TÒA ÁN NHÂN DÂN CẤP CAO TẠI ĐÀ NẴNG	**CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM** **Độc lập - Tự do - Hạnh phúc**

Quyết định số: 53/2019/HS-GĐT
Ngày 22 tháng 11 năm 2019

NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM

UỶ BAN THẨM PHÁN
TOÀ ÁN NHÂN DÂN CẤP CAO TẠI ĐÀ NẴNG

- Thành phần Uỷ ban Thẩm phán Toà án nhân dân cấp cao gồm có:

Chánh án - Chủ tọa phiên tòa: Ông Nguyễn Anh Tiến.

Các thành viên Hội đồng giám đốc thẩm: Bà Lê Thị Ngọc Hà, ông Lại Văn Trình, ông Nguyễn Văn Tiến, ông Trần Minh Tuấn, ông Lê Tự, ông Vũ Thanh Liêm, ông Nguyễn Thanh Long, ông Phạm Việt Cường, ông Đặng Kim Nhân và ông Trương Minh Tuấn.

- Thư ký phiên tòa: Ông Nguyễn Thành An - Thư ký Toà án.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân cấp cao tại Đà Nẵng tham gia phiên tòa: Ông Nguyễn Nam Anh - Kiểm sát viên.

Ngày 22 tháng 11 năm 2019, tại trụ sở Tòa án nhân dân cấp cao tại Đà Nẵng mở phiên tòa giám đốc thẩm xét xử vụ án hình sự đối với:

1. Trương Thị Tr, sinh năm 1976, trú tại: Thôn AN, xã HS, huyện HV, thành phố Đà Nẵng; trình độ học vấn: 9/12; nghề nghiệp: Buôn bán; con ông Trương Văn S và con bà Nguyễn Thị H; có chồng là Phạm Văn D, có 3 con, con lớn nhất sinh năm 1996, con nhỏ nhất sinh năm 2014; tiền sự: không.

Tiền án: Tại Bản án số 41/2012/HS-ST ngày 18/9/2012, Tòa án nhân dân huyện HV, thành phố Đà Nẵng đã xử phạt Trương Thị Tr 06 tháng tù nhưng cho hưởng án treo, thời gian thử thách 12 tháng kể từ ngày 18/9/2012 về tội "Đánh bạc" và phạt tiền 10.000.000đ để tịch thu sung quỹ Nhà nước.

Tạm giữ từ ngày 29/5/2018 đến ngày 01/6/2018, thay thế biện pháp ngăn chặn "Tạm giữ" bằng biện pháp ngăn chặn "Cấm đi khỏi nơi cư trú".

2. **Huỳnh Văn Q**, sinh năm 1972, trú tại: Thôn CN, xã HT, huyện HV, thành phố Đà Nẵng; trình độ học vấn: 09/12; nghề nghiệp: Lao động phổ thông; con ông HB và con bà NT; có vợ là Nguyễn Thị L; có 03 con, lớn nhất sinh năm 2004, nhỏ nhất sinh năm 2014; tiền án: Không.

Tiền sự: Tại Quyết định số 1134/QĐ-XPVPHC ngày 05/02/2018, Chủ tịch Ủy ban nhân dân huyện HV, thành phố Đà Nẵng đã xử phạt vi phạm hành chính về hành vi: Làm chủ lô đề, phạt tiền 15.000.000 đồng và đã nộp phạt ngày 06/02/2018.

Nhân thân: Tại Quyết định số 10030/QĐ-XPVPHC ngày 04/12/2015, Chủ tịch Ủy ban nhân dân huyện HV, thành phố Đà Nẵng đã xử phạt vi phạm hành chính về hành vi: Ghi số đề và nhận tịch đề rồi chuyển tịch đề này lại cho người khác để hưởng tiền hoa hồng, phạt tiền 15.000.000 đồng và đã nộp phạt vào ngày 08/12/2015.

Tạm giữ từ ngày 29/5/2018 đến ngày 01/6/2018, thay thế biện pháp ngăn chặn "Tạm giữ" bằng biện pháp ngăn chặn "Cấm đi khỏi nơi cư trú".

3. Nguyễn Thị C, sinh năm 1970, trú tại: Thôn ANT, xã HS, huyện HV, thành phố Đà Nẵng; trình độ học vấn: 07/12; nghề nghiệp: Buôn bán; con ông Nguyễn Đ và con bà Lê Thị K; có là chồng Nguyễn H1; có 03 con, lớn nhất sinh năm 1990, nhỏ nhất sinh năm 1997; tiền án, tiền sự: Không.

Nhân thân:

+ Tại Bản án số 298/2012/HS-PT ngày 29/11/2012, Tòa án nhân dân thành phố Đà Nẵng xử phạt Nguyễn Thị C 09 tháng tù về tội "Đánh bạc".

+ Tại Bản án số 61/2015/HS-PT ngày 26/3/2015, Tòa án nhân dân tỉnh Quảng Nam xử phạt Nguyễn Thị C 06 tháng cải tạo không giam giữ về tội "Đánh bạc".

Tạm giữ từ ngày 29/5/2018 đến ngày 01/6/2018, thay thế biện pháp ngăn chặn "Tạm giữ" bằng biện pháp ngăn chặn "Cấm đi khỏi nơi cư trú".

Ngoài ra, trong vụ án còn có các bị cáo khác là: Trần Đình T, Lý Thị Thu Th, Phan Thị Nh.

NỘI DUNG VỤ ÁN:

Vào trưa ngày 29/5/2018, Nguyễn Thị C, Trần Đình T, Huỳnh Văn Q đến quán cà phê của Lý Thị Thu Th để uống nước. Đến khoảng 11 giờ thì Châu, Tân, Quang và Th rủ nhau đánh bài binh xập xám ăn tiền. Sau đó cả bốn người ngồi quanh bàn gỗ sau quầy tính tiền của quán và dùng bộ bài Tây 52 lá trong quán của Th để chơi. Trước khi đánh thì cả bốn người giao kèo mỗi người bỏ ra 1.500.000 đồng để dưới chiếu bạc để chơi, riêng Th không đặt cược trước mà chơi ván nào chung tiền ván đó. Mỗi ván bài đặt cược 200.000 đồng. Người chơi thỏa thuận nếu thắng thì không cất tiền đi, nếu thua thì tiếp tục đặt cược vào để chơi. Cả bốn người chơi đến 11 giờ 30 phút thì Phan Thị Nh và Trương Thị Tr có việc nên tới quán của Th. Khi thấy có người đánh bài thì Nh và Tr vào tham

gia đánh. Do đã đủ người chơi nên Nh và Tr đặt cược tiền theo tụ chơi của người chơi chính, Nh theo cửa của Th, Tr theo cửa của Quang. Mỗi ván Nh và Tr góp từ 50.000 đồng đến 100.000 đồng, người chơi chính góp số tiền còn lại để đủ 200.000 đồng mỗi lượt chơi. Khi đang chơi thì Th bận nấu cơm trưa nên Nh bắt bài chơi chính. Trong lúc nấu cơm Th vẫn cùng tham gia chơi với Nh. Trong lúc sáu người đánh bài thì có Phạm Kh, Nguyễn Thị Ng và Trương Thị A đứng bên ngoài để xem. Đến 13 giờ 10 phút cùng ngày, Công an thị xã ĐB kiểm tra phát hiện, lập biên bản bắt người phạm tội quả tang đối với các đối tượng trên. Tang vật tạm giữ tại chiếu bạc gồm: 16.000.000 đồng, 01 bộ bài Tây 52 lá đã qua sử dụng và 01 cái mền vải. Quá trình điều tra, Lý Thị Thu Th, Trần Đình T, Huỳnh Văn Q, Phan Thị Nh, Nguyễn Thị C và Trương Thị Tr đã khai nhận toàn bộ hành vi của mình. Như vậy, tổng số tiền các bị cáo sử dụng đánh bạc là 16.000.000 đồng.

Tại Kết luận điều tra số 48/KLĐT ngày 01/8/2018, Cơ quan cảnh sát điều tra Công an thị xã Điện Bàn đề nghị truy tố Huỳnh Văn Q, Nguyễn Thị C và Trương Thị Tr về tội "Đánh bạc" theo khoản 1 Điều 321 Bộ luật hình sự năm 2015 được sửa đổi bổ sung năm 2017.

Tại Cáo trạng số 43/CT-VKS-HA ngày 23/8/2018, Viện kiểm sát nhân dân thị xã ĐB truy tố Huỳnh Văn Q, Nguyễn Thị C và Trương Thị Tr về tội "Đánh bạc" theo khoản 1 Điều 321 Bộ luật hình sự năm 2015 được sửa đổi bổ sung năm 2017.

Tại Bản án hình sự sơ thẩm số 58/2018/HS-ST ngày 01/11/2018, Toà án nhân dân thị xã ĐB, tỉnh Quảng Nam quyết định:

Tuyên bố các bị cáo Trương Thị Tr, Huỳnh Văn Q, Nguyễn Thị C 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. Bị cáo Huỳnh Văn Q áp dụng thêm điểm i khoản 1 Điều 51 của Bộ luật Hình sự.

Xử phạt: Bị cáo Trương Thị Tr 09 (chín) tháng tù. Thời hạn chấp hành hình phạt tù được tính từ ngày bị bắt đi thi hành án và được trừ đi thời gian tạm giữ trước là 04 (bốn) ngày (kể từ ngày 29/5/2018 đến ngày 01/6/2018).

Xử phạt: Bị cáo Huỳnh Văn Q số tiền 90.000.000 đồng.

Xử phạt: Bị cáo Nguyễn Thị C số tiền 90.000.000 đồng.

Hình phạt bổ sung: Áp dụng khoản 3 Điều 321, điểm e khoản 2 Điều 32, khoản 2 Điều 35 của Bộ luật Hình sự. Phạt bổ sung Trương Thị Tr số tiền 10.000.000 đồng.

Ngoài ra, Tòa án cấp sơ thẩm còn quyết định tội danh và hình phạt đối với 3 bị cáo khác, quyết định xử lý vật chứng, án phí và thông báo quyền kháng cáo theo quy định của pháp luật.

Ngày 12/11/2018, Trương Thị Tr kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt.

Tại Bản án hình sự phúc thẩm số 65/2019/HS-PT ngày 28/02/2019, Tòa án nhân dân tỉnh Quảng Nam quyết định:

"*Chấp nhận kháng cáo của bị cáo Trương Thị Tr, sửa bản án sơ thẩm về phần hình phạt.*

Áp dụng khoản 1 Điều 321, điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51; điểm h khoản 1 Điều 52, Điều 36 Bộ luật Hình sự năm 2015.

Xử phạt bị cáo Trương Thị Tr 24 (Hai mươi bốn) tháng Cải tạo không giam giữ về tội "Đánh bạc". Được trừ thời gian tạm giam trước là 04 ngày tương đương với (4 x 3 = 12) 12 ngày cải tạo không giam giữ, thời gian cải tạo không giam giữ của bị cáo còn lại phải chấp hành là 23 tháng 18 ngày. Thời gian cải tạo không giam giữ được tính kể từ ngày Ủy ban nhân dân xã HS, huyện HV, thành phố Đà Nẵng nhận được quyết định thi hành án hình sự và bản sao bản án.

Giao bị cáo Trương Thị Tr cho Ủy ban nhân dân xã HS, huyện HV, thành phố Đà Nẵng giám sát, giáo dục trong thời gian chấp hành hình phạt Cải tạo không giam giữ."

Ngày 25/6/2019, Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân cấp cao tại Đà Nẵng ban hành Quyết định kháng nghị giám đốc thẩm số 60/QĐ-VC2 đề nghị Uỷ ban Thẩm phán Tòa án nhân dân cấp cao tại Đà Nẵng xét xử giám đốc thẩm huỷ Bản án hình sự phúc thẩm số 65/2019/HS-PT ngày 28/02/2019 của Tòa án nhân dân tỉnh Quảng Nam và giữ nguyên Bản án hình sự sơ thẩm số 58/2018/HS-ST ngày 01/11/2018 của Toà án nhân dân thị xã ĐB, tỉnh Quảng Nam về phần hình phạt đối với bị cáo Trương Thị Tr.

Ngày 13/9/2019, Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân cấp cao tại Đà Nẵng ban hành Quyết định kháng nghị giám đốc thẩm số 86/QĐ-VC2 để thay đổi, bổ sung Quyết định kháng nghị giám đốc thẩm số 60/QĐ-VC2, đề nghị Tòa án nhân dân cấp cao tại Đà Nẵng huỷ Bản án hình sự phúc thẩm số 65/2019/HS-PT ngày 28/02/2019 của Tòa án nhân dân tỉnh Quảng Nam và một phần Bản án hình sự sơ thẩm số 58/2018/HS-ST ngày 01/11/2018 của Toà án nhân dân thị xã Điện Bàn về phần hình phạt đối với các bị cáo Trương Thị Tr, Huỳnh Văn Q và Nguyễn Thị C để xét xử sơ thẩm lại.

Tại phiên toà giám đốc thẩm, đại diện Viện kiểm sát nhân dân cấp cao tại Đà Nẵng đề nghị Uỷ ban Thẩm phán Toà án nhân dân cấp cao tại Đà Nẵng chấp nhận Quyết định kháng nghị giám đốc thẩm số 86/QĐ-VC2 ngày 13/9/2019 của Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân cấp cao tại Đà Nẵng.

NHẬN ĐỊNH CỦA TÒA ÁN:

[1]. Về tội danh: Quá trình điều tra và tại phiên toà sơ thẩm, phúc thẩm các bị cáo đều khai nhận hành vi phạm tội, lời khai của bị cáo phù hợp với tài liệu chứng cứ có trong hồ sơ vụ án, đủ cơ sở xác định: Vào khoảng 11 giờ đến 13 giờ

10 phút, ngày 29/5/2018 các bị cáo Nguyễn Thị C, Trần Đình T, Huỳnh Văn Q, Lý Thị Thu Th, Phan Thị Nh và Trương Thị Tr rủ nhau đánh bài binh xập xám để ăn tiền tại quán cà phê của Lý Thị Thu Th thuộc thôn HĐ, xã ĐH, thị xã ĐB. Công an thị xã ĐB đã kiểm tra phát hiện và lập biên bản bắt người phạm tội quả tang đối với các đối tượng trên, tang vật tạm giữ tại chiếu bạc là 16.000.000 đồng. Do đó, Toà án cấp sơ thẩm xét xử các bị cáo Huỳnh Văn Q, Nguyễn Thị C và Trương Thị Tr về tội "Đánh bạc" theo khoản 1 Điều 321 của Bộ luật Hình sự năm 2015 là đúng quy định pháp luật.

[2]. Bị cáo Trương Thị Tr được áp dụng các tình tiết giảm nhẹ là thành khẩn khai báo, ăn năn hối cải quy định tại điểm s khoản 1 Điều 51 Bộ luật Hình sự và tình tiết bị cáo là con cháu của người có công với Cách mạng quy định tại khoản 2 Điều 51 Bộ luật Hình sự. Tuy nhiên, bị cáo lại có tình tiết tăng nặng là tình tiết tái phạm được quy định tại điểm h khoản 1 Điều 52 của Bộ luật Hình sự năm 2015.

Theo Thông báo của Phòng hồ sơ Công an thành phố Đà Nẵng gửi cho Công an Thị xã ĐB thì ngày 09/5/2007, Trương Thị Tr đã có hành vi đánh bạc nhưng được Công an huyện HV, Đà Nẵng miễn truy cứu trách nhiệm hình sự; tại Bản án số 41/2012/HS-ST ngày 18/9/2012 của Tòa án nhân dân huyện HV, thành phố Đà Nẵng đã xử phạt Trương Thị Tr 06 tháng tù nhưng cho hưởng án treo, thời gian thử thách 12 tháng kể từ ngày 18/9/2012 về tội "Đánh bạc" và phạt tiền 10.000.000đ để tịch thu sung quỹ Nhà nước. Như vậy, nếu chưa tính lần đánh bạc ngày 29/5/2018, thì trước đó Tr đã 02 lần thực hiện hành vi đánh bạc thời điểm năm 2007 và năm 2011, bị chính quyền địa phương xử lý cả về mặt hành chính và hình sự nhưng bị cáo vẫn tái phạm thể hiện bị cáo không có thái độ chấp hành pháp luật, ăn năn hối cải. Do đó, hình phạt cải tạo không giữ là không đủ nghiêm khắc để răn đe, giáo dục bị cáo và đảm bảo tính nghiêm minh của pháp luật. Bản án hình sự sơ thẩm số 58/2018/HS-ST ngày 01/11/2018 của Toà án nhân dân thị xã ĐB, tỉnh Quảng Nam xử phạt Trương Thị Tr 09 tháng tù giam là phù hợp quy định pháp luật.

[3]. Bị cáo Huỳnh Văn Q là người đến quán cà phê và rủ rê những bị cáo khác đánh bài binh xập xám để ăn tiền. Mặc dù quy mô đánh bạc không lớn, số tiền thu được trên chiếu bạc là 16.000.000 đồng, nhưng bị cáo có nhân thân xấu: Ngày 04/12/2015, Chủ tịch Ủy ban nhân dân huyện HV xử phạt 15.000.000đ về hành vi ghi số đề và nhận tịch đề rồi chuyển tịch đề cho người khác để hưởng hoa hồng; Ngày 05/02/2018, Chủ tịch Ủy ban nhân dân huyện HV xử phạt 15.000.000đ về hành vi làm chủ lô đề. Do vậy, mức hình phạt 90.000.000 đồng là quá nhẹ, cần phải có hình phạt đủ nghiêm khắc để răn đe và phòng ngừa chung.

[4]. Bị cáo Nguyễn Thị C cũng có nhân thân xấu: Ngày 29/11/2012, đã bị Toà án nhân dân thành phố Đà Nẵng xử phạt 09 tháng tù về tội "Đánh bạc"; Ngày 26/3/2015, Toà án nhân dân tỉnh Quảng Nam xử phạt 06 tháng cải tạo không giam giữ về tội "Đánh bạc". Mặc dù đã 2 lần bị kết án nhưng bị cáo

không tự rèn luyện bản thân mà lại tiếp tục thực hiện hành vi phạm tội này. Do đó, mức phạt tiền 90.000.000 đồng là không đủ nghiêm khắc để răn đe đối với bị cáo.

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH:

Căn cứ vào khoản 2 Điều 382; khoản 3 Điều 388 và Điều 391 của Bộ luật tố tụng hình sự;

1. Chấp nhận một phần Quyết định kháng nghị giám đốc thẩm số 86/QĐ-VC2 ngày 13/9/2019 của Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân cấp cao tại Đà Nẵng.

2. Huỷ Bản án hình sự phúc thẩm số 65/2019/HS-PT ngày 28/02/2019 của Tòa án nhân dân tỉnh Quảng Nam và giữ nguyên Bản án hình sự sơ thẩm số 58/2018/HS-ST ngày 01/11/2018 của Toà án nhân dân thị xã Điện Bàn, tỉnh Quảng Nam về phần hình phạt đối với bị cáo Trương Thị Tr.

3. Huỷ một phần Bản án hình sự sơ thẩm số 58/2018/HS-ST ngày 01/11/2018 của Toà án nhân dân thị xã Điện Bàn, tỉnh Quảng Nam về phần hình phạt đối với các bị cáo Huỳnh Văn Q và Nguyễn Thị C để xét xử sơ thẩm lại.

4. Chuyển hồ sơ vụ án cho Toà án nhân dân thị xã Điện Bàn, tỉnh Quảng Nam để xét xử lại theo đúng quy định của pháp luật.

Nơi nhận:
- Toà án nhân dân tối cao - Vụ I;
- VKSNDCC tại Đà Nẵng;
- Toà án nhân dân tỉnh Quảng Nam;
- Toà án nhân dân TX. Điện Bàn;
- Chi Cục THA dân sự TX. Điện Bàn;
- Công an TX. Điện Bàn;
- VKSND TX. Điện Bàn;
- Bị cáo: Tr, Quang, Châu (theo địa chỉ);
- Lưu các phòng: GĐKT I; HCTP; VTLT.

TM. ỦY BAN THẨM PHÁN
CHÁNH ÁN - CHỦ TỌA PHIÊN TÒA

(Đã ký và đóng dấu)

Nguyễn Anh Tiến