

Bản án số: **119/2023/HS-PT**

Ngày: 14/7/2023

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

TÒA ÁN NHÂN DÂN THÀNH PHỐ ĐÀ NẴNG

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

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Ông **Phan Vĩnh Chuyển;**

Các Thẩm phán: Ông **Trần Minh Long;**

Bà **Dương Thị Hồng Minh.**

- Thư ký phiên tòa: Ông **Nguyễn Lâm Vũ** – Thư ký Tòa án nhân dân thành phố Đà Nẵng.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân thành phố Đà Nẵng tham gia phiên: Ông **Nguyễn Hữu Đãi Em** - Kiểm sát viên.

Ngày 14 tháng 7 năm 2023, tại Trụ sở Tòa án nhân dân thành phố Đà Nẵng xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự phúc thẩm thụ lý số: 109/2023/TLPT-HS ngày 31 tháng 5 năm 2023 đối với bị cáo H do có kháng cáo của các bị cáo đối với Bản án hình sự sơ thẩm số: 48/2023/HS-ST ngày 21 tháng 4 năm 2023 của Tòa án nhân dân quận Hải Châu, thành phố Đà Nẵng.

- Bị cáo kháng cáo:

H; Sinh ngày 15/3/1974, tại tỉnh Thừa Thiên Huế. Nơi ĐKKHKT: Thôn Lai Chung, xã Quảng Vinh, huyện Quảng Điền, tỉnh Thừa Thiên Huế. Nơi cư trú: Số 24 Đinh Tiên Hoàng, phường T, quận Hải Châu, thành phố Đà Nẵng. Nghề nghiệp: Sửa đồng hồ. Trình độ văn hóa: 7/12; Dân tộc: Kinh; giới tính: Nam; Tôn giáo: Không; Quốc tịch: Việt Nam; con ông Phạm và bà Hồ (Đều còn sống). Có vợ là Hoàng Thị Ngọc V và có 02 con, (lớn nhất sinh năm 2001, nhỏ nhất sinh năm 2004).

+ Tiền án: Chưa

+ Tiền sự: Ngày 27/5/2021 bị Công an phường Tân Chính, quận Thanh Khê, thành phố Đà Nẵng xử phạt vi phạm hành chính về hành vi “Đánh bạc trái phép” với mức phạt 1.500.000 đồng (*Một triệu, năm trăm ngàn đồng*). Đến ngày 14/02/2023,

bị cáo thực hiện việc nộp phạt theo biên lai thu số 0287103. Bị cáo bị bắt tạm giữ (từ ngày 05/12/2022 đến ngày 14/12/2022 được thay thế biện pháp ngăn chặn, cấm đi khỏi nơi cư trú. Bị cáo hiện đang tại ngoại. Có mặt tại phiên tòa.

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 17 giờ 10 ngày 05/12/2022, tại quán cà phê số 44 đường Dầm Rong 2, phường T, quận Hải Châu, thành phố Đà Nẵng do bà Hồng Thị Song và bà Nguyễn Thị Minh Túy quản lý, Lực lượng Công an quận Hải Châu phát hiện bắt quả tang: Phan Thế Sung, Đặng Văn Nam, Võ Đắc Ngọc, Trương Ngọc Tiến, H và Trần Đình Đức đang đánh bạc được thắng thua bằng tiền dưới hình thức đánh bài “Bình xập xám” (*còn gọi là binh đồ đèo*).

Cách thức chơi như sau: Sử dụng bộ bài tây 52 lá chia đều cho 04 nhà, mỗi nhà sẽ cầm cái 03 ván, mỗi ván nhà cái sạc tiền tối thiểu là 500.000 đồng, tối đa thì tùy nhà cái, nếu thua ván đầu thì nhà cái sạc thắng thì nhà cái để toàn bộ tiền trên chiếu bạc để nhà con đánh ván thứ 02, tương tự như vậy cho đến khi hết ván thứ 03 thì nhà cái mới được đem tiền về; còn các nhà con thắng ván nào thì lấy tiền ván đó, trước khi chia bài nhà cái sẽ bói bài (theo chất cơ, rô, chuồn, bích) để xác định nhà đánh và cược tiền đầu tiên với nhà cái, trường hợp mà nhà cái bói trúng nhà đánh đầu tiên mà nhà đó đánh hết số tiền nhà cái sạc thì nhà cái sẽ mở (đánh riêng ngoài) với 02 nhà còn lại với số tiền tùy ý. Mỗi nhà được chia 13 lá bài xếp thành 03 chỉ theo thứ tự: Chỉ thứ nhất 03 lá, chỉ thứ hai và ba mỗi chỉ 05 lá; nhà nào thắng nhà cái từ 02 chỉ trở lên là thắng (*ngược lại là thua*); nếu nhà nào mậu binh là thắng, không cần binh bài. 04 người chơi chính gồm Sung, Nam, Tiến, Ngọc; còn Đức chung cửa với Ngọc, Hữu chung cửa với Tiến. Vị trí ngồi của những người chơi như sau: Bên phải của Tiến và Hữu là cửa của Ngọc và Đức, tiếp đến là cửa của Sung và cuối cùng là cửa của Nam; thứ tự cầm cái là từ trái qua phải, cửa Hữu và Tiến cầm cái đầu tiên.

Các chỉ bài được tính từ nhỏ đến lớn như sau:

- **Mậu thầu, mậu dĩ:** Các lá bài không liên quan gì với nhau (*03 hoặc 05 là bài lẻ*); **Đách:** Mỗi chỉ có 01 đôi, còn lại là bài lẻ; **Thú:** Trong 05 lá bài có 02 đôi và 01 cây lẻ; **Xám:** Trong 05 lá bài có 03 lá giống nhau và 02 lá bài lẻ; **Sảnh:** 05 lá bài có giá trị liên tiếp nhau; **Thùng:** 05 lá bài cùng một chất cơ, rô, chuồn, bích; **Cù lũ:** Trong 05 lá bài có 03 lá giống nhau và 01 đôi.

- *Các trường hợp mậu binh:* **Thùng phá sảnh:** 05 lá bài cùng chất và có giá

trị liên tiếp nhau; **Tứ quý** : Có 04 lá bài giống nhau ; **Sảnh rồng** : Có giá trị liên tiếp nhau từ A đến K; **03 cái thùng; 03 cái sảnh; 06 đội bài**.

Tính đến thời điểm bị bắt, các bị cáo đã chơi được 20 ván, số ván bài làm nhà cái, làm nhà con và kết quả thắng thua của từng người như sau:

- Đặng Văn Nam: Dem theo số tiền khoảng 9.000.000 đồng (*Chín triệu đồng*) dùng để đánh bạc, Nam cầm cái 03 ván, làm nhà con 17 ván, kết quả thua 1.300.000 đồng (*Một triệu, ba trăm ngàn đồng*).

- Phan Thê Sung: Dem theo số tiền khoảng 7.500.000 đồng (*Bảy triệu, năm trăm ngàn đồng*) dùng để đánh bạc, Sung cầm cái 05 ván, làm nhà con 15 ván, kết quả thua 1.500.000 đồng (*Một triệu, năm trăm ngàn đồng*).

- Võ Đắc Ngọc: Dem theo số tiền khoảng 5.650.000 đồng (*Năm triệu, sáu trăm năm mươi ngàn đồng*) dùng để đánh bạc, Ngọc cầm cái 06 ván, trong đó có 03 ván cầm cái chung với Trần Đình Đức làm nhà con 14 ván, kết quả thắng 4.850.000 đồng (*Bốn triệu, tám trăm năm mươi ngàn đồng*).

- H: Dem theo số tiền khoảng 5.000.000 đồng (*Năm triệu đồng* dùng để đánh bạc, Hữu cầm cái 03 ván chung với Tiến, làm nhà con 03 ván, kết quả thua 700.000 đồng (*Bảy trăm ngàn đồng*).

- Trương Ngọc Tiến: Dem theo số tiền khoảng 4.000.000 đồng (*Bốn triệu đồng*) dùng để đánh bạc, Tiến cầm cái 06 ván, trong đó 03 ván cầm cái chung với H, làm nhà con 14 ván bài, kết quả thua 1.500.000 đồng (*Một triệu, năm trăm ngàn đồng*).

- Trần Đình Đức: Dem theo số tiền khoảng 1.600.000 đồng (*Một triệu, sáu trăm ngàn đồng*) dùng để đánh bạc, Đức cầm cái chung với Ngọc 03 ván, làm nhà con 01 ván, kết quả thua 50.000 đồng (*Năm mươi ngàn đồng*).

Với nội dung trên: Tại Bản án hình sự sơ thẩm số 48/2023/HSST ngày 21/4/2023 của Tòa án nhân dân quận Hải Châu, thành phố Đà Nẵng đã quyết định:

Về tội danh: Tuyên bố bị cáo H phạm tội “Đánh bạc”

Về hình phạt: Căn cứ khoản 1 Điều 321; điểm i, s khoản 1 Điều 51 Bộ luật hình sự.

Xử phạt: Bị cáo H 09 (*chín*) tháng tù, nhưng được trừ đi 09 ngày bị cáo bị tạm giữ, thời gian chấp hành hình phạt còn lại là 08 (*tám*) tháng 21 (*hai mươi một*) ngày tù tính từ ngày bắt thi hành án.

Ngoài ra, Bản án còn tuyên về hình phạt của các bị cáo Đặng Văn Nam; Trần Đình Đức; Phan Thê Sung; Võ Đắc Ngọc và Trương Ngọc Tiến (*nhưng các bị cáo*

này không có kháng cáo, không bị kháng nghị theo thủ tục phúc thẩm); Biện pháp tư pháp; Xử lý vật chứng, án phí và quyền kháng cáo.

Ngày 24/4/2023 bị cáo H có đơn kháng cáo với nội dung: Xin cấp phúc thẩm xem xét giảm nhẹ hình phạt và cho hưởng án treo.

* Trong hạn luật định, ngày 24 tháng 4 năm 2023, bị cáo có đơn kháng cáo với nội dung: Án sơ thẩm xử nặng, xin giảm nhẹ hình phạt và được hưởng án treo để có cơ hội chăm sóc gia đình;

Tại phiên tòa phúc thẩm:

- Bị cáo H giữ nguyên đơn kháng cáo, xin HĐXX xét giảm nhẹ hình phạt và cho bị cáo được hưởng án treo, cải tạo tại địa phương làm ăn lo cho gia đình.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân thành phố Đà Nẵng có quan điểm về việc giải quyết vụ án như sau:

Về thủ tục tố tụng: Đơn kháng cáo của bị cáo trong hạn luật định nên đảm bảo hợp lệ.

Về nội dung: Tại phiên tòa phúc thẩm bị cáo Hữu thừa nhận ngày 05/12/2022 bị cáo có mang theo số tiền 5.000.000đ (*Năm triệu đồng*) đến tại quán Cà phê tại số 44 đường Đàm Rong 2, phường T, quận Hải Châu, thành phố Đà Nẵng uống cà phê và sau đó có cùng với các bị cáo khác (*gồm Nam; Đức; Sung; Ngọc và Tiến*) đánh bạc được thắng, thua bằng tiền dưới hình thức Binh xập xám thì bị lực lượng Công an quận Hải Châu, thành phố Đà Nẵng bắt quả tang; Tổng số tiền bị cáo cùng với đồng phạm đánh bạc khi bị bắt quả tang thu giữ là: 32.650.000đ (*Ba mươi hai triệu, sáu trăm năm mươi ngàn đồng*). Vì vậy, Bản án hình sự sơ thẩm số: 48/2023/HSST ngày 21/4/2023 của TAND quận Hải Châu, thành phố Đà Nẵng đã xét xử bị cáo Hữu và đồng phạm về tội “*Đánh bạc*” theo điểm khoản 1 Điều 321 BLHS là có căn cứ, đúng pháp luật. Xét khi quyết định hình phạt Tòa án cấp sơ thẩm đã xem xét đầy đủ các tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình cũng như về nhân thân bị cáo qua đó xử phạt bị cáo 09 (*chín*) tháng tù và cách ly bị cáo ra ngoài xã hội một thời gian, để cải tạo, giáo dục, răn đe bị cáo và phòng ngừa chung là cần thiết, phù hợp với quy định của pháp luật, không nghiêm khắc. Mặc dù tại phiên tòa phúc thẩm bị cáo có bổ sung tình tiết gia đình có công cách mạng bà nội được Nhà nước tặng thưởng “*Huân chương kháng chiến hạng nhất*”, bác ruột là Liệt sỹ, đơn xin xác nhận hoàn cảnh khó khăn được chính quyền địa phương sở tại xác nhận, song tình tiết này cũng không làm thay đổi về mức hình phạt mà Tòa án cấp sơ thẩm đã xét xử bị cáo; Do đó, đề nghị HĐXX căn cứ điểm a khoản 1 Điều 355 và Điều 356 BLTTHS không chấp nhận kháng cáo của bị cáo Hữu, giữ nguyên Bản án sơ thẩm.

NHẬN ĐỊNH CỦA TÒA ÁN:

Trên cơ sở nội dung vụ án, căn cứ vào các tài liệu có trong hồ sơ vụ án đã được tranh tụng tại phiên tòa, sau khi nghe ý kiến của bị cáo và ý kiến của đại diện Viện kiểm sát, Hội đồng xét xử nhận định như sau:

[1] Tại phiên tòa phúc thẩm bị cáo H khai nhận ngày 05/12/2022 bị cáo có mang theo số tiền 5.000.000đ (*Năm triệu đồng*) đến tại quán Cà phê số 44 đường Đàm Rong 2, phường T, quận Hải Châu, thành phố Đà Nẵng để uống cà phê và sau đó có cùng với các bị cáo khác là Đặng Văn Nam; Trần Đình Đức; Phan Thế Sung; Võ Đắc Ngọc và Trương Ngọc Tiến chơi đánh bạc dưới hình thức (*Bình xập xám*) được được thắng ,thua bằng tiền thì bị lực lượng Công an quận Hải Châu, thành phố Đà Nẵng bắt quả tang; Tổng số tiền bị cáo cùng với đồng phạm đánh bạc khi bị bắt quả tang thu giữ là: 32.650.000đ (*Ba mươi hai triệu, sáu trăm năm mươi ngàn đồng*), trong đó bị cáo bị thua số tiền 700.000đ (*Bảy trăm ngàn đồng*). Vì vậy, bị cáo thừa nhận Bản án hình sự sơ thẩm số: 48/2023/HSST ngày 21/4/2023 của TAND quận Hải Châu, thành phố Đà Nẵng đã xét xử bị cáo và đồng phạm về tội “*Đánh bạc*” theo khoản 1 Điều 321 BLHS là đúng pháp luật, tuy nhiên, bị cáo cho rằng mức hình phạt 09 (chín) tháng tù và cách ly bị cáo ra ngoài xã hội để cải tạo là nghiêm khắc, hiện tại hoàn cảnh gia đình khó khăn, bị cáo là lao động chính trong gia đình, nên xin HĐXX xem xét giảm nhẹ hình phạt và cho bị cáo được hưởng án treo cải tạo tại địa phương để làm ăn lo cho cuộc sống gia đình.

[2] Xét kháng cáo của bị cáo thì thấy: Đây là vụ án có tính chất ít nghiêm trọng, song hành vi phạm tội của bị cáo và đồng phạm đã trực tiếp xâm phạm đến trật tự công cộng, gây ảnh hưởng đến tình hình trật tự tại địa phương, vì vậy, các cơ quan tiến hành tố tụng cấp sơ thẩm khởi tố, điều tra, truy tố và xét xử đối với bị cáo và đồng phạm nhằm mục đích răn đe, giáo dục riêng bị cáo và phòng ngừa chung cho xã hội là cần thiết.

[2.1] Xét khi quyết định hình phạt Tòa án cấp sơ thẩm đã xem xét đầy đủ các tình tiết giảm nhẹ quy định tại khoản 1 Điều 51 BLHS mà bị cáo được hưởng, đồng thời có xem xét đến nhân thân của bị cáo vì đã có 01 (*một*) tiền sự bị Công an phường T, quận Hải Châu, thành phố Đà Nẵng xử phạt vi phạm hành chính về hành vi “*Đánh bạc trái phép*” bằng hình thức phạt tiền 1.500.000đ (*Một triệu, năm trăm ngàn đồng*) vào ngày 27/5/2021 nhưng cho đến ngày 14/02/2023 bị cáo mới nộp tiền phạt, nên vẫn còn trong thời hạn bị xử lý hành chính (*tiền sự*); nên bị cáo Hữu không đủ điều kiện để được hưởng án treo theo hướng dẫn của Nghị quyết số: 01/2022/NQ-HĐTP ngày 15/4/2022 sửa đổi, bổ sung một số điều của Nghị quyết

số: 02/2018/NQ-HĐTP ngày 15/5/2018 của Hội đồng Thẩm phán TANDTC về việc hướng dẫn áp dụng Điều 65 BLHS năm 2015 (*sửa đổi, bổ sung 2017*) về án treo; Vì vậy, việc Tòa án cấp sơ thẩm khi quyết định mức hình phạt 09 (*chín*) tháng tù và cách ly bị cáo ra ngoài xã hội là phù hợp với quy định của pháp luật. Mặc dù, tại cấp phúc thẩm bị cáo có bổ sung đơn xin xác nhận hoàn cảnh khó khăn được chính quyền địa phương sở tại xác nhận, gia đình có bà nội được Nhà nước tặng thưởng “Huân chương kháng chiến hạng nhất”, bác ruột là Liệt sỹ đây là tình tiết mới quy định tại khoản 2 Điều 51 BLHS Tòa án cấp phúc thẩm áp dụng cho bị cáo; Tuy nhiên về tình tiết này cũng không làm thay đổi về mức mức phạt mà Tòa án cấp sơ thẩm đã xét xử đối với bị cáo; Do đó, HĐXX không chấp nhận kháng cáo của bị cáo, giữ nguyên Bản án sơ thẩm, như đề nghị của đại diện VKS nhân dân thành phố Đà Nẵng tại phiên tòa là phù hợp.

[3] *Vấn đề cần rút kinh nghiệm*: Đây là vụ án có đồng phạm cùng tham gia đánh bạc dưới hình thức (Binh Xập xám) được thắng, thua bằng tiền; Tuy nhiên, Tòa án cấp sơ thẩm khi quyết định hình phạt không áp dụng Điều 58 BLHS là có sai sót trong áp dụng pháp luật nên cần rút kinh nghiệm, Tòa án cấp phúc thẩm bổ sung nội dung về Điều luật này cho đúng quy định pháp luật.

[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 thời hạn kháng cáo, kháng nghị.

[5] Do không chấp nhận kháng cáo, nên bị cáo phải chịu 200.000đ án phí hình sự phúc thẩm theo quy định của pháp luật.

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH:

1. **Căn cứ**: Điểm a khoản 1 Điều 355 và Điều 356 Bộ luật Tố tụng hình sự.

Không chấp nhận kháng cáo của bị cáo H giữ nguyên Bản án sơ thẩm.

1.2. **Căn cứ**: Khoản 1 Điều 321; điểm i,s khoản 1, khoản 2 Điều 51 và Điều 58 Bộ luật Hình sự.

Xử phạt: Bị cáo H: **09 (*chín*)** tháng tù về tội “**Đánh bạc**”, nhưng được trừ đi **09 (*chín*)** ngày bị tạm giữ (*từ ngày 05/12/2022 đến ngày 14/12/2022*), thời gian chấp hành hình phạt tù còn lại là: **08 (*tám*)** tháng **21 (*hai mươi mốt*)** ngày tính từ ngày bắt giam thi hành án.

2. **Về án phí:** Căn cứ Nghị quyết số 326/2016/UBTVQH14 ngày 30 tháng 12 năm 2016 của Ủy ban thường vụ Quốc hội khóa 14 quy định về mức thu, miễn, giảm, thu, nộp, quản lý và sử dụng án phí và lệ phí Tòa án.

Bị cáo H phải chịu 200.000đ án phí hình sự phúc thẩm.

3. 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 thời hạn kháng cáo, kháng nghị.

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

Nơi nhận:

- VKSND TP Đà Nẵng;
- Vụ Giám đốc kiểm tra 1;
- VKSND quận Hải Châu,
- Công an quận Hải Châu;
- HSNV - Công an TP Đà Nẵng;
- TAND quận Hải Châu;
- THA DS quận Hải Châu;
- Sở Tư pháp TP Đà Nẵng;
- Bị cáo;
- Lưu: HS; HCTP.

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

Phan Vĩnh Chuyển

