

Bản án số: 57/2019/HS-PT  
Ngày 21-11-2019

NHÂN DANH  
NƯỚC CỘNG HOÀ XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM  
TOÀ ÁN NHÂN DÂN TỈNH CAO BẰNG

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

*Thẩm phán - Chủ tọa phiên toà:* Ông Mã Văn Quân.

*Các Thẩm phán:* Bà Phùng Thị Ương.

Bà Nông Biên Hòa.

**- Thư ký phiên toà:** Ông Nông Thanh Chuyên, Thư ký Toà án nhân dân tỉnh Cao Bằng.

**- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Cao Bằng tham gia phiên toà:**  
Bà Nông Thị Thuỳ Dương, Kiểm sát viên.

Ngày 21 tháng 11 năm 2019, tại trụ sở Toà án nhân dân tỉnh Cao Bằng xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự phúc thẩm thụ lý số: 37/2019/TLPT-HS ngày 30 tháng 7 năm 2019 đối với bị cáo Tần Xuân P do có kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Cao Bằng đối với bản án hình sự sơ thẩm số: 21/2019/HS-ST ngày 20 tháng 6 năm 2019 của Toà án nhân dân huyện BL, tỉnh Cao Bằng.

*Bị cáo bị kháng nghị:*

Tần Xuân P, sinh ngày 30 tháng 3 năm 1988 tại xã TH, huyện BL, tỉnh Cao Bằng.

Nơi đăng ký hộ khẩu thường trú và chỗ ở: Xóm LN, xã TH, huyện BL, tỉnh Cao Bằng; nghề nghiệp: trồng trọt; trình độ văn hoá: không biết chữ; dân tộc: Dao; giới tính: nam; tôn giáo: Tin lành; quốc tịch: Việt Nam; con ông Tần HS, sinh năm 1955 và bà Phùng LM, sinh năm 1956; có vợ là Phần Tả Mẫy, sinh năm 1989 và 03 con; tiền án: không có; tiền sự: Có 01 tiền sự, ngày 27-12-2018 Công an huyện BL xử phạt vi phạm hành chính về hành vi đánh bạc bằng hình thức phạt tiền với số tiền phạt là 1.000.000 đồng.

Bị cáo bị áp dụng biện pháp ngăn chặn Cấm đi khỏi nơi cư trú từ ngày 25-02-2019; vắng mặt (bị cáo trốn, Công an huyện BL đã ra Quyết định truy nã nhưng không có kết quả).

Ngoài ra, trong vụ án này còn có 11 bị cáo 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 toà, nội dung vụ án được tóm tắt như sau:

Hồi 01 giờ ngày 09 tháng 02 năm 2019 tại xóm BC, xã TH, huyện BL, tỉnh Cao Bằng, tổ công tác Công an huyện BL, tỉnh Cao Bằng đang làm nhiệm vụ phát hiện bắt quả tang tại lán gia đình ông Séo A Sèng có một nhóm các đối tượng đang đánh bạc được thua bằng tiền dưới hình thức sóc đĩa, thu giữ trên chiếu bạc số tiền 9.910.000 đồng. Tổ công tác đã lập Biên bản bắt người phạm tội quả tang đối với 05 người gồm Phùng Chòi C (*tên gọi khác*: Phùng Sài C), sinh năm 1988, cư trú tại xóm Nà Rạ, xã TH, huyện BL, tỉnh Cao Bằng; Phán A P1, sinh năm 1984; Phán A M, sinh năm 1994; Hù A Q, sinh năm 1991; Chấn A P2, sinh năm 1993, cùng cư trú tại xóm BC, xã TH, huyện BL, tỉnh Cao Bằng. Trong quá trình bắt giữ, một số đối tượng đã chạy trốn gồm: Tân A D, sinh năm 1992; Sần Văn H, sinh năm 1982; Chấn A H1, sinh năm 1972, cùng cư trú tại xóm BC, xã TH, huyện BL, tỉnh Cao Bằng; Phần Chăn L1, sinh năm 1977, cư trú tại xóm Nà Rạ, xã TH, huyện BL, tỉnh Cao Bằng; Phán A T2, sinh năm 1990, cư trú tại xóm Nà Ngảm A, xã TH, huyện BL, tỉnh Cao Bằng; Phần Chín T, sinh năm 1982, cư trú tại xóm Lũng Păn, xã TH, huyện BL, tỉnh Cao Bằng. Sau đó, những người bỏ trốn đã đến Cơ quan điều tra trình diện và khai báo toàn bộ hành vi phạm tội của mình.

Quá trình điều tra xác định được: Khoảng 23 giờ ngày 08 tháng 02 năm 2019, Phán A P1, Phùng Chòi C, Phán A M, Hù A Q, Chấn A P2, Chấn A H1, Tân A D, Tân Xuân P đi chơi tết trong xóm BC, xã TH, huyện BL, tỉnh Cao Bằng gặp nhau ở gần lán của gia đình ông L tại Nà Ngảm A, xã TH, huyện BL, tỉnh Cao Bằng nên rủ nhau đánh bạc tại lán ông L. Do trong lán không có bát đĩa để đánh bạc nên các đối tượng bảo nhau ai có số điện thoại của T2 (nhà ở gần địa điểm đánh bạc) thì gọi lấy bát, Phùng lấy điện thoại của mình ra gọi cho T2 và bảo lấy bát cho mượn đánh bạc. Sau đó T2 lấy 02 cái bát gồm 01 bát to, 01 bát nhỏ và 01 cái kéo đến cho mọi người để làm dụng cụ đánh bạc. Khi T2 mang bát và kéo đến, M dùng kéo để cắt vỏ bao thuốc lá thành 04 quân bài nhỏ hình

tròn, mỗi quân bài đều có hai mặt (mặt trắng và mặt vàng). Khi đã chuẩn bị xong mọi người bắt đầu chơi và quy định: Cho 04 quân bài vào 02 cái bát để súc lên, người chơi đặt một trong hai cửa là chắn hoặc lẻ, khi mở bát úp ra nếu thấy số quân bài mặt trắng hoặc vàng xuất hiện chắn hoặc lẻ trùng với số chắn hoặc lẻ mà người chơi đã đặt cược thì thắng và được tiền. Khi chơi có một người cầm bát để súc, sau đó những người chơi đặt tiền xuống ô chắn hoặc lẻ, mỗi ván người chơi đặt cược từ 100.000 đồng trở lên. Ban đầu, những người tham gia đánh bạc dùng ánh sáng điện thoại của mấy người trong lán để đánh nhưng do ánh sáng không ổn định nên C nói với H1 lấy điện thoại ra soi cho mọi người đánh bạc, C sẽ cho H1 100.000 đồng. H1 đồng ý và dùng đèn Flash của điện thoại cá nhân mang theo để soi cho nhóm người đánh bạc. Đánh bạc được một lúc thì có Tần Xuân P cùng em trai là Tần Xuân Phin, sinh năm 1990, cư trú tại xóm LN, xã TH, huyện BL, tỉnh Cao Bằng đi vào chơi. P tham gia đánh bạc 02 ván, mỗi ván 100.000 đồng nhưng bị thua nên đứng xem, còn Phin không đánh. Sau đó, Phần Chấn L1 và Phần Chấn T đi chơi về thấy nhiều người đánh bạc cũng vào tham gia đánh cùng, T đánh 03 ván nhưng bị thua, L1 xin Phung Chòi C 200.000 đồng và tham gia đánh 02 ván nhưng cũng thua nên đứng xem người khác đánh. Khi những người tham gia đánh bạc đang sát phạt nhau bằng tiền thì bị tổ công tác Công an huyện BL phát hiện, bắt quả tang thu giữ trên chiếu bạc 9.910.000 đồng.

Tại Bản án hình sự sơ thẩm số: 21/2019/HS-ST ngày 20-6-2019 của Tòa án nhân dân huyện BL, tỉnh Cao Bằng đã quyết định:

1. Tuyên bố: Bị cáo Tần Xuân P phạm tội “Đánh bạc”.

Căn cứ khoản 1 Điều 321; điểm i, s khoản 1 Điều 51; Điều 65 của Bộ luật Hình sự, xử phạt: Tần Xuân P 09 (chín) tháng tù nhưng cho hưởng án treo, thời gian thử thách là 18 (mười tám) tháng tính từ ngày tuyên án sơ thẩm. Giao bị cáo Tần Xuân P cho Ủy ban nhân dân xã TH, huyện BL, tỉnh Cao Bằng giám sát, giáo dục.

Ngoài ra, bản án còn quyết định xử lý vật chứng, nghĩa vụ chịu án phí hình sự sơ thẩm và quyền kháng cáo của bị cáo.

Ngày 15-7-2019, Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Cao Bằng ra Quyết định kháng nghị phúc thẩm số: 1318/QĐKN-VKSCB kháng nghị một phần bản án hình sự sơ thẩm số: 21/2019/HS-ST ngày 20-6-2019 của Tòa án nhân dân huyện BL về phần hình phạt, đề nghị Tòa án nhân dân tỉnh Cao Bằng xét xử phúc thẩm theo hướng áp dụng điểm b khoản 1 Điều 355, điểm d khoản 2 Điều 357 của Bộ

luật Tổ tụng hình sự, sửa bản án sơ thẩm không cho Tần Xuân P được hưởng án treo.

\* Tại phiên tòa phúc thẩm:

Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Cao Bằng tham gia phiên tòa vẫn giữ nguyên Quyết định kháng nghị phúc thẩm đối với bản án số: 21/2019/HS-ST ngày 20-6-2019 của Tòa án nhân dân huyện BL, tỉnh Cao Bằng với nhận định: Hành vi của Tần Xuân P có đủ yếu tố cấu thành tội đánh bạc theo quy định tại khoản 1 Điều 321 của Bộ luật Hình sự, bản án sơ thẩm đã xét xử bị cáo Tần Xuân P và 11 đồng phạm khác về tội đánh bạc theo quy định tại khoản 1 Điều 321 Bộ luật Hình sự là đúng tội danh. Tuy nhiên, bị cáo Tần Xuân P đã có 01 tiền sự, ngày 27-12-2018 Công an huyện BL xử phạt 1.000.000 đồng về hành vi đánh bạc nên việc cho bị cáo được hưởng án treo là không đúng với quy định tại Điều 65 của Bộ luật Hình sự và khoản 2 Điều 2 Nghị quyết số: 02/2018/NQ-HĐTP ngày 15 tháng 5 năm 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. Đề nghị Hội đồng xét xử căn cứ vào điểm a khoản 1 Điều 355; điểm d khoản 2 Điều 357 của Bộ luật Tổ tụng hình sự, sửa bản án sơ thẩm của Tòa án nhân dân huyện BL, tỉnh Cao Bằng, không cho bị cáo Tần Xuân P hưởng án treo.

### **NHẬN ĐỊNH CỦA TOÀ 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] Lời khai của các bị cáo Tần Xuân P tại Cơ quan điều tra và tại phiên tòa sơ thẩm hoàn toàn phù hợp với các tài liệu, chứng cứ thu thập được trong quá trình điều tra vụ án, kết quả tranh tụng tại phiên tòa sơ thẩm và có đủ căn cứ xác định: Khoảng 23 giờ ngày 08-02-2019, Tần Xuân P tham gia đánh bạc bằng hình thức sóc đĩa cùng với 11 người khác là Phủng Chòi C, Phán A P1, Phán A M, Hù A Q, Chấn A P2, Tần A D, Sần Văn H, Phần Chấn L1, Phần Chấn T, Chấn A H1, Phán A T2 tại lán gia đình ông Séo A L tại xóm BC, xã TH, huyện BL, tỉnh Cao Bằng. Đến 01 giờ sáng ngày 09-02-2019 thì bị tổ công tác Công an huyện BL, tỉnh Cao Bằng phát hiện bắt quả tang, thu giữ trên chiếu bạc số tiền 9.910.000 đồng. Do vậy, hành vi đánh bạc của Tần Xuân P đã phạm tội đánh bạc quy định tại khoản 1 Điều 321 của Bộ luật Hình sự, Tòa án cấp sơ thẩm kết án bị cáo về tội đánh bạc theo quy định tại khoản 1 Điều 321 của Bộ luật Hình sự là đúng tội danh, có căn cứ pháp luật.

[2] Xét kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Cao Bằng đối với bị cáo Tần Xuân P.

Toà án cấp sơ thẩm xử phạt bị cáo Tần Xuân P 09 tháng tù về tội đánh bạc nhưng cho hưởng án treo, thời gian thử thách là 18 tháng là không đúng quy định tại Điều 65 của Bộ luật Hình sự và Nghị quyết số: 02/2018/NQ-HĐTP ngày 15 tháng 5 năm 2018 của Hội đồng Thẩm phán Toà án nhân dân tối cao Hướng dẫn áp dụng Điều 65 của Bộ luật Hình sự về án treo. Tại khoản 2 Điều 2 Nghị quyết số: 02/2018/NQ-HĐTP nêu trên quy định: *“2. Có nhân thân tốt. Được coi là có nhân thân tốt nếu ngoài lần phạm tội này, người phạm tội luôn chấp hành đúng chính sách, pháp luật và thực hiện đầy đủ các nghĩa vụ của công dân ở nơi cư trú, nơi làm việc ... người đã bị xử phạt vi phạm hành chính hoặc bị xử lý kỷ luật mà thời gian được coi là chưa bị xử phạt vi phạm hành chính, chưa bị xử lý kỷ luật tính đến ngày phạm tội lần này đã quá 06 tháng, nếu xét thấy tính chất, mức độ của tội phạm mới được thực hiện thuộc trường hợp ít nghiêm trọng hoặc người phạm tội là đồng phạm có vai trò không đáng kể trong vụ án và có đủ các điều kiện khác thì cũng có thể cho hưởng án treo”*. Ngày 27-12-2018, Tần Xuân P bị Công an huyện BL xử phạt vi phạm hành chính về hành vi đánh bạc bằng hình thức phạt tiền với số tiền phạt là 1.000.000 đồng, tính đến ngày bị cáo phạm tội là ngày 09-02-2019 bị cáo chưa hết thời hạn được coi là chưa bị xử phạt vi phạm hành chính theo quy định tại Điều 7 Luật xử lý vi phạm hành chính nên chưa đủ điều kiện để xem xét cho hưởng án treo. Do vậy, cần chấp nhận quyết định kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Cao Bằng về việc không cho bị cáo Tần Xuân P được hưởng án treo.

[3] Về án phí: Bị cáo Tần Xuân P không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

[4] Các quyết định khác của bản án sơ thẩm không có kháng cáo, kháng nghị có hiệu lực pháp luật kể từ ngày hết thời hạn kháng cáo, kháng nghị.

Vì các lẽ trên,

### **QUYẾT ĐỊNH:**

1. Căn cứ vào điểm b khoản 1 Điều 355; điểm d khoản 2 Điều 357 của Bộ luật Tố tụng hình sự, chấp nhận kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Cao Bằng đối với bị cáo Tần Xuân P, sửa bản án hình sự sơ thẩm số: 21/2019/HS-ST ngày 20-6-2019 của Toà án nhân dân huyện BL, tỉnh Cao Bằng.

Căn cứ vào khoản 1 Điều 321; điểm i, s khoản 1 Điều 51 của Bộ luật Hình sự, xử phạt: Tần Xuân P 09 (chín) tháng tù về tội “Đánh bạc”, thời hạn chấp hành án phạt tù tính từ ngày bị cáo bị bắt vào trại giam chấp hành án.

## 2. Về án phí:

Căn cứ điểm d khoản 1 Điều 11 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 Tần Xuân P không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

3. Các quyết định khác của bản án sơ thẩm không có kháng cáo, không bị kháng nghị 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 Cao Bằng;
- Phòng Hồ sơ CA tỉnh CB;
- Sở Tư pháp tỉnh CB;
- TAND huyện BL;
- VKSND huyện BL;
- Công an huyện BL;
- Chi cục THADS huyện BL;
- Bị cáo;
- Lưu hồ sơ;
- Lưu án văn.

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

**Mã Văn Quân**