TÒA ÁN NHÂN DÂN **TỈNH QUẢNG NAM**	**CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM** **Độc lập - Tự do - Hạnh phúc**

Bản án số: 217/2023/HS-PT
Ngày: 29-9-2023

NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM

TÒA ÁN NHÂN DÂN TỈNH QUẢNG NAM

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

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Ông **Phạm Quốc Bảo.**

Các Thẩm phán: Bà **Nguyễn Thị Liên;**

Ông **Bùi Xuân Liêm.**

- Thư ký phiên tòa: Ông **Huỳnh Thái Ngọc Nhật** - Thư ký Tòa án nhân dân tỉnh Quảng Nam.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Quảng Nam tham gia phiên tòa: Bà **Đào Thị Việt Hà** - Kiểm sát viên.

Ngày 29 tháng 9 năm 2023, tại trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Quảng Nam, xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự thụ lý số 161/2023/TLPT-HS ngày 24 tháng 8 năm 2023 đối với các bị cáo Nguyễn Hữu D, Văn Bá L, do có kháng cáo của các bị cáo và kháng nghị của Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Quảng Nam đối với Bản án hình sự sơ thẩm số 45/2023/HS-ST ngày 18 tháng 7 năm 2023 của Tòa án nhân dân huyện Duy Xuyên, tỉnh Quảng Nam.

- Các bị cáo có kháng cáo và bị kháng nghị:

1. **Nguyễn Hữu D**, sinh ngày 06/3/1967, tại: huyện P, tỉnh Quảng Nam; nơi cư trú: thôn M, xã N, huyện P, tỉnh Quảng Nam; nghề nghiệp: làm nông; trình độ học vấn: 3/12; dân tộc: Kinh; giới tính: nam; tôn giáo: không; quốc tịch: Việt Nam; con ông Nguyễn Hữu T *(đã chết)* và bà Văn Thị S; có vợ và 04 con; tiền án: ngày 22/7/2020, bị Tòa án nhân dân thị xã Điện Bàn, tỉnh Quảng Nam xử phạt 09 tháng tù về tội "Đánh bạc", ngày 09/12/2021 chấp hành xong hình phạt tù; tiền sự: không; nhân thân: năm 1989, bị Tòa án nhân dân huyện Duy Xuyên, tỉnh Quảng Nam xử phạt 02 năm tù về tội "Trộm cắp tài sản"; năm 2009, bị Công an tỉnh Quảng Nam xử phạt vi phạm hành chính với số tiền 500.000 đồng về hành vi "Đánh bạc"; năm 2010, bị Công an huyện Duy Xuyên, tỉnh Quảng Nam xử phạt vi phạm hành chính với số tiền 750.000 đồng về hành vi "Đánh bạc"; năm 2017, bị Công an thị xã Điện Bàn, tỉnh Quảng Nam xử phạt vi phạm hành chính với số tiền 1.500.000 đồng về hành vi "Đánh bạc"; năm 2019, bị Công an huyện Duy Xuyên, tỉnh Quảng Nam xử phạt vi phạm hành chính với số tiền 1.500.000 đồng về hành vi "Đánh bạc trái phép"; bị cáo đang được tại ngoại. Có mặt.

2. **Văn Bá L** ***(tên gọi khác: M Tơ)***, sinh ngày 01/8/1971, tại: huyện Duy Xuyên, tỉnh Quảng Nam; nơi cư trú: khối phố H, thị trấn L, huyện P, tỉnh Quảng Nam; nghề nghiệp: buôn bán; trình độ học vấn: 9/12; dân tộc: Kinh; giới tính: nam; tôn giáo: không; quốc tịch: Việt Nam; con ông Văn Bá K và bà Nguyễn Thị Y *(đều đã chết)*; có vợ và 04 con; tiền án: năm 2013, bị Tòa án nhân dân huyện Duy Xuyên, tỉnh Quảng Nam xử phạt 18 tháng tù nhưng cho hưởng án treo về tội "Đánh bạc" và truy thu số tiền 511.610.000 đồng tiền thu lợi bất chính *(chưa chấp hành xong số tiền truy thu 481.610.000 đồng)*; tiền sự: không; nhân thân: năm 1994, bị Công an huyện Duy Xuyên, tỉnh Quảng Nam xử phạt vi phạm hành chính với số tiền 50.000 đồng về hành vi "Trộm cắp tài sản"; năm 1998, bị Công an huyện Duy Xuyên, tỉnh Quảng Nam xử phạt vi phạm hành chính với số tiền 200.000 đồng về hành vi "Đánh bạc"; năm 2010, bị Công an huyện Duy Xuyên, tỉnh Quảng Nam xử phạt vi phạm hành chính với số tiền 500.000 đồng về hành vi "Đánh bạc"; bị cáo đang được 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 23 giờ 10 phút ngày 24/6/2022, tại quán cà phê Lộc Phát thuộc khối phố Mỹ Hòa, thị trấn Nam Phước, huyện Duy Xuyên, tỉnh Quảng Nam do bà Ngô Thị L *(sinh năm 1987, trú tại: thôn An Thành, xã Duy Trung, huyện Duy Xuyên, tỉnh Quảng Nam)* làm chủ quán, Công an huyện Duy Xuyên phối hợp với Công an thị trấn Nam Phước phát hiện, bắt quả tang 04 đối tượng, gồm: Nguyễn Quang X, Nguyễn Hữu D, Nguyễn Đức N, Văn Bá L đang đánh bạc ăn thua bằng tiền dưới hình thức đánh phỏm *(ù)*. Thu giữ tại sòng đánh phỏm 01 *(một)* bộ bài tây 52 lá. Thu giữ trên người Nguyễn Đức N 3.450.000 đồng, thu giữ trên người Nguyễn Hữu D 540.000 đồng, thu giữ trên người Nguyễn Quang X 270.000 đồng, thu giữ trên người Văn Bá L 143.000 đồng.

Tại Cơ quan điều tra, các đối tượng Nguyễn Hữu D, Nguyễn Đức N, Văn Bá L, và Nguyễn Quang X cùng khai nhận: vào tối ngày 24/6/2022, Nguyễn Hữu D, Nguyễn Đức N, Văn Bá L và Nguyễn Quang X đến quán cà phê Lộc Phát ngồi uống nước rồi rủ chơi đánh bạc ăn tiền dưới hình thức đánh phỏm. Cả nhóm thống nhất quy ước; dùng 01 bộ bài Tây gồm 52 lá để chơi. Mỗi người chơi sẽ được chia 09 lá bài, riêng người đánh đầu tiên được chia 10 lá bài, các lá bài còn lại sẽ xếp chồng để giữa chiếu bạc cho mọi người lần lượt bốc và đánh xoay vòng cho đến khi hết bài. Người có 10 lá bài đánh cho người kế bên 01 lá, người kế bên có thể lấy lá bài này để tạo "phỏm" *(hay còn gọi là ăn gà)* hoặc bốc 01 lá bài trên chiếu, sau đó đánh ra 01 lá bài cho người kế tiếp, cứ như thế cho đến khi hết ván. Cách thức tạo "Phỏm" là ít nhất 03 lá bài cùng nước liên tiếp *(cùng nước cơ, rô, chuồn, bích, như 7,8,9 cùng nước rô...)* hoặc 03 hay 04 lá bài giống nhau cùng thứ tự *(như 03 lá bài 10, 04 lá bài 10...)*. Cách thức ăn thua được tính như sau: sau khi hạ phỏm, người ít điểm nhất *(dựa trên các con bài còn lại)* là người thắng, người có số điểm ít N thua với số tiền 20.000 đồng, người có số điểm ít ba thua với số tiền 40.000 đồng, người có nhiều điểm nhất

gọi là thua chốt, sẽ thua với số tiền 60.000 đồng. Trường hợp, người có điểm bằng nhau, thì việc thắng thua dựa vào thứ tự người hạ "phỏm", ai hạ "phỏm" trước nhất thì thắng hoặc thua ít hơn người có điểm bằng nhau hạ "phỏm" sau thì thua theo thứ tự hạ "phỏm". Nếu người chơi không có "phỏm" gọi là bài cháy và chung cho nhà thắng với số tiền 80.000 đồng. Đối với người có 03 phỏm hoặc các phỏm tạo thành dư 01 lá bài gọi là bài "ù", 03 người còn lại thua như nhau sẽ chung cho người có bài "ù" với số tiền 100.000 đồng. Trường hợp, toàn bộ các lá bài đều tạo "phỏm" thì gọi là "ù tròn", 03 người còn lại thua như nhau sẽ chung cho người có bài "ù tròn" với số tiền 150.000 đồng. Ai không có "K" là thua 80.000 đồng, ai bị thua "gà" là mỗi con 20.000 đồng, ai bị ăn "gà" cuối là thua 40.000 đồng. Cứ hết một ván là tính tiền ăn thua và chung tiền. Sau khi thống nhất thì Nguyễn Quang X chia bài thành 04 tụ, tụ của X có 10 lá bài, 03 tụ còn lại của D, L và N có 09 lá bài. Lượt thứ nhất, X đánh trước lá 5 cơ, đến D bốc bài dưới tụ và đánh lá 2A *(hai bích)*, L bốc bài dưới tụ và đánh lá 9 Rô *(chín rô)*, N bốc bài dưới tụ và đánh lá 7 cơ *(bảy cơ)*. Đến lượt thứ hai X đánh lá 6 rô *(sáu rô)*, ván bài chưa kết thúc thì bị Công an huyện Duy Xuyên bắt quả tang. Thu giữ trên người Nguyễn Đức N 3.450.000 đồng, thu giữ trên người Nguyễn Hữu D 540.000 đồng, thu giữ trên người Nguyễn Quang X 270.000 đồng, thu giữ trên người Văn Bá L 143.000 đồng. Tất cả các đối tượng đều khai nhận số tiền bị thu giữ đang dùng vào việc đánh bạc.

Với nội dung vụ án như trên, tại Bản án hình sự sơ thẩm số: 45/2023/HS-ST ngày 18/7/2023 của Tòa án nhân dân huyện Duy Xuyên, tỉnh Quảng Nam đã quyết định:

Tuyên bố các bị cáo Nguyễn Hữu D, Văn Bá L phạm tội "Đánh bạc".

Áp dụng khoản 1, khoản 3 Điều 321; điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51; Điều 65 Bộ luật Hình sự năm 2015 *(sửa đổi, bổ sung năm 2017)*.

Xử phạt bị cáo Nguyễn Hữu D 12 *(mười hai)* tháng tù, nhưng cho hưởng án treo, thời gian thử thách 24 tháng. Phạt bổ sung đối với bị cáo số tiền 10.000.000 đồng.

Xử phạt bị cáo Văn Bá L 12 *(mười hai)* tháng tù, nhưng cho hưởng án treo, thời gian thử thách 24 tháng. Phạt bổ sung đối với bị cáo số tiền 10.000.000 đồng.

Ngoài ra, bản án sơ thẩm còn quyết định về xử lý vật chứng, án phí và quyền kháng cáo.

Vào các ngày 31/7/2023, 01/8/2023, các bị cáo Nguyễn Hữu D, Văn Bá L có đơn kháng cáo X giảm nhẹ hình phạt.

Ngày 01/8/2023, Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Quảng Nam có Quyết định kháng nghị số: 23/QĐ-VKSQN, đề nghị Tòa án nhân dân tỉnh Quảng Nam xét xử phúc thẩm theo hướng sửa Bản án hình sự sơ thẩm số 45/2023/HS-ST ngày 18/7/2023 của Toà án nhân dân huyện Duy Xuyên, không áp dụng Điều 65 Bộ luật Hình sự và áp dụng hình phạt tù có thời hạn đối với các bị cáo Nguyễn Hữu D, Văn Bá L.

Tại phiên tòa phúc thẩm, đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Quảng Nam rút kháng nghị đối với bị cáo Văn Bá L, giữ nguyên kháng nghị đối với bị cáo Nguyễn Hữu D và phát biểu quan điểm về việc giải quyết vụ án: Tòa án cấp sơ thẩm tuyên xử bị cáo Nguyễn Hữu D về tội "Đánh bạc" là có căn cứ, đúng pháp luật. Xét thấy, bị cáo D có nhân thân xấu, đang có tiền án về tội "Đánh bạc", trong các năm từ 1989 đến 2019 đã 05 lần bị xử phạt vi phạm hành chính về hành vi đánh bạc, nhưng bị cáo vẫn tiếp tục phạm tội cùng tính chất, thể hiện thái độ coi thường pháp luật, không ăn năn hối cải. Tòa án cấp sơ thẩm chưa đánh giá đúng tính chất vụ án, xem xét nhân thân của bị cáo, áp dụng Điều 65 Bộ luật Hình sự, cho bị cáo D được hưởng án treo là không nghiêm minh, không đảm bảo tính răn đe, giáo dục. Do đó, đề nghị Hội đồng xét xử chấp nhận kháng nghị của Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Quảng Nam, sửa bản án sơ thẩm theo hướng không áp dụng Điều 65 Bộ luật Hình sự và áp dụng hình phạt tù có thời hạn đối với bị cáo Nguyễn Hữu D.

Bị cáo Nguyễn Hữu D không tranh luận.

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] Sau khi xét xử sơ thẩm, các bị cáo Nguyễn Hữu D, Văn Bá L có đơn kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt và Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Quảng Nam có quyết định kháng nghị đối với bản án sơ thẩm. Xét thấy, việc kháng cáo và kháng nghị được thực hiện theo đúng quy định tại các Điều 331, 332, 333, 336 và 337 của Bộ luật Tố tụng hình sự nên kháng cáo của bị cáo và kháng nghị của Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân huyện Duy Xuyên, tỉnh Quảng Nam là hợp pháp. Tại phiên tòa phúc thẩm, các bị cáo Nguyễn Hữu D, Văn Bá L rút toàn bộ kháng cáo, Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Quảng Nam rút kháng nghị đối với bị cáo Văn Bá L, giữ nguyên kháng nghị đối với bị cáo Nguyễn Hữu D. Do đó, Hội đồng xét xử đình chỉ xét xử phúc thẩm đối với kháng cáo của các bị cáo Nguyễn Hữu D, Văn Bá L và kháng nghị của Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Quảng Nam đối với bị cáo Văn Bá L.

[2] Tại phiên tòa phúc thẩm, bị cáo Nguyễn Hữu D đã thừa nhận toàn bộ hành vi phạm tội như Tòa án cấp sơ thẩm đã quy kết.

[3] Xét lời khai nhận tội của bị cáo Nguyễn Hữu D phù hợp với biên bản phạm tội quả tang, vật chứng thu giữ và các tài liệu, chứng cứ được Cơ quan điều tra chứng minh có tại hồ sơ vụ án. Hội đồng xét xử phúc thẩm có đủ cơ sở kết luận: Bị cáo Nguyễn Hữu D đã có hành vi tham gia đánh bạc trái phép được thua bằng tiền dưới hình thức đánh "phỏm", với tổng số tiền dùng đánh bạc là 4.403.000 đồng. Mặc dù, số tiền dùng đánh bạc dưới 5.000.000 đồng, nhưng trước đó, bị cáo Nguyễn Hữu D đã bị kết án về tội "Đánh bạc", chưa được xóa án tích mà còn vi phạm. Do đó, Bản án hình sự sơ thẩm số 45/2023/HS-ST ngày 18/7/2023 của Tòa án nhân dân huyện Duy Xuyên, tỉnh Quảng Nam đã kết án bị cáo Nguyễn Hữu D về tội "Đánh bạc" theo quy định tại khoản 1 Điều 321 của

Bộ luật Hình sự năm 2015 *(sửa đổi, bổ sung năm 2017)* là có căn cứ, đúng pháp luật.

[4] Xét kháng nghị của Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Quảng Nam đối với bị cáo Nguyễn Hữu D, thì thấy: bị cáo Nguyễn Hữu D có nhân thân xấu, cụ thể: bị cáo đang có tiền án về tội "Đánh bạc"; từ năm 1989 đến năm 2019, bị cáo đã 05 lần bị cơ quan có thẩm quyền xử phạt vi phạm hành chính về hành vi "Đánh bạc". Như vậy, bị cáo đã nhiều lần bị xử phạt vi phạm hành chính và bị truy cứu trách nhiệm hình sự về hành vi "Đánh bạc", nhưng không lấy đó làm bài học tu dưỡng, rèn luyện bản thân mà tiếp tục thực hiện hành vi phạm tội cùng tính chất, điều đó thể hiện sự coi thường và bất chấp pháp luật của bị cáo. Tòa án cấp sơ thẩm xử phạt bị cáo Nguyễn Hữu D 12 tháng tù là có căn cứ, nhưng áp dụng Điều 65 của Bộ luật Hình sự cho bị cáo hưởng án treo, thời gian thử thách 24 tháng là chưa đảm bảo được tính răn đe, giáo dục và yêu cầu đấu tranh phòng, chống đối với loại tội phạm này. Do đó, Hội đồng xét xử phúc thẩm xét thấy có cơ sở để chấp nhận một phần Quyết định kháng nghị phúc thẩm số: 23/QĐ-VKSQN ngày 01/8/2023 của Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Quảng Nam, sửa bản án hình sự sơ thẩm theo hướng giữ nguyên mức hình phạt, nhưng không áp dụng Điều 65 Bộ luật Hình sự cho bị cáo hưởng án treo.

[5] Về án phí phúc thẩm: do các bị cáo Nguyễn Hữu D, Văn Bá L rút kháng cáo nên các bị cáo không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

[6] Các phần quyết định khác của bản án sơ thẩm không có kháng cáo, kháng nghị nên Tòa án cấp phúc thẩm không xem xét và 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 Điều 342, Điều 348 và điểm đ khoản 1 Điều 355 của Bộ luật Tố tụng hình sự năm 2015.

Đình chỉ xét xử phúc thẩm đối với kháng cáo của các bị cáo Nguyễn Hữu D, Văn Bá L và đình chỉ xét xử phúc thẩm đối với một phần kháng nghị của Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Quảng Nam đối với bị cáo Văn Bá L. Bản án hình sự sơ thẩm số 45/2023/HS-ST ngày 18/7/2023 của Tòa án nhân dân huyện Duy Xuyên, tỉnh Quảng Nam về phần hình phạt đối với bị cáo Văn Bá L có hiệu lực pháp luật kể từ ngày ra bản án phúc thẩm *(29/9/2023)*.

Căn cứ vào điểm b khoản 1 Điều 355 và điểm d khoản 2 Điều 357 của Bộ luật Tố tụng hình sự năm 2015.

Chấp nhận một phần Quyết định kháng nghị phúc thẩm số: 23/QĐ-VKSQN ngày 01/8/2023 của Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Quảng Nam, sửa Bản án hình sự sơ thẩm số 45/2023/HS-ST ngày 18/7/2023 của Tòa án nhân dân huyện Duy Xuyên, tỉnh Quảng Nam về phần hình phạt đối với bị cáo Nguyễn Hữu D.

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 Hữu D 01** ***(Một)*** năm tù và phạt bổ sung số tiền 10.000.000 *(Mười triệu)* đồng về tội "Đánh bạc". Thời hạn chấp hành hình phạt tù được tính từ ngày bị bắt đi thi hành án.

Các bị cáo Nguyễn Hữu D, Văn Bá L không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

Các phần 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.

Bản án phúc thẩm có hiệu lực pháp luật kể từ ngày tuyên án *(29/9/2023)*.

HỘI ĐỒNG XÉT XỬ PHÚC THẨM

Các Thẩm phán **Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa**

Nguyễn Thị Liên **Bùi Xuân Liêm** **Phạm Quốc Bảo**

Nơi nhận:
- TAND cấp cao tại Đà Nẵng;
- VKSND tỉnh Quảng Nam;
- CQTHAHS CA huyện Duy Xuyên;
- CQCSĐT CA huyện Duy Xuyên;
- VKSND huyện Duy Xuyên;
- TAND huyện Duy Xuyên;
- Chi cục THADS huyện Duy Xuyên;
- Phòng PV 06 CA tỉnh Q.Nam;
- Phòng HSNV Sở Tư pháp Q.Nam;
- Bị cáo.
- Lưu HSVA, Tòa HS.

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

Phạm Quốc Bảo

HỘI ĐỒNG XÉT XỬ PHÚC THẨM

CÁC THẨM PHÁN **THẨM PHÁN - CHỦ TỌA PHIÊN TÒA**

(ĐÃ KÝ)

Phạm Quốc Bảo