

**TÒA ÁN NHÂN DÂN
TỈNH LẠNG SƠN**

**CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM
Độc lập - Tự do - Hạnh phúc**

Bản án số: 17/2018/HS-PT

Ngày 22 – 3 – 2018

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

TÒA ÁN NHÂN DÂN TỈNH LẠNG SƠN

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

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Ông Chu Long Kiêm;

Các Thẩm phán: Bà Chu Thị Nguyễn Phin;

Bà Chu Lệ Hường;

- Thư ký phiên tòa: Ông Hoàng Thế Ngọc – Thư ký Toà án nhân dân tỉnh Lạng Sơn;

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Lạng Sơn tham gia phiên tòa:

Bà Lương Thị Hoà - Kiểm sát viên.

Ngày 22/3/2018 tại trụ sở Toà án nhân dân tỉnh Lạng Sơn xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự phúc thẩm thụ lý số: 14/2018/TLPT-HS ngày 05 tháng 2 năm 2018 đối với bị cáo Nguyễn Văn C do có kháng cáo của bị cáo đối với Bản án hình sự sơ thẩm số: 105/2017/HS-ST ngày 28 tháng 12 năm 2017 của Tòa án nhân dân huyện Hữu Lũng, tỉnh Lạng Sơn.

- Bị cáo có kháng cáo:

Nguyễn Văn C sinh ngày 18/9/1989; tại xã B, huyện A, tỉnh Thái Nguyên.

Nơi đăng ký hộ khẩu thường trú và chỗ ở: Xóm D, xã B, huyện A, tỉnh Thái Nguyên; nghề nghiệp: Làm ruộng; trình độ văn hoá: 12/12; dân tộc: Kinh; giới tính: Nam; tôn giáo: Không; quốc tịch: Việt Nam; con ông C1 và bà C2; vợ con: Chưa có; tiền án: Không, tiền sự : Không; nhân thân: Tại quyết định xử phạt hành chính số: 232/QĐ-XPVPHC ngày 05/7/2017 của Công an huyện Hữu Lũng đã xử phạt hành chính 750.000đồng đối với bị cáo Nguyễn Văn C về hành vi đánh nhau(đã thi hành xong) bị xử phạt sau khi xảy ra vụ án nên không phải là tiền sự trong vụ án này; Tại bản án hình sự sơ thẩm số: 16/2009/HS-ST ngày 09/6/2009 của Tòa án nhân dân huyện Võ Nhai, tỉnh Thái Nguyên đã xử phạt bị cáo Nguyễn Văn C 12 tháng tù cho hưởng án treo về tội trộm cắp tài sản, đã được xóa án tích.

Bị cáo bị bắt tạm giữ tạm giam ngày 26/7/2017 đến ngày 22/9/2017 thì được thay thế biện pháp cấm đi khỏi nơi cư trú. Đến ngày 28/12/2017 bị cáo bị

bắt tạm giam theo Quyết định bắt và tạm giam số 01/2017/HSST-QĐ của Toà án nhân dân huyện Hữu Lũng, tỉnh Lạng Sơn. Có mặt.

Ngoài ra trong vụ án còn có 06 bị cáo khác không có kháng cáo, kháng nghị, có 01 bị cáo khác có kháng cáo nhưng đã rút kháng cáo trước khi mở phiên tòa.

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:

Chiều ngày 02/7/2017, E rủ G, H cùng trú tại thôn B1, xã K, huyện L, tỉnh Lạng Sơn và M sinh năm 1985 trú tại thôn S, xã B, huyện A, tỉnh Thái Nguyên sang nhà ăn cơm. Trên đường đi sang nhà E thì M gặp N và Nguyễn Văn C là bạn cùng xã nên rủ hai người đi cùng sang nhà E. Đến 20giờ30' cùng ngày, sau khi ăn cơm xong G về nhà, Nguyễn Văn C rủ những người ở lại đánh bạc bằng hình thức “xóc đĩa” thì mọi người đồng ý, nhưng do có ít người nên H lấy bộ bài tú lơ khơ của E và rủ Nguyễn Văn C, M đánh “sâm”. Khi mọi người đánh sâm được 15 phút thì Nguyễn Văn C thấy có P và Q đến nên Nguyễn Văn C nói đánh xóc đĩa cho nhanh. Nguyễn Văn C bảo E đi lấy dao và thanh tre lên để làm quân vị, rồi hơ đen một mặt thanh tre và giữ thanh tre cho E chặt thành 4 miếng có cùng kích thước. Sau đó, E xuống bếp lấy 01 chiếc bát sứ và 01 chiếc đĩa mang lên nhà. Khi chuẩn bị đồ đánh xóc đĩa xong thì Q về nhà nên Nguyễn Văn C, M và H tiếp tục đánh sâm. Khoảng 21giờ cùng ngày khi Q quay lại thì Nguyễn Văn C, E, H, M, Q, N và P đánh xóc đĩa, mỗi người tự nguyện đưa cho Nguyễn Văn C 100.000đ được tổng cộng 700.000đ để Nguyễn Văn C đưa cho E chi trả tiền điện. E đã đưa số tiền này vào cho vợ là Y nhưng vợ E không nhận do không muốn mọi người đánh bạc ở nhà mình, nên E để số tiền này ở đầu giường.

Trong quá trình chơi xóc đĩa, Nguyễn Văn C là người cầm xóc cái. Những người còn lại thả tiền vào các bên chắn và lẻ. Trong khi đánh bạc, có M vay của Nguyễn Văn C 5.000.000đ, Q vay của Nguyễn Văn C 10.000.000đ để đánh bạc. Đến khoảng 22giờ thì E gọi điện cho G quay lại nhà E để đánh bạc. Khi G đến thì H thua hết tiền nên đứng dậy đi về trước. Cùng khi đó có X đi làm về qua nhà E thấy ồn ào nên ghé vào xem và cũng tham gia đánh bạc 02 ván, mỗi ván 30.000đ nhưng thua nên X đi về nhà. Đến khoảng 23 giờ E thua hết tiền nên không đánh bạc nữa. Những người còn lại ngồi đánh bạc đến 23giờ30 thì bị Công an huyện Hữu Lũng bắt quả tang, 3 người chạy thoát gồm Nguyễn Văn C, M, N. Đến ngày 26/7/2017 Nguyễn Văn C đến cơ quan cảnh sát điều tra Công an huyện Hữu Lũng đầu thú về hành vi phạm tội của mình.

Hình thức đánh sâm như sau: Người chơi dùng bộ bài tú lơ khơ gồm 52 quân bài chia cho mỗi người chơi 10 quân. Ván đầu tiên, người chia bài sẽ bốc

một quân bài bất kỳ trong số các quân bài còn lại đó để xác định người được đánh trước. Có thể chọn đánh lẻ 1 quân, đánh bộ đôi, bộ 3 quân hay bộ tứ 4 quân có cùng số hoặc đánh theo dây (còn gọi là sảnh) mà không cần cùng chất, cùng màu. Quân bài nhỏ nhất là 3, lần lượt là 4, 5, 6... đến 2 là lớn nhất. “Sảnh” là trường hợp có ít nhất 3 quân bài liên tiếp; sảnh 3, 4, 5 là nhỏ nhất, sảnh Q, K, A là lớn nhất, không có sảnh K, A, 2. Những người đánh sau phải đánh bằng số lượng quân bài của người đánh trước và có quân bài cao hơn để đỡ, trường hợp đánh lẻ quân 2 thì người đánh sau phải dùng bộ tứ để chặn. Người nào đánh hết bài đầu tiên là người thắng ván bài đó. Những người còn lại phải trả cho người thắng số tiền bằng với số quân bài còn lại của mình. Quy ước: Mỗi quân bài sẽ được tính là 20.000 đồng, người thắng ván bài trước sẽ chia bài ván tiếp theo và được ưu tiên đánh trước.

Từ ván thứ hai, sau khi chia bài xong, mỗi người đều có quyền báo “sâm”, tức người báo sâm sẽ xếp bài của mình sao cho khi đánh hết 10 quân bài có trên tay mà những người còn lại đều không chặn được. Nếu báo sâm thành công sẽ được mỗi người còn lại trả cho người báo sâm 200.000 đồng; ngược lại, nếu bị người sau có bài “sâm” lớn hơn chặn là báo sâm thất bại, người báo sâm phải trả mỗi người 200.000 đồng.

Hình thức đánh xóc đĩa như sau: Người xóc cái ngồi ở một đầu chiếu bạc, những người đánh bạc ngồi hai bên; quy ước bên phải người xóc cái là bên chắn, bên trái người xóc cái là bên lẻ. Người xóc cái cho 04 quân bài (mỗi quân có 01 mặt màu trắng, 01 mặt màu đỏ đen) vào trong chiếc đĩa, dùng chiếc bát úp lên và xóc rồi để xuống chiếu. Lúc này những người đánh bạc đặt tiền xuống hai bên chắn hoặc lẻ; mức từ 10.000đ trở lên. Khi mọi người đặt tiền xong, người xóc cái mở bát, nếu số quân bài ngửa cùng một màu là số chắn thì bên chắn thắng và ngược lại thì bên lẻ thắng; tỷ lệ thắng thua là 1 ăn 1. Người xóc cái lấy tiền từ bên thua trả cho bên thắng; nếu số tiền đó không đủ thì người xóc cái phải bù; nếu số tiền đó thừa ra thì người xóc cái được hưởng. Ván nào người xóc cái không nhận cửa tức là để mọi người tự đánh bạc với nhau, ván này người xóc cái chỉ mở bát khi số tiền hai bên là bằng nhau, gọi là cân cái.

Bản án HSST số 105/2017/HSST ngày 28/12/2017 của Toà án nhân dân huyện Hữu Lũng, tỉnh Lạng Sơn đã quyết định:

Tuyên bố bị cáo Nguyễn Văn C phạm tội "Đánh bạc".

Áp dụng khoản 1,3 Điều 248; Điểm h, p khoản 1 Điều 46; các Điều 20, 33, 45, 53 Bộ luật Hình sự. Xử phạt bị cáo Nguyễn Văn C 18 (mười tám) tháng tù, được trừ thời gian tạm giam từ ngày 26/7/2017 đến 22/9/2017 là 01 (một) tháng 27 (hai mươi bảy) ngày, thời hạn còn lại bị cáo phải chấp hành là 16 (mười sáu)

tháng 03 (ba) ngày, thời hạn tù tính từ ngày bị cáo bị bắt tạm giam 28 tháng 12 năm 2017.

Xử phạt bị cáo 05 (năm) triệu đồng để sung quỹ nhà nước.

Ngày 03/01/2018, bị cáo Nguyễn Văn C có đơn kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt.

Tại phiên toà phúc thẩm, bị cáo Nguyễn Văn C giữ nguyên nội dung kháng cáo yêu cầu giảm nhẹ hình phạt.

Kiểm sát viên tại phiên toà trình bày quan điểm giải quyết vụ án: Đơn kháng cáo của bị cáo làm trong hạn luật định là hợp lệ, Tòa án cấp sơ thẩm xét xử bị cáo với tội danh "Đánh bạc" là đúng người, đúng tội, đúng pháp luật. Tại cấp phúc thẩm, bố bị cáo có đơn trình bày về hoàn cảnh gia đình khó khăn, bị cáo là lao động chính trong gia đình, bị cáo đã tác động đến gia đình nộp 5.000.000 đồng tiền phạt tại Chi cục Thi hành án dân sự huyện Hữu Lũng đây là những tình tiết mới, bị cáo được hưởng thêm tình tiết giảm nhẹ quy định tại khoản 2 Điều 46 của Bộ luật Hình sự năm 1999. Ngoài ra, khi quyết định hình phạt bản án sơ thẩm không áp dụng tình tiết giảm nhẹ tại khoản 2 Điều 46 cho bị cáo đối với hành vi đầu thú của bị cáo, tại cấp phúc thẩm cần khắc phục, khi quyết định hình phạt cần áp dụng tình tiết giảm nhẹ này để giảm nhẹ hình phạt cho bị cáo. Đề nghị hội đồng xét xử căn cứ điểm b khoản 1 Điều 355; điểm c khoản 1 Điều 357 của Bộ luật Tố tụng hình sự năm 2015 chấp nhận kháng cáo, sửa án sơ thẩm, giảm án cho bị cáo Nguyễn Văn C.

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 toà phúc thẩm, bị cáo Nguyễn Văn C thừa nhận Tòa án cấp sơ thẩm đã xét xử bị cáo về tội "Đánh bạc" là đúng người đúng tội, không oan. Bị cáo chỉ kháng cáo xin được giảm nhẹ hình phạt.

[2] Tại tòa cấp phúc thẩm bị cáo xuất trình thêm căn cứ để yêu cầu kháng cáo: Bị cáo là lao động chính và duy nhất trong gia đình, bố mẹ bị cáo hết tuổi lao động, chỉ có bị cáo ở cùng bố mẹ; bị cáo đã tác động đến gia đình nộp 5.000.000 đồng tiền phạt và 200.000 đồng tiền án phí hình sự sơ thẩm tại Chi cục Thi hành án dân sự huyện Hữu Lũng.

[3] Xét thấy, Tòa án cấp sơ thẩm đã xem xét đánh giá tính chất hành vi phạm tội của bị cáo, nhân thân và hoàn cảnh phạm tội cũng như áp dụng các tình tiết giảm nhẹ cho bị cáo, xử phạt bị cáo tù giam là có căn cứ.

[4] Tòa án cấp sơ thẩm đã nhận định: "*Bị cáo Nguyễn Văn C ngày 26/7/2018 đã đến cơ quan cảnh sát điều tra, Công an huyện Hữu Lũng, tỉnh Lạng Sơn đầu thú và khai nhận việc phạm tội của bản thân đồng thời nộp toàn*

bộ tang vật liên quan đến việc phạm tội. Việc làm của bị cáo đã giúp cho cơ quan điều tra khám phá và kết thúc nhanh việc điều tra vụ án, do vậy Hội đồng xét xử cho bị cáo được hưởng tình tiết giảm nhẹ quy định tại khoản 2 Điều 46 của Bộ luật Hình sự”. Tuy nhiên, tại phần quyết định của bản án, không áp dụng khoản 2 Điều 46 của Bộ luật Hình sự để quyết định hình phạt cho bị cáo. Tòa án cấp phúc thẩm cần bổ sung, khắc phục theo quy định của pháp luật.

[5] Tại cấp phúc thẩm bổ đề của bị cáo có đơn đề nghị Tòa án xem xét hoàn cảnh gia đình bị cáo làm ruộng, khó khăn, nghề nghiệp không có, bị cáo là lao động chính trong gia đình, từ khi bị bắt bố mẹ bị cáo suy sụp tinh thần, gặp nhiều khó khăn trong sinh hoạt. Đề nghị giảm án để bị cáo về nhà lao động, sản xuất nuôi bố mẹ già. Thấy rằng, bị cáo chưa có vợ con, sống cùng bố mẹ đã hết độ tuổi lao động, gia đình không có ai khác ở cùng, bị cáo là lao động chính duy nhất của gia đình. Ngoài ra, Bị cáo tác động gia đình nộp 5.000.000đồng tiền phạt và 200.000đồng tiền án phí hình sự sơ thẩm. Đây là những tình tiết mới quy định tại khoản 2 Điều 46 của Bộ luật Hình sự, cần được xem xét khi lượng hình để giảm nhẹ hình phạt cho bị cáo.

[6] Từ những căn cứ nêu trên, cần chấp nhận kháng cáo của bị cáo Nguyễn Văn C, sửa một phần quyết định của bản án sơ thẩm về hình phạt, giảm mức hình phạt cho bị cáo. Điều đó là phù hợp với ý kiến của đại diện Viện kiểm sát tại phiên tòa.

[7] Về án phí hình sự phúc thẩm: Do kháng cáo của bị cáo Nguyễn Văn C được Tòa án chấp nhận nên bị cáo không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

[8] Cần xác nhận bị cáo đã nộp 5.000.000 đồng(năm triệu đồng)tiền phạt và 200.000 đồng(hai trăm ngàn đồng) tiền án phí hình sự sơ thẩm theo Biên lai thu tiền số: AA/2015/0003360 ngày 16/3/2018 tại Chi cục Thi hành án dân sự huyện Hữu Lũng. Nay không phải nộp nữa.

Các quyết định khác của bản án sơ thẩm có hiệu lực kể từ ngày hết thời hạn kháng cáo, kháng nghị.

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH:

Căn cứ vào điểm b khoản 1 Điều 355; điểm c khoản 1 Điều 357 của Bộ luật Tố tụng hình sự năm 2015;

Chấp nhận kháng cáo của bị cáo Nguyễn Văn C; sửa một phần về hình phạt đối với bản án hình sự sơ thẩm số 105/2017/HS-ST ngày 28 tháng 12 năm 2017 của Tòa án nhân dân huyện Hữu Lũng, tỉnh Lạng Sơn, cụ thể như sau:

Áp dụng khoản 1, khoản 3 Điều 248; Điểm h, p khoản 1, khoản 2 Điều 46; các Điều 20, 33, 45, 53 Bộ luật Hình sự năm 1999. Xử phạt bị cáo Nguyễn Văn C 10 (mười) tháng tù giam, về tội "Đánh bạc". Được trừ thời gian tạm giam từ ngày 26/7/2017 đến 22/9/2017 là 01 (một) tháng 27 (hai mươi bảy) ngày, thời

hạn còn lại bị cáo phải chấp hành là 08 (tám) tháng 03 (ba) ngày. Thời hạn tù tính từ ngày bị cáo bị bắt tạm giam 28 tháng 12 năm 2017.

Xử phạt bị cáo Nguyễn Văn C 5.000.000đ (năm triệu đồng) để sung quỹ nhà nước. Xác nhận bị cáo đã nộp 5.000.000đồng(năm triệu đồng) theo Biên lai thu tiền số: AA/2015/0003360 ngày 16/3/2018 tại Chi cục Thi hành án dân sự huyện Hữu Lũng. Nay không phải nộp nữa.

Về án phí: Áp dụng điểm điểm h khoản 2 Điều 23 Nghị quyết 326/2016/UBTVQH14 Nghị quyết quy định về mức thu, miễn, giảm, thu nộp, quản lý và sử dụng án phí lệ phí Tòa án.

Bị cáo Nguyễn Văn C không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

Xác nhận bị cáo đã nộp 200.000đồng(hai trăm ngàn đồng) tiền án phí hình sự sơ thẩm theo Biên lai thu tiền số: AA/2015/0003360 ngày 16/3/2018 tại Chi cục Thi hành án dân sự huyện Hữu Lũng. Nay không phải nộp nữa.

Các quyết định khác của bản án sơ thẩm không bị kháng cáo, kháng nghị đã có hiệu lực 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 cấp cao tại Hà Nội;
- VKSND cấp cao tại Hà Nội;
- VKSND tỉnh Lạng Sơn;
- Phòng PV27 CA tỉnh Lạng Sơn;
- Sở Tư pháp tỉnh Lạng Sơn;
- TAND huyện Hữu Lũng;
- VKSND huyện Hữu Lũng;
- CQTHADS huyện Hữu Lũng;
- Bị cáo;
- Lưu: Hồ sơ, Toà Hình sự.

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

Chu Long Kiếm