TOÀ ÁN NHÂN DÂN **TỈNH ĐẮK NÔNG**	**CỘNG HOÀ XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM** **Độc lập – Tự do – Hạnh phúc**

Bản án số: 81/2018/HS-PT
Ngày 16-10-2018

NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HOÀ XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM

TOÀ ÁN NHÂN DÂN TỈNH ĐẮK NÔNG

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

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Ông Phạm Văn Cảnh

Các Thẩm phán: Ông Đỗ Đồng Chung

Ông Lê Quốc Hương

***- Thư ký phiên tòa*:** Ông Nguyễn Quốc Vụ là Thẩm tra viên Tòa án nhân dân tỉnh Đắk Nông

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đắk Nông tham gia phiên toà: Bà Lê Thị Tố Quyên – Kiểm sát viên.

Ngày 16 tháng 10 năm 2018, tại trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Đắk Nông xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự thụ lý số: 80/2018/TLPT-HS ngày 30 tháng 8 năm 2018 đối với bị cáo Nguyễn Minh Ph do có kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân huyện Tuy Đức đối với một phần Bản án hình sự sơ thẩm số: 21/2018/HS-ST ngày 20-7- 2018 của Toà án nhân dân huyện Tuy Đức, tỉnh Đắk Nông.

Bị cáo bị kháng nghị:

Nguyễn Minh Ph, tên gọi khác Nguyễn Quang Ph, sinh năm 1982; tại tỉnh Đăk Nông; nơi cư trú: Bon B, xã Q, huyện T, tỉnh Đắk Nông; nghề nghiệp: Làm nông; trình độ văn hoá: 01/12; dân tộc: Kinh; giới tính: Nam; tôn giáo: Không; quốc tịch: Việt Nam; con ông Nguyễn Quang M và bà Văn Thị L; có vợ là Trần Thị H và 02 con, con lớn nhất sinh năm 2000 và con nhỏ nhất sinh năm 2009; nhân thân: Tại Bản án số: 174/2002/HSST ngày 24-5-2002 bị Tòa án nhân dân tỉnh Đăk Lăk xử phạt 05 năm tù về tội "Hiếp dâm trẻ em"; tại ngoại – Có mặt.

Ngoài ra còn có 02 bị cáo không có kháng cáo và không bị kháng cáo, kháng nghị.

NỘI DUNG VỤ ÁN:

Theo các tài liệu có trong hồ sơ vụ án và diễn biến tại phiên tòa, vụ án được tóm tắt như sau:

Trưa ngày 22-02-2018, trong lúc ngồi uống rượu tại nhà Nguyễn Minh Ph, Văn Đ đã rủ Ph và Phạm Văn T đánh bài ăn tiền thì tất cả đồng ý. Sau đó, Đ, Ph và T đi đến chòi rẫy bỏ hoang thuộc bon Bu Gia, xã Q, huyện T để đánh bài. Trên đường đi, T ghé vào tiệp tạp hóa mua hai bộ bài tú lơ khơ. Tại chòi rẫy có 01 chiếc chiếu nhựa trải sẵn, Đ, T và Ph bắt đầu đánh bạc bằng hình thức đánh "Liêng". Trước khi đánh bạc, Đ nói mỗi người phải trưng ra 2.000.000 đồng trở lên mới được tham gia đánh bạc, thì tất cả đều móc tiền ra để cùng xem nhưng không ai đếm bao nhiêu tiền. Sau đó, cả ba người bắt đầu đánh bạc từ 16 giờ đến 16 giờ 45 phút cùng ngày thì bị Công an huyện Tuy Đức phát hiện bắt quả tang cùng tang vật.

Cách thức chơi, tính điểm và ăn thua như sau: Bộ bài tú lơ khơ được chia cho 03 người, mỗi người ba lá bài, người chia bài (cái) được quyền tố (đặt cược tiền trước). Bài cao nhất là ba lá bài cùng loại (xám cô), theo tứ tự cao nhất là 03 lá bài "A", giảm dần từ 03 lá bài "K" đến cuối cùng là bà lá bài "2". Tiếp theo là ba lá bài tịnh tiến (sảnh) theo thứ tự cao nhất là sảnh "QKA". Tiếp theo là tính điểm của tổng số điểm 03 lá bài đó, cao nhất là 09 điểm và tính điểm cao theo chất "cơ", "rô", "chuồn" và "bích". Trong ván bài, nếu có sảnh giống nhau hoặc số điểm giống nhau thì người nào có chất bài cao hơn sẽ thắng. Mức tiền cược cao thấp nhất là 50.000 đồng, cao nhất 500.000 đồng và tiếp tục "tố" lên tùy thuộc vào số điểm trong bài của mình. Khi không còn người nào theo "tố" nữa thì người "tố" cuối cùng sẽ thắng và ăn toàn bộ số tiền trên chiếu bạc đã cược.

Tại Bản án số: 21/2018/HS-ST ngày 20-7-2018 của Toà án nhân dân huyện Tuy Đức, tỉnh Đắk Nông quyết định: Tuyên bố bị cáo Nguyễn Minh Ph phạm tội "*Đánh bạc*". Áp dụng khoản 1 Điều 321; điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51; Điều 65 của Bộ luật Hình sự năm 2015, xử phạt bị cáo Nguyễn Minh Ph 01 (Một) năm tù nhưng cho hưởng án treo.

Ngoài ra, Tòa án cấp sơ thẩm còn xử phạt bị cáo Phạm Văn T 03 năm tù; bị cáo Văn Đ 09 tháng tù nhưng cho hưởng án treo về tội *"Đánh bạc"*; quyết định về xử lý vật chứng, án phí và thông báo quyền kháng cáo.

Ngày 01-8-2018 Viện kiểm sát nhân dân huyện Tuy Đức, tỉnh Đăk Nông kháng nghị một phần bản án sơ thẩm, đề nghị Tòa án cấp phúc thẩm tuyên án phạt tù không cho hưởng án treo đối bị cáo Nguyễn Minh Ph.

Tại phiên toà phúc thẩm, bị cáo Nguyễn Minh Ph vẫn khai nhận hành vi phạm tội của mình như tại cơ quan điều tra và phiên toà sơ thẩm, bị cáo thừa nhận Toà án cấp sơ thẩm xử phạt bị cáo về tội "*Đánh bạc*" theo khoản 1 Điều 321 của Bộ luật Hình sự năm 2015 là đúng pháp luật, không oan.

Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đăk Nông sau khi phân tích các tình tiết của vụ án, đề nghị Hội đồng xét xử căn cứ điểm b khoản 1 Điều 355; điểm d khoản 2 Điều 357, chấp nhận kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân huyện T, sửa bản án sơ thẩm, không cho bị cáo hưởng án treo. Áp dụng khoản 1 Điều 321; điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51 của Bộ luật Hình sự năm 2015 xử phạt bị cáo Nguyễn Minh Ph từ 09 đến 12 tháng tù.

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]. Vào lúc 16 giờ đến 16 giờ 45 phút ngày 22-02-2018 tại B, xã Q, huyện T, tỉnh Đăk Nông Nguyễn Minh Ph, Văn Đ, Phạm Văn T đã có hành vi đánh bạc ăn tiền bằng hình thức "Liêng" với tổng số tiền dùng để đánh bạc là 15.900.000 đồng. Vì vậy, Bản án hình sự sơ thẩm số: 21/2018/HS-ST ngày 20-7- 2018 của Toà án nhân dân huyện T, tỉnh Đắk Nông đã kết án bị cáo Nguyễn Minh Ph về tội "*Đánh bạc*" theo khoản 1 Điều 321 của Bộ luật Hình sự là có căn cứ, đúng pháp luật.

[2]. Xét nội dung kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân huyện Tuy Đức, Hội đồng xét xử xét thấy: Mặc dù bị cáo Ph đã từng bị kết án 05 năm tù về tội *"Hiếp dâm trẻ em"* nhưng đã chấp hành xong hình phạt và đã được xoá án tích theo quy định. Bị cáo phạm tội trong vụ án này thuộc trường hợp ít nghiêm trọng, và có 02 tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự quy định tại khoản 1, khoản 2 Điều 51 của Bộ luật Hình sự và không có tình tiết tăng nặng trách nhiệm hình sự quy định tại khoản 1 Điều 52 của Bộ luật hình sự; bị cáo có nơi cư trú rõ ràng ổn định, có khả năng tự cải tạo, đã thật sự ăn năn hối cải về hành vi phạm tội của mình, đồng thời nếu không bắt bị cáo đi chấp hành hình phạt tù thì không gây ảnh hưởng xấu đến cuộc đấu tranh phòng, chống tội phạm. Đối chiếu với quy định tại Điều 65 của Bộ luật Hình sự năm 2015 và Nghị quyết số: 02/2018/HĐTP ngày 15-5-2018 của Hội đồng Thẩm phán Toà án nhân dân tối cao về hướng dẫn áp dụng Điều 65 của Bộ luật Hình sự về án treo thì bị cáo Ph có đủ điều kiện được hưởng án treo theo quy định. Do đó, Hội đồng xét xử Toà án nhân dân huyện T xử phạt bị cáo Ph 01 năm tù nhưng cho hưởng án treo là đúng quy định; phù hợp với tính chất mức độ hành vi phạm tội của bị cáo gây ra và nhân thân, hoàn cảnh gia đình của bị cáo. Vì vậy, Hội đồng xét xử phúc thẩm không có căn cứ để chấp nhận kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân huyện Tuy Đức về việc áp dụng hình phạt tù đối với bị cáo Ph, giữ nguyên bản án sơ thẩm về phần hình phạt.

[3]. Các quyết định khác của bản án sơ thẩm không có kháng cáo, không bị kháng nghị đã có hiệu lực pháp luật, kể từ ngày hết thời hạn kháng cáo, kháng nghị.

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH:

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

1. Không chấp nhận kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân huyện Tuy Đức, tỉnh Đăk Nông, giữ nguyên bản án sơ thẩm về phần hình phạt và điều luật áp dụng đối với bị cáo Nguyễn Minh Ph.

Áp dụng khoản 1 Điều 321; điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51; Điều 65 của Bộ luật Hình sự năm 2015, xử phạt bị cáo Nguyễn Minh Ph 01 (Một) năm tù

cho hưởng án treo về tội *"Đánh bạc"*, thời gian thử thách là 02 (Hai) năm tính từ ngày tuyên án sơ thẩm.

Giao bị cáo Nguyễn Minh Ph cho Ủy ban nhân dân xã Q, huyện, T, tỉnh Đắk Nông giám sát, giáo dục bị cáo trong thời gian thử thách. Gia đình bị cáo có trách nhiệm phối hợp với chính quyền địa phương trong việc giám sát giáo dục bị cáo 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 khoản 1 Điều 69 của 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 Toà án có thể quyết định buộc người được hưởng án treo phải 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 đã có hiệu lực pháp luật, kể từ ngày hết thời hạn kháng cáo, kháng nghị.

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

Nơi nhận:
- TAND cấp cao tại Tp. HCM;
- VKSND cấp cao tại Tp. HCM
- VKSND tỉnh Đắk Nông;
- Sở Tư pháp tỉnh Đ;
- Phòng HS - CA tỉnh Đăk Nông;
- TAND huyện Tuy Đức;
- VKSND huyện T Đức;
- Chi cục THADS huyện T;
- CA huyện Tuy Đức;
- UBND xã Q, huyện T
- Bị cáo;
- Lưu: Tổ HCTP, HS.

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

(đã ký)

Phạm Văn Cảnh