TÒA ÁN NHÂN DÂN CẤP CAO TẠI ĐÀ NẴNG	**CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM** **Độc lập - Tự do - Hạnh phúc**

Quyết định số: 02/2022/HS-GĐT
Ngày 11 tháng 01 năm 2021

NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM

ỦY BAN THẨM PHÁN
TÒA ÁN NHÂN DÂN CẤP CAO TẠI ĐÀ NẴNG

- Thành phần Ủy ban Thẩm phán Tòa án nhân dân cấp cao gồm có:

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Ông Nguyễn Văn Tào;

Các thành viên Hội đồng giám đốc thẩm: Ông Lê Tự và Ông Nguyễn Cường.

- Thư ký phiên tòa: Bà Lữ Thị Hằng - Thẩm tra viên.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân cấp cao tại Đà Nẵng tham gia phiên tòa: Ông Đoàn Minh Lộc - Kiểm sát viên.

Ngày 11 tháng 01 năm 2022, tại trụ sở Tòa án nhân dân cấp cao tại Đà Nẵng mở phiên tòa giám đốc thẩm xét xử vụ án hình sự đối với:

Bị cáo: Nguyễn Thanh B; sinh năm 1967; trú tại: 261 Hoàng Thị Loan, phường Quang Trung, thành phố Kon Tum, tỉnh Kon Tum; nghề nghiệp: lao động tự do; trình độ văn hoá: 10/12; con ông Nguyễn Hùng (đã chết) và bà Nguyễn Thị Hằng (đã chết); có vợ là Nguyễn Thị Thanh Diệu (sinh năm 1967) và 03 con (lớn nhất sinh năm 1991, nhỏ nhất sinh năm 2003); tiền án: năm 2019, bị Tòa án nhân dân tỉnh Kon Tum xử phạt 03 năm tù nhưng cho hưởng án treo về tội "*Đánh bạc*"; tiền sự: không; nhân thân: năm 1995, bị Tòa án nhân dân huyện Đắk Tô, tỉnh Kon Tum xử phạt 06 tháng tù nhưng cho hưởng án treo về tội "*Vi phạm các quy định về quản lý và bảo vệ rừng*" (đã xóa án tích).

NỘI DUNG VỤ ÁN:

Khoảng 8 giờ 30 phút ngày 12/9/2020, Nguyễn Thanh B, Nguyễn Duy Kh, Trịnh T và Lê Tiến D vào nhà bà Bùi Thị Kim Ng đánh bạc dưới hình thức bài phỏm ăn tiền. Trước khi đánh, Kh bỏ ra số tiền 1.300.000 đồng, B bỏ ra số tiền 1.000.000 đồng, T bỏ ra số tiền 800.000 đồng và D bỏ ra số tiền 900.000 đồng. Quá trình đánh bạc, Kh, B, Th và D đã bỏ số tiền xâu vào hộp nhựa là 1.700.000 đồng. Đến khoảng 13 giờ 20 phút cùng ngày, Công an thành phố Kon Tum bắt quả tang Khanh, Bắc, Thái và Dũng đang đánh bạc và thu giữ trên

chiếu bạc 2.300.000 đồng, 03 bộ bài tú lơ khơ đã qua sử dụng, 01 tấm chăn có hoa văn màu xanh trắng, 01 hộp nhựa màu vàng bên trong có số tiền 5.200.000 đồng (trong hộp nhựa này đã có sẵn 3.500.000 đồng là số tiền ông Nguyễn Duy Đức là chồng bà Bùi Thị Kim Ngân đưa cho bà Ngân đi khám bệnh và mua thuốc vào đêm 11/9/2020); và một số tài sản khác.

Tại Kết luận điều tra vụ án số 133/KLĐT-CSHS ngày 20/10/2020, Cơ quan Cảnh sát điều tra Công an thành phố Kon Tum, tỉnh Kon Tum đề nghị truy tố Nguyễn Thanh B về tội "*Đánh bạc*" theo Điều 321 Bộ luật Hình sự.

Tại Cáo trạng số 137/CT-VKSTPKT ngày 02/11/2020, Viện Kiểm sát nhân dân thành phố Kon Tum, tỉnh Kon Tum đã truy tố bị cáo Nguyễn Thanh B về tội "*Đánh bạc"* theo quy định tại khoản 1 Điều 321 Bộ luật Hình sự.

Tại Bản án hình sự sơ thẩm số 131/2020/HSST ngày 23/11/2020, Tòa án nhân dân thành phố Kon Tum, tỉnh Kon Tum đã quyết định:

"*Căn cứ khoản 1 Điều 321, điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51; Điều 35; Điều 55; khoản 2 Điều 56 Bộ luật hình sự năm 2015.*

Tuyên bố bị cáo Nguyễn Thanh B (tên gọi khác: không) phạm tội "Đánh bạc".

Xử phạt: phạt tiền bị cáo Nguyễn Thanh B số tiền là ***40.000.000 đồng*** *(Bốn mươi triệu đồng).*

Tổng hợp hình phạt chưa chấp hành của Bản án hình sự số 15/2019/HSST ngày 19/4/2019 của Tòa án nhân dân tỉnh Kon Tum: Buộc bị cáo Nguyễn Thanh B phải chấp hành 01 năm 217 ngày tù nhưng cho hưởng án treo; thời gian thử thách là 3 năm 217 ngày, tính từ ngày tuyên án sơ thẩm (23/11/2020).

Giao bị cáo Nguyễn Thanh B cho Ủy ban nhân dân phường Quang Trung, thành phố Kon Tum, tỉnh Kon Tum để giám sát, giáo dục trong thời gian thử thách."

Ngoài ra Bản án sơ thẩm còn quyết định xử lý vật chứng, án phí, quyền kháng cáo theo quy định của pháp luật.

Tại Kết luận thanh tra số 311/TANDTC-BTTr ngày 28/6/2021, Ban Thanh tra Tòa án nhân dân tối cao kiến nghị Chánh án Tòa án nhân dân cấp cao tại Đà Nẵng xem xét theo thủ tục giám đốc thẩm đối với Bản án sơ thẩm nêu trên do vi phạm quy định của pháp luật về tổng hợp hình phạt.

Tại Quyết định kháng nghị giám đốc thẩm số 17/2021/KN-HS ngày 08/11/2021, Chánh án Tòa án nhân dân cấp cao tại Đà Nẵng đề nghị Ủy ban Thẩm phán Tòa án nhân dân cấp cao tại Đà Nẵng xét xử theo thủ tục giám đốc thẩm hủy bản án sơ thẩm nêu trên để xét xử lại theo thủ tục sơ thẩm.

Tại phiên tòa giám đốc thẩm, Đại diện Viện kiểm sát nhân dân cấp cao tại Đà Nẵng đề nghị Ủy ban Thẩm phán Tòa án nhân dân cấp cao tại Đà Nẵng chấp nhận kháng nghị của Chánh án Tòa án nhân dân cấp cao tại Đà Nẵng.

NHẬN ĐỊNH CỦA TÒA ÁN:

[1] Quá trình điều tra và tại phiên tòa sơ thẩm, Nguyễn Thanh B đều khai nhận hành vi phạm tội của mình, lời khai của bị cáo phù hợp với lời khai của Trịnh Huỳnh Thái, Nguyễn Duy Khanh và Lê Tiến Dũng và các tài liệu, chứng cứ trong hồ sơ, nên có đủ cơ sở xác định: Vào hồi 10 giờ ngày 12/9/2020, tại nhà của Bùi Thị Kim Ngân, Nguyễn Thanh B có hành vi đánh bạc bằng hình thức đánh bài phỏm ăn tiền với Khanh, Thái, Dũng. Mặc dù, tổng số tiền bị thu giữ tại chỗ chưa đủ 5.000.000 đồng, nhưng do trước đó Bắc đã bị xử phạt 03 năm tù nhưng cho hưởng án treo về tội "*Đánh bạc*" tại Bản án hình sự sơ thẩm số 15/2019/HSST ngày 19/4/2019 của Tòa án nhân dân tỉnh Kon Tum (Bị cáo chưa chấp hành xong hình phạt của bản án trên) nên các cơ quan tiến hành tố tụng cấp sơ thẩm điều tra, truy tố và kết án Bắc về tội "*Đánh bạc*" theo quy định tại khoản 1 Điều 321 Bộ luật hình sự là có căn cứ, đúng pháp luật.

[2] Nguyễn Thanh B đang thi hành hình phạt 3 năm tù nhưng cho hưởng án treo về tội "*Đánh bạc*" tại Bản án hình sự sơ thẩm số 15/2019/HSST ngày 19/4/2019 của Tòa án nhân dân tỉnh Kon Tum, nhưng bị cáo không lấy đó làm bài học để rèn luyện, tu dưỡng bản thân mà lại tiếp tục phạm tội "*Đánh bạc*" nên cần xử bị cáo mức hình phạt nghiêm khắc mới có tác dụng giáo dục. Tòa án nhân dân thành phố Kon Tum áp dụng hình phạt tiền 40.000.000 đồng là hình phạt chính là không nghiêm, mà cần phải áp dụng hình phạt tù đối với bị cáo.

[3] Tại khoản 5 Điều 65 Bộ luật hình sự quy định về án treo như sau: "*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 này".* Do Nguyễn Thanh B đang thi hành hình phạt 03 năm tù nhưng cho hưởng án treo theo Bản án hình sự sơ thẩm số 15/2019/HSST ngày 19/4/2019 của Tòa án nhân dân tỉnh Kon Tum, nay lại tiếp tục có hành vi phạm tội mới nên hình phạt 3 năm tù cho hưởng án treo chuyển thành 3 năm tù. Do đó, Tòa án thành phố Kon Tum quyết định tổng hợp hình phạt và buộc Nguyễn Thanh B chỉ phải chấp hành 01 năm 217 ngày tù nhưng cho hưởng án treo là không đúng.

[4] Tòa án nhân dân thành phố Kon Tum đã xử phạt Nguyễn Thanh B với hình phạt chính là 40.000.000 đồng nhưng tiếp tục tổng hợp hình phạt tù cho hưởng án treo là không đúng quy định tại điểm đ khoản 1 Điều 55 Bộ Luật hình sự.

Vì vậy, kháng nghị của Chánh án Tòa án nhân dân cấp cao tại Đà Nẵng là có căn cứ, đúng pháp luật.

Vì các lẽ trên;

QUYẾT ĐỊNH:

Căn cứ Điều 382; khoản 3 Điều 388; Điều 391 Bộ luật tố tụng hình sự;

1. Chấp nhận Quyết định kháng nghị giám đốc thẩm số 17/2021/KN-HS ngày 08/11/2021 của Chánh án Tòa án nhân dân cấp cao tại Đà Nẵng.

2. Hủy Bản án hình sự sơ thẩm số 131/2020/HSST ngày 23/11/2020 của Tòa án nhân dân thành phố Kon Tum, tỉnh Kon Tum để xét xử lại theo thủ tục sơ thẩm.

3. Giao hồ sơ vụ án cho Tòa án nhân dân thành phố Kon Tum, tỉnh Kon Tum để xét xử lại theo thủ tục chung.

4. Quyết định giám đốc thẩm có hiệu lực pháp luật kể từ ngày ra quyết định./.

THÀNH VIÊN HỘI ĐỒNG	**THẨM PHÁN**
GIÁM ĐỐC THẨM	**CHỦ TỌA PHIÊN TÒA**
1/ Lê Tự	**2/ Nguyễn Cường**
	Nguyễn Văn Tào

Nơi nhận:
- TANDTC (Vụ I);
- Ban Thanh tra TANDTC (để biết);
- Chánh án TANDCC tại Đà Nẵng;
- VKSNDCC tại Đà Nẵng;
- TAND tỉnh Kon Tum;
- TAND Tp Kon Tum, tỉnh Kon Tum (02 bản, kèm Hs vụ án);
- VKSND Tp Kon Tum, tỉnh Kon Tum;
- Chi cục THADS Tp Kon Tum, tỉnh Kon Tum;
- Bị cáo (theo địa chỉ);
- Lưu các Phòng: GĐKT I; HCTP; VTLT.

TM. ỦY BAN THẨM PHÁN
THẨM PHÁN - CHỦ TỌA PHIÊN TÒA

Nguyễn Văn Tào