TÒA ÁN NHÂN DÂN **TỈNH ĐỒNG NAI**	**CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM** **Độc lập – Tự do – Hạnh phúc**

Bản án số: **219**/2022/HS-PT
Ngày: 15- 6 - 2022

NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM

TÒA ÁN NHÂN DÂN TỈNH ĐỒNG NAI

- Thành phần Hội đồng xét xử phúc thẩm gồm có:
Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Bà Lê Hồng Hương
Các Thẩm phán: Bà Đinh Thị Kiều Lương
Bà Bùi Kim Rết

- Thư ký phiên tòa: Bà Nguyễn Thị Mỹ Linh - Thư ký Tòa án nhân dân tỉnh Đồng Nai.

- Đại diện Viện Kiểm sát nhân dân tỉnh Đồng Nai tham gia phiên tòa: Ông Nguyễn Trung Kiên - Kiểm sát viên.

Ngày 15 tháng 6 năm 2022 tại trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Đồng Nai xét xử công khai vụ án hình sự phúc thẩm thụ lý số: 124/2022/TLPT-HS ngày 16 tháng 03 năm 2022 đối với các bị cáo Bùi Văn H và đồng phạm do có kháng cáo của các bị cáo đối với Bản án hình sự sơ thẩm số: 07/2022/HS-ST ngày 07/01/2022 của Tòa án nhân dân thành phố Biên Hòa.

- Các bị cáo có kháng cáo:

1. Bùi Văn H, sinh năm 1995 tại Nghệ An.

Nơi cư trú: Tổ X, khu phố X1, phường L, thành phố B, tỉnh Đồng Nai; nghề nghiệp: Lao động tự do; trình độ văn hóa: lớp 9/12; dân tộc: Kinh; giới tính: Nam; tôn giáo: không; quốc tịch: Việt Nam; con ông Bùi Văn V, sinh năm 1964 và bà Nguyễn Thị H1, sinh năm 1966; bị cáo có vợ tên là Vy Thị H2, sinh năm 2001; tiền án, tiền sự: không có;

Nhân thân:

- Ngày 15/5/2015, bị Tòa án nhân dân thành phố Biên Hòa xử phạt 10 tháng tù về tội "Tiêu thụ tài sản do người khác phạm tội mà có". Bị cáo chấp hành xong bản án ngày 01/02/2019.

- Ngày 05/8/2015, bị Tòa án nhân dân thành phố Biên Hòa xử phạt 05 năm tù về tội "Cố ý gây thương tích". Bị cáo chấp hành xong bản án ngày 01/02/2019.

Bị tạm giữ (giam) từ ngày 19/6/2021 đến ngày 13/7/2021 được thay đổi biện pháp ngăn chặn Cấm đi khỏi nơi cư trú.

2. Nguyễn Viết K, sinh năm 1981 tại Thái Bình.

HKTT: Thôn V1, xã T, huyện Đ, tỉnh Thái Bình; nơi cư trú: tổ X2 khu phố X3, phường L, thành phố B, tỉnh Đồng Nai; nghề nghiệp: xe ôm; trình độ văn hóa: lớp 7/12; dân tộc: Kinh; giới tính: Nam; tôn giáo: không; quốc tịch: Việt Nam; con ông Nguyễn Viết K1, sinh năm 1951 và bà Vũ Thị L1 (đã chết); bị cáo có vợ tên là Vũ Thị Hồng N, sinh năm 1987 và 03 con lớn nhất sinh năm 2009, nhỏ nhất sinh năm 2019; tiền sự: không;

Tiền án: Ngày 02/4/2021, bị Tòa án nhân dân thành phố Biên Hòa, xử phạt 30.000.000đ về tội "Đánh bạc"; bị tạm giữ (giam) từ ngày 19/6/2021 đến ngày 13/7/2021 được thay đổi biện pháp ngăn chặn Cấm đi khỏi nơi cư trú.

3. Nguyễn Viết Hải, sinh năm 1984 tại Bắc Giang.

Nơi cư trú: tổ X4 khu phố X5, phường L, thành phố B, tỉnh Đồng Nai; nghề nghiệp: công nhân; trình độ văn hóa: lớp 11/12; dân tộc: Kinh; giới tính: Nam; tôn giáo: không; quốc tịch: Việt Nam; con ông Nguyễn Viết M, sinh năm 1958 và bà Hoàng Thị H3, sinh năm 1959; bị cáo có vợ tên Bùi Thị Hằng N1 (đã ly hôn) và 01 con chung sinh năm 2012; tiền án, tiền sự: không có;

Nhân thân:

- Ngày 04/8/2015, bị Tòa án nhân dân thành phố Biên Hòa xử phạt 15.000.000đ (Mười lăm triệu đồng) về tội "Đánh bạc". Bị cáo chấp hành xong bản án ngày 15/3/2016.

- Ngày 22/01/2018 bị Tòa án nhân dân tỉnh Đồng Nai xử phạt 10 tháng tù về tội "Đánh bạc". Bị cáo chấp hành xong bản án ngày 19/11/2018.

Bị tạm giữ (giam) từ ngày 19/6/2021 đến ngày 13/7/2021 được thay đổi biện pháp ngăn chặn Cấm đi khỏi nơi cư trú.

- Người bào chữa theo yêu cầu của bị cáo Nguyễn Viết K: Luật sư Vũ Văn Tăng, thuộc Văn phòng luật sư Vũ Tăng – Đoàn luật sư tỉnh Đồng Nai.

Địa chỉ: 6F, tổ 30, khu phố 5, phường Trảng Dài, thành phố Biên Hòa, tỉnh Đồng Nai.

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:

Tháng 6/2021, tại nhà không số thuộc tổ 29, khu phố X1, phường L, thành phố B, tỉnh Đồng Nai do Phạm Trọng H4 là chủ sở hữu. H4 đồng ý cho Trần Đăng Đ1 (em vợ H4) thuê căn nhà trên làm địa điểm để Đ1 rủ rê, lôi kéo những đối tượng đến tham gia đánh bạc. Để sòng bạc hoạt động, Đ1 trực tiếp quản lý tại sòng bạc, chuẩn bị dụng cụ đánh bạc và phân công Trần Đăng B1 (anh trai Đ1) làm nhiệm vụ canh cửa cảnh báo khi có lực lượng chức năng đến kiểm tra, Bùi Văn H làm nhiệm vụ xóc đĩa. Đ1 thu xâu 100.000đ (Một trăm nghìn đồng)/01 người tham gia/01 giờ. Đ1 trả tiền thuê địa điểm cho H4 và trả tiền công cho B1 và H số tiền từ 500.000đ đến 700.000đ/ngày.

Vào khoảng 23 giờ ngày 18/6/2021, tại địa điểm nêu trên Đ1 cùng với H4, B1, H tổ chức cho Vũ Xuân T1, Nguyễn Văn Q, Nguyễn Hoài N2, Nguyễn Viết K, Nguyễn Viết H2 và 02 (hai) đối tượng (chưa rõ lai lịch) đánh bạc dưới hình thức "Xóc đĩa" thắng thua bằng tiền đến khoảng 00 giờ 15 phút cùng ngày thì bị Phòng Cảnh sát hình sự Công an tỉnh Đồng Nai (PC02) phát hiện bắt quả tang, thu giữ trên chiếu bạc số tiền 9.300.000đ (Chín triệu ba trăm nghìn đồng).

Số tiền từng người sử dụng vào việc đánh bạc cụ thể:

- Nguyễn Viết K sử dụng 900.000đ (Chín trăm ngàn đồng) để đánh bạc và nộp 100.000đ (Một trăm nghìn đồng) tiền xâu cho Đ1. Khi bị bắt, K đã thắng được 3.500.000đ (Ba triệu năm trăm nghìn đồng) tổng cộng là 4.400.000đ (Bốn triệu bốn trăm nghìn đồng); số tiền 4.200.000đ (Bốn triệu hai trăm nghìn đồng) để trong người không liên quan đến đánh bạc.

- Nguyễn Viết H2 mang theo 1.200.000 đồng (một triệu hai trăm nghìn đồng) để đánh bạc, H2 nộp 100.000đ (Một trăm nghìn đồng) tiền xâu cho Đ1 và sử dụng 1.100.000đ (Một triệu một trăm nghìn đồng) để đặt cược. Khi bị bắt, H2 thua 100.000đ (Một trăm nghìn đồng) còn lại 1.000.000đ (Một triệu đồng) H2 vứt xuống chiếu bạc và bị phát hiện bắt giữ.

* Tại bản án hình sự sơ thẩm số 07/2022/HS-ST ngày 07/01/2022 của Tòa án nhân dân thành phố Biên Hòa đã:

- Áp dụng khoản 1 Điều 321; điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51; Điều 17 (áp dụng thêm điểm h khoản 1 Điều 52 đối với bị cáo K); Điều 58 Bộ luật hình sự 2015, xử phạt Bùi Văn H và Nguyễn Viết H2 mỗi bị cáo **01 (một)** năm tù; xử phạt bị cáo Nguyễn Viết K **01 (một) năm 02 (hai)** tháng tù. Thời hạn tù tính từ

ngày các bị cáo đi thi hành án, được trừ thời gian tạm giữ, tạm giam trước đó (19/6/2021 đến ngày 13/7/2021).

Ngoài ra, bản án sơ thẩm còn tuyên về xử lý vậy chứng, án phí và quyền kháng cáo theo luật định.

Ngày 14/01/2022 các bị cáo Bùi Văn H, Nguyễn Viết K, Nguyễn Viết H2 kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt và cho các bị cáo hưởng án treo.

Tại phiên tòa, các bị cáo vẫn giữ nguyên kháng cáo và đề nghị HĐXX xem xét chấp nhận kháng cáo của các bị cáo.

- Đại diện VKSND tỉnh Đồng Nai tại phiên tòa nêu quan điểm vụ án:

Hành vi của các bị cáo là nguy hiểm cho xã hội, các bị cáo đều có nhân thân xấu, trong đó bị cáo K còn là người có tiền án. Cấp sơ thẩm xử phạt các bị cáo mức án từ 01 (một) năm đến 01 (một) năm 02 (hai) tháng tù là phù hợp, đúng quy định pháp luật. Do đó, đề nghị HĐXX không chấp nhận kháng cáo của các bị cáo, giữ nguyên Bản án sơ thẩm của Tòa án nhân dân thành phố Biên Hòa. Tuy nhiên, trong giai đoạn phúc thẩm các bị cáo cung cấp thêm các tình tiết mới so với cấp sơ thẩm, đề nghị HĐXX xem xét trong lúc nghị án.

- Luật sư bào chữa cho bị cáo Nguyễn Viết K phát biểu quan điểm: Trong vụ án này, bị cáo Nguyễn Viết K sử dụng 1.000.000 đồng vào việc đánh bạc là rất thấp so với vụ án khác. Cấp sơ thẩm cho rằng bị cáo có tiền án để xử phạt bị cáo mức án 01 (một) năm 02 (hai) tháng tù là quá nghiêm khắc. Bị cáo có hoàn cảnh gia đình khó khăn, là lao động chính, vợ không có việc làm, phải nuôi 03 con nhỏ và cha già 70 tuổi; bản thân bị cáo mắc nhiều bệnh như viêm gan B, tiểu đường tuýp 2; bị cáo đã tự nguyện đã nộp phạt 30.000.000 đồng theo Bản án số 187/2021/HSST ngày 02/4/2021 của Tòa án nhân dân thành phố Biên Hòa. Vì vậy, đề nghị HĐXX xem xét Nghị quyết 01/2022/NQ-HĐTP ngày 15/4/2022 hướng dẫn áp dụng Điều 65 BLHS 2015 và sửa đổi bổ sụng một số quy định tại Nghị quyết 02/2018/HĐTP về điều kiện hưởng án treo để xem xét cho bị cáo K hưởng mức 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 tố tụng: Đơn kháng cáo của các bị cáo làm trong hạn luật định nên được xem xét theo thủ tục phúc thẩm.

[2] Tại phiên tòa phúc thẩm, các bị cáo đều khai nhận khoảng 23 giờ ngày 18/6/2021, tại nhà của Phạm Trọng H4 thuộc tổ X6, khu phố X1, phường L, thành phố B, tỉnh Đồng Nai. Bị cáo Bùi Văn H là người xóc đĩa (giúp sức) cho các bị cáo khác đánh bạc, còn các bị cáo Nguyễn Viết K, Nguyễn Viết H2 là người tham gia đánh bạc. Tổng số tiền dùng vào việc đánh bạc khi bị phát hiện bắt giữ là 9.300.000đ (Chín triệu ba trăm ngàn đồng).

Với hành vi phạm tội nêu trên, các bị cáo Bùi Văn H, Nguyễn Viết K và Nguyễn Viết H2 đã bị Tòa án cấp sơ thẩm xử phạt về tội "Đánh bạc" quy định tại khoản 1 Điều 321 BLHS 2015 (sửa đổi, bổ sung năm 2017) là có căn cứ, đúng pháp luật.

[3] Xét kháng cáo của các bị cáo:

Hành vi của các bị cáo là nguy hiểm cho xã hội, đã xâm phạm trật tự quản lý hành chính, gây ảnh hưởng xấu đến tình hình an ninh, trật tự xã hội tại địa phương nên cần có mức hình phạt phù hợp đủ để cải tạo, giáo dục các bị cáo và răn đe, phòng ngừa chung.

Tại cấp phúc thẩm, các bị cáo kháng cáo và cung cấp thêm tình tiết giảm nhẹ mới đó là: bị cáo Nguyễn Viết K cung cấp "Đơn" có xác nhận của chính quyền địa phương thể hiện gia đình bị cáo có hoàn cảnh khó khăn; bị cáo bị nhiều bệnh như viêm gan B, tiểu đường tuýp 2, là lao động chính trong gia đình đang pH2 nuôi cha đã ngoài 70 tuổi thường xuyên đau ốm bệnh tật, vợ và 03 con nhỏ (có con sinh năm 2019); bị cáo đã nộp số tiền 30.000.000 đồng (Bản án HSST số 187/2021/HSST ngày 02/4/2021 của Tòa án nhân dân thành phố Biên Hòa); các bị cáo Bùi Văn H, Nguyễn Viết H2 cung cấp đơn có hoàn cảnh gia đình khó khăn, là lao động chính phải lo cho bố mẹ già (có xác nhận của chính quyền địa phương). Xét thấy các bị cáo phạm tội trong trường hợp ít nghiêm trọng, số tiền đánh bạc không lớn (mỗi bị cáo từ 1.000.000đ -1.200.000đ); bị cáo H có vai trò thứ yếu, chỉ được hưởng lợi số tiền 1.200.000đ (đã tịch thu sung vào ngân sách nhà nước); các bị cáo đều có nơi cư trú rõ ràng. Do đó, HĐXX xem xét chấp nhận kháng cáo của các bị cáo chuyển sang xử phạt cải tạo không giam giữ đối với các bị cáo để thể hiện sự khoan hồng của pháp luật đối với người đã biết ăn năn hối cải.

[4] Quan điểm của đại diện Viện kiểm sát tại phiên tòa phù hợp với quan điểm của Hội đồng xét xử nênđược chấp nhận.

[5] Quan điểm của Luật sư bào chữa cho bị cáo K phù hợp với quan điểm của Hội đồng xét xử nên được chấp nhận

[6] Về án phí: Áp dụng Nghị quyết số 326/2016/NQ-UBTVQH14 ngày 30 tháng 12 năm 2016 của Ủy ban Thường vụ Quốc hội về án phí và lệ phí Tòa án;

Kháng cáo của các bị cáo được chấp nhận nên các bị cáo không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH:

[1] Căn cứ điểm b khoản 1 Điều 355; Điều 357 Bộ luật tố tụng hình sự 2015.

Chấp nhận kháng cáo của các bị cáo Bùi Văn H, Nguyễn Viết K, Nguyễn Viết H2 sửa bản án hình sự sơ thẩm số 07/2022/HS-ST ngày 07 tháng 01 năm 2022 của Tòa án nhân dân thành phố Biên Hòa.

- Áp dụng khoản 1 Điều 321; điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51; (áp dụng thêm điểm h khoản 1 Điều 52 đối với bị cáo K); Điều 58; Điều 36 Bộ luật hình sự 2015 (sửa đổi, bổ sung 2017)

Xử phạt: bị cáo Nguyễn Viết K **01 (một) năm 02 (hai) tháng cải tạo không giam giữ** được trừ thời gian tạm giam, tạm giữ từ 19/6/2021 đến 13/7/2021 là 25 ngày tương đương 75 ngày cải tạo không giam giữ. Bị cáo còn phải chấp hành 11 (mười một) tháng 15 ngày cải tạo không giam giữ.

Xử phạt: bị cáo Bùi Văn H **01 (một) năm cải tạo không giam giữ** được trừ thời gian tạm giam, tạm giữ từ 19/6/2021 đến 13/7/2021 là 25 ngày tương đương 75 ngày cải tạo không giam giữ. Bị cáo còn phải chấp hành 07 (bảy) tháng 15 ngày cải tạo không giam giữ.

Xử phạt: bị cáo Nguyễn Viết H2 **01 (một) năm cải tạo không giam giữ** được trừ thời gian tạm giam, tạm giữ từ 19/6/2021 đến 13/7/2021 là 25 ngày tương đương 75 ngày cải tạo không giam giữ. Bị cáo còn phải chấp hành 07 (bảy) tháng 15 ngày cải tạo không giam giữ.

Thời hạn của các bị cáo đều tính từ ngày UBND phường Long Bình, thành phố Biên Hòa, tỉnh Đồng Nai nhận được quyết định thi hành án hoặc bản sao bản án.

Miễn khấu trừ thu nhập cho các bị cáo Bùi Văn H, Nguyễn Viết K, Nguyễn Viết H2 vì đều có hoàn cảnh gia đình khó khăn.

Giao các bị cáo Bùi Văn H, Nguyễn Viết K, Nguyễn Viết H2 cho UBND phường Long Bình, thành phố Biên Hòa, tỉnh Đồng Nai giám sát, giáo dục trong thời gian chấp hành hình phạt cải tạo không giam giữ.

[2] Về án phí: Các bị cáo không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

[3] Các quyết định của Bản án sơ thẩm không có kháng cáo, kháng nghị có hiệu lực pháp luật.

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

Nơi nhận:
- VKSND tỉnh Đồng Nai;
- TAND TP.Biên Hòa (2);
- VKSND TP.Biên Hòa;
- Công an TP.Biên Hòa;
- Chi cục THADS TP.Biên Hòa;
- Phòng PV27 CA tỉnh Đồng Nai;
- UBND phường Long Bình, thành phố Biên Hòa, tỉnh Đồng Nai;
- Trại giam - Bị cáo;
- Lưu HS (3).

TM. HỘI ĐỒNG XÉT XỬ PHÚC THẨM
Thẩm phán – Chủ tọa phiên tòa

Lê Hồng Hương