

Bản án số: 04/2019/HS-PT

Ngày 15-01-2019

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

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

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Ông Trương Thành Quang.

Các Thẩm phán: Bà Nguyễn Thị Luyến.

Ông Nguyễn Văn Được.

- Thư ký phiên tòa: Bà Nguyễn Thị Diệu là thư ký Tòa án nhân dân tỉnh Ninh Thuận.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Ninh Thuận tham gia phiên tòa:
Ông Nguyễn Văn Hiếu - Kiểm sát viên.

Ngày 15 tháng 01 năm 2019, tại Trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Ninh Thuận xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự thụ lý số 74/2018/TLPT-HS ngày 12 tháng 12 năm 2018 đối với bị cáo Ngô Đức L cùng đồng phạm do có kháng cáo của bị cáo L và kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân huyện Ninh Sơn đối với bản án hình sự sơ thẩm số 29/2018/HS-ST ngày 30 tháng 10 năm 2018 của Tòa án nhân dân huyện Ninh Sơn, tỉnh Ninh Thuận.

Bị cáo có kháng cáo và bị kháng nghị:

1. **Ngô Đức L** (Thùng), sinh năm 1986, tại Ninh Thuận. Nơi cư trú: Thôn T, xã P, huyện N, tỉnh Ninh Thuận; nghề nghiệp: Buôn bán; trình độ học vấn: 7/12; dân tộc: Kinh; giới tính: Nam; quốc tịch: Việt Nam; tôn giáo: Không; con ông Ngô Văn T và bà Trần Thị Ngọc L; có vợ Đỗ Tôn L và 01 con; Tiền án, tiền sự: Không;

Nhân thân:

- Ngày 22/12/2003 Tòa án nhân dân tỉnh Ninh Thuận xử phạt 06 năm tù về tội “*Cướp tài sản*” đã chấp hành xong, xóa án tích.

- Ngày 27/7/2012 Tòa án nhân huyện Ninh Phước, tỉnh Ninh Thuận xử phạt 24 tháng tù về tội “*Giao cấu với trẻ em*” đã chấp hành xong, xóa án tích.

- Ngày 21/9/2016 Công an thành phố Phan Rang - Tháp Chàm, tỉnh Ninh Thuận ra quyết định số 156/2016 xử phạt hành chính 1.500.000đ về hành vi đánh bạc.

Bị cáo bị bắt ngày 14/4/2018 hiện đang tạm giam tại nhà tạm giữ Công an huyện Ninh Sơn, có mặt

2. **Nguyễn Phúc T**, sinh ngày 18/02/2000 tại Ninh Thuận. Nơi cư trú: Thôn T, xã P, huyện N, tỉnh Ninh Thuận. Nghề nghiệp: Phụ sơn; Trình độ văn hóa: 08/12; Dân tộc: Kinh; Giới tính: Nam; Tôn giáo: Không; Quốc tịch: Việt Nam; Con ông: Không rõ và bà Nguyễn Thị Bích T; Vợ, con: Chưa có; Tiền án: Không; Tiền sự: Tại quyết định xử phạt vi phạm hành chính số 31 ngày 25/3/2018 của Công an phường Tấn Tài,

thành phố Phan Rang – Tháp Chàm xử phạt Nguyễn Phúc Thiện 750.000đ về hành vi gây mất an ninh trật tự, đã chấp hành xong. Bị cáo đang thực hiện Lệnh cấm đi khỏi nơi cư trú, có mặt.

Ngoài ra còn có bị cáo Tạ Ngọc Đ, sinh năm 1980; Bị cáo Lê Quang H, sinh năm: 1977; Người có quyền lợi, nghĩa vụ liên quan đến vụ án không có kháng cáo và không bị kháng cáo, kháng nghị (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:

Để làm trường gà đá gà, trước đó Ngô Đức L chuẩn bị lưới mắt cáo kích thước (0,5x 20)m, 01 cái cân loại 5kg, 01 cây rìu và 01 số dụng cụ khác đưa cho La Văn S cất giữ. Sáng ngày 14/4/2018, Linh gọi điện thoại rủ Đỗ Tôn Đ điều khiển xe mô tô 85C1-116.16 (giấy tờ xe tên Võ Thành H, sinh năm 1986, trú: N 1, xã K, huyện N) đến nhà S chở những dụng cụ làm trường gà đã chuẩn bị cùng với S và Dương Ngọc Q điều khiển xe mô tô (chưa xác định chủ sở hữu, biển số xe) và L đi nhờ một người đi đường, đến bãi đất trống thuộc thôn Nha Hố 1, xã Nhơn Sơn, huyện Ninh Sơn làm trường đá gà, thắng thua bằng tiền, để L thu tiền xâu. Sau khi làm xong trường gà, L dùng điện thoại Nokia màu xanh gọi cho những người có gà, mang gà đến đá và thuê Nguyễn Phúc T, Tạ Ngọc Đ đến canh chừng Công an báo cho L biết và hướng dẫn cho người tham gia đá gà vào trường gà. Mỗi lần L trả cho Đ và T mỗi người 150.000đ. L phân công S làm trọng tài và cân gà; Q, Đ, L thu tiền xâu. L quy định thu 20.000đ một người vào trường gà, chủ gà cá cược 1.000.000đ đến 2.000.000đ thu 100.000đ; cược 3.000.000đ thu 150.000đ; cược 4.000.000đ thu 200.000đ; cược 5.000.000đ thu 250.000đ; với những người tham gia cá cược khác cược 500.000đ thu 10.000đ; cược 1.000.000đ thu 20.000đ. Số tiền xâu thu được L lấy 200.000đ nạp card điện thoại, còn lại chia đều cho L, Đ, Q và S.

Trong thời gian khoảng 11 giờ đến 13 giờ ngày 14/4/2018, khi Công an bắt quả tang, L đã tổ chức đá gà 05 trận với 05 cặp gà đá với nhau và tiền xâu L thu được 3.910.000đ, Cụ thể:

- Trận thứ 1: Gà của L1 (không rõ lai lịch) cược với gà của T (không rõ lai lịch). Mỗi chủ gà cược 2.000.000đ, L1 thắng. Ngoài ra còn những người khác tham gia cược không xác định được. Số tiền đánh bạc L1 4.000.000đ, T 2.000.000đ.

- Trận thứ 2: Gà của T2 (không rõ lai lịch) cược với gà của H (không rõ lai lịch). Mỗi chủ gà cược 3.000.000, T2 thắng. Số tiền đánh bạc của T2 6.000.000đ, Hưng 3.000.000đ.

- Trận thứ 3: Gà của T2 cược với gà của Lê Quang H do H2 (không rõ lai lịch) mượn gà của H mang theo để cược. H mang theo 800.000đ, góp 500.000đ với H2 1.500.000đ để cược gà của T2 2.000.000đ, H2, H thắng cược. Số tiền đánh bạc T2 2.000.000đ, H2 4.000.000đ, H 4.300.000đ, Hg hưởng lợi 500.000đ.

- Trận thứ 4: Gà của T2 cược với gà của T (không rõ lai lịch). Mỗi chủ gà cược 5.000.000đ, T2 thắng. Số tiền đánh bạc T2 10.000.000đ, T 5.000.000đ.

- Trận thứ 5: Gà của L1 cược với gà của T. Trong đó, Nguyễn Minh L góp 1.000.000đ với L1 1.000.000đ để cược với gà của T 2.000.000đ đang đá bị Công an bắt. Trước đó, Nguyễn Minh L mang theo 6.035.000đ, sử dụng 2.000.000đ đá gà, tham gia cược trận thứ ba 500.000đ với người Phan Rang (không rõ lai lịch), Nguyễn Minh L thua cược. Số tiền đánh bạc L1 2.000.000đ, T 2.000.000đ, Nguyễn Minh L 2.500.000đ, Nguyễn Minh L không hưởng lợi.

Tại bản án hình sự sơ thẩm số 29/2018/HS-ST ngày 30 tháng 10 năm 2018 của Tòa án nhân dân huyện Ninh Sơn quyết định:

1/ Căn cứ điểm d khoản 1 Điều 322, điểm s khoản 1 Điều 51 Bộ luật hình sự năm 2015: Tuyên bố: Bị cáo Ngô Đức L phạm tội “*Tổ chức đánh bạc*”. Xử phạt: Bị cáo Ngô Đức L 13 (Mười ba) tháng tù, thời hạn tù tính từ ngày 14/4/2018.

2/ Căn cứ điểm d khoản 1 Điều 322, điểm s khoản 1 Điều 51, Điều 65 Bộ luật Hình sự năm 2015: Tuyên bố: Bị cáo Tạ Ngọc Đ phạm tội “*Tổ chức đánh bạc*”. Xử phạt: Bị cáo Tạ Ngọc Đ 12 tháng tù, cho hưởng án treo, thời gian thử thách 24 (Hai mươi bốn) tháng, kể từ ngày tuyên án (30/10/2018).

3/ Căn cứ điểm d khoản 1 Điều 322, điểm s khoản 1 Điều 51, khoản 2 Điều 54 Điều 65 Bộ luật Hình sự năm 2015: Tuyên bố: Bị cáo Nguyễn Phúc T phạm tội “*Tổ chức đánh bạc*”. Xử phạt: Bị cáo Nguyễn Phúc T 09 (Chín) tháng tù, cho hưởng án treo, thời gian thử thách từ 18 (Mười tám) tháng, kể từ ngày tuyên án (30/10/2018).

4/ Căn cứ khoản 1 Điều 321, điểm s khoản 1 Điều 51, Điều 65 Bộ luật hình sự năm 2015: Tuyên bố: Bị cáo Lê Quang H phạm tội “*Đánh bạc*”. Xử phạt: Bị cáo Lê Quang H 09 (Chín) tháng tù, cho hưởng án treo, thời gian thử thách 18 (Mười tám) tháng, kể từ ngày tuyên án (30/10/2018).

Giao bị cáo Tạ Ngọc Đ cho UBND phường Đ, thành phố P, tỉnh Ninh Thuận để tiếp tục giám sát, giáo dục.

Giao bị cáo Nguyễn Phúc T cho UBND xã P, huyện N, tỉnh Ninh Thuận để tiếp tục giám sát, giáo dục.

Giao bị cáo Lê Quang H cho UBND xã Q, huyện N, tỉnh Ninh Thuận để tiếp tục giám sát, giáo dục.

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

Ngày 13/11/2018 bị cáo Ngô Đức L kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt.

Ngày 13/11/2018 Viện kiểm sát nhân dân huyện Ninh Sơn kháng nghị phúc thẩm số 426/QĐ-VKSNS, kháng nghị một phần Bản án sơ thẩm số 29/2018/HS-ST ngày 30 tháng 10 năm 2018 của Tòa án nhân dân huyện Ninh Sơn về hình phạt đối với bị cáo Nguyễn Phúc T phạm tội “*Tổ chức đánh bạc*” và bị cáo Lê Quang H phạm tội “*Đánh bạc*”. Đề nghị Tòa án nhân dân tỉnh Ninh Thuận xét xử phúc thẩm vụ án theo hướng chuyển hình phạt tù cho hưởng án treo thành hình phạt tù đối với bị cáo T và H.

Ngày 28 tháng 12 năm 2018, Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Ninh Thuận ra Quyết định rút Quyết định kháng nghị phúc thẩm số 94/QĐ-VKSNT, rút một phần quyết

định kháng nghị phúc thẩm số 426/QĐ-VKSNS ngày 13/11/2018 của Viện kiểm sát nhân dân huyện Ninh Sơn đối với bị cáo Lê Quang H. Đề nghị Tòa án nhân dân tỉnh Ninh Thuận, đình chỉ xét xử phúc thẩm đối với bị cáo Lê Quang H và đưa ra xét xử phúc thẩm đối với bị cáo Nguyễn Phúc T theo quy định của pháp luật.

Ngày 08/01/2019 Tòa án nhân dân tỉnh Ninh Thuận ra Quyết định đình chỉ việc xét xử phúc thẩm số 03/2019/HSPT-QĐ đối với bị cáo Lê Quang H.

Tại phiên tòa phúc thẩm, bị cáo giữ nguyên nội dung đơn kháng cáo. Đại diện Viện kiểm sát giữ nguyên Quyết định kháng nghị.

Quan điểm của Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Ninh Thuận:

- Về hình thức kháng cáo, kháng nghị: Đúng hình thức và trong hạn luật định nên đề nghị Hội đồng xét xử chấp nhận.

- Về nội dung kháng cáo: Tòa án cấp sơ thẩm đã áp dụng đầy đủ các tình tiết giảm nhẹ cho bị cáo Ngô Đức L, xử phạt bị cáo 13 (mười ba) tháng tù là đã cân nhắc giảm nhẹ cho bị cáo. Tại giai đoạn xét xử phúc thẩm bị cáo không có tình tiết giảm nhẹ nào mới, do đó không có căn cứ chấp nhận kháng cáo của bị cáo.

- Xét nội dung kháng nghị về việc chuyển hình phạt tù cho hưởng án treo thành hình phạt tù đối với bị cáo Nguyễn Phúc T thấy rằng: Bị cáo T chỉ có một tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự điểm s khoản 1 Điều 51 Bộ luật hình sự, bị cáo có tiền sự tính đến ngày phạm tội chưa được 6 tháng vì vậy việc Tòa án sơ thẩm xử phạt bị cáo 9 tháng tù cho hưởng án treo và ấn định thời gian thử thách là vi phạm khoản 2, 3 Điều 2, Nghị quyết số 02 ngày 15/5/2018 của Hội đồng thẩm phán Tòa án nhân dân tối cao hướng dẫn áp dụng Điều 65 Bộ luật hình sự về án treo. Do đó đề nghị Hội đồng xét xử sửa bản án hình sự theo hướng chuyển hình phạt tù cho hưởng án treo thành hình phạt tù đối với bị cáo T.

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] Bị cáo Ngô Đức L kháng cáo, Viện kiểm sát nhân dân huyện Ninh Sơn kháng nghị đúng quy định tại các Điều 331, Điều 332, Điều 333, 336 Bộ luật Tố tụng hình sự nên vụ án được xem xét theo trình tự phúc thẩm.

[2] Tại phiên tòa phúc thẩm, các bị cáo Ngô Đức L, Nguyễn Phúc T khai nhận hành vi phạm tội của mình, cụ thể: Ngày 14/4/2018 tại khu đất trống ở thôn Nha Hồ 1, xã Nhơn Sơn, huyện Ninh Sơn, bị Công an bắt quả tang bị cáo Ngô Đức L với vai trò là người tổ chức, phân công nhiệm vụ và trực tiếp thu tiền xâu, bị cáo Tạ Ngọc Đ và Nguyễn Phúc T với vai trò người giúp sức (canh giữ và hướng dẫn những người tham gia đá gà vào trường gà) để bị cáo L tổ chức thực hiện hành vi đánh bạc bằng hình thức đá gà thắng thua bằng tiền, bị cáo Lê Quang H là người tham gia đánh bạc. Tổng số tiền đánh bạc là 15.723.000 đồng, bị cáo Ngô Đức L hưởng lợi 3.910.000 đồng, chưa chia cho bị cáo Tạ Ngọc Đ và Nguyễn Phúc T. Như vậy, Tòa án cấp sơ thẩm xác định các bị cáo Ngô Đức L, Nguyễn Phúc T phạm tội “Tổ chức đánh bạc” quy định tại điểm d khoản 1 Điều 322 Bộ luật Hình sự là có căn cứ, đúng pháp luật.

[3] Xét kháng cáo của bị cáo Ngô Đức L nhận thấy: Bị cáo là người có nhân thân xấu. Bị cáo L có tình tiết giảm nhẹ là thành khẩn khai báo, Tòa án sơ thẩm xử phạt bị cáo 13 (mười ba) tháng tù là đúng với tính chất mức độ hành vi phạm tội của bị cáo. Sau khi xét xử sơ thẩm bị cáo không có tình tiết giảm nhẹ nào mới. Do vậy, Hội đồng xét xử không chấp nhận kháng cáo của bị cáo, như đề nghị của Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Ninh Thuận tại phiên tòa.

[4] Xét kháng nghị phúc thẩm nhận thấy: Bị cáo Nguyễn Phúc T có một tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự là thành khẩn khai báo quy định điểm s khoản 1 Điều 51 Bộ luật hình sự, bị cáo có tiền sự tính đến ngày phạm tội chưa được 6 tháng do vậy việc Tòa án sơ thẩm xử phạt bị cáo 9 tháng tù cho hưởng án treo và ấn định thời gian thử thách là vi phạm khoản 2, 3 Điều 2, Nghị quyết số 02 ngày 15/5/2018 của Hội đồng thẩm phán Tòa án nhân dân tối cao hướng dẫn áp dụng Điều 65 Bộ luật hình sự về án treo. Do đó Hội đồng xét xử sửa bản án hình sự theo hướng chuyển hình phạt tù cho hưởng án treo thành hình phạt tù đối với bị cáo T.

[5] Do không chấp nhận kháng cáo của bị cáo Ngô Đức L nên bị cáo phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

[6] Các quyết định khác của bản án sơ thẩm không có kháng cáo, kháng nghị 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, b khoản 1 Điều 355; Điều 357 của Bộ luật Tố tụng hình sự; không chấp nhận kháng cáo của bị cáo Ngô Đức L, giữ nguyên về phần hình phạt đối với bị cáo L; chấp nhận kháng nghị phúc thẩm của Viện kiểm sát nhân dân huyện Ninh Sơn, sửa biện pháp chấp hành hình phạt đối với bị cáo Nguyễn Phúc T.

Tuyên bố các bị cáo Ngô Đức L, Nguyễn Phúc T đều phạm tội “Tổ chức đánh bạc”.

- Áp dụng: Điểm d khoản 1 Điều 322, điểm s khoản 1 Điều 51 Bộ luật hình sự năm 2015, sửa đổi, bổ sung năm 2017.

Xử phạt: Bị cáo Ngô Đức L 13 (mười ba) tháng tù, thời hạn tù tính từ ngày 14/4/2018.

- Áp dụng: Điểm d khoản 1 Điều 322, điểm s khoản 1 Điều 51, khoản 2 Điều 54 Bộ luật Hình sự năm 2015, sửa đổi, bổ sung năm 2017.

Xử phạt: Bị cáo Nguyễn Phúc T 09 (Chín) tháng tù, thời hạn tù tính từ ngày bắt giam thi hành án.

Về án phí: Áp dụng Điều 135, Điều 136 của Bộ luật Tố tụng hình sự, Nghị quyết 326/2016/UBTVQH14 ngày 30/12/2016 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.

Bị cáo Ngô Đức L phải chịu 200.000 (hai trăm nghìn) đồng án phí hình sự phúc thẩm.

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.

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

Nơi nhận:

- VKSND tỉnh Ninh Thuận;
- VKSND, TAND huyện Ninh Sơn;
- Công an huyện Ninh Sơn;
- Chi cục THADS huyện Ninh Sơn;
- Các bị cáo;
- PV 27 Công an tỉnh Ninh Thuận;
- Sở Tư pháp tỉnh Ninh Thuận;
- Phòng KTNV-THA; Tổ HCTP;
- Lưu án văn, hồ sơ.

**TM. HỘI ĐỒNG XÉT XỬ PHÚC THẨM
THẨM PHÁN - CHỦ TỌA PHIÊN TÒA**
(đã ký, đóng dấu)

Trương Thành Quang