

**TOÀ ÁN NHÂN DÂN
TỈNH THANH HOÁ**

**CỘNG HOÀ XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM
Độc lập - Tự do - Hạnh phúc.**

Bản án số: 22/2022/HS-PT

Ngày: 25/01/2022.

**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 toà: Ông Lê Quốc Thành.

Các Thẩm phán: Bà Lê Thị Thủy.

Ông Hà Huy Hùng.

- Thư ký phiên toà: Bà Hoàng Thị Phi - Thư ký Tòa án nhân dân tỉnh Thanh Hoá.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Thanh Hoá tham gia phiên toà: Bà Cù Thị Ngọc - Kiểm sát viên.

Ngày 25 tháng 01 năm 2022 tại trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Thanh Hoá mở phiên tòa xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự thụ lý số 350/2021/TLPT-HS ngày 27 tháng 12 năm 2021. Do có kháng cáo của bị cáo Nguyễn Sỹ N đối với bản án hình sự sơ thẩm số 64/2021/HS-ST ngày 25/11/2021 của Tòa án nhân dân thành phố Sầm Sơn, tỉnh Thanh Hóa.

** Bị cáo kháng cáo:*

Nguyễn Sỹ N, tên gọi khác: Không - Sinh năm: 1963.

NĐKHKT và chỗ ở hiện nay: Khu phố B, phường B, thành phố Sầm Sơn, tỉnh Thanh Hóa; Giới tính: Nam; Dân tộc: Kinh; Quốc tịch: Việt Nam; Tôn giáo: Không; Nghề nghiệp: Lao động tự do; Trình độ học vấn: 7/10; Con ông Nguyễn Sỹ R (đã chết) và bà Vũ Thị H (đã chết); Gia đình có 7 anh em, bị cáo là con thứ 5. Vợ là Hà Thị T, có 4 con, con lớn nhất sinh năm 1987, con nhỏ sinh năm 2000.

Tiền án, tiền sự: Không.

Nhân thân: Ngày 03/9/2019, bị Công an thành phố Sầm Sơn xử phạt vi phạm hành chính về hành vi đánh bạc, chấp hành xong ngày 02/10/2019. Bị cáo 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: Hồi 11h55' ngày 11/9/2021, Tổ Công tác Công an phường Quảng Tiến, thành phố Sầm Sơn phát hiện tại phòng ngủ trên tầng 2 nhà

ông Nguyễn Sỹ V ở khu phố P, phường Q, thành phố Sầm Sơn có 04 đối tượng đang đánh bạc dưới hình thức đánh bài phỏm được thua bằng tiền, gồm: Nguyễn Hữu N1, Đinh Hữu V, Nguyễn Sỹ N, Nguyễn Văn T và 02 người đang ngồi bên chiếu bạc gồm: Nguyễn Sỹ H và Trần Ngọc Đ. Thu giữ dưới chiếu 9.250.000đ; thu ở góc chiếu 400.000đ; 01 chiếu cối; 01 bộ bài tú lơ khơ 52 cây; 01 đĩa sứ. Ngoài ra còn tạm giữ: 01 điện thoại Oppo A9 đã qua sử dụng của Đinh Hữu V; 01 điện thoại Iphone 12 Promax đã qua sử dụng của Nguyễn Văn T bên trong có sim số 0967.863.000; 01 điện thoại Iphone 6 Plus đã qua sử dụng của Nguyễn Sỹ H bên trong có sim số 0396.299.194; 01 ấm trà và 05 cốc trà bằng sứ; 01 khay đựng cốc chén; 01 gạt tàn thuốc lá. Tổ công tác tiến hành lập biên bản đưa các đối tượng cùng tang vật về trụ sở để điều tra, làm rõ theo quy định của pháp luật.

Tại Cơ quan Điều tra, các đối tượng khai nhận: Sáng ngày 11/9/2021, Nguyễn Sỹ N rủ Nguyễn Hữu N1 ra nhà cháu Tuấn (con anh trai cả) tại khu phố Phúc Đức, phường Quảng Tiến, thành phố Sầm Sơn để hỏi việc gia đình, nhưng anh Tuấn không có nhà. N sang nhà anh trai là Nguyễn Sỹ Quang chơi và uống nước, tại đây N gặp Nguyễn Sỹ H (cháu ruột N) và hỏi H “ở đây có ai đánh bài không? Gọi người cho chú làm mấy ván cho đỡ buồn”. H đáp “Để cháu gọi người cho”. H sử dụng điện thoại Iphone 6 Plus có sim số 0396.299.194 gọi đến số 0967.863.000 của Nguyễn Văn T rủ đến nhà đánh bạc, T đồng ý. H tiếp tục gọi điện qua ứng dụng mạng xã hội Zalo tên “Sỹ H” đến tài khoản zalo tên “Giòng Đồi” của Đinh Hữu V rủ đến nhà đánh bạc, V đồng ý. Đến khoảng 09 giờ cùng ngày, T và V đến ngồi ở phòng khách nhà ông Nguyễn Sỹ V (bố đẻ H), lúc này ông V không có mặt ở nhà. Nguyễn Sỹ H thấy Nguyễn Văn T và Đinh Hữu V đến nên đã sang gọi Nguyễn Sỹ N và Nguyễn Hữu N1 sang nhà bố mình để đánh bạc. Cả 4 người cùng lên phòng ngủ tầng 2 nhà ông V để đánh bạc dưới hình thức bài phỏm được thua bằng tiền thì thấy đã trải sẵn chiếu, bộ bài tú lơ khơ, đĩa sứ. Đinh Hữu V trộn bài và chia ván đầu tiên. Ngồi đối diện với V là T, N1 và N ngồi đối diện với nhau. Các đối tượng thống nhất mức tiền đánh từ 50.000đ đến 200.000đ và mỗi ván ù sẽ cắt ra 50.000đ đưa cho H để dọn dẹp và chè nước. Được khoảng 15 phút, Nguyễn Sỹ H pha nước chè và mang ấm chén vào cho các con bạc sử dụng. Nguyễn Sỹ N do không uống được nước chè nên đã đưa cho H 60.000đ đi mua dây bò húc, số tiền này N sẽ lấy lại từ số tiền “hò” (thỏ). Đến khoảng 11 giờ thì có anh Trần Ngọc Đ qua nhờ H đi giải quyết công việc thì thấy có 04 người đang đánh bạc thì ngồi lại xem. Các đối tượng đang đánh bạc thì bị lực lượng Công an phát hiện bắt quả tang người cùng tang vật.

Về số tiền tham gia đánh bạc, các đối tượng khai nhận như sau: Đinh Hữu V khai mang theo số tiền 2.800.000đ, sử dụng toàn bộ để tham gia đánh bạc, Nguyễn Văn T khai mang theo số tiền 2.450.000đ sử dụng toàn bộ để tham gia đánh bạc, Nguyễn Sỹ N khai mang theo số tiền 2.300.000đ, sử dụng toàn bộ để tham gia đánh bạc và Nguyễn Hữu N1 khai mang theo số tiền 2.100.000đ sử dụng toàn bộ để tham gia đánh bạc.

Đối với Nguyễn Sỹ H là con trai chủ nhà: H gọi điện cho T và V đến tham gia đánh bạc, trái chiếu, chuẩn bị bài, đĩa, đi mua nước ngọt, pha chè mang lên phòng, phục vụ cho các đối tượng đánh bạc, hưởng tiền hồ của các con bạc. Hành vi của H là đồng phạm về tội đánh bạc.

Như vậy, tổng số tiền các đối tượng khai nhận mang theo dùng vào mục đích đánh bạc là 9.650.000đ (Chín triệu sáu trăm năm mươi nghìn đồng) là phù hợp với số tiền Cơ quan Công an đã thu giữ khi bắt quả tang của các đối tượng.

Về vật chứng của vụ án: Số tiền 9.650.000đ (Chín triệu sáu trăm năm mươi nghìn đồng) là tiền các bị cáo dùng để đánh bạc; 01 bộ bài bài tú lơ khơ 52 lá; 01 chiếu cói, 01 đĩa sứ; 01 ấm trà; 05 cốc trà bằng sứ; 01 gạt tàn thuốc lá; 01 điện thoại Iphone 12 Pro Max, số Imei 356820553888844, gắn kèm sim số 0967.863.000; 01 điện thoại di động iphone 6 plus, imei 354383060753144, gắn kèm sim điện thoại số 0396.299.194; 01 điện thoại OPPO A9 2020, số Imei1: 866967042575038, imei2: 866967042575020 hiện đang quản lý theo hồ sơ vụ án.

Bản án Hình sự sơ thẩm số 64/2021/HS-ST ngày 25/11/2021 của Tòa án nhân dân thành phố Sầm Sơn, tỉnh Thanh Hóa đã căn cứ: Khoản 1 Điều 321; Điều 17; Điều 38; Điều 58; Điểm a, b khoản 1 Điều 47; Điểm i, s khoản 1 Điều 51 Bộ luật Hình sự (BLHS); Khoản 2 Điều 106; Khoản 2 Điều 136; Điều 331, 333 Bộ luật Tố tụng Hình sự (BLTTHS). Tuyên bố bị cáo Nguyễn Sỹ N phạm tội “Đánh bạc”. Xử phạt Nguyễn Sỹ N 06 (Sáu) tháng tù, thời gian chấp hành hình phạt tù tính từ ngày bắt thi hành án. Ngoài ra bản án sơ thẩm còn quyết định về tội danh, hình phạt đối với các bị cáo khác không kháng cáo; xử lý vật chứng, nghĩa vụ thi hành án, án phí và quyền kháng cáo theo quy định của pháp luật.

Trong hạn luật định, ngày 29 tháng 11 năm 2021, bị cáo Nguyễn Sỹ N kháng cáo xin được hưởng án treo và cải tạo tại địa phương. Tại phiên tòa phúc thẩm bị cáo vẫn giữ nguyên nội dung kháng cáo và thừa nhận hành vi phạm tội của mình đúng như nội dung của bản án sơ thẩm đã tuyên.

Cũng tại phiên tòa phúc thẩm, đại diện Viện kiểm sát nhân dân (VKSND) tỉnh Thanh Hóa sau khi phân tích tính chất vụ án, nhân thân, hành vi phạm tội của bị cáo cũng như tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự mới được bổ sung tại phiên tòa đã đề nghị Hội đồng xét xử (HĐXX) áp dụng điểm b khoản 1 Điều 355; điểm e khoản 1 Điều 357 Bộ luật Tố tụng hình sự (BLTTHS) chấp nhận kháng cáo của bị cáo N và đề nghị HĐXX chuyển hình phạt án treo cho bị cáo.

Căn cứ vào các chứng cứ và tài liệu đã được thẩm tra tại phiên tòa phúc thẩm, căn cứ vào kết quả tranh luận tại phiên tòa, trên cơ sở xem xét đầy đủ khách quan toàn diện các tài liệu, chứng cứ, lời trình bày của bị cáo, ý kiến của Kiểm sát viên và những người tham gia tố tụng khác.

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, HĐXX nhận định như sau:

[1] *Xét về tính hợp pháp của đơn kháng cáo*: Đơn kháng cáo của bị cáo trong thời hạn kháng cáo theo quy định tại Điều 333 BLTTHS, nên đơn kháng cáo được coi là hợp pháp. Do vậy, HĐXX cấp phúc thẩm chấp nhận đơn của bị cáo để xem xét nội dung kháng cáo theo trình tự phúc thẩm.

[2] *Về hành vi phạm tội*: Tại phiên tòa phúc thẩm bị cáo thành khẩn khai báo và thừa nhận hành vi phạm tội như sau:

Hồi 11 giờ 55 phút ngày 11/9/2021, tại phòng ngủ trên tầng 2 nhà ông Nguyễn Sỹ V ở khu phố Phúc Đức, phường Quảng Tiến, thành phố Sầm Sơn các đối tượng gồm: Nguyễn Sỹ N, Nguyễn Hữu N1, Nguyễn Văn T, Đinh Hữu V đã đánh bạc bằng hình thức bài “phỏm” được thua bằng tiền; Nguyễn Sỹ H dùng nhà ở của bố để, cung cấp dụng cụ cho 04 đối tượng nêu trên đánh bạc cùng một lúc với số tiền dùng đánh bạc là 9.650.000đ (Chín triệu sáu trăm năm mươi nghìn đồng) và hưởng tiền “hò”. Lời thừa nhận về hành vi phạm tội của bị cáo phù hợp với lời khai của các bị cáo khác, người làm chứng và phù hợp với các chứng cứ có trong hồ sơ vụ án được kiểm tra tại phiên tòa nên hành vi phạm tội của bị cáo Nguyễn Sỹ N đã cấu thành tội “Đánh bạc” theo quy định tại khoản 1 Điều 321 Bộ luật Hình sự.

[3]. *Xét tính chất vụ án*: Đây là vụ án đồng phạm về tội đánh bạc, các bị cáo cùng nhau thực hiện hành vi phạm tội là bột phát, không có sự phân công vai trò, không có sự bàn bạc, cấu kết chặt chẽ nên chỉ ở dạng đồng phạm giản đơn; trong lúc đến nhà nhau để chơi, các bị cáo đã tụ tập rủ nhau chơi bài dưới hình thức đánh phỏm, nhằm mục đích thu lợi bất chính, các bị cáo đều nhận thức được rằng đánh bạc là hành vi vi phạm pháp luật, đây là một tệ nạn xã hội, làm ảnh hưởng đến kinh tế gia đình, ảnh hưởng đến trị an khu phố, khi thực hiện hành vi phạm tội, các bị cáo đủ năng lực chịu trách nhiệm hình sự. Hành vi của các bị cáo đã trực tiếp xâm phạm đến trật tự công cộng, nếp sống văn minh nên cần phải được xử lý bằng pháp luật hình sự. Cấp sơ thẩm xác định tội danh và khung hình phạt cho các bị cáo như trên là có căn cứ pháp luật.

[4] *Xét kháng cáo xin được hưởng án treo của bị cáo Nguyễn Sỹ N*:

Nhận thấy, khi lượng hình cấp sơ thẩm có xem xét, đánh giá tính chất mức độ hành vi phạm tội của bị cáo, đã áp dụng các tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự như: Bị cáo phạm tội lần đầu thuộc trường hợp ít nghiêm trọng, quá trình điều tra và tại phiên tòa sơ thẩm đều thành khẩn khai báo hơn nữa bản thân đã tích cực tham gia ủng hộ quỹ phòng chống Covid-19 nên được hưởng các tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự quy định tại điểm i; s khoản 1; khoản 2 Điều 51 BLHS. Các tình tiết giảm nhẹ nói trên cấp sơ thẩm áp dụng là phù hợp với quy định của pháp luật. Bị cáo không có tình tiết tăng nặng trách nhiệm hình sự.

Sau khi xét xử sơ thẩm, bị cáo Nguyễn Sỹ N đã tích cực tham gia giúp đỡ Công an xã Minh Tiến, huyện Ngọc Lặc cũng như Cơ quan điều tra Công an huyện Ngọc Lặc, tỉnh Thanh Hóa bắt giữ đối tượng Phạm Văn Bắc trú tại thôn Minh Cơ, xã Minh Tiến, huyện Ngọc Lặc về hành vi trộm cắp tài sản. Vụ án đã được Cơ quan Cảnh sát Điều tra Công an huyện Ngọc Lặc khởi tố vụ án, khởi tố bị can. Ngày 29/12/2021 Công an xã Minh Tiến, huyện Ngọc Lặc, tỉnh Thanh Hóa có văn bản xác nhận thành tích nói trên của Nguyễn Sỹ N.

Mặc dù bị cáo có nhân thân xấu (bị xử phạt hành chính tháng 9 năm 2019) nhưng tính đến thời điểm phạm tội đã qua 18 tháng. Theo quy định tại Điều 2 Nghị quyết số 02/2028/NQ-HĐTP ngày 15/5/2018 của Hội đồng Thẩm phán Tòa án nhân dân Tối cao hướng dẫn áp dụng Điều 65 của BLHS về án treo thì bị cáo được coi là ...“chưa bị xử phạt vi phạm hành chính, chưa bị xử lý kỷ luật có thể xem xét được cho hưởng án treo nếu tính từ khi họ được coi là không có án tích, đã xóa án tích, chưa bị xử lý vi phạm hành chính, chưa bị xử lý kỷ luật đến khi phạm tội mới là hơn 12 tháng”; Hơn nữa bị cáo sinh năm 1963 cũng đã nhiều tuổi, có hoàn cảnh gia đình khó khăn, là lao động chính trong gia đình. Bị cáo có nơi cư trú rõ ràng, trong thời gian tại ngoại tại địa phương Nguyễn Sỹ N luôn chấp hành đúng chính sách pháp luật của Nhà nước, thực hiện đầy đủ các nghĩa vụ của công dân.

HĐXX xét thấy tại cấp phúc thẩm có tình tiết mới, bị cáo có khả năng tự cải tạo tại địa phương, việc cho bị cáo hưởng án treo không gây ra nguy hiểm cho xã hội, không gây ảnh hưởng xấu đến an ninh trật tự, an toàn xã hội nên cần căn cứ Điều 65 của Bộ luật Hình sự, để xem xét chuyển hình phạt cho bị cáo được hưởng án treo để bị cáo thấy được sự khoan hồng của Nhà nước mà phấn đấu thành người công dân có ích cho xã hội.

Do vậy, kháng cáo của bị cáo Nguyễn Sỹ N là có căn cứ chấp nhận. Đề nghị của Kiểm sát viên tại phiên tòa là áp dụng Điều 357 của BLTTHS, chấp nhận đơn kháng cáo của bị cáo, sửa bản án sơ thẩm là có căn cứ pháp luật.

[4] *Án phí hình sự phúc thẩm*: Do kháng cáo được chấp nhận nên bị cáo không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

[5] Các quyết định khác của bản án sơ thẩm không kháng cáo, không bị kháng nghị Hội đồng xét xử không xem xét.

Vì các lẽ trên;

QUYẾT ĐỊNH

Căn cứ: Điểm b khoản 1, khoản 2 Điều 355, điểm e khoản 1 Điều 357 của Bộ luật Tố tụng Hình sự. Chấp nhận kháng cáo xin được hưởng án treo của bị cáo Nguyễn Sỹ N. Sửa Bản án hình sự sơ thẩm số 64/2021/HS-ST ngày 25/11/2021 của Tòa án nhân dân thành phố Sầm Sơn, tỉnh Thanh Hóa.

Tuyên bố: Bị cáo Nguyễn Sỹ N phạm tội “Đánh bạc”;

Áp dụng: Khoản 1 Điều 321; các điểm i, s, t khoản 1, khoản 2 Điều 51;

Điều 17; Điều 50; Điều 58 và Điều 65 của Bộ luật Hình sự.

Xử phạt: Nguyễn Sỹ N 06 (Sáu) tháng tù nhưng cho hưởng án treo, thời gian thử thách là 12 (Mười hai) tháng. Thời gian thử thách tính từ ngày tuyên án phúc thẩm (25/01/2022).

Giao bị cáo Nguyễn Sỹ N cho Ủy ban nhân dân phường Bắc Sơn, thành phố Sầm Sơn, tỉnh Thanh Hóa giám sát giáo dục trong thời gian thử thách. Trong trường hợp người được hưởng án treo thay đổi nơi cư trú thì thực hiện theo quy định tại Điều 92 của Luật Thi hành án Hình sự.

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 thực hiện hành vi phạm tội mới thì Tòa án buộc người đó phải chấp hành hình phạt của bản án trước đó và tổng hợp với hình phạt của bản án mới theo quy định tại Điều 56 của Bộ luật Hình sự.

Về án phí hình sự phúc thẩm: Bị cáo Nguyễn Sỹ N không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

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 thời hạn kháng cáo, kháng nghị.

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

Nơi nhận:

- Bị cáo;
- Sở tư pháp tỉnh Thanh Hóa;
- VKSND tỉnh Thanh Hóa;
- Công an TP Sầm Sơn;
- TAND, VKSND TP Sầm Sơn;
- Chi cục THADS TP Sầm Sơn;
- TAND, VKSND cấp cao HN
- Lưu hồ sơ vụ án.

T/M HỘI ĐỒNG XÉT XỬ PHÚC THẨM
Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa.

Lê Quốc Thành