

Bản án số: 101/2017/HS-PT
Ngày 24-11-2017

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 Đỗ Đồng Chung

Các Thẩm phán: Ông Nguyễn Văn Thuyên và ông K'Tiêng

- Thư ký phiên tòa: Ông Nguyễn Vũ Trí là Thư ký Tòa án nhân dân tỉnh Đăk Nông

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đăk Nông tham gia phiên tòa: Bà Cao Thị Hoa – Kiểm sát viên.

Ngày 24 tháng 11 năm 2017 tại trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Đăk Nông mở phiên tòa xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự thụ lý số: 106/2017/TLPT-HS ngày 02 tháng 11 năm 2017 đối với bị cáo: Lê Anh L và đồng phạm do có kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đăk Nông đối với bản án hình sự sơ thẩm số: 43/2017/HS-ST ngày 18 - 9 - 2017 của Tòa án nhân dân huyện Đăk Song.

Các bị cáo bị kháng nghị:

1. Lê Anh L, sinh năm 1981 tại tỉnh Thanh Hóa; nơi cư trú: Thôn T, xã T, huyện Đ, tỉnh Đăk Nông; trình độ học vấn: 5/12; nghề nghiệp: Làm nông; con ông Lê Quang L và bà Triệu Thị T; có vợ Đoàn Thị N và 03 con; nhân thân: Bản án hình sự phúc thẩm số: 35/2010/HS-PT ngày 25-3-2010 của Tòa án nhân dân tỉnh Đăk Nông xử phạt 02 năm 06 tháng tù về tội “*Cố ý gây thương tích*”, ngày 04-4-2012 chấp hành xong hình phạt và đã được xóa án tích; bị bắt tạm giam từ ngày 17-3-2017 đến ngày 10-5-2017, tại ngoại - Có mặt.

2. Nguyễn Văn D, sinh năm 1984 tại tỉnh Hải Dương; nơi cư trú: Thôn T, xã T, huyện Đ, tỉnh Đăk Nông; trình độ học vấn: 7/12; nghề nghiệp: Làm nông; con ông Nguyễn Hữu L và bà Nguyễn Thị V; có vợ Dương Thị H và 03 con; tại ngoại - Có mặt.

NỘI DUNG VỤ ÁN:

Theo bản cáo trạng của Viện kiểm sát nhân dân huyện Đăk Song và bản án hình sự sơ thẩm của Tòa án nhân dân huyện Đăk Song thì nội dung vụ án được tóm tắt như sau:

Vào trưa ngày 16-3-2017, Lê Anh L đi dự đám cưới tại nhà ông T tại thôn T, xã T, huyện Đ, tỉnh Đắk Nông. Tại đây, Lê Anh L và một số đối tượng hẹn nhau sau khi xong tiệc thì về nhà bố của Lê Anh L (ông Lê Quang L) ở cùng thôn để chơi xóc đĩa. Đến khoảng 13 giờ 30 phút cùng ngày, Lê Anh L cùng Nguyễn Văn D, Lương Văn T đi về nhà ông Lê Quang L. Khi về đến nhà, Lê Anh L lấy 01 kéo bằng kim loại màu đen dài 20 cm, có cán bọc cao su màu đen đưa cho Nguyễn Văn D cắt quân vị. Nguyễn Văn D lấy bộ bài Tây (tú lơ khơ) cũ ở trên nóc tủ nhà ông Lê Quang L để cắt 04 quân vị hình tròn có đường kính 1,5cm (trong quá trình đánh bạc, các đối tượng có thay quân vị một lần và Phan Hải B là người cắt quân vị). Sau đó, Nguyễn Văn H, Nguyễn Xuân C, Đỗ Xuân T, Nguyễn Trần Yên N đến nhà ông Lê Quang L. Lương Văn T là người lấy chiếu nhựa trong phòng ngủ đem trải ra phòng khách rồi xuống bếp lấy chén, đĩa sứ. Sau đó, tất cả ngồi chơi xóc đĩa được thua bằng tiền tại phòng khách nhà ông Lê Quang L. Chơi được một lúc thì lần lượt có Vũ Đức T, Phan Hải B, Nguyễn Văn L, đối tượng tên T (*chưa rõ nhân thân lai lịch*), Vũ Tiến Đ, Vũ Văn Đ, Nguyễn Văn X, Nguyễn Việt T và Phan Đình T cũng đến tham gia chơi xóc đĩa được thua bằng tiền.

Cách thức chơi như sau: Trong quá trình đánh bạc được phân chia thành các bên chẵn, lẻ. Nguyễn Văn D là người cầm cái, sử dụng 04 quân vị cắt từ bộ bài Tây cho vào 01 bộ chén đĩa (gồm 01 chén úp lên trên 01 đĩa). Sau khi Nguyễn Văn D xóc xong bỏ chén đĩa xuống chiếu thì người chơi đặt tiền bên chẵn hoặc bên lẻ. Sau khi mở chén, nếu có 01 hoặc 03 quân vị cùng màu là lẻ, còn lại là chẵn. Người nào đặt tiền mà kết quả ra đúng với số tiền đặt ở cửa đó (đặt chẵn ra chẵn, đặt lẻ ra lẻ) thì thắng số tiền tương ứng với số tiền đã đặt, ngược lại nếu đặt tiền mà mở bát, kết quả ra khác với cửa đã đặt thì thua số tiền đã đặt. Quá trình chơi, người cầm cái thường xuyên bán chẵn, lẻ. Tức là bán phần tiền người chơi đã đặt bên chẵn hoặc lẻ. Lúc này, những người chơi khác sẽ mua phần chẵn hoặc lẻ này. Tức là những người chơi đặt cược với nhau. Nếu người chơi mua chẵn mà kết quả lần xóc đĩa đó là chẵn thì người mua phải chung tiền cho những người đã đặt cửa chẵn. Nếu kết quả ra lẻ thì người mua sẽ thắng số tiền đã đặt ở cửa chẵn. Trường hợp mua lẻ thì ngược lại. Mức đặt cược thấp nhất là 50.000 đồng, mức đặt cược cao nhất là không giới hạn.

Các đối tượng tham gia đánh xóc đĩa được thua bằng tiền đến 15 giờ 30 phút cùng ngày thì bị Công an huyện Đắk Song bắt quả tang, thu giữ 01 đĩa màu trắng bằng sứ, bị vỡ thành nhiều mảnh; 01 chén bằng sứ, loại nhỏ bị vỡ thành nhiều mảnh; 01 chiếu nhựa màu vàng - xanh; 01 kéo bằng kim loại màu đen dài 20 cm, có cán bọc cao su màu đen; 08 quân vị được cắt hình tròn bằng lá bài tây; và số tiền 12.650.000 đồng.

Trước khi tham gia đánh bạc Lê Anh L khai sử dụng 1.700.000 đồng vào mục đích đánh bạc, trong quá trình đánh bạc thì có ván thắng, ván thua và khi bị bắt quả tang thì Lê Anh L còn 500.000 đồng đến 700.000 đồng. Do Lê Anh L bỏ chạy nên bị rơi toàn bộ số tiền nói trên. Cơ quan Cảnh sát điều tra Công an huyện Đăk Song đã tiến hành truy tìm nhưng không tìm thấy. Quá trình đánh bạc thì Lê Anh L và Nguyễn Văn D có vay mượn qua lại một vài lần, mỗi lần 1.000.000 đồng, nhưng sau đó đã trả hết cho nhau. Đỗ Xuân T khai sử dụng 150.000 đồng vào mục đích đánh bạc, trong quá trình đánh bạc thì thua và khi bị bắt quả tang thì Đỗ Quang T còn 50.000 đồng. Quá trình đánh bạc Đỗ Quang T có mượn tiền của Lương Văn T 02 lần, mỗi lần 500.000 đồng. Như vậy, Đỗ Quang T mượn của Lương Văn T 1.000.000 đồng và đã bị thua hết. Vũ Đức T khai sử dụng 100.000 đồng vào mục đích đánh bạc, trong quá trình đánh bạc thì thua và khi bị bắt quả tang thì Vũ Đức T có 200.000 đồng (Vũ Đức T lấy được trên chiếu bạc khi các đối tượng bỏ chạy). Quá trình đánh bạc Vũ Đức T có mượn của Phan Hải B số tiền 200.000 đồng. Lương Văn T khai sử dụng 1.500.000 đồng vào mục đích đánh bạc, trong quá trình đánh bạc thì thua và khi bị bắt quả tang thì có 1000.000 đồng. Quá trình đánh bạc Lương Văn T có mượn của Nguyễn Văn H số tiền 200.000 đồng và đã trả lại. Lương Văn T cho Đỗ Quang T mượn 1.000.000 đồng. Phan Hải B khai sử dụng 2.800.000 đồng vào mục đích đánh bạc, trong quá trình đánh bạc thì thắng và khi bị bắt quả tang thì có 6.080.000 đồng. Quá trình đánh bạc Phan Hải B có mượn của Nguyễn Văn L số tiền 2000.000 đồng và đã trả lại. Sau đó Phan Hải B lại cho Lợi mượn 2.000.000 đồng. Nguyễn Văn X khai sử dụng 890.000 đồng vào mục đích đánh bạc, trong quá trình đánh bạc thì thắng và khi bị bắt quả tang thì có 990.000 đồng. Nguyễn Xuân C khai sử dụng 1.100.000 đồng vào mục đích đánh bạc, trong quá trình đánh bạc thì thắng và khi bị bắt quả tang thì có 1.400.000 đồng. Nguyễn Văn H khai sử dụng khoảng hơn 1.800.000 đồng vào mục đích đánh bạc, trong quá trình đánh bạc thì thắng và khi bị bắt quả tang thì có 2.930.000 đồng. Quá trình đánh bạc, Nguyễn Văn H mượn của Vũ Tiến Đ 300.000 đồng, mượn của Phan Đình T 700.000 đồng, cho Lương Văn T mượn 200.000 đồng nhưng đã trả lại. Phan Đình T khai sử dụng 800.000 đồng vào mục đích đánh bạc và còn 50.000 đồng khi bị bắt. Quá trình đánh bạc, Phan Đình T cho Nguyễn Văn H mượn 700.000 đồng. Vũ Tiến Đ khai sử dụng 500.000 đồng vào mục đích đánh bạc và khi bỏ chạy thì bỏ lại 200.000 đồng trên chiếu, trong người không còn tiền. Quá trình đánh bạc, Vũ Tiến Đ vay của Lương Văn T 500 nhưng đã trả lại, cho Nguyễn Văn H mượn 300.000 đồng. Nguyễn Viết T khai sử dụng 1.200.000 đồng vào mục đích đánh bạc và khi bỏ chạy mang theo

800.000 đồng (đã tự nguyện giao nộp). Nguyễn Trần Yên N khai sử dụng khoảng hơn 200.000 đồng vào mục đích đánh bạc và khi bỏ chạy thì không còn tiền. Quá trình đánh bạc, Nguyễn Trần Yên N cho Nguyễn Văn H mượn 150.000 đồng. Nguyễn Văn L khai sử dụng 500.000 đồng vào mục đích đánh bạc và khi bỏ chạy thì còn lại khoảng 500.000 đồng đến 600.000 đồng nhưng rơi đâu không rõ. Quá trình đánh bạc, Nguyễn Văn L cho Phan Hải B mượn 2.000.000 đồng và đã trả, mượn của Nguyễn Văn D 1.000.000 đồng và đã trả. Nguyễn Văn D khai sử dụng 1.700.000 đồng vào mục đích đánh bạc và khi bỏ chạy thì bỏ tiền trên chiếu bạc, không nhớ bao nhiêu.

Tổng số tiền mà các bị cáo khai sử dụng vào mục đích đánh bạc là khoảng 14.940.000 đồng đến 15.040.000 đồng. Tuy nhiên, căn cứ vào tài liệu chứng cứ đã thu thập, xác định được tổng số tiền mà các bị cáo sử dụng vào mục đích đánh bạc là 14.400.000 đồng.

Bản án hình sự sơ thẩm số: 43/2017/HSST ngày 18-9-2017 của Tòa án nhân dân huyện Đắk Song đã quyết định: Tuyên bố các bị cáo Lê Anh L và Nguyễn Văn D phạm tội “Đánh bạc”. Áp dụng khoản 1 Điều 248; điểm h, p khoản 1 Điều 46; Điều 60 của Bộ luật Hình sự năm 1999 (bị cáo Lê Anh L áp dụng thêm điểm x khoản 1 Điều 51 của Bộ luật Hình sự năm 2015), xử phạt: Lê Anh L 01 năm tù nhưng cho hưởng án treo, Nguyễn Văn D 10 tháng tù nhưng cho hưởng án treo và ấn định thời gian thử thách đối với các bị cáo. Ngoài ra Tòa án cấp sơ thẩm còn quyết định hình phạt đối với các bị cáo khác, xử lý vật chứng, án phí và thông báo quyền kháng cáo.

Ngày 13-10-2017, Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đắk Nông kháng nghị phúc thẩm đề nghị sửa bản án sơ thẩm theo hướng không áp dụng điểm h khoản 1 Điều 46 của Bộ luật Hình sự năm 1999 và điểm x khoản 1 Điều 51 của Bộ luật Hình sự năm 2015 đối với bị cáo Lê Anh L; không áp dụng Điều 60 của Bộ luật Hình sự năm 1999 đối với các bị cáo Lê Anh L và Nguyễn Văn D, xử phạt tù có thời hạn đối với các bị cáo.

Tại phiên tòa phúc thẩm, các bị cáo Lê Anh L và Nguyễn Văn D thừa nhận Tòa án nhân dân huyện Đắk Song xử phạt các bị cáo về tội “Đánh bạc” theo khoản 1 Điều 248 của Bộ luật Hình sự là đúng, không oan.

Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đắk Nông tại phiên tòa đã rút một phần kháng nghị về việc áp dụng điểm x khoản 1 Điều 51 của Bộ luật Hình sự năm 2015 đối với bị cáo Lê Anh L và giữ nguyên các nội dung kháng nghị khác. Sau khi phân tích các tình tiết của vụ án, đề nghị Hội đồng xét xử: Căn cứ điểm b khoản 2 Điều 248; khoản 3 Điều 249 của Bộ luật Tố tụng Hình sự, chấp nhận

kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đắk Nông, xử phạt các bị cáo Lê Anh L 01 năm tù và Nguyễn Văn D 10 tháng tù.

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

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]. Khoảng 13 giờ 30 phút đến 14 giờ 45 phút ngày 16-3-2017, tại nhà ông Lê Quang L, thuộc thôn T, xã T, huyện Đ, các bị cáo Lê Anh L, Vũ Đức T, Lương Văn T, Phan Hải B, Nguyễn Xuân C, Nguyễn Văn X, Nguyễn Văn H, Đỗ Xuân T, Nguyễn Viết T, Nguyễn Văn D, Nguyễn Trần Yên N, Vũ Tiến Đ, Phan Đình T, Nguyễn Văn L và Vũ Văn Đ đã có hành vi đánh bạc bằng hình thức xóc đĩa được thua bằng tiền, số tiền thu trên chiếu bạc là 12.650.000 đồng. Do đó, bản án hình sự sơ thẩm số: 43/2017/HSST ngày 18 tháng 9 năm 2017 của Tòa án nhân dân huyện Đắk Song đã kết án các bị cáo Lê Anh L, Nguyễn Văn D và đồng phạm về tội “*Đánh bạc*” theo khoản 1 Điều 248 của Bộ luật Hình sự là có căn cứ và đúng pháp luật.

[2]. Xét kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đắk Nông không áp dụng điểm h khoản 1 Điều 46 của Bộ luật Hình sự năm 1999 đối với bị cáo Lê Anh L, Hội đồng xét xử phúc thẩm nhận định: Bị cáo Lê Anh L đã bị kết án về tội “*Cố ý gây thương tích*” và được xóa án tích, tuy nhiên trong lần phạm tội “*Đánh bạc*” này Tòa án cấp sơ thẩm áp dụng tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự “*Phạm tội lần đầu và thuộc trường hợp ít nghiêm trọng*” quy định tại điểm h khoản 1 Điều 46 của Bộ luật Hình sự năm 1999 đối với bị cáo là không đúng quy định của pháp luật. Do đó, Hội đồng xét xử có căn cứ chấp nhận kháng nghị này của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đắk Nông.

Đối với kháng nghị đề nghị không áp dụng điểm x khoản 1 Điều 51 của Bộ luật Hình sự năm 2015 đối với bị cáo Lê Anh L: Tại phiên tòa, đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đắk Nông rút phần kháng nghị này, Hội đồng xét xử phúc thẩm xét thấy có căn cứ và cần chấp nhận.

Xét kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đắk Nông không áp dụng Điều 60 của Bộ luật Hình sự năm 1999 đối với các bị cáo Lê Anh L và Nguyễn Văn D, Hội đồng xét xử phúc thẩm nhận định: Tòa án cấp sơ thẩm áp dụng Điều 60 của Bộ luật Hình sự cho các bị cáo được hưởng án treo là đánh giá đúng tính chất, mức độ hành vi phạm tội mà bị cáo gây ra và đủ điều kiện được hưởng án treo theo Nghị quyết số: 01/2013/NQ-HĐTP ngày 06-11-2013 của Hội đồng Thẩm phán Tòa án nhân dân tối cao. Do đó, Hội đồng xét xử phúc thẩm không có căn cứ để chấp nhận kháng nghị này của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đắk Nông.

[3]. 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,

Căn cứ vào các điểm a, b khoản 2 Điều 248; khoản 3 Điều 249 của Bộ luật Tố tụng Hình sự,

QUYẾT ĐỊNH:

1. Chấp nhận một phần kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đắk Nông, sửa bản án sơ thẩm về điều luật áp dụng.

1.1. Áp dụng khoản 1 Điều 248; điểm p khoản 1 Điều 46; Điều 60 của Bộ luật Hình sự năm 1999; căn cứ Nghị quyết số: 41/2017/QH14 ngày 20-6-2017; áp dụng khoản 3 Điều 7; điểm x khoản 1 Điều 51 của Bộ luật Hình sự năm 2015, xử phạt: Lê Anh L 01 (*Một*) năm tù nhưng cho hưởng án treo về tội “*Đánh bạc*”, thời gian thử thách là 02 (*Hai*) năm tính từ ngày tuyên án sơ thẩm.

1.2. Áp dụng khoản 1 Điều 248; điểm h, p khoản 1 Điều 46; Điều 60 của Bộ luật Hình sự năm 1999, xử phạt: Nguyễn Văn D 10 (*Mười*) tháng tù nhưng cho hưởng án treo về tội “*Đánh bạc*”, thời gian thử thách là 01 (*Một*) năm 08 (*Tám*) tháng tính từ ngày tuyên án sơ thẩm.

Giao các bị cáo Lê Anh L và Nguyễn Văn D cho Ủy ban nhân dân xã T, huyện Đ, tỉnh Đắk Nông giám sát, giáo dục các bị cáo trong thời gian thử thách. Gia đình các bị cáo có trách nhiệm phối hợp với chính quyền địa phương nơi các bị cáo cư trú trong việc giám sát, giáo dục các bị cáo trong thời gian thử thách.

Trường hợp các bị cáo thay đổi nơi cư trú thì thực hiện theo quy định tại khoản 1 Điều 69 của Luật Thi hành án Hình sự.

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:

- TAND cấp cao tại Tp. HCM;
- VKSND tỉnh Đắk Nông;
- Sở Tư pháp tỉnh Đắk Nông;
- Phòng HSNVCS - CA tỉnh Đắk Nông;
- CQ. CSĐT - CA tỉnh Đắk Nông;
- TAND huyện Đắk Song;
- VKSND huyện Đắk Song;
- Chi cục THADS huyện Đắk Song;
- CA huyện Đắk Song;
- 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)

Đỗ Đồng Chung