TÒA ÁN NHÂN DÂN **TỈNH PHÚ T**	**CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM** **Độclập - Tự do - Hạnhphúc**

Bản án số: 54 /2023/HS-PT
Ngày 07 tháng 8 năm 2023

NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM

TÒA ÁN NHÂN DÂN TỈNH PHÚ T

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

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Ông Vũ Anh Tuấn;

Các thẩm phán: Ông Nguyễn Hà Giang;

Ông Nguyễn Q Vũ.

***- Thư ký phiên tòa*:** Ông Nguyễn Hồng Quân - Thư ký Tòa án nhân dân tỉnh Phú T.

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

Ngày 07 tháng 8 năm 2023, tại trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Phú T đưa ra xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự thụ lý số: 65/2023/TLPT-HS ngày 08 tháng 6 năm 2023 đối với bị cáo Đặng Văn N do có kháng cáo của bị cáo đối với Bản án hình sự sơ thẩm số: 17/2023/HSST ngày 27 tháng 3 năm 2023 của Tòa án nhân dân huyện Đoan H, tỉnh Phú T.

**Bị cáo kháng cáo:*

Họ và tên: **Đặng Văn N**, sinh năm 1980 tại huyện Đoan H, tỉnh Phú T; Tên gọi khác: Không; Nơi cư trú: Khu Cáo S, xã Hùng X, huyện Đoan H, tỉnh Phú T; Nghề nghiệp: Lao động tự do; Trình độ văn hóa: Lớp 02/12; Dân tộc: Kinh; Giới tính: Nam; Tôn giáo: Không; Đảng phái: Không; Quốc tịch: Việt Nam; Con ông Đặng Văn Q, sinh năm 1952 và bà Nguyễn Thị Q1, sinh năm 1956; Có vợ là Nguyễn Thị B, sinh năm 1983 và 02 con (con lớn sinh năm 2008, con nhỏ sinh năm 2020);

Tiền án: Có 01 tiền án.

Tại bản án số 22/2020/HS-ST ngày 15/5/2020, Tòa án nhân dân huyện Đoan H xử phạt 08 (tám) tháng tù giam về tội "Đánh bạc". Ngày 11/3/2021, chấp hành xong hình phạt tù.

Tiền sự: Không.

Nhân thân: Bản án số 25/2019/HS-ST ngày 16/5/2019, Tòa án nhân dân huyện Đoan H xử phạt 09 (chín) tháng cải tạo không giam giữ về tội "Đánh bạc" (đã được xóa án tích).

Bị cáo không bị bắt tạm giữ, tạm giam. Bị áp dụng biện pháp ngăn chặn cấm đi khỏi nơi cư trú tại xã Hùng X, huyện Đoan H. 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:

Hồi 14 giờ ngày 20/11/2022, tại tại quán bán hàng của bà Nguyễn Thị H, sinh năm 1961 ở khu Đông Tiệm, xã Hùng X, huyện Đoan H, Công an huyện Đoan H phát hiện một số đối tượng đang có hành vi đánh bạc bằng hình thức đánh liêng. Khi lực lượng Công an đến, một số đối tượng bỏ chạy. Công an lập biên bản vi phạm hành chính đối với 06 đối tượng gồm: Lưu Minh L, sinh năm 1983 ở xã Vân Du, Phan Q, sinh năm 1958, Hoàng Anh B, sinh năm 1987, Nguyễn Ngọc H, sinh năm 1985, Phùng Văn Đ, sinh năm 1995 và Đặng Văn N, sinh năm 1980 đều ở xã Hùng X, huyện Đoan H. Quá trình lập biên bản thu giữ tại chiếu bạc số tiền 4.895.000đ, 01 bộ tú lơ khơ 52 quân, 01 bàn gỗ, 08 ghế nhựa. Ngoài ra còn thu giữ trong túi quần đang mặc của Hiếu 3.000.000 đồng. Các đối tượng đều khai tham gia đánh bạc còn có Đặng Minh T, sinh năm 1984 và Đặng Minh H, sinh năm 1989 đều ở xã Hùng X, huyện Đoan H nhưng đã bỏ chạy. Cùng ngày, Đặng Minh T đến Công an huyện Đoan H khai nhận tham gia đánh bạc. Đến ngày 02/01/2023, Đặng Minh H đến Công an huyện Đoan H khai nhận hành vi đánh bạc.

Xác minh ban đầu xác định, Q và N đã bị kết án về tội Đánh bạc, chưa được xóa án tích. Xét thấy hành vi đủ yếu tố cấu thành tội Đánh bạc, Công an huyện Đoan H ra Quyết định chuyển hồ sơ vụ vi phạm hành chính đến Cơ quan Cảnh sát điều tra - Công an huyện Đoan H để giải quyết theo thẩm quyền. Cơ quan điều tra đã ra Quyết định khởi tố vụ án, khởi tố bị can đối với Phan Q và Đặng Văn N về tội Đánh bạc. Tiến hành điều tra làm rõ toàn bộ nội dung vụ án như sau:

Khoảng 13 giờ 30 phút ngày 20/11/2022, Lưu Minh L rủ Phan Q đến quán bán hàng của bà Nguyễn Thị H để chơi bi-a thì gặp Đặng Q Hoàng, sinh năm 1989, Đặng Minh T, sinh năm 1984 đều ở xã Hùng X cũng đang uống nước tại quán nhà bà Hảo (thời điểm này bà Hảo đi vắng). Lân lấy bộ tú lơ khơ cũ tại hốc bàn bi-a rồi rủ Q, Hoàng, Tuấn chơi đánh sâm tại bàn gỗ trong gian bán hàng của bà Hảo. Trong lúc 04 người đánh sâm thì Nguyễn Ngọc H, Hoàng Anh B, Phùng Văn Đ và Đặng Văn N cũng đến quán bà Hảo rồi vào xem nhóm của Lân chơi sâm (các đối tượng chơi sâm nhưng không sát phạt nhau bằng tiền). Khoảng 10 phút sau Lân tiếp tục rủ mọi người đánh bạc bằng hình thức đánh liêng, được thua bằng tiền. Tất cả đều đồng ý.

Hình thức đánh bạc và tỉ lệ thắng thua, những người chơi thống N dùng 52 quân bài tú lơ khơ chia đều cho mỗi người chơi 03 quân, ván đầu tiên thì người chia bài được chọn ngẫu nhiên. Từ ván thứ 2, nếu ai thắng thì được chia bài. Trước khi lên bài người chơi phải đặt cược thấp N là 20.000 đồng/01 ván bạc (gọi là tiền gà). Người nào muốn "tố" thì đặt tiền xuống chiếu, người nào không "tố" thì úp bài xuống chiếu, bị xử thua ván đó và mất 20.000 đồng "tiền gà". Những người theo "tố" thì cộng điểm so sánh để xác định thắng thua. Người nào có nước bài cao N thì thắng và được cả "tiền gà" và tiền "tố" của ván đó. Thứ tự thắng được xếp từ cao xuống thấp là "Sáp" - "Liêng" - "Ảnh" - "Điểm". Trong đó "Sáp" tức là có 03 quân bài cùng bộ, cao N là "A", rồi giảm dần theo thứ tự quân bài K, Q, J, 10,... và thấp N là 2. "Liêng" tức là 03 quân bài của người chơi có số thứ tự liền kề nhau, nhỏ N là "A, 2, 3" và cao N là "Q, K, A". Nếu Liêng bằng nhau thì xét chất để phân thắng thua theo thứ tự từ cao xuống thấp là chất "rô, cơ, tép, bích". "Ảnh" là có 03 quân bài hình đầu người J, Q, K mà không phải là "Sáp" hoặc "Liêng". Nếu "Ảnh" mà bằng nhau thì xét chất như trên để phân thắng thua. "Điểm" được tính là tổng của 03 quân bài cộng lại rồi lấy chữ số hàng đơn vị của tổng 03 quân bài để tính điểm, ai có điểm cao N sẽ thắng. Quy ước chung quân A bằng 1 điểm, các quân 10, J, Q, K bằng 0 điểm, các quân bài còn lại thì điểm là số ghi trên quân bài. Nếu người chơi có cùng điểm thì xét theo chất để xác định thắng thua. Các đối tượng bắt đầu đánh bạc từ khoảng 13 giờ 40 đến 14 giờ cùng ngày thì bị Công an huyện Đoan H phát hiện và lập biên bản như đã nêu trên.

Về số tiền các đối tượng sử dụng đánh bạc, Cơ quan điều tra làm rõ: Đặng Văn N sử dụng 70.000đ đánh bạc, Phan Q sử dụng 580.000đ đánh bạc, Lưu Minh L sử dụng 1.400.000đ đánh bạc, Hoàng Anh B đem theo 240.000đ sử dụng đánh bạc và vay của Phùng Văn Đ 500.000đ để đánh bạc, Phùng Văn Đ đem theo 600.000đ, cho Ba vay 500.000đ, sử dụng 100.000đ đánh bạc, Nguyễn Ngọc H mang theo 4.000.000đ, sử dụng 1.000.000đ đánh bạc, còn 3.000.000đ cất trong túi quần sau bên phải không sử dụng đánh bạc, Đặng Minh T sử dụng 505.000đ đánh bạc, Đặng Q Hoàng sử dụng 500.000đ đánh bạc.

Tại Bản án hình sự sơ thẩm số 17/2023/HSST ngày 27 tháng 3 năm 2023 của Tòa án nhân dân huyện Đoan H, tỉnh Phú T đã Quyết định:

Căn cứ khoản 1 Điều 321, điểm s khoản 1 Điều 51, Điều 38 của Bộ luật hình sự đối với bị cáo Đặng Văn N.

Xử:

1. Về tội danh: Tuyên bố bị cáo Đặng Văn N phạm tội "Đánh bạc".

2. Về hình phạt:

Xử phạt bị cáo Đặng Văn N 15 (Mười lăm) tháng tù. Thời hạn tù tính từ ngày bị cáo đi chấp hành án.

Không áp dụng hình phạt bổ sung đối với bị cáo.

Bản án còn tuyên về hình phạt đối với bị cáo khác, xử lý vật chứng, án phí hình sự sơ thẩm, quyền kháng cáo và các vấn đề khác đúng quy định của pháp luật.

Ngày 02/4/2023, bị cáo Đặng Văn N có đơn kháng cáo bản án hình sự sơ thẩm số 17/2023/HS-ST ngày 27 tháng 3 năm 2023 của Tòa án nhân dân huyện Đoan H, tỉnh Phú T xin giảm nhẹ hình phạt và hưởng án treo.

Tại phiên tòa phúc thẩm: Người bị cáo giữ nguyên yêu cầu kháng cáo.

Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Phú T trình bày quan điểm giải quyết vụ án: Áp dụng Điều 345; điểm b khoản 1 Điều 355; điểm c khoản 1 Điều 357 của Bộ luật Tố tụng hình sự. Chấp nhận một phần kháng cáo của bị cáo Đặng Văn N về việc xin giảm nhẹ hình phạt, không chấp nhận nội dung kháng cáo của bị cáo Đặng Văn N về xin được hưởng án treo. Sửa Bản án hình sự sơ thẩm số 17/2023/HS-ST ngày 27 tháng 4 năm 2023 của Tòa án nhân dân huyện Đoan H, tỉnh Phú T theo hướng xác định bị cáo có 01 tiền án; xử phạt bị cáo 09 đến 12 tháng tù.

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 thủ tục tố tụng: Kháng cáo của bị cáo Đặng Văn N nộp trong hạn luật định nên được xem xét, giải quyết theo trình tự phúc thẩm.

[2] Về nội dung vụ án:

Lời khai của bị cáo tại phiên tòa phúc thẩm phù hợp với lời khai của bị cáo tại cơ quan điều tra, phiên tòa sơ thẩm và các tài liệu, chứng cứ có trong hồ sơ vụ án có đủ cơ sở để xác định:

Khoảng 13 giờ 30 phút, ngày 20/11/2022, tại quán bán hàng của bà Nguyễn Thị H, ở khu Đông Tiệm, xã Hùng X, huyện Đoan H, Phan Q, Đặng Văn N, Lưu Minh L, Nguyễn Ngọc H, Hoàng Anh B, Phùng Văn Đ, Đặng Minh T và Đặng Q Hoàng cùng nhau đánh bạc trái phép bằng hình thức chơi "Liêng" được thua bằng tiền. Các đối tượng đánh bạc đến 14 giờ cùng ngày thì Công an huyện Đoan H phát hiện lập biên bản. Tổng số tiền sử dụng đánh bạc là 4.895.000đ.

Tuy số tiền đánh bạc dưới 5.000.000 đồng nhưng Phan Q và Đặng Văn N đã bị kết án về tội "Đánh bạc", chưa được xóa án tích nên đã cấu thành tội "Đánh bạc" quy định tại khoản 1, Điều 321 của Bộ luật Hình sự.

Hành vi này của bị cáo đã phạm vào tội *"Đánh bạc*" theo quy định tại khoản 1 Điều 321 của Bộ luật Hình sự. Do đó, Tòa án cấp sơ thẩm đã xét xử bị cáo là đúng người, đúng tội. Không oan sai.

[3] Xét kháng cáo của bị cáo Đặng Văn N, Hội đồng xét xử nhận thấy:

Tòa án sơ thẩm xác định bị cáo có 02 tiền án là không đúng quy định. Bản án hình sự sơ thẩm số 25/2019/HS-ST ngày 16/5/2019, Tòa án nhân dân huyện Đoan

H xử phạt bị cáo 09 tháng cải tạo không giam giữ về tội "Đánh bạc" tính đến ngày bị cáo phạm tội mới ngày 20/11/2022, bị cáo đã chấp hành xong hình phạt chính và các quyết định khác của bản án, đương nhiên bản án này đã được xóa án tích. Hành vi đánh bạc ngày 20/11/2022 của bị cáo đánh bạc với các bị cáo khác, tổng số tiền đánh bạc dưới 5.000.000đ nhưng bị cáo chưa được xóa án tích của Bản án hình sự sơ thẩm số 22/2020/HS-ST ngày 15/5/2020 của Tòa án nhân dân huyện Đoan H, tỉnh Phú T. Do vậy, hành vi đánh bạc ngày 20/11/2022 của bị cáo đủ yếu tố cấu thành tội "Đánh bạc" theo quy định tại khoản 1 Điều 321 của Bộ luật Hình sự. Tòa án cấp sơ thẩm xử phạt bị cáo 15 tháng tù là có phần nghiêm khắc.

Mặt khác, trong vụ án này bị cáo chỉ được xem xét 01 tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự là thành khẩn khai báo, ăn năn hối cải được quy định tại điểm s khoản 1 Điều 51 của Bộ luật Hình sự. Căn cứ theo quy định tại khoản 3 Điều 2 của Nghị quyết số 02/2018/NQ-HĐTP ngày 15 tháng 5 năm 2018 của Hội đồng Thẩm phán Tòa án nhân dân tối cao hướng dẫn áp dụng Điều 65 của Bộ luật Hình sự về án treo thì bị cáo không đủ điều kiện được hưởng án treo.

Từ những nhận định trên, Hội đồng xét xử phúc thẩm xét thấy cần chấp nhận một phần nội dung kháng cáo của bị cáo xin giảm nhẹ hình phạt, không chấp nhận nội dung kháng cáo xin được hưởng án treo của bị cáo. Sửa Bản án hình sự sơ thẩm số 17/2023/HSST ngày 27 tháng 3 năm 2023 của Tòa án nhân dân huyện Đoan H, tỉnh Phú T theo hướng giảm nhẹ hình phạt cho bị cáo.

[4] Xét đề nghị của đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Phú T là phù hợp nên chấp nhận.

[5] Về án phí: Kháng cáo của bị cáo được chấp nhận nên bị cáo không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

Vì các lẽ trên;

QUYẾT ĐỊNH

[1] Căn cứ Điều 345; điểm b khoản 1 Điều 355; điểm c khoản 1 Điều 357 của Bộ luật Tố tụng hình sự.

Chấp nhận một phần kháng cáo của bị cáo Đặng Văn N. Sửa Bản án hình sự sơ thẩm số 17/2023/HSST ngày 27 tháng 3 năm 2023 của Tòa án nhân dân huyện Đoan H, tỉnh Phú T về hình phạt chính đối với bị cáo Đặng Văn N.

[2] Căn cứ khoản 1 Điều 321; điểm s khoản 1 Điều 51; Điều 38 của Bộ luật Hình sự.

Tuyên bố: Bị cáo Đặng Văn N phạm tội: "Đánh bạc".

Xử phạt bị cáo Đặng Văn N 07 (Bảy) tháng tù. Thời hạn tù tính từ ngày bị cáo đi chấp hành án.

Không áp dụng hình phạt bổ sung đối với bị cáo.

[3] Về án phí hình sự phúc thẩm:

Áp dụng điểm h khoản 2 Điều 23 Nghị quyết số 326/2016/UBTVQH 14 ngày 30/12/2016 của Uỷ ban thường vụ quốc hội quy định về mức thu, miễn, giảm, thu, nộp, quản lý và sử dụng án phí và lệ phí Toà án.

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

[4] 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 Phú T;
- TAND H. Đoan H;
- VKSND H.Đoan H;
- Công an H.Đoan H;
- Chi cục THADS H.Đoan H;
- TB UBND nơi bị cáo cư trú;
- Bị cáo;
- Lưu HS; Lưu VP.

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

Vũ Anh Tuấn

CÁC THẨM PHÁN **THẨM PHÁN – CHỦ TỌA PHIÊN TÒA**

Tạ Văn Thành **Nguyễn Q Vũ** **Nguyễn Hà Giang**

CÁC THẨM PHÁN **THẨM PHÁN – CHỦ TỌA PHIÊN TÒA**

Hồ Văn Việt **Phạm Văn Toàn** **Tạ Văn Thành**