

Bản án số: **32/2020/HS-PT**

Ngày: 16/01/2020

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

**TOÀ ÁN NHÂN DÂN THÀNH PHỐ HÀ NỘI**

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

- *Thẩm phán – Chủ tọa phiên toà:* Ông **Đào Bá Sơn**  
*Các thẩm phán:* Ông **Lê Thanh Bình**  
Ông **Nguyễn Thái Sơn**  
- *Thư ký phiên toà:* Ông **Lê Đức Lợi** – Thư ký toà án nhân dân thành phố Hà Nội.  
- *Đại diện Viện kiểm sát nhân dân thành phố Hà Nội tham gia phiên toà:*  
Ông **Nguyễn Đình Đồng** – Kiểm sát viên.

Ngày 16 tháng 01 năm 2020, tại trụ sở Tòa án nhân dân thành phố Hà Nội xét xử phúc thẩm vụ án hình sự thụ lý số 881/2019/TLPT-HS ngày 12 tháng 12 năm 2019 đối với bị cáo Đinh Văn Đ và các bị cáo khác. Do có kháng cáo của bị cáo Đinh Văn Đ, Trần Văn H và Dương Giang S và Kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân quận LB đối với Bản án hình sự sơ thẩm số 228/2019/HSST ngày 18/9/2019 của Tòa án nhân dân quận LB, thành phố Hà Nội.

***- Các bị cáo kháng cáo, bị kháng nghị:***

**1. ĐINH VĂN Đ**, sinh năm: 1987; HKTT: TT, TL, HN và chỗ ở: Lô A 13+14 KCN BT, GL, Hà Nội; Nghề nghiệp: Lái xe; Dân tộc: Kinh; Tôn giáo: Không; Văn hóa: 12/12; Con ông: Đinh Văn Đ1; Con bà: Vũ Thị M; Vợ: Nguyễn Thị Bích N; Gia đình có 03 anh chị em, bị cáo là con thứ hai; Có 02 con, con lớn sinh năm 2011, nhỏ sinh năm 2016.

Tiền án, tiền sự: Theo danh chỉ bản số 300 lập ngày 08/4/2019 của Công an quận LB, thành phố Hà Nội và lý lịch địa phương cung cấp, bị cáo chưa có tiền án, tiền sự.

Bị cáo bị bắt tạm giữ từ ngày 05/4/2019; hủy bỏ tạm giữ ngày 11/4/2019, hiện áp dụng biện pháp ngăn chặn Cấm đi khỏi nơi cư trú. *(Có mặt)*

**2. TRẦN VĂN H**, sinh năm: 1983; HKTT: Số 1 ngõ 318 BM, HBT, Hà Nội và chỗ ở: Số 2A ngõ 262 phố Bắc Cầu, Ngọc Thụy, LB, Hà Nội; Nghề nghiệp: Lái xe; Dân tộc: Kinh; Tôn giáo: Không; Văn hóa: 12/12; Con ông: Trần Văn H1; Con bà: Vũ Thị T; Vợ: Phan Thị H2; Gia đình có 04 anh chị em, bị cáo là con thứ 4; Có 02 con, con lớn sinh năm 2007, nhỏ sinh năm 2011.

Tiền án, tiền sự: Theo danh chỉ bản số 296 lập ngày 08/4/2019 của Công an quận LB, thành phố Hà Nội và lý lịch địa phương cung cấp, bị cáo chưa có tiền án, tiền sự.

Bị cáo bị bắt tạm giữ từ ngày 05/4/2019; hủy bỏ tạm giữ ngày 11/4/2019, hiện áp dụng biện pháp ngăn chặn Cấm đi khỏi nơi cư trú. *(Có mặt khi xét xử, vắng mặt khi tuyên án).*

**3. DƯƠNG GIANG S**, sinh năm: 1968; HKTT và chỗ ở: P7X7 Tập thể Đại học X, BK, HBT, Hà Nội (nay là: Số 1, ngõ 1 TĐN, BK, HBT, Hà Nội); Nghề nghiệp: Lái xe; Dân tộc: Kinh; Tôn giáo: Không; Văn hóa: 12/12; Con ông: Dương Đình C; Con bà: Trần Thị H3; Vợ: Nguyễn Hoàng Y; Gia đình có 06 anh chị em, bị cáo là con thứ 6; Có 02 con, con lớn sinh năm 1993, nhỏ sinh năm 1998.

Tiền án, tiền sự: Theo danh chỉ bản số 298 lập ngày 08/4/2019 của Công an quận LB, thành phố Hà Nội và lý lịch địa phương cung cấp, bị cáo chưa có tiền án, tiền sự.

Bị cáo bị bắt tạm giữ từ ngày 05/4/2019; hủy bỏ tạm giữ ngày 08/4/2019, hiện áp dụng biện pháp ngăn chặn Cấm đi khỏi nơi cư trú. *(Có mặt)*

***Ngoài ra, các bị cáo khác không bị kháng nghị, không kháng cáo Toà án không triệu tập.***

### **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 20 phút ngày 5/4/2019, tổ công tác đội Cảnh sát hình sự - Công an quận LB đang làm nhiệm vụ tại đầu đường CN 3, giao với đường CL, thuộc phường LB, quận LB, Hà Nội thì phát hiện bắt quả tang 06 đối tượng đang đánh bạc sát phạt nhau bằng tiền dưới hình thức đánh xóc đĩa sử dụng phần mềm “Xóc Đĩa 3D” trên điện thoại di động bên trong xe ô tô Toyota Innova BKS: 30A - 988.00 đỗ tại đầu đường CN 3 là: Đinh Văn Đ, Trần Văn H, Dương Giang S, Hoàng Ngọc U, Nguyễn Văn Th, Nguyễn Đức T1.

Tại hiện trường, tổ công tác thu giữ tang vật gồm: Số tiền 2.250.000 đồng (Hai triệu hai trăm năm mươi nghìn đồng) thu giữ trên chiếu bạc; 01 điện thoại di động nhãn hiệu OPPO R11s màu đen.

Ngoài ra, tại chỗ các đối tượng tự nguyện giao nộp: Dương Giang S giao nộp 01 xe ô tô nhãn hiệu Toyota Innova BKS: 30A-988.00, số tiền 700.000 đồng; Đinh Văn Đ giao nộp số tiền 3.500.000 đồng; Nguyễn Văn Th giao nộp số tiền 1.500.000 đồng; Hoàng Ngọc U giao nộp số tiền 600.000 đồng; Nguyễn Đức T1 giao nộp số tiền 160.000 đồng. Tổ công tác đã lập biên bản đưa các đối tượng cùng tang vật về trụ sở Công an quận LB để làm rõ.

### **Quá trình điều tra xác định như sau:**

Khoảng 13 giờ ngày 05/4/2019, Đinh Văn Đ, Trần Văn H, Dương Giang S và Nguyễn Văn Th cùng tham gia đánh bạc dưới hình thức xóc đĩa ăn tiền trên xe ô tô Innova BKS: 30A – 988.00 của S đỗ ở đầu đường CN 3, giao với đường CL, phường LB, quận LB, thành phố Hà Nội. Đ là người khởi xướng. S sử dụng xe ô tô taxi của mình làm địa điểm chơi xóc đĩa. H tải phần mềm “Xóc Dia 3D” về điện thoại của mình và đưa cho Đ làm cái phân định Th thua. Đây là phần mềm chơi xóc đĩa không cần mạng Internet, mô phỏng hình ảnh giống hình thức đánh xóc đĩa trên thực tế.

Số tiền sử dụng vào đánh bạc xác định được như sau:

Đinh Văn Đ mang theo và sử dụng số tiền 4.000.000 đồng (Bốn triệu đồng) để đánh bạc. Khi bị bắt giữ, còn lại số tiền 3.500.000 đồng, Đ để trong người và tự nguyện giao nộp cho Cơ quan điều tra.

Trần Văn H mang theo và sử dụng số tiền 450.000 đồng (Bốn trăm năm mươi nghìn đồng) để đánh bạc. Khi bị bắt giữ, H còn 100.000 đồng đang đặt cửa chắn trên chiếu bạc, chưa biết Th hay thua.

Dương Giang S mang theo 700.000 đồng. Khi bị bắt giữ, còn 700.000 đồng S để trong túi áo S tự nguyện giao nộp cho Cơ quan điều tra.

Số tiền đánh bạc của Đ, H, Th, S, T1, U, M1 được xác định là số tiền thu giữ trên chiếu bạc (2.250.000 đồng) và số tiền các đối tượng sử dụng vào đánh bạc không để trên chiếu bạc (các bị cáo khai nhận cứ đánh xong, các bị cáo lại cho tiền vào túi chứ không để trên chiếu bạc) (4.960.000 đồng), tổng số là 7.210.000 đồng.

Đối với 01 xe ô tô nhãn hiệu Toyota Innova BKS: 30A – 988.00 tạm giữ của Dương Giang S, kết quả điều tra xác định xe ô tô trên thuộc sở hữu của Công ty Cổ phần Ford Thăng Long cho Công ty Cổ phần Taxi Hà Nội thuê theo Hợp đồng thuê xe số 01.18/HĐTX 2018. Công ty Cổ phần Taxi Hà Nội đã giao cho Dương Giang S sử dụng vào mục đích kinh doanh vận tải chở khách. Cơ quan điều tra đã ra quyết định xử lý vật chứng, trao trả chiếc xe ô tô trên cho anh Nguyễn Bảo Ngọc đại diện của Công ty cổ phần taxi Hà Nội.

*Bản cáo trạng số 186/CT-VKS-LB ngày 21/6/2019, Viện kiểm sát nhân dân quận LB đã truy tố các bị cáo Đinh Văn Đ, Trần Văn H, Dương Giang S về tội “Đánh bạc” quyết định tại khoản 1 Điều 321 Bộ luật Hình sự năm 2015.*

**Tại bản án hình sự sơ thẩm số 228/2019/HSST ngày 18/9/2019 của Tòa án nhân dân quận LB, thành phố Hà Nội quyết định:**

**Áp dụng:** khoản 1 Điều 321 Bộ luật Hình sự năm 2015; điểm i, s khoản 1 Điều 51; Điều 38 của Bộ luật Hình sự năm 2015 đối với các bị cáo: Đinh Văn Đ, Dương Giang S, Trần Văn H.

Xử phạt: Bị cáo Đinh Văn Đ 10 (Mười) tháng tù.

Xử phạt: Bị cáo Dương Giang S 08 (tám) tháng tù

Xử phạt: Bị cáo Trần Văn H 08 (tám) tháng tù.

Ngoài ra bản án sơ thẩm còn xử phạt đối với các bị cáo khác, giải quyết về vật chứng, án phí, quyền kháng cáo theo quy định của pháp luật.

Ngày 24, 24/9/2019 các bị cáo Đinh Văn Đ, Trần Văn H, Dương Giang S kháng cáo đề nghị xin hưởng án treo. Viện kiểm sát nhân dân quận LB kháng nghị về hình phạt và đề nghị áp dụng Điều 65 Bộ luật hình sự cho các bị cáo Đinh Văn Đ, Trần Văn H, Dương Giang S được hưởng án treo.

**Tại phiên tòa phúc thẩm:** Các bị cáo khai nhận thành khẩn hành vi phạm tội, các bị cáo nhận thức rằng hành vi phạm tội của các bị cáo là do ham vui, hình thức chơi đơn giản, không phải chuẩn bị công cụ gì, ngoài 01 chiếc điện thoại di động không cần sử dụng mạng internet. Các bị cáo phạm tội lần đầu nhân thân chưa tiền án tiền sự. Đề nghị Hội đồng xét xử xem xét tạo điều kiện cho các bị cáo được cải tạo ngoài xã hội để có cơ hội phấn đấu sửa chữa lỗi lầm.

**Kiểm sát viên Viện kiểm sát nhân dân thành phố Hà Nội.**

Sau khi phân tích tính chất mức độ hành vi phạm tội của các bị cáo, căn cứ vào các tình tiết giảm nhẹ, nhân thân cũng như hoàn cảnh phạm tội của các bị cáo, đại diện Viện kiểm sát nhân dân thành phố Hà Nội đề nghị Hội đồng xét xử chấp nhận kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân quận LB, chấp nhận kháng cáo của các bị cáo, cho các 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:

**[1] Về hình thức:** Đơn kháng cáo của các bị cáo phù hợp với các Điều 331 và 333 Bộ luật tố tụng hình sự nên Hội đồng xét xử phúc thẩm xét kháng cáo của các bị cáo theo quy định của pháp luật.

**[2] Về nội dung:** Các bị cáo Đinh Văn Đ, Dương Giang S, Trần Văn H đều là nhân viên lái xe taxi của Công ty cổ phần taxi Hà Nội. Vào hồi 13 giờ ngày 05/4/2019 trong lúc đỗ chờ khách tại đầu đường Công Nghiệp thuộc phường LB, quận LB, các bị cáo đã có hành vi đánh bạc dưới hình thức sóc đĩa trên điện thoại di động của Trần Văn H và đưa cho Đinh Văn Đ sóc cái để phân định Th thua. Khoảng 14 giờ cùng ngày các đối tượng bị Công an quận LB bắt quả tang, thu tại hiện trường 2.250.000 đồng và 01 điện thoại Oppo R11s màu đen, thu giữ trên người các đối tượng 4.960.000 đồng. Xác định tổng số tiền các bị cáo sử dụng vào mục đích đánh bạc là 7.210.000 đồng. Bằng hành vi trên, Toà án sơ thẩm kết án các bị cáo về hành vi đánh bạc theo khoản 1 Điều 321 Bộ luật hình sự là có căn cứ, đúng pháp luật.

*Xét kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân quận LB và kháng cáo của các bị cáo Hội đồng xét xử phúc thẩm xét thấy:* Các bị cáo phạm tội thuộc trường hợp ít nghiêm trọng, mức độ nguy hiểm cho xã hội không lớn, nhân thân đều là những người lao động, chưa có tiền án tiền sự. Căn cứ vào các quyết định của pháp luật thấy không cần thiết bắt các bị cáo phải chấp hành hình phạt tù. Toà án cấp sơ thẩm vận dụng 02 tình tiết giảm nhẹ tại khoản 1 Điều 51 Bộ luật hình sự đối với các bị cáo nhưng vẫn quyết định hình phạt tù đối với các bị cáo là có phần nghiêm khắc, hình phạt chưa tương xứng với tính chất mức độ của hành vi phạm tội. Do vậy kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân quận LB và kháng cáo của các bị cáo xin được hưởng án treo là có căn cứ chấp nhận.

[3] 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.

[4] Các bị cáo không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

Vì các lẽ trên;

***Căn cứ điểm điểm b khoản 1 Điều 355; điểm e khoản 1 Điều 357. của Bộ luật tố tụng hình sự năm 2015.***

### **QUYẾT ĐỊNH:**

1. Chấp nhận kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân quận LB.

2. Chấp nhận kháng cáo của bị cáo Đinh Văn Đ, Dương Giang S, Trần Văn H. Sửa bản án hình sự sơ thẩm số 228/2019/HSST ngày 18/9/2019 của Toà án nhân dân quận LB.

- Tuyên bố bị cáo Đinh Văn Đ, Trần Văn H, Dương Giang S phạm tội “Đánh bạc” theo khoản 1 Điều 321 Bộ Luật Hình sự.

Áp dụng khoản 1 Điều 321 Bộ luật Hình sự năm 2015; điểm i,s khoản 1 Điều 51; Điều 65 của Bộ luật Hình sự năm 2015.

Xử phạt: **Đinh Văn Đ 10 tháng tù nhưng cho hưởng án treo**, thời gian thử thách 20 tháng kể từ ngày tuyên án phúc thẩm.

Xử phạt: **Trần Văn H 08 tháng tù nhưng cho hưởng án treo**, thời gian thử thách 16 tháng kể từ ngày tuyên án phúc thẩm.

Xử phạt: **Dương Giang S 08 tháng tù nhưng cho hưởng án treo**, thời gian thử thách 16 tháng kể từ ngày tuyên án phúc thẩm.

Giao các bị cáo Đinh Văn Đ cho Ủy ban nhân dân xã BT, huyện GL, thành phố Hà Nội; Trần Văn H cho Ủy ban nhân dân phường NT, quận LB, thành phố Hà Nội; Dương Giang S cho Ủy ban nhân dân phường BK, quận HBT, thành phố Hà Nội giám sát, giáo dục trong thời gian chấp hành bản án. Trường hợp bị cáo thay đổi nơi cư trú thì thực hiện theo quy định khoản 1 Điều 69 Luật thi hành án hình sự. Trong thời gian thử thách, nếu bị cáo cố ý vi phạm nghĩa vụ 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.

**3. Về án phí:** Áp dụng Nghị quyết số 326/UBTVQH 14 ngày 30/12/2016 của Ủy ban thường vụ Quốc hội quy định về án phí và lệ phí Tòa án, các bị cáo không phải chịu tiền án phí hình sự phúc thẩm.

**4. 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 kháng cáo kháng nghị.**

**5. Bản án phúc thẩm có hiệu lực pháp luật kể từ ngày tuyên án.**

*Nơi nhận:*

- TA; VKS, CA, Chi cục THA Q LB;
- TATC; VKSHN; PC 10 CAHN;
- Các bị cáo;
- Lưu trữ, Lưu HSVA

**TM. HỘI ĐỒNG XÉT XỬ PHÚC THẨM**  
**Thẩm phán-Chủ tọa phiên tòa**

**Đào Bá Sơn**