TÒA ÁN NHÂN DÂN **TỈNH BÀ RỊA – VŨNG TÀU**	**CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨAVIỆT NAM** **Độc lập - Tự do - Hạnh phúc**

Bản án số: 52/2022/HS-PT
Ngày 06-7-2022

NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM

TÒA ÁN NHÂN DÂN TỈNH BÀ RỊA – VŨNG TÀU

- Thành phần Hội đồng xét xử phúc thẩm gồm có:
Thẩm phán – Chủ tọa phiên tòa: Ông Phạm Xuân Hưng
Các Thẩm phán: Ông Phạm Trung Dũng
Bà Nguyễn Thị Ly

- Thư ký phiên tòa: Bà Lê Thị Quỳnh Như – Thư ký Tòa án nhân dân tỉnh Bà Rịa – Vũng Tàu.

***- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Bà Rịa - Vũng Tàu tham gia phiên tòa*:** Bà Nghiêm Thị Lan Hương – Kiểm sát viên.

Ngày 06 tháng 7 năm 2022, tại trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Bà Rịa – Vũng Tàu xét xử phúc thẩm vụ án hình sự thụ lý số: 76/2022/TLPT-HS ngày 25-5-2022 đối với các bị cáo Bùi Văn S, Nguyễn Viết N do có kháng cáo của các bị cáo đối với Bản án hình sự sơ thẩm số: 06/2022/HS-ST ngày 09-3-2022 của Tòa án nhân dân huyện Côn Đảo, tỉnh Bà Rịa – Vũng Tàu.

Các bị cáo kháng cáo:

1. **Bùi Văn S**, sinh năm 1970 tại thành phố Hải Phòng; hộ khẩu thường trú: Thôn T, xã Đ, huyện A, thành phố Hải Phòng; nơi cư trú: Khu dân cư B, huyện C, tỉnh Bà Rịa – Vũng Tàu; nghề nghiệp: Buôn bán; trình độ văn hoá: 10/12; dân tộc: Kinh; giới tính: Nam; tôn giáo: Không; quốc tịch: Việt Nam; con ông Bùi Văn T (đã chết) và bà Trịnh Thị G (đã chết); vợ: Hoàng Thị L, sinh năm 1969; con: có 02 con, con lớn nhất sinh năm 1996 và con nhỏ nhất sinh năm 2003; tiền án: Không; tiền sự: Không.

Nhân thân:

- Ngày 06-02-2017 bị Công an huyện Côn Đảo xử phạt hành chính số tiền 1.000.000 đồng về hành vi đánh bạc.
- Ngày 19-6-2018 bị xử phạt 05 tháng tù về tội "Đánh bạc" theo bản án hình sự phúc thẩm số 87/2018/HS-PT ngày 19-6-2018 của Tòa án nhân dân tỉnh Bà Rịa – Vũng Tàu, chấp hành xong hình phạt tù ngày 17-12-2018.

Bị cáo hiện đang tại ngoại, có mặt tại phiên toà.

2. **Nguyễn Viết N,** sinh năm 1979 tại tỉnh Nghệ An; hộ khẩu thường trú: Xóm Đ, xã Đ, huyện Y, tỉnh Nghệ An; nơi cư trú: Khu dân cư số B, huyện C, tỉnh Bà Rịa – Vũng Tàu; nghề nghiệp: Không; trình độ văn hoá: 6/12; dân tộc: Kinh; giới tính: Nam; tôn giáo: Thiên chúa; quốc tịch: Việt Nam; Con ông Nguyễn Viết T (đã chết) và bà Trần Thị G (đã chết); vợ: Trần Thị Thành, sinh năm 1978; con: có 01 con sinh năm 2002; tiền sự: Không.

Tiền án: Tại bản án hình sự sơ thẩm số 444/2015/HS-ST ngày 30-12-2015 của Tòa án nhân dân thị xã Dĩ An, tỉnh Bình Dương xử phạt 03 tháng 16 ngày tù giam về tội "Đánh bạc" (Do chưa đóng án phí hình sự sơ thẩm).

Bị cáo hiện đang tại ngoại, có mặt tại phiên toà.

Ngoài ra, các bị cáo khác không kháng cáo, không liên quan đến kháng cáo nên Tòa án nhân dân tỉnh Bà Rịa – Vũng Tàu không triệu tập.

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:

Lê Đức Tuấn và Đặng Đình Toàn thuê nhà ở cùng nhau tại khu dân cư số 7, huyện Côn Đảo, tỉnh Bà Rịa – Vũng Tàu. Khoảng 21 giờ 45 phút, ngày 17-8-2021, Nguyễn Đình H, Nguyễn Viết N và Bùi Văn S cùng đến nhà T, T1 chơi. Đến 22 giờ cùng ngày T, T1, H, N và S rủ nhau đánh bạc dưới hình thức xóc đĩa thắng thua bằng tiền và cùng thống nhất với nhau nếu bị Công an bắt thì khai đánh bạc dưới hình thức đánh xì dách cho nhẹ tội. Bốn người gồm Lê Đức T, Đặng Đình T1, Bùi Văn S và Nguyễn Viết N vào phòng T để đánh bạc trước. S sử dụng điện thoại di động hiệu Samsung Galaxy A50 màu xanh - đen cài phần mềm có tên "Xoc Dia 2021" để làm cái đánh bạc. Chơi được khoảng 05 phút thì Trương Văn N đến và cùng tham gia đánh bạc. Khoảng 10 phút sau thì Nguyễn Đình H vào tham gia đánh bạc. Các đối tượng tham gia đánh bạc đến khoảng 22 giờ 30 phút cùng ngày thì bị Công an huyện Côn Đảo phát hiện, lập biên bản phạm tội quả tang.

Cách thức đánh bạc và mức độ thắng thua như sau:

Bùi Văn S đặt điện thoại di động của mình giữa chiếu bạc. Trên màn hình điện thoại có 04 quân vị (hình tròn) màu vàng, trắng được đặt trên 01 cái đĩa để trên 01 cái bát, có nút bấm "xóc, mở". Những người chơi đánh bạc đặt tiền từ 20.000 đồng đến 100.000 đồng cho mỗi ván chơi theo cửa chẵn hoặc cửa lẻ. Chẵn là khi có cả 04 quân vị cùng màu hoặc 02 quân vàng, 02 quân trắng. Lẻ là khi 03 quân vàng 01 quân trắng hoặc ngược lại. Khi người chơi bắt đầu đặt tiền thì người làm cái bấm nút "xóc", cái bát sẽ úp lên các quân vị đặt trong cái đĩa. Khi người chơi đặt tiền xong thì người xóc cái bấm nút "mở". Nếu cửa lẻ thắng thì người cầm cái sẽ thu tiền ở bên cửa chẵn về và trả cho những người đặt tiền ở cửa lẻ tương ứng với số tiền mà họ đã đặt lúc chưa mở bát, còn nếu cửa chẵn thắng thì làm ngược lại. Nếu bên chẵn lẻ đặt tiền chênh lệch nhau thì người cầm cái phải bỏ tiền ra để bù hoặc được thu tiền chệnh lệch thuộc về mình.

Các đối tượng khai nhận sử dụng số tiền đánh bạc cụ thể như sau:

- Trương Văn N mang theo số tiền 500.000 đồng để đánh bạc, thu của N tại chiếu bạc là 1.300.000 đồng. Như vậy, N thắng 800.000 đồng.
- Lê Đức T mang theo 760.000 đồng để đánh bạc, thu của T tại chiếu bạc là 1.300.000 đồng. Như vậy, T thắng 540.000 đồng.
- Đặng Đình T1 mang theo 340.000 đồng để đánh bạc, thu của T1 tại chiếu bạc là 700.000 đồng. Như vậy, T1 thắng 360.000 đồng.
- Nguyễn Viết N mang theo 700.000 đồng để đánh bạc, thu của N tại chiếu bạc là 1.000.000 đồng. Như vậy, N thắng 300.000 đồng.

- Nguyễn Đình H mang theo 600.000 đồng để đánh bạc. Khi bị bắt, H thua hết số tiền 600.000 đồng.

- Bùi Văn S mang theo số tiền 3.080.000 đồng, thu của S tại chiếu bạc là 1.680.000 đồng. Đến khi bị bắt, S thua 1.400.000 đồng.

Tổng số tiền các đối tượng Trương Văn N, Lê Đức T, Đặng Đình T1, Nguyễn Viết N, Nguyễn Đình H và Bùi Văn S sử dụng để đánh bạc là 5.980.000 đồng.

Tại Bản án hình sự sơ thẩm số 06/2022/HS-ST ngày 09-3-2022 của Tòa án nhân dân huyện Côn Đảo, tỉnh Bà Rịa – Vũng Tàu đã quyết định:

Tuyên bố các bị cáo Bùi Văn S, Nguyễn Viết N phạm tội "Đánh bạc".

- Căn cứ vào khoản 1 Điều 321; khoản 2 Điều 51; Điều 17; Điều 38 và Điều 58 Bộ luật Hình sự: Xử phạt bị cáo Bùi Văn S 12 (mười hai) tháng tù. Thời hạn tù được tính từ ngày bắt bị cáo để thi hành án.

- Căn cứ vào khoản 1 Điều 321; điểm s, khoản 1 Điều 51; Điều 17; Điều 38 và Điều 58 Bộ luật Hình sự: Xử phạt bị cáo Nguyễn Viết N 06 (sáu) tháng tù. Thời hạn tù được tính từ ngày bắt bị cáo để thi hành án.

Ngoài ra bản án còn tuyên án đối với 04 bị cáo khác, tuyên về án phí, xử lý vật chứng và quyền kháng cáo của các bị cáo.

Trong thời hạn kháng cáo, ngày 16-3-2022 bị cáo Bùi Văn S có đơn kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt được hưởng án treo hoặc phạt tiền; ngày 17-3-2022 bị cáo Nguyễn Viết N có đơn kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt được hưởng án treo.

Tại phiên tòa phúc thẩm, các bị cáo giữ nguyên nội dung kháng cáo và khai nhận hành vi phạm tội.

Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Bà Rịa – Vũng Tàu phát biểu quan điểm về vụ án:

- Về tố tụng: Các bị cáo có đơn kháng cáo trong thời hạn luật định, đảm bảo hình thức và chủ thể kháng cáo nên kháng cáo của các bị cáo là hợp lệ.

- Về nội dung: Bản án sơ thẩm đã xét xử đối với bị cáo là có căn cứ và đúng pháp luật, mức án đã tuyên phù hợp với tính chất, mức độ hành vi phạm tội của bị cáo. Tại phiên tòa, bị cáo không cung cấp được chứng cứ nào mới làm căn cứ xin giảm hình phạt. Do vậy, đề nghị Hội đồng xét xử không chấp nhận yêu cầu kháng cáo, giữ nguyên quyết định của bản án sơ thẩm.

Các bị cáo không tranh luận với đại diện Viện kiểm sát. Lời nói sau cùng, các bị cáo rất hối hận về hành vi sai trái của mình, mong Hội đồng xét xử chấp nhận kháng cáo của các bị cáo.

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 tố tụng: Đơn kháng cáo của các bị cáo Bùi Văn S, Nguyễn Viết N gửi trong thời hạn luật định, phù hợp quy định pháp luật về chủ thể kháng cáo, hình thức và nội dung đơn kháng cáo. Do đó, kháng cáo của các bị cáo hợp lệ nên được chấp nhận xem xét theo trình tự thủ tục phúc thẩm.

[2] Về nội dung:

[2.1] Về tội danh và điều luật áp dụng:

Lời khai của các bị cáo tại phiên tòa phúc thẩm phù hợp với lời khai của bị cáo trong quá trình điều tra, tại phiên tòa sơ thẩm và phù hợp với biên bản phạm tội quả tang và vật chứng của vụ án.

Vào khoảng 22 giờ ngày 17-8-2021 tại nhà của Lê Đức T, Đặng Đình T1 thuộc khu dân cư số 7, huyện Côn Đảo, tỉnh Bà Rịa – Vũng Tàu, Công an huyện Côn Đảo bắt quả tang Bùi Văn S, Nguyễn Viết N, Trương Văn N, Lê Đức T, Đặng Đình T1, Nguyễn Đình H đang có hành vi đánh bạc trái phép thắng thua bằng tiền dưới hình thức xóc đĩa. Tổng số tiền thu được sử dụng để đánh bạc là 5.980.000 đồng (năm triệu chín trăm tám mươi ngàn đồng).

Do đó, Tòa án cấp sơ thẩm tuyên xử các bị cáo Bùi Văn S, Nguyễn Viết N phạm tội "Đánh bạc" theo quy định tại khoản 1 Điều 321 Bộ luật hình sự là có căn cứ và đúng pháp luật.

[2.2] Xét kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt được hưởng án treo hoặc phạt tiền của bị cáo Bùi Văn S và kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt hưởng án treo của bị cáo Nguyễn Viết N, Hội đồng xét xử phúc nhận thấy như sau:

Các bị cáo có nhân thân xấu do đã bị Tòa án xử phạt tù về hành vi đánh bạc nhưng không lấy đó làm bài học và có tư tưởng xem thường pháp luật nay tiếp tục tham gia ăn thua sát phạt với các con bạc khác. Khi lượng hình, Toà án cấp sơ thẩm có xem xét đến các tình tiết giảm nhẹ quy định tại: Khoản 2 Điều 51 Bộ luật hình sự cho bị cáo Bùi Văn S; điểm i, s, khoản 1 Điều 51 và khoản 2 Điều 51 Bộ luật hình sự cho bị cáo Nguyễn Viết N.

[2.2.1] Đối với bị cáo Bùi Văn S: Trong vụ án này bị cáo tham gia đánh bạc tích cực từ đầu đến cuối và là người trực tiếp sử dụng điện thoại di động của mình làm cái cho các con bạc khác cùng tham gia đánh bạc nên xác định bị cáo S giữ vai trò chính trong vụ án. Tại phiên tòa hôm nay bị cáo cho rằng, trong tổng số tiền thu giữ được trên chiếu bạc thì cán bộ Công an khi tiến hành bắt giữ có bỏ thêm 2.000.000 đồng vào. Xét thấy, số tiền 5.980.000đ (năm triệu chín trăm tám mươi ngàn đồng) của các bị cáo bị thu giữ tại chiếu bạc được thu giữ đúng theo trình tự quy định của Bộ luật Tố tụng hình sự, trong đó xác định thu giữ của bị cáo S 4.030.000 đồng để dùng vào việc đánh bạc, còn 05 bị cáo khác bị thu giữ 1.950.000 đồng, số tiền thu giữ này phù hợp với biên bản phạm tội quả tang lập ngày 17-8-2021 và phù hợp với lời khai của các bị cáo khác trong vụ án và phù hợp với chính lời thừa nhận của bị cáo tại phiên tòa hôm nay. Vì vậy, việc bị cáo S cho rằng cơ quan Công an có bỏ thêm 2.000.000 đồng vào tổng số tiền thu được trên chiếu bạc là không có căn cứ. Quá trình điều tra và tại phiên toà sơ thẩm và phúc thẩm hôm nay, bị cáo không ăn năn, hối cải, không thành khẩn khai báo hành vi phạm tội và liên tục thay đổi lời khai gây khó khăn cho cơ quan tiến hành tố tụng. Do đó, Toà án cấp sơ thẩm xử phạt bị cáo phải chấp hành hình phạt tù có thời hạn là phù hợp với hành vi phạm tội và nhân thân của bị cáo. Tại phiên tòa phúc thẩm bị cáo không cung cấp được tình tiết giảm nhẹ gì mới để làm căn cứ cho bị cáo hưởng được án treo hay phạt tiền. Vì vậy Hội đồng xét xử không chấp nhận kháng cáo của bị cáo, cần giữ nguyên mức án mà cấp sơ thẩm đã tuyên.

[2.2.2] Đối với bị cáo Nguyễn Viết N: Toà án cấp sơ thẩm xác định bị cáo không có tiền án nguyên nhân là do lỗi của cơ quan Tòa án không chuyển bản án

cho Cơ quan Thi hành án để thi hành nên áp dụng nguyên tắc có lợi cho bị cáo là không đúng theo hướng dẫn tại mục 7 phần I Công văn số 64/TANDTC-PC ngày 03-4-2019 của Tòa án nhân dân tối cao.

Hồ sơ vụ án thể hiện bị cáo chưa nộp án phí hình sự sơ thẩm của Bản án hình sự sơ thẩm số 444/2015/HS-ST ngày 30-12-2015 của Tòa án nhân dân thị xã Dĩ An, tỉnh Bình Dương nên xác định bị cáo chưa được xóa án tích theo quy định tại Điều 70 Bộ luật hình sự, bị cáo phạm tội lần này thuộc trường hợp tái phạm theo quy định tại điểm h khoản 1 Điều 52 Bộ luật hình sự. Nay bị cáo tiếp tục có hành vi đánh bạc và bị bắt quả tang, điều này thể hiện thái độ chưa biết ăn năn hối cải và coi thường pháp luật của bị cáo. Do đó, Toà án cấp sơ thẩm xử phạt bị cáo mức án 06 tháng tù là phù hợp và tương xứng với hành vi phạm tội và nhân thân của bị cáo. Những sai sót về áp dụng pháp luật của bản án sơ thẩm như đã nêu trên là không đến mức nghiêm trọng, Hội đồng xét xử phúc thẩm thống nhất chỉ sửa phần áp dụng điều luật của bản án sơ thẩm. Do bị cáo không cung cấp được tình tiết giảm nhẹ mới làm căn cứ giảm nhẹ hình phạt, Hội đồng xét xử không chấp nhận kháng cáo xin được hưởng án treo của bị cáo N, giữ nguyên mức án mà cấp sơ thẩm đã tuyên.

[3] Về án phí hình sự phúc thẩm: Kháng cáo của bị cáo Nguyễn Viết Ngạn và Bùi Văn Sơn không được chấp nhận nên các bị cáo phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

[4] Các quyết định khác của án sơ thẩm không có kháng cáo, kháng nghị đã có hiệu lực từ khi hết thời hạn kháng cáo, kháng nghị.

Vì các lẽ trên;

QUYẾT ĐỊNH:

1. Căn cứ điểm a, khoản 1, khoản 2 Điều 355; Điều 356 Bộ luật Tố tụng Hình sự. Không chấp nhận kháng cáo của các bị cáo Nguyễn Viết N và Bùi Văn S, giữ nguyên bản án sơ thẩm về hình phạt đối với các bị cáo.

- Căn cứ vào khoản 1 Điều 321; khoản 2 Điều 51; Điều 17; Điều 38 và Điều 50 Bộ luật hình sự. Tuyên bố: Bị cáo Bùi Văn S phạm tội "Đánh bạc", xử phạt bị cáo Bùi Văn S 12 (mười hai) tháng tù. Thời hạn tù được tính từ ngày bắt bị cáo để thi hành án.

- Căn cứ vào khoản 1 Điều 321; điểm s, khoản 1 Điều 51; điểm h, khoản 1 Điều 52; Điều 17; Điều 38 và Điều 50 Bộ luật Hình sự. Tuyên bố: Bị cáo Nguyễn Viết N phạm tội "Đánh bạc", xử phạt bị cáo Nguyễn Viết N 06 (sáu) tháng tù. Thời hạn tù được tính từ ngày bắt bị cáo để thi hành án.

2. Các quyết định khác của Bản án hình sự sơ thẩm số 06/2022/HS-ST ngày 09-3-2022 của Tòa án nhân dân huyện Côn Đảo, tỉnh Bà Rịa – Vũng Tàu không có kháng cáo, kháng nghị đã có hiệu lực pháp luật kể từ khi hết thời hạn kháng cáo, kháng nghị.

3. Án phí hình sự phúc thẩm: Bùi Văn S và Nguyễn Viết N mỗi bị cáo phải nộp 200.000đ (hai trăm ngàn đồng) án phí hình sự phúc thẩm.

Bản án phúc thẩm có hiệu lực pháp luật kể từ ngày tuyên án (06-7-2022).

Nơi nhận:
- VKSND tỉnh Bà Rịa – Vũng Tàu;
- PV 27 - Công an tỉnh Bà Rịa – Vũng Tàu;
- Sở Tư pháp tỉnh Bà Rịa – Vũng Tàu;
- Tòa án nhân dân huyện Côn Đảo;
- VKSND huyện Côn Đảo;
- Công an huyện Côn Đảo;
- Chi cục THADS huyện Côn Đảo;
- Bị cáo;
- Lưu: Tòa Hình sự, hồ sơ vụ án.

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

Đã ký

Phạm Xuân Hưng