

Bản án số: **621/2021/HS-PT**
Ngày: 29/9/2021

NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM

TÒA ÁN NHÂN DÂN THÀNH PHỐ HÀ NỘI

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

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Ông Vũ Quang Huy

Các Thẩm phán: Bà Chủ Phương Ngọc

Ông Nguyễn Ngọc Huân

Thư ký phiên tòa: Ông Lý Minh Chính - *Thư ký Tòa án;*

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân thành phố Hà Nội tham gia phiên tòa:
Bà Nguyễn Thị Ánh Hằng - *Kiểm sát viên.*

Ngày 29 tháng 9 năm 2021, tại trụ sở Tòa án nhân dân thành phố Hà Nội, xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự phúc thẩm thụ lý số 585/2021/TLPT-HS ngày 23/7/2021 đối với bị cáo Phạm Tuấn Hào có kháng cáo của bị cáo Phạm Tuấn Hào với Bản án số 74/2021/HSST ngày 27/5/2021 của Tòa án nhân dân quận Tây Hồ, thành phố Hà Nội.

*** Bị cáo có kháng cáo: Phạm Tuấn H, sinh năm: 1987 tại Hà Nội; Giới tính: Nam; Đăng ký HKTT: Số 160 Lạc Long Quân, phường Bưởi, quận Tây Hồ, thành phố Hà Nội; Quốc tịch: Việt Nam; Dân tộc: Kinh; Tôn giáo: không; Văn hóa: lớp 12/12; Nghề nghiệp: Lao động tự do; Con ông Phạm Mạnh T, sinh năm: 1958 và bà Vũ Thị P, sinh năm: 1960; Có vợ là Nguyễn Mỹ H, sinh năm 1992 và 02 con lớn sinh năm 2014 nhỏ sinh năm 2016; Danh chỉ bản số 11 ngày 03/02/2021 lập tại Công an quận Tây Hồ, Thành phố Hà Nội; Tiền án, tiền sự: không; Nhân thân: 01 lần bị xử lý hành chính (Ngày 30/5/2005 Công an phường Bưởi xử phạt hành chính hình thức cảnh cáo về hành vi trộm cắp vặt – đã hết thời hiệu); Bị cáo bị tạm giữ từ ngày 12/01/2021 đến ngày 14/01/2021; Hiện bị áp dụng biện pháp ngăn chặn Cấm đi khỏi nơi cư trú; Có mặt tại phiên tòa.**

*** Các bị cáo khác không kháng cáo và không bị kháng nghị:**

1. **Nguyễn Trường G**, sinh năm: 1973; HKTT: P6 B10 tập thể đại học giao thông, phường NK, quận BD, Hà Nội; Chỗ ở: Phòng 303 nhà V4-A2 TT Đại học Giao thông Vận tải, phường NK, quận BD, Hà Nội.

2. **Lê Duy Đ**, sinh năm: 1973; HKTT: 1B ngách 77 ngõ 175 LLQ, tổ 5 phường ND, quận CG, Hà Nội.

3. **Nguyễn Vũ T**, giới tính: Nam, sinh năm: 1985; HKTT: số nhà 27 ngách 25/209 phố XD, tổ dân phố XN 1, phường XD, quận BTL, Hà Nội.

(Các bị cáo trên không liên quan đến kháng cáo của bị cáo Phạm Tuấn H nên Tòa án cấp phúc thẩm 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 30 phút ngày 11/01/2021, Tổ công tác Đội Cảnh sát điều tra tội phạm về trật tự xã hội - Công an quận Tây Hồ phối hợp với Công an phường Bưởi tiến hành kiểm tra hành chính tại Quán café số 139 phố Trích Sài, phường Bưởi, quận Tây Hồ phát hiện tại tầng 3 của quán có Nguyễn Vũ T, Nguyễn Trường G, Phạm Tuấn H, Lê Duy Đ đang đánh bạc trái phép được thua bằng tiền dưới hình thức đánh chắn; quá trình kiểm tra còn có Đỗ Văn H (*sinh năm 1986 HKTT: BC, xã HH, huyện KC, tỉnh Hưng Yên*) đang ngồi xem đánh bạc. Công an đã tiến hành thu giữ tổng số tiền liên quan đến hành vi đánh bạc trái phép là 5.150.000 đồng (*năm triệu, một trăm năm mươi nghìn đồng*), 01 bộ bài chắn 100 quân, 01 đĩa sù và đưa những người liên quan về Công an quận Tây Hồ để giải quyết.

Công an đã tạm giữ của các đối tượng có mặt tại nơi đánh bạc những đồ vật, tài sản như sau: Tạm giữ của Phạm Tuấn H 01 ví da và 01 điện thoại Oppo màu xanh có Imel 868476034870298; Tạm giữ của Nguyễn Trường G 01 ví da và 01 điện thoại Vsmart màu xanh Imel: 353442110213060 và 353442110213078; Tạm giữ của Nguyễn Vũ T 01 điện thoại Iphone 6 plus màu ghi và 01 ví da; Tạm giữ của Lê Duy Đ 01 điện thoại Samsung màu xanh Imel 356261/10/411629/6 và 356261/10/411629/4 và 01 điện thoại nokia màu đen; Tạm giữ của Đỗ Văn H 01 điện thoại Iphone 6 plus màu ghi và số tiền 2.200.000 đồng.

**** Quá trình điều tra đã xác định:***

Do có quen biết nhau từ trước, nên khoảng 22 giờ 00 ngày 11/01/2021, Nguyễn Vũ T, Nguyễn Trường G, Phạm Tuấn H, Lê Duy Đ cùng rủ nhau đến quán café số 139 phố Trích Sài, phường Bưởi, quận Tây Hồ để đánh bạc trái phép dưới hình thức đánh chắn, được thua bằng tiền. Lê Duy Đ đã mua 01 bộ bài chắn 100 quân và lấy 01 chiếc đĩa sù ở trong quán sau đó cùng T, H, G đi lên tầng 3 của quán. Tại đây các con bạc ngồi theo vòng tròn tính theo chiều kim đồng hồ từ đầu cầu thang tầng 3 lên là thứ tự là T, Đ, H, G. Các con bạc thoả thuận cách đánh bạc và mức sát phạt như sau: bộ bài 100 quân được chia cho 04 người người có cái được 20 quân và được đánh đầu tiên, còn những người khác được 19 quân. Các con bạc thứ tự đánh 01 quân bài, nếu người ngồi sau theo chiều kim đồng hồ không ăn thì phải lấy một quân bài từ số bài chưa chia; đánh đến khi có người trên bài có 06 “chắn” hoặc 04 “cạ” trở lên thì gọi là “ù”. Người được ù phải hô theo “cước” và những con bạc khác phải trả cho người “ù” số tiền là 20.000 đồng tức là “ù xuống” còn tùy theo bài nếu có “cước” thì mỗi “cước” người khác phải bỏ thêm 10.000đồng.

Khi vào đánh bạc Lê Duy Đ có số tiền 1.000.000đ (một triệu đồng) và bỏ ra để đánh bạc. Khi bị bắt Đ còn trên chiếu số tiền 630.000đ (sáu trăm ba mươi nghìn đồng).

Nguyễn Trường G khi vào đánh bạc có số tiền 2.300.000đ (hai triệu ba trăm nghìn đồng), G bỏ ra 800.000đ (tám trăm nghìn đồng) để đánh bạc. Khi bị bắt trên chiếu T có số tiền 620.000đ (sáu trăm hai mươi nghìn đồng). Số tiền còn lại G để trong ví, không có ý định bỏ ra đánh bạc.

Nguyễn Vũ T khai có số tiền 950.000đ (chín trăm năm mươi nghìn đồng) và bỏ ra để đánh bạc. Khi bị bắt trước mặt T có số tiền 1.400.000đ (một triệu bốn trăm nghìn đồng).

Phạm Tuấn H khi vào đánh bạc có số tiền 2.100.000đ (hai triệu một trăm nghìn đồng), H bỏ ra 400.000đ (bốn trăm nghìn đồng) ra đánh bạc, khi bị bắt trước mặt H có số tiền 800.000đ (tám trăm nghìn đồng) và trong ví có số tiền 1.700.000đ (một triệu bảy trăm nghìn đồng). H xác định nếu thua hết số tiền 400.000đ bốn trăm nghìn đồng sẽ bỏ số tiền 1.700.000đ (một triệu bảy trăm nghìn đồng) ra đánh bạc.

Đối với Đỗ Văn H xác định: khoảng 23 giờ ngày 11/01/2021, Đỗ Văn H đến Quán café số 139 phố Trích Sài, phường Bưởi, quận Tây Hồ để tìm Đ. Khi Đỗ Văn H đi lên tầng 3 thấy Đ, T, H, G đang đánh bạc nên Đỗ Văn H ngồi xem. Đến khoảng 23 giờ 30 cùng ngày thì Công an quận Tây Hồ kiểm tra hành chính. Do xác định Đỗ Văn H không tham gia đánh bạc nên Cơ quan CSĐT-Công an quận Tây Hồ không đề cập xử lý.

Đối với Quán café số 139 phố Trích Sài, phường Bưởi, quận Tây Hồ, quá trình điều tra đã xác định chủ quán là chị Trần Thị Tr (sinh năm 1989, HKTT: số 51 ngách 43 QT 3, phường HB, quận Đ.Đ, Hà Nội) và nhân viên là anh Nguyễn Đức Th (sinh năm 1995, HKTT: số 21 ngõ CMQ, phường TP, quận Đ.Đ, Hà Nội) những người này không biết các bị can đánh bạc được thua bằng tiền trên tầng 3 của quán, do vậy Cơ quan CSĐT - Công an quận Tây Hồ không đề cập xử lý.

Ngày 14/01/2021 Cơ quan CSĐT - Công an quận Tây Hồ đã trả lại cho: Nguyễn Trường G: 01 điện thoại Vsmart và 01 ví da; Phạm Tuấn H: 01 điện thoại Oppo và 01 ví da; Lê Duy Đ: 01 điện thoại và 01 điện thoại nokia; Nguyễn Vũ T: 01 điện thoại Iphone 6 plus và 01 ví da; Đỗ Văn H: 01 điện thoại Iphone 6 plus màu ghi và số tiền 2.200.000đ (hai triệu hai trăm nghìn đồng).

*** *Tại Bản án hình sự sơ thẩm số 74/2021/HSST ngày 27/5/2021 của Tòa án nhân dân quận Tây Hồ đã quyết định:***

- *Tuyên bố:* các bị cáo Nguyễn Trường G, Phạm Tuấn H, Lê Duy Đ, Nguyễn Vũ T phạm tội "Đánh bạc".

- *Áp dụng:* khoản 1, khoản 3 Điều 321, điểm s khoản 1 Điều 51, Điều 38 Bộ luật hình sự; đối với các bị cáo Nguyễn Trường G và Phạm Tuấn H. Xử phạt: Nguyễn Trường G 08 (tám) tháng tù; Xử phạt: Phạm Tuấn H 06 (sáu) tháng tù. Thời hạn tù đối với các bị cáo tính từ ngày bắt thi hành án, được trừ thời gian đã tạm giữ trước đó.

- *Áp dụng:* khoản 1, khoản 3 Điều 321, điểm i, s khoản 1 (thêm khoản 2 đối với T) Điều 51, Điều 65 Bộ luật hình sự đối với các bị cáo Lê Duy Đ và Nguyễn Vũ T; Xử phạt: Lê Duy Đ 06 tháng tù nhưng cho hưởng án treo, thời gian thử thách là 12 tháng tính từ ngày tuyên án sơ thẩm. Xử phạt: Nguyễn Vũ T 06 tháng tù nhưng cho hưởng án treo, thời gian thử thách là 12 tháng tính từ ngày tuyên án sơ thẩm.

- *Bản án sơ thẩm còn có các quyết định về:* hình phạt bổ sung đối với các bị cáo, việc thi hành án treo đối với các bị cáo Đ và T, xử lý vật chứng, án phí và quyền kháng cáo.

Sau khi xét xử sơ thẩm, ngày 28/5/2021, bị cáo Phạm Tuấn H có đơn kháng cáo xin được giảm nhẹ hình phạt; các bị cáo khác không kháng cáo, Viện kiểm sát không kháng nghị bản án sơ thẩm.

*** Tại phiên tòa phúc thẩm:**

- Bị cáo Phạm Tuấn H khai như đã khai tại phiên tòa sơ thẩm và tại Cơ quan điều tra; bị cáo công nhận việc bị truy tố, xét xử như ở cấp sơ thẩm là đúng người, đúng tội, chỉ xin Hội đồng xét xử được giảm nhẹ hình phạt và cho bị cáo được hưởng án treo.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân thành phố Hà Nội tham gia phiên tòa phát biểu ý kiến: Về tố tụng: Kháng cáo của bị cáo là hợp lệ, cần được xem xét, giải quyết theo thủ tục phúc thẩm. Về nội dung: Bản án sơ thẩm kết án bị cáo Phạm Tuấn H và các bị cáo khác trong cùng vụ án về tội “Đánh bạc” là có căn cứ. Tại phiên tòa sơ thẩm và phúc thẩm bị cáo đã thành khẩn khai báo, ăn năn hối cải, nhân thân bị cáo tuy đã có 01 tiền sự nhưng đã từ năm 2005, đến nay đã hết thời hiệu; bị cáo là người phạm tội lần đầu, có nơi cư trú rõ ràng, Tòa án cấp sơ thẩm xử đã phạt bị cáo 06 tháng tù là có phần nghiêm khắc. Vì vậy, đề nghị Hội đồng xét xử phúc thẩm chấp nhận một phần kháng cáo của bị cáo, sửa bản án sơ thẩm theo hướng giữ nguyên mức hình phạt của bản án sơ thẩm, nhưng cho bị cáo được hưởng án treo. Các quyết định khác của bản án sơ thẩm không có kháng cáo, kháng nghị đã có hiệu lực pháp luật nên không xét.

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:

Kháng cáo của bị cáo Phạm Tuấn H được làm trong thời hạn luật định, đảm bảo về chủ thể kháng cáo và thời hạn kháng cáo theo Điều 331 và 333 Bộ luật Tố tụng hình sự; hình thức và nội dung đơn kháng cáo phù hợp với quy định của pháp luật. Do vậy, kháng cáo của bị cáo là hợp lệ, được Hội đồng xét xử xem xét giải quyết theo thủ tục phúc thẩm.

[2]. Về nội dung:

[2.1] Về tội danh và điều luật áp dụng:

Lời khai của bị cáo Phạm Tuấn H tại phiên tòa phúc thẩm, phù hợp với lời khai của bị cáo tại phiên tòa sơ thẩm và lời khai của các bị cáo khác trong cùng vụ án đã bị đưa ra xét xử; phù hợp với lời khai của người làm chứng, người có quyền lợi, nghĩa vụ liên quan, vật chứng đã thu giữ và các tài liệu, chứng cứ khác có trong hồ sơ vụ án, Hội đồng xét xử có đủ cơ sở kết luận:

Trong khoảng thời gian từ 22 giờ đến 23 giờ 30 ngày 11/01/2021 tại 139 phố Trích Sài, phường Bưởi, quận Tây Hồ, Hà Nội, Nguyễn Trường G, Phạm Tuấn H, Lê Duy Đ, Nguyễn Vũ T đã có hành vi đánh bạc dưới hình thức đánh chẵn, được thua bằng tiền. Khi bắt giữ, Công an đã thu được 3.450.000 đồng trên chiếu bạc và 1.700.000 đồng của Phạm Tuấn H cất giữ trong người để sử dụng vào việc đánh bạc. Như vậy, tổng số tiền các bị cáo dùng vào việc đánh bạc là 5.150.000 đồng (năm triệu, một trăm năm mươi nghìn đồng).

Hành vi của các bị cáo là nguy hiểm cho xã hội, vi phạm luật hình sự, xâm phạm trật tự công cộng trong xã hội. Các bị cáo là những người có đủ năng lực trách nhiệm hình sự, biết hành vi của mình là vi phạm pháp luật nhưng cố ý thực hiện tội phạm. Do đó, Tòa án cấp sơ thẩm kết án các bị cáo Nguyễn Trường G, Phạm Tuấn H, Lê Duy Đ, Nguyễn Vũ T về tội Đánh bạc, theo khoản 1 Điều 321 Bộ luật hình sự là có căn cứ, đúng pháp luật.

Đối với số tiền 1.500.000 đồng của Nguyễn Trường G cất trong người nhưng G không sử dụng số tiền này vào việc đánh bạc nên các Cơ quan tiến hành tố tụng không quy kết số tiền này là tiền liên quan đến hành vi đánh bạc của các bị cáo.

[2.2] Xét kháng cáo của bị cáo Phạm Tuấn H:

Sau khi xét xử sơ thẩm, bị cáo Phạm Tuấn H có đơn kháng cáo xin được giảm nhẹ hình phạt. Tại phiên tòa phúc thẩm, bị cáo H trình bày bổ sung nội dung kháng cáo là xin được giảm nhẹ hình phạt và xin được hưởng án treo. Hội đồng xét xử cấp phúc thẩm xét thấy:

- Khi quyết định hình phạt, Tòa án cấp sơ thẩm đã xem xét bị cáo H tham gia đánh bạc với số tiền 2.500.000 đồng, bị cáo có nhân thân xấu (01 tiền sự đã hết thời hiệu), từ đó xử phạt bị cáo 06 tháng tù.

- Tại cấp phúc thẩm, Hội đồng xét xử có xem xét:

- + Trong vụ án này, bị cáo H và các bị cáo khác trong cùng vụ án đánh bạc với tổng số tiền không lớn (5.150.000 đồng); trong quá trình điều tra và tại phiên tòa sơ thẩm bị cáo H đã thành khẩn khai báo, ăn năn hối cải.

- + Theo các tài liệu có trong hồ sơ vụ án, bị cáo H sinh ngày 30/10/1987; ngày 29/5/2005, H bị Công an phường Bưởi, quận Tây Hồ, Hà Nội xử lý hành chính về hành vi trộm cắp vật. Như vậy, tại lần bị xử lý hành chính như trên, Phạm Tuấn H là người chưa thành niên và việc bị xử lý hành chính trên đã trên 15 năm.

Đánh giá tính chất, mức độ phạm tội và nhân thân của bị cáo, nhận thấy: Bị cáo không có tình tiết tăng nặng trách nhiệm hình sự; trong quá trình điều tra và tại các phiên tòa sơ thẩm, phúc thẩm, bị cáo đã thành khẩn khai báo, ăn năn hối cải. Bản án sơ thẩm xử phạt bị cáo 06 tháng tù là phù hợp với tính chất, mức độ phạm tội của bị cáo. Tuy nhiên, bị cáo là người phạm tội lần đầu và thuộc trường hợp ít nghiêm trọng; có nơi cư trú rõ ràng. Vì vậy, có thể xem xét chấp nhận một phần kháng cáo của bị cáo, sửa bản án sơ thẩm theo hướng giữ nguyên mức hình phạt đối với bị cáo nhưng cho bị cáo được hưởng án treo, tự cải tạo ngoài xã hội dưới sự giám sát, giáo dục của Cơ quan nhà nước cũng đủ tác dụng giáo dục riêng và phòng ngừa chung.

[2.3] Về các nội dung khác:

Về án phí: Kháng cáo của bị cáo được chấp nhận một phần nên bị cáo không phải nộp án phí hình sự phúc thẩm.

Các quyết định khác của bản án sơ thẩm không có kháng cáo, không bị kháng nghị đã có hiệu lực pháp luật kể từ ngày hết thời hạn kháng cáo, kháng nghị theo quy định tại Điều 343 Bộ luật Tố tụng hình sự.

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH:

1. Áp dụng: điểm b khoản 1 Điều 355; Điều 357 của Bộ luật Tố tụng hình sự năm 2015.

- Không chấp nhận kháng cáo của bị cáo Phạm Tuấn H về việc xin được giảm hình phạt. Chấp nhận kháng cáo của bị cáo Phạm Tuấn H về việc xin được hưởng án treo. Sửa Bản án số 74/2021/HS-ST ngày 27/5/2021 của Tòa án nhân dân quận Tây Hồ, thành phố Hà Nội về phần hình phạt đối với bị cáo Phạm Tuấn H cụ thể như sau:

- *Áp dụng*: khoản 1 Điều 321; các điểm i và s khoản 1 Điều 51; Điều 65 Bộ luật hình sự năm 2015.

- *Xử phạt bị cáo*: Phạm Tuấn H 06 (sáu) tháng tù về tội “Đánh bạc”, nhưng cho bị cáo được hưởng án treo, thời gian thử thách là 12 (mười hai) tháng kể từ ngày tuyên án phúc thẩm.

Giao bị cáo Phạm Tuấn H cho Ủy ban nhân dân phường Bưởi, quận Tây Hồ, thành phố Hà Nội giám sát, giáo dục trong thời gian thử thách của án treo. 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 người được hưởng án treo thay đổi nơi cư trú thì thực hiện theo quy định của Luật Thi hành án hình sự.

2. Các quyết định khác của Bản án sơ thẩm không có kháng cáo, không bị kháng nghị có hiệu lực pháp luật kể từ ngày hết thời hạn kháng cáo, kháng nghị.

3. Về án phí: Áp dụng Nghị quyết số 326/2016/UBTVQH14 ngày 30/12/2016 Quy định về mức thu, miễn, giảm, thu, nộp, quản lý và sử dụng án phí, lệ phí Tòa án

Bị cáo Phạm Tuấn H không phải nộp án phí hình sự phúc thẩm.

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

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

Nơi nhận:

- TAND cấp cao tại Hà Nội;
- VKSND cấp cao tại Hà Nội;
- VKSND thành phố Hà Nội;
- TAND quận Tây Hồ;
- VKSND quận Tây Hồ;
- Công an quận Tây Hồ;
- Chi cục THADS quận Tây Hồ;
- Bị cáo;
- Người tham gia tố tụng khác.
- Lưu hồ sơ, văn phòng.

Vũ Quang Huy

