TOÀ ÁN NHÂN DÂN **TỈNH ĐẮK NÔNG**	**CỘNG HOÀ XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM** **Độc lập - Tự do - Hạnh phúc**

Bản án số: **74**/2023/HS-PT
Ngày 21 - 9- 2023

NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HOÀ XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM

TOÀ ÁN NHÂN DÂN TỈNH ĐẮK NÔNG

- Thành phần Hội đồng xét xử phúc thẩm gồm có:
Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Ông Lê Quốc Hương.
Các Thẩm phán: Ông Võ Văn Vinh và ông Lê Văn Hữu
***- Thư ký phiên tòa*:** Bà Nguyễn Thị Huệ là Thẩm tra viên Tòa án nhân dân tỉnh Đắk Nông.
- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đắk Nông tham gia phiên toà: Bà Lê Thị Tố Quyên - Kiểm sát viên.

Ngày 21 tháng 9 năm 2023 tại trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Đắk Nông mở phiên toà xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự thụ lý số: 120/2022/TLPT-HS, ngày 22 tháng 12 năm 2022 đối với các bị cáo Nguyễn Văn Đ và đồng phạm do có kháng cáo của các bị cáo đối với bản án hình sự sơ thẩm số: 51/2022/HS-ST ngày 14-9-2022 của Toà án nhân dân huyện Đắk R'lấp, tỉnh Đắk Nông.

Các bị cáo bị kháng nghị:

1. Nguyễn Văn Đ, sinh năm 1976, nơi sinh: tỉnh Thái Bình; nơi đăng ký hộ khẩu thường trú: Thôn 5, xã Đ, huyện Đ, tỉnh Đắk Nông; chỗ ở hiện nay: Thôn M, xã P, huyện N, tỉnh Kon Tum; nghề nghiệp: Làm nông; trình độ học vấn: 9/12; dân tộc: Kinh; giới tính: Nam; tôn giáo: Thiên Chúa; quốc tịch: Việt Nam; con ông Nguyễn Văn C và bà Hoàng Thị D; có vợ là chị Nguyễn Thị H3; có 06 con, con lớn nhất sinh năm 2003, con nhỏ nhất sinh năm 2014; tiền sự: Không; tiền án: 01 tiền án: Tại Bản án hình sự sơ thẩm số 40/2015/HS-ST ngày 23/6/2015 của Toà án nhân dân huyện Đắk R'Lấp, tỉnh Đắk Nông đã xử phạt Nguyễn Văn Đ 20.000.000 đồng về tội đánh bạc, chưa được xoá án tích; bị bắt từ ngày 19-4-2023; tạm giam; có mặt.

2. Nguyễn Nhân B(tên gọi khác: Nguyễn Nhân B, B Lé), sinh năm 1985, nơi sinh: tỉnh Vĩnh Phúc; nơi cư trú: Thôn 5, xã Đ, huyện Đ, tỉnh Đắk Nông; nghề nghiệp: Làm nông; trình độ học vấn: 7/12; dân tộc: Kinh; giới tính: Nam; tôn giáo: Không; quốc tịch: Việt Nam; con ông Nguyễn Nhân Ph (đã chết) và bà Nguyễn Thị B; có vợ là chị Vũ Thị O và 04 người con, con lớn nhất sinh năm 2005, con nhỏ nhất sinh năm 2016; tiền sự: Không; tiền án: 01 tiền án: Tại Bản án hình sự sơ

thẩm số 40/2015/HS-ST ngày 23/6/2015 của Toà án nhân dân huyện Đắk R'Lấp, tỉnh Đắk Nông đã xử phạt Nguyễn Nhân B 15.000.000 đồng về tội đánh bạc, chưa được xoá án tích; bị cáo đang bị truy nã, chưa bắt được; vắng mặt.

NỘI DUNG VỤ ÁN:

Theo các tài liệu có trong hồ sơ vụ án và diễn biến tại phiên tòa, vụ án được tóm tắt như sau:

Khoảng 11giờ 00 phút, ngày 23/12/2021 Vũ Công H mời Võ Văn T và Bùi Đức H2 đến nhà H để ăn cơm trưa. Sau khi ăn xong, khoảng 13 giờ 00 phút cùng ngày, H rủ Tvà H2 đánh bài "Liêng" thắng thua bằng tiền. T và H2 đồng ý nên H lấy 01 chiếc chăn trải lên trên chiếc chiếu ở nền phòng khách, sau đó lấy 01 bộ bài tây có sẵn trong nhà rồi cả 3 ngồi xuống để đánh bài.

Hình thức đánh bạc bằng đánh bài liêng như sau: H, T và H2 ngồi thành vòng tròn, quay mặt vào trong. Mỗi người bỏ ra số tiền 10.000 đồng để vào giữa chiếu bạc gọi là "tiền gà" (hoặc "tiền sàn"), sau đó người cầm cái (là một trong những người chơi) dùng bộ bài tây 52 quân bài chia cho những người chơi mỗi người 3 quân bài. Sau khi bốc bài lên, người chơi xem bài của mình có bao nhiêu điểm hay có "Sáp" và "Liêng" không để đưa ra quyết định tố hoặc dừng lại. Người cầm cái có quyền tố trước, người tiếp theo có quyền theo, tố thêm hoặc bỏ bài. Mỗi lần tố thì cho tiền tố vào vị trí đặt "tiền gà", ai không tổ theo thì thua và t mất "tiền gà" đã bỏ vào. Số tiền mỗi lần tố từ 10.000 đồng đến 200.000 đồng. Người nào thắng sẽ được hưởng hết số "tiền gì" "hiền tó". Trường hợp không ai tố thì thì bài ai cao nhất sẽ thắng toàn bộ số "tiền gà".

Cách tính thắng thua: có 04 thứ hạng như sau:

1. Bài "sáp" (hoặc "khạp") là bài lớn nhất, thắng tất cả các bài còn lại. Bài "sáp" là bài có 3 quân bài cùng số hạng với nhau, trong đó "sáp" nhỏ nhất là "3 quân 2", "sáp" lớn nhất là "3 quân A".

2. Bài "liêng" là bài lớn thứ 2 sau bài "sáp" và thắng tất cả các bài còn lại. Bài "liêng" là bài có 3 quân bài có số hạng liền kề nhau, trong đó "liêng" nhỏ nhất là 2-3-4, "liêng" lớn nhất là O-K-A.

3. Bài "ảnh" là bài lớn thứ 3, thua bài "sáp" và bài "liêng", lớn hơn bài còn lại. Bài "ảnh" là bài có 3 quân bài hình người, lớn nhất có 2 quân K và 1 quân bài Q, nhỏ nhất có 2 quân J và 1 quân Q.

4. Bài "cộng điểm" là bài nhỏ nhất, thua tất cả các bài trên. Bài "cộng điểm" là bài không thuộc các bài "sáp", "liêng", "Anh". Quy định quân A tính 01 điểm, từ quân 2 đến quân 9 tính theo số trên quân bài, còn các quân 10 đến K tính 0 điểm. Trong trường hợp các bài bằng điểm nhau thì thắng thua tính theo quy ước từ lớn đến nhỏ theo thứ tự cơ - rô – nhép - bích và 09 điểm là cao nhất.

H, T và H2 chơi đến khoảng 13h30 cùng ngày thì có Nguyễn Văn Đ và Vũ Văn A đến nhà H chơi. Thấy cả nhóm đánh bài ăn tiền nên Đ và An cũng vào tham gia. Khoảng 30 phút sau, tiếp tục có Dương Thị P, Hoàng Minh T2 và Nguyễn Nhân B lần lượt đến nhà H chơi và cũng vào tham gia đánh bạc. Trong

quá trình đánh bạc, cả nhóm thống nhất là ai thắng trong mỗi ván sẽ bỏ ra số tiền 10.000 đồng vào trong chiếu bạc (gọi là tiền xâu), mục đích là khi nào nghỉ chơi sẽ mua đồ về để cả nhóm cùng ăn nhậu. Cả nhóm 08 người chơi đến 15 giờ 20 phút cùng ngày thì bị Công an xã Hưng Bình phát hiện, bắt quả tang, thu giữ trên chiếu bạc số tiền 220.000 đồng. Tại Công an xã Hưng Bình, các đối tượng thừa nhận hành vi của mình như đã nêu trên. Quá trình kiểm tra, xác minh tin báo, Công an xã Hưng Bình xác định được số tiền sử dụng vào mục đích đánh bạc là 3.250.000 đồng, cụ thể như sau:

Vũ Công H có 300.000 đồng và sử dụng hết để đánh bạc. Khi bị bắt còn lại 280.000 đồng. Võ Văn T sử dụng 740.000 đồng (mang theo 3.740.000 đồng, chỉ sử dụng 740.000 đồng để đánh bạc). Khi bị bắt đã thua hết 740.000 đồng. Bùi Đức H2 sử dụng 400.000 đồng (mang theo 400.000 đồng và sử dụng hết để đánh bạc). Khi bị bắt còn lại 10.000 đồng. Nguyễn Nhân B sử dụng 500.000 đồng (mang theo 2.000.000 đồng, chỉ sử dụng 500.000 đồng để đánh bạc). Khi bị bắt thắng được 390.000 đồng. Nguyễn Văn Đ sử dụng 300.000 đồng (mang theo 1.300.000 đồng, chỉ sử dụng 300.000 đồng để đánh bạc). Khi bị bắt thắng được 500.000 đồng. Vũ Văn A sử dụng 510.000.000 đồng, (mang theo 510.000.000 đồng và sử dụng hết để đánh bạc). Khi bị bắt thua 500.000 đồng. Hoàng Minh T2 sử dụng 200.000 đồng (mang theo 1.500.000 đồng, chi sử dụng 200.000 đồng để đánh bạc). Khi bị bắt thắng được 810.000 đồng. Dương Thị P sử dụng 300.000 đồng (mang theo 800.000 đồng, chi sử dụng 300.000 đồng để đánh bạc). Khi bị bắt thua 260.000 đồng.

Trong số 08 đối tượng tham gia đánh bạc nêu trên, có Nguyễn Nhân B và Nguyễn Văn Đ đã bị Tòa án kết án phạt tiền về tội "Đánh bạc" vào năm 2015. Tuy nhiên, Công an xã Hưng Bình không xác minh kết quả thi hành án của Bvà Đ mà ban hành Quyết định xử phạt vi phạm hành chính về hành vi đánh bạc đối với cả 08 đối tượng tham gia đánh bạc nêu trên là Vũ Công H, Vũ Văn A, Võ Văn T, Dương Thị P, Bùi Đức H2, Hoàng Minh T2, Nguyễn Nhân B và Nguyễn Văn Đ (Quyết định xử phạt ngày 30/12/2021). Sau khi ban hành quyết định xử phạt vi phạm hành chính, Công an xã Hưng Bình mới tiến hành xác minh kết quả thi hành án B và Đ chưa chấp hành hình phạt tiền theo quyết định của Bản án. Do đó, ngày 15/02/2022, Công an xã Hưng Bình đã ban hành quyết định hủy bỏ quyết định xử phạt vi phạm hành chính đối với B và Đ.

Ngày 21/3/2022, Công an xã Hưng Bình, huyện Đắk R'Lấp chuyển hồ sơ và vật chứng là bộ bài tây và số tiền 3.250.000 đồng đến Công an huyện Đắk R'lấp để xử lý theo quy định.

Bản án hình sự sơ thẩm số: 51/2022/HS-ST ngày 14-9-2022 của Toà án nhân dân huyện Đắk R'lấp, tỉnh Đắk Nông đã quyết định: Tuyên bố các bị cáo Nguyễn Văn Đ và Nguyễn Nhân B phạm tội *"Đánh bạc"*.

Áp dụng khoản 1 Điều 321; điểm s khoản 1 Điều 51, Điều 35 của Bộ luật Hình sự.

Xử phạt: Bị cáo Nguyễn Văn Đ 25.000.000 đồng sung vào công quỹ Nhà nước.

Áp dụng khoản 1 Điều 321; điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51, Điều 35 của Bộ luật Hình sự.

Xử phạt: Bị cáo Nguyễn Nhân B 25.000.000 đồng sung vào công quỹ Nhà nước.

Ngoài ra Tòa án cấp sơ thẩm còn quyết định xử lý vật chứng, án phí và thông báo quyền kháng cáo.

Ngày 30-9-2022, Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đắk Nông kháng nghị theo thủ tục phúc thẩm đối với một phần bản án sơ thẩm số 51/2022 ngày 14-9-2022 của Tòa án nhân dân huyện Đắk R'lấp, tỉnh Đắk Nông. Nội dung đề nghị áp dụng hình phạt tù đối với bị cáo Nguyễn Văn Đ và Nguyễn Nhân Bẩy.

Tại phiên tòa phúc thẩm, bị cáo Nguyễn Văn Đ thừa nhận Tòa án nhân dân huyện Đắk R'lấp xử phạt các bị cáo về tội *"Đánh bạc"* theo Điều 321 của Bộ luật Hình sự là đúng, không oan.

Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đắk Nông, sau khi phân tích các tình tiết của vụ án, đề nghị Hội đồng xét xử: Áp dụng điểm b khoản 1 Điều 355; điểm a khoản 2 Điều 357 của Bộ luật Tố tụng hình sự chấp nhận kháng nghị của Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đắk Nông, sửa bản án hình sự sơ thẩm về phần điều luật và áp dụng hình phạt. Đề nghị HĐXX xem xét quyết định:

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

Xử phạt: Bị cáo Nguyễn Văn Đ từ 07 tháng đến 09 tháng tù.

Áp dụng khoản 1 Điều 321; điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51, Điều 38 của Bộ luật Hình sự.

Xử phạt bị cáo Bị cáo Nguyễn Nhân Btừ 07 tháng tù đến 09 tháng tù

Bị cáo không có ý kiến bào chữa, tranh luận, chỉ đề nghị Hội đồng xét xử xem xét giảm nhẹ hình phạt.

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 tội danh: Bản án hình sự sơ thẩm số: 51/2022/HS-ST ngày 14-9-2022 của Toà án nhân dân huyện Đắk R'lấp, tỉnh Đắk Nông đã kết án các bị cáo Nguyễn Văn Đ và Nguyễn Nhân Bvề tội *"Đánh bạc"* theo khoản 1 Điều 321 của Bộ luật Hình sự là có căn cứ và đúng pháp luật.

[2]. Bị cáo Nguyễn Nhân Bđã bỏ đi khỏi địa phương Cơ quan tiến hành tố tụng đã thực hiện việc truy nã nhưng không có kết quả. Vì vậy căn cứ điểm a khoản 2 Điều 290 của Bộ luật Tố tụng hình sự, xét xử vắng mặt bị cáo Nguyễn Nhân Bẩy.

[3]. Xét kháng nghị của Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đắk Nông xét thấy: Khoảng 11 giờ 00 phút ngày 23-12-2021 Nguyễn Nhân Bẩy, Nguyễn Văn Đ cùng 06 đối tượng khác tham gia đánh bạc bằng hình thức đánh bài "Liêng" thắng thua bằng tiền, với tổng số tiền sử dụng vào mục đích đánh bạc là 3.250.000 đồng. Trong đó, Nguyễn Văn Đ sử dụng 500.000 đồng, Nguyễn Nhân B sử dụng 300.000 đồng. Mặc dù các bị cáo sử dụng số tiền đánh bạc dưới 5.000.000 đồng

nhưng các bị cáo đều đã có tiền án về tội đánh bạc cụ thể: Tại bản án sơ thẩm số 40/2015/HS-ST ngày 23-6-2015 của Tòa án nhân dân huyện Đắk R'lấp, tỉnh Đắk Nông đã xử phạt Nguyễn Văn Đ 20.000.000 đồng, Nguyễn Nhân B 15.000.000 đồng về tội đánh bạc nên ở lần phạm tội này hành vi của các bị cáo đã cấu thành tội "*Đánh bạc*" theo khoản 1 Điều 321 của Bộ luật Hình sự. Tuy nhiên, cấp sơ thẩm áp dụng Điều 35 của Bộ luật Hình sự xử phạt bằng hình thức phạt tiền đối với Nguyễn Văn Đ và Nguyễn Nhân B mỗi bị cáo với số tiền 25.000.000 đồng là không phù hợp, không có tác dụng cải tạo riêng và phòng ngừa chung cho xã hội. Bởi lẽ, các bị cáo đều có tiền án bị phạt tiền về tội đánh bạc (*xử phạt từ năm 2015 nhưng đến ngày 08-3-2022 các bị cáo mới nộp nên chưa được xóa án tích*) và chỉ có 01 tình tiết giảm nhẹ quy định tại điểm s khoản 1 Điều 51 Bộ luật Hình sự, riêng bị cáo Nguyễn Nhân Bcó thêm tình tiết giảm nhẹ quy định tại khoản 2 Điều 51 Bộ luật Hình sự. Mặt khác, sau khi xét xử sơ thẩm, bản án chưa có hiệu lực các bị cáo đã bỏ đi khỏi địa phương gây khó khăn trong quá trình tố tụng tại cấp phúc thẩm, dẫ đến cơ quan có thẩm quyền phải ra lệnh truy nã, thể hiện ý thức coi thường pháp luật của các bị cáo, cần áp dụng hình phạt tù có thời hạn đối với các bị cáo mới đảm bảo tính răn đe, giáo dục riêng và phòng ngừa chung trong xã hội. Do đó, có căn cứ để chấp nhận kháng nghị của Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đắk Nông, sửa bản án hình sự sơ thẩm số 51/2022/HS-ST ngày 14-9-2022 của Toà án nhân dân huyện Đắk R'lấp áp dụng hình phạt tù có thời hạn đối với Nguyễn Văn Đ và Nguyễn Nhân B.

[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 các điểm b khoản 1 Điều 355; điểm a khoản 2 Điều 357 của Bộ luật Tố tụng hình sự,

1. Chấp nhận kháng nghị của Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đắk Nông, sửa bản án hình sự sơ thẩm số 51/2022/HS-ST ngày 14-9-2022 của Toà án nhân dân huyện Đắk R'lấp về phần hình phạt và áp dụng điều luật.

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

Xử phạt: Bị cáo Nguyễn Văn Đ 07 (bảy) tháng tù về tội "*Đánh bạc"*, thời hạn chấp hành hình phạt tù tính từ ngày bắt tạm giam (*ngày 19-4-2023*)

Áp dụng khoản 1 Điều 321; điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51, Điều 38 của Bộ luật Hình sự.

Xử phạt bị cáo Nguyễn Nhân B 07 (bảy) tháng tù về tội "*Đánh bạc"*, thời hạn chấp hành hình phạt tù tính từ ngày bắt thi hành án.

2. 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.

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

Nơi nhận:
- TANDTC (Vụ GĐKTI);
- VKSND tỉnh Đắk Nông;
- Sở Tư pháp tỉnh Đắk Nông;
- Phòng Hồ sơ Công an tỉnh Đắk Nông;
- CQTHAHS Công an tỉnh Đắk Nông;
- TAND huyện Đắk R'lấp;
- VKSND huyện Đắk R'lấp;
- Chi cục THADS huyện Đắk R'lấp;
- CQCSĐT Công an huyện Đắk R'lấp;
- CQTHAHS Công an huyện Đắk R'lấp;
- Các bị cáo;
- Lưu: Tổ HCTP, HS.

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

Đã ký và đóng dấu

Lê Quốc Hương