

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

Bản án số: 74 /2020/HS-PT

Ngày: 04/11/2020

NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM

TÒA ÁN NHÂN DÂN TỈNH BN

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

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Ông Nguyễn Hữu Hòa.

Các Thẩm phán: 1. Ông Đinh Xuân Tuấn;

2. Bà Nghiêm Thị Lượng.

- Thư ký phiên tòa: Bà Trần Thanh Huyền - Thư ký Tòa án.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh BN tham gia phiên tòa: Ông Ngô Xuân Quý - Kiểm sát viên.

Hôm nay, ngày 04 tháng 11 năm 2020, tại trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh BN tiến hành xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự phúc thẩm thụ lý số 145/2020/TLPT-HS ngày 05 tháng 10 năm 2020 đối với các bị cáo Nguyễn Hữu H và đồng phạm do có kháng cáo của các bị cáo đối với Bản án hình sự sơ thẩm số 85/2020/HS-ST ngày 26 tháng 8 năm 2020 của Tòa án nhân dân huyện TD, tỉnh BN.

- Các bị cáo có kháng cáo:

1. **Nguyễn Hữu H, sinh năm 1987;** HKTT: Thôn Đông S, xã Việt Đ, huyện TD, tỉnh BN; nghề nghiệp: Công nhân; trình độ học vấn: 12/12; dân tộc: Kinh; giới tính: Nam; tôn giáo: Không; quốc tịch: Việt Nam; con ông Nguyễn Hữu M, sinh năm 1957 và bà Nguyễn Thị T, sinh năm 1959; có vợ Lê Thị A, sinh năm 1992 và có 02 con, con lớn sinh năm 2017, con nhỏ sinh năm 2019; tiền án, tiền sự: Không.

Nhân thân: Ngày 23/12/2013, bị Tòa án nhân dân huyện TD, tỉnh BN xử phạt 40 tháng tù về tội “Hiếp dâm” theo quyết định của Bản án số 25/2013/HS-ST ngày 23/12/2013. Bị cáo đã chấp hành xong toàn bộ bản án.

Bị cáo bị tạm giữ từ ngày 19/4/2020 đến ngày 25/4/2020 được thay đổi bằng biện pháp “Cấm đi khỏi nơi cư trú” đến nay; hiện đang tại ngoại; có mặt.

2. **Nguyễn Duy H (tên gọi khác: H1), sinh năm 1997;** HKTT: Thôn Nghĩa C, xã Minh Đ, huyện TD, tỉnh BN; nghề nghiệp: Công nhân; trình độ học vấn: 12/12; dân tộc: Kinh; giới tính: Nam; tôn giáo: Không; quốc tịch: Việt Nam; con

ông Nguyễn Duy T, sinh năm 1971 và bà Nguyễn Thị X, sinh năm 1971; vợ, con: Chưa có; tiền án, tiền sự: Không;

Nhân thân: Ngày 17/3/2017, bị Công an huyện TD xử phạt hành chính 2.500.000 đồng về hành vi “Xâm phạm sức khỏe người khác”.

Bị cáo bị tạm giữ từ ngày 19/4/2020 đến ngày 22/4/2020 được thay đổi bằng biện pháp “Cấm đi khỏi nơi cư trú” đến nay; hiện tại ngoại; có mặt

Ngoài ra, trong vụ án này còn có 07 bị cáo và người có quyền lợi nghĩa vụ liên quan khác nhưng không kháng cáo, không liên quan đến kháng cáo nên 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:

Nguyễn Hữu S, Nguyễn Hữu H, Nguyễn Duy H (tên gọi khác: H1), Nguyễn Văn L, Phùng Việt H, Phạm Văn H và Vương Văn M đều là công nhân làm việc tại Công ty Hayakawa thuộc khu công nghiệp Đại Đ, xã Hoàn S, huyện TD, tỉnh BN. Nguyễn Văn T là bạn của L đang làm công nhân tsij Công ty BOX - PAK Hà Nội thuộc khu công nghiệp Vsip - BN và Nguyễn Hữu M là bạn của H làm lao động tự do. Ngày 19/4/2020, Sơn, H, Hưng, L, Việt H, Văn H và Văn M được nghỉ làm nên hẹn nhau đến nhà Nguyễn Hữu S ở thôn Đại Thượng, xã Đại Đồng chơi và ăn liên hoan.

Khoảng 08h00 ngày 19/4/2020, L điều khiển xe mô tô Honda Wave BKS 37G1 - 628.10 chở Văn H đến nhà Sơn. Trên đường đi Văn H bảo L dừng xe ở một cửa hàng tạp hóa mua một bộ bài tú lơ khơ với mục đích vào nhà Sơn khi đợi chờ ăn uống sẽ bỏ ra chơi cho vui. Đến nơi, Văn H và L ngồi tại phòng khách tầng 1 nhà Sơn một lúc thì có Văn M điều khiển xe mô tô Yamaha Sirius BKS 97B1 - 451.47 đến nhà Sơn. Ngồi chơi tại phòng khách của nhà Sơn một lúc, cả nhóm rủ nhau chơi đánh bạc và được Sơn chỉ lên chơi tại phòng thứ hai tầng 4. Do Sơn không tham gia nên L, Văn H, Văn M chưa chơi và ngồi nói chuyện với nhau. Khoảng 30 phút sau thì Việt H điều khiển xe mô tô Yamaha Sirius BKS 29Y3 - 402.07 đến và được Sơn chỉ lên tầng thông báo là các bạn đang ngồi chơi đánh bạc trên đó. Khi thấy Việt H lên tất cả cùng rủ nhau đánh bạc bằng hình thức “ba cây” sát phạt bằng tiền ngân hàng nhà nước Việt Nam.

Khi L, Văn H, Văn M, Việt H chơi được khoảng 30 phút thì Hưng đến. Tiếp đó, H điều khiển xe mô tô Honda SH 150i BKS: 29D1 - 619.72 chở Hữu Minh đến và được Sơn đưa lên tầng 4 cùng tham gia đánh bạc. Khi ngồi xuống chơi H có nói với những người tham gia đánh bạc là “mỗi người bỏ ra 100.000

đồng để nhờ Sơn đi mua đồ và thuốc nước hộ”. Nghe H nói vậy tất cả đồng ý và tự nguyện đưa tiền cho H. Sau đó H đưa cho Sơn số tiền 700.000 đồng và nhờ Sơn đi mua đồ hộ. Sơn mua đồ hết 500.000 đồng và còn thừa 200.000 đồng Sơn giữ lại. Đến khoảng 10 giờ 10 phút cùng ngày thì Tam đến và cùng tham gia đánh bạc.

Khi tham gia đánh bạc Nguyễn Hữu M có 6.000.000 đồng; Phùng Việt H có 600.000 đồng; Nguyễn Văn L có 3.000.000 đồng; Nguyễn Văn T có 1.000.000 đồng; Vương Văn M có 1.100.000 đồng; Phạm Văn H có 1.400.000 đồng; Nguyễn Hữu H mang theo số tiền 40.000.000 đồng và bỏ ra 2.000.000 đồng để chơi; Nguyễn Duy H có 10.000.000 đồng. Các đối tượng đánh bạc đến khoảng 11 giờ 00 phút cùng ngày thì bị lực lượng Công an xã Đại Đồng kiểm tra, bắt quả tang thu giữ toàn bộ tang vật, gồm:

- Thu tại chiếu bạc số tiền 17.100.000 đồng;
- 01 chiếu nhựa màu xanh - trắng - vàng đã qua sử dụng, kích thước (1,59 x 1,97)m;
- 01 bộ tú lơ khơ 52 quân mặt sau có hình hoa quả màu đỏ;
- Thu của Nguyễn Duy H số tiền 7.500.000 đồng và 01 điện thoại Iphone X màu trắng có lắp sim Viettel;
- Thu của Nguyễn Hữu M số tiền 500.000 đồng và 01 điện thoại NOKIA 1280 màu đen có lắp sim Viettel;
- Thu của Nguyễn Văn L 01 điện thoại Iphone X màu trắng có lắp sim Viettel và 01 xe mô tô Wave BKS 37G1 - 628.10;
- Thu của Phạm Văn H 01 điện thoại Iphone 5 màu trắng có lắp sim Viettel;
- Thu của Vương Văn M 01 điện thoại Oppo 11 màu xanh - tím có lắp sim Vietmobile; 01 điện thoại Nokia 1280 màu đen có lắp sim Viettel và 01 xe mô tô Yamaha Sirius BKS 97B1 - 451.47;
- Thu của Nguyễn Văn T 01 điện thoại Oppo A7 màu đen có lắp sim Viettel;
- Thu của Phùng Việt H 01 điện thoại Samsung A50 màu đen có lắp sim Viettel và sim Vinaphone; 01 xe mô tô Yamaha Sirius BKS: 29Y3 - 402.07;
- Thu của Nguyễn Hữu H 01 điện thoại Iphone X màu trắng có lắp sim Vinaphone, 01 điện thoại Iphone 6S màu xám có lắp sim Viettel, 01 xe mô tô Honda SH 150i BKS 29D1 - 619.72 và số tiền 38.000.000 đồng.

Buổi chiều cùng ngày, Nguyễn Hữu S đã đến cơ quan Cảnh sát điều tra Công an huyện TD đầu thú và giao nộp số tiền 200.000 đồng. Như vậy tổng số

tiền các đối tượng sử dụng để tham gia đánh bạc là 25.100.000 đồng, trong đó thu tại chiếu bạc là 17.100.000 đồng, thu trên người các đối tượng là 8.000.000 đồng.

Với nội dung nêu trên, Bản án hình sự sơ thẩm số 85/2020/HS-ST ngày 26 tháng 8 năm 2020 của Tòa án nhân dân huyện TD, tỉnh BN đã xét xử và tuyên bố các bị cáo Nguyễn Hữu H, Nguyễn Duy H phạm tội “Đánh bạc”.

- Áp dụng khoản 1, 3 Điều 321; điểm s khoản 1 Điều 51; Điều 38 Bộ luật hình sự, xử phạt: Bị cáo Nguyễn Hữu H 09 (chín) tháng tù. Thời hạn tù tính từ ngày bắt thi hành án được trừ thời gian tạm giữ từ ngày 19/4/2020 đến ngày 25/4/2020. Phạt bổ sung bị cáo Nguyễn Hữu H số tiền 10 triệu đồng sung ngân sách Nhà nước.

- Áp dụng khoản 1, 3 Điều 321; điểm i, s khoản 1 Điều 51; Điều 38 Bộ luật hình sự, xử phạt: Bị cáo Nguyễn Duy H (tên gọi khác: H1) 09 (chín) tháng tù. Thời hạn tù tính từ ngày bắt thi hành án được trừ thời gian tạm giữ từ ngày 19/4/2020 đến ngày 22/4/2020. Phạt bổ sung bị cáo Nguyễn Duy H số tiền 10 triệu đồng sung ngân sách Nhà nước.

Ngoài ra, bản án sơ thẩm còn tuyên xử đối với các bị cáo khác, xử lý vật chứng, án phí và quyền kháng cáo theo quy định của pháp luật.

Cùng ngày 31/8/2020, các bị cáo Nguyễn Hữu H và Nguyễn Duy H đều kháng cáo xin được hưởng án treo.

Tại phiên tòa phúc thẩm, các bị cáo giữ nguyên yêu cầu kháng cáo và thừa nhận Bản án sơ thẩm xét xử các bị cáo là đúng người, đúng tội, không oan nhưng các bị cáo cho rằng mức hình phạt mà Tòa sơ thẩm đã tuyên là có phần nghiêm khắc. Các bị cáo đề nghị HĐXX xem xét cho các bị cáo được hưởng án treo với lý do trước khi xét xử phúc thẩm các bị cáo đều đã nộp thêm tiền phạt và án phí hình sự sơ thẩm mỗi bị cáo nộp là 10.200.000 đồng, bị cáo H trình bày có bố mẹ già, con nhỏ, gia đình có hoàn cảnh khó khăn nên đề nghị HĐXX xem xét chấp nhận kháng cáo của các bị cáo.

Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh BN thực hành quyền công tố tại phiên tòa, sau khi nhận xét vụ án và phân tích hành vi phạm tội, đánh giá nhân thân, các tình tiết tăng nặng, giảm nhẹ trách nhiệm hình sự của các bị cáo H và Hưng đã đề nghị Hội đồng xét xử chấp nhận kháng cáo của các bị cáo, giữ nguyên hình phạt nhưng cho các bị cáo được hưởng án treo, sửa bản án sơ thẩm.

Các bị cáo không tham gia tranh luận với đại diện Viện kiểm sát, chỉ đề nghị HĐXX xem xét chấp nhận kháng cáo của các bị cáo, cho các bị cáo được hưởng án treo.

NHẬN ĐỊNH CỦA HỘI ĐỒNG XÉT XỬ:

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]. Tại phiên tòa hôm nay, các bị cáo H và Hưng đều khai nhận toàn bộ hành vi phạm tội. Lời khai nhận tội của các bị cáo phù hợp với lời khai của các bị cáo khác, phù hợp vật chứng thu giữ được và các tài liệu chứng cứ khác có trong hồ sơ vụ án. Do vậy, có đủ cơ sở để kết luận: Khoảng 8 giờ 30 phút ngày 19/4/2020, Nguyễn Hữu S đồng ý cho các bị cáo Nguyễn Văn L, Phạm Văn H, Vương Văn M, Phùng Việt H, Nguyễn Duy H, Nguyễn Hữu H, Nguyễn Hữu M và Nguyễn Văn T thực hiện hành vi đánh bạc được thua bằng tiền dưới hình thức chơi ba cây tại tầng 4 nhà ở của mình. Tổng số tiền các bị cáo sử dụng để đánh bạc là 25.100.000 đồng. Do đó, Bản án sơ thẩm xét xử các bị cáo Nguyễn Hữu H và Nguyễn Duy H phạm tội “Đánh bạc” quy định tại khoản 1 Điều 321 Bộ luật hình sự là đúng người, đúng tội.

[2]. Hành vi của các bị cáo là nguy hiểm cho xã hội, xâm phạm đến trật tự công cộng, gây ảnh hưởng xấu đến tình hình trật tự trị an tại địa phương, là nguyên nhân của nhiều loại tội phạm khác nên cần xử lý nghiêm bằng pháp luật hình sự mới có tác dụng giáo dục riêng và phòng ngừa chung.

[3]. Xét kháng cáo của các bị cáo, HĐXX nhận thấy: Án sơ thẩm khi quyết định hình phạt đã xem xét, cân nhắc áp dụng đầy đủ cho các bị cáo được hưởng các tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự và xử phạt các bị cáo Nguyễn Hữu H, Nguyễn Duy H mỗi bị cáo 09 (chín) tháng tù về tội “Đánh bạc” là phù hợp. Tuy nhiên, tại phiên tòa phúc thẩm hôm nay, các bị cáo H, Hưng xuất trình thêm tình tiết mới là đã nộp tiền phạt và án phí hình sự sơ thẩm mỗi bị cáo là 10.200.000 đồng, do đó cần áp dụng thêm tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự quy định tại khoản 2 Điều 51 Bộ luật hình sự cho các bị cáo. HĐXX xét thấy, mặc dù các bị cáo có nhân thân xấu, bị cáo H đã bị xét xử năm 2013 nhưng tính đến ngày phạm tội lần này bị cáo đã được xóa án tích hơn 2 năm, bị cáo Hưng đã bị xử phạt hành chính năm 2017 nhưng đã được coi như chưa bị xử phạt vi phạm hành chính từ đầu năm 2019, trong vụ án này các bị cáo phạm tội thuộc trường hợp ít nghiêm trọng, đều là những người đến tham gia đánh bạc sau, không phải là người chủ mưu, cầm đầu, quá trình điều tra cũng như tại các phiên tòa đều thành khẩn khai báo, ăn năn hối cải và các bị cáo đều có nơi cư trú rõ ràng, xét thấy không cần cách ly các bị cáo khỏi đời sống xã hội cũng đủ giáo dục các bị cáo trở thành công dân tốt, do đó, cần chấp nhận kháng cáo của cả 2 bị cáo,

giữ nguyên hình phạt 9 tháng tù nhưng cho các bị cáo được hưởng án treo, sửa Bản án sơ thẩm như đề nghị của đại diện Viện kiểm sát là phù hợp.

[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.

[5]. Các bị cáo không pH chịu án phí hình sự phúc thẩm.

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH:

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

1. Chấp nhận kháng cáo của bị cáo Nguyễn Hữu H và bị cáo Nguyễn Duy H, sửa bản án sơ thẩm.

- Áp dụng khoản 1, 3 Điều 321; điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51; Điều 65 Bộ luật hình sự, xử phạt: Bị cáo Nguyễn Hữu H 09 (chín) tháng tù về tội “Đánh bạc”, nhưng cho hưởng án treo thời gian thử thách là 18 tháng tính từ ngày tuyên án phúc thẩm. Phạt bổ sung bị cáo H 10 triệu đồng sung ngân sách Nhà nước. Xác nhận bị cáo đã nộp tại Chi cục thi hành án dân sự huyện TD số tiền 10.200.000 đồng theo Biên lai thu tiền số 0009602 ngày 28/10/2020.

- Áp dụng khoản 1, 3 Điều 321; điểm i, s khoản 1, khoản 2 Điều 51; Điều 65 Bộ luật hình sự, xử phạt: Bị cáo Nguyễn Duy H (tên gọi khác: H1) 09 (chín) tháng tù về tội “Đánh bạc”, nhưng cho hưởng án treo thời gian thử thách là 18 tháng tính từ ngày tuyên án phúc thẩm. Phạt bổ sung bị cáo H 10 triệu đồng sung ngân sách Nhà nước. Xác nhận bị cáo đã nộp tại Chi cục thi hành án dân sự huyện TD số tiền 10.200.000 đồng theo Biên lai thu tiền số 0009600 ngày 27/10/2020.

Giao bị cáo Nguyễn Hữu H cho UBND xã Việt Đoàn, huyện TD, tỉnh BN giám sát giáo dục trong thời gian thử thách.

Giao bị cáo Nguyễn Duy H (tên gọi khác: H1) cho UBND xã Minh Đạo, huyện TD, tỉnh BN giám sát giáo dục trong thời gian thử thách.

Trong trường hợp bị cáo được hưởng án treo thay đổi nơi cư trú thì thực hiện theo quy định tại Điều 92 Luật thi hành án hình sự.

Trong thời gian thử thách, người được hưởng án treo cố ý vi phạm nghĩa vụ 02 lần trở lên thì Tòa án có thể quyết định buộc người được hưởng án treo pH chấp hành hình phạt tù của bản án đã cho hưởng án treo.

2. 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.

3. Các bị cáo Nguyễn Hữu H và Nguyễn Duy H không pH chịu án phí hình sự phúc thẩm.

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

Nơi nhận:

- VKSND tỉnh BN;
- Phòng PC 10 - Công an tỉnh BN;
- CQĐT; VKS; TAND; Chi cục THADS huyện TD;
- Các bị cáo;
- Lưu HS, VP.

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

Nguyễn Hữu Hoà