

**TÒA ÁN NHÂN DÂN
TỈNH HÀ NAM**

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

Bản án số: 20/2018/HS-PT
Ngày 20 - 4 - 2018

**NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HOÀ XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM
TÒA ÁN NHÂN DÂN TỈNH HÀ NAM**

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

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Ông Nguyễn Đức Thủy.

Các Thẩm phán: Ông Lại Văn Phong và bà Nguyễn Thị Mai Hương.

- Thư ký phiên tòa: Ông Vũ Văn Thanh - Thư ký Tòa án nhân dân tỉnh Hà Nam.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Hà Nam tham gia phiên tòa: Ông Vũ Văn Toàn - Kiểm sát viên.

Ngày 20 tháng 4 năm 2018, tại Trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Hà Nam xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự phúc thẩm thụ lý số 21/2018/TLPT-HS ngày 14 tháng 3 năm 2018 đối với bị cáo Nguyễn Như L, do có kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Hà Nam đối với bản án hình sự sơ thẩm số 02/2018/HS-ST ngày 05 tháng 02 năm 2018 của Tòa án nhân dân huyện B, tỉnh Hà Nam.

Bị cáo bị kháng nghị:

Nguyễn Như L, sinh năm 1987 tại Hà Nam; nơi cư trú: Thôn 7, xã A, huyện B, tỉnh Hà Nam; nghề nghiệp: Làm ruộng; trình độ văn hoá: 9/12; dân tộc: Kinh; giới tính: Nam; tôn giáo: Không; quốc tịch: Việt Nam; con ông Nguyễn Như N và bà Trần Thị N; có vợ: Hoàng Thị P và 02 con; tiền án: Ngày 20/4/2017 bị Tòa án nhân dân huyện B, tỉnh Hà Nam xử phạt 09 tháng tù nhưng cho hưởng án treo, thời gian thử thách 18 tháng về tội “*Đánh bạc*”; tiền sự: Không; bị tạm giữ từ ngày 18 tháng 11 năm 2017 cho đến nay. Hiện đang bị tạm giam tại Trại tạm giam Công an tỉnh Hà Nam, có mặt.

Ngoài ra còn có 07 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 tòa, nội dung vụ án được tóm tắt như sau:

Khoảng 11 giờ ngày 18/11/2017, các bị cáo Hà Đình V, Hà Đức T, Nguyễn Như L, Lê Hữu H và Hà Đức B rủ nhau đánh bài ăn tiền. Bị cáo B lấy bộ bài tú lơ khơ từ quán bán hàng của mình rồi cùng T, V, L, H vào bếp nhà bị cáo Hà Đức Đ là bố đẻ bị cáo B, ngồi xuống chiếu nhựa đã trải sẵn để đánh bài được

thua bằng tiền với hình thức chơi "ba cây". Sau đó, lần lượt có Hà Đức T1 và Trần Đỗ L đến cùng tham gia đánh bạc với B, T, V, L, H. Khoảng 13 giờ cùng ngày, bị cáo Đ thấy các bị cáo B, T, V, L, H, T1, L đang đánh bạc tại gian bếp nhà mình nên bảo "nghỉ đi" nhưng các bị cáo xin chơi thêm, Đ đồng ý. Đến khoảng 15 giờ cùng ngày các bị cáo V, B, T1, L, L, H, T bị Công an huyện B phối hợp với Công an xã A phát hiện bắt quả tang.

Vật chứng thu giữ gồm: 01 chiếc chiếu nhựa; 36 quân bài tú lơ khơ và số tiền 9.400.000 đồng. Kiểm tra người các bị cáo thu giữ của Hà Đình V 400.000 đồng, 01 điện thoại IPHONE 6S màu đen; Lê Hữu H 6.700.000 đồng, 01 điện thoại OPPO NEO 3 màu đen; Hà Đức T 90.000 đồng, 01 điện thoại IPHONE 6S màu vàng, 01 điện thoại NOKIA 1280 màu đen; Hà Đức T1 12.200.000 đồng, 01 điện thoại IPHONE 6 Plus màu trắng; Hà Đức B 01 điện thoại OPPO A57 màu đen; Nguyễn Như L 01 điện thoại SAMSUNG A7 màu đồng; Trần Đỗ L 01 điện thoại NOKIA 105 màu đen.

Hình thức, quy mô, tính chất các bị cáo đánh bài được thua bằng tiền như sau: Các bị cáo tham gia đánh bạc sử dụng 01 bộ lơ khơ gồm 36 cây bài có thứ tự từ: A (át), 2, 3, 4, 5, 6, 7, 8, 9. Mỗi loại cây bài này có 04 chất, trong đó quy định thứ tự các chất từ to nhất đến nhỏ nhất lần lượt là "Rô", "Cỏ", "Tép", "Bích"; ở mỗi ván bạc có một người điều hành được gọi là người cầm chương. Người cầm chương dùng tay trộn 36 cây bài rồi chia đều cho mỗi người 03 cây, những người chơi đặt tiền xuống chiếu (đặt cửa). Sau đó người cầm chương và những người tham gia chơi tự cộng điểm của 03 cây bài vừa được chia lại rồi so sánh với nhau. Nếu điểm của người cầm chương cao hơn (kể cả về chất bài) điểm của người chơi thì người cầm chương được chiếm hưởng số tiền mà người chơi đó đã đặt và ngược lại nếu như điểm của người cầm chương thấp hơn điểm của người chơi thì người cầm chương phải trả cho người chơi số tiền bằng với số tiền mà người chơi đã đặt cửa. Nếu ai được 10 điểm to hơn về chất hoặc có 03 cây bài liên kề nhau, cùng chất (gọi là đồng hoa) và to hơn bài của người cầm chương thì người cầm chương ở ván bài đó phải trả cho người chơi gấp hai lần số tiền mà người chơi đó đã đặt cửa đồng thời nếu ai được 10 điểm to nhất về chất thì được cầm chương ở ván bài tiếp theo. Người chơi có 03 cây bài cùng loại (gọi là sấp) và to hơn bài của người cầm chương thì người cầm chương phải trả gấp ba lần số tiền mà người chơi đó đã đặt cửa. Ngược lại nếu người cầm chương có số điểm là 10 hoặc đồng hoa hoặc sấp và to hơn bài của những người chơi thì người cầm chương được chiếm hưởng số tiền lần lượt là gấp hai hoặc gấp ba lần số tiền mà người chơi đặt cửa ở ván bài đó. Ở mỗi ván bài thì bắt buộc ai cũng phải chơi với người cầm chương với mức chơi quy định là 100.000 đồng/ván, tổng số tiền các đối tượng sử dụng vào việc đánh bạc được chứng minh là 16.590.000 đồng. Quá trình đánh bạc, các bị cáo không phải nộp khoản tiền gì cho Hà Đức Đ.

Tại bản án hình sự sơ thẩm số 02/2018/HS-ST, ngày 05 tháng 02 năm 2018 của Tòa án nhân dân huyện B, tỉnh Hà Nam đã tuyên bố các bị cáo Nguyễn Như L, Hà Đức B, Hà Đức T, Hà Đức T1, Lê Hữu H, Hà Đình V, Trần Đỗ L và Hà Đức Đ phạm tội "Đánh bạc". Áp dụng khoản 1 và khoản 3 Điều 248; điểm p

khoản 1, khoản 2 Điều 46; Điều 20 Điều 53; Điều 30 (đối với tất cả các bị cáo); điểm g khoản 1 Điều 48; Điều 33; khoản 5 Điều 60; Điều 50; Điều 51 (đối với Nguyễn Như L); điểm g khoản 1 Điều 48; Điều 33; Điều 50; Điều 51 (đối với Trần Đỗ L); Điều 33 (đối với Hà Đình V); điểm h khoản 1 Điều 46, Điều 60 (đối với các bị cáo Hà Đức B, Lê Hữu H); điểm h khoản 1 Điều 46, Điều 31 (đối với các bị cáo Hà Đức T, Hà Đức Đ, Hà Đức T1) của Bộ luật Hình sự năm 1999.

Xử phạt bị cáo Nguyễn Như L 01 (một) năm tù. Tổng hợp hình phạt 09 tháng tù nhưng cho hưởng án treo của Bản án số 19/2017/HS-ST ngày 20/4/2017 của Tòa án nhân dân huyện B, tỉnh Hà Nam; buộc bị cáo L chấp hành hình phạt chung của hai bản án là 01 (một) năm 09 (chín) tháng tù. Thời hạn chấp hành hình phạt tù tính từ ngày bị cáo bị tạm giữ (18/11/2017). Ngoài ra, Tòa án cấp sơ thẩm còn xử phạt 02 bị cáo từ 08 đến 12 tháng tù, 02 bị cáo 09 tháng tù nhưng cho hưởng án treo, thời gian thử thách 18 tháng và 03 bị cáo 09 tháng cải tạo không giam giữ; phạt bổ sung mỗi bị cáo 1.000.000đ sung quỹ Nhà nước; xử lý vật chứng; án phí và tuyên quyền kháng cáo cho các bị cáo.

Tại Quyết định số 02/KN-VKS, ngày 05/3/2018 của Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Hà Nam đã kháng nghị theo thủ tục phúc thẩm một phần bản án số 02/2018/HS-ST ngày 05/02/2018 của Tòa án nhân dân huyện B, tỉnh Hà Nam và đề nghị Tòa án nhân dân tỉnh Hà Nam xét xử phúc thẩm theo hướng sửa bản án sơ thẩm, đối trừ thời gian tạm giữ theo bản án số 19/2017/HSST ngày 20/4/2017 của Tòa án nhân dân huyện B để đảm bảo quyền lợi hợp pháp của cho bị cáo. Tại phiên tòa, Kiểm sát viên giữ nguyên nội dung kháng nghị và đề nghị Hội đồng xét xử áp dụng điểm b khoản 1 Điều 355 của Bộ luật Tố tụng hình sự. Chấp nhận kháng nghị của Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Hà Nam; sửa bản án hình sự sơ thẩm.

Tại phiên tòa bị cáo Nguyễn Như L nhất trí với quan điểm của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Hà Nam và không có ý kiến tranh luận.

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 tội danh: Bị cáo Nguyễn Như L đã có hành vi cùng với Hà Đức B, Hà Đức T, Hà Đức T1, Lê Hữu H, Hà Đình V, Trần Đỗ L, đánh bạc trái phép được thua bằng tiền dưới hình thức chơi ba cây, tại nhà Hà Đức Đ ở Thôn 8, xã A, huyện B, tỉnh Hà Nam vào trưa ngày 18/11/2017 và bị Công an huyện B, tỉnh Hà Nam phát hiện, bắt quả tang. Tổng số tiền thu tại chiếu bạc và thu trên người các bị cáo được xác định dùng vào việc đánh bạc trái phép là 16.590.000đ. Riêng bị cáo Hà Đức Đ không tham gia và không thu lợi từ việc đánh bạc nhưng là chủ nhà, biết các bị cáo khác đánh bạc trái phép ở nhà mình nhưng vẫn đồng ý để các bị cáo thực hiện hành vi phạm tội cho nên cũng đồng phạm cùng các bị cáo. Do vậy, bản án sơ thẩm đã tuyên bố các bị cáo phạm tội “Đánh bạc” theo quy định tại khoản 1 Điều 248 của Bộ luật Hình sự năm 1999 là có căn cứ, đúng người, đúng tội, đúng pháp luật.

[2] Xét kháng nghị của Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Hà Nam về việc không đối trừ thời hạn tạm giữ của bị cáo Nguyễn Như L đối với hành vi phạm tội trước đó của bị cáo L đã bị xét xử tại Bản án số 19/2017/HS-ST ngày 20/4/2017 của Tòa án nhân dân huyện B, tỉnh Hà Nam thì thấy:

Ngày 31/12/2016, bị cáo Nguyễn Văn L tham gia đánh bạc ăn tiền dưới hình thức chơi “*ba cây*” và bị bắt tạm giữ từ ngày 31/12/2016 đến ngày 09/01/2017 thì được áp dụng biện pháp ngăn chặn “*Cấm đi khỏi nơi cư trú*”, sau đó bị Tòa án nhân dân huyện B, tỉnh Hà Nam xử phạt 09 tháng tù nhưng cho hưởng án treo, thời gian thử thách 18 tháng. Trong thời gian thử thách, bị cáo lại phạm tội “*Đánh bạc*”. Do vậy, Tòa án nhân dân huyện B, tỉnh Hà Nam đã áp dụng khoản 5 Điều 60, Điều 50 và Điều 51 của Bộ luật Hình sự năm 1999 để tổng hợp hình phạt. Tại Bản án gốc và biên bản nghị án của Hội đồng xét xử sơ thẩm đã trừ 09 ngày tạm giữ của lần phạm tội trước nhưng Bản án chính lại không trừ thời hạn tạm giữ là thiếu sót, dẫn đến ngày 05/3/2018, Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Hà Nam phải kháng nghị là có căn cứ. Song, ngày 02/3/2018, Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa đã kịp thời ra Thông báo số 01/2018/TB-TA để sửa chữa, bổ sung bản án và trừ 09 ngày tạm giữ cho bị cáo Nguyễn Như L là phù hợp pháp luật, đã đảm bảo quyền lợi cho bị cáo nên không cần thiết phải sửa bản án như đề nghị của Kiểm sát viên tại phiên tòa. Hội đồng xét xử phúc thẩm kiến nghị Tòa án nhân dân huyện B nghiêm túc rút kinh nghiệm trong quá trình ban hành Bản án, cần rà soát kỹ tránh để những sai sót không đáng có như vụ án này.

Từ những phân tích trên, không chấp nhận kháng nghị của Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Hà Nam.

Về án phí hình sự phúc thẩm: Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Hà Nam không phải chịu.

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,

QUYẾT ĐỊNH

Căn cứ điểm a khoản 1 Điều 355 và Điều 356 của Bộ luật Tố tụng hình sự năm 2015; 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.

Không chấp nhận kháng nghị của Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Hà Nam; Giữ nguyên bản án hình sự sơ thẩm số 02/2018/HS-ST ngày 05 tháng 02 năm 2018 của Tòa án nhân dân huyện B, tỉnh Hà Nam.

Áp dụng khoản 1 và khoản 3 Điều 248, điểm p khoản 1 và khoản 2 Điều 46, điểm g khoản 1 Điều 48, Điều 20, Điều 53, Điều 30, Điều 33, khoản 5 Điều 60, Điều 50, Điều 51 của Bộ luật Hình sự năm 1999.

Xử phạt bị cáo Nguyễn Như L 01 (Một) năm tù về tội “Đánh bạc”. Tổng hợp hình phạt 09 tháng tù nhưng cho hưởng án treo của Bản án số 19/2017/HSST ngày 20/4/2017 của Tòa án nhân dân huyện Bình Lục, tỉnh Hà Nam; buộc bị cáo Nguyễn Như L chấp hành chung của hai bản án là 01 (Một) năm 09 (Chín) tháng tù; được trừ 09 ngày tạm giữ của lần phạm tội trước. Thời hạn chấp hành hình phạt tù tính từ ngày bị cáo Nguyễn Như L bị tạm giữ (18/11/2017).

Án phí hình sự phúc thẩm: Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Hà Nam không phải nộp.

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.

Bản án phúc thẩm có hiệu lực pháp luật kể từ ngày tuyên án./.

Nơi nhận:

- TAND cấp cao tại Hà Nội;
- VKSND tỉnh Hà Nam;
- Sở Tư pháp tỉnh Hà Nam;
- Phòng HSNV Công an tỉnh Hà Nam;
- Trại tạm giam Công an tỉnh Hà Nam;
- Phòng KTNV&THA Tòa án tỉnh Hà Nam;
- TAND huyện B;
- VKSND huyện B;
- Cơ quan điều tra Công an huyện B;
- Chi cục THADS huyện B;
- Bị cáo; Bộ phận HCTP;
- Lưu hồ sơ vụ án.

TM. HỘI ĐỒNG XÉT XỬ PHÚC THẨM

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa

(đã ký)

Nguyễn Đức Thủy