

Bản án số: 97/2021/HS-PT
Ngày 25/9/2021

**NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM
TÒA ÁN NHÂN DÂN THÀNH PHỐ ĐÀ NẴNG**

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

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Bà **Dương Thị Hồng Minh**

Các Thẩm phán:

Ông Phan Vĩnh Chuyên

Ông Trần Minh Long

- Thư ký phiên tòa: Ông **Từ văn Hoàng Linh** – Thư ký Tòa án nhân dân thành phố Đà Nẵng.

- Đại diện Viện Kiểm sát nhân dân thành phố Đà Nẵng tham gia phiên tòa:
Bà **Nguyễn Thị Bạch Tuyết** - Kiểm sát viên.

Ngày 25/9/2021, tại Trụ sở Tòa án nhân dân thành phố Đà Nẵng xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự thụ lý số 55/2021/TLPT-HS ngày 14/6/2021 đối với bị cáo **Nguyễn Thành D** do có kháng cáo của bị cáo đối với Bản án hình sự sơ thẩm số 40/2021/HS-ST ngày 04/5/2021 của Tòa án nhân dân quận Sơn Trà, thành phố Đà Nẵng.

Bị cáo có kháng cáo: **NGUYỄN THÀNH D**, sinh năm 1972 tại Đà Nẵng. Quốc tịch: Việt Nam; Dân tộc: Kinh; Tôn giáo: Không. Nghề nghiệp: Nhạc công. Trình độ học vấn: 12/12. Nơi ĐKKHKT và chỗ ở hiện nay: đường K, tổ 1x, phường Đ, quận S, thành phố Đà Nẵng. Con ông: Nguyễn Văn D (s) và bà Huỳnh Thị T (s). Gia đình bị cáo có 04 người con, bị cáo là con đầu. Vợ: Đinh Thị Diễm N (đã ly hôn); Bị cáo có 02 người con (con lớn nhất sinh năm 1993, con nhỏ nhất sinh năm 2001).

Tiền án: Không.

Tiền sự: Ngày 26/3/2020, bị UBND phường Đ, quận S ra quyết định xử phạt vi phạm hành chính số 27/QĐ-XPHC với hình phạt tiền 1.500.000 đồng về hành vi “Đánh bạc trái phép” (Đã nộp tiền vào ngày 06/4/2020).

Bị cáo tại ngoại. Có mặt tại phiên tòa.

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 08 giờ 30 ngày 11/01/2021, Nguyễn Thành D đến quán cà phê của Lê Văn T tại đường K, phường Đ, quận S để uống cà phê. Sau đó,

lần lượt Nguyễn D1, Huỳnh Minh N và người đàn ông tên K (chưa rõ nhân thân, lai lịch) đến uống cà phê tại quán. Khoảng 09 giờ 30 phút cùng ngày, K rủ D, D1, N đánh bài phỏm thắng thua bằng tiền mặt. D, D1, N đồng ý đánh bạc và thống nhất nộp tiền xâu cho Thêm mỗi ván Û là 10.000 đồng. Sau đó, Thêm đưa 02 bộ bài Tây (loại 52 lá) cho D, D1, N, K đánh bạc. Các con bạc đánh bạc đến lúc 10 giờ 15 phút cùng ngày thì bị Công an phường Đ, quận S kiểm tra phát hiện tạm giữ tang vật. Tại thời điểm bị phát hiện người đàn ông tên K đã bỏ trốn khỏi hiện trường.

Tang vật tạm giữ:

- *Tại chiếu bạc:*

+ 02 bộ bài tây 52 lá; 01 vỏ hộp bài Tây 52 lá bên trong có chứa 20.000 đồng tiền xâu.

- *Tạm giữ trên người các con bạc: 13.825.000 đồng*, trong đó:

+ Nguyễn Thành D: 700.000 đồng.

+ Nguyễn D1: 13.020.000 đồng; 01 điện thoại di động Samsung màu gold, số Imei: 358436/07/143257/3.

+ Huỳnh Minh N: 105.000 đồng.

Qua điều tra xác định:

Các con bạc quy ước về hình thức đánh bạc như sau: Người cái sử dụng bộ bài 52 lá chia cho bốn người cùng chơi, mỗi người chơi được 9 lá bài, riêng người cái được 10 lá bài và số lá bài dư được đặt giữa bàn. Người cái sẽ đánh ra một lá bài bất kỳ, người chơi tiếp theo sẽ ăn lá bài đó nếu lá bài này hợp với các lá bài đang có tạo thành Phỏm. Nếu lá bài không tạo thành Phỏm thì người chơi được bốc lá bài ở giữa bàn và đánh ra lại một lá bài bất kỳ. Ván bài sẽ kết thúc khi có người chơi thắng Û, còn không có ai Û thì sau bốn lượt ván bài sẽ kết thúc. Khi đánh lượt cuối, người chơi phải hạ tất cả Phỏm mình đang có xuống dưới sòng bài, các lá bài còn lại sẽ được giữ lại để tính điểm (cộng điểm) thắng - thua khi kết thúc ván bài. Người chơi ít điểm nhất sẽ thắng, còn lại người chơi ít điểm nhì, ba và tư thì sẽ thua lần lượt số tiền là 10.000 đồng, 20.000 đồng và 30.000 đồng. Điểm của mỗi lá bài là số trên lá bài đó, riêng các lá A, J, Q, K sẽ được tính điểm lần lượt là 1, 11, 12, 13. Trường hợp số điểm bằng nhau thì người hạ bài sau sẽ thua, còn người chơi không có Phỏm nào sẽ thua chót (thường gọi là Cháy).

+ Người chơi thắng Û: Khi bài có Phỏm và dư lại một lá bài hoặc không dư lá bài nào thì mỗi người chơi sẽ chung số tiền 60.000 đồng cho người thắng Û, người thắng Û sẽ bỏ tiền xâu là 10.000 đồng.

+ Trong quá trình đánh bạc, người chơi ăn lá bài để tạo thành Phỏm thì thắng số tiền là 10.000 đồng và thỏa thuận sẽ chung tiền xâu cho chủ quán với số tiền là 10.000 đồng khi người chơi thắng Û. Đến thời điểm bị phát hiện, các đối tượng đưa tổng số tiền xâu cho T là 20.000 đồng.

- Về số tiền các con bạc sử dụng vào mục đích đánh bạc:

+ Nguyễn Thành D mang theo và sử dụng số tiền 600.000 đồng để đánh bạc; thắng 100.000 đồng.

+ Nguyễn D1 mang theo số tiền 13.000.000 đồng (Trong đó: 3.800.000 đồng để nộp cho UBND phường (tiền thu của nhân dân trong tổ về các khoản nộp trong năm); 8.000.000 đồng để sử dụng lo việc gia đình)) và sử dụng số tiền 1.200.000 đồng vào việc đánh bạc; thắng 20.000 đồng.

+ Huỳnh Minh N mang theo và sử dụng số tiền 175.000 đồng vào việc đánh bạc; thua 70.000 đồng.

Do con bạc tên Kỳ trốn khỏi hiện trường nên chỉ có cơ sở xác định: Tổng số tiền các con bạc (D, D1, N) sử dụng vào mục đích đánh bạc là **1.975.000 đồng**.

Tại Bản án sơ thẩm số 40/2021/HS-ST ngày 04/5/2021 của Tòa án nhân dân quận Sơn Trà, thành phố Đà Nẵng đã quyết định:

Căn cứ khoản 1 Điều 321; Điểm i, s khoản 1 Điều 51 Bộ luật Hình sự; Xử phạt bị cáo Nguyễn Thành D 06 (sáu) tháng tù về tội “*Đánh bạc*”. Thời hạn tù tính từ ngày bắt giam thi hành án.

Căn cứ khoản 3 Điều 321 Bộ luật Hình sự phạt bổ sung bị cáo Nguyễn Thành D 10.000.000 đồng.

Ngoài ra, bản án sơ thẩm còn quyết định về phần xử lý vật chứng, án phí và quyền kháng cáo bản án.

Ngày 07/5/2021, bị cáo Nguyễn Thành D có đơn kháng cáo với nội dung: xin xét xử theo trình tự phúc thẩm để giảm nhẹ hình phạt và xin được hưởng án treo để có điều kiện chăm sóc mẹ già và nuôi dưỡng hai con đang còn ăn học đến nơi đến chốn.

Tại phiên tòa, đại diện Viện Kiểm sát nhân dân thành phố Đà Nẵng có quan điểm về việc giải quyết vụ án như sau:

Về thủ tục tố tụng: Đơn kháng cáo của bị cáo Nguyễn Thành D theo đúng thủ tục và trong thời hạn kháng cáo nên đảm bảo hợp lệ.

Về nội dung: Xét về nội dung đơn kháng cáo của bị cáo thì thấy Bản án hình sự sơ thẩm số: 40/2021/HS-ST ngày 04/5/2021 của Tòa án nhân dân quận Sơn Trà, thành phố Đà Nẵng đã xét xử bị cáo về tội “*Đánh bạc*” theo khoản 1 Điều 321 Bộ luật Hình sự năm 2015 (sửa đổi, bổ sung 2017) là có căn cứ, đúng pháp luật, mức án 06 tháng tù mà cấp sơ thẩm xử phạt đối với bị cáo là tương xứng với tính chất, hành vi của bị cáo. Mặc dù sau khi xử sơ thẩm bị cáo đã tự nguyện nộp số tiền phạt bổ sung 10.000.000 đồng và tiền án phí hình sự sơ thẩm 200.000 đồng, nhưng đây không phải là tình tiết giảm nhẹ mới theo qui định tại Điều 51 Bộ luật Hình sự và không làm thay đổi bản chất vụ án nên đề nghị Hội đồng xét xử căn cứ điểm a khoản 1 Điều 355 và Điều 356 Bộ luật Tố tụng hình sự không chấp nhận kháng cáo của bị cáo; Giữ nguyên án sơ thẩm.

Tại phiên tòa phúc thẩm, bị cáo Nguyễn Thành D đề nghị Hội đồng xét xử xem xét đơn kháng cáo, bị cáo không xin giảm nhẹ hình phạt mà xin được chuyển từ hình phạt tù giam sang hình phạt tù cho hưởng án treo.

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] Tại phiên tòa phúc thẩm bị cáo Nguyễn Thành D đã khai nhận hành vi phạm tội của mình. Lời khai của bị cáo phù hợp với các tài liệu, chứng cứ khác có trong hồ sơ vụ án, do đó Hội đồng xét xử có đủ cơ sở để khẳng định: Khoảng thời gian từ 08 giờ 30 phút đến 10 giờ 15 phút ngày 11/01/2021, tại quán cà phê của Lê Văn T (địa chỉ: đường K, phường Đ, quận S), Nguyễn Thành D là người đang có 01 tiền sự về hành vi đánh bạc đã cùng với Nguyễn D1, Huỳnh Minh N và người đàn ông tên K đánh bạc với hình thức bài “Phỏm” thắng thua bằng tiền mặt và có nộp tiền xâu cho T với tổng số tiền các con bạc sử dụng vào mục đích đánh bạc là 1.975.000 đồng thì bị Công an phường Đ, quận S phát hiện, tạm giữ tang vật. Mặc dù số tiền dùng để đánh bạc của D và các đối tượng khác chưa đủ định lượng để truy cứu trách nhiệm hình sự nhưng do bị cáo đã bị xử phạt vi phạm hành chính về hành vi đánh bạc trái phép vào ngày 26/3/2020, đến ngày 11/01/2021 bị cáo lại tiếp tục có hành vi đánh bạc nên hành vi của bị cáo phải bị xử lý theo qui định của pháp luật hình sự là có căn cứ. Vì vậy, Bản án hình sự sơ thẩm số 40/2021/HS-ST ngày 04/5/2021 của Tòa án nhân dân quận Sơn Trà, thành phố Đà Nẵng đã xét xử bị cáo Nguyễn Thành D về tội “Đánh bạc” theo khoản 1 Điều 321 Bộ luật Hình sự là đúng người, đúng tội, đúng pháp luật.

[2] Xét nội dung kháng cáo của bị cáo, thì thấy: Hành vi phạm tội của bị cáo đã xâm phạm đến trật tự công cộng, làm mất trật tự an ninh xã hội. Tòa án cấp sơ thẩm đã áp dụng đầy đủ các tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự mà bị cáo được hưởng theo quy định pháp luật, đồng thời xử phạt bị cáo mức án 06 tháng tù là tương xứng với tính chất, mức độ hành vi phạm tội của bị cáo. Tuy nhiên việc xử tù giam đối với bị cáo là có phần nghiêm khắc, bởi lẽ hành vi phạm tội của bị cáo không đủ định lượng để truy cứu trách nhiệm hình sự nhưng do bị cáo đã bị xử phạt hành chính đây là yếu tố bắt buộc để truy tố bị cáo trong trường hợp này. Số tiền bị cáo dùng vào việc đánh bạc là 700.000 đồng là không lớn; Bị cáo phạm tội lần đầu và thuộc trường hợp ít nghiêm trọng; Trong quá trình điều tra, xét xử đã khai báo thành khẩn, ăn năn hối cải; Bị cáo có nơi cư trú rõ ràng; Sau khi xét xử sơ thẩm, bị cáo đã tự nguyện nộp số tiền phạt bổ sung 10.000.000 đồng và nộp 200.000 đồng án phí Hình sự sơ thẩm. Hội đồng xét xử xét thấy đây là tình tiết giảm nhẹ mới theo quy định tại khoản 2 Điều 51 Bộ luật Hình sự. Xét thấy không cần thiết phải cách ly bị cáo ra khỏi xã hội mà giao bị cáo về Ủy ban nhân dân nơi bị cáo cư trú để giám sát giáo dục cũng đảm bảo hiệu quả đấu tranh, phòng chống tội phạm. Do đó, Hội đồng xét xử cấp phúc thẩm 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, giữ nguyên mức hình phạt 06 tháng tù mà cấp sơ thẩm đã tuyên nhưng cho bị cáo được hưởng án treo theo quy định tại Điều 65 Bộ luật Hình sự là phù hợp.

[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 thời hạn kháng cáo, kháng nghị.

[4] Bị cáo Nguyễn Thành D không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH:

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

Chấp nhận kháng cáo của bị cáo Nguyễn Thành D; Sửa Bản án sơ thẩm.

2. Căn cứ khoản 1 Điều 321; điểm i, s khoản 1, khoản 2 Điều 51; Điều 65 của Bộ luật Hình sự;

Xử phạt: Bị cáo **Nguyễn Thành D 06 (sáu) tháng** tù cho hưởng án treo về tội “Đánh bạc”. Thời gian thử thách 12 tháng kể từ ngày tuyên án phúc thẩm.

Tuyên giao bị cáo cho UBND phường Đ, quận S, TP Đà Nẵng để giám sát, giáo dục trong thời gian thử thách.

Trường hợp bị cáo 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 nếu người được hưởng án treo cố ý vi phạm nghĩa vụ theo quy định của Luật thi hành án hình sự 02 (hai) lần trở lên, thì Tòa án có thể buộc người đó phải chấp hành hình phạt tù của bản án đã cho hưởng án treo.

3. Về án phí: Căn cứ Điều 23 Nghị quyết 326/2016/UBTVQH14 ngày 30/12/2016 của Ủy ban thường vụ Quốc Hội về án phí, lệ phí Tòa án : Bị cáo Nguyễn Thành D không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

4. 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.

(Đã giải thích án treo)

Nơi nhận:

- VKSND thành phố Đà Nẵng;
- Phòng HSNV-CATP Đà Nẵng (PV 27);
- Vụ GKKT-Vụ 1;
- VKSND quận Sơn Trà;
- Công an quận Sơn Trà;
- TAND quận Sơn Trà;
- Chi cục THADS quận Sơn Trà;
- Những người tham gia tố tụng;
- Lưu: HS.

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

Dương Thị Hồng Minh