TÒA ÁN NHÂN DÂN
TỈNH NGHỆ AN

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

Bản án số: 20/2020/HS-PT
Ngày: 12-3-2020

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
Bà Thái Thị Hồng Vân

- ***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 Nguyễn Thị Mai Hoa - Kiểm sát viên.

Ngày 12 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 280/2019/ TLPT-HS, ngày 17 tháng 12 năm 2019 đối với bị cáo Võ Minh T và đồng phạm, do có kháng cáo của các bị cáo đối với Bản án hình sự sơ thẩm số 74/2019/HS-ST ngày 22 tháng 8 năm 2019 của Tòa án nhân dân Thị xã Hoàng Mai, tỉnh Nghệ An.

- *Các bị cáo có kháng cáo:*

1. Vũ Minh T; sinh ngày 01 tháng 10 năm 1970; Nơi cư trú: Khối 8, phường Q, thị xã H, tỉnh Nghệ An; nghề nghiệp: Lao động tự do; trình độ văn hóa: 5/12; quốc tịch: Việt Nam, dân tộc: Kinh; tôn giáo: không; con ông Vũ Minh M (đã chết) và bà Phan Thị C; Anh chị em ruột có 04 người, bị cáo là con thứ nhất; có vợ là Hồ Thị H. Con: 04 con; Tiền án, tiền sự: không;

Nhân thân: + Ngày 19/6/2008 bị TAND huyện Quỳnh Lưu, tỉnh Nghệ An xử phạt 06 tháng tù về tội đánh bạc.

+ Ngày 24/11/2008, bị TAND huyện Quỳnh Lưu xử phạt 06 tháng tù về tội đánh bạc.

+ Ngày 30/9/2011, bị TAND huyện Quỳnh Lưu xử phạt 05 tháng tù về tội Đánh bạc

Bị cáo Vũ Minh T đã chấp hành xong các hình phạt trên và được xóa án tích theo quyết định của Tòa án nhân dân thị xã Hoàng Mai vào ngày 13/6/2016.

Bị cáo bị tạm giữ từ ngày 19/4/2019 đến ngày 25/4/2019 được tại ngoại.

Bị cáo có mặt tại phiên tòa.

2. **Hồ Trọng H**; sinh ngày 19 tháng 8 năm 1978; Nơi cư trú: Khối 8, phường Q, thị xã H, tỉnh Nghệ An; nghề nghiệp: Lao động tự do; trình độ văn hóa: 3/12; quốc tịch: Việt Nam, dân tộc: Kinh; tôn giáo: không; con ông Hồ Sỹ Đ (đã chết) và bà Đậu Thị N, sinh năm 1941; Anh chị em ruột có 07 người, bị cáo là con thứ 7; có vợ là Nguyễn Thị H, sinh năm 1979. Con: 04 con, con lớn nhất sinh năm 2000, con nhỏ nhất sinh năm 2014; Tiền án: không;

Tiền sự: Ngày 22/11/2018, bị Công an thị xã Hoàng Mai xử phạt hành chính phạt tiền 1.500.000 đồng về hành vi đánh bạc.

Bị cáo bị tạm giữ từ ngày 19/4/2019 đến ngày 25/4/2019 được tại ngoại.

Bị cáo có mặt tại phiên tòa.

Ngoài ra, vụ án còn có 06 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 18/4/2019, sau khi đi ăn giỗ tại nhà ông Nguyễn Cảnh L ở khối 8, phường Q, thị xã H, tỉnh Nghệ An; Hồ Trọng H, Lê Tiến C, Đoàn Văn C1 rủ nhau sang nhà Nguyễn Đình Đ cạnh nhà ông Nguyễn Cảnh L để đánh bạc. Khi đến nhà, cả 3 gặp Nguyễn Đình Đ và cùng ngồi uống nước, lúc này có Nguyễn Cảnh H đến rồi cùng rủ nhau đánh bạc bằng hình thức đánh xóc đĩa, đồng thời nói Nguyễn Đình Đ lấy một chiếc bát xứ và 01 chiếc đĩa sứ, cắt 04 quân xúc xắc để đánh bạc. Mức đánh mỗi lần là 20.000 đồng đến 200.000 đồng, Đoàn Văn C1 là người cầm cái xóc đĩa để đánh bạc. Đánh một lúc, Đoàn Văn C1 thua hết tiền nên đi về nhà lấy 10.000.000 đồng quay lại tiếp tục cầm cái đánh bạc cùng Hồ Trọng H, Lê Tiến C, Nguyễn Cảnh H. Đánh được một lúc thì có Chu Thị H, Hồ Sỹ T1 đi đến cũng vào tham gia đánh bạc. Hồ Sỹ T1 xin Nguyễn Cảnh H 50.000 đồng đặt cửa đánh một ván thua nên không tham gia đánh bạc nữa mà ngồi xem. Chu Thị H có số tiền 40.000 đồng vào đặt cửa đánh 2 ván, thua hết tiền thì ngồi ngoài xem. Lúc này có Vũ Minh T, Nguyễn Đình H1 đi đến cũng vào tham gia đánh bạc. Vũ Minh T đánh được hai ván không thua, không thắng nên không đánh nữa. Nguyễn Đình H1 đánh một ván bị thua nên không đánh nữa. Còn Hồ Trọng H, Lê Tiến C, Đoàn Văn C1, Nguyễn Cảnh H vẫn tiếp tục đánh bạc với nhau. Đến 23 giờ 50 phút cùng ngày thấy có Công an vào kiểm tra, các đối tượng cất tiền vào túi và

cất dấu xung quanh nơi đánh bạc, Lê Tiến C bỏ trốn. Tại nơi đánh bạc, tổ công tác Công an thị xã Hoàng Mai đã thu giữ 01 chiếc bát sứ, 01 chiếc đĩa sứ, 04 quân xúc xắc, thu giữ dưới gầm giường cạnh nơi đánh bạc số tiền 8.150.000 đồng. Thu giữ trong người Đoàn Văn C1 80.000 đồng, Nguyễn Trọng H 6.400.000 đồng, Nguyễn Đình H1 30.000 đồng, Nguyễn Cảnh H 620.000 đồng, Vũ Minh T 2.540.000 đồng và 04 điện thoại di động, 01 xe mô tô. Đối với Lê Tiến C sau khi bỏ trốn đến ngày 24/4/2019 đã cùng Nguyễn Đình Đ đến cơ quan Công an thị xã Hoàng Mai đầu thú. Lê Tiến C tự nguyện giao nộp 570.000 đồng tiền dùng vào đánh bạc.

Quá trình điều tra các đối tượng khai sử dụng tiền dùng đánh bạc như sau:

1. Đoàn Văn C1 sử dụng 13.000.000đ đánh bạc, đánh thua còn lại 8.230.000 đồng bị thu giữ.

2. Hồ Trọng H khi đi mang theo 5.500.000 đồng, Hạnh lấy ra 1.500.000 đồng để đánh bạc, quá trình đánh bạc thắng được 900.000 đồng;

3. Nguyễn Cảnh H sử dụng 800.000 đồng dùng đánh bạc, bị thua 180.000 đồng, còn lại 620.000 đồng bị thu giữ.;

4. Lê Tiến C sử dụng 800.000 đồng dùng đánh bạc, bị thua 230.000 đồng còn lại 570.000 đồng đã giao nộp cho Công an.

5. Vũ Minh T khi đi mang theo 2.540.000 đồng, lấy 40.000 đồng ra đánh bạc không thua không thắng;

6. Nguyễn Đình H1 khi đi mang theo 80.000 đồng, đã sử dụng 50.000 đồng đánh bạc bị thua, còn 30.000 đồng không sử dụng đánh bạc.

7. Chu Thị H khi đi mang theo 40.000 đồng sử dụng đánh bạc bị thua hết.

8. Hồ Sỹ T1 khi đánh bạc xin Nguyễn Cảnh H được 50.000 đồng và sử dụng và đánh bạc thì bị thua hết.

Như vậy, tổng số tiền các đối tượng khai sử dụng vào đánh bạc là 16.310.000 đồng. Nhưng thực tế số tiền thu của các bị cáo được chứng minh sử dụng đánh bạc là 11.860.000 đồng.

Tại bản án sơ thẩm số 74/2019/HS-ST ngày 22 tháng 8 năm 2019 của Tòa án nhân dân Thị xã Hoàng Mai, tỉnh Nghệ An đã quyết định:

Tuyên bố bị cáo Vũ Minh T, Hồ Trọng H phạm tội "Đánh bạc"

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

Vũ Minh T 06 (Sáu) tháng tù, không phạt tiền bổ sung đối với bị cáo.

Thời hạn tù tính từ ngày bắt bị cáo thi hành án nhưng được trừ đi thời hạn tạm giữ từ ngày 19/4/2019 đến ngày 25/4/2019.

Áp dụng khoản 1 Điều 321, điểm s, I khoản 1, khoản 2 điều 51, điều 54, điều 58 Bộ luật Hình sự

Xử phạt: bị cáo Hồ Trọng H 5 (năm) tháng tù, không phạt tiền bổ sung đối với bị cáo. Thời hạn tù tính từ ngày bắt bị cáo thi hành án nhưng được trừ thời gian bị tạm giữ từ ngày 19/4/2019 đến ngày 25/4/2019.

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

Ngày 25/8/2019, bị cáo Vũ Minh T và bị cáo Hồ Trọng H làm đơn kháng cáo với nội dung xin hưởng án treo.

Tại phiên tòa phúc thẩm, bị cáo Vũ Minh T giữ nguyên nội dung kháng cáo.

Bị cáo Hồ Trọng H bổ sung nội dung kháng cáo xin được hưởng án treo hoặc cải tạo không giam giữ.

Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Nghệ An đề nghị Hội đồng xét xử áp dụng điểm a khoản 1 Điều 355; Điều 356 của Bộ luật tố tụng hình sự năm 2015 không chấp nhận kháng cáo của các bị cáo Vũ Minh T, Hồ Trọng H, giữ nguyên bản án sơ thẩm.

Các bị cáo không tranh luận với Đại diện viện kiểm sát nhân dân tỉnh Nghệ An, bị cáo Vũ Minh T đề nghị Hội đồng xét xử cho bị cáo được hưởng án treo. Bị cáo Hồ Trọng H xin được hưởng án treo hoặc cải tạo không giam giữ.

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: Kháng cáo của các bị cáo Vũ Minh T, Hồ Trọng H được làm trong hạn luật định là hợp lệ, chủ thể kháng cáo đúng quy định nên có cơ sở để xem xét theo trình tự thủ tục phúc thẩm.

[2] Về hành vi phạm tội của các bị cáo: Tại phiên tòa, các 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 cơ sở kết luận: Trong khoảng thời gian từ 23 giờ đến 21 giờ 50 phút ngày 18/4/2019, tại nhà của Nguyễn Đình Đ, trú tại khối 8, phường Q, thị xã H, tỉnh Nghệ An; Hồ Trọng H, Vũ Minh T và các bị cáo khác đã có hành vi đánh bạc bằng hình thức xóc đĩa, mức độ sát phạt nhau từ 20.000 đồng đến 200.000 đồng thì bị tổ công tác Công an thị xã Hoàng Mai phát hiện bắt quả tang. Cơ quan Công an đã lập biên bản thu giữ tại chiếu bạc 01 chiếc bát sứ, 01 chiếc đĩa sứ, 04 quân xúc xắc và số tiền 18.390.000 đ. Quá trình điều tra và tại phiên tòa sơ

thẩm xác định tổng số tiền các bị cáo sử dụng vào việc đánh bạc là 17.180.000 đ trong đó Hồ Trọng H sử dụng 2.400.000đ; Vũ Minh T sử dụng 40.000đ để đánh bạc. Hành vi mà các bị cáo đã thực hiện là nguy hiểm cho xã hội, làm ảnh hưởng trực tiếp đến kinh tế của chính gia đình các bị cáo; gây mất trật tự trị an trên địa bàn; hành vi này nếu không bị xử lý theo pháp luật sẽ gây bất bình trong quần chúng nhân dân. Do vậy, hành vi phạm tội của các bị cáo đã bị Tòa án cấp sơ thẩm xét xử về tội "Đánh bạc" theo 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, các bị cáo Vũ Minh T, Hồ Trọng H không kháng cáo về tội danh.

[3] Về tính chất vụ án: Vụ án xảy ra với nhiều đồng phạm nhưng giữa các bị cáo không có sự bàn bạc, phân công, cấu kết chặt chẽ từ trước mà chỉ mang tính chất đồng phạm giản đơn. Hành vi phạm tội của các bị cáo thuộc trường hợp ít nghiêm trọng, các bị cáo không có mục đích phạm tội từ trước mà hành vi phạm tội chỉ bộc phát.

[4] Xét nội dung kháng cáo của bị cáo Hồ Trọng H xin hưởng án treo, xin cải tạo không giam giữ, HĐXX xét thấy:

Bị cáo Hồ Trọng H là một trong 03 người khởi xướng và tham gia đánh bạc từ đầu; bị cáo chưa có tiền án nhưng có 01 tiền sự, ngày 22/11/2018, bị Công an thị xã hoàng Mai xử phạt hành vi hành chính bằng hình thức phạt tiền nhưng bị cáo không lấy đó làm bài học cho bản thân mà còn tích cực thực hiện hành vi phạm tội trong vụ án này. Căn cứ Nghị quyết 02/2018/NQ-HĐTP ngày 15/5/2018 của Hội đồng thẩm phán Tòa án nhân dân tối cao, không có cơ sở chấp nhận nội dung kháng cáo của bị cáo Hồ Trọng H về việc xin hưởng án treo. Trên cơ sở xem xét tính chất, mức độ nguy hiểm của hành vi phạm tội, Tòa án cấp sơ thẩm xử phạt bị cáo 05 (năm) tháng tù về tội "Đánh bạc" là có căn cứ. Tuy nhiên, xét bị cáo phạm tội không có tình tiết tăng nặng mà có nhiều tình tiết giảm nhẹ như bị cáo phạm tội lần đầu, thuộc trường hợp ít nghiêm trọng; thành khẩn khai báo, ăn năn hối cải; bố mẹ bị cáo là người có công với Nhà nước được tặng thưởng huân chương. Đây là các tình tiết giảm nhẹ được quy định tại điểm i, s khoản 1, khoản 2 Điều 51 Bộ luật hình sự. Tại cấp phúc thẩm, bị cáo cung cấp tình tiết giảm nhẹ mới bị cáo đã có công cứu giúp một cháu nhỏ thoát khỏi đuối nước được UBND phường Quỳnh Xuân xác nhận. Xét bị cáo có nơi cư trú rõ ràng, không cần thiết phải cách ly bị cáo ra khỏi xã hội mà việc cho bị cáo cải tạo tại địa phương dưới sự giám sát, giáo dục của chính quyền địa phương cũng đảm bảo được tác dụng răn đe. Vì vậy, cần chấp nhận một phần nội dung kháng cáo của bị cáo, chuyển từ hình phạt tù sang

hình phạt cải tạo không giam giữ đối với bị cáo Hồ Trọng H để thể hiện sự khoan hồng của pháp luật.

Bị cáo có hoàn cảnh gia đình khó khăn nên cần miễn khấu trừ thu nhập cho bị cáo.

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

Về nhân thân, năm 2008 và 2011 bị cáo đã từng 03 lần bị kết án nhưng đến tháng 6/2013 bị cáo đã được xóa án tích, tính đến ngày phạm tội lần này đã gần 03 năm. Đối với hành vi phạm tội lần này, bị cáo không tham gia đánh bạc từ đầu, khi đến địa điểm thấy các bị cáo khác đang đánh bạc, bị cáo cũng tham gia cùng, nhưng khi đánh được hai ván thì không đánh nữa, số tiền mà bị cáo dùng để đánh bạc trong vụ án so với các bị cáo khác là rất ít, chỉ 40.000đ. Như vậy, vai trò đồng phạm của bị cáo là không đáng kể, tính chất, mức độ hành vi phạm tội của bị cáo trong vụ án này thuộc nhóm ít nguy hiểm hơn. Ngoài ra, bị cáo phạm tội không có tình tiết tặng nặng, bị cáo được hưởng tình tiết giảm nhẹ thành khẩn khai báo, ăn năn hối cải theo quy định tại điểm s, khoản 1 Điều 51 Bộ luật hình sự. 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 phát hiện, xử lý 01 đối tượng có hành vi trộm cắp tài sản, được Công an xã Quỳnh Tân xác nhận và bị cáo còn có công giúp đỡ đưa người gặp tai nạn đi cấp cứu kịp thời; đây là các tình tiết giảm nhẹ được quy định tại điểm t khoản 1, khoản 2 Điều 51 của Bộ luật hình sự. Ngoài ra, bị cáo có hoàn cảnh gia đình khó khăn, bị cáo là lao động chính trong gia đình, bản thân bị cáo bị bệnh, hiện còn nuôi mẹ già. Vì vậy, 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 tại địa phương 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, có cơ sở chấp nhận kháng cáo của bị cáo Vũ Minh T, 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.

[6] Về án phí hình sự phúc thẩm: Kháng cáo của bị cáo Vũ Minh T được chấp nhận, kháng cáo của bị cáo Hồ Trọng H được chấp nhận một phần nên hai bị cáo không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

[7] 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 một phần kháng cáo của bị cáo Hồ Trọng H, chấp nhận kháng cáo của bị cáo Vũ Minh T, sửa bản án sơ thẩm.

2. Áp dụng khoản 1 Điều 321, điểm s, i khoản 1, khoản 2 điều 51, điều 54, điều 58, Điều 36 Bộ luật Hình sự. Xử phạt: bị cáo Hồ Trọng H 15 (mười lăm) tháng cải tạo không giam giữ về tội "Đánh bạc"; khấu trừ thời gian bị tạm giữ từ 19/4/2019 đến ngày 25/4/2019, buộc bị cáo phải chấp hành 14 tháng 09 ngày cải tạo không giam giữ. Thời hạn cải tạo không giam giữ tính từ ngày cơ quan, tổ chức được giao giám sát giáo dục người bị kết án nhận được quyết định thi hành án và bản sao bản án;

Miễn khấu trừ thu nhập cho bị cáo Hồ Trọng H

Giao bị cáo Hồ Trọng H cho Ủy ban nhân dân phường Q, thị xã H, tỉnh Nghệ An giám sát, giáo dục trong thời gian cải tạo không giam giữ. Gia đình bị cáo có trách nhiệm phối hợp với Chính quyền địa phương trong việc giám sát, giáo dục bị cáo.

3. 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:

Vũ Minh T 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.

Giao bị cáo Vũ Minh T cho UBND phường Q, thị xã H, 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 Vũ Minh T 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 Vũ Minh T 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.

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 Vũ Minh T và Hồ Trọng 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 nhận:
- *VKSND tỉnh Nghệ An;*
- *Sở Tư pháp tỉnh Nghệ An;*
- *TAND, VKSND thị xã Hoàng Mai*
- *Công an thị xã Hoàng Mai;*
- *Chi cục THADS thị xã Hoàng Mai;*
- *UBND phường Q, thị xã H;*
- *Các 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