

**TÒA ÁN NHÂN DÂN
TỈNH BẮC GIANG**

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

Bản án số: 19/2018/HS-PT

Ngày: 02-3-2018

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

TOÀ ÁN NHÂN DÂN TỈNH BẮC GIANG

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

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Ông Nguyễn Văn Nhiên.

Các thẩm phán: Ông Dương Thế Vinh.

Ông Nguyễn Như Hiền.

- Thư ký phiên tòa: Ông Nguyễn Quốc Tuấn - Thư ký Tòa án nhân dân tỉnh Bắc Giang.

- Đại diện VKSND tỉnh Bắc Giang tham gia phiên tòa: Ông Nguyễn Khắc Phùng - Kiểm sát viên trung cấp.

Trong ngày 02/3/2018 tại trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Bắc Giang xét xử phúc thẩm vụ án hình sự thụ lý số: 217/TLPT-HS ngày 08 tháng 12 năm 2017 đối với bị cáo Đỗ Văn Ph do có kháng cáo của bị cáo đối với bản án hình sự sơ thẩm số: 144/2017/HS-ST ngày 26/10/2017 của Tòa án nhân dân thành phố Bắc Giang, tỉnh Bắc Giang.

- Các bị cáo có kháng cáo:

1. Họ và tên: **Đỗ Văn Ph**, sinh năm 1978 (Tên gọi khác: Không).

Nơi ĐKKHKT và chỗ ở: thôn G, xã T, thành phố Bắc Giang, tỉnh Bắc Giang.

Quốc tịch: Việt Nam; Dân tộc: Kinh; Tôn giáo: Không; Nghề nghiệp: Làm ruộng; Văn hóa: 4/12; Con ông: Đỗ Văn Th, sinh năm 1952 (đã chết); Con bà: Nguyễn Thị Đ, sinh năm 1952; Gia đình có 03 anh em, bị cáo là thứ ba; Vợ: Trần Thị Đ, sinh năm 1979; Bị cáo có 03 con, con lớn sinh năm 1998, con nhỏ sinh năm 2010; Tiền án, tiền sự: Không; Bị cáo bị tạm giữ từ ngày 25/5/2017

đến ngày 28/5/2017 được thay thế bằng biện pháp cấm đi khỏi nơi cư trú, có mặt tại phiên tòa.

2. Họ và tên: **Trần Văn C**, sinh năm 1986 (Tên gọi khác: Không).

Nơi ĐKKHKT và chỗ ở: Thôn Đ, xã T, thành phố Bắc Giang, tỉnh Bắc Giang.

Quốc tịch: Việt Nam; Dân tộc: Kinh; Tôn giáo: Không; Nghề nghiệp: Làm ruộng; Văn hóa: 9/12; Con ông: Trần Văn Hg, sinh năm 1963; Con bà: Hoàng Thị Ch, sinh năm 1963; Gia đình có 04 chị em, bị cáo là con thứ hai; Vợ: Lương Thị H, sinh năm 1987; Bị cáo có 02 con, con lớn sinh năm 2010, con nhỏ sinh năm 2012; Tiền án: Tại bản án số 14/2014/HSST ngày 20/02/2014, Tòa án nhân dân thành phố Bắc Giang xử phạt 10 tháng tù về tội “Đánh bạc” (số tiền đánh bạc là 9.160.000 đồng); Tiền sự: Không; Nhân thân: Tại bản án số 257/2011/HSST ngày 10/11/2011, Tòa án nhân dân thành phố Bắc Giang xử phạt 03 tháng 10 ngày tù về tội “Đánh bạc” (số tiền đánh bạc là 2.160.000 đồng); Bị cáo bị tạm giữ, tạm giam từ ngày 25/5/2017 đến ngày 29/8/2017 được thay thế bằng biện pháp cho bảo lãnh, có mặt tại phiên tòa.

Trong vụ án còn có 06 bị cáo khác và 01 người có quyền lợi, nghĩa vụ liên quan không có kháng cáo, không liên quan đến kháng cáo, Viện kiểm sát không kháng nghị nên cấp phúc thẩm 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 như sau:

Khoảng 10 giờ 30 phút ngày 25/5/2017, sau khi đi làm về, Đỗ Văn T sinh năm 1962 cùng với Đỗ Văn Ph sinh năm 1978, Đỗ Văn K sinh năm 1979 đều trú tại thôn G, xã T, thành phố Bắc Giang và Trần Tuấn A, sinh năm 1978, trú tại thôn Đ, xã T, thành phố Bắc Giang rủ nhau vào nhà T chơi. Trong lúc ngồi uống nước, T, Ph, Tuấn A, K cùng rủ nhau đánh bạc bằng hình thức đánh xóc đĩa. T lấy 01 chiếc chiếu bằng cói, 01 chiếc bát bằng sứ, 01 chiếc đĩa bằng sứ, Ph lấy 01 vỏ bao thuốc lá Thăng Long cắt thành 04 quân bằng vị hình tròn có một mặt màu trắng, một mặt màu vàng để sử dụng đánh bạc tại nhà T

Hình thức đánh bạc như sau: Người xóc cái để 04 quân bài vào đĩa, sau đó úp bát vào đĩa và xóc, quy định cửa chắn là bên tay phải, cửa lẻ bên tay trái người xóc cái. Khi mở bát, nếu có 04 quân bài ngựa cùng màu vàng hoặc màu trắng hoặc 02 quân ngựa màu vàng, 02 quân ngựa màu trắng thì người đặt tiền ở cửa chắn thắng và được người xóc cái trả cho số tiền bằng số tiền đặt, còn người đặt tiền ở cửa lẻ mất số tiền đã đặt. Ngược lại, khi mở bát ra có 03 quân ngựa màu vàng hoặc 01 quân ngựa màu vàng, 01 quân ngựa màu trắng hoặc 03 quân ngựa màu trắng, thì người đặt tiền ở cửa bên lẻ thắng và được người xóc cái trả cho số tiền bằng số tiền người đó đã đặt, còn người đặt tiền ở cửa bên chắn mất số tiền đã đặt. Trước khi mở bát, người xóc cái làm nhiệm vụ cân cửa, nếu số tiền ở một trong hai cửa mà chênh lệch thì người xóc cái hỏi bán số tiền dư đó, nếu ai mua thì người xóc cái bán, nếu không ai mua thì người ở bên cửa nhiều hơn phải rút lại số tiền chênh lệch; nếu không ai rút lại tiền thì người xóc cái yêu cầu mọi người đặt tiền lại. Sau khi hai bên đã cân bằng cửa, người xóc cái mở bát ra, sau đó người xóc cái làm nhiệm vụ thu tiền của bên thua trả cho bên được.

Quá trình đánh bạc, Đỗ Văn Ph là người xóc cái, mức tiền đặt cửa mỗi ván thấp nhất là 100.000 đồng, tối đa không quá 700.000 đồng. Các đối tượng đánh bạc được một lúc thì lần lượt có Đỗ Văn V sinh năm 1968, Đỗ Đức N sinh năm 1968 và Đỗ Văn M sinh năm 1955 đều trú tại thôn G, xã T, thành phố Bắc Giang và Trần Văn C sinh năm 1986 trú tại thôn Đ, xã T, thành phố Bắc Giang đến và cùng tham gia đánh bạc. Cả tám người đánh bạc đến khoảng 11 giờ 20 phút cùng ngày thì N, M nghỉ không đánh bạc nữa ra về. Những người còn lại tiếp tục đánh bạc đến khoảng 13 giờ 35 phút ngày 25/5/2017 thì bị Đội Cảnh sát điều tra tội phạm về trật tự xã hội- Công an thành phố Bắc Giang phát hiện bắt quả tang. Khi bị phát hiện, Đỗ Văn V và Trần Tuấn A đã bỏ chạy thoát. Vật chứng thu giữ khi bắt quả tang bao gồm: 01 bát sứ, 01 đĩa sứ, 04 quân bài vị, 01 chiếc chiếu cói và số tiền 26.800.000 đồng thu trên chiếu bạc.

Cùng ngày 25/5/2017, Cơ quan điều tra đã khám xét khẩn cấp nơi ở của Đỗ Văn T. Kết quả thu giữ ở gầm tủ lạnh đặt trong phòng ngủ số tiền 5.000.000 đồng; thu ở đỉnh tủ lạnh 01 bát con bằng sứ, 01 đĩa nhựa, 04 quân bài vị hình tròn cắt từ bao thuốc lá Thắng Long.

Ngày 25/5/2017, Đỗ Văn M, Đỗ Đức N, Đỗ Văn V đến Công an thành phố Bắc Giang đầu thú, M giao nộp số tiền 1.300.000 đồng, N giao nộp 580.000 đồng là số tiền M, N dùng đánh bạc.

Quá trình điều tra, Trần Tuấn A bỏ trốn khỏi địa phương. Đến ngày 14/6/2017, Cơ quan điều tra đã bắt được Trần Tuấn A theo lệnh truy nã, tạm giữ 01 chiếc điện thoại di động nhãn hiệu Nokia 225, vỏ màu đen, số seri 1: 351854072884344, số seri 2: 351854072884351, máy đã qua sử dụng.

Quá trình điều tra các bị cáo khai nhận số tiền sử dụng đánh bạc như sau: Trần Văn C khai khi đánh bạc có 9.000.000 đồng, bỏ ra sử dụng khoảng 8.800.000 đồng để đánh bạc, khi bị bắt tự nguyện giao nộp 200.000 đồng không sử dụng đánh bạc; Đỗ Văn Ph khai sử dụng khoảng 5.000.000 đồng để đánh bạc; Đỗ Văn T khai sử dụng khoảng 4.000.000 đồng để đánh bạc; Đỗ Văn K khai sử dụng khoảng 4.000.000 đồng để đánh bạc; Đỗ Văn M khai sử dụng khoảng 1.300.000 đồng để đánh bạc, khi ra về còn 1.300.000 đồng, khi ra đầu thú giao nộp 1.300.000 đồng; Đỗ Văn V khai sử dụng khoảng 1.100.000 đồng để đánh bạc; Đỗ Đức N khai sử dụng khoảng 780.000 đồng để đánh bạc, khi ra về còn 580.000 đồng, khi ra đầu thú giao nộp 580.000 đồng; Trần Tuấn A khai sử dụng khoảng 4.500.000 đồng để đánh bạc, khi bỏ chạy cầm 600.000 đồng và đã chi tiêu cá nhân hết. Tổng số tiền các bị cáo sử dụng đánh bạc ngày 25/5/2017 là 29.280.000 đồng.

Tại Cơ quan điều tra, Đỗ Văn T, Đỗ Văn Ph, Trần Văn C, Đỗ Văn K, Đỗ Văn M, Đỗ Đức N, Đỗ Văn V, Trần Tuấn A đã thành khẩn khai nhận hành vi phạm tội của mình như đã nêu trên.

Với nội dung trên bản án hình sự sơ thẩm số 144/2017/HSST ngày 26/10/2017 của TAND thành phố Bắc Giang đã xét xử và quyết định:

Tuyên bố các bị cáo Đỗ Văn Ph và Trần Văn C phạm tội “*Đánh bạc*”.

Áp dụng khoản 1 và khoản 3 Điều 248; điểm h, p khoản 1 Điều 46; Điều 33; Điều 20; Điều 53- Bộ luật hình sự. Xử phạt: Bị cáo Đỗ Văn Ph 08 (tám) tháng tù, thời hạn tù tính từ ngày bắt thi hành án (nhưng được trừ thời gian tạm giữ từ ngày 25/5/2017 đến ngày 28/5/2017). Phạt bổ sung bằng tiền đối với bị cáo 05 triệu đồng để sung công quỹ Nhà nước.

Áp dụng khoản 1 và khoản 3 Điều 248; điểm g khoản 1 Điều 48; điểm p khoản 1 và khoản 2 Điều 46; Điều 33; Điều 20; Điều 53- Bộ luật hình sự. Xử phạt: Bị cáo Trần Văn C 09 (chín) tháng tù, thời hạn tù tính từ ngày bắt thi hành án (nhưng được trừ thời gian tạm giữ, tạm giam từ ngày 25/5/2017 đến ngày 29/8/2017). Phạt bổ sung bằng tiền đối với bị cáo 06 triệu đồng để sung công quỹ Nhà nước.

Ngoài ra bản án còn tuyên phần xử lý vật chứng, phần án phí và tuyên quyền kháng cáo theo quy định của pháp luật.

Sau khi xét xử xong, ngày 06/11/2017 bị cáo Đỗ Văn Ph nộp đơn kháng cáo với nội dung xin cấp phúc thẩm xem xét giảm nhẹ hình phạt và cho bị cáo được hưởng án treo.

Ngày 08/11/2017 bị cáo Trần Văn C nộp đơn kháng cáo với nội dung xin cấp phúc thẩm xem xét giảm nhẹ hình phạt cho bị cáo. Sau khi có quyết định đưa vụ án ra xét xử phúc thẩm của Tòa án nhân dân tỉnh Bắc Giang, ngày 27/02/2018 bị cáo Trần Văn C có đơn xin rút toàn bộ nội dung kháng cáo. Do vậy, Hội đồng xét xử không xem xét giải quyết. Bản án hình sự sơ thẩm số 144/2017/HSST ngày 26/10/2017 của TAND thành phố Bắc Giang xử phạt bị cáo C có hiệu lực pháp luật.

Tại phiên toà phúc thẩm hôm nay bị cáo Đỗ Văn Ph vẫn giữ nguyên yêu cầu kháng cáo. Bị cáo Đỗ Văn Ph kháng cáo với lý do: Bị cáo có nhiều tình tiết giảm nhẹ, chưa vi phạm pháp luật lần nào, bị cáo đã tự nguyện nộp 5.200.000 đồng là tiền phạt và án phí theo bản án sơ thẩm.

Đại diện VKSND tỉnh Bắc Giang thực hành quyền công tố tại phiên toà phát biểu quan điểm về việc giải quyết vụ án: Đơn kháng cáo của bị cáo là hợp pháp cần chấp nhận kháng cáo để xem xét theo trình tự phúc thẩm. Bị cáo có nhân thân tốt, có nhiều tình tiết giảm nhẹ, ăn năn hối cải, tại cấp phúc thẩm có thêm tình tiết giảm nhẹ khác. Đề nghị Hội đồng xét xử chấp nhận kháng cáo và cho bị cáo được hưởng án treo, xử phạt bị cáo Đỗ Văn Ph 08 tháng tù nhưng cho hưởng án treo, thời gian thử thách là 16 tháng tính từ ngày tuyên án phúc thẩm.

NHẬN ĐỊNH CỦA HỘI ĐỒNG XÉT XỬ:

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 tính hợp pháp của đơn kháng cáo: Đơn kháng cáo của bị cáo Đỗ

Văn Ph đã nộp theo đúng các quy định của pháp luật nên được coi là đơn kháng cáo hợp pháp cần được chấp nhận để xem xét theo trình tự phúc thẩm.

[2] Xét hành vi phạm tội của bị cáo Đỗ Văn Ph, qua các tài liệu có trong hồ sơ vụ án cũng như quá trình xét hỏi tại phiên tòa sơ thẩm và phúc thẩm thấy đủ cơ sở xác định:

Hồi 13 giờ 35 phút ngày 25/5/2017, tại nhà Đỗ Văn T, sinh năm 1962, trú tại thôn G, xã T, thành phố Bắc Giang, Đội cảnh sát điều tra tội phạm về trật tự xã hội - Công an thành phố Bắc Giang bắt quả tang Đỗ Văn T, Đỗ Văn Ph, Trần Văn C, Đỗ Văn K, Đỗ Văn V và Trần Tuấn A đang có hành vi đánh bạc bằng hình thức đánh xóc đĩa, trước đó Đỗ Văn M và Đỗ Đức N cũng tham gia đánh bạc trên cùng chiếu bạc nhưng bỏ về trước. Tổng số tiền Đỗ Văn T, Đỗ Văn Ph, Trần Văn C, Đỗ Văn K, Đỗ Văn M, Đỗ Đức N, Đỗ Văn V và Trần Tuấn A sử dụng vào việc đánh bạc là 29.280.000 đồng. Hành vi của các bị cáo đã đủ yếu tố cấu thành tội “*Đánh bạc*” theo quy định tại khoản 1 Điều 248 Bộ luật hình sự. Lời khai nhận tội của các bị cáo tại phiên tòa phù hợp với lời khai tại cơ quan điều tra, phù hợp với lời khai của người có quyền lợi nghĩa vụ liên quan, phù hợp lời khai của người làm chứng và các chứng cứ tài liệu có trong hồ sơ vụ án. Án sơ thẩm đã căn cứ vào các chứng cứ, tài liệu mà Cơ quan điều tra đã thu thập có trong hồ sơ và diễn biến tranh tụng tại phiên tòa sơ thẩm đã xét xử các bị cáo Đỗ Văn Ph và Trần Văn C về tội “*Đánh bạc*” được quy định tại khoản 1 Điều 248 Bộ luật hình sự là có căn cứ và đúng pháp luật.

[3] Xét nội dung kháng cáo của bị cáo Đỗ Văn Ph thấy:

Về tình tiết tăng nặng trách nhiệm hình sự: Bị cáo Đỗ Văn Ph không có tình tiết tăng nặng trách nhiệm hình sự nào.

Về tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự: Tại cơ quan điều tra và tại phiên tòa hôm nay bị cáo có thái độ thành khẩn khai báo, ăn năn hối cải. Bị cáo Ph phạm tội lần đầu và thuộc trường hợp ít nghiêm trọng. Đây là những tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự bị cáo được hưởng theo quy định của pháp luật, được quy định tại điểm h, p khoản 1 Điều 46 Bộ luật hình sự. Tại cấp phúc thẩm bị cáo Ph đã tự nguyện nộp toàn bộ số tiền 5.200.000 đồng mà Bản án sơ thẩm đã tuyên phạt bổ sung và án phí hình sự sơ thẩm thể hiện việc chấp hành pháp luật của bị cáo, việc ăn năn hối cải, tự sửa chữa vi phạm pháp luật. Đây là tình

tiết giảm nhẹ TNHS mới tại cấp phúc thẩm theo quy định tại khoản 2 Điều 46 BLHS.

Trong vụ án này, Tòa án cấp sơ thẩm đã xét xử gồm 8 bị cáo, xử phạt tù giam 6 bị cáo, trong đó 5 bị cáo có nhân thân xấu với mức án từ 8 tháng đến 10 tháng tù, còn 3 bị cáo khác có nhân thân tốt, phạm tội lần đầu thuộc trường hợp ít nghiêm trọng, cấp sơ thẩm xử phạt 2 bị cáo được hưởng án treo. Bị cáo Ph có vai trò tích cực, số tiền tham gia đánh bạc là 5 triệu đồng sau bị cáo Trần Văn C, bản án xử phạt 08 tháng tù là có căn cứ. Tuy nhiên, bị cáo Ph phạm tội lần đầu thuộc trường hợp ít nghiêm trọng, có nhân thân tốt, nơi cư trú rõ ràng, có nhiều tính tiết giảm nhẹ, cho nên không nhất thiết bắt bị cáo phải áp dụng hình phạt tù có thời hạn, cách ly khỏi xã hội mà cho bị cáo cải tạo tại địa phương, giao cho chính quyền địa phương giám sát giáo dục cũng đảm bảo tính giáo dục chung và phòng ngừa riêng, không gây nguy hại cho xã hội, đồng thời đảm bảo tính khoan hồng của pháp luật, phù hợp với nguyên tắc xử lý tội phạm theo quy định tại Điều 3 BLHS năm 2015.

[4] Án phí: Do kháng cáo của bị cáo Đỗ Văn Ph được chấp nhận nên bị cáo không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

[5] Các quyết định khác của án sơ thẩm không có kháng cáo, kháng nghị cấp phúc thẩm không xem xét.

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH:

Căn cứ vào điểm b khoản 1 Điều 355; điểm e khoản 1 Điều 357 của Bộ luật tố tụng hình sự.

[1] Chấp nhận kháng cáo của bị cáo Đỗ Văn Ph, sửa bản án sơ thẩm.

Tuyên bố: Bị cáo Đỗ Văn Ph phạm tội “Đánh bạc”.

Áp dụng khoản 1 và khoản 3 Điều 248; điểm h, p khoản 1 và khoản 2 Điều 46; Điều 20; Điều 53; Điều 60 Bộ luật hình sự năm 1999.

Xử phạt: Bị cáo Đỗ Văn Ph 08 (Tám) tháng tù, nhưng cho bị cáo được hưởng án treo. Thời gian thử thách là 01 (Một) năm 04 (Bốn) tháng tính từ ngày tuyên án phúc thẩm.

Giao bị cáo Đỗ Văn Ph cho UBND xã Tân Mỹ, thành phố Bắc Giang, tỉnh Bắc Giang giám sát và giáo dục trong thời gian thử thách. Trong trường hợp

người phải thi hành án thay đổi nơi cư trú thì thực hiện theo Khoản 1, Điều 69 Luật thi hành án hình sự.

Xác nhận bị cáo Đỗ Văn Ph đã đóng tiền phạt và án phí hình sự sơ thẩm tại Chi cục thi hành án dân sự thành phố Bắc Giang, tỉnh Bắc Giang với số tiền 5.200.000 đồng.

[2] Án phí hình sự phúc thẩm: Bị cáo Đỗ Văn Ph không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

[3] Các quyết định khác của án sơ thẩm không có kháng cáo, 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.

CÁC THẨM PHÁN

THẨM PHÁN - CHỦ TỌA PHIÊN TÒA

Dương Thế Vinh

Nguyễn Như Hiên

Nguyễn Văn Nhiên

Nơi nhận:

- VKSND tỉnh Bắc Giang;
- Sở tư pháp tỉnh Bắc Giang;
- Cổng thông tin điện tử Tòa án;
- VKSND thành phố Bắc Giang;
- TAND thành phố Bắc Giang;
- Công an thành phố Bắc Giang;
- CC THADS thành phố Bắc Giang;
- Bị cáo;
- Lưu HS, HCTP.

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

Nguyễn Văn Nhiên