TÒA ÁN NHÂN DÂN CẤP CAO
TẠI THÀNH PHỐ HỒ CHÍ MINH

Bản án số: 701/2018/HS-PT
Ngày 18 – 12 - 018

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

NHÂN DANH

NƯỚC CỘNG HOÀ XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM

TOÀ ÁN NHÂN DÂN CẤP CAO TẠI THÀNH PHỐ HỒ CHÍ MINH

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

Thẩm phán - Chủ toạ phiên toà: Ông Đặng Quốc Khởi.

Các Thẩm phán: Ông Đỗ Đình Thanh

Ông Võ Văn Khoa

Thư ký ghi biên bản phiên toà: Ông Thái Lê Quỳnh - Thư ký Tòa nhân dân cấp cao tại Thành phố Hồ Chí Minh;

Đại diện Viện kiểm sát nhân dân cấp cao tại Thành phố Hồ Chí Minh tham gia phiên toà: Ông Võ Phong Lưu, Kiểm sát viên cao cấp.

Trong ngày 18 tháng 12 năm2018 tại trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Đắk Nông; tiến hành mở phiên tòa công khai xét xử phúc thẩm vụ án hình sự thụ lý số 265/2018/HS-PT ngày 22 tháng 5 năm 2018; đối với bị cáo Nguyễn Hữu Q cùng các bị cáo khác; do có kháng cáo của bị cáo của Nguyễn Hữu Q và Kháng nghị phúc thẩm của Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đắk Nông, đối với Bản án hình sự sơ thẩm số 07/2018/HS-ST ngày 10 tháng 04 năm 2018 của Toà án nhân dân tỉnh Đắk Nông.

1. Bị cáo có kháng cáo và bị kháng nghị: Nguyễn Hữu Q *(tên gọi khác: Tèo C)*; giới tính: Nam, sinh năm 1980, tại tỉnh Đắk Nông; Nơi cư trú: Thôn Nam H, huyện Krông N, tỉnh Đắk Nông; Nghề nghiệp: làm nông; Trình độ học vấn: 6/12; Dân tộc: Kinh; Tôn giáo: Không; Quốc tịch: Việt Nam; con ông Nguyễn Hữu L (đã chết) và bà Thái Thị H ; vợ là Nguyễn Thị Thanh N và có 05 người con;

- Tiền án: Ngày 16/9/2015 bị Tòa án nhân dân huyện Krông Nô xử phạt 03 tháng tù về tội Đánh bạc, đến ngày 01/11/2016 bị cáo chấp hành xong hình phạt.

- Tiền sự: Không.

- Nhân thân: + Ngày 16/9/2008 bị Tòa án nhân dân huyện Krông N xử phạt 06 tháng 10 ngày tù nhưng cho hưởng án treo, thời gian thử thách 12 tháng tính từ ngày tuyên án, đã được xóa án tích.

+ Ngày 22/5/2013 bị Tòa phúc thẩm Tòa án nhân dân tối cao tại Đà Nẵng xử phạt 03 tháng tù về tội đánh bạc, bị cáo chấp hành xong hình phạt ngày 28/7/2013, đã được xóa án tích;

- Bị cáo bị tạm giữ, tạm giam từ ngày 24/8/2017 đến ngày 02/9/2017, hiện tại ngoại *(Có mặt).*

2. Các bị cáo bị Kháng nghị:

2.1. Mai Tây N1 , sinh năm 1991; tại Đắk Nông; nơi cư trú: Thôn Đắk T, xã Đắk D, huyện Krông N, tỉnh Đắk Nông; Nghề nghiệp: Làm nông; trình độ học vấn: 12/12; dân tộc: Mường; giới tính: Nam; tôn giáo: Không; Quốc tịch: Việt Nam; con ông Mai Văn D và bà Nguyễn Thị Á .

- Tiền án, tiền sự: Không;

- Bị cáo bị tạm giữ, tạm giam từ ngày 24/8/2017 đến ngày 13/9/2017, hiện tại ngoại *(Có mặt).*

2.2. Nguyễn Viết D1 , sinh năm 1985; tại Nam Đinh; nơi cư trú: Thôn Đắk T, xã Đắk D, huyện Krông N, tỉnh Đắk Nông; nghề nghiệp: Làm nông; trình độ học vấn: 12/12; dân tộc: Kinh; giới tính: Nam; tôn giáo: Không; quốc tịch: Việt Nam; con ông Nguyễn Viết H1 và bà Nguyễn Thị P ; vợ là Trương Thị L1 và có 02 người con;

- Tiền án, tiền sự: Không;

- Bị cáo tại ngoại *(Có mặt).*

2.3. Hoàng Quốc V , sinh năm 1983; tại Lạng Sơn; nơi cư trú: Thôn Nam D, xã Nâm N, huyện Krông N, tỉnh Đắk Nông; nghề nghiệp: Làm nông; trính độ học vấn: Không biết chữ; dân tộc: Dao; giới tính: Nam; tôn giáo: Không; Quốc tịch: Việt Nam; con ông Hoàng A T và bà Lý Thị M; vợ là Lý Thị D2 và 02 người con;

-Tiền án, tiền sự: Không;

- Bị cáo tại ngoại *(Có mặt).*

2.4. Hà Thị N , sinh năm 1988; tại tỉnh Đắk Nông; nơi cư trú: Thôn Nam H, xã Nam Đ, huyện Krông N, tỉnh Đắk Nông; nghề nghiệp: Làm nông; trình độ học vấn: 11/12; dân tộc: Kinh; giới tính: Nữ; tôn giáo: Không; quốc tịch: Việt Nam; con ông Hà Văn T2 và bà Nguyễn Thị Đ ; chồng là Trần Đình L2 và 03 người con;

- Tiền án, tiền sự: Không;

- Bị cáo tại ngoại *(Có mặt).*

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:

Khoảng 17 giờ ngày 23/8/2017, Mai Tây N1 , Nguyễn Viết D1 , Hoàng Quốc V , Hà Thị N cùng nhau đánh bạc ăn tiền bằng hình thức đánh xì lát, tại nhà của Nguyễn Hữu Q thì bị lực lượng chức năng bắt qua tang cùng vật chứng. Tổng số tiền các bị cáo sử dụng vào việc đánh bạc là 9.000.000 đồng. Trong quá trình điều tra chứng minh được Nguyễn Hữu Q là người trải chiếu và cung cấp bài cho các bị cáo Mai Tây N1 , Nguyễn Viết D1 , Hoàng Quốc V , Hà Thị N thực hiện hành vi đánh bạc.

* Do đó, tại Bản án hình sự sơ thẩm số: 07/2018/HSST ngày 10/4/2018 của Tòa án nhân dân tỉnh Đắk Nông tuyên bố: Các bị cáo Nguyễn Hữu Q, Mai Tây N1, Nguyễn Viết D1, Hoàng Quốc , Hà Thị N phạm tội *"Đánh bạc"*.

- Áp dụng khoản 1 Điều 248, điểm p khoản 1 Điều 46, điểm g khoản 1 Điều 48, Điều 53 của Bộ luật Hình sự năm 1999;

Xử phạt Nguyễn Hữu Q mức án 06 tháng tù.

- Áp dụng khoản 1 Điều 248, điểm h, p khoản 1 Điều 46, Điều 53, Điều 30 của Bộ luật hình sự năm 1999.

+ Xử phạt bị cáo Mai Tây N1 15.000.000 đồng;

+ Xử phạt bị cáo Nguyễn Viết D1 12.000.000 đồng;

+ Xử phạt bị cáo Hoàng Quốc V 10.000.000 đồng;

+ Xử phạt bị cáo Hà Thị N 5.000.000 đồng;

- Ngoài ra bản án còn tuyên về xử lý vật chứng, án phí hình sự sơ thẩm và quyền kháng cáo của các bị cáo theo quy định của pháp luật.

* Đến ngày 23/4/2018, bị cáo Nguyễn Hữu Q kháng cáo yêu cầu xem xét lại phần tội danh và hình phạt.

* Đến ngày 25/4/2018, Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đắk Nông có Quyết định kháng nghị phúc thẩm số 1362/QĐ-VKS (P1) đề nghị: Sửa các Điều luật đã áp dụng tình tiết tăng nặng, giảm nhẹ; tăng hình phạt đối với bị cáo Nguyễn Hữu Q; không áp dụng hình phạt chính là hình phạt tiền đối với các bị cáo Mai Tây N1,

Nguyễn Viết D, Hoàng Quốc V, Hà Thị N, cần áp dụng hình phạt tù có thời hạn đối với các bị cáo này.

Tại phiên tòa phúc thẩm, bị cáo Nguyễn Hữu Q vẫn giữ nguyên yêu cầu kháng cáo, kiểm sát viên giữ nguyên quyết định kháng nghị số 1362/QĐ-VKS (P1) ngày 20/4/2018 của Viện trưởng – Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đắk Nông;

Kiểm sát viên phân tích đánh giá chứng cứ cho rằng bản án sơ thẩm tuyên bố các bị cáo Nguyễn Hữu Quang, Mai Tây N1, Nguyễn Viết D1, Hoàng Quốc V, Hà Thị N phạm tội *"Đánh bạc"* là có căn cứ. Tuy nhiên cho rằng đối với bị cáo Nguyễn Hữu Q là người có tiền án về tội đánh Bạc và có nhân xấu đã từng bị Tòa án xét nhiều lần về tội đánh bạc, nên mức án 6 tháng tù mà bản án sơ thẩm tuyên phạt chưa đủ để giáo dục cải tạo bị cáo. Đồng thời còn cho rằng bản án sơ thẩm áp dụng hình phạt chính là hình phạt tiền đối với các bị cáo Mai Tây N1, Nguyễn Viết D1, Hoàng Quốc V, Hà Thị N là chưa đảm bảo tính răn đe. Do đó, đề nghị xử phạt bị cáo Nguyễn Hữu Q mức án từ 01 năm tù đến 01 năm 03 tháng tù; các bị cáo Mai Tây N1, Nguyễn Viết D1, Hoàng Quốc V, Hà Thị N mỗi bị cáo mức án từ 06 tháng đến 09 tháng tù, nhưng ở bị cáo Hà Thị N là phụ nữ, có con còn nhỏ cần cho bị cáo được hưởng án treo, thời gian thử thách từ 12 tháng đến 18 tháng.

Căn cứ vào các chứng cứ, tài liệu đã được thẩm tra tại phiên toà phúc thẩm; Căn cứ vào kết quả tranh luận tại phiên toà, trên cơ sở xem xét toàn diện, đầy đủ tài liệu, chứng cứ, ý kiến của Kiểm sát viên, bị cáo.

NHẬN ĐỊNH CỦA HỘI ĐỒNG XÉT XỬ:

[1]. Trong quá trình điều tra, cũng như tại phiên tòa phúc thẩm, các bị cáo Mai Tây N1, Nguyễn Viết D1, Hoàng Quốc V, Hà Thị N đều thừa nhận vào ngày 23/8/2017, trong lúc các bị có đang thực hiện hành vi đánh bài ăn tiền tại nhà của bị cáo Nguyễn Hữu Q thì bị lực lượng công an bắt quả tang; Số tiền các bị cáo dùng vào đánh bạc phải chịu trách nhiệm hình sự bằng 9.000.000đ *(trong đó: của bị cáo Mai Tây N1 5.000.000đ; của bị cáo Nguyễn Viết D1 2.500.000đ; của bị cáo Hoàng Quốc V 1.000.000đ; của bị cáo Hà Thị N 500.000đ).* Lời nhận tội này của các bị cáo hoàn toàn phù hợp với biên bản phạm tội quả tang, vật chứng thu giữ được. Cho nên bản án hình sự sơ thẩm số 07/2018/HSST ngày 10/4/2018 của Tòa án nhân dân tỉnh Đắk Nông tuyên bố các bị cáo Mai Tây N1, Nguyễn Viết D1, Hoàng Quốc V, Hà Thị N phạm tội *"Đánh bạc"* theo quy định tại khoản 1 Điều 248 của Bộ luật Hình sự năm 1999 là có căn cứ pháp luật.

[2]. Đối với bị cáo Nguyễn Hữu Q tuy không trực tiếp tham gia đánh bạc, nhưng chính bị cáo là người cung cấp công cụ, phương tiện phạm tội như: 02 chiếc chiếu, bộ bài và dùng căn nhà thuộc quyền quản lý của mình để cho các bị cáo Mai

Tây N1, Hoàng Quốc V, Nguyễn Viết D1, Hà Thị N thực hiện hành vi đánh bạc , nên bị cáo cũng phải chịu trách nhiệm hình sự về tội *"đánh bạc"* với vai trò đồng phạm giúp sức cho các bị cáo Mai Tây N1, Hoàng Quốc V, Nguyễn Viết D1, Hà Thị N như bản án sơ thẩm quy kết là có căn cứ.

[3]. Xét về hình phạt:

[3.1]. Mức án 06 tháng tù mà bản án hình sự sơ thẩm đã tuyên phạt đối với bị cáo Nguyễn Hữu Q là là cần thiết; vì ở bị cáo là người đã từng bị Tòa án đưa ra xét xử nhiều lần (3 lần) về tội đánh bạc *(Trong đó: có 02 lần đã xóa án tích; còn lại 01 lần chưa xóa án tích)*. Điều này cho thấy ở bị cáo Nguyễn Hữu Q khó có thể sửa chữa bản thân. Hơn nữa, lần phạm tội này của bị cáo Nguyễn Hữu Q là tái phạm, cần phải được xử phạt nghiêm mới đảm bảo được sự răn đe, giáo dục, phòng ngừa tội phạm chung. Vì vậy không có căn cứ chấp nhận kháng cáo của bị cáo Nguyễn Hữu Q về việc yêu cầu xem xét lại phần tội danh và hình phạt. Đồng thời mức án trên cũng tương xứng với vai trò phạm tội của bị cáo; Cho nên kháng nghị của Viện trưởng- Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đắk Nông đề nghị tăng hình phạt tù đối với bị cáo Nguyễn Hữu Q cũng không được chấp nhận.

[3.2]. Đối với bị cáo Mai Tây N1 tuy là người có nhân thân tốt, sau khi phạm tội thật thà khai báo, phạm tội lần đầu thuộc trường hợp ít nghiệm trọng, nhưng xét về vai trò thực hiện tội phạm của bị cáo trong vụ án này là cao nhất; bởi chính bị cáo là người đề xuất, rủ rê các bị cáo khác cùng tham gia đánh bạc và số tiền bị cáo sử dụng, dùng vào đánh bạc 5.000.000đ cũng là số tiền cao hơn so với các bị cáo khác trong vụ án. Do đó, bản án sơ thẩm áp dụng hình phạt chính là hình phạt tiền đối với bị cáo Mai Tây N1 là chưa đủ để răn đe đối với người phạm tội là người thực hiện tội phạm có vai trò chính trong vụ án. Nên hội đồng xét xử phúc thẩm chấp nhận kháng nghị của Viện trưởng- Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đắk Nông, sửa bản án sơ thẩm, áp dụng hình tù đối với bị cáo Mai Tây N1 là cần thiết.

[3.3]. Xét về nhân thân của các bị cáo Hoàng Quốc V, Nguyễn Viết D1, Hà Thị N là những người chưa có tiền án, tiền sự; thuộc thành phần lao động nghèo; khi tham gia đánh bạc cũng chỉ bộc phát. Hơn nữa, việc đánh bạc của các bị cáo chỉ diễn ra thời gian ngắn thì đã bị bắt quả tang và sau khi phạm tội các bị cáo đều ăn năn hối cải, thật thà khai báo; phạm tội lần đầu và thuộc trường hợp ít nghiêm trọng, vai trò thực hiện tội phạm thấp hơn so với bị cáo Mai Tây N1, nên bản án sơ thẩm áp dụng hình phạt tiền là hình phạt chính đối với các bị cáo Hoàng Quốc V, Nguyễn Viết D1, Hà Thị N cũng là thỏa đáng, không nhất thiết phải chuyển sang hình phạt tù có thời hạn như kháng nghị số 1362/QĐ-VKS (P1) ngày 20/4/2018 của Viện trưởng – Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đắk Nông đã đề nghị.

[4]. Xét bản án sơ thẩm, khi quyết định áp dụng các Điều, khoản của Bộ luật hình sự năm 1999 để lượng hình đối với các bị cáo Nguyễn Hữu Quang, Mai Tây N1, Hoàng Quốc V, Nguyễn Viết D1, Hà Thị N là chưa đúng theo hướng dẫn tại Nghị Quyết 41/2017/QH14 ngày 20/6/2017 về việc thi hành Bộ luật Hình sự số 100/2015/QH13 được sửa đổi, bổ sung một số điều theo Luật số 12/2017/QH14. Do đó, Hội đồng xét xử phúc thẩm cần chấp nhận kháng nghị số 1362/QĐ-VKS (P1) ngày 20/4/2018 của Viện trưởng – Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đắk Nông, sửa Bản án sơ thẩm về phần này.

[5]. Bị cáo Nguyễn Hữu Q phải chịu án phí hình sự phúc thẩm theo quy định; Riêng các bị cáo Mai Tây N1, Hoàng Quốc V, Nguyễn Viết D1, Hà Thị N không phải chịu án phí.

[6]. Các phần khác của quyết định bản án sơ thẩm do không bị kháng cáo, kháng nghị đã có hiệu lực pháp luật kể từ ngày hết thời hạn kháng cáo, kháng nghị

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH:

- Căn cứ vào điểm b khoản 1 Điều 355; điểm b khoản 1 và điểm c khoản 2 Điều 357 của Bộ luật tố tụng hình sự năm 2015.

- Không chấp nhận kháng cáo của bị cáo Nguyễn Hữu Quang. Chấp nhận 01 phần kháng nghị số 1362/QĐ-VKS (P1) ngày 20/4/2018 của Viện trưởng – Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đắk Nông;

- Sửa Bản án hình sự sơ thẩm số: 07/2018/HSST ngày 10/4/2018 của Tòa án nhân dân tỉnh Đắk Nông về áp dụng các Điều, khoản của Bộ luật Hình sự và phần hình phạt của bị cáo Mai Tây N1 .

1/. Tuyên bố: Các bị cáo Nguyễn Hữu Quang, Mai Tây N1, Nguyễn Viết D1, Hoàng Quốc V, Hà Thị N phạm tội *"Đánh bạc"*.

2/. Áp dụng khoản 1 Điều 321; điểm s khoản 1 Điều 51, điểm h khoản 1 Điều 52; Điều 38 của Bộ luật Hình sự năm 2015;

Xử phạt bị cáo Nguyễn Hữu Q 06 (Sáu) tháng tù. Thời điểm chấp hành hình phạt tù tính từ ngày bị bắt thi hành án nhưng được trừ thời gian tạm giữ, tạm giam từ ngày 24/8/2017 đến ngày 02/9/2017.

3/. Áp dụng khoản 1 Điều 321; điểm i, s khoản 1 Điều 51; Điều 38 ; Điều 54 của Bộ luật Hình sự năm 2015;

Xử phạt bị cáo Mai Tây N1 03 (ba) tháng tù. Thời điểm chấp hành hình phạt tù được tính từ ngày bị bắt thi hành án nhưng được trừ thời gian tạm giữ, tạm giam từ ngày 24/8/2017 đến ngày 13/9/2017.

4/. Áp dụng khoản 1 Điều 321; điểm i, s khoản 1 Điều 51; Điều 35 của Bộ luật Hình sự năm 2015; Xử phạt:

- Bị cáo Nguyễn Viết D1 12.000.000 đồng *(Mười hai triệu đồng)*, sung quỹ Nhà nước;

- Bị cáo Hoàng Quốc V 10.000.000 đồng *(Mười triệu đồng)*, sung quỹ Nhà nước;

- Bị cáo Hà Thị N 5.000.000 đồng *(Năm triệu đồng)*, sung quỹ Nhà nước.

4/. Bị cáo Nguyễn Hữu Q phải nộp 200.000 đồng tiền án phí hình sự phúc thẩm.

5/. Các phần khác của quyết định bản án hình sự sơ thẩm do không bị kháng cáo, kháng nghị đã có hiệu lực pháp luật kể từ ngày hết thời hạn kháng cáo, kháng nghị .

Bản án Hình sự 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

(đã ký)

Đặng Quốc khởi

Nơi nhận
-TANDTC**;**
-VKSNDCC tại TP.HCM;
- TAND tỉnh Đắk Nông;
- VKS tỉnh Đắk Nông;
- Cục THADS tỉnh Đắk Nông;
- Công an tỉnh Đắk Nông;
- Sơ Tư pháp tỉnh Đắk Nông;
- Các bị cáo tại ngoại;
- Lưu;