

**TÒA ÁN NHÂN DÂN
TỈNH PHÚ T**

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

Bản án số: 52/2020/HS-PT

Ngày 26-6-2020

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

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

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Ông Hồ Văn Việt

Các Thẩm phán: Ông Tạ Văn Thành

Ông Nguyễn Kim Ai

- Thư ký phiên tòa: Ông Phạm Việt Hưng - Thư ký Tòa án nhân dân tỉnh Phú T.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Phú T tham gia phiên tòa: Bà Nguyễn Thị Lan Anh - Kiểm sát viên.

Ngày 26/6/2020 tại trụ sở TAND tỉnh Phú T xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự phúc thẩm thụ lý số: 28/2020/TLPT-HS ngày 27 tháng 02 năm 2020 đối với bị cáo Nguyễn Thị Quý Mdo có kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Phú T đối với bản án hình sự sơ thẩm số: 06/2020/HSST ngày 16 tháng 01 năm 2020 của Tòa án nhân dân thành phố Việt T, tỉnh Phú T.

Bị cáo bị kháng nghị:

Họ và tên: **Nguyễn Thị Quý M**, sinh ngày 28/8/1972; Nơi đăng ký hộ khẩu thường trú + chỗ ở: Đội 9, Cẩm Đ, xã Thụy V, thành phố Việt T, tỉnh Phú T; Nghề nghiệp: Lao động tự do; Trình độ văn hóa: 7/12; dân tộc: Kinh; Giới tính: Nữ; tôn giáo: Không; quốc tịch: Việt Nam; con ông: Nguyễn Văn M (đã chết) và bà Nguyễn Thị Th (đã chết); chồng: Hà Đình S, sinh năm 1949 (đã ly hôn); Con: Có 01 con sinh năm 2003; Tiền án: 01: Bản án số 16 ngày 29/6/2017, Tòa án nhân dân thành phố Việt T xử phạt 15 tháng cải tạo không giam giữ về tội đánh bạc. M đã nộp án phí, chấp hành xong hình phạt ngày 31/10/2018; Tiền sự: Không.

Bị cáo bị bắt tạm giữ từ ngày 10/10/2019 đến ngày 12/10/2019 được thay đổi biện pháp ngăn chặn tạm giữ bằng biện pháp Cấm đi khỏi nơi cư trú, hiện tại ngoại tại Đội 9, Cẩm Đội, xã Thụy V, thành phố Việt T, tỉnh Phú T. (Có mặt).

Những người tham gia tố tụng khác Tòa án 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:

Hồi 16 giờ 15 phút, ngày 10/10/2019, tại quán nước của Nguyễn Thị Quý M, sinh năm 1972, tại Đội 9, khu Cẩm Đ, xã Thụy V, thành phố Việt T, tổ công tác Đội điều tra Hình sự Công an thành phố Việt T bắt quả tang 05 đối tượng gồm: Nguyễn Xuân Đ, sinh năm 1976, trú tại xã Bảo Y, huyện Thanh T; Trần Tuấn A, sinh năm 1986, trú tại phường Gia C, thành phố Việt T; Nguyễn Hữu D, sinh năm 1988, trú tại xã Võ M, huyện Thanh S; Hoàng Thế L, sinh năm 1994, trú tại phường Thọ S, thành phố Việt T và Đàm Kim Đ, sinh năm 1989, trú tại xã Lương T, huyện Sơn D, tỉnh Tuyên Q, đang đánh bạc trái phép dưới hình thức đánh 3 cây được thua bằng tiền. Vật chứng thu giữ gồm: 01 bàn nhựa đã cũ; 5 ghế nhựa màu đỏ đã cũ; 36 quân bài tú lơ khơ và số tiền 7.240.000đ. Ngoài ra còn thu giữ của Nguyễn Thị Quý M số tiền 120.000đ. Quá trình điều tra xác định: Khoảng 14 giờ ngày 10/10/2019, Nguyễn Thị Quý M, đang bán hàng tại quán nước của mình thì Đàm Kim Đ tới quán uống nước, sau đó Nguyễn Xuân Đ, Nguyễn Hữu D, Hoàng Thế L và Đào Trung D cũng tới quán uống nước. Tại đây Đ, Đr, D, L cùng rủ nhau đánh bạc bằng hình thức đánh bài 3 cây được thua bằng tiền. Các đối tượng thỏa thuận là mỗi người sẽ trả cho M 20.000đ để M cho mượn bàn, ghế và bộ bài tú lơ khơ có sẵn ở quán và phục vụ nước uống để đánh bạc. Do có mối quan hệ quen biết từ trước nên M đồng ý nhận tiền để cho các đối tượng đánh bạc tại quán của mình. Khoảng 15 giờ 30 phút thì Trần Tuấn A cũng tới quán nước và tham gia đánh bạc cùng, Đào Trung D không tham gia đánh bạc mà ngồi xem. Khi đánh bạc các đối tượng quy ước cách chơi và tỷ lệ thắng thua như sau: Người cầm chương (là người chia bài) sử dụng bộ bài tú lơ khơ 36 quân từ quân A đến quân 9, tương ứng từ 1 điểm đến 9 điểm, chia cho mỗi người 3 quân bài, sau đó mỗi người sẽ lên bài và cộng điểm 3 quân bài của mình lại rồi so sánh điểm với người cầm chương để tính thắng thua. Thứ tự điểm so sánh từ cao xuống thấp, ai cao điểm hơn người cầm chương sẽ thắng và được người cầm chương trả tiền, ai thấp điểm hơn người cầm chương sẽ thua và phải trả tiền cho người cầm chương. Số tiền đánh trong một ván là 20.000đ, nếu ai được 9 hoặc 10 điểm thì sẽ là người cầm chương ván tiếp theo.

Khi đánh bạc, các đối tượng đều để tiền trên mặt bàn nhựa, Đ có 850.000đ; Đr có 200.000đ; D có 3.500.000đ; L có 2.000.000đ; Tuấn A có 750.000đ. Các đối tượng đánh bạc đến 16 giờ 15 phút cùng ngày thì bị Cơ quan Cảnh sát điều tra - Công an thành phố Việt T, phát hiện, bắt quả tang, thu giữ vật chứng như đã nêu trên.

Trong vụ án này Nguyễn Thị Quý M mặc dù không trực tiếp tham gia đánh bạc cùng nhưng M đã cho các đối tượng sử dụng bàn, ghế và bộ bài tú lơ khơ, phục vụ nước uống và thu tiền để các đối tượng thực hiện hành vi đánh bạc tại quán nước của mình, hành vi của M không đủ yếu tố cấu thành tội tổ chức đánh bạc, gá bạc tuy nhiên M phải chịu trách nhiệm hình sự về tội đánh bạc với vai trò đồng phạm. Số tiền 120.000đ thu giữ của Nguyễn Thị Quý M, trong đó

có 60.000đ, là tiền M bán hàng nước hợp pháp mà có, do vậy Cơ quan điều tra đã ra quyết định trả lại là phù hợp.

Đối với Đào Trung D, sinh năm 1990, trú tại khu 5, phường Gia C, thành phố Việt T, khi các đối tượng đánh bạc, Du chỉ ngồi xem không tham gia đánh bạc, do vậy Cơ quan Cảnh sát điều tra không đề cập xử lý.

Đối với 01 bàn nhựa đã cũ; 05 ghế nhựa màu đỏ đã cũ; 36 quân bài tú lơ khơ từ A đến 9 dùng vào mục đích đánh bạc đang tạm giữ tại kho vật chứng của Công an thành phố Việt T; Số tiền 7.300.000đ đang tạm giữ tại kho bạc Nhà nước tỉnh Phú T, được chuyển theo hồ sơ vụ án để xử lý theo quy định của pháp luật.

Về điều kiện kinh tế của bị cáo quá trình điều tra xác định: Bị cáo Nguyễn Thị Quý M có 01 mảnh đất diện tích 131,25m² tại khu Cẩm Đ, xã Thụy V, thành phố Việt T, các bị cáo còn lại đang sống cùng gia đình tại địa phương, ngoài vật dụng sinh hoạt hàng ngày thì không có tài sản riêng gì có giá trị.

Tại bản án hình sự sơ thẩm số: 06/2020/HSST ngày 16 tháng 01 năm 2020 của Tòa án nhân dân thành phố Việt T, tỉnh Phú T đã quyết định:

Tuyên bố bị cáo Nguyễn Thị Quý M phạm tội “Đánh bạc”

Căn cứ khoản 1 Điều 321; Điều 38; điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51, điểm h khoản 1 Điều 52 Bộ luật Hình sự:

Xử phạt bị cáo Nguyễn Thị Quý M 07 (bảy) tháng tù. Bị cáo được khấu trừ 3 ngày tạm giữ (từ ngày 10/10/2019 đến ngày 12/10/2019). Thời hạn tù tính từ ngày bị cáo đi chấp hành án.

Về hình phạt bổ sung: Không áp dụng hình phạt bổ sung đối với bị cáo M

Bản án còn tuyên về hình phạt đối với các bị cáo khác, xử lý vật chứng, án phí và quyền kháng cáo theo đúng quy định pháp luật.

Ngày 13/02/2020 Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Phú T kháng nghị đối với Bản án hình sự sơ thẩm số 06/2020/HSST ngày 16 tháng 01 năm 2020 của Tòa án nhân dân thành phố Việt T, tỉnh Phú T với các nội dung: Đề nghị Tòa án nhân dân tỉnh Phú T xét xử vụ án theo trình tự phúc thẩm áp dụng điểm c khoản 1 Điều 355, điểm a khoản 1 Điều 358 Bộ luật tố tụng hình sự để hủy Bản án hình sự sơ thẩm điều tra, xét xử lại.

Tại phiên tòa phúc thẩm, Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Phú T thay đổi một phần nội dung kháng nghị.

Đại diện Viện kiểm sát đề nghị: Áp dụng điểm b khoản 1 Điều 355, Điều 357 Bộ luật Tố tụng hình sự. Chấp nhận kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Phú T. Sửa Bản án hình sự sơ thẩm số 06/2020/HSST ngày 16 tháng 01 năm 2020 của Tòa án nhân dân thành phố Việt T, tỉnh Phú T theo hướng:

Về tội danh đề nghị xét xử bị cáo về tội “Gá bạc” theo quy định tại điểm đ khoản 1 Điều 322 Bộ luật Hình sự.

Về hình phạt: Do bị cáo có nhiều tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự mới quy định tại điểm u, t khoản 1 Điều 51 Bộ luật Hình sự nên đề nghị áp dụng

khoản 3 Điều 54 Bộ luật Hình sự đối với bị cáo và giữa nguyên mức hình phạt cấp sơ thẩm đã tuyên.

NHẬN ĐỊNH CỦA TÒA ÁN:

Trên cơ sở nội dung vụ án, căn cứ vào các tài liệu có trong hồ sơ vụ án đã được tranh tụng tại phiên tòa, Hội đồng xét xử nhận định như sau:

[1] Về thủ tục tố tụng: Quyết định kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Phú T trong hạn luật định được xem xét giải quyết.

[2] Về nội dung vụ án:

Tại phiên tòa phúc thẩm hôm nay bị cáo đã thành khẩn khai báo và thừa nhận hành vi phạm tội của mình, thừa nhận kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Phú T là đúng người đúng tội, cụ thể:

Hồi 16 giờ 15 phút, ngày 10/10/2019, tại quán nước của Nguyễn Thị Quý M, thuộc Đội 9, khu Cẩm Đ, xã Thụy V, thành phố Việt T, Nguyễn Xuân Đ; Trần Tuấn A; Nguyễn Hữu D; Hoàng Thế L và Đàm Kim Đ, đã thực hiện hành vi đánh bạc trái phép, dưới hình thức đánh 3 cây được thua bằng tiền bị Cơ quan cảnh sát điều tra bắt quả tang thu giữ số tiền dùng để đánh bạc là 7.300.000đ, cùng toàn bộ công cụ, phương tiện dùng để đánh bạc.

Hành vi của bị cáo đã phạm tội “Gá bạc” được quy định tại điểm đ khoản 1 Điều 322 Bộ luật hình sự. Như vậy Tòa án cấp sơ thẩm xét xử bị cáo về tội “Đánh bạc” theo quy định tại khoản 1 Điều 321 là không đúng.

[3] Xét kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Phú T đối với Bản án hình sự số 06/2020/HSST ngày 16 tháng 01 năm 2020 của Tòa án nhân dân thành phố Việt T, tỉnh Phú T. Hội đồng xét xử nhận thấy:

Trong vụ án này, Nguyễn Thị Quý Mặc dù không trực tiếp tham gia đánh bạc cùng các bị cáo khác nhưng bị cáo M đã cho các đối tượng sử dụng bàn ghế và bộ bài tú lơ khơ, phục vụ nước uống và thu tiền để các đối tượng thực hiện hành vi đánh bạc tại quán nước của bị cáo. Với hành vi phạm tội của bị cáo như trên việc Tòa án nhân dân thành phố Việt T, tỉnh Phú T xét xử bị cáo về tội “Đánh bạc” theo quy định tại khoản 1 Điều 321 Bộ luật Hình sự là không đúng. Bởi vì trước lần phạm tội này bị cáo đã có 01 tiền án về tội đánh bạc chưa được xóa án tích tại Bản án số 16/2017/HSST ngày 29 tháng 6 năm 2017. Tòa án nhân dân thành phố Việt T, tỉnh Phú T xử phạt bị cáo 15 tháng cải tạo không giam giữ. Bị cáo chấp hành xong hình phạt ngày 31/10/2018.

Ngoài ra, theo quy định tại điểm đ khoản 1 Điều 322 Bộ luật hình sự

“ Điều 322. Tội tổ chức đánh bạc hoặc gá bạc:

1. Người nào tổ chức đánh bạc hoặc gá bạc trái phép thuộc một trong các trường hợp sau đây, thì bị phạt tiền từ 50.000.000 đồng đến 300.000.000 đồng hoặc phạt tù từ 01 năm đến 05 năm:

a.

.....

đ. Đã bị xử phạt vi phạm hành chính về một trong các hành vi quy định tại Điều này hoặc hành vi quy định tại Điều 321 của Bộ luật này hoặc đã bị kết án về tội này hoặc tội quy định tại Điều 321 của Bộ luật này, chưa được xóa án tích mà còn vi phạm.”

Như vậy, cần khẳng định hành vi phạm tội của bị cáo Nguyễn Thị Quý M đã phạm vào tội “Gá bạc” theo quy định tại điểm đ khoản 1 Điều 322 Bộ luật Hình sự nên kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Phú T đề nghị Tòa án cấp phúc thẩm xem xét sửa Bản án hình sự sơ thẩm số 06/2020/HSST ngày 16 tháng 01 năm 2020 của Tòa án nhân dân thành phố Việt T, tỉnh Phú T. Về tội danh xét xử bị cáo về tội “Gá bạc” theo quy định tại điểm đ khoản 1 Điều 322 Bộ luật Hình sự. Về hình phạt áp dụng các tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự mới quy định tại điểm u, t khoản 1 Điều 51 Bộ luật Hình sự giữ nguyên hình phạt đối với bị cáo M là có căn cứ.

Hội đồng xét xử nhận định:

Về tội danh: Tại phiên tòa phúc thẩm hôm nay, bị cáo Nguyễn Thị Quý M thừa nhận hành vi phạm tội của bị cáo như nội dung kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Phú T về tội danh “Gá bạc” theo quy định tại điểm đ khoản 1 Điều 322 Bộ luật Hình sự; bị cáo không có thắc mắc khiếu nại gì. Bị cáo đề nghị Hội đồng xét xử phúc thẩm xem xét xử bị cáo theo quy định của pháp luật.

Về hình phạt: Trong quá trình sơ thẩm Tòa án cấp sơ thẩm đã áp dụng cho bị cáo các tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự quy định tại điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51 Bộ luật Hình sự đó là thành khẩn khai báo, ăn năn hối cải; anh trai bị cáo là liệt sỹ. Quá trình chờ xét xử phúc thẩm ngày 20 tháng 02 năm 2020 Cơ quan cảnh sát điều tra - Công an thành phố Việt T, tỉnh Phú T có công văn số 109/CV-CQĐT đề nghị xem xét giảm nhẹ hình phạt cho bị cáo M vì đã có thành tích phối hợp cung cấp thông tin cho Cơ quan cảnh sát điều tra - Công an thành phố Việt T, tỉnh Phú T về tụ điểm đánh bạc tại khu 2, phường Vân Phú, thành phố Việt T, tỉnh Phú T. Từ thông tin do bị cáo M cung cấp Cơ quan cảnh sát điều tra - Công an thành phố Việt T, tỉnh Phú T đã triệt phá được tụ điểm đánh bạc này. Đây là tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự mới được quy định tại điểm u, t khoản 1 Điều 51 Bộ luật Hình sự. Xét thấy, bị cáo có nhiều tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự quy định tại khoản 1, 2 Điều 51 Bộ luật Hình sự nên đủ điều kiện áp dụng khoản 3 Điều 54 Bộ luật hình sự để Quyết định hình phạt dưới mức thấp nhất của khung hình phạt đối với bị cáo.

Từ những nhận định trên, Hội đồng xét xử phúc thẩm sửa Bản án hình sự sơ thẩm số 06/2020/HSST ngày 16 tháng 01 năm 2020 của Tòa án nhân dân thành phố Việt T, tỉnh Phú T về phần tội danh và giữ nguyên hình phạt đối với bị cáo là phù hợp với đường lối xét xử hình sự.

[3] Xét đề nghị của Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Phú T tại phiên tòa phù hợp nên chấp nhận.

[4] Về án phí hình sự phúc thẩm: Bị cáo không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

[5] Các quyết định khác của Bản án sơ thẩm không có kháng cáo, kháng nghị Hội đồng xét xử không xem xét.

Vì các lẽ trên;

QUYẾT ĐỊNH:

[1] Căn cứ điểm b khoản 1 Điều 355; Điểm c khoản 2 Điều 357 Bộ luật Tố tụng hình sự. Chấp nhận kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Phú T. Sửa Bản án hình sự sơ thẩm số 06/2020/HSST ngày 16/01/2020 của Tòa án nhân dân thành phố Việt T, tỉnh Phú T.

[2] Về tội danh:

Tuyên bố bị cáo Nguyễn Thị Quý Mphạm tội “Gá bạc”.

Về điều luật áp dụng và hình phạt:

Căn cứ điểm đ khoản 1 Điều 322; điểm s, u, t khoản 1, khoản 2 Điều 51; điểm h khoản 1 Điều 52; khoản 3 Điều 54; Điều 38 Bộ luật hình sự;

Xử phạt: Bị cáo Nguyễn Thị Quý M 07 (Bảy) tháng tù. Bị cáo được khấu trừ 3 ngày tạm giữ (từ ngày 10/10/2019 đến ngày 12/10/2019). Thời hạn tù tính từ ngày bị cáo đi chấp hành án.

Về hình phạt bổ sung: Không áp dụng hình phạt bổ sung đối với bị cáo Nguyễn Thị Quý M

[3] Về án phí phúc thẩm:

Căn cứ điểm d khoản 1 Điều 11 Nghị quyết số 326/2016/UBTVQH 14 ngày 30/12/2016 của Ủy ban thường vụ Quốc hội về án phí và lệ phí Tòa án.

Bị cáo Nguyễn Thị Quý M không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

[4] Các quyết định khác của bản án sơ thẩm không bị 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 kể từ ngày tuyên án.

Nơi nhận:

- VKSND Tỉnh Phú T;
- CA, THADS, TAND TP Việt T,
T. Phú T;
- Bị cáo;
- Lưu HS+VP.

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

Hồ Văn Việt