TOÀ ÁN NHÂN DÂN **TỈNH ĐẮK NÔNG**	**CỘNG HOÀ XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM** **Độc lập – Tự do – Hạnh phúc**

Bản án số: 66/2018/HS-PT
Ngày 30 – 8 - 2018

NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HOÀ XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM
TOÀ ÁN NHÂN DÂN TỈNH ĐẮK NÔNG

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

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Ông Ngô Đức Thọ

Các Thẩm phán tham gia: Ông Nguyễn Tài Sử và ông Lê Quốc Hương

***- Thư ký phiên tòa*:** Bà Hoàng Thị Thanh Nga - Thư ký Tòa án nhân dân tỉnh Đắk Nông.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đắk Nông tham gia phiên toà: Bà Lê Thị Tố Quyên – Kiểm sát viên.

Ngày 30 tháng 8 năm 2018, tại trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Đắk Nông mở phiên toà xét xử công khai vụ án hình sự phúc thẩm thụ lý số: 69/2018/TLPT-HS ngày 12 tháng 7 năm 2018 đối với bị cáo Đào Văn M và đồng phạm, do có kháng cáo của các bị cáo đối với bản án hình sự sơ thẩm số 32/2018/HS-ST ngày 06/6/2018 của Tòa án nhân dân huyện Đắk Song, tỉnh Đăk Nông.

Các bị cáo có kháng cáo:

1. **Đào Văn M,** sinh ngày 10 tháng 8 năm 1974 tại tỉnh N; nơi cư trú: Thôn K, xã N, huyện S, tỉnh Đắk Nông; nghề nghiệp: Làm nông; trình độ học vấn: 7/12; giới tính: Nam; con ông Đào Văn H và bà Nguyễn Thị K (đều đã chết); có vợ là Trần Thị C, sinh năm 1978 và 02 con (con lớn sinh năm 2000, con nhỏ sinh năm 2005); nhân thân: Tại bản án số 07/2007/HSST ngày 31/10/2007 của Tòa án nhân dân huyện Đắk Song xử phạt 03 năm tù cho hưởng án treo về tội "Đánh bạc"; tại bản án số 417/2008/HSPT ngày 18/6/2008 của Tòa án nhân dân Tối cao tại Đà Nẵng xử phạt 01 năm tù về tội "Đánh bạc"; bị cáo chấp hành hình phạt đến ngày 17/01/2009 được đặc xá; bị bắt tạm giữ từ ngày 16/01/2018 đến ngày 22/01/2018 - Có mặt.

2. **Hồ Hữu V,** sinh ngày 10 tháng 02 năm 1972 tại tỉnh N; nơi cư trú: Thôn K, xã N, huyện S, tỉnh Đắk Nông; nghề nghiệp: Làm nông; trình độ học vấn: 05/12; giới tính: Nam; tôn giáo: Thiên chúa giáo; con ông Hồ Hữu L, sinh năm 1944 và bà Trần Thị N (đã chết); có vợ là Trần Thị T, sinh năm 1972 và 02 con (con lớn sinh năm 1998, con nhỏ sinh năm 2012); nhân thân: Tại bản án số 33/2014/HSST ngày 11/9/2014 của Tòa án nhân dân huyện Đắk Song xử phạt

04 tháng tù về tội "Đánh bạc"; ngày 20/02/2015 chấp hành xong hình phạt; bị bắt tạm giữ từ ngày 16/01/2018 đến ngày 22/01/2018 - Có mặt.

3. **Phan Văn B**, sinh ngày 09 tháng 9 năm 1973 tại tỉnh N; nơi cư trú: Thôn K5, xã N, huyện S, tỉnh Đắk Nông; nghề nghiệp: Làm nông; trình độ học vấn: 06/12; giới tính: Nam; tôn giáo: Thiên chúa giáo; con ông Phan Văn N (đã chết) và bà Trần Thị B, sinh năm 1953; có vợ là Trần Thị T, sinh năm 1976 và 04 con (lớn nhất sinh năm 1998, nhỏ nhất sinh năm 2012); nhân thân: Ngày 03/02/2010 bị Tòa án nhân dân huyện Đắk Song xử phạt 01 năm tù cho hưởng án treo về tội "Đánh bạc"; tiền án: Tại bản án số 44/2014/HSST ngày 25/11/2014 của Tòa án nhân dân huyện Đắk Song xử phạt 02 năm 06 tháng tù về tội "Mua bán trái phép chất ma túy"; ngày 29/4/2016 chấp hành xong hình phạt tù; tại ngoại - Có mặt.

Ngoài ra vụ án còn có bị cáo Nguyễn Đức C không có kháng cáo, không bị kháng nghị.

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 20 giờ ngày 15/01/2018, sau khi ăn cơm, uống rượu tại nhà Đào Văn M, M rủ Hồ Hữu V, Nguyễn Đức C và Phan Văn B đến nhà Ngô Đình N (em họ ngoại của M) ở gần nhà M tại thôn K, xã N, huyện S, tỉnh Đắk Nông để chơi bài, tất cả đồng ý. V và C đi bộ đến nhà N trước, còn M đi mua 02 cây bài (20 bộ bài tú lơ khơ 52 lá) và nước uống rồi cùng B đi xe máy lên sau. Do nhà N đóng cửa nên M, V, C, B sang nhà Nguyễn Văn G (là anh cọc chèo của N, nhà ở sát nhà N). Lúc này N vừa về tới nơi, thấy vậy cũng sang nhà Nguyễn Văn G.

Khi tới nhà G, do có quan hệ họ hàng và thường xuyên qua lại (Vợ của G là em họ của M và là chị gái vợ N) nên M, N, V, C, Bkhông báo cho vợ chồng G mà đi thẳng vào phòng ngủ thứ hai, ngồi chơi bài. Lúc này, G đang say rượu, nằm ngủ trong phòng thứ nhất, còn vợ G là Nguyễn Thị D cùng 02 con nhỏ xem ti vi ở phòng ngủ thứ ba. Do nghĩ có chồng ở ngoài cùng khách nên D không qua phòng, không biết các bị cáo đánh bạc.

Trước khi đánh bạc, tất cả thống nhất chơi bài liêng và mỗi người phải trình ra 10.000.000 đồng để đánh. Tuy nhiên do không ai kiểm tra ai nên không rõ số tiền của từng người. Thời điểm này B có khoảng 7.500.000 đồng, V có 27.000.000 đồng. Do trước khi đánh bài, M đã gọi điện cho Trần Văn L yêu cầu trả số nợ 10.000.000 đồng nhưng L chưa mang tiền đến nên M vay của V 20.000.000 đồng và cho C vay lại 10.000.000 đồng (C không đem theo tiền). Quá trình đánh bạc, M vay thêm của V 10.000.000 đồng, khi L mang tiền đến thì M đã trả lại cho V 10.000.000 đồng. C bị thua nên vay tiếp của M 10.000.000 đồng.

Khoảng 21 giờ, do thua hết tiền nên C đi về nhà, còn M, V, B tiếp tục chơi. Đến 22 giờ 30 phút cùng ngày, lực lượng Công an huyện Đăk Song đến kiểm tra, thu giữ tổng số tiền 44.500.000 đồng và một số tài sản khác (Tài sản khác này đã trả lại cho gia đình anh G và anh N do không liên quan đến vụ án).

Bản án hình sự sơ thẩm số 32/2018/HS-ST ngày 06/6/2018 của Tòa án nhân dân huyện Đắk Song đã quyết định:

Tuyên bố các bị cáo Đào Văn M, Hồ Hữu V, Phan Văn B, Nguyễn Đức C phạm tội "Đánh bạc" theo khoản 1 Điều 321 Bộ luật Hình sự.

Áp dụng khoản 1 Điều 321; điểm s khoản 1 Điều 51 Bộ luật Hình sự: Xử phạt bị cáo Đào Văn M 01 (một) năm tù; xử phạt bị cáo Hồ Hữu V 10 (mười) tháng tù; áp dụng thêm điểm h khoản 1 Điều 52 Bộ luật Hình sự xử phạt bị cáo Phan Văn B 01 (một) năm tù; áp dụng thêm điểm i, r khoản 1 Điều 51 Bộ luật Hình sự xử phạt bị cáo Nguyễn Đức C 09 (chín) tháng tù cho hưởng án treo. Phạt bổ sung các bị cáo Đào Văn M, Hồ Hữu V, Phan Văn B mỗi bị cáo 10.000.000đ.

Ngoài ra, Tòa án cấp sơ thẩm còn quyết định về vật chứng, án phí và thông báo quyền kháng cáo.

Ngày 11/6/2018, các bị cáo Đào Văn M, Hồ Hữu V và Phan Văn B kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt.

Tại phiên tòa phúc thẩm, các bị cáo thừa nhận Tòa án nhân dân huyện Đăk Song xử phạt các bị cáo về tội *"Đánh bạc"* theo khoản 1 Điều 321 của Bộ luật Hình sự là đúng, không oan.

Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đắk Nông sau khi phân tích các tình tiết của vụ án, đề nghị Hội đồng xét xử căn cứ điểm a, b khoản 1 Điều 355; Điều 356; điểm c khoản 1 Điều 357 của Bộ luật tố tụng hình sự:

Chấp nhận kháng cáo của bị cáo Đào Văn M và Phan Văn B, sửa một phần bản án sơ thẩm. Áp dụng khoản 1 Điều 321; điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51 Bộ luật Hình sự xử phạt bị cáo Đào Văn M từ 09 đến 10 tháng tù; Áp dụng thêm điểm h khoản 1 Điều 52 Bộ luật Hình sự xử phạt bị cáo Phan Văn B từ 09 đến 10 tháng tù.

Không chấp nhận kháng cáo của bị cáo Hồ Hữu V, giữ nguyên bản án sơ thẩm. Áp dụng khoản 1 Điều 321; điểm s khoản 1 Điều 51 Bộ luật Hình sự xử phạt bị cáo Hồ Hữu V 10 (mười) tháng tù.

Các bị cáo không có ý kiến bào chữa, tranh luận, chỉ đề nghị Hội đồng xét xử giảm nhẹ hình phạt cho các bị cáo.

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]. Vào khoảng 20 giờ 30 phút đến 22 giờ 30 phút ngày 15/01/2018, tại nhà Nguyễn Văn G thuộc thôn K, xã N, huyện S, tỉnh Đăk Nông, các bị cáo Đào Văn M, Hồ Hữu V, Phan Văn B và Nguyễn Đức C đã có hành vi chơi bài liêng được thua bằng tiền với tổng số tiền sử dụng là 44.500.000 đồng. Do đó, bản án hình sự sơ thẩm số 32/2018/HS-ST ngày 06/6/2018 của Tòa án nhân dân huyện Đắk Song kết án các bị cáo phạm tội "*Đánh bạc*" theo khoản 1 Điều 321 của Bộ luật hình sự là có căn cứ, đúng pháp luật.

[2]. Xét kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt của các bị cáo, HĐXX xét thấy:

Mức hình phạt Tòa án nhân dân huyện Đắk Song xử phạt các bị cáo là tương xứng, phù hợp với tính chất, mức độ vi phạm của các bị cáo. Tuy nhiên, trong giai đoạn chuẩn bị xét xử phúc thẩm, bị cáo Đào Văn M và bị cáo Phan Văn B cung cấp thêm "Đơn xin giảm nhẹ hình phạt" có xác nhận của chính quyền địa phương nơi các bị cáo cư trú. Nội dung đơn trình bày hoàn cảnh gia đình khó khăn, các con còn nhỏ, vợ thường xuyên đau ốm; bị cáo B đang nuôi mẹ già. Do có thêm tình tiết mới này nên HĐXX xét thấy cần mở rộng lượng khoan hồng, nhân đạo của pháp luật Nhà nước ta để chấp nhận kháng cáo và giảm hình phạt cho các bị cáo. Riêng bị cáo Hồ Hữu V do không có tình tiết mới nên HĐXX không có căn cứ để xem xét, vì vậy, cần giữ nguyên mức hình phạt đối với bị cáo V. Chấp nhận đề nghị của đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đắk Nông.

[3]. Về án phí: Do kháng cáo được chấp nhận nên bị cáo Đào Văn M và Phan Văn B không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm; do kháng cáo không được chấp nhận nên bị cáo Hồ Hữu V phải chịu án phí hình sự phúc thẩm là 200.000 đồng.

[4]. Đối với 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.

Vì các lẽ trên,

Căn cứ điểm a, b khoản 1 Điều 355; Điều 356; điểm c khoản 1 Điều 357 của Bộ luật tố tụng hình sự,

QUYẾT ĐỊNH:

1. Chấp nhận kháng cáo của bị cáo Đào Văn M và Phan Văn B, sửa một phần bản án sơ thẩm.

1.1. Áp dụng khoản 1 Điều 321; điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51 Bộ luật Hình sự: Xử phạt bị cáo Đào Văn M 09 (chín) tháng tù, thời hạn chấp hành hình phạt tù tính từ ngày bắt thi hành án, được trừ thời gian tạm giữ từ ngày 16/01/2018 đến ngày 22/01/2018.

1.2. Áp dụng khoản 1 Điều 321; điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51; điểm h khoản 1 Điều 52 Bộ luật Hình sự: Xử phạt bị cáo Phan Văn B 09 (chín) tháng tù, thời hạn chấp hành hình phạt tù tính từ ngày bắt thi hành án.

2. Không chấp nhận kháng cáo của bị cáo Hồ Hữu V, giữ nguyên bản án sơ thẩm.

Áp dụng khoản 1 Điều 321; điểm s khoản 1 Điều 51 Bộ luật Hình sự: Xử phạt bị cáo Hồ Hữu V 10 (mười) tháng tù, thời hạn chấp hành hình phạt tù tính từ ngày bắt thi hành án, được trừ thời tạm giữ từ ngày 16/01/2018 đến ngày 22/01/2018.

3. Bị cáo Hồ Hữu V phải chịu 200.000đ 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 thời hạn kháng cáo, kháng nghị.

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

Nơi nhận:
- TAND cấp cao tại Tp. HCM;
- VKSND tỉnh Đắk Nông;
- Sở Tư pháp tỉnh Đắk Nông;
- Phòng HSNVCS - CA tỉnh Đắk Nông;
- CQ.CSĐT - CA tỉnh Đắk Nông;
- TAND huyện Đăk Song;
- VKSND huyện Đăk Song;
- Chi cục THADS huyện Đăk Song;
- CA huyện Đăk Song;
- Các bị cáo;
- Lưu: Tổ HCTP, HS.

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

(Đã ký)

Ngô Đức Thọ