TÒA ÁN NHÂN DÂN **TỈNH BẠC LIÊU**	**CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM** **Độc lập – Tự do – Hạnh phúc**

Bản án số: 53/2019/HS-PT
Ngày 25 - 7 - 2019

NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM

TÒA ÁN NHÂN DÂN TỈNH BẠC LIÊU

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

Thẩm phán – Chủ tọa phiên tòa: Ông Bùi Anh Tuấn
Các Thẩm phán: Ông Châu Văn Mỹ
Bà Trần Ngọc Như

- Thư ký phiên tòa: Bà Lâm Thị Hiền, Thư ký Tòa án nhân dân tỉnh Bạc Liêu.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Bạc Liêu tham gia phiên tòa: Bà Vũ Thị Xuyên - Kiểm sát viên.

Ngày 25 tháng 7 năm 2019, tại trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Bạc Liêu, xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự phúc thẩm thụ lý số: 46/2019/TLPT-HS ngày 17 tháng 6 năm 2019, đối với bị cáo Lưu Tấn T và đồng phạm do có kháng cáo của các bị cáo, đối với Bản án hình sự sơ thẩm số: 28/2019/HS-ST ngày 08 tháng 5 năm 2019 của Tòa án nhân dân thành phố B, tỉnh Bạc Liêu.

- Bị cáo có kháng cáo:

1. **Lưu Tấn T** (tên gọi khác: L), sinh năm 1985, tại Bạc Liêu. Nơi cư trú: Số 40/198, đường H, Khóm 9, Phường 1, thành phố B, tỉnh Bạc Liêu; nghề nghiệp: Mua bán; trình độ văn hoá (học vấn): 6/12; dân tộc: Kinh; giới tính: Nam; tôn giáo: Không; quốc tịch: Việt Nam; con ông Lưu Văn U, sinh năm 1960 và bà Phạm Thị L, sinh năm 1961; vợ: Huỳnh Ngọc H, sinh năm 1984 và có 01 người con sinh năm 2004; tiền án, tiền sự: Không; nhân thân: Ngày 15/8/2007, bị Tòa án nhân dân tỉnh Bạc Liêu xử phạt 02 năm tù nhưng cho hưởng án treo, thời gian thử thách là 02 năm 06 tháng, về tội "Cố ý gây thương tích", đã chấp hành xong, được xóa án tích; bị tạm giữ từ ngày 28/12/2018 đến ngày 03/01/2019 bị khởi tố bị can và áp dụng biện pháp ngăn chặn cấm đi khỏi nơi cư trú đến nay, (có mặt).

2. **Ngô Văn H** (tên gọi khác: Húa), sinh năm 1987, tại Kiên Giang. Nơi cư trú: Ấp 3, thị trấn P, huyện T, tỉnh Sóc Trăng; nghề nghiệp: Mua bán; trình độ văn hoá (học vấn): 8/12; dân tộc: Hoa; giới tính: Nam; tôn giáo: Không; quốc tịch: Việt Nam; con ông Ngô Văn H, sinh năm 1962 và bà Trương Kim T, sinh năm 1963 (đã chết); vợ: Lâm Ngọc X, sinh năm 1968; tiền án, tiền sự: không; nhân thân: Chưa bị kết án, chưa bị xử phạt vi phạm hành chính; bị tạm

giữ từ ngày 28/12/2018 đến ngày 03/01/2019 bị khởi tố bị can và áp dụng biện pháp ngăn chặn cấm đi khỏi nơi cư trú đến nay, (có mặt).

3. **Phan Thanh L**, sinh năm 1978, tại Bạc Liêu. Nơi cư trú: Số 13/174, Khóm 5, Phường 1, thành phố B, tỉnh Bạc Liêu; nghề nghiệp: Làm thuê; trình độ văn hoá (học vấn): 3/12; dân tộc: Kinh; giới tính: Nam; tôn giáo: Không; quốc tịch: Việt Nam; con ông Phan Thành L, sinh năm 1954 (đã chết) và bà Ngô Thị B, sinh năm 1956; vợ: Âu Thị H, sinh năm 1978 (đã ly hôn) và có 03 người con, lớn nhất sinh năm 1996, nhỏ nhất sinh năm 2014; tiền án, tiền sự: Không; nhân thân chưa bị kết án, chưa bị xử phạt vi phạm hành chính; bị tạm giữ từ ngày 28/12/2018 đến ngày 03/01/2019 bị khởi tố bị can và áp dụng biện pháp ngăn chặn cấm đi khỏi nơi cư trú đến nay, (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:

Vào lúc 22 giờ 25 phút ngày 27/12/2018, Công an Phường 1, thành phố Bạc Liêu bắt quả tang các bị cáo Lưu Tấn T, Ngô Văn H và Phan Thanh L đang có hành vi đánh bài đô bằng tiền với nhau tại quán Cà phê không tên, khu vực Chợ Cầu Xáng, Khóm 10, Phường 1, thành phố Bạc Liêu, tỉnh Bạc Liêu, đồng thời thu giữ các tang vật gồm:

- Thu giữ trên chiếu bạc 02 bộ bài tây 52 lá, 01 tập học sinh có ghi các con số, 01 cây viết mực màu xanh; thu giữ trên người của bị cáo T số tiền 12.320.000 đồng (gồm: Trong túi áo số tiền 4.800.000 đồng, trong túi quần bên phải số tiền 7.520.000 đồng);

- Thu giữ trên người bị cáo H số tiền 10.720.000 đồng (gồm: Trong túi áo số tiền 3.400.000 đồng, trong túi quần bên trái số tiền 320.000 đồng và trong túi quần bên phải số tiền 7.000.000 đồng);

- Thu giữ trên người bị cáo L số tiền 5.000.000 đồng (gồm: Trong túi áo số tiền 1.200.000 đồng, trong túi quần sau bên phải số tiền 3.800.000 đồng)

Quá trình điều tra, truy tố các bị cáo Lưu Tấn T, Ngô Văn H và Phan Thanh L khai nhận như sau: Khoảng 21 giờ ngày 27/12/2018, tại quán Cà phê không tên, khu vực Chợ Cầu Xáng, Khóm 10, Phường 1, thành phố B, tỉnh Bạc Liêu, các bị cáo Lưu Tấn T, Phan Thanh L, Ngô Văn H và người tên Miên (không xác định được nhân thân) chơi đánh bạc thắng, thua bằng tiền với hình thức đánh bài đô, loại bài tây 52 lá. Hình thức đánh bài: người chia bài có 09 lá, những người còn lại 08 lá, người chia đánh trước, người có bài thì ăn, không có bài thì rút 01 cây, đến khi có người hết bài trước là thắng, những người còn bài thì đếm nút cộng điểm, mỗi ván là 70 điểm, khi có người đến 70 điểm thì kết thúc 01 ván bài. Lúc đó người nào ít điểm nhất thì thắng 600.000 đồng, người thua nhì thua 200.000 đồng, người thua cuối thua 400.000 đồng. Lúc đầu gồm có bị cáo T, L và Miên chơi đánh bạc với nhau, sau đó Miên thua hết tiền nghỉ chơi nên bị cáo H vào chơi thế chỗ. Các bị cáo T, L và H chơi

đánh bài đến 22 giờ 25 phút, cùng ngày thì bị Công an Phường 1, thành phố B phát hiện và bắt quả tang.

Đối với số tiền thu giữ khi bắt quả tang, các bị cáo khai nhận như sau: Đối với bị cáo T, khi đánh bạc bị cáo T đem theo trong người số tiền 11.520.000 đồng và lấy ra để túi áo số tiền 4.000.000 đồng để đánh bạc, quá trình chơi đánh bạc bị cáo T thắng 800.000 đồng; đối với bị cáo H khi đánh bạc đem theo 7.320.000 đồng, dự định sử dụng 1.000.000 đồng để đánh bạc, quá trình chơi đánh bạc bị cáo H thắng 3.400.000 đồng; đối với bị cáo L, khi đánh bạc bị cáo L đem theo 5.800.000 đồng và lấy ra để ở túi áo số tiền 2.000.000đ để đánh bạc, quá trình chơi đánh bạc bị cáo L đã thua 800.000đ.

Tại Bản án hình sự sơ thẩm số: 28/2019/HS-ST ngày 08 tháng 5 năm 2019 của Tòa án nhân dân thành phố B, tỉnh Bạc Liêu đã quyết định:

Tuyên bố các bị cáo Lưu Tấn T (L), Ngô Văn H (Húa) và Phan Thanh L phạm tội "Đánh bạc".

Căn cứ khoản 1 Điều 321; điểm s khoản 1 Điều 51 Bộ luật Hình sự, xử phạt bị cáo Lưu Tấn T 06 tháng tù. Thời hạn chấp hành hình phạt tù tính từ ngày bắt bị cáo đi thi hành án và được đối trừ thời gian tạm giữ từ ngày 28/12/2018 đến ngày 03/01/2019.

Căn cứ khoản 1 Điều 321; điểm i, s khoản 1 Điều 51; khoản 1 và khoản 3 Điều 54 Bộ luật Hình sự, xử phạt bị cáo Ngô Văn H 03 tháng tù, bị cáo Phan Thanh L 03 tháng tù. Thời hạn chấp hành hình phạt tù được tính kể từ ngày bắt bị cáo đi thi hành án, được đối trừ thời gian tạm giữ từ ngày 28/12/2018 đến ngày 03/01/2019.

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

Ngày 13 tháng 5 năm 2019, bị cáo Lưu Tấn T kháng cáo xin được áp dụng hình phạt cải tạo không giam giữ. Tại phiên tòa phúc thẩm bị cáo thay đổi kháng cáo xin được hưởng án treo, lý do bị cáo là trụ cột gia đình, bị cáo đi tù sẽ không ai chăm lo cho con còn nhỏ.

Ngày 15 tháng 5 năm 2019, bị cáo Phan Thanh L kháng cáo xin hưởng án treo, lý do kháng cáp là để bị cáo có điều kiện lo cho cuộc sống gia đình và nuôi 03 con còn nhỏ đi học.

Ngày 20 tháng 5 năm 2019, bị cáo Ngô Văn H kháng cáo xin giảm hình phạt và được hưởng án treo, lý do bị cáo là lao động chính trong gia đình.

Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Bạc Liêu phát biểu quan điểm: Căn cứ kết quả tranh luận tại phiên tòa, có đủ cơ sở để xác định hành vi đánh bài đô ăn thua bằng tiền của các bị cáo đã phạm vào tội đánh bạc, theo quy định tại khoản 1 Điều 321 Bộ luật Hình sự năm 2015 được sửa đổi, bổ sung năm 2017. Khi quyết định hình phạt, cấp sơ thẩm đã xem xét đầy đủ các tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự mà các bị cáo được hưởng, các bị cáo không có tình tiết tăng nặng, bị cáo T tuy đã được xóa án tích nhưng nhân thân không

tốt, nên cấp sơ thẩm xử phạt bị cáo T mức án 06 tháng, các bị cáo L, H mức án 03 tháng tù là có căn cứ, phù hợp pháp luật. Do đó, đề nghị Hội đồng xét xử áp dụng điểm a khoản 1 Điều 355, Điều 356 Bộ luật Tố tụng hình sự, không chấp nhận kháng cáo của các bị cáo, giữ nguyên Bản án hình sự sơ thẩm số: 28/2019/HS-ST ngày 08 tháng 5 năm 2019 của Tòa án nhân dân thành phố B, tỉnh Bạc Liêu.

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] Tại phiên tòa phúc thẩm, các bị cáo thừa nhận toàn bộ hành vi phạm tội, lời nhận tội của các bị cáo tại phiên tòa phù hợp với lời khai của các bị cáo trong quá trình điều tra, truy tố, phù hợp với biên bản bắt người phạm tội quả tang và các tài liệu khác có trong hồ sơ. Do đó, Hội đồng xét xử có đủ căn cứ để kết luận, khoảng 22 giờ 25 phút, ngày 27/12/2018 tại quán Cà phê không tên thuộc khu vực Chợ Cầu Xáng, Khóm 10, Phường 1, thành phố B, tỉnh Bạc Liêu, các bị cáo Lưu Tấn T, Phan Thanh L và Ngô Văn H bị cơ quan Công an bắt quả tang về hành vi đánh bạc với hình thức chơi bài đô được thua bằng tiền, với tổng số tiền mà các bị cáo dùng để đánh bạc là 10.400.000 đồng. Do đó, việc truy tố, xét xử các bị cáo về tội "Đánh bạc" theo quy định tại khoản 1 Điều 321 của Bộ luật Hình sự năm 2015 được sửa đổi, bổ sung năm 2017 là đúng người, đúng tội, đúng quy định pháp luật, không truy tố, xét xử oan các bị cáo.

[2] Tại thời điểm thực hiện hành vi phạm tội, các bị cáo có đầy đủ năng lực nhận thức, năng lực hành vi và năng lực chịu trách nhiệm hình sự, các bị cáo thực hiện hành vi với lỗi cố ý, nên các bị cáo phải hoàn toàn chịu trách nhiệm hình sự do hành vi của mình gây ra.

[3] Xét tính chất, mức độ hành vi phạm tội của các bị cáo. Hội đồng xét xử xét thấy, hành vi đánh bạc bằng hình thức chơi bài đô của các bị cáo được thua bằng tiền của các bị cáo, nhưng không được cơ quan có thẩm quyền cho phép là vi phạm pháp luật hình sự, hành vi của các bị cáo nguy hiểm cho xã hội, hành vi phạm tội của các bị cáo không những trực tiếp xâm phạm đến trật tự công cộng, nếp sống văn minh của xã hội mà còn là một trong những nguyên nhân gián tiếp làm phát sinh nhiều loại tội phạm khác, là một trong những tệ nạn xã hội cần được bài trừ, nên cần phải xử lý nghiêm để răn đe và phòng ngừa chung.

[4] Xét kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt của bị cáo Ngô Văn H. Hội đồng xét xử nhận thấy, theo khoản 1 Điều 321 Bộ luật Hình sự quy định *"đánh bạc trái phép dưới bất kỳ hình thức nào được thua bằng tiền hay hiện vật có trị giá từ 5.000.000đồng đến dưới 50.000.000đồng thì bị phạt cải tạo không giam giữ đến 03 năm hoặc bị phạt tù từ 06 tháng đến 03 năm"*, trong quá trình điều tra, truy tố đã chứng minh được số tiền các bị cáo dùng để đánh bạc là 10.400.000đồng, bị cáo có hai tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự

được quy định tại các điểm i, s khoản 1 Điều 51, không có tình tiết tăng nặng theo quy định tại Điều 52 Bộ luật Hình sự , cấp sơ thẩm áp dụng Điều 54 Bộ luật Hình sự, xử phạt bị cáo mức án 03 tháng tù là mức thấp nhất của khung hình phạt. Do đó, Hội đồng xét xử không chấp nhận kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt của bị cáo.

[5] Xét kháng cáo xin được hưởng án treo của bị cáo Lưu Tấn T. Hội đồng xét xử xét thấy, bị cáo đã bị xét xử hình sự với mức hình phạt 02 năm tù nhưng cho hưởng án treo, mặc dù bị cáo đã được xóa án tích, nhưng trong lần phạm tội này, bị cáo không được hưởng tình tiết giảm nhẹ *"phạm tội lần đầu và thuộc trường hợp ít nghiêm trọng"* theo điểm i khoản 1 Điều 51, bị cáo chỉ có một tình tiết giảm nhẹ được quy định tại điểm s khoản 1 Điều 51 Bộ luật Hình sự, do bị cáo không đủ hai tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự theo quy định tại khoản 1 Điều 51 Bộ luật Hình sự, nên không có căn cứ để áp dụng Điều 65 Bộ luật Hình sự cho bị cáo. Do đó, Hội đồng xét xử không có căn cứ chấp nhận kháng cáo xin hưởng án treo của bị cáo là có căn cứ, phù hợp pháp luật.

[6] Xét kháng cáo xin được hưởng án treo của các bị cáo Ngô Văn H và Phan Thanh L. Hội đồng xét xử xét thấy, các bị cáo mặc dù có các tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự như: Phạm tội lần đầu và thuộc trường hợp ít nghiêm trọng; thành khẩn khai báo, ăn năn hối cải được quy định tại các điểm i, s khoản 1 Điều 51 Bộ luật Hình sự, không có tình tiết tăng nặng trách nhiệm hình sự, căn cứ Nghị quyết 02/2018/HĐTP ngày 15/5/2018 của Hội đồng Thẩm phán Tòa án nhân dân Tối cao thì các bị cáo có đủ các điều kiện để áp dụng Điều 65 Bộ luật Hình sự. Tuy nhiên, xét về tính chất, mức độ và hậu quả của hành vi phạm tội thì thấy rằng, hành vi đánh bạc được thua bằng tiền không được cơ quan có thẩm quyền cho phép của các bị cáo là một tệ nạn xã hội, là nguyên nhân tiềm ẩn phát sinh những loại tội phạm khác, nên cần phải xử lý nghiêm, cần cách ly các bị cáo ra khỏi đời sống xã hội một thời gian nhất định, ngoài việc cải tạo, giáo dục ý thức chấp hành pháp luật cho các bị cáo còn có tác dụng răn đe, phòng ngừa chung, việc áp dụng hình phạt tù cho hưởng án treo đối với các bị cáo sẽ không đảm bảo được tính răn đe và phòng ngừa tội phạm và không đảm bảo được sự ổn định tình hình an ninh, trật tự tại địa phương. Vì thế, Hội đồng xét xử không chấp nhận kháng cáo xin hưởng án treo của các bị cáo là có căn cứ, phù hợp pháp luật.

[7] Xét đề nghị của Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Bạc Liêu, đề nghị Hội đồng xét xử áp dụng điểm a khoản 1 Điều 355, Điều 356 Bộ luật Tố tụng hình sự, không chấp nhận kháng cáo của các bị cáo. Hội đồng xét xử xét thấy, đề nghị của Kiểm sát viên là có căn cứ, phù hợp pháp luật, nên được chấp nhận.

[8] Các phần Quyết định khác của Bản án hình sự sơ thẩm số 28/2019/HS-ST ngày 08/5/2019 của Tòa án nhân dân thành phố B, tỉnh Bạc Liêu không có kháng cáo, không bị kháng nghị đã có hiệu lực pháp luật kể từ ngày hết hạn kháng cáo, kháng nghị.

[9] Về án phí hình sự phúc thẩm: Áp dụng các điều 135; 136 Bộ luật Tố tụng hình sự năm 2015; Nghị quyết số: 326/2016/UBTVQH14 ngày 30/12/2016 quy định về mức thu, miễn, giảm, thu, nộp, quản lý và sử dụng án phí và lệ phí Tòa án. Các bị cáo Lưu Tấn T, Ngô Văn H và Phan Thanh L kháng cáo không được chấp nhận nên phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH:

Căn cứ điểm a khoản 1 Điều 355, Điều 356 Bộ luật Tố tụng hình sự.

1. Không chấp nhận kháng cáo của các bị cáo Lưu Tấn T, Ngô Văn H và Phan Thanh L, giữ nguyên Bản án hình sự sơ thẩm số: 28/2019/HS-ST ngày 08/5/2019 của Tòa án nhân dân thành phố B, tỉnh Bạc Liêu.

2. Tuyên bố các bị cáo Lưu Tấn T (L), Ngô Văn H (Húa) và Phan Thanh L, phạm tội *"Đánh bạc"*.

3. Tuyên phạt:

3.1. Áp dụng khoản 1 Điều 321; điểm s khoản 1 Điều 51, Điều 38 Bộ luật Hình sự.

Xử phạt bị cáo Lưu Tấn T 06 (sáu) tháng tù. Thời hạn chấp hành hình phạt tù được tính kể từ ngày bắt bị cáo đi chấp hành án, được đối trừ thời gian tạm giữ từ ngày 28/12/2018 đến ngày 03/01/2019.

3.2. Áp dụng khoản 1 Điều 321; các điểm i, s khoản 1 Điều 51; Điều 38; khoản 1, khoản 3 Điều 54 Bộ luật Hình sự.

- Xử phạt bị cáo Ngô Văn H 03 (ba) tháng tù. Thời hạn chấp hành hình phạt tù được tính kể từ ngày bắt bị cáo đi chấp hành án, được đối trừ thời gian tạm giữ từ ngày 28/12/2018 đến ngày 03/01/2019.

- Xử phạt bị cáo Phan Thanh L 03 (ba) tháng tù. Thời hạn chấp hành hình phạt tù được tính từ ngày bắt bị cáo đi chấp hành án, được đối trừ thời gian tạm giữ từ ngày 28/12/2018 đến ngày 03/01/2019.

4. Các phần Quyết định khác của Bản án hình sự sơ thẩm số 28/2019/HS-ST ngày 08/5/2019 của Tòa án nhân dân thành phố B, tỉnh Bạc Liêu không có kháng cáo, không bị kháng nghị đã có hiệu lực pháp luật kể từ ngày hết hạn kháng cáo, kháng nghị.

5. Về án phí hình sự phúc thẩm: Buộc các bị cáo Lưu Tấn T, Ngô Văn H và Phan Thanh L, mỗi bị cáo phải chịu 200.000 đồng (Hai trăm ngàn đồng).

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

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

Nơi nhận:
- VKSND tỉnh Bạc Liêu (02b);
- VKSND thành phố B (01b);

- Phòng hồ sơ nghiệp vụ CA tỉnh Bạc Liêu (01b);
- TAND thành phố B (02b);
- CQĐT thành phố B (01b);
- Chi cục THADS thành phố B (01b);
- Sở Tư pháp tỉnh Bạc Liêu (01b);
- Bị cáo (03b);
- Lưu: HSVA, THCTP. (02b)

(đã ký)

Bùi Anh Tuấn