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

Bản án số: 100/2019/HS-PT
Ngày 29-10-2019

NHÂN DANH

NƯỚC CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM

TÒA ÁN NHÂN DÂN TỈNH ĐẮK NÔNG

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

Thẩm phán – Chủ tọa phiên tòa: Ông Phạm Văn Cảnh;

Các Thẩm phán: Ông Lương Đức Dương

Ông Nguyễn Hồng Chương

- Thư ký phiên tòa: Bà Nguyễn Thị Lệ Nam là Thư ký Tòa án Tòa án nhân dân tỉnh Đắk Nông.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đắk Nông tham gia phiên tòa: Ông Trần Duy Hải – Kiểm sát viên.

Ngày 29 tháng 10 năm 2019, tại trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Đắk Nông xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự phúc thẩm thụ lý số: 103/2019/TLPT-HS ngày 26 tháng 9 năm 2019, đối với bị cáo Mạc Văn H, do có kháng cáo của bị cáo đối với Bản án hình sự sơ thẩm số: 34/2019/HS-ST ngày 14-8-2019 của Tòa án nhân dân huyện Đắk Glong, tỉnh Đắk Nông.

Bị cáo có kháng cáo: **Mạc Văn H,** sinh năm 1977 tại Cao Bằng; nơi cư trú: Bon R, xã Q, huyện Đ, tỉnh Đắk Nông; nghề nghiệp: Làm nông; trình độ học vấn: 02/12; dân tộc: Nùng; giới tính: Nam; tôn giáo: Không; quốc tịch: Việt Nam; con ông Mạc Văn T, sinh năm 1942 và bà Hoàng Thị T, sinh năm 1944; vợ là Nguyễn Thị P và có 04 con; tiền án, tiền sự: Không; nhân thân: Tại bản án hình sự phúc thẩm số 111/2012/HS-PT ngày 27-9-2012 của Tòa án nhân dân tỉnh Đắk Nông xử phạt 09 tháng tù nhưng cho hưởng án treo, thời gian thử thách là 01 (Một) năm 06 *(Sáu)* tháng, tính từ ngày 27-9-2012 về tội *"Hủy hoại rừng"*, đã chấp hành xong và được xóa án tích, bị bắt tạm giữ, tạm giam từ ngày 23-02-2019 đến ngày 21-3-2019, đang tại ngoại – Có mặt.

Các bị cáo không có kháng cáo và không bị kháng cáo, không bị kháng nghị: Phạm Văn Đ, Tạ Văn N, Vy Văn M, Hoàng Thế A, Hoàng Văn C, Hoàng Văn T, Hoàng Văn M, Hoàng Văn Tr, Đàm Văn B.

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 20 giờ ngày 22-02-2019, sau khi gặp nhau tại đám cưới ở bon R, xã Q, huyện Đ, tỉnh Đắk Nông, Phạm Văn Đ cùng với Hoàng Thế A, Hoàng Văn C, Hoàng Văn T, Vy Văn M, Mạc Văn H, Tạ Văn N, Hoàng Văn M, Hoàng Văn Tr và Đàm Văn B, rủ nhau về nhà của Phạm Văn Đ tại bon R, xã Q, huyện Đ, tỉnh Đắk

Nông để đánh bài xì lát ăn tiền. Trên đường đi, Vy Văn M vào quán tạp hóa bên đường mua 02 bộ bài tú lơ khơ và đưa choHoàng Văn T cầm 01 bộ. Khi đến nhà Phạm Văn Đ, mọi người ngồi xuống chiếu đã có sẵn giữa nhà thành một vòng tròn để đánh bạc. Trước khi đánh bạc, Phạm Văn Đ có 3.400.000 đồng, A có 2.500.000 đồng, C có 1.000.000 đồng, Hoàng Văn T có 550.000 đồng, Hoàng Văn M có 500.000 đồng, H có 400.000 đồng, N có 290.000 đồng, M có 200.000 đồng, Tr có 120.000 đồng, B có 70.000 đồng. Tất cả số tiền trên đều được sử dụng vào việc đánh bạc.

Hình thức đánh bạc như sau: 01 người làm *"nhà cái"*, những người còn lại làm *"nhà con"*. Từng *"nhà con"* đặt số tiền mà mình muốn đặt theo mức đã quy định là từ 50.000 đồng đến 200.000 đồng trước mặt mình. *"Nhà cái"*dùng bộ bài Tú lơ khơ loại 52 lá và chia cho mỗi người 02 lá bài, số còn lại được đặt trên chiếu. Sau đó theo thứ tự từng nhà con bốc bài, *"nhà cái"* là người bốc bài sau cùng. Mỗi *"nhà con"* và nhà cái được rút từ bộ bài trên đĩa tối đa là 3 lá bài. Khi *"nhà cái"* cộng điểm các lá bài nếu đủ 15 điểm, con đủ 16 điểm trở lên thì có quyền bốc hoặc không bốc bài nữa. Điểm được tính bằng tổng của từng lá bài cộng lại, cụ thể như sau: Từ lá bài có số 02 đến lá bài có số 10 được tính tương ứng là 02 đến 10 điểm. Lá bài J, Q, K được tính là 10 điểm. Riêng lá bài A có thể được tính 01, 10 hoặc 11 điểm. Bài lớn nhất là bài có 02 lá bài A gọi là*"Xì bàn"*. Thứ hai là bài có 01 lá bài A và thêm một trong các lá 10, J, Q, K gọi là*"Xì lát"*. Thứ ba là bài có 05 lá cộng lại nhỏ hơn hoặc bằng 21 điểm gọi là *"Ngũ linh"*. Thứ tư là bài 21 điểm, rồi đến bài 20, 19, 18, 17 và 16 điểm. Bài có số điểm các lá bài cộng lại lớn hơn 21 điểm gọi là*"Oác"*, đây là bài thấp nhất. Khi *"nhà cái"* có điểm từ 15 trở lên thì có quyền lật bài của từng nhà con để so sánh mức độ ăn thua. Nếu*"nhà cái"* có bài lớn hơn *"nhà con"* thì được lấy số tiền đã đặt trước đó. Ngược lại, nếu *"nhà cái"* có bài nhỏ hơn thì phải trả cho *"nhà con"*, bằng số tiền mà *"nhà con"* đã đặt. Nếu hai *"nhà"* bằng điểm nhau thì không ai bị mất tiền, gọi là "*Chạy"*. Nếu tổng số điểm của *"nhà con"*, vượt quá 28 điểm, thì người đó phải "*Đền*", nghĩa là phải chung tiền cho những người đánh bạc theo mức tương ứng mà họ đặt. Đến khoảng 23 giờ cùng ngày thì Tr và B về trước không đánh nữa. Còn A, C, H, Đ, N, M, T, Hoàng Văn M tiếp tục đánh bạc đến 23 giờ 45 phút thì bị lực lượng Công an huyện Đắk Glong bắt quả tang và bị tạm giữ hình sự về hành vi đánh bạc, Đàm Văn B sau đó ra đầu thú tại cơ quan Cảnh sát điều tra Công an huyện Đắk Glong.

Qúa trình điều tra xác định: Tổng số tiền các bị cáo sử dụng để đánh bạc là 9.030.000 đồng, trong đó Hoàng Thế A sử dụng số tiền 2.300.000 đồng; Hoàng Văn C sử dụng số tiền 2.960.000 đồng; Mạc Văn H sử dụng số tiền 400.000 đồng; Phạm Văn Đ sử dụng số tiền 300.000 đồng; Tạ Văn N sử dụng số tiền 200.000 đồng; Vy Văn M sử dụng số tiền 500.000 đồng; Hoàng Văn T sử dụng số tiền 2.000.000 đồng; Hoàng Văn M sử dụng số tiền 300.000 đồng vào mục đích đánh bạc; Đàm Văn B giao nộp 70.000 đồng đã sử dụng vào mục đích đánh bạc.

Tại bản án hình sự sơ thẩm số 34/2019/HS-ST ngày 14-8-2019 của Tòa án nhân dân huyện Đắk Glong đã quyết định: Tuyên bố bị cáo Mạc Văn H phạm tội *"Đánh bạc"*.

Áp dụng: Khoản 1 Điều 321; điểm s khoản 1 Điều 51 của Bộ luật Hình sự, xử phạt bị cáo Mạc Văn H 06 *(Sáu)* tháng tù.

Ngoài ra, bản án sơ thẩm còn quyết định về tội danh và hình phạt đối với những bị cáo khác; xử lý vật chứng; án phí và thông báo quyền kháng cáo.

Ngày 26-8-2019 bị cáo Mạc Văn H kháng cáo xin được hưởng án treo.

Tại phiên tòa phúc thẩm, bị cáo Mạc Văn H khai nhận hành vi phạm tội của mình và thừa nhận Hội đồng xét xử sơ thẩm xử phạt bị cáo về tội *"Đánh bạc"* theo khoản 1 Điều 321 của Bộ luật Hình sự là đúng, không oan. Bị cáo vẫn giữ nguyên nội dung kháng cáo.

Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đắk Nông sau khi phân tích các tình tiết của vụ án đã kết luận, Hội đồng xét xử sơ thẩm xử phạt bị cáo Mạc Văn H về tội *"Đánh bạc"* theo khoản 1 Điều 321 của Bộ luật Hình sự là có căn cứ, đúng pháp luật. Xét kháng cáo xin được hưởng án treo của bị cáo Mạc Văn H xét thấy, tại giai đoạn xét xử phúc thẩm bị cáo H cung cấp tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự gia đình bị cáo thuộc hộ nghèo, hộ cần nghèo đây là tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự quy định tại khoản 2 Điều 51 của Bộ luật Hình sự nên có căn cứ chấp nhận sửa bản án hình sự sơ thẩm về điều luật áp dụng. Tuy nhiên bị cáo có nhân thân xấu, vì vậy đề nghị Hội đồng xét xử phúc thẩm căn cứ điểm a khoản 1 Điều 355; Điều 356 của Bộ luật tố tụng Hình sự không chấp nhận kháng cáo xin hưởng án treo của bị cáo, giữ nguyên bản án hình sự sơ thẩm về hình phạt đối với bị cáo Mạc Văn H, sửa bản án về điều luật áp dụng

Bị cáo không có ý kiến bào chữa, tranh luận gì mà chỉ đề nghị Hội đồng xét xử xem xét cho bị cáo được hưởng án treo.

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]. Qúa trình điều tra xác định: Vào khoảng 08 giờ 00 phút ngày 22-02-2019 tại nhà Phạm Văn Đ thuộc bon R, xã Q, huyện Đ, tỉnh Đắk Nông các bị cáo Mạc Văn H, Phạm Văn Đ, Tạ Văn N, Vy Văn M, Hoàng Thế A, Hoàng Văn C, Hoàng Văn T, Hoàng Văn M, Hoàng Văn Tr, Đàm Văn B đã có hành vi đánh bạc được thua bằng tiền bằng hình thức xì lát. Tổng số tiền các bị cáo sử dụng vào mục đích đánh bạc là 9.030.000 đồng. Vì vậy, Hội đồng xét xử sơ thẩm xử phạt bị cáo Mạc Văn H về tội *"Đánh bạc"* theo khoản 1 Điều 321 của Bộ luật Hình sự là có căn cứ và đúng pháp luật.

[2]. Xét nội dung kháng cáo xin được hưởng án treo của bị cáo Mạc Văn H, xét thấy: Tại giai đoạn xét xử phúc thẩm bị cáo H cung cấp tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự: Gia đình bị cáo thuộc hộ nghèo, bố đẻ của bị cáo là Mạc Văn T được tặng Huân chương chiến sỹ vẻ vang hạng ba, Huân chương kháng chiến hạng ba đây là tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự quy định tại khoản 2 Điều 51 của Bộ luật Hình sự nên cần sửa bản án hình sự sơ thẩm về điều luật áp dụng. Tuy nhiên, xét thấy Tòa án cấp sơ thẩm xử phạt bị cáo mức hình phạt 06 *(Sáu)* tháng tù là đã xem xét hết các tình tiết của vụ án và tương xứng với tính chất, mức độ, hậu quả của hành vi phạm tội do bị cáo gây ra, bị cáo là người có nhân thân xấu. Vì

vậy, không có căn cứ chấp nhận kháng cáo xin được hưởng án treo của bị cáo Mạc Văn H, giữ nguyên bản án hình sự sơ thẩm về mức hình phạt đối với bị cáo Mạc Văn H.

[3]. Về án phí: Do sửa bản án hình sự sơ thẩm về điều luật áp dụng đối với bị cáo Mạc Văn H nên bị cáo không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

[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,

QUYẾT ĐỊNH:

Căn cứ điểm a, b khoản 1 Điều 355; Điều 356 của Bộ luật Tố tụng Hình sự;

1. Không chấp nhận kháng cáo xin hưởng án treo của bị cáo Mạc Văn H, giữ nguyên bản án hình sự sơ thẩm về phần hình phạt, sửa bản án hình sự sơ thẩm về điều luật áp dụng đối với bị cáo Mạc Văn H.

Áp dụng: Khoản 1 Điều 321; điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51 của Bộ luật hình sự, xử phạt bị cáo Mạc Văn H 06 *(Sáu)* tháng tù về tội *"Đánh bạc"*, thời hạn chấp hành hình phạt tính từ ngày bắt thi hành án, được khấu trừ thời gian tạm giữ, tạm giam từ ngày 23-02-2019 đến ngày 21-3-2019.

2. Về án phí phúc thẩm: Căn cứ khoản 2 Điều 136 Bộ luật Tố tụng Hình sự; áp dụng điểm d khoản 2 Điều 23 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 và lệ phí Tòa án: Bị cáo không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

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

Nơi nhận:
- Tòa án nhân dân cấp cao tại thành phố Hồ Chí Minh;
- Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đắk Nông;
- Sở Tư pháp tỉnh Đ;
- Phòng Hồ sơ nghiệp vụ, Công an tỉnh Đ;
- Công an huyện Đắk Glong;
- Tòa án nhân dân huyện Đắk Glong;
- Viện kiểm sát nhân dân huyện Đắk Glong;
- Chi cục Thi hành án dân sự huyện Đ;
- Bị cáo;
- Lưu Tổ hành chính tư pháp, Hồ sơ vụ án.

TM. HỘI ĐỒNG XÉT XỬ PHÚC THẨM
Thẩm phán – Chủ tọa phiên tòa

(đã ký, đóng dấu)

Phạm Văn Cảnh