền dùng đánh bạc, nhân thân và hành vi nêu trên của bị cáo, Tòa án cấp sơ thẩm đã xét xử bị cáo Phạm Thị Thu L phạm tội "Đánh bạc" theo quy định tại khoản 1 Điều 321 Bộ luật Hình sự năm 2015 (sửa đổi, bổ sung năm 2017); là đúng người, đúng tội, không oan sai.

Hành vi phạm tội của bị cáo là nguy hiểm cho xã hội, gây mất trật tự trị an xã hội tại địa phương. Bị cáo là người có đầy đủ khả năng nhận thức được hậu quả do hành vi của mình gây ra, nhưng muốn có tiền tiêu xài lại lười lao động vẫn cố ý phạm tội.

Sau khi xét xử sơ thẩm, ngày 21/92018, các bị cáo Phạm Thị Thu L có đơn kháng cáo làm trong thời hạn luật định nên hợp lệ, cần được xem xét.

Về nội dung kháng cáo: Khi quyết định hình phạt, Tòa án cấp sơ thẩm đã nhận định về tình tiết: tại Cơ quan điều tra cũng như tại phiên tòa, thành khẩn khai báo, ăn năn hối cải; để giảm nhẹ cho bị cáo một phần hình phạt đáng ra phải chịu theo quy định tại điểm s khoản 1 Điều 51 của Bộ luật hình sự năm 2015 (sửa đổi, bổ sung năm 2017).

Xét, bị cáo Phạm Thị Thu L đã từng bị kết án về tội "Đánh bạc" chưa được xóa án tích, đã được giáo dục răn đe nhưng vẫn không chịu sửa chữa thành người có tích cho xã hội mà vẫn tiếp tục thực hiện hành vi phạm tội, thể hiện thái độ xem thường pháp luật. Tại phiên tòa phúc thẩm, bị cáo trình bày có hoàn cảnh khó khăn, là lao động chính nhưng không xuất trình được tài liệu, chứng cứ để chứng minh và mức án Tòa án sơ thẩm xử phạt bị cáo Phạm Thị Thu L 07 (bảy) tháng tù là thỏa đáng; phù hợp với tính chất, mức độ phạm tội và nhân thân của bị cáo, mới đủ tác dụng của hình phạt. Do đó, không có cơ sở để chấp nhận kháng cáo của bị cáo nên giữ nguyên bản án sơ thẩm.

Các vấn đề 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.

Vì các lẽ trên;

QUYẾT ĐỊNH:

+ Căn cứ vào các điểm a Khoản 1 Điều 355, Điều 356 Bộ luật tố tụng Hình sự 2015.

Không chấp nhận kháng cáo của bị cáo Phạm Thị Thu L và giữ nguyên bản án sơ thẩm.

Tuyên bố bị cáo Phạm Thị Thu L phạm tội: "Đánh bạc".

+Căn cứ vào khoản 1 Điều 321 và điểm s khoản 1 Điều 51 của Bộ luật hình sự năm 2015 (sửa đổi, bổ sung năm 2017).

Xử phạt: bị cáo Phạm Thị Thu L 07 (bảy) tháng tù. Thời hạn tù tính từ ngày chấp hành án.

Bị cáo phải chịu án phí hình sự phúc thẩm là 200.000 đồng.

Các quyết định khác của bản án hình sự sơ thẩm không có kháng cáo, kháng nghị 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:
- TAND TC; (1)
- TAND Cấp Cao tại TP.HCM (1)
- VKSND TP.HCM; (3)
- VKSND Quận 8 (1)
- P.PC 53 - CATP; (1)
- Bị cáo; (1)
- Sở Tư pháp (1)
- THA Quận 8 (2)
- TAND Quận 8 (2)
- Công an Quận 8 (1)
- UBND nơi bị cáo cư trú; (2)
- Lưu: VT, THS, hồ sơ; (24) (4)

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

Nguyễn Tuấn Anh