

**TÒA ÁN NHÂN DÂN
TỈNH THANH HÓA**

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

Bản án số: 48/2021/HSPT

Ngày: 23/3/2021.

NHÂN DANH

**NƯỚC CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM
TÒA ÁN NHÂN DÂN TỈNH THANH HOÁ**

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

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Bà Lê Thị Dung;

Các thẩm phán: Bà Lê Thị Hiệu

Ông Phạm Quốc Bảo

- Thư ký ghi biên bản phiên tòa: Bà Đỗ Thị Hương -Thư ký Tòa án nhân dân tỉnh Thanh Hóa.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Thanh Hoá tham gia phiên tòa -
Ông Nguyễn Hữu Đức - Kiểm sát viên.

Ngày 23 tháng 3 năm 2021, tại Trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Thanh Hoá xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự thụ lý số 345/2021/HSPT ngày 31 tháng 02 năm 2021. Do có kháng cáo của bị cáo Nguyễn Ngọc H đối với bản án hình sự sơ thẩm số 36/2020/HSST ngày 23 tháng 11 năm 2020 của Tòa án nhân dân thành phố Thanh Hóa, tỉnh Thanh Hóa.

Bị cáo kháng cáo: Nguyễn Ngọc H (tên gọi khác: Nguyễn Ngọc S): sinh 1960; Nơi cư trú: SN 02 LQĐ, phường BĐ, thành phố Thanh Hóa, tỉnh Thanh Hóa; Dân tộc: kinh; Tôn giáo: không; Quốc tịch: Việt Nam; Văn hóa: 7/10; Nghề nghiệp: Lao động tự do; Con ông: Nguyễn Ngọc Chúc (đã chết), con bà: Nguyễn Thị Tích; Vợ: Vũ Thị Kim Oanh; Có 02 con; Tiền án: không; Tiền sự: ngày 28/6/2019 bị Công an phường BĐ - thành phố Thanh Hóa xử phạt hành chính về hành vi “Đánh bạc”; Nhân thân: Ngày 28/10/2011 bị Công an phường BĐ - thành phố Thanh Hóa xử phạt hành chính về hành vi “Đánh bạc”; Ngày 15/6/2014 bị Công an phường BĐ - thành phố Thanh Hóa xử phạt hành chính về hành vi

“Đánh bạc”. Bị cáo bị áp dụng biện pháp ngăn chặn: cấm đi khỏi nơi cư trú. Có mặt tại phiên tòa.

NỘI D VỤ ÁN:

Theo các tài liệu có trong hồ sơ vụ án và diễn biến tại phiên tòa, nội D vụ án được tóm tắt như sau: Khoảng 16h30' ngày 08/9/2019, Công an phường BÐ - thành phố Thanh Hóa phát hiện bắt quả tang tại SN 02 LQÐ, phường BÐ, thành phố Thanh Hóa có 04 đối tượng đang đánh bài ăn tiền bằng hình thức đánh phỏm, bao gồm: Nguyễn Ngọc H, Nguyễn Thị T (sinh 1960, trú tại: SN 33 Hàng Vôi, phường Lý Thái Tổ, quận Hoàn Kiếm, thành phố Hà Nội), Nguyễn Thị D (sinh 1962, trú tại: SN 10/11 Tân An 2, phường Ngọc Trạo, thành phố Thanh Hóa) và Lê Thị H (sinh 1971, trú tại: SN 492 Quang Trung 1, phường Đông Vệ, thành phố Thanh Hóa); T giữ tại chiều bạc 620.000đ, 52 cây bài tứ lơ khơ, T trong người các đối tượng 19.130.000đ và 02 điện thoại di động (01 điện thoại Nokia, 01 điện thoại Iphone 6).

Quá trình điều tra, xác định: chiều ngày 08/9/2019 Nguyễn Thị T, Nguyễn Thị D đến SN 02 LQÐ, phường BÐ, thành phố Thanh Hóa ăn bánh cuốn. Tại đây, T và D gặp Nguyễn Ngọc H (là chủ nhà) và Lê Thị H. Các đối tượng rủ nhau đánh bạc ăn tiền bằng hình thức đánh phỏm. Nguyễn Ngọc H sang cửa hàng tạp hóa mua 01 bộ bài tứ lơ khơ về đánh, đến 16h30' cùng ngày thì bị Công an phường BÐ - thành phố Thanh Hóa phát hiện bắt quả tang.

Hình thức đánh phỏm và tỷ lệ thắng thua như sau: dùng 01 bộ bài tứ lơ khơ chia cho 04 người chơi, mỗi người được 9 cây, người chia được 10 cây, số bài còn lại để dưới chiếu. Người đánh đầu tiên là người thắng ván trước đấy, người này bốc lên 01 cây bài và đánh 01 cây bài cho người ngồi liền sau, nếu người ngồi liền sau không “ăn” được cây bài đấy thì bốc một cây bài dưới chiếu rồi đánh một cây bài cho người ngồi liền sau mình và cứ thế đánh cho đến khi có người “ù” hoặc khi hết bài dưới chiếu thì hạ phỏm để tính thắng Ta. Một “phỏm” có ít nhất ba cây bài giống nhau hoặc ít nhất 3 cây bài liên tiếp nhau cùng chất. Người nào có đủ 3 phỏm thì gọi là “ù”, nếu không có ai “ù” thì hạ phỏm và tính điểm số. Những cây bài không vào “phỏm” theo thứ tự từ A (át) đến K có số điểm lần lượt từ 1 đến 13.

Người nào ít điểm nhất và hạ bài trước sẽ tính thứ tự nhất, nhì, ba, bét. Người nào về thứ nhất thì được lấy tiền của ba người còn lại, người về thứ nhì phải trả 10.000đ, người về thứ ba phải trả 20.000đ, người về thứ tư phải trả 30.000đ. Người nào không có “phôm” thì phải trả cho người về nhất 50.000đ.

Khi đánh bạc, Nguyễn Ngọc H sử dụng 80.000đ, Nguyễn Thị D sử dụng 100.000đ, Nguyễn Thị T sử dụng 360.000đ, Lê Thị H sử dụng 80.000đ để đánh bạc.

Đối với số tiền và điện thoại thu giữ khi bắt quả tang, gồm: Nguyễn Thị T 1.430.000đ và 01 điện thoại Nokia đã cũ, Nguyễn Thị D 7.200.000đ và 01 điện thoại Iphone6, Lê Thị H 10.500.000đ. Qua điều tra, xác định các đối tượng T, D, H không sử dụng tiền và điện thoại này vào việc đánh bạc nên cơ quan điều tra trả lại cho các đối tượng.

Đối tượng Nguyễn Thị T, Nguyễn Thị D, Lê Thị H, qua điều tra xác định không có tiền án, tiền sự về hành vi “đánh bạc” và “tổ chức đánh bạc”, số tiền tham gia đánh bạc không đủ yếu tố cấu thành tội phạm nên Công an thành phố Thanh Hóa đã xử phạt hành chính.

Nguyễn Ngọc H ngày 28/6/2019 bị Công an phường BD, thành phố Thanh Hóa xử phạt hành chính về hành vi “đánh bạc” chưa được xóa, ngày 08/9/2019 lại tiếp tục thực hiện hành vi đánh bạc với số tiền 620.000đ nên bị khởi tố về hành vi “Đánh bạc” theo quy định tại khoản 1 Điều 321 Bộ luật hình sự.

Quá trình giải quyết vụ án, ban đầu các cơ quan tiến hành tố tụng đã khởi tố, truy tố, xét xử bị cáo về tội “Đánh bạc” với tên gọi Nguyễn Ngọc S. Tại bản án HSST số 39 ngày 11/02/2020 Tòa án nhân dân thành phố Thanh Hóa xét xử sơ thẩm, xử phạt bị cáo 09 tháng tù. Sau khi xét xử sơ thẩm, bị cáo cung cấp giấy tờ tùy thân, chứng minh nhân dân mang tên Nguyễn Ngọc H nên ngày 13/5/2020 Tòa án nhân dân tỉnh Thanh Hóa xét xử phúc thẩm, đã hủy án sơ thẩm để điều tra xác định lại tên gọi của bị cáo là Nguyễn Ngọc H hay Nguyễn Ngọc S.

Quá trình điều tra lại:

- Cơ quan điều tra đã tiến hành xác minh tại Công an phường BD - thành phố Thanh Hóa về tên gọi Nguyễn Ngọc H và làm việc với các nhân chứng làm

căn cứ xác định. Qua xác minh, các nhân chứng đều xác định ngoài tên Nguyễn Ngọc H, bị cáo còn có tên gọi khác là Nguyễn Ngọc S.

- Ngày 23/6/2020, cơ quan điều tra đã trưng cầu Phòng kỹ Tật hình sự - Công an tỉnh Thanh Hóa giám định chữ viết của Nguyễn Ngọc H. Tại kết luận giám định số 1971/PC 09 ngày 22/7/2020 của Phòng kỹ Tật hình sự - Công an tỉnh Thanh Hóa kết luận: chữ viết “Nguyễn Ngọc S” dưới mục “Người vi phạm” trong biên bản vi phạm hành chính hồi 14h30’ ngày 10/6/2019 tại Công an phường BD - thành phố Thanh Hóa và phía dưới bên trái Quyết định xử phạt vi phạm hành chính số 05/QĐ-XPHC ngày 28/6/2019 của Công an phường BD - thành phố Thanh Hóa so với chữ viết tay của Nguyễn Ngọc H trên mẫu so sánh do một người viết ra.

- Ngoài ra, cơ quan điều tra đã tổ chức cho chị Nguyễn Thị D, Lê Thị H và anh Lê Văn N là các đối tượng cùng đánh bạc với Nguyễn Ngọc H nhận dạng. Kết quả nhận dạng: các đối tượng đều khẳng định chính Nguyễn Ngọc H là người tham gia đánh bạc cùng Nguyễn Thị D, Lê Thị H và Lê Văn N vào các ngày 08/9/2019 và 10/6/2019 bị Công an phường BD - thành phố Thanh Hóa phát hiện lập biên bản.

Vì vậy, đủ cơ sở xác định Nguyễn Ngọc H có tên gọi khác là Nguyễn Ngọc S nên ngày 25/9/2020 cơ quan điều tra đã ra Quyết định thay đổi Quyết định khởi tố bị can từ Nguyễn Ngọc S thành Nguyễn Ngọc H với tên gọi khác là Nguyễn Ngọc S. Mặc dù Quyết định xử phạt hành chính số 05/QĐ-XPHC ngày 28/6/2019 của Công an phường BD - thành phố Thanh Hóa đề tên gọi khác là Nguyễn Ngọc S nhưng bản chất không thay đổi vì chính Nguyễn Ngọc H là người đã tham gia đánh bạc ngày 10/6/2019 bị xử phạt hành chính, sau đó đến ngày 08/9/2019 tiếp tục tham gia đánh bạc cùng Nguyễn Thị T, Nguyễn Thị D, Lê Thị H và bị bắt quả tang.

Tại bản án hình sự sơ thẩm số 36/2020/HSST ngày 23 tháng 11 năm 2020 của Tòa án nhân dân thành phố Thanh Hóa đã Quyết định:

Căn cứ: khoản 1 Điều 321; điểm i, s khoản 1, khoản 2 Điều 51; Điều 38; Điều 47 BLHS. Điều 106; khoản 2 Điều 136; Điều 331, Điều 332, Điều 333 Bộ

luật tố tụng hình sự; Điểm a Khoản 1 Điều 23 Nghị quyết số 326/2016/UBTVQH14 ngày 30/12/2016 của UBTVQH14 quy định về mức T, miễn, giảm, T, nộp, quản lý và sử dụng án phí và lệ phí Tòa án; Mục 1 phần I Danh mục mức án phí, lệ phí Tòa án ban hành kèm theo Nghị quyết.

Tuyên bố: Bị cáo Nguyễn Ngọc H (tên gọi khác: Nguyễn Ngọc S) phạm tội "Đánh bạc".

Xử phạt: Nguyễn Ngọc H (tên gọi khác: Nguyễn Ngọc S) 06 tháng tù, thời hạn chấp hành hình phạt tù tính từ ngày thi hành án.

Ngoài ra bản án còn tuyên, tang vật vụ án, tiền án phí và quyền kháng cáo.

Ngày 26 tháng 11 năm 2020, bị cáo Nguyễn Ngọc H (tên gọi khác: Nguyễn Ngọc S) có đơn kháng cáo yêu cầu Tòa án nhân dân tỉnh Thanh Hóa xin giảm hình phạt được hưởng án treo.

Tại phiên tòa phúc thẩm, bị cáo Nguyễn Ngọc H (tên gọi khác: Nguyễn Ngọc S) giữ nguyên kháng cáo.

Kiểm sát viên VKSND tỉnh Thanh Hóa tham gia phiên tòa đề nghị Hội đồng xét xử phúc thẩm: Căn cứ điểm a khoản 1 Điều 355; Điều 356 của Bộ luật tố tụng hình sự: Không chấp nhận kháng cáo của bị cáo.

NHẬN ĐỊNH CỦA TÒA ÁN:

Trên cơ sở nội D 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:* Đơn kháng cáo của bị cáo trong thời hạn luật định nên được xem xét theo thủ tục phúc thẩm, do đó vụ án được tiến hành xét xử theo quy định

[2] *Tại phiên tòa phúc thẩm, bị cáo Nguyễn Ngọc H khai nhận:* vào hồi 16h30' ngày 08/9/2019 tại SN 02 LQĐ, phường BĐ, thành phố Thanh Hóa, bị cáo đang cùng một số đối tượng đánh bạc ăn tiền bằng hình thức đánh phỏm thì bị Công an phường BĐ - thành phố Thanh Hóa phát hiện bắt quả tang; T giữ tang vật gồm 620.000đ và 52 cây bài tú lơ khơ. Trước đó, vào ngày 28/6/2019 bị cáo đã bị Công an phường BĐ - thành phố Thanh Hóa xử phạt hành chính về hành vi "đánh bạc".

Hành vi của bị cáo đã phạm tội “Đánh bạc” Tộc trường hợp quy định tại khoản 1 Điều 321 Bộ luật hình sự .

[3] Xét kháng cáo xin giảm hình phạt và xin hưởng án treo của bị cáo:

Bản thân bị cáo là người có nhận thức, nhưng có nhân thân xấu, có 01 tiền sự ngày 28/6/2019 bị Công an phường BD - thành phố Thanh Hóa xử phạt hành chính về hành vi “Đánh bạc” nhưng bị cáo không lấy đó làm bài học không chịu làm ăn, ngày 08/9/2019 bị cáo tiếp tục có hành vi đánh bạc sát phạt thắng Ta bằng tiền, điều đó chứng tỏ bị cáo không chịu cải sửa mà xem thường pháp luật. Do đó bị cáo phải chịu trách nhiệm hình sự về tội “ *Đánh bạc*” quy định tại khoản 1 Điều 321 của Bộ luật Hình sự như bản án sơ thẩm đã xử là có căn cứ, đúng người, đúng tội, đúng pháp luật.

Khi quyết định hình phạt, bị cáo đã được Tòa án cấp sơ thẩm áp dụng tình tiết giảm nhẹ là “ *Phạm tội lần đầu Tộc trường hợp ít nghiêm trọng, sau khi phạm tội bị cáo thành khẩn khai báo, bị cáo là người thờ cúng anh trai liệt sỹ, gia đình bị cáo có hoàn cảnh khó khăn*” theo điểm i, s khoản 1 khoản 2 Điều 51 của Bộ luật hình sự; Đặc biệt trong tình hình hiện nay nạn bài bạc đã gây mất trật tự trị an xã hội, gây dư luận xấu trong quần chúng nhân dân, làm phát sinh nhiều tội phạm khác. Bởi vậy cần phải xử lý nghiêm minh để trấn chỉnh lại trật tự an toàn cho xã hội. Tòa cấp sơ thẩm buộc bị cáo phải cách ly một thời gian để cải tạo là phù hợp, đồng thời mới có tác dụng và phòng ngừa chung. Mức án đã có sự xem xét các tình tiết giảm nhẹ. Do đó Tòa án cấp phúc thẩm không chấp nhận nội D kháng cáo của bị cáo .

[4] Về án phí: Tòa án cấp phúc không chấp nhận kháng cáo, do vậy bị cáo phải nộp án phí hình sự phúc thẩm.

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH

Căn cứ: Điều a Khoản 1 Điều 355; Điều 356 của Bộ luật Tố tụng hình sự.

Không chấp nhận kháng cáo của bị cáo Nguyễn Ngọc H (tên gọi khác Nguyễn Ngọc S)

Áp dụng: Khoản 1 Điều 321; Điểm i, s Khoản 1, Khoản 2 Điều 51; Điều 38 BLHS;

Xử phạt: Nguyễn Ngọc H (tên gọi khác: Nguyễn Ngọc S) 06 tháng tù về tội “Đánh bạc” thời hạn chấp hành hình phạt tù tính từ ngày thi hành án.

Về án phí: Bị cáo nộp 200.000đ phí phúc thẩm.

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 kể từ ngày tuyên án./.

Nơi nhận:

- TAND cấp cao tại Hà Nội;
- VKSND tỉnh Thanh Hoá;
- VKSND Thành phố Thanh Hóa;
- TAND Thành phố Thanh Hóa ;
- CA Thành phố Thanh Hóa ;
- Chi cục THADS Thành phố Thanh Hóa
- Bị cáo;
- Lưu hồ sơ; VP; Tòa HS.

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

Lê Thị Dung