

Bản án số: 135/2022/HS-PT

Ngày: 25-8-2022

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

TOÀ ÁN NHÂN DÂN TỈNH BẮC GIANG

Thành phần Hội đồng xét xử phúc thẩm gồm có:

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Bà Hoàng Thị Thu Hiền

Các Thẩm phán: Bà Hoàng Thị Hải Hương

Bà Trần Thị Hà

- Thư ký phiên tòa: Bà Lê Thị Tố Hoa - Thư ký Tòa án nhân dân tỉnh Bắc Giang.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Bắc Giang tham gia phiên tòa:
Ông Hoàng Tùng - Kiểm sát viên.

Trong ngày 25 tháng 8 năm 2022, tại trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Bắc Giang xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự thụ lý số: 186/TLPT-HS ngày 04 tháng 7 năm 2022 đối với bị cáo Phạm Đại H, do có kháng cáo của bị cáo Phạm Đại H đối với Bản án hình sự sơ thẩm số: 40/2022/HSST ngày 23/5/2022 của Tòa án nhân dân huyện T, tỉnh Bắc Giang.

- Bị cáo có kháng cáo: Phạm Đại H, sinh năm 1977; tại huyện T, tỉnh Bắc Giang; nơi cư trú: Thôn T, xã S, huyện T, tỉnh Bắc Giang; nghề nghiệp: Làm ruộng; trình độ văn hóa: Lớp 12/12; dân tộc: Kinh; giới tính: Nam; tôn giáo: Không; Quốc tịch: Việt Nam; con ông Phạm Thế T (sinh năm 1954) và bà Hoắc Thị K (sinh năm 1957); có vợ là Ngô Thị H và có 03 con; tiền án, tiền sự: Không có; bị tạm giữ từ ngày 07/02/2022 đến ngày 09/02/2022 được thay thế bằng biện pháp ngăn chặn “Cấm đi khỏi nơi cư trú”; bị cáo tại ngoại, có mặt.

Ngoài ra trong vụ án còn có một số bị cáo không kháng cáo và người có quyền lợi nghĩa vụ liên quan, 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:

Khoảng 13 giờ 00 phút ngày 07/02/2022, sau khi tổ chức ăn hội phượng tại gia đình xong, Phạm Đại H lấy 02 bộ bài tú lơ khơ 52 quân ra và rủ mọi người đánh bạc ăn tiền được mọi người đồng ý. Hạnh nói “ai chơi Sâm thì ngồi

chiếu này” rồi chỉ tay về chiếu chính diện cửa ra vào và nói tiếp “ai chơi Ba cây thì sang đây” tức là chiếu nằm ở bên phải cửa ra vào. Lúc này Hoàng Văn S, Hoàng Văn H, Phạm Đại M, Hoàng Văn Lợi và Trần Đình M thích đánh Sâm nên cùng nhau ngồi xuống thăm nỉ màu đỏ (chiếu bạc thứ nhất) để đánh bạc. Còn Phạm Đại H cùng với Nguyễn Ngọc T, Hoắc Công Đ, Hoàng Văn T, Hoàng Đức V và Nguyễn Đức H ngồi xuống thăm nỉ màu xanh đánh bạc bằng hình thức chơi ba cây với mức đặt cửa là 20.000 đồng, tối đa không quá 50.000 đồng.

Hình thức chơi Ba cây như sau: Người chơi sử dụng bộ bài tú lơ khơ 36 quân từ A đến 9. Người cầm chương trộn đều các quân bài rồi chia cho mỗi người chơi 03 quân bài, người tham gia chơi đặt tiền cửa của mình (mức đặt quy định thấp nhất 20.000 đồng/1 ván; cao nhất là 50.000 đồng/1 ván). Khi người chơi lên bài sẽ tính điểm, nếu ai có điểm 10 là cao nhất được ăn tiền và sẽ đổi cầm chương, nếu bài của người chơi bằng điểm nhau thì xét theo chất bài, (cao nhất là chất Rô, thứ hai là chất Cơ; thứ ba là chất Tép và cuối cùng là chất Bích). Người cầm chương sẽ so sánh điểm bài của người đặt cửa với bài của mình, nếu người chơi có điểm lớn hơn thì người cầm chương sẽ trả số tiền tương đương với người chơi đặt tiền và ngược lại nếu điểm của người cầm chương cao hơn điểm bài của người chơi thì sẽ thắng và được số tiền người chơi đã đặt cửa (tỷ lệ là 1/1).

Các đối tượng đánh bạc trên 2 chiếu bạc tại nhà Phạm Đại H đến 13 giờ 50 phút cùng ngày thì bị Cơ quan cảnh sát điều tra Công an huyện T phát hiện bắt quả tang đối với 11 đối tượng.

+ Vật chứng thu giữ tại chỗ gồm:

- Thu trên chiếu bạc thứ nhất: Số tiền 1.880.000 đồng; 01 bộ bài tú lơ khơ 52 quân; 01 thăm nỉ màu đỏ, có kích thước (2 x 3) m. Ngoài ra còn thu giữ của Hoàng Văn S, Hoàng Văn H, Phạm Đại M, Trần Đình M, Hoàng Văn L tổng số 05 chiếc điện thoại di động, 01 chiếc ví và tổng số tiền 16.910.000 đồng.

- Thu trên chiếu bạc thứ hai: Thu trên chiếu bạc số tiền 8.710.000 đồng; 01 bộ bài tú lơ khơ 36 quân; 01 thăm nỉ màu xanh, có hoa văn màu trắng, vàng, kích thước (2 x 3)m.

- Thu giữ của Hoàng Đức V số tiền 500.000 đồng.

- Thu giữ của Phạm Đại H: 01 chiếc điện thoại di động nhãn hiệu Readmi màu đen, có số imei 1: 866387059065569/01, imei 2: 866387059065577/01; số tiền 3.500.000 đồng; 01 ví màu đen bên trong có 410.000 đồng; tại gấu quần phía trước bên phải số tiền 700.000 đồng.

- Thu giữ của Hoàng Văn T: 01 điện thoại di động nhãn hiệu OPPO, có số imei 1: 860466052193630, imei 2: 860466052193622; 01 ví màu đen, bên trong có 2.650.000 đồng.

- Thu giữ của Nguyễn Ngọc T: 01 điện thoại di động Iphone, có số imei 355838081564654; 01 điện thoại Samsung màu xanh, có số imei 1:

352049112587283/01, imei 2: 3520530112587281/01; 01 ví màu đen bên trong có 6.690.000 đồng.

- Thu giữ của Hoắc Công Đ: 01 điện thoại Readmi màu xanh, có số imei 1: 865194047194605/01, imei 2: 865194047194613/01; 01 chiếc ví bên trong có 1.040.000 đồng.

- Thu giữ của Nguyễn Đức H: 01 điện thoại Samsung màu xanh, có số imei 1: 353465103438428/01, số imei 2: 353466103438426/01.

Quá trình điều tra xác định được:

+ Đối với hành vi đánh bạc bằng hình thức chơi Ba cây: Các bị cáo Phạm Đại H, Nguyễn Đức H, Hoàng Đức V, Nguyễn Ngọc T, Hoắc Công Đ, Hoàng Văn T đánh bạc với số tiền 9.410.000 đồng, bao gồm: số tiền 8.710.000 đồng thu trên chiếu bạc và số tiền 700.000 đồng thu tại gầu quần của Phạm Đại H. Số tiền các bị cáo sử dụng đánh bạc cụ thể như sau: Phạm Đại H sử dụng 2.700.000 đồng để đánh bạc, Hoắc Công Đ sử dụng 560.000 đồng để đánh bạc, Nguyễn Ngọc T sử dụng 1.610.000 đồng để đánh bạc, Hoàng Văn T sử dụng 550.000 đồng để đánh bạc, Hoàng Đức V sử dụng 1.800.000 đồng để đánh bạc, Nguyễn Đức H sử dụng đánh bạc 2.190.000 đồng để đánh bạc.

+ Đối với hành vi đánh bạc bằng hình thức chơi Sâm: Các đối tượng Hoàng Văn S, Hoàng Văn H, Phạm Đại M, Trần Đình M, Hoàng Văn Lợi đánh bạc với số tiền 1.880.000 đồng. Do số tiền đánh bạc dưới 5.000.000 đồng và các đối tượng đều chưa bị xử lý hành chính hoặc kết án về tội :Đánh bạc” nên ngày 12/4/2022 Trưởng công an huyện T đã ra quyết định xử phạt hành chính các đối tượng trên bằng hình thức phạt tiền.

Bản án hình sự sơ thẩm số 40/2022/HSST ngày 23/5/2022 của Tòa án nhân dân huyện T, tỉnh Bắc Giang đã quyết định:

Căn cứ khoản 1, khoản 3 Điều 321, điểm i, s khoản 1 và khoản 2 Điều 51, Điều 17, Điều 58, Điều 38 của Bộ luật Hình sự: Xử phạt bị cáo Phạm Đại H 08 (tám) tháng tù về tội “Đánh bạc”. Phạt tiền bị cáo Hạnh 10.000.000 đồng.

Ngoài ra, bản án còn quyết định hình phạt đối với các bị cáo Nguyễn Đức H, Hoàng Đức V, Nguyễn Ngọc T, Hoắc Công Đ, Hoàng Văn T, xử lý vật chứng, án phí và quyền kháng cáo theo quy định.

Ngày 02/6/2022 bị cáo Phạm Đại H kháng cáo bản án sơ thẩm với nội dung xin giảm nhẹ hình phạt và hưởng án treo.

Tại phiên toà phúc thẩm, bị cáo Phạm Đại H thay đổi kháng cáo. Bị cáo kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt, xin hưởng án treo và xin miễn hình phạt bổ sung bằng tiền 10.000.000 đồng đối với bị cáo với các lý do sau: Án sơ thẩm xử bị cáo về tội đánh bạc là đúng, không oan, hành vi của bị cáo như án sơ thẩm xác định là đúng. Tuy nhiên, bị cáo là người người khuyết tật mất một bên tay trái do tai nạn xe máy, không có việc làm thu nhập, vợ đi làm ăn xa, bị cáo có ba con, một con đi bộ đội, bị cáo phải nuôi hai con đang học cấp 1, bị cáo chưa vi phạm pháp luật lần nào, phạm tội lần đầu, sau khi phạm tội đã thành khẩn khai

báo, bị cáo rất hối hận về hành vi phạm tội của mình. Vì vậy, mong Hội đồng xét xử giảm mức hình phạt cho bị cáo và cho bị cáo được hưởng án treo và miễn tiền phạt 10 triệu đồng cho bị cáo vì hoàn cảnh khó khăn.

Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Bắc Giang tham gia phiên tòa phát biểu quan điểm về việc giải quyết vụ án: Án sơ thẩm xử bị cáo về tội “Đánh bạc” là đúng người, đúng tội và không oan. Cấp sơ thẩm đã xem xét các tình tiết tăng nặng, giảm nhẹ xử phạt bị cáo H 08 tháng tù là có căn cứ nên không có căn cứ giảm nhẹ mức hình phạt cho bị cáo. Tuy nhiên, bị cáo là người có nhân thân tốt, phạm tội lần đầu thuộc trường hợp ít nghiêm trọng, sau khi phạm tội đã thành khẩn khai báo, ăn năn hối cải, có nơi ở rõ ràng. Tại cấp phúc thẩm bị cáo xuất trình sổ lĩnh tiền trợ cấp khuyết tật hàng tháng, nộp đơn xác nhận bị cáo là người khuyết tật và gia đình có hoàn cảnh khó khăn. Xét thấy bị cáo được hưởng nhiều tình tiết giảm nhẹ tại khoản 1 và khoản 2 Điều 51 Bộ luật hình sự. Vì vậy, đề nghị Hội đồng xét xử căn cứ điểm b khoản 1 Điều 355, điểm e khoản 1 Điều 357 Bộ luật tố tụng hình sự, chấp nhận kháng cáo của bị cáo. Sửa án sơ thẩm.

Áp dụng khoản 1 Điều 321; điểm i, s khoản 1, khoản 2 Điều 51; Điều 17, Điều 58, Điều 65 Bộ luật hình sự. Xử phạt bị cáo Phạm Đại H 08 tháng tù về tội “Đánh bạc” nhưng cho hưởng án treo. Thời gian thử thách là 16 tháng, kể từ ngày tuyên án phúc thẩm. Giao bị cáo cho UBND xã nơi bị cáo cư trú giáo dục trong thời gian thử thách.

Bị cáo được xác nhận có hoàn cảnh khó khăn, là người khuyết tật đề nghị Hội đồng xét xử miễn hình phạt bổ sung 10.000.000 đồng đối với bị cáo Phạm Đại H.

Bản án sơ thẩm có vi phạm không làm rõ bị cáo là người bị khuyết tật nên buộc bị cáo phải chịu án phí hình sự sơ thẩm 200.000 đồng là không đúng quy định pháp luật. Do vậy, đề nghị Hội đồng xét xử sửa án sơ thẩm. Miễn án phí hình sự sơ thẩm cho bị cáo vì bị cáo là người khuyết tật.

Bị cáo nói lời sau cùng: Bị cáo rất hối hận về hành vi phạm tội của mình. Mong hội đồng xét xử cho bị cáo được hưởng án treo và miễn tiền phạt cho bị cáo vì hoàn cảnh gia đình hiện tại khó khăn.

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 tính hợp pháp của đơn kháng cáo: Đơn kháng cáo của bị cáo Phạm Đại H được làm trong thời hạn kháng cáo theo đúng quy định tại Điều 333 Bộ luật tố tụng hình sự, nên xác định là đơn kháng cáo hợp pháp được chấp nhận xem xét giải quyết theo trình tự phúc thẩm.

[2]. Xét nội dung kháng cáo của các bị cáo thấy:

[2.1]. Về tội danh: Khoảng 13 giờ 00 phút ngày 7/02/2022 sau khi ăn hội phở tại nhà bị cáo Phạm Đại H xong, bị cáo H đã rủ mọi người đánh bạc ăn

tiền bằng hình thức đánh Sâm và đánh Ba cây thì được mọi người đồng ý. Tham gia đánh Sâm gồm: Hoàng Văn S, Hoàng Văn H, Phạm Đại M, Hoàng Văn Lợi và Trần Đình M; tham gia đánh Ba cây gồm: Phạm Đại H, Nguyễn Đức Huy, Hoàng Đức V, Nguyễn Ngọc T, Hoắc Công Đ và Hoàng Văn T. Các bị cáo đánh bạc đến 13 giờ 50 phút thì bị Công an huyện T phát hiện, bắt quả tang, thu giữ các đối tượng đánh Sâm số tiền 1.880.000 đồng và tang vật, thu giữ các bị cáo đánh Ba cây số tiền 9.410.000 đồng và tang vật.

Tại phiên tòa bị cáo thừa nhận toàn bộ hành vi phạm tội của mình. Các lời khai của bị cáo hoàn toàn phù hợp với thời gian, địa điểm và vật chứng đã được thu giữ, phù hợp với các tài liệu, chứng cứ khác có trong hồ sơ. Do đó Bản án hình sự sơ thẩm số 40/2022/HSST ngày 23/5/2022 xét xử đối với bị cáo Phạm Đại H về tội “Đánh bạc” quy định tại khoản 1 Điều 321 là hoàn toàn có căn cứ, đúng người, đúng tội, đúng pháp luật.

[2.2]. Về hình phạt: Tòa án cấp sơ thẩm căn cứ vào vai trò, nhân thân, các tình tiết tăng nặng, giảm nhẹ trách nhiệm hình sự, xử phạt bị cáo 08 tháng tù là phù hợp, đúng quy định pháp luật. Do vậy, kháng cáo xin giảm mức hình phạt của bị cáo là không có căn cứ. Đối với kháng cáo xin hưởng án treo của bị cáo. Hội đồng xét xử thấy: Bị cáo là người có nhân thân tốt, phạm tội lần đầu thuộc trường hợp ít nghiêm trọng, trong quá trình điều tra cũng như tại phiên tòa xét xử hôm nay bị cáo thành khẩn khai báo và tỏ ra ăn năn hối cải đối với hành vi phạm tội của mình. Đây là những tình tiết giảm nhẹ bị cáo được hưởng quy định tại điểm i, s khoản 1 Điều 51 của Bộ luật hình sự. Ngoài ra, bị cáo có bố để được tặng thưởng Huân chương chiến sĩ vẻ vang, bị cáo có thời gian tham gia quân đội, bản thân bị cáo là người khuyết tật. Đây là những tình tiết giảm nhẹ tại khoản 2 Điều 51 của Bộ luật hình sự. Xét thấy bị cáo được hưởng nhiều tình tiết giảm nhẹ tại khoản 1 và khoản 2 Điều 51 của Bộ luật hình sự, có nơi ở rõ ràng, hiện nay còn là người khuyết tật. Căn cứ theo Nghị Quyết 01/2022/NQ-HĐTP ngày 15/4/2022 của Hội đồng thẩm phán Tòa án nhân dân tối cao và để đảm bảo sự KH hồng của pháp luật, Hội đồng xét xử xét thấy không cần thiết phải cách ly bị cáo ra khỏi xã hội để giáo dục, mà chỉ cần giao bị cáo cho Ủy ban nhân dân nơi bị cáo sinh sống giáo dục bị cáo cũng có thể trở thành công dân tốt. Vì vậy, có căn cứ chấp nhận kháng cáo xin hưởng án treo của bị cáo theo như đề nghị của Viện kiểm sát tại phiên tòa phúc thẩm là phù hợp và đúng quy định pháp luật.

[2.3]. Về hình phạt bổ sung: Tòa cấp sơ thẩm đã quyết định phạt bổ sung bị cáo 10.000.000 đồng. Tuy nhiên, tại cấp phúc thẩm bị cáo cung cấp xác nhận của UBND về việc gia đình bị cáo hiện nay có hoàn cảnh khó khăn, bị cáo là người khuyết tật không có khả năng lao động và không có việc làm. Vì vậy, Hội đồng xét xử thấy có căn cứ để miễn hình phạt bổ sung 10.000.000 đồng cho bị cáo theo như đề nghị của Viện kiểm sát tại phiên tòa phúc thẩm là phù hợp và đúng quy định pháp luật.

[3]. Về án phí hình sự sơ thẩm: Do Bị cáo là người khuyết, Tòa cấp sơ thẩm không làm rõ bị cáo là người khuyết tật để miễn án phí hình sự cho bị cáo

là không đúng quy định pháp luật, tại cấp phúc thẩm bị cáo xuất trình sổ lĩnh tiền trợ cấp xã hội (người khuyết tật), nên căn cứ điểm đ khoản 1 Điều 12 Nghị quyết 326/2016/UBTVQH14 ngày 30/12/2016 của Ủy ban Thường vụ Quốc Hội quy định về mức thu, miễn, giảm, thu, nộp, quản lý và sử dụng án phí và lệ phí Tòa án. Miễn án phí hình sự sơ thẩm cho bị cáo Phạm Đại H.

[5]. Về án phí hình sự phúc thẩm: Bị cáo là người khuyết, kháng cáo của bị cáo được chấp nhận, nên căn cứ điểm đ khoản 1 Điều 12, điểm h khoản 2 Điều 23 Nghị quyết 326/2016/UBTVQH14 ngày 30/12/2016 của Ủy ban thường vụ Quốc Hội quy định về mức thu, miễn, giảm, thu, nộp, quản lý và sử dụng án phí và lệ phí Tòa án. Bị cáo Phạm Đại H không phải nộp án phí hình sự phúc thẩm.

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

Vì các lẽ trên;

QUYẾT ĐỊNH:

1. Căn cứ điểm b khoản 1 Điều 355, điểm e khoản 1 Điều 357 Bộ luật tố tụng hình sự. Chấp nhận kháng cáo của bị cáo Phạm Đại H, sửa bản án sơ thẩm.

Căn cứ khoản 1 Điều 321; Điểm i, s khoản 1 và khoản 2 Điều 51; Điều 17; Điều 58; Điều 65 Bộ luật hình sự.

Xử phạt bị cáo Phạm Đại H 08 tháng tù về tội “Đánh bạc” nhưng cho hưởng án treo. Thời gian thử thách là 01 năm 04 tháng, kể từ ngày tuyên án phúc thẩm.

Giao bị cáo Phạm Đại H cho UBND xã Song Vân, huyện T, tỉnh Bắc Giang giám sát, giáo dục bị cáo trong thời gian thử thách.

Trường hợp người được hưởng án treo thay đổi nơi cư trú thì được thực hiện theo quy định tại khoản 3 Điều 92 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 và tổng hợp với hình phạt của bản án mới theo quy định tại Điều 56 của Bộ luật hình sự.

2. Miễn hình phạt bổ sung 10.000.000 đồng cho bị cáo Phạm Đại H.

3. Án phí hình sự sơ thẩm: Căn cứ điểm đ khoản 1 Điều 12 Nghị quyết 326/2016/UBTVQH14 ngày 30/12/2016 của Ủy ban thường vụ Quốc Hội quy định về mức thu, miễn, giảm, thu, nộp, quản lý và sử dụng án phí và lệ phí Tòa án. Miễn án phí hình sự sơ thẩm cho bị cáo Phạm Đại H.

4. Án phí hình sự phúc thẩm: Căn cứ điểm đ khoản 1 Điều 12, điểm h khoản 2 Điều 23 Nghị quyết 326/2016/UBTVQH14 ngày 30/12/2016 của Ủy

ban thường vụ Quốc Hội. Bị cáo Phạm Đại H không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

5. 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:

- VKSND tỉnh Bắc Giang;
- STP tỉnh Bắc Giang;
- Cổng thông tin điện tử Tòa án;
- CA-VKS-TA-CCTHADS cấp sơ thẩm;
- Người tham gia tố tụng;
- Lưu HS, HCTP

**TM. HỘI ĐỒNG XÉT XỬ PHÚC THẨM
THẨM PHÁN - CHỦ TOẠ PHIÊN TOÀ
(Đã ký)**

Hoàng Thị Thu Hiền

