

**TÒA ÁN NHÂN DÂN
TỈNH QUẢNG NGÃI**

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

Bản án số: **31/2019/HS-PT**
Ngày: 08-7-2019

**NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM
TÒA ÁN NHÂN DÂN TỈNH QUẢNG NGÃI**

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

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Ông Nguyễn Văn Năm

Các Thẩm phán: Bà Trần Thị Bé

Ông Trần Mười

- Thư ký phiên tòa: Bà Nguyễn Thị Việt Trang là Thư ký Tòa án của Tòa án nhân dân tỉnh Quảng Ngãi.

- Đại diện Viện Kiểm sát nhân dân tỉnh Quảng Ngãi tham gia phiên tòa:
Ông Lương Thanh Tú - Kiểm sát viên.

Ngày 08 tháng 7 năm 2019, tại trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Quảng Ngãi xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự phúc thẩm thụ lý số: 16/2019/TLPT-HS ngày 07 tháng 01 năm 2019 đối với bị cáo Trần Văn H do có kháng nghị của Viện Kiểm sát nhân dân tỉnh Quảng Ngãi đối với Bản án hình sự sơ thẩm số: 03/2018/HS-ST ngày 27 tháng 11 năm 2018 của Tòa án nhân dân huyện T, tỉnh Quảng Ngãi.

- Bị cáo bị kháng nghị:

Trần Văn H, sinh ngày 27 tháng 01 năm 1989 tại Quảng Ngãi.

Nơi cư trú: Tổ dân phố X, thị trấn X, huyện B, tỉnh Quảng Ngãi; nghề nghiệp: Nông; trình độ học vấn: 12/12; dân tộc: Kinh; giới tính: Nam; tôn giáo: Không; quốc tịch: Việt Nam; con ông: Trần Văn T và bà Trình Thị Phương L; Vợ: Nguyễn Thị T, Con: Có 02 con, sinh năm 2016 và 2017; tiền án: Không; tiền sự: Ngày 18/6/2018 bị Công an huyện B xử phạt vi phạm hành chính 1.500.000 đồng về hành vi đánh bạc; Bị cáo bị bắt tạm giam từ ngày 17/4/2019 đến nay, bị cáo đang giam, có mặt tại phiên tòa.

*** Người bào chữa cho bị cáo:** Ông Nguyễn Công T – Luật sư của Văn phòng luật sư Nguyễn Công T, thuộc Đoàn luật sư tỉnh Quảng Ngãi, có mặt.

Ngoài ra, trong vụ án này còn có các bị cáo khác là Phạm Văn T, Nguyễn Minh N, Mai Văn P, Đinh Quang K không có kháng cáo và không bị kháng nghị.

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 20 giờ 00 phút ngày 08/5/2018, tại nhà Phạm Văn T ở Tổ 01, thôn H, xã Trà K, huyện T, tỉnh Quảng Ngãi có: Phạm Văn T, Nguyễn Minh N, Mai Văn P, Đinh Quang K, Trần Văn H, Dương Quang T, sau khi ngồi chơi và uống bia, thì các đối tượng này rủ nhau đánh bạc dưới hình thức dùng bài tú lơ khơ 52 lá đánh bài cào tố, ăn thua bằng tiền Việt Nam đồng. Mỗi ván bài mỗi người đặt trước 10.000 đồng và được chia 03 quân bài, người nào có tổng số điểm các quân bài cao hơn thì được tố, đặt thêm tiền theo quy ước, chỉ được tố tối đa 200.000 đồng, người nào có điểm cao thì đặt theo, ai cao điểm hơn thì thắng, ăn tất cả số tiền đã đặt cược. Cả nhóm chơi bài đến khoảng 22 giờ 30 phút cùng ngày thì bị Công an huyện T bắt quả tang, trong lúc hỗn loạn thì Dương Quang T và Đinh Quang K bỏ trốn. Số tiền thu được trên chiếu bạc là 15.110.000 đồng. Ngoài ra, còn thu giữ được số tiền 8.190.000 đồng và 226 USD cùng một số xe mô tô và các giấy tờ khác.

Đối với Dương Quang T, Tại kết luận giám định pháp y số 134/2018/GĐPY ngày 14/8/2018 của Bệnh viện đa khoa Quảng Ngãi kết luận: Ung thư vòm hầu, thuộc danh mục bệnh hiểm nghèo theo Nghị định 134/2016/CP của Chính phủ. Do đó, ngày 28/9/2018 Công an huyện T đã ra Quyết định đình chỉ điều tra đối với Dương Quang T.

Tại bản án hình sự sơ thẩm số: 03/2018/HS-ST ngày 27-11-2018, Tòa án nhân dân huyện T, tỉnh Quảng Ngãi quyết định:

Tuyên bố: Các bị cáo Đinh Quang K, Trần Văn H, Nguyễn Minh N, Mai Văn P, Phạm Văn T phạm tội “Đánh bạc”.

Áp dụng: khoản 1 Điều 321; điểm i, s khoản 1, khoản 2 Điều 51; Điều 65 Bộ luật hình sự.

Xử phạt: Bị cáo Trần Văn H 09 (chín) tháng tù, nhưng cho hưởng án treo. Thời gian thử thách 18 tháng, tính từ ngày tuyên án.

Giao bị cáo Trần Văn H cho Ủy ban nhân dân thị trấn X, huyện B, tỉnh Quảng Ngãi giám sát và giáo dục trong thời gian thử thách. Trường hợp người được hưởng án treo thay đổi nơi cư trú thì thực hiện theo quy định tại khoản 1 Điều 69 Luật thi hành án hình sự.

Ngoài ra, Tòa án cấp sơ thẩm còn tuyên về xử lý vật chứng, án phí và quyền kháng cáo theo luật định.

Ngày 21/12/2018, Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Quảng Ngãi có Quyết định kháng nghị phúc thẩm số 53/QĐ-VKS, kháng nghị một phần bản án hình sự sơ

thẩm số 03/2018/HS-ST ngày 27-11-2018 của Tòa án nhân dân huyện T, với nội dung: Đề nghị sửa hình phạt đối với bị cáo Trần Văn H theo hướng không áp dụng Điều 65 Bộ luật hình sự mà áp dụng Điều 38 Bộ luật hình sự, xử phạt tù có thời hạn đối với bị cáo Trần Văn H.

Tại phiên tòa, đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Quảng Ngãi phát biểu quan điểm về việc giải quyết vụ án: Tòa án cấp sơ thẩm xét xử các bị cáo về tội “Đánh bạc” theo khoản 1 Điều 321 là đúng người, đúng tội, đúng pháp luật. Tuy nhiên, Việc Tòa án cấp sơ thẩm áp dụng Điều 65 Bộ luật hình sự xử phạt bị cáo Trần Văn H 09 tháng tù nhưng cho hưởng án treo là không đúng quy định tại Điều 2 Nghị quyết số 02/2018/NQ-HĐTP ngày 15/5/2018 của Hội đồng Thẩm phán Tòa án nhân dân tối cao. Vì, trước khi phạm tội đánh bạc vào ngày 08/5/2018 thì bị cáo Trần Văn H đang có 01 tiền sự về hành vi đánh bạc, tại Quyết định số 162/QĐ-XPVBHC ngày 18/6/2017 của Công an huyện B xử phạt hành chính bằng hình thức phạt tiền 1.500.000 đồng về hành vi đánh bạc, ngày 04/7/2017, bị cáo chấp hành xong quyết định xử phạt. Như vậy, bị cáo Trần Văn H đã bị xử phạt vi phạm hành chính về hành vi đánh bạc chưa hết thời hiệu, nhưng bị cáo lại tiếp tục phạm tội đánh bạc. Tòa án cấp sơ thẩm áp dụng Điều 65 Bộ luật hình sự cho bị cáo hưởng án treo là không đúng quy định của pháp luật. Đề nghị Hội đồng xét xử: Áp dụng điểm b khoản 1 Điều 355; điểm d khoản 2 Điều 357 Bộ luật tố tụng hình sự, sửa án hình sự sơ thẩm, không cho bị cáo Trần Văn H hưởng án treo và xem xét mức hình phạt cho bị cáo.

Ý kiến của người bào chữa tại phiên tòa: Trong quá trình điều tra, truy tố, xét xử, bị cáo Trần Văn H thành khẩn khai báo, ăn năn hối cải, bị cáo phạm tội lần đầu và thuộc trường hợp ít nghiêm trọng; gia đình bị cáo có hoàn cảnh khó khăn, vợ bị cáo bị bệnh tim, có hai con nhỏ, bị cáo hiện là lao động chính trong gia đình. Việc bị cáo phạm tội là do bị bạn bè rủ rê. Sau khi xét xử sơ thẩm, bị cáo đi làm ăn ở vùng hẻo lánh nên mới không nhận được thông báo của các Cơ quan tiến hành tố tụng chứ bị cáo không cố tình trốn tránh. Đề nghị Hội đồng xét xử xem xét giảm nhẹ hình phạt cho bị cáo.

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] Xét hành vi của bị cáo Trần Văn H, thấy rằng: Vào khoảng 20 giờ ngày 08/5/2018, tại nhà bị cáo Phạm Văn T ở Tổ 01, thôn H, xã Trà K, huyện T, tỉnh Quảng Ngãi, Trần Văn H cùng các bị cáo khác rủ nhau đánh bạc ăn tiền dưới hình thức “Cào tổ”, mỗi ván bài các bị cáo đặt cược 10.000 đồng, ai có số điểm cao hơn thì tổ thêm tiền cược, số tiền cược tối đa không quá 200.000 đồng, người nào có số điểm cao nhất thì ăn tất cả số tiền cược. Đến khoảng 22 giờ 30 phút cùng ngày, khi

các bị cáo đang đánh bạc thì bị lực lượng Công an huyện T bắt quả tang, thu được số tiền trên chiếu bạc dùng vào việc đánh bạc là 15.110.000 đồng. Hành vi của các bị cáo đã đủ yếu tố cấu thành tội đánh bạc quy định tại Khoản 1 Điều 321 Bộ luật hình sự. Vì vậy, Tòa án cấp sơ thẩm xét xử bị cáo Trần Văn H về tội “Đánh bạc” theo Khoản 1 Điều 321 Bộ luật hình sự là đúng người, đúng tội, đúng pháp luật.

[2] Xét kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Quảng Ngãi:

[2.1] Ngày 18/6/2017 bị cáo Trần Văn H thực hiện hành vi đánh bạc, bị Công an huyện B, tỉnh Quảng Ngãi ra quyết định xử phạt vi phạm hành chính và xử phạt bị cáo Trần Văn H số tiền 1.500.000 đồng. Ngày 04/7/2017, bị cáo nộp xong tiền phạt. Đến ngày 08/5/2018, bị cáo tiếp tục thực hiện hành vi đánh bạc và bị bắt quả tang. Căn cứ quy định tại Khoản 1 Điều 7 Luật Xử lý vi phạm hành chính thì trong thời hạn 01 năm, kể từ ngày chấp hành xong quyết định xử phạt hành chính mà không tái phạm thì được coi là chưa bị xử phạt vi phạm hành chính. Như vậy, bị cáo Trần Văn H đã tiếp tục phạm tội khi chưa đủ một năm kể từ ngày chấp hành xong quyết định xử phạt hành chính (kể từ ngày 04/7/2017). Do đó, về nhân thân thì bị cáo Trần Văn H đang có một tiền sự. Căn cứ quy định tại Điều 2 Nghị quyết số 02/2018/NQ-HĐTP ngày 15/5/2018 của Hội đồng Thẩm phán Tòa án nhân dân tối cao, hướng dẫn áp dụng Điều 65 của Bộ luật hình sự về án treo, thì bị cáo Trần Văn H có nhân thân xấu, không đủ điều kiện được hưởng án treo theo quy định. Tòa án cấp sơ thẩm áp dụng Điều 65 Bộ luật hình sự, xử phạt bị cáo Trần Văn H 09 tháng tù nhưng cho hưởng án treo là trái quy định của pháp luật.

[2.2] Hành vi của bị cáo Trần Văn H là xâm phạm đến trật tự công cộng, làm ảnh hưởng xấu đến tình hình trị an tại địa phương. Đồng thời, bị cáo có một tiền sự nhưng không biết ăn năn hối cải, lấy đó làm bài học cho bản thân mà tiếp tục vi phạm pháp luật. Xét thấy cần thiết xử phạt bị cáo với một mức án tương xứng với hành vi phạm tội của bị cáo, cách ly bị cáo ra khỏi xã hội một thời gian để đảm bảo tính răn đe, giáo dục đối với bị cáo. Hội đồng xét xử chấp nhận kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Quảng Ngãi.

[3] Đề nghị của đại diện Viện kiểm sát là phù hợp với nhận định của Hội đồng xét xử nên được chấp nhận.

[4] Đề nghị của người bào chữa không phù hợp với nhận định của Hội đồng xét xử nên không được chấp nhận.

[5] Bị cáo Trần Văn H không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

[6] 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.

Căn cứ vào điểm b khoản 1 Điều 355; điểm d khoản 2 Điều 357 Bộ luật tố tụng hình sự; Nghị quyết 326/2016/UBTVQH14 của Ủy ban thường vụ Quốc hội quy định về mức thu, miễn, giảm, thu, nộp, quản lý và sử dụng án phí và lệ phí Tòa án.

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH:

1. Chấp nhận kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Quảng Ngãi. Sửa bản án hình sự sơ thẩm số 03/2018/HS-ST ngày 27-11-2018 của Toà án nhân dân huyện T, tỉnh Quảng Ngãi.

Áp dụng: Khoản 1 Điều 321; điểm i, s khoản 1, 2 Điều 51; Điều 38 Bộ luật hình sự năm 2015.

Xử phạt: Bị cáo Trần Văn H 09 (chín) tháng tù về tội “*Đánh bạc*”, thời hạn chấp hành hình phạt tù tính từ ngày bị bắt tạm giam 17/4/2019.

2. Bị cáo Trần Văn H không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

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

Nơi nhận:

- VKSND tỉnh Quảng Ngãi;
- Sở Tư pháp tỉnh Quảng Ngãi;
- Trại tạm giam CA tỉnh Quảng Ngãi;
- TAND huyện T;
- VKSND huyện T;
- Công an huyện T;
- THADS huyện T;
- Bị cáo;
- Lưu hồ sơ.

TM. HỘI ĐỒNG XÉT XỬ PHÚC THẨM
Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa

Nguyễn Văn Năm