

Bản án số: **38/2022/HSPT**
Ngày: 16 - 5 - 2022

**NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM**

TÒA ÁN NHÂN DÂN TỈNH THỪA THIÊN HUẾ

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

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Ông Bùi Văn Thanh.

Các Thẩm phán: + Bà Thái Thị Hồng Vân
+ Ông Trần Ngọc Tú

- Thư ký phiên tòa: Bà Hoàng Thị Như Thuận - Thư ký Tòa án nhân dân tỉnh Thừa Thiên Huế.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Thừa Thiên Huế tham gia phiên tòa: Bà Nguyễn Thị Hằng - Kiểm sát viên.

Trong ngày 16 tháng 5 năm 2022, tại trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Thừa Thiên Huế xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự thụ lý số: 23/2022/TLPT - HS ngày 01 tháng 4 năm 2022 đối với bị cáo Hồ Văn T do có kháng cáo của bị cáo đối với Bản án hình sự sơ thẩm số: 11/2022/HS-ST ngày 25 tháng 02 năm 2022 của Tòa án nhân dân huyện Phú Lộc, tỉnh Thừa Thiên Huế.

- Bị cáo có kháng cáo:

Hồ Văn T, sinh ngày: 27/12/1978 tại Thừa Thiên Huế; nơi cư trú: Thôn V, xã L, huyện Ph, tỉnh Thừa Thiên Huế; giới tính: Nam; Dân tộc: Kinh; quốc tịch: Việt Nam; tôn giáo: Không; Nghề nghiệp: Lao động tự do; Trình độ văn hóa: 4/12; Con ông Hồ Văn H và bà Nguyễn Thị Kh. Có vợ là Trần Thị Cẩm Nh và có 04 người con; Tiền án: Không; Có 01 tiền sự: Ngày 13/8/2020, bị Công an xã Lộc Sơn, huyện Phú Lộc, tỉnh Thừa Thiên Huế xử phạt vi phạm hành chính số tiền 1.000.000 đồng về hành vi đánh bạc tại Quyết định xử phạt vi phạm hành chính số 552/QĐ – XPHC, bị cáo đã nộp tiền phạt trong quá trình chuẩn bị xét xử phúc thẩm; theo biên lai thu tiền phạt số 0006826 ngày 07/3/2022 của

Về nhân thân: Ngày 18/02/2014, có hành vi “Đánh bạc” bị Tòa án nhân dân huyện Phú Lộc, tỉnh Thừa Thiên Huế xử phạt 6.000.000 đồng theo Bản án số 28/2015/ HSST ngày 30/6/2015, đã thi hành xong vào ngày 22/9/2015. Bị cáo bị áp dụng biện pháp ngăn chặn “Cấm đi khỏi nơi cư trú”; Có mặt.

Ngoài ra còn có bị cáo Nguyễn Khắc Th không có kháng cáo và không bị kháng cáo, kháng nghị.

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:

Tối ngày 18/02/2021, Hồ Văn T đến nhà sinh hoạt cộng đồng Xóm 3, Thôn V, xã L, huyện Ph, tỉnh Thừa Thiên Huế để bàn việc cúng xóm đầu năm. Khoảng 19 giờ cùng ngày, T thấy các vật dụng đánh bạc gồm: 01 chén sứ, 01 đĩa sứ, 04 quân bài vị được cất ra từ lá bài tú lơ khơ và 01 chiếc chiếu cói đã được trải ra sẵn dưới nền nhà nên T lấy các dụng cụ đó cầm cái đánh bạc dưới hình thức “xóc đĩa” thắng thua bằng tiền. Lúc này, có ông Lê Viết Vàng, Lê Văn Vĩnh tham gia đánh bạc. Sau đó có thêm Trần Tòa, Lê Văn Chó, Nguyễn Lép, Hồ Khánh, Nguyễn Hợi, Nguyễn Bãi, Lê Thị Thanh, Nguyễn Ngạn, Nguyễn Khắc Thanh, Bùi Chiến và Lê Quang Tồn cũng vào tham gia đánh bạc. Một lúc sau thì ông Lê Viết Vàng, Lê Văn Vĩnh, Trần Tòa, Nguyễn Ngạn, Lê Quang Tồn và bà Lê Thị Thanh nghỉ đánh bạc. Những người còn lại đánh bạc đến khoảng 20 giờ 30 phút cùng ngày thì bị Công an xã Lộc Sơn, huyện Phú Lộc tiến hành kiểm tra, bắt quả tang; thu giữ trực tiếp tại chiếu tiền 900.000 đồng cùng các dụng cụ đánh bạc. Sau đó, Công an xã Lộc Sơn triệu tập tất cả các đối tượng đến làm việc; Hồ Văn T, Hồ Khánh, Lê Văn Chó, Lê Thị Thanh, Nguyễn Hợi giao nộp với tổng số tiền 4.150.000 đồng.

Cách thức đánh bạc bằng hình thức “Xóc đĩa” được thống nhất quy định như sau: Dùng 01 chén sứ, 01 đĩa sứ và 04 quân bài vị hình tròn được cất ra từ lá bài tú lơ khơ làm công cụ đánh bạc. Người cầm cái bỏ 04 quân bài vị vào đĩa rồi úp chén lên đĩa và xóc. Người tham gia đánh bạc có thể đặt cược “chẵn” hoặc “lẻ” hoặc không đặt. Khi những người tham gia đánh bạc hoàn tất việc đặt cược thì người cầm cái dở chén để biết kết quả, xác định người thắng, thua. Nếu không có ai mua lại (nhận lại) thì chén bạc đó “hòa” tức là tiền đặt cược của ai thì người đó lấy lại, không thắng, không thua.

Quá trình điều tra và tại phiên tòa đã xác định số tiền các bị cáo và những người trên sử dụng vào việc đánh bạc cụ thể như sau:

+ Hồ Văn T mang theo số tiền 1.300.000 đồng, kết quả đánh bạc không thắng, không thua. Khi bị bắt quả tang, T mang theo số tiền trên bỏ chạy. Sau khi được Công an triệu tập đã giao nộp số tiền này.

+ Nguyễn Khắc Thanh mang theo số tiền 350.000 đồng. Thanh đánh 04 ván, mỗi ván đặt cược từ 100.000 đồng đến 200.000 đồng, đang đánh ván thứ 04 nhưng chưa có kết quả thì bị bắt quả tang, Thanh bỏ chạy khỏi hiện trường.

+ Nguyễn Hợi mang theo số tiền 200.000 đồng. Hợi đánh 03 ván, mỗi ván đặt cược 50.000 đồng đến 100.000 đồng, kết quả không thắng, không thua. Khi bị bắt quả tang, Công an đã thu giữ của Hợi số tiền 200.000 đồng.

+ Bùi Chiến mang theo số tiền 300.000 đồng. Chiến đánh 03 ván, mỗi ván đặt cược 100.000 đồng, 02 ván đầu đánh thua, đang đánh ván thứ 03 nhưng chưa có kết quả thì bị bắt quả tang.

+ Nguyễn Bái mang theo số tiền 200.000 đồng. Bái đánh 05 ván, mỗi ván đặt cược 50.000 đồng đến 100.000 đồng, đang đánh ván thứ 05 nhưng chưa có kết quả thì bị bắt quả tang, Bái bỏ chạy khỏi hiện trường.

+ Hồ Khánh mang theo số tiền 100.000 đồng. Khánh đánh 02 ván, mỗi ván đặt cược 50.000 đồng, kết quả không thắng, không thua. Lúc bị bắt quả tang, Khánh bỏ chạy. Sau đó đã nộp số tiền trên cho Công an.

+ Lê Thị Thanh mang theo số tiền 2.300.000 đồng; Thanh lấy ra 450.000 đồng để đánh bạc và tham gia đánh 09 ván, mỗi ván 50.000 đồng, kết quả thua 450.000 đồng. Lúc bị bắt quả tang, Thanh đã nghỉ đánh. Sau đó, đã giao nộp số tiền 1.850.000 đồng cho Công an xã Lộc Sơn, số tiền này Thanh không sử dụng để đánh bạc.

+ Lê Văn Chó mang theo số tiền 700.000 đồng. Chó đánh từ 04 đến 05 ván, mỗi ván đặt cược từ 20.000 đồng đến 50.000 đồng, kết quả không thắng, không thua. Lúc bị bắt quả tang, Chó mang theo số tiền 700.000 đồng bỏ chạy khỏi hiện trường. Sau đó, đã giao nộp số tiền này cho Công an xã Lộc Sơn.

+ Trần Tòa mang theo số tiền 200.000 đồng, Tòa đánh 02 ván, kết quả thua hết tiền và đi về nhà trước khi bị bắt quả tang.

+ Lê Viết Vàng mang theo số tiền 20.000 đồng để đánh bạc. Vàng đánh 01 ván thua hết tiền thì đi về nhà trước khi Công an xã Lộc Sơn bắt quả tang.

+ Lê Văn Vĩnh mang theo số tiền 20.000 đồng để đánh bạc, Vĩnh đánh 01 ván thua hết tiền thì đi về nhà trước khi bị bắt quả tang.

+ Lê Quang Tồn mang theo số tiền 250.000 đồng để đánh bạc. Tồn đánh 03 ván thua hết tiền thì ra về trước khi bị bắt quả tang.

+ Nguyễn Ngạn mang theo số tiền 100.000 đồng để đánh bạc. Ngạn đánh 02 ván thua hết tiền thì ra về trước khi bị bắt quả tang.

+ Nguyễn Lép mang theo số tiền 200.000 đồng để đánh bạc, đã đánh thua hết nên nghỉ chơi.

* Vật chứng thu giữ gồm : 01 đĩa sứ màu trắng, 01 chén sứ màu trắng; 04 quân vị được cắt ra từ lá bài tứ lơ khơ; 01 chiếc chiếu cói; 01 chiếc nhẫn kim loại màu vàng; 01 chiếc xe mô tô nhãn hiệu Espro màu đen biển kiểm soát 37H1-270.35; 01 chiếc xe mô tô nhãn hiệu Honda Wave RSX màu đỏ đen biển kiểm soát 75T1-9081; 01 chiếc xe mô tô nhãn hiệu Honda Wave RSX màu đỏ đen biển kiểm soát 75K1-129.26; Tiền Ngân hàng Nhà nước Việt Nam phát hành 5.050.000 đồng.

Về xử lý vật chứng : Quá trình điều tra đã trả lại 01 chiếc nhẫn kim loại màu vàng; 01 chiếc xe mô tô nhãn hiệu Espro màu đen biển số 37H1-270.35; 01 chiếc xe mô tô nhãn hiệu Honda Wave RSX màu đỏ đen biển số 75T1-9081 ; 01 chiếc xe mô tô nhãn hiệu Honda Wave RSX màu đỏ đen biển số 75K1-129.20 cho các chủ sở hữu, người quản lý hợp pháp.

Tại Bản án hình sự sơ thẩm số: 11/2022/HS-ST ngày 25 tháng 02 năm 2022 của Tòa án nhân dân huyện Phú Lộc, tỉnh Thừa thiên Huế đã quyết định:

Tuyên bố bị cáo Hồ Văn T phạm tội "Đánh bạc".

Áp dụng: Khoản 1 Điều 321; Điều 38 ; điểm s khoản 1 Điều 51 của Bộ luật hình sự , xử phạt: Bị cáo Hồ Văn T 06 (Sáu) tháng tù , thời hạn chấp hành hình phạt tù tính từ ngày bắt thi hành án.

Ngoài ra bản án sơ thẩm còn tuyên tội danh, điều luật và mức hình phạt đối với bị cáo Nguyễn Khắc Thanh; tuyên về xử lý vật chứng, án phí và quyền kháng cáo theo luật định.

Ngày 01/3/2022, bị cáo Hồ Văn T có đơn kháng cáo xin được phạt tiền hoặc cải tạo không giam giữ.

Tại phiên tòa phúc thẩm, bị cáo Hồ Văn T bổ sung nội dung xin được hưởng án treo và giữ nguyên nội dung kháng cáo.

Đại diện Viện Kiểm sát nhân dân tỉnh Thừa Thiên Huế phát biểu quan điểm về nội dung giải quyết vụ án: Đơn kháng cáo của bị cáo là trong hạn luật định và hợp pháp; Tòa án cấp sơ thẩm đã xem xét đầy đủ tính chất mức độ hành vi phạm tội, các tình tiết tăng nặng, giảm nhẹ trách nhiệm hình sự, nhân thân và xử phạt bị cáo Hồ Văn T 06 (sáu) tháng tù về tội “Đánh bạc” theo quy định khoản 1 Điều 321 Bộ luật Hình sự là phù hợp với quy định của pháp luật.

Đề nghị Hội đồng xét xử căn cứ điểm a khoản 1 Điều 355; Điều 356 của Bộ luật Tố tụng Hình sự năm 2015, không chấp nhận kháng cáo của bị cáo và giữ nguyên Bản án sơ thẩm.

Về án phí: Cần buộc bị cáo phải chịu theo luật định.

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] Có đủ cơ sở để kết luận: Khoảng 19 giờ 18/02/2021, tại nhà sinh hoạt cộng đồng Thôn V, xã L, huyện Ph; Hồ Văn T đã sử dụng các vật dụng sẵn có tại đây để làm cái đánh bạc bằng hình thức "xóc đĩa" thắng thua bằng tiền. Tham gia đánh bạc còn có Nguyễn Khắc Thanh, Nguyễn Hời, Bùi Chiến, Nguyễn Bái, Hồ Thạnh , Lê Văn Chó, Trần Tòa , Lê Viết Vàng, Lê Văn Vĩnh, Lê Quang Tồn, Nguyễn Lép và Nguyễn Ngạn.

Tại thời điểm bắt quả tang đã thu giữ trên chiếu bạc số tiền dùng vào việc đánh bạc là 900.000 đồng. Số tiền thu giữ do những con bạc giao nộp được xác định đã và sẽ dùng vào việc đánh bạc là 2.300.000 đồng. Tổng số tiền được xác định các bị cáo dùng để đánh bạc là 3.200.000 đồng.

Mặc dù số tiền dùng để đánh bạc dưới 5.000.000 đồng nhưng do các bị cáo Hồ Văn T và Nguyễn Khắc Thanh trước lần phạm tội này đã bị xử phạt vi

phạm hành chính về hành vi đánh bạc, chưa hết thời hiệu được coi là chưa bị xử phạt vi phạm hành chính, lại tiếp tục thực hiện hành vi phạm tội.

Do đó, với hành vi nêu trên, Tòa án cấp sơ thẩm đã kết án bị cáo Hồ Văn T và Nguyễn Khắc Thanh về tội “Đánh bạc” theo quy định tại khoản 1 Điều 321 của Bộ luật Hình sự là có căn cứ, đảm bảo đúng pháp luật.

[2] Xét kháng cáo xin được hưởng án treo, phạt tiền hoặc cải tạo không giam giữ của bị cáo Hồ Văn T, Hội đồng xét xử thấy rằng:

Bị cáo là người có đầy đủ năng lực trách nhiệm hình sự, nhận thức rõ hành vi đánh bạc là vi phạm pháp luật, nguy hiểm cho xã hội nhưng vẫn cố ý thực hiện. Hành vi này đã trực tiếp xâm phạm trật tự công cộng, làm ảnh hưởng xấu đến tình hình trật tự trị an tại địa phương nên cần phải xử lý tương xứng với tính chất, mức độ đối với hành vi phạm tội của bị cáo mới đảm bảo tác dụng giáo dục, răn đe và phòng ngừa chung.

Tòa án cấp sơ thẩm xử phạt bị cáo 06 tháng tù là tương xứng với tính chất, mức độ hành vi phạm tội, đã xem xét đánh giá đến nhân thân của bị cáo.

Xét nhân thân bị cáo không có tiền án; đối với tiền sự của bị cáo trong vụ án này đã được xem xét, áp dụng để định tội là “*đã bị xử phạt vi phạm hành chính*” để truy tố, xét xử đối với bị cáo.

Qua xem xét toàn diện nội dung vụ án, tính chất, mức độ nguy hiểm đối với hành vi phạm tội của bị cáo, các tài liệu có trong hồ sơ vụ án, Hội đồng xét xử xét thấy: Tính chất, mức độ của vụ án, giản đơn, bị cáo phạm tội ít nghiêm trọng, có thái độ thành khẩn khai báo, ăn năn hối cải sau khi phạm tội trong giai đoạn xét xử phúc thẩm, bị cáo đã nộp phạt số tiền bị xử lý vi phạm hành chính; bản thân thường hay ốm đau do bị bệnh tiểu đường nặng, có xác nhận của Bệnh viện Trung ương Huế và của chính quyền địa phương.

Cần áp dụng điểm a khoản 1 Điều 1 Nghị quyết số 01/2022/NQ-HĐTP ngày 15/4/2022 của Hội đồng Thẩm phán Tòa án nhân dân tối cao về: Sửa đổi, bổ sung một số điều của Nghị quyết số 02/2018/NQ-HĐTP ngày 15/5/2018 của Hội đồng Thẩm phán Tòa án nhân dân tối cao hướng dẫn áp dụng Điều 65 của Bộ luật hình sự về án treo:

“1. Sửa đổi, bổ sung Điều 2 như sau:

b) Đối với người bị kết án mà khi định tội đã sử dụng tình tiết “đã bị xử lý phạt vi phạm hành chính” và có đủ các điều kiện khác thì cũng có thể cho hưởng án treo”.

Xét thấy, bị cáo có nơi nơi cư trú rõ ràng, ở ổn định; nghĩ không buộc bị cáo phải chấp hành hình phạt tù cũng đảm bảo răn đe, phòng ngừa chung; đồng thời thể hiện chính sách nhân đạo khoan hồng của pháp luật; tạo cơ hội cho bị cáo có điều kiện tự cải tạo trở thành công dân có ích cho xã hội.

Vì vậy, không cần thiết phải cách ly bị cáo ra khỏi xã hội, chấp nhận một phần kháng cáo; giữ nguyên mức hình phạt, thay đổi biện pháp chấp hành hình phạt đối với bị cáo, cho bị cáo được hưởng án treo và ấn định thời gian thử thách đối với bị cáo.

[3] Các quyết định khác của Bản án sơ thẩm không có kháng cáo, không bị kháng nghị đã có hiệu lực pháp luật.

[4] Về án phí hình sự phúc thẩm: Do kháng cáo được chấp nhận nên bị cáo không phải chịu.

Vì các lẽ trên;

QUYẾT ĐỊNH:

Căn cứ điểm b khoản 1 Điều 355; điểm e khoản 1 Điều 357 của Bộ luật Tố tụng Hình sự; tuyên xử:

1. Chấp nhận một phần kháng cáo của bị cáo Hồ Văn T, sửa một phần bản án hình sự sơ thẩm về biện pháp chấp hành hình phạt.

2. Áp dụng khoản 1 Điều 321; điểm s khoản 1 khoản 2 Điều 51, Điều 65 của Bộ luật hình sự. Xử phạt Hồ Văn T 06 (sáu) tháng tù nhưng cho hưởng án treo, thời gian thử thách 12 (mười hai) tháng tính từ ngày tuyên án phúc thẩm, về tội “Đánh bạc”.

Giao bị cáo Hồ Văn T cho Ủy ban nhân dân xã Lộc Sơn, huyện Phú Lộc, tỉnh Thừa Thiên Huế theo dõi, giám sát, giáo dục bị cáo trong thời gian thử thách án treo. Trường hợp người được hưởng án treo thay đổi nơi cư trú thì thực hiện theo qui định tại khoản 1 Điều 69 Luật thi hành án hình sự. Hậu quả của việc vi phạm nghĩa vụ trong thời gian thử thách quy định tại khoản 5 Điều 65 của Bộ luật hình sự năm 2015:

“Trong thời gian thử thách, người được hưởng án treo cố ý vi phạm nghĩa vụ 02 lần trở lên thì Tòa án có thể quyết định buộc người được hưởng án treo phải chấp hành hình phạt tù của bản án đã cho hưởng án treo”.

3. Về án phí hình sự phúc thẩm: Bị cáo Hồ Văn T không phải chịu.

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:

- VKSND tỉnh TT- Huế;
- Phòng PV27-CA tỉnh TT- Huế;
- TAND huyện Phú Lộc;
- VKSND huyện Phú Lộc;
- Công an huyện Phú Lộc;
- Chi cục THADS huyện Phú Lộc;
- Bị cáo;
- Lưu hồ sơ vụ án; HCTP; Lưu Tòa HS.

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

Bùi Văn Thanh

