

Bản án số: 87/2018/HSPT

Ngày: 20/4/2018.

**NHÂN DANH**  
**NƯỚC CỘNG HOÀ XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM**  
**TOÀ ÁN NHÂN DÂN TỈNH THANH HOÁ**

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

*Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa:* Bà Nguyễn Thị Chinh;

*Các thẩm phán:* Bà Hoàng Lan Phương;  
Bà Lê Thị Dung.

***-Thư ký ghi biên bản phiên tòa:*** Bà Hà Thị Long - Thư ký Tòa án nhân dân tỉnh Thanh Hóa.

***- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Thanh Hoá tham gia phiên tòa:***  
Bà Nguyễn Hằng Thu - Kiểm sát viên.

Ngày 20 tháng 4 năm 2018, tại Trụ sở Toà án nhân dân tỉnh Thanh Hoá xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự thụ lý số 35/2018/HSPT ngày 09/02/2018 đối với bị cáo Nguyễn Hữu Tr và đồng bọn, do có kháng cáo của các bị cáo, đối với bản án hình sự sơ thẩm số 322/2017/HSST ngày 27/12/2017 của TAND thành phố Thanh Hóa, tỉnh Thanh Hóa.

***- Các bị cáo có kháng cáo :***

1. Nguyễn Hữu Tr, sinh năm 1983; ĐKNKTT và chỗ ở: 02/109 Tạnh Xá 2, phường Đông Vệ, thành phố Thanh Hóa; nghề nghiệp: Lao động tự do; văn hoá: 09/12; con ông: Nguyễn Hữu Liêm và bà: Nguyễn Thị Ve; vợ là Nguyễn Thị Hà và 01 con, sinh năm 2005; tiền án, tiền sự: Không; nhân thân: Ngày 17/10/2015, Công an phường Đông Vệ xử phạt hành chính về hành vi “đánh bạc”; tạm giữ ngày 20/9/2017 đến ngày 26/9/2017 được thay thế biện bằng biện pháp “cấm đi khỏi nơi cư trú”; vắng mặt.

2. Nguyễn Huy Q, sinh năm 1983; ĐKNKTT và chỗ ở: 100A Tạnh Xá 2, phường Đông Vệ, thành phố Thanh Hóa; nghề nghiệp: Lái xe; trình độ văn hoá: 09/12; con ông: Nguyễn Huy Niêm và bà: Nguyễn Thị Tần; vợ là Lê Thị Linh và 02 con (lớn sinh năm 2007, nhỏ sinh năm 2013); tiền án, tiền sự: Không; nhân thân: Ngày 18/03/2015, Công an phường Đông Vệ xử phạt hành chính về hành vi “đánh bạc”; tạm giữ ngày 20/9/2017 đến ngày 26/9/2017 được thay thế bằng biện pháp “cấm đi khỏi nơi cư trú”; có mặt.

***- Các bị cáo không kháng cáo, kháng nghị:*** Lê Thị Trang; Mai Xuân No; Đặng Quốc Cường; Đặng Văn Mạc; Đoàn Duy Khánh; Nguyễn Văn Tiến.

## NỘI DUNG CỦA VỤ ÁN:

Theo các tài liệu có trong hồ sơ và diễn biến tại phiên tòa, nội dung vụ án được tóm tắt như sau:

Khoảng 8h30p ngày 20/9/2017, tại quán nước trước cổng 25A Quang Trung, phường Ngọc Trạo, thành phố Thanh Hóa, Lê Thị Trang (tức Oanh) cho các đối tượng gồm: Đặng Quốc Cường, Đặng Văn Mạc, Nguyễn Huy Q, Nguyễn Hữu Tr mượn điện thoại di động Samsung màu vàng nâu, số IMEI 35820608658 có phần mềm “Xóc đĩa 2017” để các đối tượng sử dụng đánh bạc, với số tiền cá cược mỗi lần thấp nhất là 10.000đ. Khoảng 15 phút sau thì Đoàn Duy Khánh cùng Mai Xuân No, Nguyễn Văn Tiến (tức Tiến Hăm lét) đến cùng ngồi tham gia đánh bạc. Đến 9h45p cùng ngày thì bị tổ công tác Công an thành phố Thanh Hóa bắt quả tang, trong đó Tiến và No bỏ chạy.

Tổ công tác thu giữ 2.500.000đ trên bàn uống nước và dưới nền bê tông, đồng thời thu giữ trên người các đối tượng: Mạc số tiền 2.600.000đ và 01 điện thoại Samsung; Khánh số tiền 7.840.000đ và 01 điện thoại Asus màu xanh; Tr số tiền 830.000đ và 01 điện thoại Nokia màu đen, 01 điện thoại Samsung màu vàng nâu; Q số tiền 12.000đ và 01 điện thoại màu xanh đen, 01 điện thoại di động Samsung; ngoài ra còn thu giữ 02 bàn uống nước và 07 ghế nhựa là phương tiện các đối tượng sử dụng ngồi đánh bạc. Lê Thị Trang tự giác giao nộp 45.000đ là tiền bán nước cho các đối tượng; Đặng Quốc Cường tự giác giao nộp 01 điện thoại Iphone 6 và 01 điện thoại Oppo màu xanh - đen; anh Lê Gia Tâm trú tại 50 Tân An, phường Ngọc Trạo tự giác giao nộp số tiền 3.040.000đ và 01 điện thoại Iphone 6.

Các đối tượng khai nhận cách thức chơi như sau: Sử dụng điện thoại di động có tải phần mềm “xóc đĩa 2017” về chơi, trên phần mềm sẽ có 01 bát, 01 đĩa và 04 bốn con vị, có 02 hai con vị màu trắng, 02 hai con vị màu đỏ. Người cầm cái sử dụng tay chạm vào màn hình điện thoại để bát trên phần mềm úp lại, sau đó các con bạc sẽ tùy ý chọn đặt tiền cá cược theo cửa chắn hoặc lẻ. Sau khi đặt tiền xong thì người cầm cái sẽ cân đối số tiền hai mặt chắn, lẻ để mở bát; hoặc mua bán với các con bạc; hoặc các con bạc tự mua bán với nhau. Sau khi thỏa thuận xong, người cầm cái sẽ chạm tay vào điện thoại cho bát mở ra để phân định thắng thua. Nếu là chắn (bốn con vị cùng màu hoặc hai con vị đỏ, hai con vị màu trắng) thì con bạc đặt cửa chắn sẽ thắng số tiền đặt cược, còn con bạc đặt cửa bên lẻ sẽ mất số tiền đặt cược. Nếu về lẻ (ba con vị màu đỏ, một con vị màu trắng hoặc ba con vị màu trắng, một con vị màu đỏ) thì con bạc đặt cửa lẻ sẽ thắng số tiền đặt cược, còn con bạc đặt cửa chắn sẽ mất số tiền đặt cược. Sau khi trả tiền thắng thua xong, nhà cái sẽ thao tác trên điện thoại cho ván đầu tiếp theo.

Quá trình điều tra xác định số tiền thu giữ trên người Khánh, Mạc, Q, Tr, Trang và số tiền thu giữ trên chiếu bạc cùng 01 điện thoại Samsung, 02 bàn uống nước, 07 ghế nhựa đều được các đối tượng sử dụng vào mục đích đánh bạc.

Đối với điện thoại thu giữ của Mạc, Cường, Khánh, Q, Tr không sử dụng vào mục đích đánh bạc, Cơ quan điều tra Công an thành phố Thanh Hóa đã xử lý trả lại cho chủ sở hữu.

Đối với anh Lê Gia Tâm, quá trình điều tra không liên quan đến việc đánh bạc nên Cơ quan điều tra đã trả lại số tiền 3.040.000đ và 01 điện thoại Iphone 6.

***Tại bản án hình sự sơ thẩm số 322/2017/HSST ngày 27/12/2017 của TAND thành phố Thanh Hóa đã Quyết định:***

Tuyên bố: các bị cáo Nguyễn Hữu Tr, Nguyễn Huy Q phạm tội: “Đánh bạc”.

Áp dụng: khoản 1 Điều 248; điểm h, điểm p khoản 1 Điều 46; Điều 33 BLHS. Xử phạt: Nguyễn Huy Tr và Nguyễn Huy Q mỗi bị cáo 04 tháng tù, được trừ 06 ngày tạm giữ (20/9 đến 26/9/2017), thời gian chấp hành hình phạt tù tính từ ngày bắt thi hành án;

Ngoài ra án sơ thẩm còn tuyên hình phạt đối với các bị cáo khác; tuyên xử lý vật chứng; án phí và giành quyền kháng cáo.

Ngày 02/1/2018, bị cáo Nguyễn Hữu Tr và bị cáo Nguyễn Huy Q kháng cáo với cùng nội dung: Xin hưởng án treo.

***Tại phiên tòa phúc thẩm,*** Bị cáo Nguyễn Hữu Tr vắng mặt; bị cáo Nguyễn Huy Q giữ nguyên kháng cáo.

Kiểm sát viên Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Thanh Hóa tham gia phiên tòa đề nghị Hội đồng xét xử phúc thẩm: Căn cứ điểm c khoản 1 Điều 351; điểm a, điểm b khoản 1 Điều 355; Điều 356; điểm e khoản 1 Điều 357 của Bộ luật tố tụng hình sự (BLHS), giữ nguyên hình phạt đối với bị cáo Nguyễn Hữu Tr; sửa biện pháp chấp hành hình phạt đối với Nguyễn Huy Q, cho bị cáo hưởng án treo và ấn định thời gian thử thách theo quy định của pháp luật.

### **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: Tại phiên tòa phúc thẩm bị cáo Nguyễn Hữu Tr vắng mặt (có lý do bị ốm), nhưng đã được triệu tập hợp lệ đến lần thứ hai. Việc bị cáo vắng mặt không làm ảnh hưởng đến việc xét vụ án, do đó Tòa án vẫn tiến hành xét xử và không ra bản án bất lợi đối với bị cáo (theo điểm c khoản 1 Điều 351 BLTTHS).

[2] Xem xét nội dung kháng cáo của các bị cáo thấy rằng: Khoảng 8h30p ngày 20/9/2017, tại quán nước trước cổng khách sạn 25A đường Quang Trung, thành phố Thanh Hóa, bị cáo Nguyễn Huy Q và Nguyễn Hữu Tr cùng 6 người khác đã có hành vi mượn điện thoại di động của chủ quán Lê Thị Trang, để chơi bài ăn tiền bằng hình thức đánh “xóc đĩa” trên điện thoại và bị Tổ công tác Công an thành phố Thanh Hóa bắt quả tang, tổng số tiền các đối tượng sử dụng vào đánh bạc bị thu giữ là 13.827.000đ, trong đó Tr sử dụng đánh bạc 830.000đ, Q sử dụng đánh bạc 50.000đ, khi bị Công an bắt Q còn 12.000đ.

Do có hành vi nêu trên, các bị cáo Nguyễn Hữu Tr, Nguyễn Huy Q cùng đồng bọn phải chịu trách nhiệm hình sự về tội “Đánh bạc” quy định tại khoản 1

Điều 248 Bộ luật hình sự (viết tắt là BLHS) năm 1999 như bản án sơ thẩm đã xử là có căn cứ, đúng người, đúng tội.

[3] Hành vi của các bị cáo góp phần làm gia tăng tệ nạn cờ bạc trong xã hội, xâm phạm trật tự công cộng và nếp sống văn minh; tệ nạn đánh bạc còn có thể là nguyên nhân dẫn đến các hành vi phạm tội khác nên cần phải xử lý nghiêm. Trong vụ án này, các bị cáo Q, Tr đều tham gia từ đầu; số tiền đánh bạc của Tr nhiều hơn Q; các bị cáo đều có chung tình tiết giảm nhẹ là phạm tội lần đầu và thành khẩn khai báo (điểm p, điểm h khoản 1 Điều 46 BLHS).

[4] Xét kháng cáo của bị cáo Nguyễn Hữu Tr xin hưởng án treo thấy rằng: Tại cấp phúc thẩm, bị cáo xuất trình giấy chứng nhận có bố đẻ là ông Nguyễn Hữu Liêm được nhà nước tặng thưởng Huân chương kháng chiến hạng ba. Đây là tình tiết mới được xem xét theo khoản 2 Điều 46 BLHS. Tuy nhiên mức án đã xử 04 tháng tù là đã có sự xem xét phù hợp với vai trò, các tình tiết giảm nhẹ của bị cáo. Về nhân thân, ngày 18/03/2015 bị cáo đã bị Công an phường Đông Vệ xử phạt hành chính về hành vi “đánh bạc” bằng hình thức phạt tiền, ngày 02/11/2015 bị cáo mới nộp tiền phạt. Tính từ ngày xóa tiền sự (02/11/2016) đến ngày phạm tội (20/9/2017) thời gian chưa đủ 12 tháng, do đó không đủ điều kiện cho hưởng án treo theo tiêu mục b2, Điều 2, Nghị quyết số 01/2013/NQ-HĐTP ngày 06/11/2013 hướng dẫn áp dụng Điều 60 của BLHS (viết tắt Nghị quyết 01/2013/NQ-HĐTP).

[5] Đối với bị cáo Nguyễn Huy Q, ngoài các tình tiết giảm nhẹ đã được xem xét tại cấp sơ thẩm còn có thêm các tình tiết mới theo khoản 2 Điều 46 BLHS như: Bị cáo có văn bản xác nhận của Công an phường Đông Vệ, thành phố Thanh Hóa, khoảng 15h ngày 31/1/2018 đã báo tin cho Công an phường bắt 01 đối tượng có hành vi sử dụng trái phép chất ma túy tại bờ hồ phố Kiều Đại II, phường Đông Vệ để xử lý theo quy định; bị cáo cũng được UBND phường Đông Vệ xác nhận đã hoàn thành nghĩa vụ quân sự từ năm 2001 đến năm 2003, từ khi xuất ngũ trở về, bị cáo luôn chấp hành tốt chủ trương, chính sách, không vi phạm các quy định của địa phương. Về nhân thân, ngày 17/10/2015 bị cáo bị cũng Công an phường Đông Vệ xử lý vi phạm hành chính về hành vi “đánh bạc” bằng hình thức phạt tiền, nhưng đã nộp phạt ngày 20/7/2015. Tính từ ngày xóa tiền sự (20/7/2016) đến ngày phạm tội (20/9/2017) đã quá 12 tháng, do đó bị cáo đủ điều kiện xem xét theo Nghị quyết số 01/2013/NQ-HĐTP. Xét bị cáo có nhiều tình tiết giảm nhẹ và có nơi cư trú ổn định rõ ràng, Tòa án cấp phúc thẩm có căn cứ chấp nhận kháng cáo của bị cáo và đề nghị Kiểm sát viên, giữ nguyên mức phạt tù cho hưởng án treo, đồng thời ấn định thời gian thử thách, như vậy cũng đủ điều kiện để bị cáo tự cải tạo trở thành người tốt.

[5] Án phí hình sự phúc thẩm: Bị cáo Nguyễn Hữu Tr không được sửa về hình phạt nên phải chịu án phí hình sự phúc thẩm; bị cáo Nguyễn Huy Q được sửa bản án sơ thẩm về biện pháp chấp hành hình phạt nên không phải nộp án phí hình sự phúc thẩm.

*Vì các lẽ trên,*

Căn cứ vào: điểm c khoản 1 Điều 351; điểm a, điểm b khoản 1 Điều 355; Điều 356; điểm e khoản 1 Điều 357 Bộ luật tố tụng hình sự.

## **QUYẾT ĐỊNH:**

Không chấp nhận kháng cáo của bị cáo Nguyễn Hữu Tr, chấp nhận kháng cáo của bị cáo Nguyễn Huy Q, giữ nguyên bản án sơ thẩm số 322/2017/HSST ngày 27/12/2017 của TAND thành phố Thanh Hóa về hình phạt đối với Nguyễn Hữu Tr, sửa bản án sơ thẩm về biện pháp chấp hành hình phạt đối với Nguyễn Huy Q.

Áp dụng: khoản 1 Điều 248; điểm h, p khoản 1 Điều 46; Điều 33; Điều 53 của Bộ luật hình sự 1999

Xử phạt: Nguyễn Hữu Tr 04 (bốn) tháng tù về tội “Đánh bạc”, được trừ 06 ngày tạm giữ (từ ngày 20/9/2017 đến ngày 26/9/2017). Thời hạn chấp hành hình phạt tù tính từ ngày bắt thi hành án.

Áp dụng: khoản 1 Điều 248; điểm h, điểm p khoản 1 và khoản 2 Điều 46; khoản 1, khoản 2 Điều 60 Bộ luật hình sự năm 1999.

Xử phạt: Nguyễn Huy Q 04 (bốn) tháng tù cho hưởng án treo về tội: “Đánh bạc”, thời gian thử thách 12 tháng kể từ ngày tuyên án phúc thẩm.

Giao bị cáo Nguyễn Huy Q cho UBND phường Đông Vệ, thành phố Thanh Hóa giám sát, giáo dục trong thời gian thử thách. Trường hợp thay đổi nơi cư trú thì thực hiện theo quy định tại khoản 1 Điều 69 Luật thi hành án hình sự.

Án phí HSPT: Bị cáo Nguyễn Hữu Tr phải nộp 200.000đ.

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:**

- TAND cấp cao tại Hà Nội;
- VKSND Thanh Hóa;
- TAND TP T.Hóa;
- VKSND TP.T.Hóa;
- Chi cục THADS TP.T.Hóa;
- Công an TP.T.Hóa;
- Bị cáo;
- Lưu hồ sơ, VP.

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

**Nguyễn Thị Chinh**