TOÀ ÁN NHÂN DÂN **TỈNH HẢI DƯƠNG**	**CỘNG HOÀ XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM** **Độc lập - Tự do - Hạnh phúc**

Bản án số: 75/2020/HS-PT
Ngày: 30/7/2020

NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HOÀ XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM
TOÀ ÁN NHÂN DÂN TỈNH HẢI DƯƠNG

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

Thẩm phán - Chủ toạ phiên toà: Ông Nguyễn Mạnh Cường.

CácThẩm phán: Bà Vũ Thị Yến và bà Nguyễn Thị Thu Hoài

- Thư ký phiên toà: Bà Vũ Thị Mai Trang - Thư ký Tòa án nhân dân tỉnh Hải Dương.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Hải Dương tham gia phiên tòa: Bà Phạm Thị Yến - Kiểm sát viên.

Ngày 30 tháng 7 năm 2020, tại trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Hải Dương xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự phúc thẩm thụ lý số 95/2020/TLPT-HS ngày 01 tháng 7 năm 2020 đối với bị cáo Nguyễn Văn C. Do có kháng cáo của các bị cáo đối với Bản án hình sự sơ thẩm số 31/2020/HS-ST ngày 06/5/2020 của Tòa án nhân dân huyện K, tỉnh Hải Dương. Theo Quyết định đưa vụ án ra xét xử số 102/2020/QĐXXPT-HS ngày 15 tháng 7 năm 2020;

Bị cáo kháng cáo: **Nguyễn Văn C**, sinh năm 1962 tại huyện K.

Nơi cư trú: Thôn L, xã D, huyện K, tỉnh Hải Dương; nghề nghiệp: Lao động tự do; trình độ văn hóa: 7/10; dân tộc: Kinh; giới tính: Nam; tôn giáo: Không; quốc tịch: Việt Nam; con ông Nguyễn Văn M (đã chết) và con bà Phạm Thị P (đã chết); vợ Phạm Thị B (đã chết) có 01 con; tiền án: Không; tiền sự: Ngày 21/01/2020 bị Chủ tịch UBND huyện G, tỉnh Hải Dương xử phạt vi phạm hành ch ính về hành vi "Đánh bạc"). Bị áp dụng biện pháp ngăn chặn Cấm đi khỏi nơi cư trú. 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 16 giờ 10 phút ngày 01/02/2020, tổ công tác thuộc đội cảnh sát hình sự Công an huyện K, tỉnh Hải Dương bắt quả tang Nguyễn Văn C, Phạm Gia T, Phạm Đình Đ, Phạm Đình T, Nguyễn Văn H và Phạm Quang K đang có hành vi đánh bạc trái phép được thua bằng tiền dưới hình thức đánh liêng tại nhà ở của Nguyễn Văn C (thôn L, xã D, huyện K, tỉnh Hải Dương) thu giữ số tiền 4.370.000 đồng và 01 bộ bài tú lơ khơ có 52 quân bài. *Quá trình điều tra xác định như sau:* Khoảng 15 giờ ngày 01/02/2020, tại nhà ở của Nguyễn Văn C có T, Đ, T, H và K đến chơi, thấy 01 bộ bài tú lơ khơ 52 quân để sẵn tại nhà C , nên cả 6 người cùng rủ nhau

đánh bạc được thua bằng tiền với hình thức đánh liêng. Trong khi đánh bạc có Phạm Phú D ngồi xem đánh bạc. Tổng số tiền dùng vào việc đánh bạc là 4.370.000 đ, trong đó số tiền sử dụng vào việc đánh bạc được xác định: C có 1.100.000 đ, T có 400.000đ, Đ có 500.000đ, T có 800.000đ, H có 400.000đ và K có 300.000đ; khi lực lượng Công an phát hiện mọi người vứt tiền xuống vị trí đánh bạc , không xác định được thắng thua nhưng đều xác định số tiền 3.770.000đ thu tại vị trí đánh bạc và số tiền 600.000đ cất trong người C là số tiền dùng đánh bạc. *Về hình thức đánh bạc*: Dùng bộ bài tú lơ khơ 52 quân chia cho mỗi người 3 quân bài, người nào thắng ván trước sẽ là người chia bài ván tiếp theo. Trước mỗi ván, mỗi người chơi đặt 10.000 đồng (*gọi là trống cửa)*, người chia được quyền "Tố" sau đó thứ tự lần lượt từng người (ngược kim đồng hồ) có quyền "Cân" (*tức là chấp nhận số tiền người tố trước đưa ra)* hoặc "tố" thêm (*tức là đặt tiền cao hơn người tố trước)* cho đến khi không còn ai "Tố" nữa thì những người "cân" mở bài để tính thắng thua , mức tiền tố không quá 50.000 đ, người nào được sáp 3 quân mỗi người chơi mất 50.000đ, người nào có bài liêng đồng hoa thì mỗi người chơi m ất 30.000đ. *Hình thức so bài như sau:* To nhất là sáp, sáp là ba quân bài có cùng số hoặc cùng ký hiệu (*ví dụ: ba quân 2 hoặc ba quân K;...)*, trong hàng sáp thì tính theo trật tự từ sáp 2 đến 10, J, Q ..A; sáp ba con A (át) là to nhất và sáp ba quân 2 là bé nhất; nếu không có sáp thì so liêng, liêng là ba quân bài liên tiếp nhau (*ví dụ: 3,4,5 hoặc J, Q, K..)*, trong liêng thì Q, K, A là to nhất; nếu có liêng giống nhau, thì so chất, ai có chất to hơn thì thắng (*chất được quy định từ to đến bé là: rô, cơ, bích, tép)*; nếu bài không có sáp, liêng, thì so tới ảnh, ảnh là ba quân bài có hình người, gồm các quân J, Q, K (*ví dụ:ảnh gồm hai con K, một con Q; hoặc hai con J, một con K)*, ảnh to nhất là hai con K, một con Q và cũng so theo chất từ to đến bé *(rô, cơ, bích, tép)*; cuối cùng, nếu bài không có sáp, liêng, ảnh thì so điểm, bài có điểm cao nhất thì thắng, cách tính điểm là cộng ba quân bài lại với nhau, 9 điểm là to nhất, 0 điểm là bé nhất; các con bài từ 10 đến K được tính là không điểm, A(*át)* được tính là 1 điểm, nếu cộng ba con bài lại được 10 đơn vị là 0 điểm, được 11 đơn vị tính là 1 điểm, nếu có cùng số điểm thì so chất của các con bài từ rô, cơ, bích, tép và A (*át)* rô là to nhất.

Tại bản án hình sự sơ thẩm số 31/2020/HS-ST ngày 06/5/2020, Tòa án nhân dân huyện K, tỉnh Hải Dương đã Quyết định tuyên bố Nguyễn Văn C phạm tội "Đánh bạc". Áp dụng khoản 1 và khoản 3 Điều 321; điểm s khoản 1 Điều 51 BLHS phạt Nguyễn Văn C 06 tháng tù, tính từ ngày thi hành án. Bản án còn tuyên về hình phạt bổ sung, xử lý vật chứng, án phí và quyền kháng cáo theo quy định.

Sau khi xét xử sơ thẩm, ngày 21/5/2020 Nguyễn Văn C kháng cáo xin hưởng án treo.

Tại phiên tòa, bị cáo giữ nguyên kháng cáo và bổ sung kháng cáo xin giảm hình phạt. Đại diện VKSND tỉnh Hải Dương tham gia phiên tòa phát biểu quan điểm: Đánh giá tính chất hành vi, các tình tiết giảm nhẹ và nhân thân bị cáo. Xét thấy tại giai đoạn phúc thẩm bị cáo không có thêm tình tiết giảm nhẹ mới, đề nghị Hội đồng xét xử không chấp nhận kháng cáo; do đã bị xử phạt hành chính về hành vi tương tự nên cũng không đủ điều kiện để được hưởng án treo, cần giữ nguyên bản án sơ thẩm. Bị cáo phải chịu án phí hình sự phúc thẩm theo quy định.

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 toà, Hội đồng xét xử nhận định như sau:

[1]. Về tố tụng: Giai đoạn sơ thẩm, các cơ quan tiến hành tố tụng đã thực hiện đúng và đầy đủ các quy định của Bộ luật Tố tụng hình sự (Viết tắt: BLTTHS) trong quá trình khởi tố, điều tra, truy tố và xét xử đối với các bị cáo.

[2] Về hành vi phạm tội: Bị cáo khai như đã khai tại phiên tòa sơ thẩm, phù hợp với biên bản phạm pháp quả tang, lời khai của các đối tượng tham gia đánh bạc khác và tài liệu, chứng cứ khác có trong hồ sơ vụ án. Nên có căn cứ kết luận: Khoảng 15 giờ ngày 01/02/2020, tại nhà ở của mình tại thôn L, xã D, huyện K, tỉnh Hải Dương, Nguyễn Văn C đã có hành vi đánh bạc trái phép được thua bằng tiền (đánh liêng) cùng với Phạm Gia T, Phạm Đình Đ, Phạm Đình T, Nguyễn Văn H và Quang Văn K. Khoảng 16 giờ 10 phút thì bị Công an huyện K phát hiện bắt quả tang. Số tiền các đối tượng sử dụng vào việc đánh bạc xác định là 4.370.000 đồng (dưới 5.000.000 đồng); nhưng do ngày 21/01/2020 C đã bị Chủ tịch UBND huyện G, tỉnh Hải Dương phạt hành chính về hành vi đánh bạc . Tính đến ngày 01/02/2020 bị cáo chưa được xóa tiền sự lại tiếp tục có hành vi đánh bạc. Theo quy định tại khoản 1 Điều 321 ghi " *Người nào đánh bạc trái phép dưới bất kỳ hình thức nào được thua bằng tiền hay hiện vật trị giá từ 5.000.000 đồng đến 50.000.000 đồng hoặc dưới 5.000.000 đồng nhưng đã bị xử phạt vi phạm hành chính về hành vi này ...chưa được xóa mà còn vi phạm thì bị phạt cải tạo không giam giữ đến 03 năm hoặc phạt tù từ 06 tháng đến 03 năm.*". Nên hành vi của Nguyễn Văn C đã cấu thành tội "Đánh bạc" theo khoản 1 Điều 321 Bộ luật hình sự. Tòa án nhân dân huyện K xét xử và quyết định hình phạt đối với bị cáo là có căn cứ, đúng pháp luật. Bị cáo không kháng cáo về tội danh và bản án không bị kháng nghị.

[3] Xét kháng cáo của bị cáo, Hội đồng xét xử thấy: Bị cáo không phải chịu tình tiết tăng nặng TNHS; giai đoạn điều tra, truy tố và tại phiên tòa đều thành khẩn khai báo là tình tiết giảm nhẹ quy định tại điểm s khoản 1 Điều 51 BLHS đã được Tòa án cấp sơ thẩm áp dụng cho bị cáo được hưởng. Khoản 1 Điều 321 BLHS có khung hình phạt từ 6 tháng đến ba năm là tội phạm ít nghiêm trọng, nên bị cáo được hưởng tình tiết giảm nhẹ "phạm tội lần đầu và thuộc trường hợp ít nghiêm trọng" theo điểm i khoản 1 Điều 51 BLHS. Tòa án cấp sơ thẩm không áp dụng cho bị cáo được hưởng tình tiết giảm nhẹ này là thiếu. Nên cấp phúc thẩm áp dụng thêm tình tiết giảm nhẹ này đối với bị cáo. Bị cáo có 02 tình tiết giảm nhẹ quy định tại khoản 1 Điều 51 BLHS nên HĐXX áp dụng quy định tại Điều 54 BLHS giảm hình phạt cho bị cáo dưới khung hình phạt của khoản 1 Điều 321 BLHS. Tuy nhiên khi phạm tội bị cáo đã bị xử phạt vi phạm hành chính về cùng 1 loại hành vi và thời gian xử lý vi phạm hành chính đến ngày phạm tội chưa quá 6 tháng. Đối chiếu với quy định tại Nghị quyết 02/2018/NQ-HĐTP ngày 15/5/2018 của TAND tối cao hướng dẫn áp dụng Điều 65 BLHS về án treo thì bị cáo không đủ điều kiện được hưởng án treo. Nên cần thiết phải cách ly bị cáo ra khỏi xã hội một thời gian mới có tác dụng răn đe bị cáo để trở thành công dân tốt, có ích cho xã hội cũng để thể hiện sự nghiêm minh của pháp luật.

Tại phiên tòa bị cáo trình bày, hiện bị cáo phải một mình trông 02 cháu nội 9 tuổi (sinh đôi) do bố mẹ cháu làm ăn xa (ở miền nam) cho về chơi; vợ bị cáo đã mất hiên không có người trông coi. Nên HĐXX xét thấy không cần thiết phải bắt bị cáo tại phiên tòa, để bị cáo tự nguyện đi thi hành án.

[4] Bị cáo kháng cáo được chấp nhận một phần nên 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 Hội đồng xét xử không xét.

Vì các lẽ trên;

QUYẾT ĐỊNH

Căn cứ điểm b khoản 1 Điều 355; 357 Bộ luật Tố tụng hình sự.

Sửa Bản án hình sự sơ thẩm số 31/2020/HS-ST ngày 06/5/2020, Tòa án nhân dân huyện K, tỉnh Hải Dương về hình phạt đối với bị cáo Nguyễn Văn C.

Áp dụng Khoản 1 Điều 321; điểm i, s khoản 1 Điều 51; Điều 38 và 54 Bộ luật Hình sự; Nghị quyết số 326/2016/QH14 ngày 30/12/2016 quy định về án phí, lệ phí tòa án: Phạt Nguyễn Văn C 03 (ba) tháng tù, thời hạn tù tính từ ngày thi hành án.

Về án phí: Bị cáo C không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

Các quyết định khác của bản án sơ thẩm không có kháng cáo, kháng nghị đã có hiệu lực kể từ ngày hết thời hạn kháng cáo, kháng nghị.

Bản án phúc thẩm có hiệu lực pháp luật kể từ ngày tuyên án (30/7/2020).

Nơi nhận:
- VKSND tỉnh Hải Dương;
- VKSND huyện K;
- Sở Tư pháp tỉnh Hải Dương;
- TAND huyện K;
- Cơ quan CSĐT- Công an huyện K;
- Chi cục Thi hành án hình sự, Công an huyện K;
- Chi cục Thi hành án dân sự huyện K;
- Bị cáo;
- Lưu hồ sơ, Lưu Tòa.

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

(Đã ký)

Nguyễn Mạnh Cường