

**TOÀ ÁN NHÂN DÂN
TỈNH P**

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

Bản án số: 89/2023/HS-PT
Ngày 19 tháng 12 năm 2023

**NHÂN DANH
NÚ CỘNG HOÀ XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM
TÒA ÁN NHÂN DÂN TỈNH P**

Thành phần Hội đồng xét xử phúc thẩm gồm có:

Thẩm phán - Chủ tọa phiên toà: Bà Điều Thị Bích Lược

Các Thẩm phán:

Ông Phạm Văn T

Ông Nguyễn Viết Anh

Thư ký phiên toà: Bà Trần Thu Hiền - Thư ký Toà án nhân dân tỉnh P.

Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh P tham gia phiên toà: Bà Trương Thị Kim Dung - Kiểm sát viên.

Ngày 19 tháng 12 năm 2023, tại trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh P, đưa ra xét xử theo trình tự phúc thẩm vụ án hình sự thụ lý số: 104/2023/TLPT-HS ngày 02/10/2023. Do có kháng cáo của bị cáo Bùi Phú H và bị cáo Nguyễn Văn U đối với Bản án hình sự sơ thẩm số: 79/2023/HSST ngày 28/6/2023 của TAND thành phố V, tỉnh P.

Các bị cáo kháng cáo:

1. Bùi Phú H; giới tính: Nam; tên gọi khác: Không, sinh ngày 21 tháng 12 năm 1983 tại thành phố V, tỉnh P; Nơi cư trú: khu 4, xã Thanh Đình, thành phố V, tỉnh P; nghề nghiệp: Lao động tự do; trình độ văn hóa: 9/12; dân tộc: Kinh; tôn giáo: Không; quốc tịch: Việt Nam; con ông Bùi Phú H và bà Lê Thị L; có vợ và có 03 con, con lớn nhất sinh năm 2006, con nhỏ nhất sinh năm 2021; Tiền án: tiền sự: Không.

Nhân thân:

- Tại Bản án số 17/2015/HSST ngày 29/12/2015 của TAND Hện L, tỉnh P xử phạt 8.000.000 đồng về tội đánh bạc, chấp hành xong ngày 23/3/2017.

- Tại Bản án số 78/2017/HSST ngày 06/6/2017 của TAND thành phố V, tỉnh P áp dụng tình tiết định đã bị kết án chưa được xóa án tích của Bản án số 17/2015/HSST ngày 29/12/2015 của TAND Hện L xử về tội Gá bạc, phạt 09 tháng tù được trừ 07 ngày tạm giữ tính từ ngày đi thi hành án, phạt bổ sung 5.000.000 đồng. Chấp hành xong hình phạt tù ngày 24/4/2018, hình phạt bổ sung xong ngày 19/6/2020.

- Tại Bản án số 36/2019/HSST ngày 28/3/2019 của TAND thành phố V, tỉnh P xử phạt 12 tháng tù về tội Đánh bạc, thời hạn tù tính từ ngày 11/12/2018; chấp hành xong hình phạt ngày 11/12/2019, nộp án phí sơ thẩm ngày 28/3/2019.

Bị cáo bị bắt, tạm giữ từ ngày 22/12/2022, đến ngày 25/12/2022 được áp dụng biện pháp cấm đi khỏi nơi cư trú, hiện tại ngoại khu 4, xã Thanh Đình, thành phố V, tỉnh P.

2. Nguyễn Văn U; giới tính: Nam; tên gọi khác: Không, sinh ngày 10 tháng 10 năm 1979 tại Hện Gia Lộc, tỉnh H; Nơi ĐKKH thường trú: thôn Phúc Tân, xã Gia Tân, Hện Gia Lộc, tỉnh H; Chỗ ở hiện tại: Phường Vân Phú, thành phố V, tỉnh P; nghề nghiệp: lao động tự do; trình độ văn hóa: 10/12; dân tộc: Kinh; tôn giáo: Không; quốc tịch: Việt Nam; con ông Nguyễn Văn Minh (đã chết) và bà Tăng Thị Bền; có vợ và 01 con sinh năm 2012; Tiền án, tiền sự: Không;

Nhân thân:- Ngày 31/01/2005 có hành vi đánh bạc bị Công an Hện Cẩm Giàng, tỉnh H xử phạt hành chính số tiền 500.000 đồng; nộp phạt xong ngày 5/5/2005.

- Tại Bản án số 22/2005/HSST ngày 06/12/2005 của TAND Hện Tứ Kỳ, tỉnh H xử phạt 8 tháng tù tính từ ngày 26/8/2005 về tội trộm cắp tài sản.

- Tại Bản án số 47/2006/HSST ngày 09/3/2006 của TAND thành phố H, tỉnh H xử phạt 15 tháng tù về tội Tiêu thụ tài sản do người khác phạm tội mà có. Tổng hợp hình phạt của Bản án số 22/2005/HSST ngày 06/12/2005 của TAND Hện Tứ Kỳ buộc chấp hành 23 tháng tù giam được trừ 6 tháng 12 ngày còn pH chấp hành 16 tháng 18 ngày tù kể từ ngày 9/3/2006. Bị cáo kháng cáo, tại Bản án số 21/2006/HSPT ngày 14/4/2006 của TAND tỉnh H giữ nguyên bản án sơ thẩm. Chấp hành xong hình phạt tù ngày 30/8/2006, phần nghĩa vụ tài sản xong ngày 6/3/2012.

- Tại Quyết định xử phạt vi phạm hành số 350 ngày 27/11/2006 của Công an thành phố H, tỉnh H xử phạt hành chính số tiền 500.000 đồng về hành vi đánh bạc, đã nộp xong ngày 28/11/2006.

- Tại Quyết định xử phạt vi phạm hành số 114 ngày 6/9/2007 của Công an Hện Gia Lộc, tỉnh H xử phạt hành chính số tiền 500.000 đồng về hành vi hủy hoại tài sản, chưa chấp hành. Theo quy định tại Điều 7, 74 Luật xử lý vi phạm hành chính đã hết hiệu lực thi hành quyết định và được coi là chưa bị xử phạt vi phạm hành chính.

- Tại Bản án số 09/2011/HSST ngày 25/01/2011 của TAND thành phố H, tỉnh H xử phạt 9 tháng tù giam về tội Đánh bạc, thời hạn tù tính từ ngày 02/10/2010; phạt bổ sung 3.000.000 đồng. Chấp hành xong hình phạt tù ngày 02/7/2011, hình phạt phụ xong ngày 11/5/2012.

Bị cáo bị bắt, tạm giữ ngày 22/12/2022 đến ngày 25/12/2022 được áp dụng biện pháp cấm đi khỏi nơi cư trú, hiện tại ngoại thôn Phúc Tân, xã Gia Tân, Hện Gia Lộc, tỉnh H tại.

(Các bị cáo đều có mặt)

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:

Trần Thị Thanh H, sinh năm 1987, trú tại khu 5, phường N có mối quan hệ tình cảm với Dương Văn T, sinh năm 1969, trú tại tổ 3A, khu H, phường D, thành phố V, tỉnh P. Tại địa chỉ trên T có nhà 02 tầng lại ở một mình, từ năm 2020 H đã

chễn đến sinh sống và ở tại nhà của T. H thấy T hay vắng nhà, bản thân H không có việc làm, thu nhập nên nảy sinh ý định tụ tập, tổ chức đánh bạc tại nhà T nhằm thu tiền hồ.

Khoảng 12 giờ ngày 22/12/2022, H dùng điện thoại di động của mình gọi điện cho Nguyễn Văn H, sinh năm 1982, trú tại khu H, phường D; Nguyễn Đức T, sinh năm 1984, trú tại khu Vân C, phường Minh P, và Nguyễn Đình G, sinh năm 1993, trú tại khu 3B, xã Chu Hoá, thành phố V, P rủ đến nhà T để đánh bạc được H, T và G đồng ý.

Trên đường đi, Nguyễn Văn H đến quán nư khu vực cổng Bệnh viện Sản Nhi P thì gặp nhóm thanh niên gồm Bùi Phú H, sinh năm 1983, trú tại khu 4, xã Thanh Đình, thành phố V; Lê Quốc K, sinh năm 1985, trú tại khu T Lợi, xã Hà Thạch, thị xã P; Trần Hữu T, sinh năm 1977, trú tại khu C, phường G, thành phố V, tỉnh P và Nguyễn Văn U, sinh năm 1979, trú tại thôn P, xã G, Huyện G, tỉnh H đang ngồi uống nước. Do quen biết nhau từ trước nên mọi người cùng thống nhất đi theo H đến nhà T để đánh bạc.

Sau khi nhận điện thoại, Nguyễn Đức T đi cùng Nguyễn Quang H, sinh năm 1991, trú tại thôn Han, xã Ngọc Mỹ, Hện Lập Thạch, tỉnh Vĩnh Phúc; Nguyễn Thế Lịch, sinh năm 1980, trú tại thôn Khe Đền, xã S, Hện B, L và Nguyễn Ngọc T, sinh năm 1985, trú tại khu 5, xã Chu Hóa, thành phố V, tỉnh P cũng đến chỗ ở của Trần Thị Thanh H để tham gia đánh bạc.

Nhóm của H, T đến nơi thì Nguyễn Đình G cũng đến. Trần Thị Thanh H dẫn 08 người gồm Nguyễn Văn H, Bùi Phú H, Lê Quốc K, Nguyễn Văn U, Nguyễn Đức T, Nguyễn Quang H, Nguyễn Thế Lịch, Nguyễn Đình G lên tầng 2 đã chuẩn bị sẵn công cụ gồm bát, đĩa, kéo, bài tú lơ khơ do H chuẩn bị từ trư để cho nhóm này đánh bạc, H thu của mỗi người 500.000 đồng tiền phé được số tiền 4.000.000 đồng.

Tại sới bạc, Lê Quốc K cắt 04 quân vị hình tròn từ quân bài tú lơ khơ đều có một mặt xanh và một mặt trắng, sau đó Nguyễn Văn U sửa lại các quân vị rồi Nguyễn Văn H làm cái để 04 quân vị vào đĩa rồi úp bát lên xóc cho tất cả cùng chơi. Hình thức quy ước: Sau khi người chơi đặt tiền cho cửa chắn hoặc cửa lẻ thì H xóc rồi mở bát ra, nếu 02 quân vị hoặc 04 quân vị đồng màu thì cửa chắn thắng, nếu có 03 quân vị cùng màu và 01 quân vị khác màu thì cửa lẻ thắng. Người đặt cược thắng thì được thêm số tiền bằng số tiền đã bỏ ra đặt cược, chênh lệch số tiền đặt cược giữa hai cửa do người chơi tự cân hoặc đánh với nhà cái.

Khi các đôi Tọng đánh bạc thì Trần Thị Thanh H ngồi tại tầng 1 để canh giới, Trần Hữu T, Nguyễn Ngọc T không chơi mà ngồi ở tầng 1 uống nư. Ngoài ra có Ngô Tuấn Anh, sinh năm 1982 trú tại tổ 4, khu Vân C, phường Minh P, thành phố V, tỉnh P đến chơi, không tham gia đánh bạc.

Đến 13 giờ 30 cùng ngày, khi các đôi Tọng đang sát phạt nhau thì tổ công tác Phòng Cảnh sát Hình sự Công an tỉnh P phối hợp với lực lượng Công an địa P phát hiện, bắt quả tang. Thu giữ tại chiếu bạc số tiền 70.000.000 đồng, 01 bát sứ, 01 đĩa sứ, 04 quân vị. Thời điểm này Dương Văn T cũng vừa đi làm về nhà.

Khám xét địa điểm sới bạc và trên người các con bạc đã tạm giữ: 01 kéo bằng kim loại đã qua sử dụng; 01 điện thoại di động nhãn hiệu Nokia màu vàng,

lắp sim số 0706.667.888 của Nguyễn Thế Lịch; 01 điện thoại di động Nokia màu đen, lắp sim số 0367.471.155 của Nguyễn Văn H; 01 điện thoại di động Iphone 8 Plus màu đỏ, lắp sim điện thoại 0372.240.822 của Trần Thị Thanh H; 01 điện thoại di động Nokia 1280 màu xanh, lắp sim số 0378.812.333 của Nguyễn Đình G; 01 điện thoại di động Iphone 11 Pro màu xanh, lắp sim số 0969.419.866 của Bùi Phú H; 01 điện thoại di động Nokia màu đen, lắp sim số 0977.942.832 của Nguyễn Đức T; 01 điện thoại di động Nokia 1280, màu xanh, lắp sim số 0352.045.658 của Nguyễn Quang H; 01 điện thoại di động Samsung Galaxy Note8, màu vàng, lắp sim số 0912.808.155 của Nguyễn Văn U; 01 điện thoại di động Iphone 6S, màu trắng, lắp sim số 0973.928.027 đã qua sử dụng của Lê Quốc K.

Tại C quan Cảnh sát điều tra, Trần Thị Thanh H khai nhận có hành vi gọi điện rủ rê con bạc, chuẩn bị công cụ, sử dụng địa điểm nhà ở của Dương Văn T để tổ chức đánh bạc và thu tiền hồ của 08 người được 4.000.000 đồng. Khi bị lực lượng chức năng phát hiện, bắt giữ Trần Thị Thanh H đã ném số tiền này xuống chiếu bạc. Quá trình điều tra đã xác định Dương Văn T không biết, không được hưởng lợi từ việc tổ chức đánh bạc, các đối tượng Trần Hữu T, Nguyễn Ngọc T và Ngô Tuấn Anh không tham gia đánh bạc.

Về số tiền sử dụng vào mục đích đánh bạc, Nguyễn Văn H, Bùi Phú H, Nguyễn Đức T, Nguyễn Quang H, Lê Quốc K, Nguyễn Văn Lịch khai mỗi người mang theo 10.000.000 đồng; Nguyễn Đình G, Nguyễn Văn U khai mang mỗi người theo 5.000.000 đồng, đều sử dụng số tiền trên vào mục đích đánh bạc. Theo lời khai của các đối tượng thì số tiền mang theo để đánh bạc là 70.000.000 đồng, tuy nhiên đã nộp phé 4.000.000 đồng nên xác định số tiền dùng vào việc đánh bạc là 66.000.000 đồng.

Ngày 25/12/2022 C quan Cảnh sát điều tra Công an tỉnh P đã ra quyết định khởi tố vụ án hình sự về tội “Đánh bạc và Tổ chức đánh bạc”; Quyết định khởi tố bị can Trần Thị Thanh H về tội “Tổ chức đánh bạc”, các bị can Nguyễn Văn H, Bùi Phú H, Lê Quốc K, Nguyễn Văn U, Nguyễn Đức T, Nguyễn Quang H, Nguyễn Thế Lịch, Nguyễn Đình G về tội “Đánh bạc” theo quy định tại Điều 322, 321 Bộ luật Hình sự.

Tại bản án hình sự sơ thẩm số: 79/2023/HSST ngày 28/6/2023, TAND thành phố V, tỉnh P đã quyết định:

Áp dụng khoản 2 Điều 321; điểm s khoản 1 Điều 51; Điều 17, Điều 38, Điều 58 Bộ luật hình sự;

Tuyên bố các bị cáo: Bùi Phú H, Nguyễn Văn U phạm tội: “Đánh bạc”.

Xử phạt: Bùi Phú H 45 (bốn mươi lăm) tháng tù. Thời hạn tính từ ngày bị cáo đi chấp hành án, được trừ thời gian tạm giữ từ ngày 22/12/2022 đến ngày 25/12/2022.

Xử phạt: Nguyễn Văn U 45 (bốn mươi lăm) tháng tù. Thời hạn tính từ ngày bị cáo đi chấp hành án, được trừ thời gian tạm giữ từ ngày 22/12/2022 đến ngày 25/12/2022.

Ngoài ra bản án còn tuyên các quyền và nghĩa vụ khác của các bị cáo theo quy định của pháp luật.

Ngày 02/7/2023 bị cáo H kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt, xin được hưởng án treo.

Ngày 02/7/2023 bị cáo U kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt, xin được hưởng án treo.

Tại phiên tòa phúc thẩm:

Các bị cáo giữ nguyên kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt

Kiểm sát viên đề nghị: Áp dụng 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 Nguyễn Văn U và Bùi Phú H. Sửa bản án sơ thẩm số: 79/2023/HSST ngày 28/6/2023 của TAND thành phố V, tỉnh P về hình phạt đối với bị cáo Nguyễn Văn U và Bùi Phú H.

NHẬN ĐỊNH CỦA TÒA ÁN:

Căn cứ chứng cứ, tài liệu đã được thẩm tra tại phiên tòa, căn cứ kết quả tranh luận; trên C sở xem xét đầy đủ T diện chứng cứ, ý kiến của Kiểm sát viên, bị cáo. Hội đồng xét xử nhận định như sau:

[1] Về tố tụng: Kháng cáo của các bị cáo trong hạn luật định, đơn kháng cáo hợp lệ nên được xem xét theo thủ tục phúc thẩm.

[2] Về những chứng cứ xác định các bị cáo có tội: Tại C quan điều tra, phiên tòa sơ thẩm và phiên tòa phúc thẩm các bị cáo đều khai nhận đã có hành vi phạm tội nêu trên. Lời khai của các bị cáo phù hợp với các tài liệu, chứng cứ có trong hồ sơ vụ án. Như vậy, có đủ căn cứ xác định:

Khoảng 12 giờ ngày 22/12/2022, Trần Thị Thanh H đang ở tại nhà của Dương Văn T tại tổ 3A, khu H, phường D, thành phố V, H được T đồng ý cho ở cùng, lợi dụng T đi làm vắng nhà H đã gọi điện cho các con bạc đến để tổ chức đánh bạc. H đã chuẩn bị bát, đĩa sứ, dụng cụ cắt quân vị, tổ chức cho 08 con bạc gồm Nguyễn Văn H, Bùi Phú H, Lê Quốc K, Nguyễn Văn U, Nguyễn Đức T, Nguyễn Quang H, Nguyễn Thế Lịch, Nguyễn Đình G đánh bạc dưới thức xóc đĩa ăn tiền tại nhà ở của T, thu được tiền hồ 4.000.000 đồng. Đến 13 giờ 30 cùng ngày, khi các con bạc đang sát phạt nhau tại tầng 2 còn H ở tầng 1 canh gác, cảnh giới thì bị Phòng Cảnh sát Hình sự Công an tỉnh P phối hợp với Công an địa P phạt hiện, bắt quả tang thu giữ số tiền dưới chiếu bạc 70.000.000 đồng, trong đó có 4.000.000 đồng là tiền hồ và 66.000.000 đồng dùng vào việc đánh bạc.

Do đó Trần Thị Thanh H pH chịu trách nhiệm hình sự về hành vi tổ chức cho 08 người đánh bạc với số tiền dùng vào việc đánh bạc là 66.000.000 đồng. Nguyễn Văn H, Bùi Phú H, Lê Quốc K, Nguyễn Văn U, Nguyễn Đức T, Nguyễn Quang H, Nguyễn Thế Lịch, Nguyễn Đình G pH chịu trách nhiệm hình sự về hành vi đánh bạc với tổng số tiền dùng vào việc đánh bạc là 66.000.000 đồng. Do vậy, hành vi của các bị cáo đã đủ yếu tố cấu thành tội “Đánh bạc” được quy định tại khoản 1 Điều 321 Bộ luật hình sự.

[3] Xét kháng cáo của các bị cáo, Hội đồng xét xử thấy rằng:

Hành vi của các bị cáo là nguy hiểm cho xã hội, hành vi đó đã xâm phạm đến tình hình an ninh trật tự, an T xã hội. Sau khi xét xử sơ thẩm bị cáo H, U kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt và xin được hưởng án treo. Các bị cáo không có tiền án, tiền sự NH nhân thân cả hai bị cáo đều rất xấu, nên không có căn cứ để cho 02 bị cáo

hưởng án treo. Tại phiên tòa phúc thẩm bị cáo H, U xuất trình cho hội đồng xét xử tình tiết mới, sau khi xét xử sơ thẩm các bị cáo tích cực tham gia ủng hộ quỹ xây dựng nhà đại đoàn kết cho người nghèo và chương trình an sinh xã hội trên địa bàn thành phố V được ban mặt trận thành phố V có thư cảm ơn, nên các bị cáo được hưởng thêm tình tiết giảm nhẹ quy định tại khoản 2 Điều 51 Bộ luật hình sự. Số tiền tham gia đánh bạc của các bị cáo không nhiều. Bị cáo H số tiền tham gia đánh bạc 10.000.000đồng bị cáo U là 5.000.000đồng. Tại cấp phúc thẩm các bị cáo có thêm tình tiết mới nên Hội đồng xét xử xem xét giảm nhẹ một phần hình phạt cho bị cáo H, U giảm cho bị cáo H 03 tháng tù và bị cáo U 05 tháng tù.

[4] Án phí phúc thẩm: Kháng cáo của các bị cáo H, U được chấp nhận nên các bị cáo không phải chịu án phí phúc thẩm.

Nội dung cần rút kinh nghiệm đối với cấp sơ thẩm: Các bị cáo bị truy tố điểm b khoản 2 Điều 321 BLHS, tuy nhiên, bản án sơ thẩm phần căn cứ áp dụng pháp luật chỉ ghi căn cứ khoản 2 Điều 321 BLHS là chưa đầy đủ, nội dung này cần rút kinh nghiệm đối với cấp sơ thẩm.

[5] Xét đề nghị của đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh P là phù hợp nên Hội đồng xét xử chấp nhận.

[6] Các quyết định khác của bản án sơ thẩm không có kháng cáo, kháng nghị, Hội đồng xét xử không xem xét, 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 Bùi Phú H và bị cáo Nguyễn Văn U. Sửa bản án hình sự sơ thẩm số: 79/2023/HSST ngày 28/6/2023 của TAND thành phố V, tỉnh P về hình phạt đối với bị cáo Bùi Phú H và Nguyễn Văn U.

[2] Về điều luật áp dụng và hình phạt:

Áp dụng điểm b khoản 2 Điều 321; điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51; Điều 17, Điều 38, Điều 58 Bộ luật hình sự;

Xử phạt bị cáo Bùi Phú H 42 (bốn mươi hai) tháng tù. Thời hạn tính từ ngày bị cáo đi chấp hành án, được trừ thời gian tạm giữ từ ngày 22/12/2022 đến ngày 25/12/2022.

Xử phạt bị cáo Nguyễn Văn U 40 (bốn mươi) tháng tù. Thời hạn tính từ ngày bị cáo đi chấp hành án, được trừ thời gian tạm giữ từ ngày 22/12/2022 đến ngày 25/12/2022.

[4] Án phí phúc thẩm: Áp dụng điểm d khoản 2 Điều 23 Nghị quyết số 326/2016/UBTVQH14 ngày 30/12/2016 của Ủy ban thường vụ quốc hội quy định về án phí lệ phí Tòa án.

Các bị cáo Nguyễn Văn U và Bùi Phú H không phải chịu án phí phúc thẩm.

[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.

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

Nơi nhận:

- VKSND tỉnh P;
- CA, TA, VKS, THADSTP. V
- Các bị cáo;
- PV06 CA tỉnh P;
- Lưu HS, AV.

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

Đieu Thị Bích Lợt

