

**TÒA ÁN NHÂN DÂN
TỈNH NGHỆ AN**

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

Bản án số: 17/2020/HS-PT

Ngày: 10-3-2020

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

TÒA ÁN NHÂN DÂN TỈNH NGHỆ AN

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

Thẩm phán – Chủ tọa phiên tòa: Ông Nguyễn Đăng Phồn

Các Thẩm phán:

Ông Nguyễn Hữu Hà

Ông Ngô Sỹ Tiến

- Thư ký phiên tòa: Bà Trần Thị Bích Liên- Thư ký Tòa án nhân dân tỉnh Nghệ An

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Nghệ An tham gia phiên tòa: Bà Vũ Thị Hiền - Kiểm sát viên.

Ngày 10 tháng 3 năm 2020 tại Trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Nghệ An xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự phúc thẩm thụ lý số 277/2019/ TLPT-HS, ngày 17 tháng 12 năm 2019 đối với bị cáo Nguyễn Văn H, do có kháng cáo của bị cáo đối với Bản án hình sự sơ thẩm số 55/2019/HS-ST ngày 29 tháng 8 năm 2019 của Tòa án nhân dân huyện Tân Kỳ, tỉnh Nghệ An.

- Bị cáo có kháng cáo:

Nguyễn Văn H; Tên gọi khác: không; Giới tính: nam; sinh ngày 10 tháng 6 năm 1974 tại huyện T, tỉnh Nghệ An; Nơi cư trú: Xóm 9, xã N, huyện T, tỉnh Nghệ An; nghề nghiệp: Lao động tự do; trình độ văn hóa: 07/12; dân tộc: Kinh; tôn giáo: không; quốc tịch: Việt Nam; con ông Nguyễn Anh T (đã chết) và bà Nguyễn Thị N sinh năm 1942; có vợ là Nguyễn Thị L, sinh năm 1977. Con: 03 con; con lớn nhất sinh năm 1996, con nhỏ nhất sinh năm 2003; Tiền án, tiền sự: không;

Nhân thân: + Năm 2013 bị TAND huyện Tân Kỳ xử phạt tiền 10.000.000 đồng theo Bản án số 10 ngày 10/5/2013 về tội “Đánh bạc”. Nay đã được xóa án tích;

+ Năm 2016 bị TAND quận Long Biên, thành phố Hà Nội xử phạt 06 tháng tù nhưng cho hưởng án treo, thời gian thử thách 12 tháng theo Bản án số 142 ngày 30/6/2016 về tội “Lừa đảo chiếm đoạt tài sản”. Nay đã được xóa án tích.

Bị cáo bị tạm giữ từ ngày 10/6/2019 đến ngày 13/6/2019. Hiện bị cáo đang bị áp dụng biện pháp ngăn chặn “*Cấm đi khỏi nơi cư trú*” từ ngày 13/6/2019.

Bị cáo có mặt tại phiên tòa.

Ngoài ra, vụ án còn có 03 bị cáo khác 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:

Vào khoảng 21 giờ ngày 09/6/2019, sau khi tổ chức ăn uống liên hoan nhà mới tại nhà anh Phan Văn P, sinh năm 1972, trú tại xóm 9, xã N, huyện T, tỉnh Nghệ An thì Phan Văn P là chủ nhà đang ngồi uống nước, đã rủ Nguyễn Văn H, Phan Văn T đều trú tại xóm 9, xã N, huyện T, tỉnh Nghệ An và Ngô Sỹ S, trú tại xóm 1, xã N, huyện T, tỉnh Nghệ An “*Mấy anh em ta đánh hồi Liêng, đặt một trăm nghìn một ván, không tổ cho vui*”. Nghe Phan Văn P nói vậy thì Nguyễn Văn H, Ngô Sỹ S và Phan Văn T đồng ý. Sau đó, Phan Văn P đi mua 01 bộ bài tú lơ khơ 52 quân rồi cả 04 người thống nhất hình thức đánh Liêng, không tổ, mỗi ván đặt 100.000 đồng (một trăm nghìn đồng), người nào cao bài nhất ăn cả và được cầm bài rồi phát ván tiếp theo. Sau khi thống nhất, Nguyễn Văn H, Ngô Sỹ S, Phan Văn P và Phan Văn T cùng ngồi xuống thêm nhà chính của anh Phan Văn P đã trải chiếu chiếu sẵn ở đó để bắt đầu thực hiện hành vi đánh bạc và Phan Văn P là người phát bài đầu tiên. Đến khoảng 22 giờ 30 phút cùng ngày khi các đối tượng đang tham gia sát phạt lẫn nhau thì bị lực lượng Công an huyện Tân Kỳ ập vào bắt quả tang, thu giữ tại chiếu bạc số tiền 11.400.000 đồng, cùng với 01 chiếc chiếu cói màu vàng nhạt có kích thước 1,6 x 1,8 m; và 01 bộ bài tú lơ khơ có 52 quân bài phía sau có màu xanh trắng. Tổ công tác đã lập biên bản bắt người phạm tội quả tang đối với Nguyễn Văn H, Ngô Sỹ S, Phan Văn P và Phan Văn T thu giữ các tang vật liên quan rồi áp giải các đối tượng về trụ sở làm việc.

Quá trình điều tra xác định, số tiền các bị cáo sử dụng vào mục đích đánh bạc là 11.400.000đ (Mười một triệu bốn trăm nghìn đồng). Trong đó, Phan Văn P sử dụng số tiền 3.500.000 đồng để đánh bạc; Phan Văn T sử dụng số tiền 3.400.000 đồng để đánh bạc, Nguyễn Văn H sử dụng số tiền 2.500.000đ để đánh bạc, Ngô Sỹ S sử dụng số tiền 2.000.000 đồng để đánh bạc.

Tại bản án sơ thẩm số 55/2019/HS-ST ngày 29 tháng 8 năm 2019 của Tòa án nhân dân huyện Tân Kỳ, tỉnh Nghệ An đã quyết định:

Tuyên bố bị cáo Nguyễn Văn H phạm tội “Đánh bạc”

Áp dụng khoản 1 Điều 321; điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51, Điều 58 Bộ luật Hình sự năm 2015, xử phạt:

Nguyễn Văn H 06 (Sáu) tháng tù. Thời hạn tù tính từ ngày bắt bị cáo thi hành án nhưng được trừ đi thời hạn tạm giữ từ ngày 10/6/2019 đến ngày 13/6/2019.

Bản án còn tuyên về tội danh và hình phạt đối với các bị cáo khác, tuyên về xử lý vật chứng và chế độ án phí, quyền kháng cáo của các bị cáo theo quy định của pháp luật.

Ngày 03/9/2019, bị cáo Nguyễn Văn H làm đơn kháng cáo với nội dung xin được cải tạo tại địa phương.

Tại phiên tòa phúc thẩm, bị cáo Nguyễn Văn H khẳng định nội dung xin được hưởng án treo và giữ nguyên kháng cáo.

Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Nghệ An đề nghị Hội đồng xét xử áp dụng điểm b khoản 1 Điều 355; điểm e khoản 1 Điều 357 của Bộ luật tố tụng hình sự 2015 chấp nhận kháng cáo của bị cáo Nguyễn Văn H, sửa bản án sơ thẩm xử phạt bị cáo Hữu 06 tháng tù nhưng cho hưởng án treo, thời gian thử thách 12 tháng tính từ ngày tuyên án phúc thẩm.

Bị cáo không tranh luận với Đại diện viện kiểm sát nhân dân tỉnh Nghệ An, chỉ đề nghị Hội đồng xét xử cho 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] Về tính hợp pháp của đơn kháng cáo: Chủ thể kháng cáo, thời hạn kháng cáo và hình thức đơn kháng cáo của bị cáo Nguyễn Văn H phù hợp với quy định pháp luật nên có cơ sở để được xem xét theo trình tự thủ tục phúc thẩm.

[2] Xét hành vi phạm tội của bị cáo Nguyễn Văn H, thấy rằng:

Tại phiên tòa, bị cáo khai nhận toàn bộ hành vi phạm tội của mình phù hợp với các tài liệu, chứng cứ khác có trong hồ sơ vụ án nên có đủ căn cứ để khẳng định: Trong khoảng thời gian từ 21 giờ đến 22 giờ 30 phút ngày 09/6/2019, tại nhà anh Phan Văn P, sinh năm 1972 trú tại xóm 9, xã N, huyện T, tỉnh Nghệ An; Nguyễn Văn H và các bị cáo khác đã cùng nhau đánh bạc được thua bằng tiền, với hình thức đánh bài liêng, bị cáo Nguyễn Văn H đã sử dụng số tiền 2.500.000đ để đánh bạc. Tổng số tiền tất cả các bị cáo sử dụng vào mục đích đánh bạc là 11.400.000 đồng. Hành vi này của bị cáo Nguyễn Văn H đã bị Tòa án cấp sơ thẩm xét xử về tội “Đánh bạc” theo điểm s, khoản 1 Điều 321 Bộ luật hình sự là có căn

cứ, đúng người, đúng tội, đúng pháp luật. Sau khi xét xử sơ thẩm, bị cáo Nguyễn Văn H không kháng cáo về tội danh, bị cáo kháng cáo xin được hưởng án treo.

[3] Xét nội dung kháng cáo xin hưởng án treo của bị cáo, Hội đồng xét xử thấy rằng:

Hành vi phạm tội của bị cáo thuộc trường hợp ít nghiêm trọng, vụ án có tính chất đồng phạm giản đơn. Bị cáo tham gia đánh bạc do bị rủ rê mà không có mục đích phạm tội từ trước. Vụ án có 04 bị cáo nhưng số tiền bị cáo dùng để đánh bạc chỉ đứng thứ ba sau 02 bị cáo khác, vai trò đồng phạm của bị cáo trong vụ án là không đáng kể. Mặc dù, về nhân thân bị cáo đã từng 02 lần bị kết án nhưng đến nay đều đã được xóa án tích. Bị cáo phạm tội không có tính tiết tăng nặng nhưng có nhiều tình tiết giảm nhẹ như: thành khẩn khai báo, ăn năn hối cải, bị cáo có bố là người được Nhà nước tặng thưởng Huân chương kháng chiến hạng ba. Đây là các tình tiết giảm nhẹ được quy định tại điểm s, khoản 1, khoản 2 Điều 51 Bộ luật hình sự đã được Tòa án cấp sơ thẩm xem xét áp dụng đầy đủ. Tuy nhiên, trong giai đoạn xét xử phúc thẩm, bị cáo cung cấp thêm tình tiết giảm nhẹ mới bị cáo đã có công giúp đỡ cơ quan công an trong công tác đấu tranh phòng ngừa tội phạm, cụ thể đã cung cấp thông tin để bắt giữ 02 vụ vi phạm pháp luật về pháo và một số vụ việc khác, được Ban công an xã Nghĩa Đồng xác nhận vào ngày 10/02/2020; đây là tình tiết giảm nhẹ được quy định tại điểm t khoản 1 Điều 51 Bộ luật hình sự. Xét bị cáo có nơi cư trú rõ ràng, không cần thiết phải cách ly bị cáo ra khỏi xã hội; bị cáo có khả năng tự cải tạo và việc cho bị cáo hưởng án treo không gây nguy hiểm cho xã hội, không ảnh hưởng xấu đến an ninh, trật tự an toàn xã hội. Vì vậy, căn cứ vào Nghị quyết 02/2018/NQ-HĐTP ngày 15/05/2018 của Hội đồng thẩm phán Tòa án nhân dân Tối cao có cơ sở chấp nhận kháng cáo của bị cáo Nguyễn Văn H, cần sửa bản án sơ thẩm, giữ nguyên mức hình phạt tù, cải biện pháp cho bị cáo được hưởng án treo và ấn định thời gian thử thách theo quy định.

[4] Về án phí: Kháng cáo của bị cáo Nguyễn Văn H được chấp nhận nên bị cáo không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm

[5] 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

1. Căn cứ vào điểm b khoản 1 Điều 355, điểm e khoản 1 Điều 357 của Bộ luật tố tụng hình sự năm 2015

Chấp nhận kháng cáo của bị cáo Nguyễn Văn H, sửa bản án sơ thẩm.

2. Áp dụng khoản 1 Điều 321; điểm s, t khoản 1, khoản 2 Điều 51, Điều 58, Điều 65 Bộ luật Hình sự năm 2015, xử phạt:

Nguyễn Văn H 06 (Sáu) tháng tù về tội “Đánh bạc” nhưng cho bị cáo hưởng án treo, thời gian thử thách 12 tháng tính từ ngày tuyên án phúc thẩm.

3. Giao bị cáo Nguyễn Văn H về cho UBND xã N, huyện T, tỉnh Nghệ An giám sát, giáo dục trong thời gian thử thách. Gia đình bị cáo có trách nhiệm phối hợp với chính quyền địa phương trong việc giám sát, giáo dục bị cáo trong thời gian thử thách. Trường hợp bị cáo Nguyễn Văn H thay đổi nơi cư trú thì việc giám sát bị cáo được thực hiện theo khoản 1 Điều 69 Luật thi hành án hình sự.

Trong thời gian thử thách, nếu bị cáo Nguyễn Văn H cố ý vi phạm nghĩa vụ theo quy định của Luật Thi hành án hình sự 02 lần trở lên thì Tòa án có thể quyết định buộc bị cáo phải chấp hành hình phạt tù của bản án đã cho hưởng án treo.

4. Về án phí hình sự phúc thẩm:

Áp dụng 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 Nguyễn Văn H không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

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 nhân:

- VKSND tỉnh Nghệ An;
- Sở Tư pháp tỉnh Nghệ An;
- TAND, VKSND huyện Tân Kỳ
- Công an huyện Tân Kỳ
- Chi cục THADS huyện Tân Kỳ;
- UBND xã N, huyện T;
- Bị cáo;
- Lưu Hồ sơ vụ án, Tòa hình sự

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

Nguyễn Đăng Phồn