

**TÒA ÁN NHÂN DÂN
TỈNH BẮC KẠN**

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

Bản án số: 16/2021/HS-PT
Ngày 31/8/2021

**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 Chu Đức Quế.

Các Thẩm phán: Ông Nguyễn Khánh Phương và ông Hà Quang Huy.

- Thư ký phiên tòa: Bà Nguyễn Thị Hảo – Thư ký Tòa án nhân dân tỉnh Bắc Kạn.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Bắc Kạn tham gia phiên tòa: Ông Dương Xuân Hồ - Kiểm sát viên.

Ngày 31/8/2021 tại Hội trường xét xử, Tòa án nhân dân tỉnh Bắc Kạn tiến hành xét xử công khai vụ án hình sự phúc thẩm thụ lý số: 19/2021/TLPT-HS ngày 22 tháng 7 năm 2021 đối với bị cáo Triệu Xuân H do có kháng cáo của bị cáo đối với Bản án hình sự sơ thẩm số: 25/2021/HS-ST ngày 09/6/2021 của Tòa án nhân dân huyện C, tỉnh Bắc Kạn.

Bị cáo kháng cáo: Triệu Xuân H, sinh ngày 18/9/1983; Nơi ĐKKHKT và chỗ ở hiện nay: Thôn K, xã T, huyện C, tỉnh Bắc Kạn; Nghề nghiệp: Lao động tự do; Trình độ học vấn: Lớp 5/12; Dân tộc: Dao; Giới tính: Nam; Tôn giáo: Không; Quốc tịch: Việt Nam; Con ông Triệu Hữu T (Đã chết) và bà Triệu Thị T; có vợ là Hà Thị H và 02 con, con lớn sinh năm 2002, con nhỏ sinh năm 2013; Tiền án: 01 (Tại Bản án số 42/2018/HSST ngày 25/7/2018 của Tòa án nhân dân huyện C, tỉnh Bắc Kạn xử phạt 15 tháng tù nhưng cho hưởng án treo, thời gian thử thách 30 tháng kể từ ngày 25/7/2018 về tội "Đánh bạc", chưa được xóa án tích), Tiền sự: Không; Bị cáo tại ngoại, có mặt tại phiên tòa.

** Người có quyền lợi, nghĩa vụ liên quan:* Chị **Hà Thị H**- Trú tại Thôn K, xã T, huyện C, tỉnh Bắc Kạn. Có mặt tại phiên tòa.

** Các bị cáo không liên quan đến kháng cáo, Tòa án không triệu tập:*

1) **Mạc Duy C**- sinh ngày: 12/10/1984; Nơi ĐKKHKT và chỗ ở hiện nay: Thôn N, thị trấn Đ, huyện C, tỉnh Bắc Kạn;

2) **Nguyễn Văn M**- sinh ngày: 06/10/1983; Nơi ĐKKHKT và chỗ ở hiện nay: Thôn N, xã T, huyện C, tỉnh Bắc Kạn;

3) **Đặng Phụ L**- sinh ngày: 12/8/1987; Nơi ĐKKHKT và chỗ ở hiện nay: Xóm S, xã Y, huyện P, tỉnh Thái Nguyên;

4) **Trần Đình H-** sinh ngày: 08/12/1974; Nơi ĐHKHKT và chỗ ở hiện nay: Thôn B, xã CK, huyện C, tỉnh Bắc Kạn;

Người có quyền lợi, nghĩa vụ liên quan Hoàng Thị T, người làm chứng Nông Văn C không liên quan đến kháng cáo, Tòa án 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 23 giờ ngày 08/11/2020, Đặng Phụ L, Nguyễn Văn M, Triệu Xuân H, Trần Đình H và Nông Văn C đến chơi tại nhà riêng của Mạc Duy C tại thôn N, thị trấn Đ, huyện C, tỉnh Bắc Kạn. Tại phòng khách nhà C, mọi người ngồi uống bia, nói chuyện, sau khi uống bia được một lúc thì C rủ đi hát Karaoke nhưng L bảo không biết hát nên không đi và rủ đánh bạc dưới hình thức “Xóc đĩa” được thua bằng tiền. Sau khi nghe L rủ, thì C, H, M đồng ý, còn H và Chương nói không tham gia. Lúc này, H hỏi vay C số tiền 5.000.000 đồng, C đồng ý và đi vào phòng ngủ của mình lấy 5.000.000 đồng của C để ở tủ đưa cho H, rồi C đưa mọi người đi vào 01 căn bếp phía sau bên trái nhà C (căn bếp là của anh Mạc Quang T - anh trai của C, cho gia đình bố mẹ C và C cùng sử dụng). Khi vào bếp, C trải chiếu xuống nền bếp và lấy 01 đĩa sứ, 01 bát sứ trên chạn bát xuống. M cắt 04 (bốn) quân bài hình vuông bằng tre và hơ đen một mặt bằng khói cao su đốt ra, một mặt để nguyên. Sau khi chuẩn bị dụng cụ xong, Mạc Duy C, Triệu Xuân H, Nguyễn Văn M, Đặng Phụ L ngồi xuống chiếu đánh bạc, còn H và C không tham gia và nằm ngủ tại bếp. Khi bắt đầu đánh bạc thì Triệu Xuân H là người cầm cái, chơi được một thời gian thì M thay H cầm cái.

Các bị cáo cùng tham gia đánh bạc với nhau, được thua bằng tiền với hình thức “Xóc đĩa”, cụ thể như sau: Số lượng người tham gia đánh bạc không hạn chế, người cầm cái cho 04 quân vị vào 01 chiếc đĩa sứ, sau đó úp chiếc bát sứ lên trên che kín 04 quân vị, rồi xóc đi, xóc lại bộ bát đĩa làm 04 quân vị bên trong thay đổi vị trí và màu sắc. Sau mỗi lần xóc cái (một ván bạc) thì những người tham gia đánh bạc sẽ đặt tiền ở một trong hai cửa chẵn hoặc lẻ tùy theo lựa chọn của từng người (cửa chẵn, lẻ đã được quy ước trước). Nếu cược chẵn thì sẽ để tiền phía bên tay phải của người cầm cái, cược lẻ thì sẽ để tiền phía bên tay trái của người cầm cái. Căn cứ vào ván bạc chẵn hay lẻ sau khi mở bát để xác định người thắng, người thua trong ván bạc đó. Bạc chẵn là khi mở bát có 04 quân bài màu đen hoặc 04 quân bài màu trắng hoặc 02 quân bài màu trắng, 02 quân bài màu đen. Bạc lẻ là khi mở bát trong 04 quân bài có 03 quân bài màu trắng, 01 quân bài màu đen hoặc có 03 quân bài màu đen, 01 quân bài màu trắng. Hình thức thanh toán là trước khi mở bát, người chơi bạc sẽ ăn tiền ở bên chẵn hoặc bên lẻ nếu kết tiếng bạc hoặc ngược lại với những người đã đặt cược trước (gọi là cốp tiền). Hoặc cái sẽ cân bằng hai bên, tức là sau ván bạc đó,

người cầm cái sẽ thu tiền của những người thua trả cho những người thắng theo tỷ lệ được thua là một ăn một, tiền chênh lệch, cái sẽ chịu. Hoặc khi cái hô bán chắn tức là cái đã ăn tiền bên lẻ hoặc bên lẻ đã được người khác cốp thì người chơi bạc có nhu cầu sẽ ăn số tiền đặt cược bên chắn và ngược lại. Khi đánh bạc, những người chơi được thua thanh toán bằng tiền mặt.

Quá trình đánh bạc, H cho C tiền 02 lần, mỗi lần 200.000đ, đến khoảng hơn 12 giờ đêm thì C nghỉ không chơi nữa, còn lại M, H, L tiếp tục chơi đến 01 giờ sáng ngày 09/11/2020 thì M, L thua hết tiền và các đối tượng không chơi nữa. H là người thắng hết số tiền có trên chiếu bạc. Sau khi đếm tiền thắng bạc, H trả cho C 5.000.000đ và cho thêm C 690.000đ, số tiền thắng bạc còn lại là 16.600.000đ, H cất vào trong người. Khi các đối tượng đã đánh bạc xong, mở cửa bếp để ra về thì bị Công an huyện C phát hiện và thu giữ toàn bộ công cụ phạm tội và tổng số tiền của những người có mặt trong căn bếp nhà C là 73.240.000đ, gồm: Mạc Duy C 8.990.000đ; Triệu Xuân H 16.600.000đ; Nguyễn Văn M 20.000đ; Đặng Phú L 80.000đ; Trần Đình H 50.000đ; Nông Văn C 47.500.000đ. Ngoài ra còn thu giữ một số tài sản khác.

Quá trình điều tra và tại phiên tòa các bị cáo đều thành khẩn khai nhận toàn bộ hành vi phạm tội của mình về thời gian, địa điểm, nguyên nhân, hình thức, mục đích và số tiền dùng vào việc phạm tội. Các bị cáo khai nhận nguyên nhân dẫn đến hành vi đánh bạc là do các bị cáo trước đó đã uống rượu, không làm chủ được bản thân, muốn kiếm tiền nhanh chóng mà không phải lao động, nên đã rủ nhau cùng thực hiện hành vi đánh bạc bằng hình thức “Xóc đĩa”, được thua bằng tiền. Tổng số tiền các bị cáo đã sử dụng vào mục đích đánh bạc là 22.300.000đ, trong đó: Mạc Duy C là 300.000đ; Triệu Xuân H là 5.000.000đ; Nguyễn Văn M là 5.000.000đ; Đặng Phú L là 14.000.000đ (bao gồm cả 2.000.000đ đã vay của C là số tiền C thắng trong khi đánh bạc). Các bị cáo khai nhận số tiền các bị cáo cho nhau vay, mượn thì không lấy lãi, người cho vay tiền đều biết rõ số tiền cho vay là để sử dụng vào mục đích đánh bạc. Quá trình đánh bạc, không có ai phân công, cảnh giới và thu hồ, không có ai cầm cố đồ vật, tài sản gì để đánh bạc.

Tại Bản án hình sự sơ thẩm số: 25/2021/HS-ST ngày 09/6/2021 của Tòa án nhân dân huyện C, tỉnh Bắc Kạn đã tuyên bố các bị cáo Mạc Duy C, Triệu Xuân H, Nguyễn Văn M, Đặng Phú L, Trần Đình H phạm tội “Đánh bạc”; Áp dụng khoản 1 khoản 3 Điều 321; điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51; điểm h khoản 1 Điều 52; Điều 38 Bộ luật hình sự, xử phạt Triệu Xuân H 08 tháng tù. Áp dụng Điều 56 Bộ luật hình sự, tổng hợp hình phạt 15 tháng tù của bản án số 42/2018/HSST ngày 25/7/2018 của Tòa án nhân dân huyện C, tỉnh Bắc Kạn. Buộc bị cáo Triệu Xuân H phải chấp hành hình phạt chung cho cả hai bản án là 23 tháng, được trừ thời hạn tạm giữ, tạm giam 29 ngày của lần phạm tội trước (từ ngày 09/01/2018 đến ngày 06/02/2018) và 26 ngày (từ ngày 09/11/2020 đến ngày 04/12/2020) của lần phạm tội này (tổng cộng là 55 ngày = 01 tháng 25

ngày. Bị cáo còn phải chấp hành 21 tháng 05 ngày. Thời hạn tù tính từ ngày bị cáo vào trại cải tạo chấp hành án. Phạt tiền bị cáo H 10 triệu đồng để sung quỹ Nhà nước.

Ngoài ra bản án sơ thẩm còn áp dụng hình phạt cải tạo không giam giữ đối với các bị cáo Trần Đình H, Mạc Duy C, Đặng Phụ L, Nguyễn Văn M, tuyên xử lý vật chứng, án phí và quyền kháng cáo theo quy định.

Sau khi xét xử sơ thẩm, các bị cáo H, C, L, M không kháng cáo. Riêng bị cáo Triệu Xuân H kháng cáo. Tại đơn kháng cáo ngày 20/6/2021 và đơn kháng cáo bổ sung ngày 10/8/2021, bị cáo H kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt và xin cải tạo tại địa phương.

Tại phiên tòa, bị cáo rút phần kháng cáo xin cải tạo tại địa phương, giữ nguyên kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt.

Đại diện Viện kiểm sát trình bày quan điểm giải quyết vụ án: Đề nghị Hội đồng xét xử xem xét áp dụng tình tiết giảm nhẹ theo khoản 2 Điều 51 Bộ luật hình sự cho bị cáo, do tại cấp phúc thẩm bị cáo cung cấp thêm một số tài liệu, chứng cứ mới. Từ đó, đề nghị Hội đồng xét xử chấp nhận kháng cáo và xử phạt bị cáo mức 07 tháng tù, tổng hợp với hình phạt 15 tháng tù tại Bản án số 42/2018/HSST ngày 25/7/2018 của Tòa án nhân dân huyện C, tỉnh Bắc Kạn. Buộc bị cáo phải chấp hành hình phạt chung là 22 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 (HĐXX) nhận định như sau:

[1] Về tố tụng: Kháng cáo của bị cáo Triệu Xuân H đảm bảo về chủ thể, thẩm quyền và thời hạn theo quy định của Bộ luật tố tụng hình sự, nên được Hội đồng xét xử xem xét theo quy định.

[2] Tại phiên tòa phúc thẩm, bị cáo Triệu Xuân H thừa nhận hành vi phạm tội như Bản án sơ thẩm đã tuyên; Lời khai nhận của bị cáo phù hợp với lời khai của những người tham gia tố tụng trong vụ án và các chứng cứ tài liệu có trong hồ sơ. Do đó, HĐXX có đủ cơ sở khẳng định:

Trong khoảng thời gian từ 23 giờ, ngày 08/11/2020 đến 01 giờ, ngày 09/11/2020, tại khu bếp nhà Mạc Duy C thuộc thôn N, thị trấn Đ, huyện C, tỉnh Bắc Kạn, Triệu Xuân H đã có hành vi đánh bạc dưới hình thức xóc đĩa, được thua bằng tiền cùng với Mạc Duy C, Nguyễn Văn M, Đặng Phụ L, Trần Đình H. Tổng số tiền các bị cáo sử dụng vào việc đánh bạc là 22.290.000 đồng.

Với hành vi đã nêu, bản án sơ thẩm quy kết bị cáo Triệu Xuân H cùng các bị cáo Mạc Duy C, Nguyễn Văn M, Đặng Phụ L, Trần Đình H về tội “Đánh bạc” theo quy định tại khoản 1 Điều 321 Bộ luật Hình sự là có căn cứ, đúng người đúng, đúng tội, đúng pháp luật.

[3] Xét kháng cáo của bị cáo Triệu Xuân H:

Tại phiên tòa, bị cáo rút kháng cáo xin cải tạo tại địa phương, giữ nguyên

kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt. Việc rút một phần kháng cáo là do bị cáo tự nguyện, nên HĐXX không xem xét đối với phần kháng cáo đã rút.

Đối với kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt, cấp phúc thẩm thấy rằng:

Bị cáo Triệu Xuân H là người trực tiếp tham gia đánh bạc, khi bắt đầu đánh bạc H là người cầm cái sau đó chuyển cho Nguyễn Văn M. Bị cáo tham gia đánh bạc trong suốt cả quá trình cho đến khi bị Công an bắt quả tang. Mặc dù đánh giá vụ án không có đồng phạm, vai trò của các bị cáo là ngang nhau, song có thể thấy H tham gia đánh bạc với vai trò rất tích cực.

Mặc khác, bị cáo thực hiện hành vi đánh bạc lần này khi đang chấp hành thời gian thử thách của án treo. Tại Bản án số 42/2018/HSST ngày 25/7/2018 của TAND huyện C, tỉnh Bắc Kạn đã xử phạt bị cáo 15 tháng tù nhưng cho hưởng án treo, thời gian thử thách 30 tháng kể từ ngày 25/7/2018 về tội "Đánh bạc", tính đến thời điểm bị cáo thực hiện hành vi đánh bạc lần này thì bị cáo chưa chấp hành xong thời gian thử thách 30 tháng. Do đó, căn cứ theo quy định tại khoản 5 Điều 65 Bộ luật hình sự thì *"Trong thời gian thử thách, nếu người được hưởng án treo 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 người đó phải chấp hành hình phạt tù của Bản án đã cho hưởng án treo. Trường hợp thực hiện hành vi phạm tội mới thì Tòa án buộc người đó phải chấp hành hình phạt của bản án trước và tổng hợp với hình phạt của bản án mới theo quy định tại Điều 56 Bộ luật hình sự"*. Như vậy, hình phạt 15 tháng án treo được chuyển thành 15 tháng tù giam theo quy định.

Bản án sơ thẩm đã đánh giá về nhân thân, tính chất, mức độ của hành vi phạm tội, ngoài áp dụng các tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự là "Người phạm tội thành khẩn khai báo, ăn năn hối cải", đã nộp khoản tiền 2.000.000 đồng tại Cơ quan thi hành án dân sự để đảm bảo thi hành án theo quy định tại điểm s khoản 1 khoản 2 Điều 51 Bộ luật hình sự thì bị cáo còn phải chịu tình tiết tăng nặng là "Tái phạm" theo quy định tại điểm h khoản 1 Điều 52 Bộ luật hình sự. Do đó mức hình phạt 08 tháng tù đã tuyên trong lần phạm tội đánh bạc này đối với bị cáo là phù hợp. Do bị cáo phạm tội trong thời gian thử thách của án treo, nên căn cứ Điều 56 Bộ luật hình sự, cấp sơ thẩm đã tổng hợp với hình phạt 15 tháng tù nhưng cho hưởng án treo nay chuyển thành 15 tháng tù giam cộng với 08 tháng tù của lần phạm tội này là 23 tháng tù là đúng quy định của pháp luật.

Tuy nhiên, trong giai đoạn xét xử phúc thẩm, bị cáo Triệu Xuân H đã cung cấp cho HĐXX một số tài liệu mới gồm: 01 Biên lai thu tiền số tiền 3.200.000 đồng tại Chi cục Thi hành án dân sự huyện C do chị Hà Thị H vợ bị cáo nộp; 01 bản sao Huy chương chiến sỹ vẻ vang của ông Hà Quảng N là bố vợ của bị cáo; 01 Giấy chứng nhận được thưởng Huân chương kháng chiến hạng nhì của ông Hà Quảng H1 là ông nội của vợ và đơn xin giảm nhẹ hình phạt có xác nhận của Ủy ban nhân dân xã T, huyện C là nơi bị cáo sinh sống. HĐXX thấy việc bị cáo nộp thêm tiền khắc phục hậu quả vào cơ quan thi hành án dân sự đã thể hiện ý thức chấp hành pháp luật của bị cáo. Bên cạnh đó, bị cáo có bố vợ được Nhà

nước tặng thưởng huân chương. Đây là các tình tiết giảm nhẹ được quy định tại khoản 2 Điều 51 Bộ luật hình sự và là tình tiết giảm nhẹ mới phát sinh trong giai đoạn xét xử phúc thẩm mà ở cấp sơ thẩm bị cáo chưa được hưởng. Do đó, cần áp dụng tình tiết giảm nhẹ theo khoản 2 Điều 51 Bộ luật hình sự để chấp nhận kháng cáo giảm nhẹ hình phạt cho bị cáo.

[4] Về án phí: Kháng cáo 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 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 Bộ luật tố tụng hình sự. Chấp nhận kháng cáo của bị cáo Triệu Xuân H, sửa Bản án hình sự sơ thẩm số: 25/2021/HS-ST ngày 09/6/2021 của Tòa án nhân dân huyện C, tỉnh Bắc Kạn.

Áp dụng khoản 1 Điều 321; điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51; điểm h khoản 1 Điều 52; Điều 38 Bộ luật hình sự. Xử phạt bị cáo Triệu Xuân H 06 (Sáu) tháng tù về tội "Đánh bạc".

Áp dụng khoản 5 Điều 65 Bộ luật hình sự, buộc bị cáo phải chấp hành hình phạt 15 (Mười lăm) tháng tù về tội "Đánh bạc" tại Bản án số 42/2018/HSST ngày 25/7/2018 của Tòa án nhân dân huyện C, tỉnh Bắc Kạn .

Áp dụng Điều 56 Bộ luật hình sự, tổng hợp hình phạt, buộc bị cáo Triệu Xuân H phải chấp hành hình phạt chung là 21 tháng tù, được trừ thời hạn tạm giữ, tạm giam 29 ngày của lần phạm tội trước (từ ngày 09/01/2018 đến ngày 06/02/2018) và 26 ngày (từ ngày 09/11/2020 đến ngày 04/12/2020) của lần phạm tội này (tổng cộng là 55 ngày = 01 tháng 25 ngày). Bị cáo còn phải chấp hành 19 tháng 05 ngày. Thời hạn tù tính từ ngày bị cáo đi chấp hành án.

2. Tạm giữ số tiền 3.200.000đ (Ba triệu hai trăm nghìn đồng) chị Hà Thị H là vợ bị cáo đã nộp theo biên lai thu tiền số 07613 ngày 05/7/2021 tại Chi cục Thi hành án dân sự huyện C, tỉnh Bắc Kạn để đảm bảo thi hành án cho bị cáo.

3. Bị cáo Triệu Xuân H 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 Bắc Kạn;
- Phòng Hồ sơ Công an tỉnh;
- Sở Tư pháp;
- Công an huyện C;
- VKSND huyện C;
- TAND huyện C;
- Chi cục THADS huyện C;
- Người tham gia tố tụng;
- Lưu hồ sơ, văn phòng.

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

Chu Đức Quế

