

Bản án số: 439/2020/HS-PT

Ngày: 08/9/2020.

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

TÒA 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: Bà Nguyễn Huỳnh Mai Tâm Quyên.

Các Thẩm phán:

1. Ông Vũ Văn Lệ.

2. Bà Nguyễn Thị Bích Vân.

Thư ký phiên tòa: Ông Đỗ Minh Phước – Thư ký Tòa án.

Đại diện Viện kiểm sát nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh tham gia phiên tòa: Ông Lê Trung Tuấn - Kiểm sát viên.

Ngày 08 tháng 9 năm 2020 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 347/2020/HSPT ngày 27/7/2020 đối với bị cáo Lã Hữu H do có kháng cáo của bị cáo đối với bản án hình sự sơ thẩm số 98/2020/HSST ngày 10/6/2020 của Tòa án nhân dân Quận 12.

Bị cáo có kháng cáo:

Lã Hữu H, sinh năm 1977 tại tỉnh Ninh Bình; nơi thường trú: 73, Tổ 18, Khu phố A, phường B, Quận C, Thành phố Hồ Chí Minh; trình độ học vấn: 5/12; nghề nghiệp: làm may; dân tộc: kinh; tôn giáo: không; giới tính: nam; quốc tịch: Việt Nam; con ông Lã Hữu M và bà Lã Thị N; có vợ Tạ Thị Q và 02 con sinh năm 1999 và năm 2006; tiền án: không; tiền sự: ngày 23/8/2019 bị Công an Quận 12 xử phạt 350.000 đồng về hành vi “Đánh bạc”. Bị cáo tại ngoại (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 14 giờ 35 phút ngày 13/01/2020, tại quán cà phê số 52, Tổ 2, Khu phố 18A, Đường TTH 17, Khu phố 1, phường Tân Chánh Hiệp, Quận 12, Lã Hữu H cùng Nguyễn Văn Thắng, Nguyễn Quốc Doanh và Ngô Văn Lượng đang đánh bài dưới hình thức đánh bài “cào liên (tổ)” thắng thua bằng tiền với số tiền thấp nhất là 10.000 đồng. Các bị cáo dùng bộ bài tây 52 lá, bắt đầu đánh bạc mỗi

người được chia 03 lá bài, các lá bài có thứ tự từ nhỏ đến lớn như: 1, 2, 3, 4, 5, 6, 7, 8, 9, 10, J, Q, K, A đến lượt người tham gia có quyền quyết định tổ, theo hoặc úp bài; trước khi chia bài thì người tham gia sẽ đặt cược số tiền 10.000 đồng, sau đó người nào có tụ bài cao sẽ thắng cược. Đến khoảng 15 giờ 30 phút cùng ngày, khi cả nhóm đang chơi thì bị công an kiểm tra bắt quả tang, thu giữ số tiền liên quan đến hành vi đánh bạc là 1.260.000 đồng.

Tại cơ quan điều tra, Lã Hữu H và các đối tượng cùng đánh bạc đã khai nhận toàn bộ hành vi tham gia đánh bạc, cụ thể như sau: Hà mang theo 370.000 đồng để đánh bạc, bị thua 10.000 đồng, còn lại 360.000 đồng thì bị thu giữ. Nguyễn Quốc Doanh mang theo 500.000 để đánh bạc, thắng được 120.000 đồng và bị thu giữ tổng cộng 620.000 đồng. Ngô Văn Lượng mang theo 90.000 đồng để đánh bạc, thắng được 30.000 đồng, bị thu giữ tổng cộng 120.000 đồng. Nguyễn Văn Thắng mang theo 300.000 đồng để đánh bạc, thu hết 140.000 đồng, còn lại 160.000 đồng thì bị thu giữ.

Vật chứng thu giữ: số tiền 1.260.000 đồng dùng vào việc đánh bạc và 01 bộ bài tây 52 lá.

Qua xác minh Lã Hữu H có 01 tiền sự vào ngày 20/8/2019 bị Công an Quận 12 xử phạt vi phạm hành chính với số tiền 350.000 đồng về hành vi mua số đề. Đối với Nguyễn Văn Thắng, Nguyễn Quốc Doanh, Ngô Văn Lượng tham gia đánh bạc với số tiền dưới 5.000.000 đồng, chưa có tiền án, tiền sự về tội “Đánh bạc” nên Công an Quận 12 ra Quyết định xử phạt vi phạm hành chính.

Đối với Nguyễn Xuân Trường là chủ quán cà phê không tham gia đánh bạc nhưng đã để cho người khác đánh bạc tại nơi kinh doanh của mình nên Ủy ban nhân dân Quận 12 đã ra quyết định xử phạt vi phạm hành chính.

Tại bản cáo trạng số 92/CTr-VKS, ngày 26/3/2020 của Viện kiểm sát nhân dân Quận 12 đã truy tố Lã Hữu H về tội “Đánh bạc” theo khoản 1 Điều 321 Bộ luật hình sự năm 2015, sửa đổi bổ sung năm 2017.

Tại bản án hình sự sơ thẩm số 98/2020/HSST ngày 10/6/2020 của Tòa án nhân dân Quận 12, Thành phố Hồ Chí Minh đã tuyên bố bị cáo Lã Hữu H phạm tội “Đánh bạc”.

Áp dụng khoản 1 Điều 321; điểm i, s khoản 1 Điều 51 Bộ luật hình sự năm 2015, sửa đổi bổ sung năm 2017 xử phạt Lã Hữu H 06 (sáu) tháng tù. Thời hạn tù tính từ ngày bắt bị cáo chấp hành án.

Ngoài ra, Tòa án cấp sơ thẩm còn tuyên án phí và quyền kháng cáo theo luật định.

Ngày 16/6/2020, bị cáo Lã Hữu H có đơn kháng cáo đối với bản án hình sự sơ thẩm của Tòa án nhân dân Quận 12 xin được hưởng án treo.

Tại phiên tòa phúc thẩm ngày hôm nay, bị cáo Lã Hữu H đã thừa nhận những hành vi phạm tội do bị cáo gây ra như nội dung bản án sơ thẩm đã nêu và mong muốn được Hội đồng xét xử xem xét giảm nhẹ hình phạt và cho bị cáo được hưởng án treo.

Trong phần tranh luận, đại diện Viện kiểm sát nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh xác định bản án sơ thẩm đã áp dụng đúng các căn cứ pháp luật để xử phạt bị cáo Lã Hữu H về tội “Đánh bạc” theo khoản 1 Điều 321 Bộ luật hình sự, sau khi xét xử sơ thẩm bị cáo kháng cáo trong thời gian hợp lệ. Tòa án cấp sơ thẩm đã xem xét cho bị cáo đầy đủ các tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự như: thành khẩn khai báo, ăn năn hối cải; phạm tội lần đầu thuộc trường hợp ít nghiêm trọng theo điểm i, s khoản 1 Điều 51 Bộ luật hình sự năm 2015, sửa đổi bổ sung năm 2017. Bị cáo kháng cáo mong muốn được hưởng án treo nhưng theo quy định tại Nghị quyết số 02/2018/NQ-HĐTP ngày 15 tháng 5 năm 2018 của Hội đồng Thẩm phán Tòa án nhân dân tối cao, bị cáo không đủ điều kiện để được hưởng án treo. Tòa án cấp sơ thẩm xử phạt bị cáo mức án 06 (sáu) tháng tù là phù hợp, tương xứng với tính chất, mức độ phạm tội do bị cáo gây ra. Do đó, đề nghị Hội đồng xét xử áp dụng điểm a khoản 1 Điều 355; Điều 356 Bộ luật tố tụng hình sự, không chấp nhận kháng cáo của bị cáo, giữ nguyên bản án sơ thẩm.

Bị cáo Lã Hữu H không tranh luận, chỉ nói lời sau cùng xin được khoan hồng để có điều kiện sửa chữa lỗi lầm.

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] Về hành vi, quyết định tố tụng của Cơ quan điều tra Công an Quận 12, Điều tra viên, Viện kiểm sát nhân Quận 12, Kiểm sát viên, Tòa án nhân dân Quận 12, Thẩm phán trong quá trình điều tra, truy tố, xét xử đã thực hiện đúng về thẩm quyền, trình tự, thủ tục quy định của Bộ luật tố tụng hình sự. Quá trình điều tra và tại phiên tòa bị cáo không có ý kiến hoặc khiếu nại về hành vi, quyết định của Cơ quan tiến hành tố tụng, người tiến hành tố tụng. Tại các bản tự khai, biên bản ghi lời khai, bị cáo đều trình bày lời khai hoàn toàn tự nguyện, không bị ép cung, nhục hình. Do đó, các hành vi, quyết định tố tụng của Cơ quan tiến hành tố tụng, người tiến hành tố tụng đã thực hiện đều hợp pháp.

[2] Tại phiên tòa phúc thẩm ngày hôm nay, bị cáo Lã Hữu H đã thừa nhận hành vi sai trái do bị cáo gây ra tương tự như nội dung bản án sơ thẩm đã nêu. Cụ thể: Khoảng 15 giờ 30 phút ngày 13/01/2020, tại quán cà phê số 52, Tổ 2, Khu phố 18A, Đường TTH 17, Khu phố 1, phường Tân Chánh Hiệp, Quận 12, Lã Hữu H cùng Nguyễn Văn Thắng, Nguyễn Quốc Doanh và Ngô Văn Lượng đang đánh bài dưới hình thức đánh bài “cào liên (tổ)” thắng thua bằng tiền thì bị công an kiểm tra bắt quả tang, thu giữ số tiền liên quan đến hành vi đánh bạc là 1.260.000 đồng. Quá trình điều tra xác định H mang theo 370.000 đồng để đánh bạc, bị thua 10.000 đồng, còn lại 360.000 đồng thì bị thu giữ. Kết quả xác minh Lã Hữu H có 01 tiền sự vào ngày 20/8/2019 bị Công an Quận 12 xử phạt vi phạm hành chính với số tiền 350.000 đồng về hành vi đánh bạc (mua số đề).

Mặc dù lần phạm tội này, bị cáo cùng các đối tượng khác tham gia đánh bạc với số tiền dưới 5.000.000 đồng, nhưng do bị cáo chưa hết thời hạn được xem là chưa bị xử phạt vi phạm hành chính theo khoản 1 Điều 7 Luật xử lý vi phạm hành

chính, lại tiếp tục có hành vi đánh bạc nên bị xử lý hình sự theo quy định. Tòa án cấp sơ thẩm đã tuyên xử bị cáo Lã Hữu H về tội “Đánh bạc” theo khoản 1 Điều 321 Bộ luật hình sự năm 2015, sửa đổi bổ sung năm 2017 là có căn cứ, đúng người, đúng tội, đúng pháp luật.

[3] Tòa án cấp sơ thẩm đã xác định bị cáo không có tình tiết tăng nặng trách nhiệm hình sự và xem xét cho bị cáo các tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự như: bị cáo đã thành khẩn khai báo, ăn năn hối cải; phạm tội lần đầu thuộc trường hợp ít nghiêm trọng theo điểm i, s khoản 1 Điều 51 Bộ luật hình sự năm 2015, sửa đổi bổ sung năm 2017 và đã xem xét, đánh giá nguyên nhân phạm tội, tính chất mức độ do hành vi phạm tội của bị cáo gây ra, từ đó, xử phạt bị cáo với mức án 06 (sáu) tháng tù. Đồng thời miễn phạt bổ sung với bị cáo do bị cáo có hoàn cảnh khó khăn.

[4] Tại phiên tòa hôm nay, bị cáo trình bày gia đình có hoàn cảnh khó khăn, bị cáo là lao động chính đang phải nuôi 02 con nhỏ, vợ bị cáo đang mang thai được hơn 04 tháng. Đây là tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự mới theo khoản 2 Điều 51 Bộ luật hình sự chưa được xem xét nên cần áp dụng thêm cho bị cáo.

Xét kháng cáo của bị cáo, Hội đồng xét xử xét thấy bị cáo không có tình tiết tăng nặng trách nhiệm hình sự; có nhiều tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự như đã kê trên, quá trình điều tra và tại các phiên tòa bị cáo đã thành khẩn khai báo, ăn năn hối cải; có công việc ổn định, có nơi cư trú cụ thể, rõ ràng, kể từ khi được tại ngoại đến nay bị cáo đều chấp hành tốt, không vi phạm pháp luật, có khả năng tự cải tạo và việc bắt bị cáo phải chấp hành hình phạt tù sẽ kéo theo nhiều hệ lụy gây khó khăn thêm cho gia đình bị cáo, làm tăng gánh nặng cho xã hội khi vợ bị cáo đang mang thai và 02 con nhỏ của bị cáo không có người chăm sóc, giáo dục. Do vậy, để tạo điều kiện cho bị cáo sớm tái hòa nhập cộng đồng, lao động, sửa chữa lỗi lầm, trở thành người lương thiện sống có ích cho xã hội và thể hiện tinh thần nhân đạo, chính sách khoan hồng của pháp luật hình sự đối với người bị xử lý hình sự lần đầu, xét thấy không cần thiết phải áp dụng hình phạt tù mà áp dụng hình phạt cải tạo không giam giữ đối với bị cáo với thời hạn nhất định dưới sự giám sát, giáo dục của chính quyền địa phương cũng đảm bảo tính răn đe, ngăn ngừa tội phạm. Việc áp dụng hình phạt cải tạo không giam giữ đối với bị cáo không gây nguy hiểm cho xã hội, không ảnh hưởng xấu đến an ninh, trật tự, an toàn xã hội.

Từ các nhận định trên, Hội đồng xét xử chấp nhận kháng cáo của bị cáo Lã Hữu H, sửa bản án sơ thẩm theo hướng áp dụng hình phạt cải tạo không giam giữ có thời hạn và miễn khấu trừ thu nhập đối với bị cáo do bị cáo có hoàn cảnh khó khăn.

Do chấp nhận kháng cáo nên bị cáo Lã Hữu H không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

Các vấn đề khác không có kháng cáo, kháng nghị đã có hiệu lực pháp luật.

Vì các lẽ trên;

QUYẾT ĐỊNH

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

Chấp nhận kháng cáo của bị cáo Lã Hữu H, sửa bản án sơ thẩm số 98/2020/HSST ngày 10/6/2020 của Tòa án nhân dân Quận 12.

Tuyên bố bị cáo Lã Hữu H phạm tội “Đánh bạc”.

Căn cứ khoản 1 Điều 321; điểm i, s khoản 1, khoản 2 Điều 51; Điều 36 của Bộ luật hình sự năm 2015, được sửa đổi bổ sung năm 2017 xử phạt Lã Hữu H 01 (một) năm cải tạo không giam giữ, thời gian tính từ ngày Ủy ban nhân dân phường Tân Thới Hiệp, Quận 12, Thành phố Hồ Chí Minh nhận được quyết định thi hành án.

Giao bị cáo Lã Hữu H cho Ủy ban nhân dân phường Tân Thới Hiệp, Quận 12, Thành phố Hồ Chí Minh giám sát, giáo dục trong thời gian cải tạo không giam giữ. Gia đình bị cáo có trách nhiệm phối hợp với Ủy ban nhân dân Ủy ban nhân dân phường Tân Thới Hiệp, Quận 12, Thành phố Hồ Chí Minh trong việc giám sát, giáo dục bị cáo.

Miễn khấu trừ thu nhập đối với bị cáo Lã Hữu H.

Bị cáo phải thực hiện những nghĩa vụ quy định tại Luật Thi hành án hình sự.

Căn cứ quy định tại Điều 135, khoản 2 Điều 136 của Bộ luật tố tụng hình sự; Nghị quyết số 326/2016/UBTVQH14 ngày 30/12/2016 của Ủy ban thường vụ Quốc Hội bị cáo không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

Các quyết định khác của bản án 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 12; (1)
- CC THA Quận 12; (1)
- Bị cáo; (1)
- TAND Quận 12; (2)
- Công an Quận 12; (1)
- Phòng PC 53-CA TP.HCM; (1)
- UBND nơi bị cáo cư trú; (1)
- Sở tư pháp; (1)
- Luật sư; (1)
- Lưu, hình sự, hồ sơ (20) (4)

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

Nguyễn Huỳnh Mai Tâm Quyên