TÒA ÁN NHÂN DÂN **TỈNH ĐẮK LẮK**	**CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM** **Độc lập - Tự do - H1 Phúc**

Bản án số 28/2019/HSPT
Ngày: 24 - 01 - 2019

NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM

TÒA ÁN NHÂN DÂN TỈNH ĐẮK LẮK

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

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Ông Nguyễn Đình Triết.

Các Thẩm phán: Bà Nguyễn Thị Hằng, bà Lưu Thị Thu Hường.

- Thư ký phiên tòa: Bà Trần Thị Hà - Thư ký Tòa án nhân dân tỉnh Đắk Lắk.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đắk Lắk tham gia phiên tòa: Ông Dương Văn Đức - Kiểm sát viên.

Ngày 24/01/2019, tại Trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Đắk Lắk, xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự thụ lý số 443/2018/HSPT ngày 24/12/2018 đối với bị cáo Phan Ngọc H, về tội *"Đánh bạc",* do có kháng cáo của bị cáo đối với bản án hình sự sơ thẩm số 84/2018/HSST ngày 16/11/2018 của Tòa án nhân dân huyện Krông Pắc, tỉnh Đắk Lắk.

Bị cáo có kháng cáo:

1. Họ và tên: **Phan Ngọc H**; sinh năm 1984; tại tỉnh Đắk Lắk; Nơi cư trú: Thôn X, xã EP, huyện KP, tỉnh Đắk Lắk; nghề nghiệp: Làm nông; trình độ học vấn: Lớp 6/12; Giới tính: Nam; Tôn giáo: Không; Quốc tịch: Việt Nam; con ông Phan Đ, sinh năm 1945 và bà Trần Thị N, sinh năm 1953; bị cáo chưa có vợ, con.

Tiền sự: Không.

Tiền án: Tại bản án hình sự phúc thẩm số 14/2017/HSPT, ngày 11/01/2017 bị Tòa án nhân dân tỉnh Đắk Lắk 6 tháng tù về tội "Đánh bạc". Bị cáo chấp hành xong ngày 17/7/2017. Chưa được xóa án tích.

Bị cáo bị áp dụng biện pháp ngăn chặn cấm đi khỏi nơi cư trú. Có mặt tại

phiên tòa.

- Người bào chữa cho bị cáo: Luật sư Võ Đình D – Văn phòng Luật sư Võ Đình D thuộc Đoàn luật sư tỉnh Đắk Lắk; địa chỉ: NCT, phường TA, thành phố B, tỉnh Đắk Lắk. 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:

Phan Ngọc H là đối tượng có tiền án về tội đánh bạc, chưa được xóa án tích.

Khoảng 13 giờ ngày 30/10/2017, tại quán nước của nhà Lương Thị Thu T ở thôn Y, xã EP, huyện KP. H dùng 200.000 đồng cùng với T dùng 20.000 đồng, Lê Thị Kim C dùng 150.000 đồng, Nguyễn Thị H1 dùng 90.000 đồng và Đỗ Tấn L dùng 1.300.000 đồng đánh bạc dưới hình thức "đánh phỏm" thắng thua bằng tiền. Đến 15 giờ 50 phút cùng ngày thì bị lực lượng Công an xã EP bắt quả tang, thu giữ trên chiếu bạc 90.000 đồng + 01 bộ bài tây loại 52 lá.

Ngoài ra Công an xã EP còn thu giữ 01 chiếc điện thoại Nokia màu đen trắng của Lê Thị Kim C; thu giữ 01 chiếc điện thoại hiệu Nokia màu đen, 01 chiếc điện thoại hiệu Motell màu đỏ đen, 01 giỏ xách da màu đen trong đó có 01 cuốn sổ dò kết quả xổ số kiến thiết và 01 chiếc ví có số tiền là 2.718.000 đồng của Nguyễn Thị H1; thu giữ 01 chiếc điện thoại hiệu Qmobile của Phan Ngọc H. Công an xã EP xác định không phải tiền, tài sản dùng vào mục đích đánh bạc, nên đã trả lại cho các chủ sở hữu là Lê Thị Kim C, Nguyễn Thị H1 và Phan Ngọc H.

Quán nước mà Phan Ngọc H và các đối tượng dùng để đánh bạc thuộc sở hữu của vợ chồng Lương Thị Thu T và Nguyễn Xuân S.

Tại Bản kết luận định giá tài sản số 64/KL-ĐG ngày 20/9/2018 của Hội đồng định giá tài sản trong tố tụng hình sự huyện KP, kết luận: Mảnh đất diện tích 9m x 5m = 45m^2; 01 mái tôn thiếc, trụ bằng sắt tròn, nền láng xi măng diện tích 5,3m x 9,8m, 01 bức tường xây có kích thước 0,1m x 4m x 3,5m, 01 hàng rào lưới B40 cao 1,6m dài 3m, 01 trụ cổng kích thước 0,4m x 0,4m x 2m. Tổng giá trị tài sản là 46.855.000 đồng.

Bản án hình sự sơ thẩm số 84/2018/HS-ST ngày 16/11/2018, của Tòa án nhân dân huyện Krông Pắc đã quyết định:

Tuyên bố: Bị cáo Phan Ngọc H phạm tội: *"Đánh bạc"*.

Điều luật và mức hình phạt:

Áp dụng khoản 1 Điều 248, điểm p khoản 1, khoản 2 Điều 46 của Bộ luật hình sự năm 1999.

Xử phạt bị cáo: Phan Ngọc H 06 (Sáu) tháng tù về tội *"Đánh bạc"*. Thời hạn chấp hành hình phạt tù tính từ ngày bắt thi hành án.

Ngoài ra án sơ thẩm còn quyết định về xử lý vật chứng, về án phí và quyền kháng cáo cho bị cáo và người tham gia tố tụng khác theo quy định của pháp luật.

Ngày 27/11/2018, bị cáo Phan Ngọc H có đơn kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt được hưởng mức cải tạo không giam giữ.

Tại phiên tòa phúc thẩm, bị cáo giữ nguyên nội dung kháng cáo và khai nhận hành vi phạm tội của mình như nội dung bản án sơ thẩm đã nêu trên.

Quá trình tranh luận, đại diện Viện kiểm sát đã phân tích, đánh giá tính chất, mức độ hành vi phạm tội của bị cáo và cho rằng Tòa án cấp sơ thẩm đã xét xử bị cáo về tội *"Đánh bạc"* theo khoản 1 Điều 248 BLHS năm 1999 là có căn cứ pháp lý, đảm bảo đúng người, đúng tội, đúng pháp luật. Xét mức hình phạt 06 (Sáu) tháng tù mà Tòa án cấp sơ thẩm đã xử phạt bị cáo là thỏa đáng, tương xứng với tính chất, mức độ hành vi phạm tội do bị cáo gây ra, cấp sơ thẩm đã áp dụng đủ, đúng các tình tiết tăng nặng, giảm nhẹ mà bị cáo được hưởng, sau khi xét xử sơ thẩm bị cáo không cung cấp thêm tài liệu nào mới. Đề nghị Hội đồng xét xử căn cứ điểm a khoản 1 Điều 355, Điều 356 Bộ luật tố tụng hình sự, không chấp nhận kháng cáo của bị cáo, giữ nguyên bản án sơ thẩm. 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.

Luật sư bảo vệ quyền lợi cho bị cáo cho rằng bị cáo phạm tội chưa gây thiệt hại và phạm tội ít nghiêm trọng nên đề nghị sửa án sơ thẩm, cho bị cáo hưởng hình phạt cải tạo không giam giữ đến 3 năm.

Căn cứ vào các chứng cứ, tài liệu đã được thẩm tra tại phiên tòa phúc thẩm; căn cứ vào kết quả tranh luận tại phiên tòa, trên cơ sở xem xét đầy đủ, toàn diện các tài liệu, chứng cứ, ý kiến của Kiểm sát viên, của bị cáo.

NHẬN ĐỊNH CỦA TÒA ÁN:

[1] Lời khai nhận tội của bị cáo tại phiên tòa phúc thẩm phù hợp với lời khai của bị cáo tại cơ quan điều tra, tại phiên tòa sơ thẩm, phù hợp với các tài liệu, chứng cứ khác có trong hồ sơ vụ án. Như vậy, đã có đủ căn cứ để kết luận, vào khoảng 13 giờ 00 phút ngày 30/10/2017, bị cáo đã có hành vi đánh bạc dưới hình thức "Đánh

phỏm". Tòa án cấp sơ thẩm đã xét xử bị cáo về tội "*Đánh bạc"* theo khoản 1 Điều 248 Bộ luật hình sự năm 1999 là có căn cứ, đúng người, đúng tội, đúng pháp luật.

[2] Xét kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt được hưởng mức cải tạo không giam giữ của bị cáo Phan Ngọc H, Hội đồng xét xử xét thấy:

Xét phần tranh luận của luật sư cho rằng bị cáo phạm tội chưa gây thiệt hại và phạm tội ít nghiêm trọng là không có căn cứ chấp nhận, vì bị cáo đã có tiền án và xâm phạm trật tự xã hội nên bị cáo không được hưởng các tình tiết giảm nhẹ như quan điểm của luật sư.

Bị cáo đã bị xử phạt về tội đánh bạc với mức hình phạt 06 tháng tù chưa được xóa án tích mà bị cáo lại tiếp tục đánh bạc, tình hình đánh bạc trên địa bàn tỉnh Đắk Lắk nói chung và trên địa bàn huyện KP nói riêng khá phổ biến, bị cáo đã bị rèn luyện cải tạo mà không sữa chữa, nên không thể cho bị cáo được hưởng mức cải tạo không giam giữ; xét mức hình phạt 6 (Sáu) tháng tù mà cấp sơ thẩm đã xử phạt đối với bị cáo là thỏa đáng, tương xứng tính chất, mức độ hành vi phạm tội của bị cáo, đồng thời đã xem xét đầy đủ tình tiết giảm nhẹ mà bị cáo được hưởng đó là thành khẩn khai báo về hành vi phạm tội của mình. Tại phiên tòa phúc thẩm bị cáo cũng không cung cấp thêm được tình tiết giảm nhẹ nào mới. Do đó, Hội đồng xét xử xét thấy không có căn cứ để chấp nhận kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt được hưởng mức cải tạo không giam giữ của bị cáo, mà cần giữ nguyên bản án sơ thẩm về hình phạt là phù hợp.

Cấp sơ thẩm xác định bị cáo phạm tội ít nghiêm trọng và cho hưởng tình tiết giảm nhẹ tại khoản 2 Điều 46 BLHS là không đúng, cần bỏ tình tiết này.

[3] 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.

[4] Về án phí: Do không được chấp nhận kháng cáo nên bị cáo Phan Ngọc H phải chịu án phí phúc thẩm theo quy định pháp luật.

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH:

[1] Căn cứ vào điểm a khoản 1 Điều 355; Điều 356 của Bộ luật tố tụng hình sự;

Không chấp nhận kháng cáo của bị cáo Phan Ngọc H - Giữ nguyên bản án hình sự sơ thẩm số 84/2018/HS-ST ngày 16/11/2018 của Tòa án nhân dân huyện Krông Pắc về phần hình phạt.

[2] Điều luật áp dụng và mức hình phạt:

Áp dụng khoản 1 Điều 248, điểm p khoản 1 Điều 46 của Bộ luật hình sự năm 1999.

Xử phạt bị cáo: Phan Ngọc H 06 (Sáu) tháng tù về tội *"Đánh bạc"*. Thời hạn chấp hành hình phạt tù tính từ ngày bắt thi hành án.

[3] Về án phí: Bị cáo Phan Ngọc H phải chịu số tiền 200.000 đồng 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.

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

Nơi nhận:
- TAND tối cao;
- TAND cấp cao tại Đà Nẵng;
- VKSND tỉnh Đắk Lắk (02 bản);
- Phòng HSNV Công an tỉnh Đắk Lắk;
- Văn phòng CQCSĐT Công an tỉnh Đắk Lắk;
- Sở Tư pháp;
- TAND huyện Krông Pắc;
- VKSND huyện Krông Pắc;
- Công an huyện KP;
- Chi cục THADS huyện huyện KP;
- T.H.A.HS Công an huyện KP;
- Đương sự;
- Bị cáo;
- Lưu Hồ sơ.

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

Đã ký

Nguyễn Đình Triết