

Bản án số: 308/2021/HS-PT

Ngày: 26/10/2021.

**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 theo thủ tục rút gọn gồm có:

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Bà Nguyễn Huỳnh Mai Tâm Quyên.

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: Bà Trần Nguyễn Phương Thùy - Kiểm sát viên.

Ngày 26 tháng 10 năm 2021, tại trụ sở Tòa án nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh, xét xử phúc thẩm công khai theo thủ tục rút gọn vụ án hình sự phúc thẩm thụ lý số 287/2021/HSPT ngày 06/7/2021 đối với bị cáo Nguyễn Văn T do có kháng cáo của bị cáo đối với bản án hình sự sơ thẩm số 70/2021/HSST ngày 11/5/2021 của Tòa án nhân dân Quận 12, Thành phố Hồ Chí Minh.

Bị cáo có kháng cáo:

Nguyễn Văn T, sinh năm 1995 tại tỉnh Bắc Giang; nơi thường trú: thôn G, thị trấn Đ, huyện L, tỉnh Bắc Giang; chỗ ở cũ: 104/2 khu phố 7, phường H, Quận 12, Thành phố Hồ Chí Minh; nơi cư trú: 88/16E, Tổ 2A, Khu phố 1, phường H, Quận 12, Thành phố Hồ Chí Minh; nghề nghiệp: không; trình độ học vấn: 12/12; dân tộc: kinh; tôn giáo: không; giới tính: nam; quốc tịch: Việt Nam; con ông Nguyễn Văn Q và bà Đặng Thị L; chưa có vợ, con; tiền án, tiền sự: không. 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:

Nguyễn Văn T có quen biết với một người đàn ông tên Thuyết (chưa xác định được lai lịch) bán số đề tại địa chỉ số: 453/15 Lê Văn Khương, Tổ 53C, Khu phố 5, phường H, Quận 12. Do cần tiền tiêu xài nên T mua lại điểm bán số đề của Thuyết để bán số đề đài miền Nam và đài miền Bắc cho các đối tượng đánh bạc từ ngày 03/4/2021. Hàng ngày, sau khi bán số đề xong, T không giao lại cho ai mà trực tiếp tổng hợp để tính thắng thua bằng tiền với người mua số đề.

Khoảng 17 giờ 40 phút ngày 06/4/2021, Nguyễn Văn T bán số đề cho Nguyễn Văn Triết, gồm các số đề 07, 47, 87, đã số tiền 1.000 đồng kết quả xổ số kiến thiết miền Bắc với tổng số tiền bán số đề là 162.000 đồng. Sau khi trừ tiền hoa hồng, số tiền thực tế T thu của Triết là 130.000 đồng. Khi T đang giao phối đề cho Triết và nhận tiền thì bị Cơ quan cảnh sát điều tra Công an Quận 12 bắt quả tang. Cũng trong ngày 06/4/2021, T đã bán số đề dựa trên kết quả xổ số đài Miền Bắc cho các đối tượng (không rõ lai lịch) với tổng số tiền là 6.946.000 đồng. Sau khi trừ tiền hoa hồng, số tiền T thu thực tế tổng cộng là 5.557.000 đồng.

Đối với Nguyễn Văn Triết mua số đề với số tiền dưới 5.000.000 đồng, qua xác minh chưa có tiền án, tiền sự nên Cơ quan cảnh sát điều tra Công an Quận 12 đã ra quyết định xử phạt vi phạm hành chính.

Vật chứng thu giữ, gồm: Thu của Nguyễn Văn T: 5.557.000 đồng; 09 tờ thơ đề đài miền Bắc ngày 06/4/2021; 01 bút bi màu xanh; 01 cùi giấy dùng làm thơ đề; 01 máy tính hiệu casio. Thu của Nguyễn Văn Triết: 01 tờ thơ đề ngày 06/4/2021.

Tại cơ quan điều tra, Nguyễn Văn T đã khai nhận hành vi phạm tội như trên.

Tại Quyết định truy tố theo thủ tục rút gọn 06/QĐ-VKS, ngày 29/4/2021, Viện Kiểm sát nhân dân Quận 12 đã truy tố bị cáo Nguyễn Văn T 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 70/2021/HSST ngày 11/5/2021 của Tòa án nhân dân Quận 12, Thành phố Hồ Chí Minh đã tuyên bố bị cáo Nguyễn Văn T phạm tội “Đánh bạc”.

[1] Áp dụng khoản 1 Điều 321; các điểm i, s khoản 1 Điều 51; Điều 38 Bộ luật hình sự năm 2015, sửa đổi, bổ sung năm 2017 xử phạt bị cáo Nguyễn Văn T 12 (mười hai) tháng tù. Thời hạn tù tính từ ngày bắt bị cáo chấp hành án.

[2] Áp dụng Điều 47 Bộ luật hình sự năm 2015, sửa đổi, bổ sung năm 2017; Điều 106 Bộ luật tố tụng năm 2015:

- Tịch thu sung quỹ nhà nước: Tiền Ngân hàng nhà nước Việt Nam là 5.557.000 (năm triệu, năm trăm năm mươi bảy ngàn) đồng.

- Tịch thu tiêu hủy: 09 tờ thơ đề đài miền Bắc ngày 06/4/2021; 01 bút bi màu xanh; 01 cùi giấy dùng làm thơ đề; 01 máy tính hiệu casio; 01 tờ thơ đề ngày 06/4/2021.

Theo phiếu nhập vật chứng số 100/21/PNK ngày 22/4/2021 (BL 27);

Theo phiếu thu ngày 22/4/2021 (BL 28).

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

Ngày 12/5/2021, bị cáo Nguyễn Văn T có đơn kháng cáo đối với bản án hình sự sơ thẩm của Tòa án nhân dân Quận 12 xin được hưởng hình phạt cải tạo không giam giữ.

Tại phiên tòa phúc thẩm, bị cáo Nguyễn Văn T 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 hình phạt cải tạo không giam giữ với lý do: bị cáo có nhân thân tốt, chưa có tiền án, tiền sự; phạm tội lần đầu thuộc trường hợp ít nghiêm trọng; bản thân đã từng tham gia nghĩa vụ quân sự từ năm 2013 đến năm 2015 tại Đại đội 2, Tiểu Đoàn 17, Sư Đoàn 3, Quân khu I, năm 2014 được tặng danh hiệu chiến sĩ thi đua tiên tiến; hoàn cảnh gia đình khó khăn, bị cáo là lao động chính trong gia đình, cha mẹ già bị bệnh.

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 Nguyễn Văn T 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 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 là đúng. Tại phiên tòa, bị cáo mong muốn được áp dụng hình phạt cải tạo không giam giữ hoặc hình phạt nhẹ nhất để có thể được ở ngoài lao động và bổ sung giấy xác nhận thể hiện bị cáo đã tham gia nghĩa vụ quân sự và được tặng giấy khen nên áp dụng thêm cho bị cáo tình tiết giảm nhẹ theo khoản 2 Điều 51 Bộ luật hình sự.

Bị cáo phạm tội đánh bạc là nguồn gốc phát sinh nhiều tội phạm khác nên cần phải có mức án tương xứng để đảm bảo tính răn đe, ngăn ngừa tội phạm, Viện kiểm sát không đồng ý với kháng cáo của bị cáo xin được áp dụng hình phạt cải tạo không giam giữ. Tuy nhiên, nhận thấy bị cáo có nhiều tình tiết giảm nhẹ, có nơi cư trú cụ thể, rõ ràng; có đủ các điều kiện để được hưởng án treo theo Điều 65 Bộ luật hình sự và Nghị quyết số 02/2018/NQ-HĐTP ngày 15 tháng 5 năm 2018 của Hội đồng thẩm phán Tòa án nhân dân tối cao. Do đó, đề nghị Hội đồng xét xử áp dụng điểm b khoản 1 Điều 355; điểm e khoản 1 Điều 357 Bộ luật tố tụng hình sự, chấp nhận kháng cáo của bị cáo, sửa bản án sơ thẩm, đề nghị xử phạt bị cáo Nguyễn Văn T 01 năm tù, nhưng cho hưởng án treo, thời gian thử thách là 02 năm kể từ ngày tuyên án phúc thẩm.

Bị cáo Nguyễn Văn T 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 Nguyễn Văn T đã thừa nhận hành vi phạm tội do bị cáo gây ra như nội dung bản án sơ thẩm đã nêu. Cụ thể: Do cần tiền tiêu xài nên T mua lại điểm bán số đề của Thuyết (không rõ lai lịch) tại địa chỉ số: 453/15 Lê Văn Khương, Tổ 53C, Khu phố 5, phường H, Quận 12 để bán số đề đài miền Nam và đài miền Bắc trực tiếp thắng thua bằng tiền với các đối tượng đánh bạc từ ngày 03/4/2021. Khoảng 17 giờ 40 phút ngày 06/4/2021, T bán số đề cho Nguyễn Văn Triết các số đề 07, 47, 87, đá số tiền 1.000 đồng kết quả xổ số kiến thiết miền Bắc với tổng số tiền 162.000 đồng. Sau khi trừ tiền hoa hồng, số tiền thực tế T thu của Triết là 130.000 đồng. Khi T đang giao phối đề cho Triết và nhận tiền thì bị bắt quả tang. Kết quả điều tra xác định trong ngày 06/4/2021, T đã bán số đề dựa trên kết quả xổ số đài Miền Bắc cho các đối tượng (không rõ lai lịch) với tổng số tiền là 6.946.000 đồng. Sau khi trừ tiền hoa hồng, số tiền T thu thực tế tổng cộng là 5.557.000 đồng.

Với các hành vi trên, Tòa án cấp sơ thẩm đã tuyên xử bị cáo Nguyễn Văn T 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 xác định bị cáo không có tình tiết tăng nặng trách nhiệm hình sự và áp dụng cho bị cáo Nguyễn Văn T các tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự: bị cáo có nhân thân tốt, chưa có tiền án, tiền sự; 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. Đồng thời, 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 12 tháng tù và miễn áp dụng hình phạt bổ sung là phạt tiền đối với bị cáo.

[4] Xét nội dung kháng cáo của bị cáo Nguyễn Văn T:

Tại phiên tòa hôm nay, bị cáo trình bày bản thân đã từng tham gia nghĩa vụ quân sự từ năm 2013 đến năm 2015 tại Đại đội 2, Tiểu Đoàn 17, Sư Đoàn 3, Quân khu I, năm 2014 được tặng danh hiệu chiến sĩ thi đua tiên tiến. Đây là tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự mới theo quy định tại khoản 2 Điều 51 Bộ luật hình sự nên áp dụng thêm cho bị cáo.

Xét bị cáo Nguyễn Văn T bị xử phạt tù không quá ba năm, tính chất mức độ phạm tội thuộc trường hợp ít nghiêm trọng, có hai tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự theo khoản 1 Điều 51, hai tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự theo khoản 2 Điều 51 Bộ luật hình sự; số tiền bị cáo tham gia đánh bạc không lớn; có công việc ổn định, có nơi cư trú cụ thể, rõ ràng, kể từ khi được tại ngoại

đến nay bị cáo không vi phạm pháp luật; có đủ các điều kiện được hưởng án treo và không vi phạm vào những trường hợp không cho hưởng án treo.

Nhận thấy, bị cáo có khả năng tự cải tạo và việc cho bị cáo hưởng án treo không gây nguy hiểm cho xã hội; không ảnh hưởng xấu đến an ninh, trật tự, an toàn xã hội. Căn cứ Nghị quyết số 02/2018/NQ-HĐTP ngày 15 tháng 5 năm 2018 của Hội đồng Thẩm phán Tòa án nhân dân tối cao, Hội đồng xét xử xét thấy không cần thiết phải bắt bị cáo chấp hành hình phạt tù mà áp dụng Điều 65 Bộ luật hình sự năm 2015, sửa đổi bổ sung năm 2017 cho hưởng án treo với thời gian thử thách nhất định cũng đảm bảo tính răn đe, ngăn ngừa tội phạm.

Do đó, Hội đồng xét xử chấp nhận kháng cáo của bị cáo, chấp nhận đề nghị của vị đại diện Viện kiểm sát, sửa bản án sơ thẩm theo hướng cho bị cáo Nguyễn Văn Thắng được hưởng án treo.

Bị cáo Nguyễn Văn T không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

[5] Về phần xử lý vật chứng của vụ án: Tòa án cấp sơ thẩm nhận định 09 tờ thơ đề dài miền Bắc ngày 06/4/2021; 01 tờ thơ đề ngày 06/4/2021 thu của Triết không có giá trị sử dụng nên tịch thu tiêu hủy là không phù hợp. Bởi các tờ thơ đề này là tài liệu, chứng cứ để chứng minh hành vi phạm tội của bị cáo Nguyễn Văn T. Căn cứ Điều 345 Bộ luật tố tụng hình sự về phạm vi xét xử phúc thẩm và Điều 47 Bộ luật hình sự, Điều 106 Bộ luật tố tụng hình sự, Hội đồng xét xử cấp phúc thẩm sửa phần xử lý vật chứng của vụ án, đề nghị cơ quan thi hành án chuyển các tài liệu này trở lại để lưu trữ theo hồ sơ vụ án.

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

Vì các lẽ trên;

QUYẾT ĐỊNH

Căn cứ Điều 345; điểm b khoản 1 Điều 355, điểm e khoản 1 Điều 357 của Bộ luật tố tụng hình sự;

Chấp nhận kháng cáo của bị cáo Nguyễn Văn T, sửa bản án sơ thẩm số 70/2021/HSST ngày 11/5/2021 của Tòa án nhân dân Quận 12, Thành phố Hồ Chí Minh.

[1] Căn cứ khoản 1 Điều 321; các điểm i, s khoản 1, khoản 2 Điều 51; Điều 65 của Bộ luật hình sự năm 2015, được sửa đổi bổ sung năm 2017 xử phạt Nguyễn Văn T 12 (mười hai) tháng tù về tội “Đánh bạc”, nhưng cho hưởng án treo, thời gian thử thách là 02 (hai) năm, kể từ ngày tuyên án phúc thẩm.

Giao bị cáo Nguyễn Văn T cho Ủy ban nhân dân phường H, Quận A, Thành phố Hồ Chí Minh giám sát, giáo dục trong thời gian thử thách. Trong thời gian thử thách nếu bị cáo thay đổi nơi cư trú thì được thực hiện theo Điều 92 Luật Thi hành án hình sự.

Trong thời gian thử thách, nếu bị cáo cố ý vi phạm nghĩa vụ theo Luật Thi hành án hình sự 02 lần trở lên, thì tòa án có thể quyết định buộc bị cáo phải chấp hành hình phạt tù của bản án đã cho hưởng án treo.

[2] Căn cứ Điều 47 Bộ luật hình sự năm 2015, sửa đổi, bổ sung năm 2017; Điều 106 Bộ luật tố tụng năm 2015:

- Tịch thu sung quỹ nhà nước: Tiền Ngân hàng nhà nước Việt Nam là 5.557.000 (năm triệu, năm trăm năm mươi bảy ngàn) đồng.

- Tịch thu tiêu hủy: 01 bút bi màu xanh; 01 cùi giấy dùng làm thơ đề; 01 máy tính hiệu casio.

- Chuyển trở lại lưu theo hồ sơ vụ án: 09 tờ thơ đề đài miền Bắc ngày 06/4/2021 và 01 tờ thơ đề ngày 06/4/2021.

Theo phiếu nhập vật chứng số 100/21/PNK ngày 22/4/2021 (BL 27);

Theo phiếu thu ngày 22/4/2021 (BL 28).

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 Nguyễn Văn T 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.

(Đã giải thích án treo).

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; | (2) |
| - Sở tư pháp; | (1) |
| - Lưu, hình sự, hồ sơ | (19) (4) |

THẨM PHÁN - CHỦ TỌA PHIÊN TÒA

Nguyễn Huỳnh Mai Tâm Quyên