TÒA ÁN NHÂN DÂN **TỈNH BẮC KẠN**	**CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM** **Độc lập - Tự do - Hạnh phúc**

Bản án số: 12/2020/HS-PT
Ngày 20-5-2020

NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM

TÒA ÁN NHÂN DÂN TỈNH BẮC KẠN

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

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Ông **Hà Quang Huy**

Các Thẩm phán: Ông **Lương Văn Cường**

Ông **Nguyễn Khánh Phương**

- Thư ký phiên tòa: Bà **Triệu Thị Tuyết** - Cán bộ Tòa án nhân dân tỉnh BK.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh BK tham gia phiên tòa: Bà **Hứa Hoa Quỳnh** - Kiểm sát viên.

Ngày 20 tháng 5 năm 2020 tại Hội trường xét xử Tòa án nhân dân tỉnh BK tiến hành xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự phúc thẩm thụ lý số: 03/2020/TLPT - HS ngày 20 tháng 3 năm 2020 đối với bị cáo Đặng Ngọc H do có kháng cáo của bị cáo đối với bản án hình sự sơ thẩm số: 11/2020/HS-ST, ngày 17 tháng 02 năm 2020 của Tòa án nhân dân thành phố BK, tỉnh BK.

*** Bị cáo kháng cáo:**

Đặng Ngọc H, tên gọi khác: Không; sinh ngày 03/11/1970; nơi ĐKNKTT và chỗ ở hiện nay: thôn KT, xã HV, huyện BT, tỉnh BK; nghề nghiệp: Lao động tự do; trình độ văn hóa: Lớp 07/10; dân tộc: Kinh; giới tính: Nam; tôn giáo: Không; quốc tịch: Việt Nam; con ông: Đặng Văn M và bà Vũ Thị L (đã chết); có vợ là Ngô Thị LM; có 01 con sinh năm 2016; tiền án: Có 01 tiền án (Bản án số 13/2018/HSPT ngày 19/01/2018 của Tòa án nhân dân tỉnh BK xử phạt Đặng Ngọc H 09 (chín) tháng tù về tội "Đánh bạc"); tiền sự: Không.

Nhân thân: Từ tháng 8 năm 2000 đến tháng 3 năm 2002 bị đưa vào cơ sở giáo dục Thanh Hà - Cục V26 Bộ Công an; từ tháng 4 năm 2004 đến tháng 3 năm 2005 bị áp dụng biện pháp đưa vào cơ sở cai nghiện bắt buộc tại Trung tâm giáo dục xã hội 05 - 06/CP tỉnh BK; ngày 17/01/2007 bị Công an thị xã BK (nay là thành phố BK) xử phạt vi phạm hành chính về hành vi tàng trữ, sử dụng trái phép chất ma túy; năm 2007 bị cáo bị Tòa án nhân dân thị xã BK (nay là thành phố

BK) xử phạt 07 năm tù về tội "Mua bán trái phép chất ma túy" tại bản án số 71/2007/HSST, ngày 24/12/2007.

Bị cáo tại ngoại tại địa phương, có mặt tại phiên tòa.

(Những người có quyền lợi, nghĩa vụ liên quan và những người làm chứng không liên quan đến kháng cáo - 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:

Khoảng 01 giờ 00 phút, ngày 05/6/2019 Cơ quan Cảnh sát điều tra Công an tỉnh BK phát hiện, bắt quả tang các đối tượng gồm: Đỗ Đức H, sinh năm 1971, trú tại tổ 11, phường PCK, thành phố BK, tỉnh BK; Đặng Văn L, sinh năm 1986, trú tại tổ 3, phường PCK, thành phố BK; Nguyễn Duy B, sinh năm 1982, trú tại tổ 12, phường SC, thành phố BK và Đặng Ngọc H, sinh năm 1970, trú tại thôn KT, xã HV, huyện BT, tỉnh BK đang đánh bạc bằng hình thức đánh phỏm (tú lơ khơ) sát phạt nhau B tiền tại nhà ông C, sinh năm 1970 thuộc tổ 12, phường PCK, thành phố BK, tỉnh BK. Thu giữ gồm: 01 (Một) bộ bài tú lơ khơ gồm 52 quân bài từ quân bài "A" đến quân bài "K" đã qua sử dụng; 01 (Một) chiếu trúc đã qua sử dụng và số tiền 5.350.000đ (năm triệu ba trăm năm mươi nghìn đồng). Tạm giữ trên người Đặng Văn L 01 (một) chiếc điện thoại di động nhãn hiệu Nokia màu đen đã qua sử dụng và số tiền 3.000đ (ba nghìn đồng). Tạm giữ trên người Nguyễn Huy B 01 (một) chiếc điện thoại di động nhãn hiệu Iphone 6 màu ghi đã qua sử dụng; 01 (một) chiếc điện thoại di động nhãn hiệu Samsung màu vàng cát đã qua sử dụng và số tiền 3.600.000đ (ba triệu, sáu trăm nghìn đồng). Tạm giữ trên người Đặng Ngọc H số tiền 191.000đ (một trăm chín mươi mốt nghìn đồng).

Trước đó, khoảng hơn 23 giờ ngày 04/6/2019 khi C, Đặng Văn L, Nguyễn Duy B, Đặng Ngọc H, Đỗ Đức H1, Trương Thị Nh (sinh năm 1976, trú tại tổ 9, phường PCK, thành phố BK) và Phạm Văn C (sinh năm 1984, trú tại tổ 2, phường Đức Xuân, thành phố BK) đang ngồi uống nước, nói chuyện tại phòng khách nhà ông C thì L có hỏi vay tiền của ông C và được ông C cho vay số tiền 3.000.000đ (ba triệu đồng). Trong lúc ngồi uống nước, nói chuyện thì H1 rủ L, B, H đánh bài ăn tiền B hình thức đánh phỏm và được L, B, H đồng ý. Sau đó, H1, L, B, H mượn 01 (một) bộ bài tú lơ khơ của ông C rồi cùng nhau đi đến chiếc giường B sắt ở trong bếp nhà ông C để đánh bạc. Cách thức đánh bạc là người thắng sẽ được chia bài, trước khi chia bài phải tráo kỹ, người chia bài sẽ được nhận 10 quân bài, 03 người còn lại sẽ được nhận 09 quân bài, phần bài còn lại đặt ở giữa chiếu bạc. Người chia bài sẽ đi 01 lá bài trong tổng số 10 lá bài được chia, người kế tiếp có thể ăn lá bài nếu nó có thể hợp với bài trên tay thành phỏm (Phỏm là bộ gồm 03 quân bài trở lên có cùng chất và số liên tiếp nhau hoặc bộ 03 quân bài khác chất trở lên nhưng cùng số), hoặc nếu người kế tiếp không thể ăn

hay không muốn ăn lá bài người trước đánh, người đó nhận thêm (Bốc) 01 lá bài ở giữa chiếu bạc. Sau đó người đó lại đi 01 lá bài trên tay của mình. Người thứ 03 có thể ăn hoặc bốc tiếp 01 lá bài ở giữa chiếu bạc, nếu không ăn tiếp tục đi lá bài cho người thứ 04 và như vậy cho đến khi ván bài kết thúc. Ván bài kết thúc khi có một người ù, nếu không có ù, ván bài kết thúc sau 04 vòng đánh, người chơi cần trình tất cả những phỏm có cho mọi người biết. Sau khi kết thúc ván bài cộng tất cả các quân bài của mình còn mà không thành phỏm, ai điểm thấp nhất sẽ thắng (nếu không có ai ù). Người thắng sẽ được hưởng số tiền của ba người còn lại theo thứ tự nếu ai về nhì thì bị mất 10.000đ (Mười nghìn đồng), ai về ba thì mất 20.000đ (Hai mươi nghìn đồng), ai về thứ tư sẽ mất 30.000đ (Ba mươi nghìn đồng), ai không có phỏm (móm hoặc cháy) mất 40.000đ (Bốn mươi nghìn đồng). Nếu ai mà "ù" thì 03 người chơi còn lại mỗi người mất 50.000đ (Năm mươi nghìn đồng). Nếu cả 04 người chơi đều không có phỏm (móm hoặc cháy) thì sẽ không có ai bị mất tiền. Đến khoảng 01 giờ 00 phút ngày 05/6/2019 khi H1, L, B, H đang đánh bạc thì Cơ quan Cảnh sát điều tra Công an tỉnh BK phát hiện, bắt quả tang.

Quá trình điều tra đối với Đỗ Đức H1 xác định: Khoảng hơn 23 giờ ngày 04/6/2019 tại nhà của ông C, H được cùng với L, B, H đánh phỏm sát phạt nhau B tiền. Trước khi đánh bạc, H bỏ ra số tiền 1.150.000đ (một triệu một trăm năm mươi nghìn đồng) để đánh bạc, còn L, B, H sử dụng bao nhiêu tiền để đánh bạc thì H1 không biết, trong khi H1 đánh bạc thì có Trương Thị Nh ngồi sau xem. Đến khoảng 01 giờ ngày 05/6/2019 khi cả nhóm đang đánh bạc thì Cơ quan điều tra phát hiện, bắt quả tang người cùng tang vật nêu trên.

Đối với Nguyễn Duy B qua điều tra xác định: Đêm ngày 04/6/2019, rạng sáng ngày 05/6/2019 B cùng với L, H1, H đánh bạc bằng hình thức đánh phỏm sát phạt nhau B tiền tại nhà của ông C. B bỏ ra số tiền 500.000đ (năm trăm nghìn đồng) để đánh bạc. Khi cả nhóm đang đánh bạc thì Cơ quan điều tra phát hiện, bắt quả tang người cùng tang vật nêu trên. Ngoài ra, bản thân B còn bị tạm giữ 01 (một) chiếc điện thoại di động nhãn hiệu Iphone 6 màu ghi đã qua sử dụng; 01 (một) chiếc điện thoại di động nhãn hiệu Samsung màu vàng cát đã qua sử dụng và số tiền 3.600.000đ (ba triệu sáu trăm nghìn đồng), số tiền này B không sử dụng để đánh bạc mà mục đích để chi tiêu cá nhân.

Đối với Đặng Văn L qua điều tra xác định: Đêm ngày 04/6/2019, rạng sáng ngày 05/6/2019 L được cùng với B, H1, H đánh bạc B hình thức đánh phỏm sát phạt nhau B tiền tại nhà của ông C, trước khi đánh bạc L có vay của ông Trần Văn C số tiền 3.000.000đ (ba triệu đồng), sau đó L bỏ ra số tiền 500.000đ (năm trăm nghìn đồng) để đánh bạc, số tiền còn lại là 2.500.000đ (hai triệu, năm trăm nghìn đồng) L cất trong túi quần đằng sau, bên phải L đang mặc trên người với mục đích để chi tiêu cá nhân, không sử dụng để đánh bạc. Khi Cơ quan điều tra bắt quả tang, L đã bỏ chạy và rơi số tiền 2.500.000đ (hai triệu, năm trăm nghìn đồng) ra nền đất cách vị trí L ngồi đánh bạc khoảng 01 mét, sau đó Cơ quan đã

thu giữ và cho lên chiếu bạc. Ngoài ra, L còn bị tạm giữ 01 (một) chiếc điện thoại di động nhãn hiệu Nokia màu đen đã qua sử dụng và số tiền 3.000đ (ba nghìn đồng).

Qua điều tra đối với Đặng Ngọc H xác định: Ngày 05/6/2019 Hùng được tham gia đánh bạc cùng với H1, B, L B hình thức đánh phỏm sát phạt nhau bằng tiền. H bỏ ra số tiền 700.000đ (bảy trăm nghìn đồng) để đánh bạc. Khi cả nhóm đang đánh bạc thì Cơ quan điều tra phát hiện, bắt quả tang người cùng các tang vật nêu trên. Ngoài ra, H còn bị tạm giữ số tiền 191.000đ (một trăm chín mươi mốt nghìn đồng).

Cơ quan điều tra đã xác minh làm rõ đêm ngày 04/6/2019 Trần Văn C cho Đặng Văn L vay số tiền 3.000.000đ (ba triệu đồng) tại nhà của ông Choát, nhưng ông C không biết mục đích L vay tiền để đánh bạc. Việc L khai khi Cơ quan điều tra tiến hành bắt quả tang, L đã bỏ chạy và rơi số tiền 2.500.000đ (hai triệu, năm trăm nghìn đồng) ra nền đất cách vị trí L ngồi đánh bạc khoảng 01 mét, sau đó Cơ quan điều tra đã thu giữ và cho lên chiếu bạc là phù hợp với lời khai của người làm chứng là Trương Thị Nh và những người liên quan là Đặng Ngọc H, Nguyễn Duy B, Đỗ Đức H. Do đó, xác định được tổng số tiền các đối tượng sử dụng để đánh bạc là 2.850.000đ (hai triệu, tám trăm năm mươi nghìn đồng).

Qua xác minh về nhân thân các đối tượng tham gia đánh bạc vào đêm ngày 04/6/2019, rạng sáng ngày 05/6/2019 tại nhà của ông Trần Văn C Cơ quan điều tra xác định được Đặng Văn L, Đỗ Đức H1 và Nguyễn Duy B chưa có tiền án, tiền sự. Đặng Ngọc H có 01 (một) tiền án, cụ thể: Tại Bản án số 13/2018/HSPT ngày 19/01/2018 của Tòa án nhân dân tỉnh BK xử phạt Đặng Ngọc H 09 (chín) tháng tù về tội "Đánh bạc". Ngày 06/3/2018 bị cáo chấp hành án xong trở về địa phương. Đến ngày 04/6/2019 lại tiếp tục thực hiện hành vi đánh bạc như đã nêu ở trên.

Tại Bản án hình sự sơ thẩm số: 11/2020/HS-ST, ngày 17/02/2020 của Tòa án nhân dân thành phố BK, tỉnh BK đã tuyên bố bị cáo Đặng Ngọc H phạm tội "Đánh bạc".

- Áp dụng khoản 1 Điều 321; điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51; Điều 38 Bộ luật Hình sự năm 2015, sửa đổi bổ sung năm 2017. Xử phạt bị cáo Đặng Ngọc H 09 (Chín) tháng tù. Thời hạn tù được tính từ ngày bị bắt đi thi hành án.

Ngoài ra Bản án sơ thẩm còn tuyên về vật chứng, án phí và quyền kháng cáo theo quy định của pháp luật.

Sau khi xét xử sơ thẩm bị cáo kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt tù. Trong giai đoạn chuẩn bị xét xử phúc thẩm bị cáo cung cấp thêm các tài liệu thể hiện Chính quyền địa phương nơi bị cáo cư trú xác nhận bị cáo có hoàn cảnh gia đình khó khăn và xin giảm nhẹ hình phạt cho bị cáo; bị cáo đã nộp số tiền 200.000đ án phí hình sự sơ thẩm để làm căn cứ xin giảm nhẹ hình phạt.

Tại phiên tòa phúc thẩm bị cáo giữ nguyên nội dung kháng cáo và thành khẩn khai nhận hành vi phạm tội của mình, thừa nhận Cấp sơ thẩm xét xử bị cáo về tội "đánh bạc" là có căn cứ, đúng người, đúng tội.

Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh BK phát biểu quan điểm: Căn cứ vào hành vi phạm tội và các tình tiết tăng nặng, giảm nhẹ trách nhiệm hình sự đối với bị cáo nhận thấy, Cấp sơ thẩm đã xét xử bị cáo về tội "đánh bạc" với mức hình phạt 09 tháng tù là có căn cứ, đúng người, đúng tội, đúng quy định của pháp luật. Trong giai đoạn xét xử phúc thẩm bị cáo đã cung cấp được thêm được 02 tình tiết giảm nhẹ mới được quy định tại khoản 2 Điều 51/BLHS, do vậy đề nghị HĐXX chấp nhận kháng cáo của bị cáo, xử phạt bị cáo mức án từ 05 tháng đến 06 tháng tù.

NHẬN ĐỊNH CỦA TÒA ÁN

Trên cơ sở nội dung vụ án, căn cứ vào các chứng cứ, tài liệu có 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 bị cáo phù hợp với quy định tại Điều 331 và 333 của Bộ luật Tố tụng Hình sự về chủ thể và thời hạn kháng cáo nên có căn cứ để HĐXX xem xét.

[2] Lời khai của bị cáo tại phiên tòa phúc thẩm phù hợp với các chứng cứ, tài liệu có trong hồ sơ vụ án. Do vậy có đủ cơ sở kết luận:

Khoảng 01 giờ 00 ngày 05/6/2019 tại nhà của ông Trần Văn C thuộc tổ 12, phường PCK, thành phố BK, tỉnh BK cơ quan Công an bắt quả tang Đặng Ngọc H cùng với Đỗ Đức H, Đặng Văn L, Nguyễn Duy B đánh bạc bằng hình thức đánh phỏm (tú lơ khơ) sát phạt nhau B tiền. Trong đó, H sử dụng số tiền 700.000đ (bảy trăm nghìn đồng); H sử dụng số tiền 1.150.000đ (một triệu, một trăm năm mươi nghìn đồng), L sử dụng số tiền 500.000đ (năm trăm nghìn đồng); B sử dụng số tiền 500.000đ (năm trăm nghìn đồng) để đánh bạc. Tổng số tiền đánh bạc là 2.850.000đ (hai triệu tám trăm năm mươi nghìn đồng). Ngoài ra Cơ quan điều tra đã thu giữ 01 (Một) bộ bài tú lơ khơ gồm 52 quân bài từ quân bài "A" đến quân bài "K" đã qua sử dụng và một số tài sản, đồ vật khác của các đối tượng liên quan đến hành vi đánh bạc.

Mặc dù tổng số tiền các đối tượng sử dụng để đánh bạc dưới 5.000.000đ (Năm triệu đồng) nhưng trước đó Đặng Ngọc H đã có một tiền án về tội "Đánh bạc", chưa được xóa án tích. Do vậy, hành vi vi phạm lần này của Đặng Ngọc H đã cấu thành tội "Đánh bạc" quy định tại khoản 1 Điều 321 của Bộ luật Hình sự 2015, sửa đổi, bổ sung năm 2017

Với hành vi nêu trên của bị cáo, Cấp sơ thẩm đã xét xử bị cáo Đặng Ngọc H về tội *"Đánh bạc"* theo khoản 1 Điều 321 của BLHS năm 2015 là có căn cứ, đúng người, đúng tội, đúng quy định của pháp luật.

[3] Xét nội dung đơn kháng cáo của bị cáo, HĐXX xét thấy:

Trong quá trình điều tra vụ án và tại phiên tòa, bị cáo đã thành khẩn khai nhận toàn bộ hành vi phạm tội của mình; bị cáo có bố đẻ được Nhà nước tặng thưởng "Huy chương kháng chiến" nên Cấp sơ thẩm đã áp dụng các tình tiết giảm nhẹ quy định tại điểm s, khoản 1, khoản 2 Điều 51/BLHS và xử phạt bị cáo mức án 09 (Chín) tháng tù là phù hợp với tính chất, mức độ hành vi phạm tội của bị cáo. Trong giai đoạn chuẩn bị xét xử phúc thẩm bị cáo đã cung cấp thêm các tài liệu thể hiện Chính quyền địa phương nơi bị cáo cư trú xác nhận bị cáo có hoàn cảnh gia đình khó khăn và xin giảm nhẹ hình phạt cho bị cáo; bị cáo đã nộp số tiền 200.000đ án phí hình sự sơ thẩm là thể hiện "ý thức chấp hành pháp luật" của bị cáo, đây là 02 tình tiết giảm nhẹ mới quy định tại khoản 2 Điều 51/BLHS. Xét thấy trong giai đoạn xét xử phúc thẩm bị cáo cung cấp thêm được 02 tình tiết giảm nhẹ mới, do vậy cần chấp nhận kháng cáo của bị cáo.

Số tiền 200.000đ (Hai trăm nghìn đồng) bị cáo đã nộp tại Chi cục thi hành án dân sự thành phố BK, tỉnh BK theo biên lai thu tiền số 0000050, ngày 18/5/2020, xét thấy cần tạm giữ để đảm bảo thi hành án cho bị cáo.

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

[5] Các quyết định khác của Bản án sơ thẩm không có kháng cáo, kháng nghị có hiệu lực pháp luật kể từ ngày hết thời hạn kháng cáo, kháng nghị.

Vì các lẽ trên;

QUYẾT ĐỊNH

1. Căn cứ điểm b khoản 1 Điều 355; điểm c, khoản 1 Điều 357 của Bộ luật Tố tụng hình sự.

Chấp nhận kháng cáo của bị cáo Đặng Ngọc H, sửa bản án hình sự sơ thẩm số: 11/2020/HS-ST ngày 17/02/2020 của Tòa án nhân dân thành phố BK, tỉnh BK.

Áp dụng khoản 1 Điều 321; điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51, Điều 38 của Bộ luật Hình sự năm 2015;

Xử phạt bị cáo Đặng Ngọc H 06 (Sáu) tháng tù về tội "Đánh bạc". Thời hạn tù được tính từ ngày bị cáo đi chấp hành án.

Tạm giữ số tiền 200.000đ (Hai trăm nghìn đồng) bị cáo đã nộp tại Chi cục thi hành án dân sự thành phố BK, tỉnh BK theo biên lai thu tiền số 0000050, ngày 18/5/2020 để đảm bảo thi hành án cho bị cáo.

2. Về án phí: Bị cáo không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

3. 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 kể từ ngày tuyên án.

Nơi nhận:
- VKSND tỉnh BK;
- Phòng Hồ sơ CA tỉnh;
- Công an TP BK;
- VKSND TP BK;
- TAND TP BK;
- Chi cục THADS TP BK;
- Bị cáo;
- Sở Tư pháp;
- Lưu hồ sơ, văn phòng.

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

Hà Quang Huy