

**TÒA ÁN NHÂN DÂN
TỈNH NGHỆ AN**

**CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM
Độc lập – Tự do – Hạnh phúc**

Bản án số: 139/2023/HS-PT

Ngày 15 - 9 - 2023

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

TÒA ÁN NHÂN DÂN TỈNH NGHỆ AN

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

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Ông Trần Văn Lam;

Các Thẩm phán: Ông Hồ Ngọc Tiếp;

Bà Phạm Thị Thúy Quỳnh.

- Thư ký phiên tòa: Ông Bùi Văn Đồng – Thẩm tra viên, Tòa án nhân dân tỉnh Nghệ An.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Nghệ An tham gia phiên tòa:

Bà Vũ Thị Hiền - Kiểm sát viên.

Trong các ngày 12, 15 tháng 9 năm 2023, tại Trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Nghệ An xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự phúc thẩm thụ lý số 135/2023/TLPT-HS ngày 01 tháng 8 năm 2023 đối với bị cáo Nguyễn Văn H; do có kháng cáo của bị cáo đối với Bản án hình sự sơ thẩm số 28/2023/HS-ST ngày 31 tháng 5 năm 2023 của Tòa án nhân dân thị xã T, tỉnh Nghệ An.

Bị cáo kháng cáo:

1, H1 và tên: Nguyễn Văn H, tên gọi khác: N; Sinh ngày: 01 tháng 01 năm 1988 tại thị xã T, tỉnh Nghệ An; Nơi thường trú và chỗ ở hiện nay: Xóm F, xã N, thị xã T, tỉnh Nghệ An; Nghề nghiệp: Lao động tự do; Trình độ học vấn: Lớp 9/12; Dân tộc: Kinh; Giới tính: Nam; Tôn giáo: Không; Quốc tịch: Việt nam; Con ông: Nguyễn Văn M và bà Trần Thị N1 (Đều đã chết); Bị cáo có vợ: Trịnh Thị T và 03 con.

Tiền sự: Không;

Tiền án: Ngày 05/8/2022, bị TAND thị xã T, tỉnh Nghệ An Xử phạt 12 (Mười hai) tháng cải tạo không giam giữ về tội Đánh bạc. Bị cáo đã chấp hành hình phạt kể từ ngày 10/10/2022, án phí hình sự sơ thẩm và thi hành số tiền khấu trừ thu nhập 7.200.000đ.

Bị cáo bị áp dụng biện pháp ngăn chặn Cấm đi khỏi nơi cư trú. (Có mặt).

Vụ án còn có: Bị cáo Hoàng Văn T1, Phạm Văn L, và những người có quyền lợi và nghĩa vụ liên quan, không kháng cáo, không bị kháng cáo, kháng nghị nên không triệu tập tham gia 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 15 giờ 00 phút ngày 09/03/2023, Phạm Văn L, Trương Văn N2 và Hoàng Văn U' cùng trú tại xóm F, xã N, thị xã T, Nghệ An đến nhà Hoàng Văn T1 ở cùng xóm ngồi chơi uống nước, được một lúc thì nảy sinh ý định đánh bạc, cả bốn người nói trên ra khu vực bếp nhà Hoàng Văn T1 thống nhất đánh bạc dưới hình thức đánh bài “Phỏm” ăn tiền, tỷ lệ cược mỗi ván thấp nhất là 10.000đ, cao nhất là 50.000đ. Phạm Văn L đưa sẵn trong người ra 01 bộ bài T2 lơ khơ cho mọi người sử dụng. Đánh đến khoảng 16 giờ 00 phút cùng ngày thì có Nguyễn Văn H sinh năm 1986, trú tại Xóm F, xã N, thị xã T, Nghệ An đến nhà T1 chơi, thấy những người trên đánh bạc nên vào ngồi sau Hoàng Văn U' để xem, được một lúc Hoàng Văn U' có việc phải đón con đi học về nên nhờ Nguyễn Văn H đánh bài thay thì Hòa đồng ý và thay vào vị trí ngồi của Hoàng Văn U' để tham gia đánh bạc với những người còn lại.

Khoảng 16 giờ 30 phút cùng ngày thì bị lực lượng Công an thị xã T, tỉnh Nghệ An kiểm tra, phát hiện thu giữ số tiền sử dụng vào việc đánh bạc tổng là 1.840.000đ. Số tiền những người sử dụng để đánh bạc như sau: Phạm Văn L sử dụng số tiền 1.500.000đ; Trương Văn N2 sử dụng số tiền 140.000đ; Nguyễn Văn H sử dụng số tiền 200.000đ. Đồng thời thu giữ 01 bộ bài Tú lơ khơ màu xanh gồm 52 quân bài là phương tiện sử dụng để đánh bạc.

Quá trình điều tra, Trương Văn N2, Phạm Văn L, Hoàng Văn U', Hoàng Văn T1, Nguyễn Văn H đã khai nhận toàn bộ hành vi vi phạm của mình. Quá trình điều tra xác minh nhân thân các đối tượng xác định:

- Ngày 05/08/2022, Nguyễn Văn H bị Tòa án nhân dân thị xã T xử phạt 12 (mười hai) tháng cải tạo không giam giữ về tội Đánh bạc. Khấu trừ thu nhập của Nguyễn Văn H 20%/tháng với số tiền mỗi tháng phải nộp là 600.000đ (sáu trăm nghìn đồng) trong thời gian cải tạo không giam giữ để tích thu sung công quỹ Nhà nước. Nguyễn Văn H chấp hành hình phạt cải tạo không giam giữ kể từ ngày 10/10/2022.

- Ngày 18/3/2022, Hoàng Văn T1 bị Công an xã N, thị xã T, tỉnh Nghệ An xử phạt vi phạm hành chính về hành vi Đánh bạc trái phép, tại quyết định số 06/QĐ-XPHC, tiền phạt 1.500.000đ, Hoàng Văn T1 đã chấp hành Quyết định nói trên vào ngày 22/4/2022.

- Ngày 18/3/2022, Phạm Văn L bị Công an thị xã T xử phạt vi phạm hành chính về hành vi Đánh bạc trái phép, tại quyết định số 04/QĐ-XPHC, tiền phạt 1.500.000đ. Phạm Văn L đã chấp hành xong Chuyển định mới trên vào ngày 22/04/2022. –

Trương Văn N2, Hoàng Văn Ư không có tiền án, tiền sự.

Kết luận giám định số 136/KL-KTHS (Đ3-TL) ngày 28/3/2023 của Phòng K Công an tỉnh N kết luận Số tiền 1.800.000đ gửi giám định là tiền thật.

Cáo trạng số 33/CT-VKS ngày 16 tháng 5 năm 2003 của Viện kiểm sát nhân dân Thị xã Thái Hoà đã truy tố các bị cáo bị cáo Nguyễn Văn H, Phạm Văn L và Hoàng Văn T1 về tội đánh bạc theo quy định tại khoản 1 điều 321 BLHS.

Với nội dung trên, tại Bản án hình sự sơ thẩm số 28/2023/HS-ST ngày 31 tháng 5 năm 2023 của Tòa án nhân dân thị xã T, tỉnh Nghệ An đã quyết định:

- Căn cứ khoản 1 Điều 321; điểm s khoản 1 Điều 51; khoản 2 Điều 51; Điều 55, 56; Điều 58; Điều 38 BLHS.

Tuyên bố bị cáo Nguyễn Văn H phạm tội “Đánh bạc”.

Xử phạt bị cáo Nguyễn Văn H 06 (sáu) tháng tù. Tổng hợp hình phạt với 7 (bảy) tháng 01 (một) ngày cải tạo không giam giữ bằng 02 (hai) tháng 10 (mười) ngày tù về tội “Đánh bạc” tại bản án hình sự sơ thẩm số 40a/2022/HSST ngày 05/8/2022 của Tòa án nhân dân thị xã T, tỉnh Nghệ An theo Quyết định thi hành án số 08/2022/QĐ-CA ngày 08/9/2022 của Tòa án nhân dân thị xã T, tỉnh Nghệ An, buộc bị cáo Nguyễn Văn H phải chấp hành hình phạt chung cho cả hai bản án là 08 (tám) tháng 10 (mười) ngày tù. Thời hạn tù tính từ ngày bị cáo bị bắt giam để thi hành án.

Ngoài ra bản án còn kết tội các bị cáo Phạm Văn L, Hoàng Văn T1 phạm tội Đánh bạc theo quy định tại khoản 1 Điều 321 Bộ luật hình sự và áp dụng hình phạt chính đối với mỗi bị cáo 25.000.000đ, bản án còn tuyên xử lý vật chứng, án phí, trách nhiệm thi hành án và quyền kháng cáo của các bị cáo.

Ngày 01/6/2023, bị cáo Nguyễn Văn H kháng cáo xin được giảm nhẹ hình phạt, cho bị cáo được hưởng án treo.

Tại phiên tòa, bị cáo Nguyễn Văn H giữ nguyên nội dung kháng cáo, xuất trình biên lai nộp 4.200.000đ khoản khấu trừ thu nhập và cho rằng: Thái độ khai báo là thành khẩn, ăn năn hối cải, có thành tích xuất sắc trong công tác quân sự - quốc phòng được tặng giấy khen vào năm 2014; bố mẹ bị cáo được tặng thưởng kỷ niệm chương thanh niên xung phong nên đề nghị Hội đồng xét xử chấp nhận kháng cáo của bị cáo.

Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Nghệ An phát biểu quan điểm về việc xem xét nội dung kháng cáo: Xét thấy bị cáo Nguyễn Văn H đã làm đơn kháng cáo trong hạn luật định, chủ thể kháng cáo có quyền kháng cáo nên Tòa án nhân dân tỉnh Nghệ An thụ lý giải quyết theo trình tự phúc thẩm. Đối với nội dung kháng cáo đề nghị giảm nhẹ hình phạt, cho hưởng án treo của bị cáo là không có căn cứ để chấp nhận bởi lẽ Tòa án cấp sơ thẩm đã đánh giá các tài liệu chứng cứ, tình tiết tăng nặng, giảm nhẹ để áp dụng hình phạt đối với bị cáo ở mức đầu khung là thỏa đáng. Tuy nhiên bị cáo đã chấp hành hình phạt cải tạo không giam giữ của Bản án số 40a/2022/HSST ngày 05 tháng 8 năm 2022 của Tòa án nhân dân thị xã T, tỉnh Nghệ An từ ngày 10/10/2022 và đã thi hành xong khoản khấu trừ thu nhập nên đề nghị Hội đồng xét xử căn cứ vào số ngày bị cáo phải chấp hành án cải tạo không giam giữ bản án nói trên trừ đi số ngày bị cáo đã chấp hành án từ ngày 10/10/2022 đến ngày xét xử sơ thẩm lần này, quy đổi số ngày còn lại chưa chấp hành hình phạt cải tạo không giam giữ thành hình phạt tù có thời hạn rồi tổng hợp hình phạt buộc bị cáo phải chấp hành chung của hai bản án. Khoản khấu trừ thu nhập cần hoàn trả lại cho bị cáo tương ứng với số ngày cải tạo không giam giữ chứ thi hành. Bởi vậy nên căn cứ vào điểm b khoản 1 Điều 355; Điều 357 đề nghị Hội đồng xét xử sửa bản án sơ thẩm. Bị cáo Nguyễn Văn H không phải chịu án phí hình sự sơ thẩm.

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 tố tụng: Ngày 31/5/2023 Tòa án nhân dân thị xã T xét xử sơ thẩm vụ án hình sự và tuyên án cùng ngày đối với bị cáo Nguyễn Văn H và các bị cáo khác trong vụ án, bị cáo H kháng cáo bản án trong thời hạn luật định căn cứ Điều 333 Bộ luật tố tụng hình sự, Tòa án nhân dân tỉnh Nghệ An thụ lý, xét xử theo trình tự phúc thẩm. Những người tham gia tố tụng khác trong vụ án không kháng cáo, không khiếu nại về trình tự, thủ tục tố tụng, việc đánh giá chứng cứ nên Tòa án cấp phúc thẩm không xem xét. Tại phiên tòa phúc thẩm bị cáo kháng cáo giữ nguyên nội dung đơn kháng cáo nên Hội đồng xét xử phúc thẩm xem xét.

[2] Hành vi phạm tội của các bị cáo: Trong khoảng thời gian từ 15 giờ đến 16 giờ 30 phút ngày 09 tháng 3 năm 2023, tại khu vực nhà bếp của Hoàng Văn T1 thuộc xóm F, xã N, thị xã T, tỉnh Nghệ An. Bị cáo Nguyễn Văn H cùng với các bị cáo khác đã thực hiện hành vi đánh bạc thắng thua bằng tiền với hình thức đánh bài Phỏm, tổng số tiền mà các bị cáo dùng vào việc đánh bạc là 1.840.000đ (*Một triệu tám trăm bốn mươi nghìn đồng*). Tuy số tiền đưa ra để đánh bạc chưa

đủ định lượng mức tối thiểu quy định tại khoản 1 Điều 251 Bộ luật hình sự nhưng các bị cáo Phạm Văn L, Hoàng Văn T1, Nguyễn Văn H đã từng bị xử phạt vi phạm hành chính và bị kết án về hành vi Đánh bạc nhưng chưa hết thời hạn được xem là chưa bị xử phạt hành chính và chưa được xóa án tích. Căn cứ vào hành vi đã thực hiện và nhân thân các bị cáo Tòa án cấp sơ thẩm kết án các bị cáo về tội Đánh bạc quy định tại khoản 1 Điều 321 Bộ luật hình sự là có căn cứ đúng pháp luật.

[3] Xét nội dung kháng cáo của bị cáo:

Bị cáo Nguyễn Văn H kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt, cho hưởng án treo thấy rằng: Bị cáo phạm tội đánh bạc lần này tuy thuộc trường hợp ít nghiêm trọng. Nhưng bị cáo thực hiện hành cùng với hành vi đã bị kết tội trước đây, Tòa cấp sơ thẩm đã đánh giá tất cả các tình tiết giảm nhẹ của bị cáo được hưởng quy định tại Điều 51 Bộ luật hình sự và áp dụng mức hình phạt ở mức khởi điểm đầu khung 06 tháng tù là có căn cứ và thỏa đáng. Bởi vậy nên Hội đồng xét xử phúc thẩm không có căn cứ chấp nhận nội dung kháng cáo của bị cáo.

Tuy nhiên việc tổng hợp hình phạt của nhiều bản án của cấp sơ thẩm có thiếu sót nên cần tính và quy đổi lại: Bị cáo chấp hành hình phạt cải tạo không giam giữ của bản án số 40a/2022 ngày 05/8/2022, bị TAND thị xã T, tỉnh Nghệ An từ ngày 10/10/2022, tính đến ngày xét xử sơ thẩm của bản án số 28/2023/HS-ST ngày 31 tháng 5 năm 2023 được: 234 ngày tương đương 07 tháng 24 ngày tù có thời hạn, số ngày chưa chấp hành hình phạt cải tạo không giam giữ còn lại là 04 tháng 06 ngày tương đương 126 ngày. Quy đổi thành hình phạt tù có thời hạn là 01 tháng 12 ngày. Áp dụng điều 56 Bộ luật Hình sự tổng hợp với hình phạt bị kết tội lần này là 06 tháng tù buộc bị cáo phải chấp hành hình phạt chung của hai bản án. Đối với khoản khấu trừ thu nhập bị cáo đã thi hành xong vậy nên cần trả lại cho bị cáo số tiền khấu trừ thu nhập tương ứng với số ngày cải tạo không giam giữ chưa thi hành. Bởi thế nên đề nghị của kiểm sát viên về việc giải quyết vụ án là có căn cứ, đúng pháp luật nên Hội đồng xét xử chấp nhận.

[4] Án phí: Mặc dù kháng cáo của bị cáo không được Tòa án cấp phúc thẩm chấp nhận nhưng phải sửa việc tổng hợp của nhiều bản án theo hướng giảm mức hình phạt đã tuyên đối với bị cáo nên bị cáo không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

[5] Các quyết định khác của bản án sơ thẩm không có kháng cáo, kháng nghị nên Hội đồng xét xử không xem xét.

Vì các lẽ trên;

QUYẾT ĐỊNH:

1. Căn cứ điểm b khoản 1 Điều 355, Điều 357 của Bộ luật tố tụng hình sự: Sửa bản án sơ thẩm.

- Căn cứ khoản 1 Điều 321 Bộ luật hình sự: Tuyên bố bị cáo Nguyễn Văn H phạm tội Đánh bạc.

- Áp dụng khoản 1 Điều 321; điểm s khoản 1 Điều 51; khoản 2 Điều 51; Điều 55, 56; Điều 58; Điều 38 Bộ luật hình sự.

Xử phạt bị cáo Nguyễn Văn H 06 (sáu) tháng tù. Tổng hợp hình phạt với 126 ngày cải tạo không giam giữ (Tương ứng 01 tháng 12 ngày tù sau khi quy đổi) chưa chấp hành của bản án số 40a/2022/HSST ngày 05/8/2022 của Tòa án nhân dân thị xã T, tỉnh Nghệ An, buộc bị cáo Nguyễn Văn H phải chấp hành hình phạt chung của hai bản án là 07 (Bảy) tháng 12 (Mười hai) ngày tù. Thời hạn tù tính từ ngày bị cáo tự nguyện thi hành án hoặc bị cưỡng chế thi hành án.

Trả lại cho bị cáo số tiền khấu trừ thu nhập đã thi hành vượt quá là 2.520.000đ (Hai triệu, năm trăm hai mươi nghìn đồng) đã nộp theo biên lai số AA/2022/0000883 ngày 24 tháng 5 năm 2023 có tại Chi cục Thi hành án dân sự thị xã Thái Hòa, tỉnh Nghệ An.

2. Án phí: Áp dụng 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 H không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

3. Các quyết định khác của bản án sơ thẩm 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 tỉnh Nghệ An;
- TAND thị xã T;
- VKSND thị xã T;
- Chi cục THADS thị xã T;
- Công an thị xã T;
- Bị cáo;
- UBND xã Ngh, tx. T;
- Sở tư pháp Nghệ An;
- Lưu hồ sơ, Toà Hình sự./.

TM. HỘI ĐỒNG XÉT XỬ
THẨM PHÁN - CHỦ TOẠ PHIÊN TOÀ

Trần Văn Lam