

**TÒA ÁN NHÂN DÂN
TỈNH HÀ GIANG**

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

Bản án số: 09/2018/HS-PT

Ngày 19/4/2018

**NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM
TÒA ÁN NHÂN DÂN TỈNH HÀ GIANG**

Thành phần Hội đồng xét xử phúc thẩm gồm có:

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Ông Mai Văn Hùng.

Các Thẩm phán: Ông Trương Huy Huân

Bà Nguyễn Thị Xuân.

Thư ký phiên tòa: Ông Nguyễn Văn Phúc - Thẩm tra viên.

Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Hà Giang tham gia phiên tòa:
Ông Lục Chí Cường - Kiểm sát viên.

Ngày 19 tháng 4 năm 2018 tại trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Hà Giang xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự phúc thẩm thụ lý số 08/2018/TLPT-HS ngày 06/3/2018 đối với bị cáo: Hoàng Văn L do có kháng cáo của bị cáo Hoàng Văn L đối với Bản án hình sự sơ thẩm số 04/2018/HS-ST ngày 29/01/2018 của Tòa án nhân dân huyện Quang Bình, tỉnh Hà Giang.

- *Bị cáo có kháng cáo:* Hoàng Văn L sinh ngày 29/4/1977, tại xã X, huyện Quang Bình, tỉnh Hà Giang. Nơi cư trú: Thôn X, xã X, huyện Quang Bình, tỉnh Hà Giang; nghề nghiệp: Làm ruộng; trình độ văn hóa: Lớp 12/12; dân tộc: Tày; giới tính: Nam; tôn giáo: Không; quốc tịch: Việt Nam; con ông Hoàng Văn K (đã chết) và bà Hoàng Thị H; có vợ là Hoàng Thị K và 02 con, lớn 15 tuổi, nhỏ 8 tuổi; tiền án, tiền sự: Không; nhân thân: Ngày 23/9/2013 bị Tòa án nhân dân huyện Quang Bình, tỉnh Hà Giang xử phạt 05 tháng tù về tội Đánh bạc, đã được xóa án tích; bị bắt, tạm giam từ ngày 01/11/2017 đến ngày 20/11/2017; bị cáo tại ngoại, 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 13 giờ ngày 27/4/2017, Hoàng Văn T, Lý Văn P đến lán cam của Hoàng Văn L để trả nợ cho L, một lúc sau thì thấy Nguyễn Văn T, Vũ Duy T, Đặng Văn T, Lùng Văn Q, Lùng Văn C lần lượt đến lán của L chơi. Q hỏi vay tiền của L để mua phân bón nhưng L không cho vay nên Q đã nhờ Lùng A L là người đang có mặt ở đó vay hộ tiền, Lùng A L đòi tiền công làm thuê cho L và được L đưa cho 1.000.000 đồng, sau đó Lùng A L cho Q vay rồi Lùng A L ra về. Lùng Văn Q ở lại một lúc thì nảy sinh ý định đánh bạc, Q hỏi “có ai đánh bạc không” rồi Q xuống bếp dùng dao cắt 4 quân bài bằng tre có kích thước 01 x 1,2 cm, một mặt hơi khò đen, một

mặt để trắng tự nhiên sau đó lấy bát đĩa trong lán đặt lên chiếc chiếu ở giữa nhà rồi nói “thằng nào thích chơi thì nhảy vào đây”, Hoàng Văn L ngồi cầm bát đĩa xóc cái đánh bạc với Q, sau đó Vũ Duy T, Lý Văn P, Lùng Văn C, Đặng Văn T, Nguyễn Văn T, Hoàng Văn T, Lùng Văn T lần lượt cùng tham gia đánh bạc.

Hành vi đánh bạc bằng hình thức xóc đĩa do một người cầm cái đặt 4 quân bài làm bằng tre lên đĩa, đẩy một chiếc bát sứ lên, khi người cầm cái xóc xong thì những người chơi bắt đầu đặt cược tiền. Phía bên phải người xóc cái quy định là cửa chắn, bên trái là cửa lẻ, khi người chơi đặt cược tiền xong thì người cầm cái mở bát, nếu thấy có 4 quân đen, 4 quân trắng hoặc 2 quân đen, 2 quân trắng là cửa chắn, còn 1 quân trắng, 3 quân đen hoặc 3 quân trắng, 1 quân đen là cửa lẻ. Số tiền đánh từng ván do người chơi tự thỏa thuận với nhau nhưng từ 10.000 đồng trở lên và số tiền người chơi đặt cửa thắng được trả tương ứng với số tiền đã đặt cược. Hoàng Văn L là người vừa cầm cái xóc đĩa cho những con bạc khác đánh với nhau đồng thời cũng tham gia đánh bạc. Trong quá trình đánh bạc thì Hoàng Văn T bị thua hết tiền ra về, Lùng Văn T thua hết tiền xin Lùng Văn Q cho 100.000 đồng rồi ra về, Nguyễn Văn T đánh thua hai ván thì không chơi nữa, Lùng Văn C, Đặng Văn T, Lý Văn P đánh thua hết tiền nhưng vẫn ở lại lán. Còn lại Hoàng Văn L, Lùng Văn Q, Vũ Duy T tiếp tục đánh bạc đến 16 giờ 25 phút cùng ngày thì bị Công an huyện Quang Bình phát hiện bắt quả tang, thu giữ trên chiếu bạc số tiền 3.400.000 đồng, thu giữ trên người Vũ Duy T số tiền 3.900.000 đồng.

Quá trình điều tra chứng minh được tổng số tiền Đặng Văn T, Vũ Duy T, Lùng Văn Q, Lùng Văn C, Nguyễn Văn T, Hoàng Văn T, Hoàng Văn L, Lùng Văn T, Lý Văn P dùng để đánh bạc ngày 27/4/2017 là 7.550.000 đồng, bao gồm 3.400.000 đồng thu tại chiếu bạc, 3.900.000 đồng thu giữ trên người của Vũ Duy T, 100.000 đồng Lùng Văn Q lấy từ tiền đánh bạc cho Lùng Văn T, 150.000 đồng Nguyễn Văn T cầm theo lúc chạy trốn đã tiêu hết.

Hoàng Văn L mang theo số tiền 1.600.000 đồng, trả nợ cho Lùng Văn L 1.000.000 đồng, dùng đánh bạc 600.000 đồng, quá trình đánh bị thua, khi bắt quả tang L đã bỏ hết số tiền trên tay xuống chiếu bạc để chạy trốn.

Hành vi đánh bạc của Đặng Văn T, Vũ Duy T, Lùng Văn Q, Lùng Văn C, Nguyễn Văn T, Hoàng Văn T đã bị Toà án nhân dân huyện Quang Bình, tỉnh Hà Giang đưa ra xét xử, tại Bản án số 06/2017/HSST ngày 22/9/2017. Số tiền dùng để đánh bạc đã xử lý trong vụ án này là 7.450.000 đồng, còn lại 100.000 đồng Lùng Văn T mang theo.

Khi phạm tội Hoàng Văn L, Lùng Văn T, Lý Văn P bỏ trốn đi làm ăn ở địa phương khác, không rõ địa chỉ, cơ quan điều tra đã tách ra để xử lý sau. Ngày 01/11/2017 Hoàng Văn L đến Công an huyện Quang Bình đầu thú.

Về vật chứng: Cơ quan điều tra tách số vật chứng để xử lý trong vụ án này gồm 01 máy dạng bộ đàm nhãn hiệu KENWOOD cũ được thu giữ tại khu vực lán cam, 01 chiếc chiếu nhựa cũ, rách của bị cáo dùng để ngồi đánh bạc.

Tại Bản án sơ thẩm số 04/2018/HS-ST ngày 29/01/2018 của Tòa án nhân dân huyện Quang Bình, tỉnh Hà Giang quyết định:

Về tội danh: Tuyên bố bị cáo Hoàng Văn L phạm tội Đánh bạc.

Về hình phạt: Căn cứ khoản 1 Điều 248, điểm p khoản 1, khoản 2 Điều 46 Bộ luật Hình sự năm 1999; khoản 3 Điều 7, khoản 1 Điều 321, khoản 2 Điều 51 Bộ luật Hình sự năm 2015 và Nghị quyết số 41/2017/QH14, xử phạt bị cáo Hoàng Văn L 05 (năm) tháng tù. Thời hạn chấp hành hình phạt tù tính từ ngày bị bắt đi thi hành án và được trừ thời gian tạm giam là 20 ngày (từ ngày 01/11/2017 đến ngày 20/11/2017).

Ngoài ra cấp sơ thẩm còn quyết định về xử lý vật chứng của vụ án, về án phí, về quyền kháng cáo của bị cáo

Ngày 06/02/2018 bị cáo Hoàng Văn L có đơn kháng cáo với nội dung: Xin được hưởng án treo hoặc phạt tiền.

Tại phiên tòa bị cáo Hoàng Văn L thay đổi nội dung kháng cáo, bị cáo xin được hưởng án treo.

Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Hà Giang sau khi phân tích các tình tiết nội dung vụ án, đề nghị HĐXX: Không chấp nhận kháng cáo của bị cáo Hoàng Văn L, giữ nguyên các quyết định của bản án hình sự sơ thẩm của Tòa án nhân dân huyện Quang Bình.

NHẬN ĐỊNH CỦA HỘI ĐỒNG XÉT XỬ:

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]. Tại phiên tòa bị cáo Hoàng Văn L khai nhận hành vi phạm tội như Tòa án cấp sơ thẩm đã nhận định và kết tội bị cáo.

Căn cứ kết quả tranh tụng tại phiên tòa, Hội đồng xét xử thấy rằng: Ngày 27/4/2017 bị cáo Hoàng Văn L đã có hành vi đánh bạc với các đối tượng Đặng Văn T, Vũ Duy T, Lùng Văn Q, Lùng Văn C, Nguyễn Văn T, Hoàng Văn T, Lùng Văn T và Lý Văn P với số tiền dùng để đánh bạc là 7.550.000 đồng. Như vậy Tòa án cấp sơ thẩm xử phạt bị cáo Hoàng Văn L 05 tháng tù về tội đánh bạc là có căn cứ, đúng người, đúng tội, không oan.

[2]. Xét kháng cáo của bị cáo, Hội đồng xét xử thấy rằng:

- Tại phiên tòa bị cáo Hoàng Văn L thay đổi nội dung kháng cáo, chỉ đề nghị được hưởng án treo, nên Hội đồng xét xử chỉ xem xét nội dung bị cáo xin được hưởng án treo;

- Tòa án cấp sơ thẩm xác định bị cáo có nhân thân xấu nên không cho bị cáo hưởng án treo là chưa chính xác, bởi lẽ:

+ Ngày 23/9/2013 bị cáo Hoàng Văn L bị Tòa án nhân dân huyện Quang Bình, tỉnh Hà Giang xử phạt 05 tháng tù thời hạn tù tính từ ngày 01/5/2013 và phải chịu 200.000 đồng án phí hình sự sơ thẩm về tội đánh bạc. Như vậy, đến ngày 01/10/2013

bị cáo Hoàng Văn L chấp hành xong hình phạt tù. Theo biên lai thu tiền nộp NSNN (bút lục số 53) thì ngày 19/11/2013 bị cáo Hoàng Văn L đã nộp 200.000 đồng án phí hình sự sơ thẩm.

Theo quy định tại khoản 2 Điều 70 BLHS năm 2015 thì: *Người bị kết án đương nhiên được xóa án tích, nếu từ khi chấp hành xong hình phạt chính hoặc hết thời gian thử thách của án treo, người đó đã chấp hành xong hình phạt bổ sung, các quyết định khác của bản án và không thực hiện hành vi phạm tội mới trong thời hạn sau đây:*

a) ...;

b) 02 năm trong trường hợp bị phạt tù đến 05 năm;

Theo quy định tại khoản 2 Điều 70 BLHS năm 2015 thì đến ngày 01/10/2015 bị cáo Hoàng Văn L đương nhiên được xóa án tích.

Quy định tại khoản 2 Điều 70 BLHS năm 2015 là quy định có lợi cho người phạm tội và được quy định tại khoản 3 Điều 7 BLHS năm 2015 nhưng chưa được Tòa án cấp sơ thẩm xem xét áp dụng đối với bị cáo Hoàng Văn L. Vì vậy Tòa án cấp phúc thẩm cần áp dụng để xác định nhân thân của bị cáo Hoàng Văn L.

Theo quy định tại Điều 2 Nghị quyết số 01 ngày 06/11/2013 của Hội đồng thẩm phán Tòa án nhân dân Tối cao hướng dẫn áp dụng Điều 60 của BLHS về án treo quy định:

1. Chỉ cho người bị xử phạt tù hưởng án treo khi có đủ các điều kiện sau đây:

a) Bị xử phạt tù không quá 3 năm về tội ít nghiêm trọng, ...;

b) Có nhân thân tốt.... Chỉ có thể xem xét cho hưởng án treo khi thuộc một trong các trường hợp sau:

b1) ...

b2) Người bị kết án đến 3 năm tù về tội cố ý mà thời gian được xóa án tích tính đến ngày phạm tội lần này đã quá 1 năm;

Trong vụ án bị cáo Hoàng Văn L đương nhiên được xóa án tích từ ngày 01/10/2015, đến ngày 27/4/2017 bị cáo phạm tội đánh bạc. Như vậy tính đến ngày phạm tội bị cáo đã được xóa án tích quá 1 năm, do đó căn cứ Nghị quyết của Hội đồng thẩm phán Tòa án nhân dân Tối cao thì bị cáo Hoàng Văn L phạm tội không thuộc trường hợp có nhân thân xấu nên có thể xem xét để cho hưởng án treo.

+ Ngày 27/4/2017 bị cáo Hoàng Văn L có hành vi đánh bạc, khi bị Cơ quan Công an phát hiện, lập biên bản, lợi dụng sơ hở bị cáo đã bỏ trốn và bị truy nã. Tuy nhiên ngày 01/11/2017 bị cáo Hoàng Văn L đã đến Cơ quan công an đầu thú. Quá trình điều tra, truy tố xét xử bị cáo thành khẩn khai báo; bị cáo có nơi cư trú cụ thể, rõ ràng; bị cáo không có tình tiết tăng nặng trách nhiệm hình sự và có khả năng tự cải tạo.

Từ phân tích trên thấy rằng cần chấp nhận kháng cáo của bị cáo và cho bị cáo được hưởng án treo để bị cáo thấy được sự khoan hồng của pháp luật mà phần đầu tư cải tạo thành công dân có ích cho xã hội.

[3]. Do kháng cáo của bị cáo được chấp nhận nên bị cáo không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH:

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

Về tội danh: Tuyên bố bị cáo Hoàng Văn L phạm tội Đánh bạc.

Về hình phạt: Áp dụng khoản 1 Điều 248, điểm p khoản 1, khoản 2 Điều 46, điểm b khoản 2 Điều 64 và Điều 60 của Bộ luật Hình sự năm 1999; Nghị quyết số 41/2017/QH14 ngày 20/6/2017 của Quốc hội, khoản 3 Điều 7, khoản 1 Điều 321, khoản 2 Điều 51, điểm b khoản 2 Điều 70 và Điều 65 của Bộ luật Hình sự năm 2015. Xử phạt bị cáo Hoàng Văn L 05 (năm) tháng tù nhưng cho hưởng án treo, thời gian thử thách 12 tháng. Thời hạn thử thách tính từ ngày tuyên án phúc thẩm (Ngày 19/4/2018).

Giao bị cáo Hoàng Văn L cho Ủy ban nhân dân xã X, huyện Quang Bình, tỉnh Hà Giang giám sát, giáo dục bị cáo trong thời gian thử thách. Trường hợp người được hưởng án treo thay đổi nơi cư trú thì thực hiện theo quy định tại khoản 2 Điều 69 của Luật thi hành án hình sự.

Áp dụng Điều 136 của BLTTHS, điểm h khoản 2 Điều 23 Nghị quyết số 326 ngày 30/12/2016 của Ủy ban thường vụ Quốc hội, bị cáo Hoàng Văn L không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

Các quyết định khác của bản án hình sự sơ thẩm không có kháng cáo, không bị kháng nghị có hiệu lực pháp luật kể từ ngày hết hạn kháng cáo, kháng nghị.

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

Nơi nhận:

- Bị cáo;
- VKSND tỉnh Hà Giang;
- Công an, Tòa án; VKS H. Quang Bình;
- Chi cục THA DS H. Quang Bình;
- Sở Tư pháp;
- Lưu HS.

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

Mai Văn Hùng