TÒA ÁN NHÂN DÂN **TỈNH QUẢNG BÌNH**	**CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM** **Độc lập - Tự do - hạnh phúc**

Bản án số: 72/2023/HS-PT
Ngày 14 - 8- 2023

NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM

TÒA ÁN NHÂN DÂN TỈNH QUẢNG BÌNH

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

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Ông Nguyễn Thái Sơn

Các Thẩm phán: Ông Võ Bá Lưu và bà Từ Thị Hải Dương

- Thư ký phiên tòa: Ông Nguyễn Vĩnh Thành - Thư ký Tòa án nhân dân tỉnh Quảng Bình

- Đại diện Viện Kiểm sát nhân dân tỉnh Quảng Bình tham gia phiên tòa: Bà Nguyễn Thị Bích Đào - Kiểm sát viên.

Trong ngày 14 tháng 8 năm 2023, tại Trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Quảng Bình xét xử công khai vụ án hình sự phúc thẩm thụ lý số: 55/2023/TLPT-HS ngày 03 tháng 7 năm 2023 đối với bị cáo Đỗ Anh Q do có kháng cáo của bị cáo, đối với Bản án hình sự sơ thẩm số: 27/2023/HS-ST ngày 24 tháng 5 năm 2023 của Tòa án nhân dân huyện Lệ Thủy, tỉnh Quảng Bình.

Bị cáo có kháng cáo: Đỗ Anh Q, sinh ngày 20 tháng 3 năm 1979 tại huyện L, tỉnh Quảng Bình; nơi cư trú: Thôn T, xã T, huyện L, tỉnh Quảng Bình; Nghề nghiệp: Lao động tự do; Trình độ học vấn: Lớp 12/12; Dân tộc: Kinh; Giới tính: Nam; Tôn giáo: không; Quốc tịch: Việt Nam; bị cáo là Đảng viên Đ1 đã bị đình chỉ sinh hoạt Đảng theo Quyết định đình chỉ sinh hoạt Đảng số 71- QĐ/UBKTHU ngày 21/4/2023 của Ủy ban kiểm tra Huyện ủy Lệ Thủy; con ông Đỗ Văn Q1, sinh năm 1955 và bà Đỗ Thị Đ, sinh năm 1958; vợ: Đinh Thị M, sinh năm 1986 và có 02 con, lớn nhất sinh năm 2014, nhỏ nhất sinh năm 2019; tiền sự: Không; tiền án: có 01 tiền án: Ngày 20/01/2022 bị Tòa án nhân dân huyện Lệ Thủy, tỉnh Quảng Bình xử phạt tiền 30.000.000 đồng về tội Đánh bạc đã thi hành xong vào ngày 13/7/2022; Bị cáo không bị tạm giam giữ ngày nào; Bị cáo bị áp dụng biện pháp cấm đi khỏi nơi cư trú, có mặt tại phiên tòa.

Vụ án còn có những người tham gia tố tụng khác nhưng không có kháng cáo, không bị kháng nghị nên Tòa án không triệu tập tham gia phiên tòa phúc thẩm.

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:

Vào khoảng 8 giờ 30 phút ngày 09/12/2022, Đỗ Anh Q, Đỗ Văn D, Võ Thanh T và Hoàng Minh H, đều trú tại xã T, huyện L, tỉnh Quảng Bình uống cà phê tại quán cà phê Bé H1 của chị Phan Thị H2 ở thôn G, xã T, huyện L, tỉnh Quảng Bình sau đó cả bốn người rủ nhau đánh bạc dưới hình thức đánh bài phỏm ăn tiền.

Cách thức đánh và tính thắng thua như sau:

"Phỏm" là 03 hoặc 04 quân bài cùng số điểm hoặc 03 đến 09 quân bài cùng chất liên tiếp nhau. "Ù" là 09 quân bài cùng chất liên tiếp nhau (tạo thành phỏm); hoặc 06 quân bài cùng chất liên tiếp nhau và 03 quân bài cùng số điểm hoặc 06 quân bài cùng chất liên tiếp nhau và 03 quân bài cùng chất liên tiếp nhau hoặc 05 quân bài cùng chất liên tiếp nhau và 04 quân bài cùng số điểm hoặc 05 quân bài cùng chất liên tiếp nhau và 04 quân bài cùng chất liên tiếp nhau (tạo thành 02 phỏm); hoặc có 03 phỏm nếu cứ 03 quân bài cùng chất liên tiếp nhau hoặc cùng số điểm tạo thành 01 phỏm, người chơi có bài "Ù" thắng ba người còn lại mỗi người 100.000 đồng. "Ù đền" là 03 quân bài người chơi đánh bị người chơi kế tiếp ăn tạo thành 03 phỏm, người chơi có 03 phỏm "Ù đền" thắng người đánh 03 lá bài trước đó 300.000 đồng. "Chủ" là 01 quân bài được bốc ngẫu nhiên từ trong bộ bài khác rồi lật ngửa để những người chơi biết, trong quá trình đánh, người chơi nào có 02, 03 hoặc 04 "Chủ" thì thắng những người chơi còn lại không có chủ, mỗi "Chủ" số tiền 80.000 đồng. Khi người chơi trước đánh 01 quân bài, nếu người chơi tiếp theo ăn quân bài đó để tạo thành phỏm gọi là "Gà" thì người đánh lá bài đó phải trả cho người ăn số tiền 20.000 đồng. Nếu những người chơi đã đánh hết 03 quân bài, đến quân bài cuối cùng, người chơi nào đánh và bị người ngồi kế sau ăn tạo thành phỏm gọi là "Chốt" thì người đánh phải trả cho người ăn chốt số tiền 80.000 đồng. Khi kết thúc ván bài, bài người nào không có phỏm gọi là "Cháy", người bị "Cháy" trả cho người về nhất số tiền 80.000 đồng. Nếu không có người chơi nào "Ù" thì những người chơi sẽ hạ tất cả các phỏm xuống, sau đó cộng số điểm các quân bài còn lại trên tay theo nguyên tắc tính điểm: Các quân bài từ 2 đến 10 được tính số điểm tương ứng với số điểm ghi trên quân bài, quân bài Át (A) được tính 01 điểm, các quân bài có hình người J, Q, K được tính thứ tự tương ứng là 11, 12, 13 điểm. Bài người nào có tổng số điểm ít nhất sẽ về nhất, người nào có tổng số điểm ít thứ hai sẽ về nhì, người nào có tổng số điểm ít thứ ba sẽ về ba và người nào có tổng số điểm cao nhất sẽ về cuối cùng. Người về thứ nhất thắng của người về thứ nhì số tiền 20.000 đồng, thắng của người về thứ ba số tiền 40.000 đồng (bốn mươi ngàn đồng) và thắng của người về thứ tư số tiền 60.000 đồng. Từ quy ước trên, các đối tượng sử dụng 02 bộ bài tú lơ khơ, 01 bộ dùng để bốc "Chủ", còn 01 bộ dùng để đánh. Trước khi đánh, mỗi người được chia 09 quân bài, riêng người chia bài được chia 10 quân bài, số quân bài còn lại bỏ giữa sòng để bốc bài. Người chia bài được đánh trước, đánh thứ tự theo chiều kim đồng hồ. Khi người chơi thứ nhất đánh 01quân bài, người chơi thứ hai có quyền ăn quân bài đó để tạo thành phỏm, nếu không ăn thì người thứ hai phải bốc giữa sòng bài lên 01 quân bài rồi tiếp tục đánh, cứ xoay vòng cho đến khi bốc hết số bài giữa sòng bài.

Đến khoảng 10 giờ 30 phút cùng ngày, trong lúc Q, D, T và H đang đánh bạc thì bị cơ quan chức năng lập biên bản sự việc và thu giữ tang vật.

Việc thu giữ, tạm giữ tài liệu, đồ vật và xử lý vật chứng:

Cơ quan Cảnh sát điều tra đã tạm giữ 02 (hai) bộ bài tú lơ khơ; trên sòng bạc trước chổ ngồi và trong túi quần của Hoàng Minh H, Võ Thanh T, Đỗ Anh D1 số tiền 3.240.000 đồng; tạm giữ trên người của Đỗ Anh Q 1.140.000 đồng.

Ngày 23/12/2022 Cơ quan CSĐT Công an huyện L đã trả lại cho Hoàng Minh H số tiền 1.060.000 đồng; trả lại cho Đỗ Văn D số tiền 800.000 đồng (đây là số tiền mà H và D không sử dụng vào mục đích đánh bạc).

Bản cáo trạng số: 16/CT-VKSNDLT ngày 17/4/2023 của Viện kiểm sát nhân dân huyện Lệ Thủy, tỉnh Quảng Bình truy tố bị cáo Đỗ Anh Q về tội "Đánh bạc" theo khoản 1 Điều 321 Bộ luật hình sự.

Tại Bản án hình sự sơ thẩm số: 27/2023/HSST ngày 24/5/2023 của Tòa án nhân dân huyện Lệ Thủy đã Quyết định:

Căn cứ khoản 1 Điều 321; điểm s khoản 1 Điều 51; điểm a khoản 1 Điều 47 Bộ luật Hình sự; các điểm a, b khoản 2 Điều 106 Bộ luật tố tụng hình sự

1. Tuyên bố bị cáo Đỗ Anh Q phạm tội "Đánh bạc"

2. Về hình phạt: xử phạt bị cáo Đỗ Anh Q 09 (chín) tháng tù, thời hạn chấp hành hình phạt tù tính từ ngày bắt thi hành án.

Ngoài ra, bản án sơ thẩm còn tuyên về xử lý vật chứng, án phí và quyền kháng cáo theo quy định của pháp luật.

Trong hạn luật định, ngày 02/6/2023 bị cáo Đỗ Anh Q có đơn kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt và được cải tạo tại địa phương.

Tại phiên tòa phúc thẩm bị cáo Đỗ Anh Q vẫn giữ nguyên kháng cáo và khai nhận hành vi phạm tội, xin Hội đồng xét xử xem xét cho bị cáo được cải tạo tại địa phương vì bị cáo đã biết ăn năn hối cải về hành vi phạm tội của mình.

Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Quảng Bình phát biểu quan điểm giải quyết vụ án: Trong giai đoạn xét xử phúc thẩm bị cáo Đỗ Anh Q có cung cấp thêm các tài liệu có xác nhận của UBND xã T, huyện L, tỉnh Quảng Bình về việc bị cáo tích cực tham gia cứu người, cứu trợ lương thực, thực phẩm, nước uống cho bà con trong trận lũ lịch sử năm 2020; vào năm 2022, bị cáo đã phát hiện cháy rừng phía bắc đồi An M1, bị cáo đã trực tiếp dập lữa không để đám cháy lây lan; bị cáo có đơn trình bày hoàn cảnh là lao động chính trong gia đình, đây là tình tiết giảm nhẹ mới được quy định tại khoản 2 Điều 51 Bộ luật Hình sự. Do đó, đề nghị Hội đồng xét xử căn ức Điều 355, 357 Bộ luật Tố tụng hình sự, Điều 36 Bộ luật Hình sự chấp nhận kháng cáo của bị cáo, sửa bản án sơ thẩm của Tòa án nhân dân huyện Lệ Thủy, tỉnh Quảng Bình, để chuyển hình phạt tù sang hình phạt Cải tạo không giam giữ.

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 kháng cáo của bị cáo làm trong hạn luật định nên chấp nhận để xét xử phúc thẩm.

[2] Tại phiên tòa phúc thẩm, bị cáo khai nhận đã có hành vi đánh bạc bằng hình thức đánh phỏm cùng với Đỗ Văn D, Võ Thanh T và Hoàng Minh H thắng thua bằng tiền Việt Nam đồng với tổng số tiền 2.520.000 đồng. Lời khai nhận của bị cáo phù hợp với các chứng cứ khác có trong hồ sơ vụ án. Số tiền các bị cáo đánh bạc dưới 5.000.000 đồng nhưng bị cáo có 01 tiền án về tội đánh bạc chưa được xóa án tích nên đây là tình tiết định tội. Hành vi của bị cáo Đỗ Anh Q đã phạm vào tội "Đánh bạc" theo khoản 1 Điều 321 Bộ luật Hình sự. Bản án hình sự sơ thẩm số 27/2023/HS-ST ngày 24/5/2023 của Tòa án nhân dân huyện Lệ Thủy đã xét xử, tuyên phạt bị cáo theo tội danh, điều khoản nói trên là đúng người, đúng tội, đúng quy định của pháp luật. Đối với Hoàng Minh H, Võ Thanh T, Đỗ Anh D1 đã bị Công an huyện L ra Quyết định xử phạt hành chính.

[3] Xét kháng cáo của bị cáo xin giảm nhẹ hình phạt và được cải tạo tại địa phương, Hội đồng xét xử nhận thấy: Hành vi của bị cáo phạm tội mang tính chất đơn giản, số tiền mà bị cáo dùng đánh bạc là không lớn, sau khi phạm tội tỏ ra ăn năn hối cải. Trong giai đoạn xét xử phúc thẩm, bị cáo Q đã xuất trình thêm các tình tiết mới như sau: Bị cáo tích cực tham gia cứu người, cứu trợ lương thực, thực phẩm, nước uống cho bà con trong trận lũ lịch sử năm 2020; vào ngày 22/7/2022, bị cáo đã phát hiện vụ cháy rừng phía bắc đồi A, bị cáo đã trực tiếp dập lửa không để đám cháy lây lan; bị cáo có đơn trình bày hoàn cảnh là lao động chính trong gia đình được Ủy ban nhân dân xã T, huyện L xác nhận; bị cáo có thời gian phục vụ trong quân đội. Đây là những tình tiết mới quy định tại khoản 2 Điều 51 Bộ luật Hình sự chưa được cấp sơ thẩm xem xét. Việc cấp sơ thẩm áp dụng hình phạt tù đối với bị cáo là có phần nghiêm khắc. Vì vậy, Hội đồng xét xử phúc thẩm chấp nhận kháng cáo của bị cáo để chuyển từ hình phạt tù sang hình phạt Cải tạo không giam giữ là phù hợp với pháp luật, tạo điều kiện cho bị cáo cải tạo tại địa phương để giúp đỡ gia đình, tự tu dưỡng, rèn luyện để trở thành người công dân có ích cho gia đình, xã hội. Bị cáo là lao động tự do, chưa có việc làm ổn định, thu nhập thấp nên miễn khấu trừ thu nhập cho bị cáo.

Từ những nhận định trên, Hội đồng xét xử phúc thẩm căn cứ vào điểm b khoản 1 Điều 355 và điểm đ khoản 1 Điều 357 Bộ luật Tố tụng hình sự, Điều 36 Bộ luật Hình sự, chấp nhận kháng cáo của bị cáo để sửa bản án sơ thẩm của Tòa án nhân dân huyện Lệ Thủy về hình phạt chuyển hình phạt tù sang hình phạt Cải tạo không giam giữ.

[4] Các quyết định khác của Bản án sơ thẩm không có kháng cáo, không bị kháng nghị đã có hiệu lực pháp luật kể từ ngày hết thời hạn kháng cáo, kháng nghị phúc thẩm.

[5] Về án phí: 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, điểm đ khoản 1 Điều 357 khoản 2 Điều 135, khoản 2 Điều 136 Bộ luật Tố tụng hình sự; Nghị quyết số 326/2016/UBTVQH14 ngày 30/12/2016 của Ủy ban Thường vụ Quốc hội quy định về mức thu, miễn, giảm, thu, nộp, quản lý và sử dụng án phí, lệ phí Tòa án, tuyên xử:

1. Chấp nhận kháng cáo của bị cáo Đỗ Anh Q, sửa bản án hình sự sơ thẩm số 27/2023/HS-ST ngày 24 tháng 5 năm 2023 của Toà án nhân dân huyện Lệ Thủy, tỉnh Quảng Bình về phần hình phạt;

Áp dụng khoản 1 Điều 321; các điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51, Điều 36 Bộ luật Hình sự,

Xử phạt bị cáo Đỗ Anh Q 27 (hai mươi bảy) tháng Cải tạo không giam giữ về tội "Đánh bạc". Thời hạn chấp hành hình phạt cải tạo không giam giữ tính từ ngày cơ quan, tổ chức được giao giám sát, giáo dục người bị kết án nhận được quyết định thi hành án và bản án.

Giao bị cáo Đỗ Anh Q cho Ủy ban nhân dân xã T, huyện L, tỉnh Quảng Bình giám sát, giáo dục trong thời gian chấp hành hình phạt cải tạo không giam giữ. Gia đình bị cáo có trách nhiệm phối hợp với chính quyền địa phương trong việc giám sát, giáo dục bị cáo.

2. Miễn khấu trừ thu nhập đối với bị cáo Đỗ Anh Q.

3. Về án phí: bị cáo Đỗ Anh Q không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

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

Bản án phúc thẩm có hiệu lực kể từ ngày tuyên án (14/8/2023).

Nơi nhận:
- VKSND tỉnh Quảng Bình;
- Vụ GĐKT I – TANDTC;
- TAND huyện Lệ Thủy;
- Chi cục THADS huyện Lệ Thủy;
- Công an huyện Lệ Thủy;
- Phòng HSNVCS CAQB;
- Sở Tư pháp Quảng Bình;
- UBND xã Tr, H Lệ Thủy;
- Bị cáo;
- Lưu Hồ sơ, Tòa HS, VP.

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

(đã ký)

Nguyễn Thái Sơn