

Bản án số: **761/2021/HS-PT**

Ngày: 09/11/2021

**NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM**

TOÀ ÁN NHÂN DÂN THÀNH PHỐ HÀ NỘI

Thành phần Hội đồng xét xử phúc thẩm gồm có:

- *Thẩm phán – Chủ tọa phiên toà:* Ông **Đào Bá Sơn**
- *Các thẩm phán:* Ông **Nguyễn Thái Sơn**
Ông **Nguyễn Xuân Tuấn**
- *Thư ký phiên toà:* Ông **Lê Đức Lợi** – Thư ký toà án nhân dân thành phố Hà Nội.
- *Đại diện Viện kiểm sát nhân dân thành phố Hà Nội tham gia phiên toà:*
Bà **Nguyễn Thị Thuận** – Kiểm sát viên.

Ngày 09 tháng 11 năm 2021, tại trụ sở Tòa án nhân dân thành phố Hà Nội xét xử phúc thẩm vụ án hình sự thụ lý số 665/2021/TLPT-HS ngày 10 tháng 9 năm 2021 đối với bị cáo Nguyễn Văn T. Do có kháng cáo của bị cáo Nguyễn Văn T đối với Bản án hình sự sơ thẩm số 160/2021/HSST ngày 24/6/2021 của Tòa án nhân dân quận LB, thành phố Hà Nội.

- Bị cáo kháng cáo:

Họ và tên: **NGUYỄN VĂN T (tức C)**, sinh năm 1964. HKTT và chỗ ở: Số 24, Tổ 1, phường GB, quận LB, thành phố Hà Nội; nghề nghiệp: Lao động tự do; trình độ văn hóa: 7/10; dân tộc: Kinh; giới tính: Nam; tôn giáo: Không; quốc tịch: Việt Nam; con ông Nguyễn Văn Th (Chết) và bà Nguyễn Thị D (Chết); Vợ: Nguyễn Thị H; Có 02 con: lớn sinh năm 1989, nhỏ sinh năm 1990;

Tiền án, tiền sự: Không.

Nhân thân:

- Bản án số 168/HSST ngày 09/7/2003, TAND Huyện GL xử phạt 06 (sáu) tháng tù nhưng cho hưởng án treo về tội Đánh bạc. Đến nay, Nguyễn Văn T đã chấp hành xong hình phạt và nộp án phí đầy đủ. Bị cáo đã được xóa án tích.

- Bản án số 121/2010/HSST ngày 22, 26/11/2010, TAND Huyện GL xử phạt 08 (tám) tháng tù về tội Đánh bạc nhưng bị cáo T kháng cáo. Bản án số 474/2011/HSPT ngày 08/04/2011, TAND Thành phố Hà Nội quyết định đình chỉ xét xử phúc thẩm đối với bị cáo Nguyễn Văn T. Phần Quyết định của bản án sơ thẩm đối với bị cáo Nguyễn Văn T có hiệu lực thi hành.

- Bản án số 180/2011/HSST ngày 20/09/2011, TAND Huyện ĐA xử phạt 27 tháng tù về tội Đánh bạc, tổng hợp hình phạt 08 tháng tù (Theo bản án số

121/2010/HSST ngày 22, 26/11/2010 của TAND huyện GL) với tổng mức hình phạt là 35 (ba mươi năm) tháng tù. Nguyễn Văn T đã chấp hành xong án phạt tù ngày 26/04/2013 và nộp án phí đầy đủ. Bị cáo đã được xóa án tích.

Bị cáo bị tạm giữ từ ngày 25/01/2021 đến ngày 31/01/2021. Hiện đang bị áp dụng biện pháp ngăn chặn Cấm đi khỏi nơi cư trú.(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:

Khoảng 14 giờ ngày 25/1/2021, sau khi đi ăn trưa về, Nguyễn Văn T, Bùi Văn V, Cao Thị MA đã đến nhà Bùi Thị N tại địa chỉ P.1014 CT20D phường GB - LB - Hà Nội để ngồi uống nước. Một lúc sau, Trịnh Thị Hồng Q cũng đến nhà N để chơi. Tại đây, T, V, MA, Q đã rủ nhau tham gia đánh bạc bằng tiền dưới hình thức đánh “phỏm” với quy định, quy ước thống nhất đánh bạc với mức tiền là 50.000VNĐ, 100.000VNĐ, 150.000VNĐ. Nghĩa là các Bị cáo sử dụng bộ bài tú lơ khơ 52 quân chia làm 04 phần bài, mỗi phần bài gồm 9 quân, người nào đánh trước sẽ được thêm 01 quân còn số bài còn lại để làm nọc để bốc. Sau khi kết thúc ván đánh bạc người về nhất sẽ thắng số tiền 50.000VNĐ của người về thứ hai, số tiền 100.000VNĐ của người về thứ ba và số tiền 150.000VNĐ của người về thứ tư. Ngoài ra, người nào “móm” (không có phỏm nào thì sẽ thua số tiền 200.000VNĐ; người nào “ù” sẽ thắng của ba người còn lại mỗi người 300.000VNĐ. Khi đó, N đã đồng ý cho T, V, Q, MA sử dụng phòng khách của nhà N làm nơi để các con bạc đánh bạc. Đồng thời, N là người chuẩn bị sẵn 02 (hai) bộ bài để phòng khách để sử dụng đánh bạc. Đến 16 giờ 50 phút cùng ngày, khi T, V, MA, Q đang tham gia đánh bạc thì bị cơ quan công an phát hiện bắt quả tang các con bạc đang tham gia đánh bạc bằng tiền dưới hình thức đánh “phỏm”. Cơ quan công an đã lập biên bản và thu giữ số vật chứng gồm: 02 (hai) bộ bài tú lơ khơ, mỗi bộ 52 quân và số tiền 9.750.000VNĐ (chín triệu bảy trăm năm mươi nghìn đồng). Ngoài ra, cơ quan công an không thu giữ đồ vật, tài sản nào khác và đưa những người liên quan về trụ sở làm việc.

Quá trình điều tra xác định số tiền các Bị cáo tham gia đánh bạc và số tiền thắng thua khi đánh bạc như sau: Bùi Văn T sử dụng số tiền 2.000.000VNĐ (hai triệu đồng) để tham gia đánh bạc. Khi bị bắt quả tang, T đang thua số tiền 500.000VNĐ (năm trăm nghìn đồng). Bùi Văn V sử dụng số tiền 2.500.000VNĐ (hai triệu năm trăm nghìn đồng) để tham gia đánh bạc. Khi bị bắt quả tang, V đang thắng số tiền 1.000.000VNĐ (một triệu đồng). MA sử dụng số tiền khoảng 3.000.000VNĐ (ba triệu đồng). Khi bị bắt quả tang, MA không biết thắng thua như thế nào. Trịnh Thị Hồng Q sử dụng số tiền khoảng 2.000.000VNĐ (hai triệu đồng). Khi bị bắt quả tang, Q không nhớ thắng thua như thế nào chỉ biết còn lại số tiền 2.250.000VNĐ (hai triệu hai trăm năm mươi nghìn đồng), Q đã để lại trên chiếu bạc.

Quá trình điều tra xác định bị cáo Bùi Thị N đồng ý cho các bị cáo T, V, MA, Q sử dụng phòng khách của nhà mình (phòng 1014 chung cư CT20D phường GB - LB - Hà Nội) làm nơi đánh bạc. Đồng thời, Bị cáo N là người

chuẩn bị sẵn C cụ, phương tiện (02 bộ bài tú lơ khơ) để sử dụng đánh bạc. Việc làm này, Bị cáo N không được hưởng lợi gì.

Cáo trạng số 96/CT - VKS ngày 14/4/2021 của Viện kiểm sát nhân dân quận LB đã truy tố **Nguyễn Văn T, Bùi Văn V, Cao Thị MA, Trịnh Thị Hồng Q, Bùi Thị N** về tội **Đánh bạc** theo quy định tại khoản 1 Điều 321 BLHS .

Tại bản án hình sự sơ thẩm số 160/2021/HSST ngày 24/6/2021 của Tòa án nhân dân quận LB, thành phố Hà Nội quyết định:

- Áp dụng: khoản 1 Điều 321; điểm s khoản 1 Điều 51; Điều 17; Điều 38 Bộ luật hình sự.

Xử phạt: Bị cáo Nguyễn Văn T 06 (Sáu) tháng tù.

Ngoài ra bản án sơ thẩm còn quyết định hình phạt đối với các bị cáo khác, giải quyết về vật chứng, án phí, quyền kháng cáo theo quy định của pháp luật.

Ngày 05/07/2021 bị cáo Nguyễn Văn T kháng cáo xin hưởng án treo.

Tại phiên tòa phúc thẩm: Bị cáo khai nhận hành vi phạm tội và xin được hưởng án treo bởi khi tham gia đánh bạc bị cáo chỉ có 2.000.000 đồng, bị cáo chỉ nghĩ đó là hình thức vui chơi. Nay bị cáo đã nhận rõ được sai phạm của mình. Xin được Hội đồng xét xử xem xét.

Kiểm sát viên Viện kiểm sát nhân dân thành phố Hà Nội tham gia phiên tòa phát biểu, quan điểm của Viện kiểm sát đối với kháng cáo của bị cáo như sau: Bản án cấp sơ thẩm tuyên các bị cáo về tội “Đánh bạc” theo khoản 1 Điều 321 Bộ luật hình sự là phù hợp với các chứng cứ có trong hồ sơ vụ án. Tuy nhiên cần xác định: các bị cáo phạm tội thuộc trường hợp ít nghiêm trọng , số tiền tham gia đánh bạc không lớn. Tòa án cấp sơ thẩm căn cứ vào nhân thân “đã được” xoá án tích của bị cáo để quyết định hình phạt tù là có phần nghiêm khắc. Do vậy đề nghị Hội đồng xét xử chấp nhận kháng cáo của bị cáo Nguyễn Văn T, sửa 01 phần bản án hình sự sơ thẩm và xử phạt bị cáo Nguyễn Văn T: 06 tháng tù nhưng cho hưởng án treo, thời gian thử thách là 12 tháng.

Các quyết định khác của bản án không có kháng cáo kháng nghị có hiệu lực pháp luật kể từ thời điểm hết kháng cáo kháng nghị.

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:

[1]Về hình thức: Đơn kháng cáo của các bị cáo phù hợp với các Điều 331, 333 Bộ luật tố tụng hình sự nên Hội đồng xét xử cấp phúc thẩm xét kháng cáo của các bị cáo theo quy định của pháp luật.

[2]Về nội dung: Xét lời khai của Nguyễn Văn T tại phiên tòa, phù hợp với lời khai tại phiên tòa sơ thẩm và các tài liệu chứng cứ khác có trong hồ sơ, đủ cơ sở kết luận: Khoảng 14 giờ ngày 25/01/2021 Nguyễn Văn T cùng các bị cáo khác có hành vi đánh bạc bằng bài tú lơ khơ tại phòng P.1014 CT 20D phường GB, LB, Hà Nội, và bị lực lượng C an quận LB bắt quả tang, thu giữ

tổng số tiền trên chiếu là 9.750.000 đồng. Các bị cáo đã bị Toà án cấp sơ thẩm kết tội theo khoản 1 Điều 321 Bộ luật hình sự là đúng pháp luật.

*** Xét đơn kháng cáo xin hưởng án treo của bị cáo Nguyễn Văn T:**

Hội đồng xét xử phúc thẩm nhận thấy: Hành vi phạm tội của bị cáo thuộc trường hợp ít nghiêm trọng, bởi vì khi tham gia đánh bạc, bị cáo chỉ có 2.000.000 đồng và người nhiều nhất trong đám bạc có 3.000.000 đồng. Tổng số tiền thu được trên chiếu bạc là 9.750.000 đồng. Toà án cấp sơ thẩm áp dụng hình phạt chính là phạt tiền với 04 bị cáo khác trong vụ án là đánh giá đúng về tính chất mức độ của hành vi phạm tội. Riêng bị cáo Nguyễn Văn T, số tiền đánh bạc thấp nhất lại bị áp dụng hình phạt tù có thời hạn với lý do: nhân thân của Nguyễn Văn T có tiền án từ các năm 2010, 2011.

Tại khoản 1, khoản 4 Điều 69 Bộ luật hình sự quy định “*người được xoá án tích coi như chưa bị kết án và được xác nhận là không có án tích*”. Bản án sơ thẩm xác định bị cáo Nguyễn Văn T đã được xoá án tích nhưng vẫn lấy đó làm căn cứ quyết định hình phạt nặng hơn các bị cáo khác trong cùng vụ án là chưa áp dụng đầy đủ các quy định có lợi cho bị cáo theo khoản 3 Điều 7 Bộ luật hình sự.

Vì vậy Hội đồng xét xử phúc thẩm thấy, cần sửa bản án hình sự sơ thẩm của Toà án nhân dân quận LB về phần hình phạt đối với Nguyễn Văn T, cho bị cáo được cải tạo ngoài xã hội là tương xứng với mức độ hành vi, phù hợp với quan điểm của Hội đồng xét xử cũng như của Đại diện Viện kiểm sát nhân dân thành phố Hà Nội tại phiên toà.

[3] 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.

[4] Về án phí: Áp dụng Nghị quyết số 326/UBTVQH 14 ngày 30/12/2016 của Ủy ban thường vụ Quốc hội quy định về án phí và lệ phí Tòa án. Bị cáo không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

Vì các lẽ trên;

Căn cứ điểm b khoản 1 Điều 355; điểm e khoản 1 Điều 357 của Bộ luật tố tụng hình sự năm 2015.

QUYẾT ĐỊNH:

1. Chấp nhận kháng cáo của bị cáo Nguyễn Văn T, Sửa bản án hình sự số 160/2021/HSST ngày 24/6/2021 của Toà án nhân dân quận LB.

Tuyên bố bị cáo *Nguyễn Văn T* phạm tội “Đánh bạc”.

Áp dụng: khoản 1 Điều 321, điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51; Điều 65 bộ luật Hình sự năm 2015, sửa đổi bổ sung năm 2017.

Xử phạt: **Nguyễn Văn T 06 tháng tù nhưng cho hưởng án treo, thời gian thử thách 12 tháng** kể từ ngày tuyên án phúc thẩm.

Giao bị cáo Nguyễn Văn T cho Ủy ban nhân dân phường GB, quận LB, thành phố Hà Nội giám sát, giáo dục trong thời gian chấp hành bản án. Trường hợp bị cáo thay đổi nơi cư trú thì thực hiện theo quy định Luật thi hành án hình sự. Trong thời gian thử thách, nếu bị cáo cố ý vi phạm nghĩa vụ 02 lần trở lên thì

Toà án có thể quyết định buộc bị cáo phải chấp hành hình phạt tù của bản án đã cho hưởng án treo.

2. Về án phí: Áp dụng Nghị quyết số 326/UBTVQH 14 ngày 30/12/2016 của Ủy ban thường vụ Quốc hội quy định về án phí và lệ phí Tòa án, Bị cáo không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

3. Các quyết định khác của bản án sơ thẩm không có kháng cáo, kháng nghị đã có hiệu lực pháp luật, kể từ ngày hết kháng cáo kháng nghị.

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

Nơi nhận:

- TA; VKS, CA, Chi cục THA Q.LB;
- TATC; VKSHN; PC 10 CAHN;
- Bị cáo;
- Lưu trữ, Lưu HSVA

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

Đào Bá Sơn