

**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: 203/2021/HS-PT

Ngày: 17/5/2021

**NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HOÀ XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM**

TOÀ ÁN NHÂN DÂN THÀNH PHỐ HỒ CHÍ MINH

Với thành phần Hội đồng xét xử phúc thẩm gồm có:

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Ông Trương Công Huân.

Các Thẩm phán:

1. Ông Bùi Đức Nam

2. Bà Nguyễn Thị Bích Vân

Thư ký phiên tòa: Ông Lưu Quốc Khánh – Thư ký Tòa án nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh.

Đại diện Viện kiểm sát nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh tham gia phiên tòa: Ông Nguyễn Thanh Thuận – Kiểm sát viên.

Trong ngày 17/5/2021, tại trụ sở Tòa án nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh, số 131 đường Nam Kỳ Khởi Nghĩa, phường Bến Thành, Quận 1, Thành phố Hồ Chí Minh, xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự thụ lý số 107/2021/HS-PT ngày 10/3/2021 đối với bị cáo Nguyễn Thanh A, theo Quyết định đưa vụ án ra xét xử số 1572/2021/QĐXXPT-HS ngày 12/4/2021, Quyết định hoãn phiên tòa số 1821/2021/HSPT-QĐ ngày 27/4/2021, do có kháng cáo của bị cáo đối với bản án sơ thẩm số 22/2021/HS-ST ngày 27/01/2021 của Tòa án nhân dân huyện Bình Chánh, Thành phố Hồ Chí Minh.

Bị cáo có kháng cáo:

Họ và tên: **Nguyễn Thanh A**; giới tính: nam; sinh năm 1972; tại tỉnh Long An; nơi đăng ký thường trú: xã B, huyện C, tỉnh Long An; nghề nghiệp: chạy xe ba gác; trình độ học vấn: 05/12; dân tộc: Kinh; tôn giáo: không; quốc tịch: Việt Nam; con ông Nguyễn Văn D và bà Cao Thị E; hoàn cảnh gia đình: vợ Phan Thị G, có 03 con, con lớn nhất sinh năm 2012, con nhỏ nhất 2018;

Tiền sự: không;

Tiền án: Ngày 06/5/2014, bị Tòa án nhân dân quận Gò Vấp, Thành phố Hồ Chí Minh xử phạt 08 tháng tù về tội “Đánh bạc” nhưng cho hưởng án treo, thời

gian thử thách 01 năm 04 tháng tính từ ngày tuyên án; phạt bổ sung 5.000.000đ (Bản án số 108/2014/HSST). Bị cáo đã thi hành xong phần án phí; đối với số tiền 5.000.000đ phạt bổ sung, bị cáo thi hành vào ngày 16/7/2020 (bl.75).

Bị cáo tại ngoại, có mặt tại phiên tòa.

Người bào chữa cho bị cáo: Ông Phan Thành Tâm, Văn phòng luật sư Thành Tâm; Đoàn luật sư Thành phố Hồ Chí Minh; 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 11 giờ 00 ngày 11/4/2020, Lê Văn K, Nguyễn Văn L và Nguyễn Thanh A đến quán nước tại địa chỉ D20/15F, Ấp 4, xã Tân Kiên, huyện Bình Chánh và cùng nhau uống nước. Một lúc sau, K rủ L và A chơi đánh bạc dưới hình thức chơi “tài xỉu” với cách thức chơi thỏa thuận như sau: Dùng 03 hạt xí ngầu (hạt xúc xắc) bỏ vào 01 cái chén, dùng nắp nhựa đập lại xóc lên; người chơi sẽ chọn đặt “tài”, “xiu”; khi mở nắp nhựa, nếu 03 hạt xí ngầu có số điểm từ 04 đến 10 thì được xác định là “xiu”, từ 11 đến 17 điểm là “tài”, nếu là “xiu” thì người đặt xỉu thắng, nếu là tài thì người đặt tài thắng; còn nếu số điểm là 03 hoặc 18 điểm thì người làm cái sẽ thắng. Sau khi đã thống nhất, cả nhóm ra bãi đất trống trước quán nước để chơi. K lấy dụng cụ đem theo để chơi và đứng ra làm cái, còn A và L tham gia đặt cược. Một lúc sau, Nguyễn Văn Đồng và Lê Thính M cùng vào tham gia. Cả nhóm chơi một lúc thì L và M hết tiền nên chỉ ngồi xem. Khoảng 12 giờ 50 phút cùng ngày, khi K đang làm cái, còn A và Đồng đặt cược thì bị Công an xã Tân Kiên, huyện Bình Chánh tuần tra phát hiện bắt quả tang, thu giữ trên “chiếu bạc” 350.000đ, 02 cái đĩa, 02 nắp nhựa, 05 hạt xí ngầu, 01 mặt bàn đá.

Quá trình điều tra, Lê Văn K, Nguyễn Thanh A, Nguyễn Văn L, Lê Thính M và Nguyễn Văn Đồng khai nhận:

K khai: K đem theo số tiền 1.350.000đ để đánh bạc, K làm cái từ đầu đến khi bị phát hiện; K thắng 1.250.000đ. K bị thu giữ 2.600.000đ.

A khai: A đem theo 400.000đ và sử dụng hết để đánh bạc, mỗi ván đặt từ 50.000đ đến 100.000đ. Quá trình chơi, A thua 150.000đ. Ván cuối, A đặt cược 50.000đ, chưa phân định thắng thua thì Công an phát hiện mời về trụ sở làm việc. A bị tạm giữ 200.000 đồng là tiền dùng để đánh bạc”.

Đồng khai: Đồng đem theo 900.000đ và sử dụng số tiền này để đánh bạc. Mỗi ván, Đồng đặt cược từ 20.000đ đến 70.000đ. Trong quá trình chơi, Đồng bị thua 730.000đ. Ván cuối (ván bị bắt quả tang), Đồng đặt cược 70.000đ, khi chưa

phân định thắng thua thì bị công an bắt quả tang. Công an thu giữ của Đồng 100.000đ.

L khai: L đem theo 200.000đ và sử dụng để đánh bạc. L đặt cược mỗi ván từ 20.000đ đến 50.000đ. Quá trình chơi, L thua hết tiền nên nghỉ chơi. Khi công an bắt quả tang, L không chơi mà chỉ đang ngồi xem những người khác chơi.

M khai: M đem theo 500.000đ và sử dụng số tiền này để đánh bạc. M đặt mỗi ván từ 20.000đ đến 50.000đ. Trong quá trình chơi, khi bị thua hết 200.000đ thì M không chơi nữa mà chỉ ngồi xem. Khi công an bắt quả tang, công an thu giữ của M 300.000đ.

Theo kết quả điều tra, thì A và K là người đã có án tích về tội “Đánh bạc”, tính đến thời điểm vi phạm vẫn chưa được xóa. Do vậy, cơ quan điều tra đã khởi tố đối với A và K về tội “Đánh bạc”. Sau đó, K đã bỏ trốn, Cơ quan điều tra đã tiến hành truy nã nhưng chưa bắt được.

Đối với Đồng, L và M là những người được xem là chưa có án tích, chưa bị xử lý hành chính về hành vi đánh bạc, tổ chức đánh bạc nên không đủ căn cứ để truy cứu trách nhiệm hình sự. Công an huyện Bình Chánh đã ra quyết định xử phạt hành chính mỗi người 1.500.000đ.

Tại bản Cáo trạng số 10/CT-VKS ngày 17/12/2020, Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân huyện Bình Chánh, Thành phố Hồ Chí Minh đã truy tố Nguyễn Thanh A về tội “Đánh bạc” theo khoản 1 Điều 321 của Bộ luật hình sự năm 2015, đã được sửa đổi, bổ sung năm 2017.

Tại bản án hình sự sơ thẩm số 22/2021/HS-ST ngày 27/01/2021, của Tòa án nhân dân huyện Bình Chánh, Thành phố Hồ Chí Minh đã quyết định như sau:

Căn cứ vào khoản 1, khoản 3 Điều 321; điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51 của Bộ luật hình sự năm 2015 (sửa đổi, bổ sung năm 2017),

Xử phạt bị cáo Nguyễn Thanh A 6 (sáu) tháng tù về tội “Đánh bạc”, thời hạn tù tính từ ngày chấp hành bản án; phạt bổ sung 10.000.000đ.

Ngoài ra, bản án còn tuyên xử lý vật chứng, án phí, quyền kháng cáo của các bị cáo.

Ngày 02/02/2021, bị cáo có đơn kháng cáo với nội dung: Bị cáo là người có trình độ văn hóa thấp, là lao động chính trong gia đình phải nuôi 3 con nhỏ; cha mẹ bị cáo là người có công với cách mạng. Do vậy, bị cáo đề nghị Tòa án nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh xem xét giảm nhẹ hình phạt và cho bị cáo được hưởng án treo.

Tại phiên tòa phúc thẩm,

Bị cáo giữ nguyên nội dung kháng cáo.

Kiểm sát viên phát biểu ý kiến về việc giải quyết kháng cáo như sau: Bị cáo không cung cấp được chứng cứ chứng minh có tình tiết giảm nhẹ ngoài những tình tiết đã được Tòa án cấp sơ thẩm xem xét. Bản thân bị cáo là người đã có tiền án về tội đánh bạc. Do vậy, không có căn cứ để giảm nhẹ hình phạt và cho hưởng án treo. Đề nghị Hội đồng xét xử không chấp nhận kháng cáo của bị cáo.

Bị cáo không có ý kiến bào chữa mà chỉ đề nghị Hội đồng xét xử xem xét cho bị cáo được hưởng án treo.

Luật sư bào chữa cho bị cáo như sau: Việc bị cáo đánh bạc là chỉ để giải trí, số tiền sử dụng vào việc đánh bạc là không lớn, việc đánh bạc chưa gây ra hậu quả thiệt hại gì. Do vậy, đề nghị Hội đồng xét xử cho bị cáo được hưởng tình tiết giảm nhẹ “phạm tội nhưng chưa gây thiệt hại hoặc thiệt hại không lớn” theo điểm h khoản 1 Điều 51 Bộ luật hình sự và giảm nhẹ hình phạt cho bị cáo.

Trong phần tranh luận,

Kiểm sát viên phát biểu ý kiến tranh luận như sau: Khách thể của tội “Đánh bạc” là trật tự công cộng nên không thể cho rằng không có thiệt hại về vật chất để xác định hành vi của bị cáo chưa gây thiệt hại hoặc gây thiệt hại không lớn. Do vậy, không có căn cứ để chấp nhận nội dung bào chữa của luật sư.

Luật sư bảo lưu ý kiến, đề nghị Hội đồng xét xử xem xét.

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, trên cơ sở xem xét đầy đủ, toàn diện ý kiến của kiểm sát viên và của các bị cáo, Hội đồng xét xử nhận định như sau:

[1]. Căn cứ lời khai nhận của bị cáo tại phiên tòa sơ thẩm, phiên tòa phúc thẩm, kết quả giám định và các tài liệu chứng cứ thu thập được, có căn cứ để xác định: Nguyễn Thanh A là người đã có án tích về tội “Đánh bạc”, ngày 06/5/2014, bị Tòa án nhân dân quận Gò Vấp, Thành phố Hồ Chí Minh xử phạt 08 tháng tù về tội “Đánh bạc” nhưng cho hưởng án treo, thời gian thử thách 01 năm 04 tháng tính từ ngày tuyên án; phạt bổ sung 5.000.000đ (Bản án số 108/2014/HSST). Trong khi án tích vừa nêu chưa được xóa (vì bị cáo chưa chấp hành hình phạt bổ sung), thì vào lúc 11 giờ 00 ngày 11/4/2020, ở tại bãi đất trống trước nhà D20/15F, Ấp 4, xã Tân Kiên, huyện Bình Chánh, Thành phố Hồ Chí Minh, A lại có hành vi đánh bạc cùng một đối tượng khác dưới hình thức chơi tài xỉu, đặt cược thắng thua bằng tiền, với số tiền đánh bạc được xác định là 3.250.000đ.

[2].Hành vi của bị cáo là nguy hiểm cho xã hội, xâm phạm đến an toàn trật tự công cộng. Bị cáo nhận thức được việc làm của mình là sai trái, bị luật pháp nghiêm cấm nhưng vì động cơ vụ lợi nên vẫn cố ý vi phạm.

[3].Đối chiếu với quy định của pháp luật, có đủ cơ sở để kết luận bị cáo đã phạm tội “Đánh bạc” theo khoản 1 Điều 321 Bộ luật hình sự. Tòa án cấp sơ thẩm kết án bị cáo theo tội danh, điều khoản như đã nêu là có căn cứ, đúng pháp luật.

[4].Bị cáo thành khẩn khai báo, ăn năn hối cải; có 3 con còn nhỏ (đều dưới 10 tuổi); cha, mẹ của bị cáo là những người tham gia kháng chiến chống Mỹ; mẹ bị cáo được Chủ tịch nước tặng thưởng Huy chương kháng chiến Hạng Nhì (bl.196-198). Do vậy, Tòa án sơ thẩm áp dụng điểm s khoản 1, khoản 2, Điều 51 bộ luật hình sự để giảm nhẹ một phần trách nhiệm cho bị cáo là có căn cứ.

[5].Về kháng cáo của bị cáo:

Mặc dù số tiền mà bị cáo sử dụng vào việc đánh bạc là không lớn. Tuy nhiên, bị cáo là người đã có án tích về tội “Đánh bạc” nhưng chưa được xóa do bị cáo không chấp hành hình phạt bổ sung. Việc này cho thấy rằng bị cáo là người có nhân thân không tốt, thiếu ý thức tôn trọng pháp luật.

Khách thể của tội “Đánh bạc” là trật tự công cộng nên không thể cho rằng không có thiệt hại về vật chất để xác định hành vi phạm tội chưa gây thiệt hại hoặc gây thiệt hại không lớn. Việc đánh bạc không chỉ gây nguy hại cho người chơi, làm cho họ mê muội đầu óc, luôn trông chờ vào sự rủi may, không lo làm ăn, làm cho kinh tế gia đình càng ngày càng nghèo nàn, khánh kiệt, phá vỡ cuộc sống bình thường của mỗi gia đình; không những vậy, còn gây ảnh hưởng đến trật tự, an ninh xã hội, kéo theo tệ nạn ma túy và mại dâm phát triển. Do vậy, không thể cho rằng bị cáo “phạm tội nhưng chưa gây thiệt hại hoặc thiệt hại không lớn” theo như nội dung bào chữa của luật sư Tâm.

Nếu hoàn cảnh gia đình bị cáo thật sự khó khăn thì ở giai đoạn thi hành án, bị cáo có quyền làm đơn xin hoãn thi hành án và sẽ được cơ quan thi hành án xem xét giải quyết theo quy định của pháp luật

Vì các lý do đã nêu, cần chấp nhận ý kiến của đại diện Viện kiểm sát nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh, không chấp nhận kháng cáo của bị cáo; giữ nguyên bản án sơ thẩm.

[6].Kháng cáo của bị cáo không được chấp nhận nên bị cáo phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH:

Căn cứ Điều 356 Bộ luật tố tụng hình sự năm 2015,

1. Không chấp nhận kháng cáo của bị cáo Nguyễn Thanh A; giữ nguyên bản án sơ thẩm số 22/2021/HS-ST ngày 27/01/2021 của Tòa án nhân dân huyện Bình Chánh, Thành phố Hồ Chí Minh.

Căn cứ khoản 1 và 3 Điều 321, điểm s khoản 1 và khoản 2 Điều 51 Bộ luật hình sự năm 2015, đã được sửa đổi, bổ sung năm 2017,

Xử phạt bị cáo **Nguyễn Thanh A** 6 (sáu) tháng tù về tội “Đánh bạc”, thời hạn tù tính từ ngày chấp hành án;

Phạt bổ sung 10.000.000đ (mười triệu đồng).

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.

3. Bị cáo phải chịu 200.000đ án phí hình sự phúc thẩm.

4. 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 huyện Bình Chánh; | (1) |
| - PC53 - CATP; | (1) |
| - Bị cáo; | (1) |
| - Chi Cục THA huyện Bình Chánh; | (1) |
| - TAND huyện Bình Chánh; | (2) |
| - Công an huyện Bình Chánh; | (1) |
| - Sở Tư pháp TP.HCM; | (1) |
| - UBND xã, phường nơi bị cáo cư trú; | (1) |
| - Lưu: THS, hồ sơ, VT (22). | (4) |

TM.HỘI ĐỒNG XÉT XỬ PHÚC THẨM

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa

Trương Công Huân