TÒA ÁN NHÂN DÂN **THÀNH PHỐ HÀ NỘI** ----------	**CỘNG HOÀ XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM** ***Độc lập - Tự do - Hạnh phúc*** ----------

Bản án số: 292/2022/HS- PT
Ngày: 05- 4- 2022

NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HOÀ 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 toạ phiên toà: ***ông Phạm Năng Thành***

Các Thẩm phán: ***bà Đặng Thị Thanh Huyền, bà Chử Phương Ngọc***

- Thư ký phiên toà: bà Nguyễn Thị Thu Hương*- Thư ký Toà án nhân dân thành phố Hà Nội*

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân thành phố Hà Nội tham gia phiên tòa: bà Đặng Thị Kiều Diễm*- Kiểm sát viên.*

Ngày 05 tháng 04 năm 2022, tại trụ sở Tòa án nhân dân thành phố Hà Nội, xét xử phúc thẩm vụ án hình sự thụ lý số 31/2022/TLPT- HS ngày 06 tháng 01 năm 2022 đối với bị cáo Hoàng Hữu Ll ... do có kháng cáo của bị cáo đối với Bản án hình sự sơ thẩm số 176/2021/HS- ST ngày 11 tháng 11 năm 2021 của Toà án nhân dân quận Tây Hồ, thành phố Hà Nội.

**** Bị cáo kháng cáo: Hoàng Hữu Ll ...***; sinh năm ..., tại Hà Nội; căn cước công dân số 0010 ..., cấp ngày 16/12/2019; nơi cư trú: số ..., Tây Hồ, Hà Nội; nghề nghiệp: lao động tự do; trình độ văn hóa: 07/12; giới tính: nam; quốc tịch: Việt Nam; dân tộc: Kinh; tôn giáo: không; con ông Hoàng ... và bà Nguyễn ...; có vợ là Nguyễn Thị Hồng Kk ...*(sinh năm 1976)* và 02 con *(sinh năm 1997 và 2004);* tiền án, tiền sự: không; nhân thân: ngày 30/9/1994, Tòa án nhân dân thành phố Hà Nội xử phạt 12 tháng tù về tội Trộm cắp tài sản; ngày 09/10/1998, Tòa án nhân dân huyện Từ Liêm xử phạt 09 tháng tù về tội Trộm cắp tài sản; ngày 04/9/2002, Tòa án nhân dân huyện Từ Liêm xử phạt 12 tháng tù về tội Trộm cắp tài sản *(đều đã xóa án tích);* bị bắt quả tang và tạm giữ từ ngày 05/5/2021 đến ngày 13/5/2021; tại ngoại và bị Cấm đi khỏi nơi cư trú; *có mặt.*

**** Ngoài ra, còn có 06 bị cáo khác*** *(Nguyễn Quế Pp ..., Nguyễn Thị Bb ..., Nguyễn Thị Hồng Kk ..., Nguyễn Thị Bích Uu ..., Nguyễn Thành Cc ... và Trịnh Thị Tt ...):* không kháng cáo và không bị kháng cáo, kháng nghị; *đều vắng 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:*

Hồi 17 giờ 15 phút ngày 05/5/2021, tổ công tác của Công an quận Tây Hồ phối hợp với Công an phường Phú Thượng kiểm tra hành chính nơi ở của Hoàng Hữu Ll ... *(địa chỉ: số ..., Tây Hồ, Hà Nội)* đã phát hiện tại phòng ngủ *(trên tầng 2)* có Hoàng Hữu Ll ..., Nguyễn Quế Pp ..., Nguyễn Thị Bb ..., Nguyễn Thị Bb ... Uu ..., Nguyễn Thị Hồng Kk ..., Trịnh Thị Tt ..., Nguyễn Thành Cc ... và đối tượng Hạnh *(chưa xác định được nhân thân, lai lịch)* đang có hành vi đánh bạc, thắng thua bằng tiền theo hình thức chơi tá lả; lợi dụng sơ hở trong quá trình Công an bắt giữ, đối tượng Hạnh đã trèo qua cửa sổ và bỏ chạy thoát.

Tại hiện trường tổ công tác phát hiện: trên chiếu bạc thứ nhất gồm có Tt ... Kk ..., Bb ... và Pp ... đang đánh bạc trái phép với số tiền trên chiếu bạc là 5.450.000đồng; trên chiếu bạc thứ hai gồm có Ll ..., Uu ..., Cc ... và đối tượng Hạnh đang đánh bạc với số tiền trên chiếu bạc là 5.300.000đồng. Công an phường Phú Thượng đã lập biên bản bắt người phạm tội quả tang *(bút lục 112- 116)* và đưa các đối tượng liên quan cùng tang vật về trụ sở Công an phường để làm rõ.

Vật chứng thu giữ bao gồm: 02 bộ bài tú lơ khơ và 10.750.000 đồng trên 02 chiếu bạc; thu giữ của Kk ...: 7.850.000 đồng và 01 điện thoại di động Iphone 7 plus màu đen; thu giữ của Pp ...: 01 điện thoại di động Samsung A21S; thu giữ của Uu ...: 01 điện thoại di động Samsung màu đen; thu giữ của Tt ...: 01 điện thoại di động Samsung màu xanh tím than; thu giữ của Ll ...: 01 điện thoại di động Samsung màu xanh tím than; và thu giữ của Cc ...: 01 điện thoại di động Nokia 8800 màu vàng và 01 điện thoại Iphone XS max màu vàng gold.

Kết quả điều tra xác định: khoảng 14 giờ ngày 05/5/2021, Hoàng Hữu Ll ... gọi điện mời Tt ... và Cc ... đến nhà mình để dự sinh nhật của Ll .... Khoảng 15 giờ cùng ngày, Cc ... rủ thêm bạn là Bb ... cùng đến nhà Ll ... thì Ll ... nhờ Tt ... gọi điện mời thêm Uu ..., Pp ... và Hạnh đến liên hoan sinh nhật; Tt ...dùng điện thoại của mình gọi cho Uu ..., Pp ... và Hạnh đến nhà Ll ... rồi cả nhóm ngồi uống nước tại tầng một; Ll ... gợi ý việc Đánh bạc thì mọi người đồng ý; Nguyễn Thị Hồng Kk ...*(vợ của Ll ...)* không đồng ý cho đánh bạc tại nhà mình và nói *"Thôi không chơi, nhà còn con cái"* rồi Kk ...đi làm việc nhà. Tuy nhiên, Ll ... vẫn cùng Tt ..., Uu ..., Cc ... và Hạnh lên phòng ngủ trên tầng hai; Ll ... cùng Tt ..., Uu ... và Cc ... ngồi đánh bạc theo hình thức chơi tá lả, thắng thua bằng tiền; Tt ...ngồi xem. Khoảng 16 giờ 30 phút cùng ngày, Pp ... và Bb ... đến, ngồi trên giường cùng Tt ...và xem đánh bạc. Khoảng 10 phút sau, Kk ...lên gọi xuống ăn cơm nhưng do còn sớm nên các đối tượng chưa muốn xuống và rủ Kk ...cùng tham gia đánh bạc. Do là ngày sinh nhật chồng và nể nang bạn của chồng nên Kk ...đã ngồi tham gia

đánh bạc cùng với Tt ..., Pp ... và Bb .... Khoảng 17 giờ 15 phút cùng ngày, tổ công tác của Công an quận kiểm tra hành chính, phát hiện và bắt quả tang.

Cách thức đánh bạc xác định như sau: các đối tượng đều chơi tá lả, người về nhất thắng tiền của lần lượt người về nhì là 50.000 đồng, người về thứ ba là 100.000 đồng và người về cuối là 150.000 đồng; nếu người chơi nào không có phỏm *(gọi cháy, móm)* thì không tính điểm và phải trả cho người về nhất là 200.000 đồng; người nào Ù thì mỗi người chơi còn lại sẽ phải trả cho người Ù là 300.000 đồng. Ll ... khai nhận dùng 1.300.000 đồng để đánh bạc, đang thua và còn 200.000 đồng trên chiếu bạc. Cc ... khai nhận mang theo 4.000.000 đồng nhưng chỉ dùng 1.000.000 đồng để đánh bạc; khi bị bắt giữ Cc ... đang thua và còn lại 3.000.000 đồng trên chiếu bạc. Uu ... khai nhận dùng 1.800.000 đồng để đánh bạc, đang hòa và để tiền trên chiếu bạc. Kk ...khai nhận dùng 7.850.000 đồng để đánh bạc, vẫn cất tiền trong người; Kk ...thắng 1.000.000 đồng và đang để trên chiếu bạc. Tt ...khai nhận dùng 3.600.000 đồng để đánh bạc, đang thua và để 3.200.000 đồng trên chiếu bạc. Bb ... khai nhận dùng 200.000 đồng để đánh bạc, đang thua và để 100.000 đồng trên chiếu bạc. Pp ... khai nhận dùng 1.800.000 đồng để đánh bạc, đang thua và để 1.550.000 đồng trên chiếu bạc. Việc dánh bạc nêu trên là do Hoàng Hữu Ll ... khởi xướng, dẫn mọi người lên phòng ngủ tại tầng hai và lấy ra bộ bài đã có sẵn để cùng đánh bạc; các đối tượng tham gia đánh bạc đều không phải nộp tiền hồ hoặc phế cho Hoàng Hữu Ll ....

Đối với đối tượng Hạnh (đã bỏ trốn): Hoàng Hữu Ll ... và các đối tượng tham gia đánh bạc đều khai nhận không biết họ tên, tuổi và địa chỉ của Hạnh, chỉ biết Hạnh có sử dụng số điện thoại 0978.... Cơ quan điều tra đã có nhiều văn bản yêu cầu Tập đoàn Công nghiệp- Viễn thông quân đội cung cấp thông tin chủ thuê bao trên nhưng chưa nhận được công văn trả lời. Ngày 13/5/2021 *(bút lục 147A)*, Cơ quan điều tra đã thông báo truy tìm đối tượng *"Hạnh"* nhưng chưa xác định được nhân thân, lai lịch. Ngày 27/7/2021, Cơ quan điều tra đã ra Quyết định Tách vụ án, tách hành vi của *"Hạnh"* để điều tra. Làm rõ và xử lý sau.

** Tại Bản án hình sự sơ thẩm số 176/2021/HS- ST ngày 11/11/2021, Toà án nhân dân quận Tây Hồ, thành phố Hà Nội đã quyết định:*

Tuyên bố bị cáo Hoàng Hữu Ll ... phạm các tội Đánh bạc và Gá bạc; áp dụng khoản 1 Điều 321, điểm a khoản 1 Điều 322, điểm s khoản 1 Điều 51, các Điều 55 và 38 Bộ luật Hình sự; xử phạt bị cáo Hoàng Hữu Ll ... 08 tháng tù về tội Đánh bạc, 12 tháng tù về tội Gá bạc; tổng hợp hình phạt chung, buộc bị cáo phải chấp hành hình phạt chung là 20 tháng tù; thời hạn tù tính từ ngày bắt thi hành án, được trừ thời gian đã tạm giữ từ ngày 05/5/2021 đến ngày 13/5/2021.

Ngoài ra, Tòa án cấp sơ thẩm còn xử phạt các bị cáo Nguyễn Quế Pp ... 09 tháng tù, Nguyễn Thị Bb ... 09 tháng tù, Nguyễn Thị Bích Uu ... 06 tháng và 06

ngày tù; xử phạt các bị cáo Nguyễn Thị Hồng Kk ..., Nguyễn Thành Cc ... và Trịnh Thị Tt ... từ 06 tháng đến 08 tháng tù cho hưởng án treo; đều về tội Đánh bạc theo khoản 1 Điều 321 Bộ luật Hình sự; quyết định về xử lý vật chứng, án phí hình sự sơ thẩm và quyền kháng cáo theo quy định của pháp luật.

Ngày 17/11/2021, bị cáo Hoàng Hữu Ll ... có đơn kháng cáo với nội dung xin giảm nhẹ hình phạt.

** Tại phiên tòa phúc thẩm,* Kiểm sát viên Viện kiểm sát nhân dân thành phố Hà Nội đề nghị Hội đồng xét xử không chấp nhận kháng cáo giảm nhẹ hình phạt, thay đổi tội danh và sửa một phần Bản án sơ thẩm: Tuyên bố bị cáo Hoàng Hữu Ll ... phạm các tội Đánh bạc và Tổ chức đánh bạc; áp dụng khoản 1 Điều 321, điểm a khoản 1 Điều 322, điểm s khoản 1 Điều 51, các Điều 55 và 38 Bộ luật Hình sự; xử phạt bị cáo Hoàng Hữu Ll ... 08 tháng tù về tội Đánh bạc, 12 tháng tù về tội Tổ chức đánh bạc; tổng hợp hình phạt, buộc bị cáo phải chấp hành hình phạt chung là 20 tháng tù; các quyết định khác của Bản án sơ thẩm không bị kháng cáo, kháng nghị, đã có hiệu lực pháp luật nên không xem xét.

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] Đơn kháng cáo của bị cáo Hoàng Hữu Ll ... phù hợp các Điều 331 và 333 Bộ luật Tố tụng hình sự về chủ thể và thời hạn kháng cáo nên Hội đồng xét xử cấp phúc thẩm xét kháng cáo theo quy định của pháp luật.

[2] Lời khai của bị cáo Hoàng Hữu Ll ... tại phiên tòa phúc thẩm phù hợp lời khai của bị cáo tại cấp sơ thẩm, lời khai của các bị cáo khác và người làm chứng, phù hợp các vật chứng đã thu giữ và các tài liệu, chứng cứ khác được thu thập hợp pháp trong hồ sơ vụ án- Đủ cơ sở kết luận: chiều ngày 05/5/2021, tại phòng ngủ trên tầng hai trong nhà ở của vợ chồng Hoàng Hữu Ll ... *(địa chỉ: số ..., quận Tây Hồ, thành phố Hà Nội),* Hoàng Hữu Ll ... đã sử dụng địa điểm thuộc quyền sở hữu của mình để Ll ... và các đối tượng khác tham gia đánh bạc trái phép, được thua bằng tiền tại 02 chiếu chiếu bạc, số tiền dùng đánh bạc tại mỗi chiếu bạc đều hơn 5.000.000 đồng, số tiền dùng đánh bạc của cả 02 chiếu bạc là 18.600.000 đồng và Ll ... đã dùng 1.300.000 đồng để đánh bạc; hành vi

của Hoàng Hữu Ll ... đã phạm các tội Gá bạc và Đánh bạc, tội phạm và hình phạt được quy định tại điểm b khoản 1 Điều 322 và khoản 1 Điều 321 Bộ luật Hình sự; Bản án sơ thẩm đã kết án bị cáo Hoàng Hữu Ll ... theo các tội danh nêu trên là có căn cứ, đúng pháp luật.

[2.1] Theo các tài liệu, chứng cứ trong hồ sơ vụ án và kết quả tranh tụng tại phiên tòa thể hiện: từ 14 giờ ngày 05/5/2021, các đối tượng đã lần lượt đến nhà Hoàng Hữu Ll ... với mục đích dự sinh nhật của Ll ...; do còn sớm và chưa đến giờ ăn tối nên trong quá trình tiếp khách, Ll ... gợi ý về việc đánh bạc thì cả nhóm đều đồng ý; sau đó, bị cáo Ll ... đã dùng phòng ngủ trên tầng hai của nhà mình để Ll ... và 03 đồng phạm đánh bạc; trong khi bị cáo Ll ... đang đánh bạc tại chiếu bạc thứ nhất thì các đối tượng khác tự rủ nhau và lập chiếu bạc thứ hai mà bị cáo Ll ... không rủ rê và lôi kéo vào việc đánh bạc; vì vậy, không đủ căn cứ để ghi nhận quan điểm của đại diện Viện kiểm sát nhân dân thành phố Hà Nội trình bày tại phiên tòa về việc thay đổi tội danh đối với bị cáo Ll ... từ tội *"Gá bạc"* sang tội *"Tổ chức đánh bạc";* Hội đồng xét xử giữ nguyên quyết định của Bản án sơ thẩm về tội danh *"Gá bạc"* đối với bị cáo Hoàng Hữu Ll ....

[2.2] Cáo trạng của Viện kiểm sát cấp sơ thẩm và Tòa án cấp sơ thẩm đều áp dụng điểm a khoản 1 Điều 322 Bộ luật Hình sự đối với bị cáo Hoàng Hữu Ll ... là không chính xác và không phù hợp với hành vi khách quan do bị cáo đã thực hiện; vì vậy, Hội đồng xét xử sửa Bản án sơ thẩm về điều luật áp dụng đối với bị cáo Ll ... như đã phân tích nêu trên.

[3] Hành vi phạm tội của bị cáo Hoàng Hữu Ll ... là nguy hiểm cho xã hội, trực tiếp xâm phạm trật tự công cộng, gây mất trật tự, trị an xã hội nên cần xử phạt nghiêm minh để giáo dục, cải tạo đối với bị cáo và phòng ngừa chung. Bị cáo Hoàng Hữu Ll ... không có các tình tiết tăng nặng trách nhiệm hình sự theo quy định tại khoản 1 Điều 52 Bộ luật Hình sự; bị cáo Ll ... đã có 03 tiền án đều về tội Trộm cắp tài sản, mặc dù đã được xóa án tích nhưng thể hiện là bị cáo có nhân thân xấu, đã nhiều lần được pháp luật hình sự giáo dục nhưng nay vẫn cố ý phạm tội nên cần áp dụng mức hình phạt nghiêm minh và buộc bị cáo phải cách ly ra khỏi đời sống xã hội một thời gian tương xứng để giáo dục, cải tạo đối với bị cáo và răn đe, phòng ngừa chung; bị cáo Ll ... *"thành khẩn khai báo, ăn*

năn hối cải" là các tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự cho bị cáo theo quy định tại điểm s khoản 1 Điều 51 Bộ luật Hình sự và đã được Bản án sơ thẩm xem xét, áp dụng đối với bị cáo. Hội đồng xét xử còn xem xét về việc *"bị cáo Ll ... có hoàn cảnh kinh tế và gia đình khó khăn, là lao động chính trong gia đình và đang chăm sóc mẹ đẻ già, yếu"* là các tình tiết theo quy định tại khoản 2 Điều 51 Bộ luật Hình sự để giảm nhẹ hình phạt cho bị cáo Hoàng Hữu Ll ....

[4] Về tội danh Đánh bạc, Bản án sơ thẩm đã đánh giá đúng tính chất, mức độ của hành vi phạm tội, vai trò của bị cáo trong đồng phạm, số tiền dùng đánh bạc, các tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự và xử phạt bị cáo Hoàng Hữu Ll ... 08 tháng tù về tội Đánh bạc là có căn cứ, đúng pháp luật nên Hội đồng xét xử không chấp nhận kháng cáo và giữ nguyên hình phạt đối với bị cáo Hoàng Hữu Ll ... về tội danh Đánh bạc.

[5] Về tội danh Gá bạc, bị cáo Ll ... phạm tội có tính chất cơ hội và nhất thời phạm tội, có nhiều tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự và Bản án sơ thẩm xử phạt bị cáo 12 tháng tù là có phần nghiêm khắc nên Hội đồng xét xử áp dụng bổ sung khoản 1 Điều 54 Bộ luật Hình sự, chấp nhận một phần kháng cáo, sửa Bản án sơ thẩm và giảm nhẹ một phần hình phạt cho bị cáo Hoàng Hữu Ll ...; đủ tác dụng để giáo dục, cải tạo đối với bị cáo và răn đe, phòng ngừa chung; thể hiện tính nhân đạo của pháp luật đối với người phạm tội ăn năn hối cải về hành vi phạm tội của mình.

[6] 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 theo quy định tại Điều 343 Bộ luật tố tụng hình sự.

[7] Cấp phúc thẩm sửa án sơ thẩm nên bị cáo Hoàng Hữu Ll ... không phải nộp án phí hình sự phúc thẩm theo điểm h khoản 2 Điều 23 Nghị quyết về án phí, lệ phí Tòa án.

[8] *Vì các lẽ trên;*

Căn cứ điểm b khoản 1 Điều 355, điểm c khoản 1 Điều 357 Bộ luật Tố tụng hình sự,

QUYẾT ĐỊNH:

1. Sửa một phần Bản án hình sự sơ thẩm số 176/2021/HS- ST ngày 11/11/2021 của Toà án nhân dân quận Tây Hồ, thành phố Hà Nội đối với bị cáo Hoàng Hữu Ll ...:

- Áp dụng khoản 1 Điều 321, điểm b khoản 1 Điều 322, điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51, khoản 1 Điều 54 *(về tội Gá bạc),* khoản 1 Điều 55 và Điều 38 Bộ luật Hình sự;

- Xử phạt bị cáo Hoàng Hữu Ll ... 08 *(tám)* tháng tù về tội Đánh bạc, 07 *(bảy)* tháng tù về tội Gá bạc; tổng hợp hình phạt, buộc bị cáo Hoàng Hữu Ll ... phải chấp hành hình phạt chung cho cả hai tội là 15 *(mười lăm)* tháng tù; thời hạn chấp hành hình phạt tù tính từ ngày bắt thi hành án, được trừ thời gian đã tạm giữ *(từ ngày 05/5/2021 đến ngày 13/5/2021).*

2. Bị cáo Hoàng Hữu Ll ... không phải nộp án phí hình sự phúc thẩm.

3. Các quyết định của bản án sơ thẩm đối với các bị cáo khác *(Nguyễn Quế Pp ..., Nguyễn Thị Bb ..., Nguyễn Thị Hồng Kk ..., Nguyễn Thị Bích Uu ..., Nguyễn Thành Cc ... và Trịnh Thị Tt ...);* về xử lý vật chứng và án phí hình sự 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.

T/M. HỘI ĐỒNG XÉT XỬ PHÚC THẨM
THẨM PHÁN- CHỦ TỌA PHIÊN TÒA

Nơi nhận:
- VKSND thành phố Hà Nội;
- VKSND quận Tây Hồ;
- Công an quận Tây Hồ;
- TAND quận Tây Hồ;
- Chi cục THADS quận Tây Hồ;
- Bị cáo Hoàng Hữu Ll ...;
- UBND phường nơi BC cư trú
- Lưu hồ sơ, văn phòng.

PHẠM NĂNG THÀNH