TÒA ÁN NHÂN DÂN **TỈNH HẬU GIANG**	**CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM** **Độc lập - Tự do - Hạnh phúc**

Bản án số: 69/2019/HS-PT
Ngày: 14 - 8 - 2019

NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM
TÒA ÁN NHÂN DÂN TỈNH HẬU GIANG

- Với thành phần Hội đồng xét xử phúc thẩm gồm có:

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Ông Nguyễn Đình Tiến

Các Thẩm phán: Ông Phạm Hoàng Lâm

Ông Hồ Văn Luông

- Thư ký phiên toà: Bà Phạm Thị Thúy – Thư ký Tòa án nhân dân tỉnh Hậu Giang.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Hậu Giang tham gia phiên tòa: Bà Huỳnh Kim Thu - Kiểm sát viên.

Trong ngày 14 tháng 8 năm 2019, tại trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Hậu Giang, công khai xét xử phúc thẩm vụ án hình sự thụ lý số 45/2019/TLPT-HS ngày 19 tháng 6 năm 2019 đối với bị cáo Nguyễn Thị X do có kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Hậu Giang đối với Bản án hình sự sơ thẩm số 14/2019/HS-ST, ngày 10 tháng 5 năm 2019 của Tòa án nhân dân thành phố 3, tỉnh Hậu Giang.

- Bị cáo bị kháng nghị:

Nguyễn Thị X; sinh năm: 1983 tại tỉnh Kiên Giang; nơi cư trú: Khu vực 1, phường 2, thành phố 3, tỉnh Hậu Giang; chỗ ở hiện nay: Ấp 1, xã 2, thành phố 3, tỉnh Hậu Giang; nghề nghiệp: Kinh doanh; trình độ văn hóa: 06/12; dân tộc: Kinh; giới tính: Nữ; tôn giáo: Không; quốc tịch: Việt Nam; con ông Nguyễn Văn M (chết) và bà Tống Thị U; chồng: Nguyễn Văn N; con có 02 người, lớn nhất sinh năm: 2004, nhỏ nhất sinh năm: 2007; tiền án; tiền sự: Không; nhân thân: Ngày 11/3/2019 bị Tòa án nhân dân thành phố 3, tỉnh Hậu Giang xử phạt 30.000.000đ về tội "Đánh bạc". Bị cáo bị bắt tạm giữ, tạm giam từ ngày 30/11/2018 đến ngày 29/01/2019 cho bảo lĩnh tại ngoại cho đến nay. Có mặt.

Ngoài ra trong vụ án còn có 07 bị cáo khác và những người tham gia tố tụng khác không có kháng cáo và không bị kháng cáo, kháng nghị nên tại phiên tòa phúc thẩm 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:

Vào khoảng 22 giờ 45 phút ngày 30/11/2018, nhận được tin báo của quần chúng nhân dân, Đội cảnh sát điều tra tội phạm về trật tự xã hội phối hợp với Công an xã 2 bắt quả tang tại phòng số 07 nhà trọ NS do bị cáo Nguyễn Thị X cùng chồng là Nguyễn Văn N làm chủ có một số đối tượng đang thực hiện hành vi đánh bài binh ngầu hầm ăn thua bằng tiền và đã thu giữ nhiều tang vật.

Quá trình điều tra đã chứng minh được vào khoảng 20 giờ ngày 30/11/2018, bị cáo X điện thoại cho Lê Chí T và Lê Vỉnh K rủ đến đánh bài thắng thua bằng tiền thì được T và K đồng ý. Đến 21 giờ, thông qua T và K, các bị cáo khác lần lượt đến tham gia. Bị cáo X đã chuẩn bị 06 bộ bài, nước uống và mền cho 07 bị cáo khác đánh bạc, bị cáo X không tham gia chơi mà thu tiền xâu được 300.000 đồng. Các bị cáo chơi đến 22 giờ 45 phút thì bị bắt quả tang.

Tổng số tiền các bị cáo dùng để đánh bạc ngày 30/11/2018 là 10.450.000 đồng, trong đó:

- Tiền thu giữ trực tiếp tại chiếu bạc là 5.100.000 đồng.

- Tiền thu giữ trong người các con bạc đã chứng minh được dùng vào việc đánh bạc là 5.050.000 đồng.

- Tiền xâu 300.000 đồng.

Tại Bản án hình sự sơ thẩm số 14/2019/HS-ST, ngày 10 tháng 5 năm 2019 của Tòa án nhân dân thành phố 3, tỉnh Hậu Giang quyết định:

Tuyên bố bị cáo Nguyễn Thị X phạm tội "Đánh bạc".

Áp dụng: Khoản 1 Điều 321; điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51; điểm h khoản 1 Điều 52 của Bộ luật Hình sự.

Xử phạt bị cáo Nguyễn Thị X 40.000.000 đồng (Bốn mươi triệu đồng) để sung công quỹ Nhà nước.

Ngoài ra bản án sơ thẩm còn tuyên về tội danh và hình phạt đối với các bị cáo khác; xử lý vật chứng; án phí và quyền kháng cáo theo quy định của pháp luật.

Ngày 05 tháng 6 năm 2019, Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Hậu Giang có Quyết định kháng nghị số 38/QĐ-VKS-P7 kháng nghị một phần Bản án hình sự sơ thẩm số 14/2019/HS-ST ngày 10/5/2019 của Tòa án nhân dân thành phố 3. Đề nghị xét xử phúc thẩm vụ án theo hướng không áp dụng xử phạt tiền, chuyển từ hình phạt tiền sang hình phạt tù đối với bị cáo Nguyễn Thị X.

Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Hậu Giang tham gia phiên toà phát biểu quan điểm: Xét thấy bị cáo đã có một tiền án về tội "Đánh bạc" nhưng lại

tiếp tục phạm tội nên việc cấp sơ thẩm tiếp tục áp dụng hình phạt tiền đối với bị cáo là chưa đánh giá đầy đủ tính chất, mức độ hành vi của bị cáo. Do đó, Viện kiểm sát vẫn giữ nguyên kháng nghị, đề nghị Hội đồng xét xử áp dụng điểm b khoản 1 Điều 355, điểm c khoản 2 Điều 357 của Bộ luật Tố tụng hình sự, chấp nhận kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Hậu Giang, chuyển sang áp dụng hình phạt tù đối với bị cáo, sửa bản án sơ thẩm.

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] Sau khi xét xử sơ thẩm Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Hậu Giang có quyết định kháng nghị đúng theo quy định tại Điều 336 và Điều 337 của Bộ luật Tố tụng hình sự nên chấp nhận xét xử theo trình tự phúc thẩm.

[2] Tại phiên tòa phúc thẩm, bị cáo X thừa nhận toàn bộ hành vi phạm tội theo như nội dung cáo trạng và bản án sơ thẩm. Đối chiếu lời khai của bị cáo và các tài liệu, chứng cứ có trong hồ sơ vụ án, Hội đồng xét xử có đủ cơ sở để xác định: Vào ngày 30/11/2018, bị cáo X đã điện thoại rủ rê, cung cấp bài, nước uống, mền và dùng địa điểm do mình quản lý để cho 07 bị cáo khác đánh bạc trái phép để thu tiền xâu. Tổng số tiền các bị cáo dùng vào việc đánh bạc là 10.450.000đ. Do đó, với số tiền và hành vi mà bị cáo X đã thực hiện, cấp sơ thẩm áp dụng khoản 1 Điều 321 của Bộ luật Hình sự để xét xử bị cáo X về tội "Đánh bạc" là có căn cứ, đúng quy định của pháp luật.

[3] Xét kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Hậu Giang, Hội đồng xét xử xét thấy: Khi xét xử, Tòa án cấp sơ thẩm đã căn cứ vào nhân thân, các tình tiết tăng nặng, giảm nhẹ trách nhiệm hình sự để quyết định mức hình phạt đối với bị cáo. Đối với tình tiết tăng nặng "tái phạm" quy định tại điểm h khoản 1 Điều 52 của Bộ luật Hình sự mà cấp sơ thẩm đã áp dụng đối với bị cáo, xét thấy: Theo quy định tại khoản 1 Điều 53 của Bộ luật Hình sự thì *"Tái phạm là trường hợp đã bị kết án, chưa được xóa án tích mà lại thực hiện hành vi phạm tội do cố ý hoặc thực hiện hành vi phạm tội về tội phạm rất nghiêm trọng, tội phạm đặc biệt nghiêm trọng do vô ý"*, trong khi đó, hành vi phạm tội của bị cáo thực hiện trong vụ án này là vào ngày 30/11/2018, là thời điểm bị cáo chưa bị kết án bởi bất kỳ bản án nào nhưng Tòa án cấp sơ thẩm lại căn cứ vào bản án xét xử ngày 11/3/2019 của Tòa án nhân dân thành phố Vị Thanh, tỉnh Hậu Giang để xác định bị cáo có tiền án về tội "Đánh bạc" và áp dụng tình tiết tăng nặng "tái phạm" đối với bị cáo là chưa đúng với quy định của pháp luật. Do đó, kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Hậu Giang cho rằng bị cáo đã có một tiền án về tội đánh bạc là không có cơ sở nên việc cấp sơ thẩm áp dụng hình phạt tiền đối với bị cáo là phù hợp, không vi phạm quy định tại Điều 35 của Bộ luật Hình sự. Mặt khác, số tiền bị cáo thu lợi không lớn, thời gian

bị cáo bị bắt tạm giam từ ngày 30/11/2018 đến ngày 29/01/2019 cũng đã đủ để răn đe, giáo dục bị cáo.

[4] Từ những nhận định nêu trên, không chấp nhận kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Hậu Giang. Giữ nguyên bản án sơ thẩm.

[5] Án phí hình sự phúc thẩm: Không ai phải chịu.

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH:

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

Không chấp nhận kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Hậu Giang. Giữ nguyên bản án sơ thẩm.

Tuyên bố: Bị cáo Nguyễn Thị X phạm tội "Đánh bạc".

Áp dụng khoản 1 Điều 321; điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51của Bộ luật Hình sự.

Xử phạt bị cáo Nguyễn Thị X 40.000.000đ *(Bốn mươi triệu đồng)*.

Về án phí hình sự phúc thẩm: Không ai phải chịu.

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.

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

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

Nguyễn Đình Tiến

Nơi nhận:
- Bị cáo;
- VKSND tỉnh Hậu Giang;
- Công an tỉnh Hậu Giang;
- Sở Tư pháp tỉnh Hậu Giang;
- TAND, VKSND, CQĐT, Chi cục THADS Tp. 3.
- Công an xã nơi bị cáo cư trú;
- Lưu: HSVA; THS; VP.