TÒA ÁN NHÂN DÂN **TỈNH BẠC LIÊU**	**CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM** **Độc lập - Tự do - Hạnh phúc**

Bản án số: 82/2023/HS-PT
Ngày: 20 – 11 – 2023

NHÂN DANH

NƯỚC CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM

TÒA ÁN NHÂN DÂN TỈNH BẠC LIÊU

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

Thẩm phán – Chủ tọa phiên tòa: Ông **Trần Minh Tấn**

Các Thẩm phán: Bà **Nguyễn Thị Thu Hương**

Bà **Châu Minh Nguyệt**

- Thư ký phiên tòa: Ông **Nguyễn Văn Phái** - Thư ký Tòa án nhân dân tỉnh Bạc Liêu.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Bạc Liêu tham gia phiên tòa: Ông **Quan Tuấn Nghĩa** - Kiểm sát viên.

Ngày 20 tháng 11 năm 2023, tại trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Bạc Liêu xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự phúc thẩm thụ lý số: 98/2023/TLPT-HS ngày 19 tháng 10 năm 2023 đối với bị cáo Nguyễn Hùng P do có kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Bạc Liêu đối với Bản án hình sự sơ thẩm số: 48/2023/HS-ST ngày 07 tháng 9 năm 2023 của Tòa án nhân dân huyện Đ, tỉnh Bạc Liêu.

- *Bị cáo bị kháng nghị:* **Nguyễn Hùng P**, sinh ngày 15 tháng 10 năm 1990 tại Bến Tre.

Nơi cư trú: ấp 4, thị trấn G, huyện Đ, tỉnh Bạc Liêu; nghề nghiệp: buôn bán; trình độ văn hóa (học vấn): 11/12; dân tộc: Kinh; giới tính: Nam; tôn giáo: không; quốc tịch: Việt Nam; con ông Nguyễn Hùng S và bà Bùi Thị Thu A; có vợ và 02 con; tiền án: không; tiền sự: 01 lần, ngày 14 tháng 01 năm 2022, bị Công an thị trấn G, huyện Đ, tỉnh Bạc Liêu phạt hành chính về hành vi đánh bạc. *(Có mặt)*

- *Người bào chữa cho bị cáo:* ông **Phạm Quang C** – Là Luật sư của Công ty Luật TNHH MTV T, thuộc Đoàn luật sư tỉnh Bạc Liêu.

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 lúc 10 giờ 45 phút ngày 18 tháng 11 năm 2022, Công an thị trấn G, huyện Đ, tỉnh Bạc Liêu bắt một số đối tượng tham gia đá gà ăn tiền tại khu vực đất trống thuộc ấp 5, thị trấn G, huyện Đ, tỉnh Bạc Liêu. Thu giữ: 08 con gà trống, 06 cặp cựa gà, 01 cây cân đồng hồ, 04 cuộc băng keo và 14 chiếc xe mô tô. Trong ngày đã diễn ra hai độ đá gà, gồm:

Độ gà thứ nhất: đá xổ 700.000đ, T ghi sổ và có 01 người tham gia đá biện 1.000.000đ; bị cáo P nhận đá biện từ Trần Văn V với số tiền 500.000đ.

Độ gà thứ hai: đá xổ 700.000đ, T ghi sổ và có 01 người tham gia đá biện 1.000.000đ; bị cáo P nhận đá biện từ những người chơi gồm: Phạm Đình H 2.000.000đ, Trần Thanh C 1.000.000đ, Nguyễn Duy T 400.000đ.

Quá trình điều tra đã chứng minh được: Ngô Thanh M, Trần T và bị cáo đứng ra tổ chức đá gà ăn tiền nhằm thu lợi, cụ thể khi đá xổ 1.000.000đ thì thu xâu 200.000đ, còn đá biện khi người chơi đá 1.000.000đ thì thu xâu 30.000đ và khi kết thúc thì bị cáo cùng với M và T sẽ chia tiền thu lợi. Trong đó: M là người tổ chức và làm trọng tài các độ gà; T ghi chép sổ sách, đá biện và thu tiền xâu; bị cáo P tham gia đá biện cho những người tham gia chơi.

Tại Bản án hình sự sơ thẩm số: 48/2023/HS-ST ngày 07 tháng 9 năm 2023 của Tòa án nhân dân huyện Đ, tỉnh Bạc Liêu đã quyết định:

1. Tuyên bố bị cáo Nguyễn Hùng P phạm tội "Tổ chức đánh bạc".

2. Căn cứ điểm đ khoản 1 Điều 322; điểm i, s khoản 1 Điều 51; khoản 1, 2 Điều 54; Điều 17, 38, 58 Bộ luật Hình sự.

3. Xử phạt bị cáo Nguyễn Hùng P 03 (ba) tháng tù. Thời hạn tù được tính từ ngày bị bắt đi chấp hành án.

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

Sau khi xét xử sơ thẩm: ngày 06 tháng 10 năm 2023 Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Bạc Liêu có Quyết định kháng nghị số 06/QĐ-VKS-P7 với các nội dung như sau:

- Vi phạm trong việc áp dụng Điều 17 và Điều 58 của Bộ luật Hình sự: vì trong vụ án này chỉ truy tố và xét xử đối với bị cáo P, mà không có người đồng phạm khác.

- Vi phạm trong việc áp dụng tình tiết phạm tội lần đầu và thuộc trường hợp ít nghiêm trọng theo quy định tại điểm i khoản 1 Điều 51 của Bộ luật Hình sự: vì bị cáo phạm tội có khung hình phạt tù từ 01 năm đến 05 năm là tội phạm nghiêm trọng.

- Vi phạm trong việc áp dụng khoản 1 và khoản 2 Điều 54 của Bộ luật Hình sự: do có sai lầm trong việc áp dụng quy định về đồng phạm và áp dụng tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự nên cấp sơ thẩm áp dụng khoản 1 và khoản 2 Điều 54 của Bộ luật Hình sự, xử phạt bị cáo 03 tháng tù, dưới mức của khung hình phạt được áp dụng là không đúng quy định.

- Đề nghị Tòa án nhân dân tỉnh Bạc Liêu xét xử vụ án theo thủ tục phúc thẩm sửa Bản án hình sự sơ thẩm số: 48/2023/HS-ST ngày 07 tháng 9 năm 2023 của Tòa án nhân dân huyện Đ, tỉnh Bạc Liêu theo hướng: không áp dụng Điều 17 và Điều 58; điểm i khoản 1 Điều 51; khoản 1 và khoản 2 Điều 54 của Bộ luật Hình sự và tăng hình phạt đối với bị cáo P.

Tại phiên tòa phúc thẩm:

Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Bạc Liêu giữ nguyên kháng nghị số 06/QĐ-VKS-P7 ngày 06 tháng 10 năm 2023 của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Bạc Liêu và đề nghị Hội đồng xét xử căn cứ vào điểm b khoản 1 Điều 355; điểm a khoản 2 Điều 357 Bộ luật Tố tụng hình sự, sửa một phần bản án hình sự sơ thẩm số 48/2023/HSST ngày 07 tháng 9 năm 2023 của Tòa án nhân dân huyện Đ, tỉnh Bạc Liêu, theo hướng không áp dụng các điều luật theo nội dung kháng nghị và tăng hình phạt đối với bị cáo từ 01 năm đến 01 năm 03 tháng tù.

- Người bào chữa cho bị cáo có ý kiến tranh luận như sau: về bản chất vụ án này là có tổ chức, trong đó người tổ chức là Ngô Thanh M, nếu không có ông Mừng thì sẽ không có tổ chức đá gà vào ngày 18 tháng 11 năm 2022, tuy nhiên vấn đề này còn nhiều ý kiến nên đề nghị Hội đồng xét xử xem xét; căn cứ theo giải đáp số 01/2017GĐ-

TANDTC ngày 07 tháng 4 năm 2017 của Tòa án nhân dân Tối cáo thì việc cấp sơ thẩm áp dụng tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự theo quy định tại điểm i khoản 1 Điều 51 Bộ luật Hình sự là phù hợp, vì bị cáo phạm tội với vai trò thứ yếu và là người giúp sức trong vụ án. Từ đó, đề nghị Hội đồng xét xử giữ nguyên bản án hình sự sơ thẩm.

- Bị cáo không có ý kiến tranh luận bổ sung.

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] Ngày 14 tháng 01 năm 2022 bị cáo bị Công an thị trấn G phạt hình chính về hành vi tham gia đánh bạc bằng hình thức đá gà được thắng thua bằng tiền. Đến ngày 18 tháng 11 năm 2022 bị cáo tiếp tục cùng với Ngô Thành M, Trần T đứng ra tổ chức đánh bạc bằng hình thức tổ chức đá gà cho nhiều người cùng tham gia nên cấp sơ thẩm đã xét xử bị cáo về tội "Tổ chức đánh bạc" theo quy định tại điểm đ khoản 1 Điều 322 Bộ luật Hình sự là phù hợp với quy định của pháp luật.

[2] Xét kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Bạc Liêu:

- Theo khoản 1 Điều 17 của Bộ luật Hình sự quy định "*Đồng phạm là hai người trở lên thực hiện* ***tội phạm***". Vào ngày 18 tháng 11 năm 2022, việc tổ chức đánh bạc không đủ cấu thành tội phạm nhưng do trước đó bị cáo đã bị xử phạt hành chính về hành vi đánh bạc nên chỉ có bị cáo bị truy tố và xét xử về tội tổ chức đánh bạc, còn hành vi tổ chức đánh bạc của Ngô Thanh M, Trần T không đủ yêu tố cấu thành tội phạm nên đã bị xử phạt vi phạm hành chính, do vậy hành vi của ông Mừng và ông Thường không được coi là tội phạm. Từ đó, cấp sơ thẩm căn cứ Điều 17 quy định về đồng phạm, cũng như căn cứ Điều 58 về quyết định hình phạt trong trường hợp đồng phạm để quyết định hình phạt đối với bị cáo là không phù hợp với quy định của pháp luật.

- Vào ngày 18 tháng 11 năm 2022, bị cáo là người trực tiếp thực hiện tội phạm, cụ thể bị cáo tham gia đá biện là trung gian thu tiền của nhiều người tham gia đá gà ăn tiền, tổng cộng 02 trận với 04 người tham gia nên hành vi bị cáo không phải là người giúp sức, không thỏa mãn vai trò thứ yếu và không thể coi là không đáng kể trong vụ

án như cấp sơ thẩm đã nhận định và đề nghị của Người bào chữa. Ngoài ra, tội phạm mà bị cáo thực hiện là tội phạm nghiêm trọng nên bị cáo không đủ điều kiện để áp dụng tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự theo quy định tại điểm i khoản 1 Điều 51 Bộ luật Hình sự về phạm tội lần đầu và thuộc trường hợp ít nghiêm trọng.

- Như vậy bị cáo chỉ có một tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự về thành khẩn khai báo, ăn năn hối cải theo quy định tại điểm s khoản 1 Điều 51 Bộ luật Hình sự và bị cáo phạm tội không thuộc trường hợp là người giúp sức trong vụ án đồng phạm có vai trò không đáng kể, để quyết định hình phạt dưới mức thấp nhất của khung hình phạt theo quy định tại Điều 54 của Bộ luật Hình sự.

[3] Từ những phân tích nêu trên, Hội đồng xét xử có đủ căn cứ để chấp nhận toàn bộ kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Bạc Liêu, sửa một phần bản án hình sự sơ thẩm theo hướng không áp dụng các điều khoản đã nêu trong kháng nghị và tăng hình phạt của bị cáo như Kiểm sát viên đề xuất tại phiên tòa. Đồng thời, không chấp nhận ý kiến của bị cáo và người bào chữa về việc đề nghị giữ nguyên bản án hình sự sơ thẩm.

[4] Ngoài ra, trong vụ án này khung hình phạt mà bị cáo phạm tội là khung nhẹ nhất, cấp sơ thẩm đã quyết định hình phạt dưới mức thấp nhất của khung hình phạt đối với bị cáo nhưng lại không căn cứ vào khoản 3 Điều 54 của Bộ luật Hình sự khi quyết định hình phạt; do đó, cấp sơ thẩm cần rút kinh nghiệm.

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

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

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH:

Căn cứ vào:

- Điểm b khoản 1 Điều 355; điểm a khoản 2 Điều 357 của Bộ luật Tố tụng hình sự;

- Điểm đ khoản 1 Điều 322; điểm s khoản 1 Điều 51 của Bộ luật Hình sự;

- Nghị quyết số 326/2016/UBTVQH14 ngày 30 tháng 12 năm 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.

Tuyên xử:

1. Chấp nhận toàn bộ kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Bạc Liêu.

2. Sửa một phần bản án hình sự sơ thẩm số 48/2023/HS-ST ngày 07 tháng 9 năm 2023 của Tòa án nhân dân huyện Đ, tỉnh Bạc Liêu.

3. Tuyên bố bị cáo **Nguyễn Hùng P** phạm tội "***Tổ chức đánh bạc***".

4. Xử phạt bị cáo **Nguyễn Hùng P 01 (một) năm tù**. Thời hạn tù được tính từ ngày bị bắt đi chấp hành án.

5. Các phần Quyết định khác của Bản án hình sự sơ thẩm không có kháng cáo, kháng nghị đã có hiệu lực pháp luật kể từ ngày hết hạn kháng cáo, kháng nghị.

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

Nơi nhận:
- Gửi Viện kiểm sát cùng cấp;
- Gửi Cơ quan THA hình sự có thẩm quyền;
- Gửi CQĐT, VKS, TA xét xử sơ thẩm;
- Giử nơi đang giam giữ bị cáo (nếu có);
- Gửi người kháng cáo;
- Gửi người có liên quan đến kháng cáo hoặc kháng nghị (nếu có);
- Gửi Cơ quan THA dân sự có thẩm quyền (nếu có);
- Lưu hồ sơ vụ án.

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

Trần Minh Tấn