

Bản án số: 326/2021/HS-PT
Ngày: 28-10-2021

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 Văn Hậu.

Các Thẩm phán: 1. Ông Huỳnh Văn Trục;
2. Ông Trần Minh Châu.

Thư ký phiên tòa: Bà Nguyễn Huyền Trân - Thư ký tòa án.

Đại diện Viện kiểm sát nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh tham gia phiên tòa: Bà Hoàng Thị Thanh Hà - Kiểm sát viên.

Ngày 28 tháng 10 năm 2021, tại trụ sở Tòa án nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh, xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự thụ lý số 311/2021/TLPT-HS ngày 21/7/2021 đối với bị cáo Vòng Dếch A, do có kháng cáo của bị cáo đối với Bản án hình sự sơ thẩm số 33/2021/HSST, ngày 18/6/2021 của Tòa án nhân dân Quận B, Thành phố Hồ Chí Minh.

Bị cáo kháng cáo:

Vòng Dếch A; sinh năm 1985, tại Thành phố Hồ Chí Minh; Thường trú tại 1162/65 đường C, Phường C, Quận B, Thành phố Hồ Chí Minh; chỗ ở tại 104/2 Đường D, Phường E, Quận B, Thành phố Hồ Chí Minh; nghề nghiệp buôn bán; trình độ văn hóa lớp 9/12; quốc tịch Việt Nam; dân tộc Hoa; giới tính nam; tôn giáo Phật giáo; con ông Vòng Nhật E và bà Chí Thị F; có vợ là Lý Và G (đã ly hôn) và có 3 con, lớn nhất sinh năm 2011, đứa nhỏ sinh năm 2014; tiền án, tiền sự: không; bị bắt tạm giam từ ngày 18/10/2020 đến ngày 20/11/2020 được thay đổi biện pháp ngăn chặn “Cấm đi khỏi nơi cư trú”, 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:

Vào khoảng 14 giờ 40 phút ngày 17/10/2020, Đội cảnh sát hình sự Công an Quận B phối hợp với Công an Phường H, Quận B kiểm tra hành chính tại quán

cà phê kios số 1, địa chỉ 225 đường I, Phường H, Quận B thì phát hiện các đối tượng gồm Lý Long J, Giường Phát K, Trần Phước L, Lý Chí M, Phùng Chức N, Trương O, Võ Ngọc P, Chương Kim Q, Vòng Gia R, Vòng Dếch A và Vong Thiếu S đang sử dụng máy điện thoại di động truy cập trang mạng có phát sóng truyền hình ảnh hai con gà đá với nhau để đặt cược ăn tiền nên đưa tất cả về trụ sở làm việc. Tại trụ sở công an Phường H, Quận B, công an tiến hành thu giữ các điện thoại và tiền trong người của các đối tượng trên để làm rõ hành vi đánh bạc. Qua kiểm tra xác định ngày 17/10/2020 Vòng Dếch A không tham gia đánh bạc bằng hình thức cá cược đá gà, nhưng qua khai thác tin nhắn trong điện thoại Nokia, số Seri 357740104132139 của Vòng Dếch A thấy có nhiều dữ liệu ký hiệu bằng chữ và số, nghi ngờ là A bán số đề nên tiến hành làm rõ. Bị cáo A khai nhận khoảng tháng 9/2020, có một người bạn tên Bùi (không rõ lai lịch) ở Quận 6 giới thiệu bị cáo cho người có biệt danh là Heo (không rõ lai lịch), là chủ thầu đề và Heo đề nghị bị cáo ghi đề cho người mua rồi chuyển tịch đề cho Heo, Heo cho bị cáo hưởng 0,8% trên tổng số tiền ghi đề thì bị cáo đồng ý. Những người mua đề đều do Heo chỉ định rồi liên lạc với bị cáo A qua điện thoại di động. Bị cáo A ghi số đề cho các đối tượng Phụng, Cường và Vinh nhưng không rõ lai lịch và việc bán số đề được thực hiện thông qua tin nhắn điện thoại di động. Sau khi có kết quả thắng thua thì các đối tượng Phụng, Vinh và Cường tự gom tiền lại để đối tượng Heo cử người qua giao nhận tiền bằng hình thức xe ôm công nghệ. Ngày 16/10/2020 bị cáo A nhận phôi đề từ các đối tượng Phụng, Vinh và Cường với số tiền 81.142.500 đồng, đối chiếu kết quả số xổ thì số tiền khách mua trúng thưởng là 44.133.000 đồng. Bị cáo A thu lợi bất chính từ việc ghi số đề là 8.000.000 đồng.

Tại bản án hình sự sơ thẩm số 33/2021/HSST, ngày 18/6/2021 của Tòa án nhân dân Quận B, Thành phố Hồ Chí Minh đã quyết định:

Căn cứ Điều 50; điểm b khoản 2, 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 **Vòng Dếch A** 3 (Ba) năm 6 (Sáu) tháng tù về tội “Đánh bạc”. Thời hạn tù tính từ ngày bắt bị cáo chấp hành án, được trừ đi thời gian tạm giam từ ngày 18/10/2020 đến ngày 20/11/2020.

Phạt bổ sung bị cáo Vòng Dếch A 10.000.000 (Mười triệu) đồng để sung vào ngân sách nhà nước.

Ngoài ra, Tòa án cấp sơ thẩm còn tuyên xử lý vật chứng, tuyên nghĩa vụ nộp án phí và quyền kháng cáo của bị cáo.

Sau khi xét xử sơ thẩm, vào ngày 18/6/2021 bị cáo Vòng Dếch A kháng cáo xin hưởng án treo.

Tại phiên tòa phúc thẩm:

Bị cáo đều khai nhận đã có hành vi đánh bạc với số tiền, thời gian và địa điểm như nội dung Bản án sơ thẩm đã xét xử, bị cáo giữ nguyên kháng cáo xin giảm án và xin được hưởng án treo.

Đại diện Viện kiểm sát nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh phát biểu quan điểm xử lý vụ án như sau:

- Hành vi của bị cáo Vòng Dếch A đã phạm tội “Đánh bạc”, tội phạm và hình phạt được quy định tại khoản 2 Điều 321 của Bộ luật hình sự năm 2015, sửa đổi bổ sung năm 2017. Quá trình điều tra và tại phiên tòa sơ thẩm bị cáo thành khẩn khai báo, ăn năn hối cải, bị cáo mới phạm tội lần đầu, hiện đang trực tiếp nuôi 3 con chưa thành niên và vợ đang mang thai là tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự quy định tại điểm s khoản 1 và khoản 2 Điều 51 của Bộ luật hình sự năm 2015, sửa đổi, bổ sung năm 2017. Tòa án cấp sơ thẩm xử phạt bị cáo 3 năm 6 tháng tù là tương xứng với tính chất, mức độ phạm tội của bị cáo.

- Bị cáo không tham gia cá cược đá gà vào ngày 17/10/2020, nhưng khi Công an tiến hành mở điện thoại của bị cáo để kiểm tra các tin nhắn lưu trong điện thoại thấy có nhiều tin nhắn bằng ký hiệu. Qua làm việc, bị cáo khai nhận các tin nhắn trên là số liệu bị cáo ghi sổ đề, từ đó cơ quan điều tra mới xác định bị cáo có hành vi đánh bạc bằng hình thức ghi đề, nếu bị cáo không thừa nhận thì việc điều tra đối với bị cáo về hành vi đánh bạc rất khó khăn. Đây là tình tiết giảm nhẹ “Người phạm tội tích cực hợp tác với cơ quan có trách nhiệm trong việc phát hiện tội phạm” quy định tại điểm t khoản 1 Điều 51 của Bộ luật hình sự năm 2015, sửa đổi bổ sung năm 2017. Trước khi xét xử phúc thẩm bị cáo đã nộp tại Chi cục Thi hành án Quận B 8.000.000 đồng là tiền do bị cáo phạm tội có được, đây là tình tiết giảm nhẹ tại khoản 2 Điều 51 của Bộ luật hình sự năm 2015, sửa đổi bổ sung năm 2017. Do có 2 tình tiết giảm nhẹ mới nên đề nghị Hội đồng xét xử giảm cho bị cáo 6 tháng tù.

- Về kháng cáo của bị cáo xin được hưởng án treo thì Hội đồng xét xử xem xét và quyết định.

Bị cáo không tranh luận gì với Đại diện Viện kiểm sát và trong lời nói sau cùng bị cáo đề nghị Hội đồng xét xử phúc thẩm giảm án và cho bị cáo được hưởng án treo.

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] Đơn kháng cáo của bị cáo làm trong hạn luật định phù hợp với quy định tại Điều 332 và Điều 333 của Bộ luật Tố tụng hình sự, nên được chấp nhận xem xét theo trình tự phúc thẩm.

[2] Tại phiên tòa phúc thẩm bị cáo khai nhận vào ngày 16/10/2020, bị cáo đã có hành vi ghi đề cho các đối tượng Phụng, Vinh và Cường với tổng số tiền trên phôi đề là 81.142.500 đồng, kết quả sổ xố thì số tiền người mua được trúng thưởng là 44.133.000 đồng. Do đó, Tòa án cấp sơ thẩm xét xử và kết tội bị cáo phạm tội “Đánh bạc”, theo khoản 2 Điều 321 của Bộ luật hình sự năm 2015, sửa đổi bổ sung năm 2017, là có căn cứ, đúng tội. Quá trình điều tra và tại phiên tòa

sơ thẩm bị cáo thành khẩn khai báo, ăn năn hối cải, bị cáo mới phạm tội lần đầu, hiện đang trực tiếp nuôi 3 con chưa thành niên và vợ đang mang thai, nên Tòa án cấp sơ thẩm áp dụng các tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự quy định tại điểm s khoản 1 và khoản 2 Điều 51 của Bộ luật hình sự năm 2015, sửa đổi, bổ sung năm 2017, xử phạt bị cáo 3 năm 6 tháng tù là có phần nghiêm khắc so với tính chất, mức độ phạm tội của bị cáo và những tình tiết giảm nhẹ mà bị cáo được hưởng cũng như vai trò của bị cáo là người giúp sức.

[3] Xét kháng cáo xin được giảm án của bị cáo, Hội đồng xét xử nhận thấy: Khi Công an tiến hành mở điện thoại của bị cáo, thấy có các tin nhắn lưu trong điện thoại từ người khác gửi đến bằng ký hiệu thì nhận định đây là ký hiệu ghi đề. Qua làm việc, bị cáo thừa nhận đó là ký hiệu mà bị cáo ghi số đề và đã dịch đầy đủ, trung thực các ký hiệu trong điện thoại ra giấy, từ đó cơ quan điều tra mới có căn cứ khởi tố vụ án, khởi tố bị can đối với bị cáo về hành vi đánh bạc. Như vậy bị cáo đã tích cực hợp tác với cơ quan Công an trong việc phát hiện tội phạm, nhưng chưa được cấp sơ thẩm áp dụng tình tiết giảm nhẹ “Người phạm tội tích cực hợp tác với cơ quan có trách nhiệm trong việc phát hiện tội phạm” quy định tại điểm t khoản 1 Điều 51 của Bộ luật hình sự năm 2015, sửa đổi bổ sung năm 2017. Sau khi xét xử sơ thẩm bị cáo đã nộp tại Chi cục Thi hành án Quận B toàn bộ số tiền do bị cáo phạm tội có được, đây là tình tiết giảm nhẹ tại khoản 2 Điều 51 của Bộ luật hình sự năm 2015, sửa đổi bổ sung năm 2017. Như vậy, ngoài những tình tiết giảm nhẹ mà cấp sơ thẩm đã áp dụng thì bị cáo còn được áp dụng thêm hai tình tiết giảm nhẹ mới, do đó hình phạt áp dụng cho bị cáo cũng phải giảm cho tương xứng với những tình tiết giảm nhẹ mà bị cáo được hưởng.

[4] Xét kháng cáo xin được hưởng án treo của bị cáo, Hội đồng xét xử nhận thấy: Bị cáo không có tình tiết tăng nặng, có nhiều tình tiết giảm nhẹ tại khoản 1 và khoản 2 Điều 51 của Bộ luật hình sự năm 2015, sửa đổi bổ sung năm 2017; bị cáo có nhân thân tốt, có nơi cư trú rõ ràng, có việc làm ổn định và từ khi được tại ngoại đến nay bị cáo luôn chấp hành tốt pháp luật của Nhà nước, quy định của chính quyền địa phương nơi cư trú. Mặt khác, vai trò của bị cáo chỉ là người giúp sức cho chủ thầu đề (Người có biệt danh là Heo), lợi ích mà bị cáo có được từ chủ thầu đề mang lại không nhiều, bị cáo đang trực tiếp nuôi 3 con chưa thành niên và hiện tại người vợ mới cưới (Chưa đăng ký kết hôn, do dịch Covid – 19 chưa đi đăng ký được) đang mang thai gần ngày sinh, rất cần có sự chăm sóc, giúp đỡ của bị cáo. Nếu bắt bị cáo chấp hành hình phạt tù thì gia đình của bị cáo sẽ lâm vào hoàn cảnh khó khăn, nhất là trong giai đoạn đại dịch đang hoành hành và đối với bị cáo không cần phải bắt chấp hành hình phạt tù cũng có khả năng tự cải tạo được. Do đó, chấp nhận kháng cáo xin được hưởng án treo của bị cáo và việc cho bị cáo hưởng án treo cũng không gây nguy hại gì cho xã hội.

[5] Quá trình điều tra, cơ quan điều tra thu giữ của bị cáo 28.100.000 đồng, cấp sơ thẩm tuyên trả lại cho bị cáo số tiền trên, nhưng tiếp tục tạm giữ để đảm bảo thi hành khoản tiền phạt bổ sung 10.000.000 đồng và khoản tiền thu lợi bất chính 8.000.000 đồng bị tịch thu để sung vào ngân sách của nhà nước. Trước khi

xét xử phúc thẩm, bị cáo A đã nộp tại Chi cục Thi hành án Quận B, Thành phố Hồ Chí Minh 8.000.000 đồng tiền thu lợi bất chính. Do đó cấp phúc thẩm sửa lại phần xử lý vật chứng cho phù hợp. Theo đó, tuyên trả lại cho bị cáo 28.100.000 đồng, nhưng tiếp tục tạm giữ để đảm bảo thi hành khoản tiền phạt bổ sung 10.000.000 đồng, số tiền còn lại 18.100.000 đồng trả lại cho bị cáo.

[6] Về án phí: Do chấp nhận kháng cáo của bị cáo nên bị cáo không phải chịu tiền án phí phúc thẩm theo quy định của pháp luật.

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH

Căn cứ điểm b khoản 1 Điều 355 và điểm e khoản 1 Điều 357 của Bộ luật Tố tụng hình sự năm 2015:

Chấp nhận kháng cáo của bị cáo Vòng Dếch A. Sửa bản án hình sự sơ thẩm số 33/2021/HSST, ngày 18/6/2021 của Tòa án nhân dân Quận B, Thành phố Hồ Chí Minh.

Căn cứ điểm b khoản 2 Điều 321; điểm s, t khoản 1, khoản 2 Điều 51 và Điều 65 của Bộ luật hình sự năm 2015, sửa đổi bổ sung năm 2017.

Xử phạt **Vòng Dếch A** 3 (Ba) năm tù về tội “Đánh bạc”, nhưng cho hưởng án treo. Thời gian thử thách là 5 (Năm) năm, tính từ ngày tuyên án phúc thẩm (Ngày 28/10/2021).

Giao bị cáo Vòng Dếch A cho Ủy ban nhân dân phường Phường C, Quận B, Thành phố Hồ Chí Minh giáo dục trong thời gian thử thách. Trường hợp bị cáo A thay đổi nơi cư trú thì thực hiện theo khoản 1 Điều 92 của Luật Thi hành án hình sự năm 2019.

Trong thời gian thử thách, nếu người được hưởng án treo cố ý vi phạm nghĩa vụ theo quy định của luật Thi hành án hình sự từ 2 lần trở lên thì Tòa án có thể quyết định buộc người đó phải chấp hành hình phạt tù của Bản án đã cho hưởng án treo. Trường hợp thực hiện hành vi phạm tội mới thì Tòa án buộc người đó phải chấp hành hình phạt của Bản án trước và tổng hợp hình phạt của Bản án mới theo quy định tại Điều 56 của Bộ luật Hình sự năm 2015, sửa đổi, bổ sung năm 2017.

Về biện pháp tư pháp:

Căn cứ điểm b khoản 1 Điều 47 của Bộ luật hình sự năm 2015, sửa đổi bổ sung năm 2017: Tuyên tịch thu nộp ngân sách nhà nước số tiền 8.000.000 (Tám triệu) đồng mà bị cáo phạm tội mà có, theo Biên lai thu án phí, lệ phí Tòa án số AA/2021/0019515 ngày 25/10/2021 của Chi cục Thi hành án dân sự Quận B, Thành phố Hồ Chí Minh.

Về xử lý vật chứng:

Căn cứ điểm a khoản 3 Điều 106 của Bộ luật tố tụng hình sự năm 2015: Tuyên trả cho bị cáo Vòng Dếch A 28.100.000 (Hai mươi tám triệu một trăm nghìn) đồng, nhưng tiếp tục tạm giữ số tiền này để đảm bảo thi hành án khoản tiền phạt bổ sung 10.000.000 (Mười triệu) đồng sung vào Ngân sách nhà nước. Sau khi thi hành xong khoản tiền phạt, số tiền còn lại là 18.100.000 (Mười tám triệu một trăm nghìn) đồng trả lại cho bị cáo.

Về án phí: Áp dụng 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 Vòng Dếch A không phải chịu tiền án phí hình sự phúc thẩm.

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 kể từ ngày tuyên án.

Đã giải thích chế định án treo.

Nơi nhận:

- TAND TC; (1)
- TAND Cấp cao tại TP.HCM; (1)
- VKSND cấp cao tại TP.HCM; (1)
- VKSND TP.HCM; (1)
- VKSND Quận B; (1)
- P.PC53 - CATP; (1)
- Bị cáo; (1)
- THA Quận B; (1)
- TAND Quận B; (1)
- UBND nơi BC cư trú; (1)
- Sở Tư pháp; (1)
- Lưu, tòa hình sự, hồ sơ (18) (4)

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

Nguyễn Văn Hậu