

**TÒA ÁN NHÂN DÂN
TỈNH NINH THUẬN**

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

Bản án số: 22/2021/HS-PT

Ngày: 26 - 4 - 2021

**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 Lâm Bách

Các Thẩm phán: Ông Nguyễn Văn Được

Ông Nguyễn Văn Thanh

- Thư ký phiên tòa: Bà Nguyễn Thị Thanh Loan – Thư ký Tòa án.

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

Ngày 22, 26 tháng 4 năm 2021, tại Trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Ninh Thuận xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự thụ lý số: 09/2021/TLPT-HS ngày 26 tháng 01 năm 2021 đối với bị cáo Trần Viết P do có kháng cáo của bị cáo đối với Bản án hình sự sơ thẩm số: 34/2020/HS-ST ngày 10 tháng 11 năm 2020 của Tòa án nhân dân huyện N, tỉnh Ninh Thuận.

- Bị cáo có kháng cáo: TRẦN VIẾT P (tên gọi khác: X) - sinh năm: 1989, tại Đắk Lắk.

Nơi cư trú: thôn T, xã H, huyện N, tỉnh Ninh Thuận;
Nghề nghiệp: làm nông; Trình độ văn hóa (học vấn): 4/12; Dân tộc: Kinh; Quốc tịch: Việt Nam; Tôn giáo: không; Giới tính: Nam; Con ông Trần Viết X1 và bà Nguyễn Thị U; Vợ là: Lê Thị Anh H1 và 02 người con; Tiền sự: Không; Tiền án: tại bản án số 25/2019/HSST ngày 16/8/2019 của Tòa án nhân dân huyện N, tỉnh Ninh Thuận xử phạt 09 tháng tù cho hưởng án treo, thời gian thử thách 18 tháng về tội “Đánh bạc”; Tạm giữ: ngày 04/02/2020; Tạm giam: ngày 13/02/2020; Cho tại ngoại: ngày 16/9/2020.

Nhân thân:

+ Tại Quyết định xử phạt vi phạm hành chính số: 49445/QĐ-XPHC ngày 19 tháng 5 năm 2015 của Công an huyện N, xử phạt Trần Viết P 2.500.000đồng về hành vi lôi kéo người khác đánh nhau, chấp hành xong.

+ Tại Quyết định xử phạt vi phạm hành chính số: 50/QĐ-XPVPHC ngày 28 tháng 5 năm 2015 của Công an huyện N, xử phạt Trần Viết P 1.000.000đồng về hành vi vận chuyển gỗ trái phép, chấp hành xong.

+ Tại Quyết định xử phạt vi phạm hành chính số: 29/QĐ-XPVPHC ngày 08 tháng 4 năm 2016 của Công an huyện N, xử phạt Trần Viết P 1.500.000đồng về hành vi đánh bạc, chấp hành xong.

Bị cáo hiện đang tại ngoại. *Có mặt tại phiên tòa.*

- *Người bào chữa cho bị cáo Trần Viết P:* Luật sư Phạm Văn P2 – thuộc Văn phòng Luật sư Duy Phước – Đoàn Luật sư tỉnh Ninh Thuận.

Có mặt tại phiên tòa.

- Các bị cáo Ngô Vĩnh P3, Nguyễn Ngọc Đ, Lê Quang P4, Trần Ngọc Hảo; Người có quyền lợi nghĩa vụ liên quan: Nguyễn Văn Bắc không có kháng cáo, không liên quan đến kháng cáo, kháng nghị nên được triệu tập đến phiên tòa phúc thẩm với tư cách người làm chứng.

- *Các bị cáo không có kháng cáo được triệu tập đến phiên tòa với tư cách Người làm chứng:*

1. Anh Ngô Vĩnh P3, sinh năm: 1980. *Có mặt tại phiên tòa.*
Nơi cư trú: Thôn Tân Tiến, xã H huyện N, tỉnh Ninh Thuận.

2. Anh Nguyễn Ngọc Đ, sinh năm: 1971. *Có mặt tại phiên tòa.*
Nơi cư trú: Thôn T, xã H, huyện N, tỉnh Ninh Thuận.

3. Anh Lê Quang P4, sinh năm: 1990. *Có mặt tại phiên tòa.*
Nơi cư trú: Thôn T, xã H huyện N, tỉnh Ninh Thuận.

4. Anh Trần Ngọc H1, sinh năm: 1978. *Có mặt tại phiên tòa.*
Nơi cư trú: Thôn T, xã H huyện N, tỉnh Ninh Thuận.

- *Người làm chứng:* Anh Nguyễn Văn B, sinh năm: 2000. *Vắng mặt tại phiên tòa.*

Nơi cư trú: Thôn Tân Tiến, xã H huyện N, tỉnh Ninh Thuận.

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 19 giờ ngày 03 tháng 02 năm 2020, tại nhà vợ chồng Trần Viết P có Trần Ngọc H1, Nguyễn Ngọc Đ, Ngô Vĩnh P3, Chiu Quý Thường, Nguyễn Văn B, Đỗ Thành D tổ chức ăn nhậu với nhau

Trong lúc nhậu, Ngô Vĩnh Phước rủ đánh bạc thắng thua bằng tiền, Đ, H1 đồng ý nên Ngô Vĩnh P3 đi mua 05 bộ bài tây (loại bài tứ lơ khơ 52 lá) rồi cùng H1, Đ vào phòng ngủ con Trần Viết P để đánh bạc, hình thức đánh tiến lên, mỗi ván thắng từ 10.000 đồng đến 20.000đồng. Đến khoảng 22 giờ cùng ngày, Lê Quang P4 đi đến cùng tham gia đánh bạc nên cả nhóm chuyển sang đánh bài xì tố (xì phé) mỗi ván đặt cược từ 10.000đồng đến 200.000đồng và tự quy định người thắng bạc bỏ tiền sâu 10.000đồng vào 01 ca nhựa tại chiếu bạc để trả tiền nhậu, thanh toán tiền điện, nước.

Đến khoảng 02 giờ 30 phút ngày 04 tháng 02 năm 2020, Công an huyện N bắt quả tang Lê Quang P4, Trần Ngọc H1, Nguyễn Ngọc Đ, Ngô Vĩnh Phước

đang đánh bạc và thu giữ tại chiếu bạc: 5.480.000đồng; 570.000đồng tiền xâu. Thu trên người của Lê Quang P4 10.000đồng, Trần Ngọc H1 1.790.000đồng. Tổng số tiền sử dụng đánh bạc là 7.850.000đồng, cùng một số vật dụng phục vụ cho việc đánh bạc.

* Tại Bản án hình sự sơ thẩm số 34/2020/HS-ST ngày 10 tháng 11 năm 2020 của Tòa án nhân dân huyện N, tỉnh Ninh Thuận đã quyết định:

Tuyên bố: Bị cáo Trần Viết P (X) phạm tội “Tổ chức đánh bạc”.

Căn cứ điểm đ khoản 1 Điều 322, Điều 38, điểm s khoản 1 Điều 51, khoản 2 Điều 51, Điều 54 Bộ luật hình sự.

Xử phạt: Bị cáo Trần Viết P (X) 08 (Tám) tháng tù.

Căn cứ khoản 5 Điều 65 Bộ luật hình sự buộc Trần Viết P phải chấp hành hình phạt 09 (chín) tháng tù của bản án số: 25/HSST ngày 16/8/2019 của Tòa án nhân dân huyện N, tỉnh Ninh Thuận về tội “Đánh bạc”.

Căn cứ Điều 56 Bộ luật hình sự, tổng hợp hình phạt buộc Trần Viết P (X) phải chấp hành hình phạt chung là 17 (Mười bảy) tháng tù, thời hạn tù tính từ ngày bắt thi hành án, nhưng được khấu trừ thời gian tạm giữ, tạm giam từ ngày 07/4/2019 đến ngày 24/6/2019 của Bản án số 25/2019/HSST ngày 16/8/2019 và thời gian tạm giữ, tạm giam từ ngày 04/02/2020 đến ngày 16/9/2020.

Ngoài ra, cấp sơ thẩm còn quyết định hình phạt đối với các bị cáo khác về tội “Đánh bạc”, hình phạt bổ sung, xử lý vật chứng, án phí và quyền kháng cáo theo quy định P4 luật.

- Ngày 24/11/2020, bị cáo Trần Viết P có kháng cáo không đồng ý tội danh, đề nghị sửa án sơ thẩm, tuyên bị cáo không phạm tội “Tổ chức đánh bạc”.

Tại phiên tòa phúc thẩm, bị cáo bổ sung kháng cáo xin được giảm nhẹ hình phạt.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Ninh Thuận phát biểu quan điểm giải quyết vụ án:

Về hình thức: Đơn kháng cáo của bị cáo Trần Viết P, là đúng chủ thể và đều đảm bảo thời hạn theo quy định của P4 luật.

Về nội dung: hành vi của Trần Viết P không phạm vào tội “Tổ chức đánh bạc” vì không có cơ sở xác định Phước khởi xướng đánh bạc, không chuẩn bị bài, chiếc chắn, ca nhựa, thu tiền xâu. Hành vi của bị cáo là đồng phạm tội đánh bạc với vai trò giúp sức, biết việc đánh bạc trong nhà mình nhưng không ngăn cản, bỏ mặc.

Đề nghị Hội đồng xét xử, áp dụng điểm b khoản 1 Điều 355, Điều 357 BLTTHS. Chấp nhận kháng cáo của bị cáo; Sửa bản án sơ thẩm số 34/2020/HS-ST ngày 10 tháng 11 năm 2020 của Tòa án nhân dân huyện N, chuyển từ tội danh “Tổ chức đánh bạc” sang tội danh “Đánh bạc”. Xử phạt bị cáo 03 tháng tù về tội “Đánh bạc” theo khoản 1 Điều 321 BLHS. Tổng hợp hình phạt 9 tháng tù, buộc bị cáo phải chấp hành hình phạt 12 tháng tù, được khấu trừ thời gian tạm giữ, tạm giam trước đó.

* Ý kiến của Luật sư bào chữa cho bị cáo:

Bị cáo Trần Viết P không phạm tội “Tổ chức đánh bạc” theo điểm đ khoản 1 Điều 322 BLHS. Phước không có rủ rê đánh bạc, Phước chỉ biết có người ngồi đánh bạc trong phòng con mình nhưng bỏ mặc. Khi Công an huyện N lập biên bản phạm tội quả tang, Phước đang ngủ bị kêu dậy ký biên bản. Biên bản cũng không ghi rõ hành vi của Phước. Phước nhận thức sự việc khi đã rồi, đây là lỗi vô ý. Không đồng phạm tội Đánh bạc với vai trò giúp sức. Đề nghị Hội đồng xét xử tuyên bị cáo Trần Viết P không phạm “Tổ chức đánh bạc”.

- Bị cáo nói lời sau cùng: đề nghị Hội đồng xét xử xem xét cho bị cáo.

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] Về thủ tục kháng cáo: Bị cáo Trần Viết P kháng cáo đúng quy định tại các Điều 331, 332 và Điều 333 Bộ luật tố tụng Hình sự nên vụ án được xem xét theo trình tự phúc thẩm.

[2] Tại phiên tòa phúc thẩm, bị cáo Trần Viết P thừa nhận hành vi phạm tội của mình như sau: khoảng 02 giờ 30 phút, ngày 04 tháng 02 năm 2020, Công an huyện N bắt quả tang tại nhà Trần Viết P có Trần Ngọc H1, Nguyễn Ngọc Đ, Lê Quang P4 và Ngô Vĩnh Phước đang đánh bạc thắng thua bằng tiền, thu giữ tại chiếu bạc: 5.480.000đồng, 570.000đồng tiền xâu; trên người của Lê Quang P4 10.000đồng, Trần Ngọc H1 1.790.000đồng. Tổng số tiền sử dụng đánh bạc là 7.850.000đồng, cùng một số vật dụng phục vụ cho việc đánh bạc.

[3] Xét nội dung kháng cáo của bị cáo Trần Viết P: bị cáo cho rằng không phạm tội “Tổ chức đánh bạc” theo điểm đ khoản 1 Điều 322 Bộ luật Hình sự, thấy rằng:

[3.1] Quá trình điều tra cũng như tại phiên tòa phúc thẩm, đều thể hiện Ngô Vĩnh Phước là người khởi xướng việc đánh bạc thắng thua bằng tiền; Khi được đồng ý của Nguyễn Ngọc Đ, Trần Ngọc H1, chính Ngô Vĩnh Phước là người chủ động đi mua 05 bộ bài tây (loại bài tứ lơ khơ 52 lá), lấy chiếc chăn, đĩa, ca nhựa của nhà Trần Viết P làm công cụ phục vụ cho việc đánh bạc và chọn phòng ngủ con Trần Viết P để đánh bạc. Giữa Ngô Vĩnh Phước, Nguyễn Ngọc Đ, Lê Quang P4, Trần Ngọc H1 với Trần Viết P không có thỏa thuận cho mượn địa điểm đánh bài, thu tiền xâu mà đều do Phước, Đ, P4, Hòa tự quy ước với nhau và cùng nhau thực hiện việc đóng tiền xâu nếu thắng bạc. Mặt khác, người thực hiện việc gọi điện thoại (từ số điện thoại 0961911312) rủ rê Ngô Vĩnh Phước, Nguyễn Ngọc Đ, Lê Quang P4, Trần Ngọc H1 đến nhà Trần Viết P chơi là Nguyễn Văn Bắc. Như vậy, bị cáo Trần Viết P không có hành vi rủ rê, lôi kéo, tụ tập những người khác vào việc đánh bạc nên không có căn cứ xác định Trần Viết P phạm tội “Tổ chức đánh bạc” theo điểm đ khoản 1 Điều 322 BLHS như xác định của cấp sơ thẩm.

[3.2] Tuy nhiên, cũng từ lời khai của Ngô Vĩnh Phước, Trần Ngọc H1, Lê Quang P4, Nguyễn Ngọc Đ và của bị cáo Trần Viết P xác định: tại thời điểm tổ

chức ăn nhậu tại nhà bị cáo Trần Viết P, khi Ngô Vĩnh Phước khởi xướng việc đánh bạc có mặt Trần Viết P nhưng Phước không có ý kiến gì mà bỏ đi ngủ. Đến khoảng 1 giờ sáng 04/2/2020 khi Phước thức dậy đi vệ sinh thấy có đánh bạc trong phòng ngủ con Phước nhưng Phước cũng không có ý kiến ngăn cản mà bỏ mặc, tiếp tục đi ngủ. Đến 2 giờ 30 cùng ngày, Công an huyện N bắt quả tang hành vi đánh bạc của Ngô Vĩnh Phước, Trần Ngọc H1, Lê Quang P4, Nguyễn Ngọc Đ theo biên bản phạm tội quả tang ngày 04/2/2020 (tại BL 109, 110) có mặt Trần Viết P.

[3.3] Như vậy, bị cáo Trần Viết P biết rõ việc Phước, H1, P4, Đ đánh bạc thắng thua bằng tiền tại nhà ở thuộc quyền sở hữu, quản lý của mình nhưng không ngăn cản mà tạo điều kiện thuận lợi để Phước, H1, P4, Đ có nơi để đánh bạc. Vì vậy bị cáo phải chịu trách nhiệm hình sự chung với Ngô Vĩnh Phước, Trần Ngọc H1, Lê Quang P4, Nguyễn Ngọc Đ về tội “Đánh bạc” theo khoản 1 Điều 321 BLHS với vai trò là đồng phạm giúp sức. Chính hành vi của bị cáo đã trực tiếp xâm phạm trật tự công cộng ảnh hưởng xấu đến tình hình an ninh trật tự tại địa phương nên cần xử lý nghiêm.

[4] Về tình tiết tăng nặng: bị cáo có tiền án về tội “Đánh bạc” chưa được xóa án tích lại phạm tội mới nên xác định là tái phạm. Đây là tình tiết tăng nặng theo điểm h khoản 1 Điều 52 BLHS.

[5] Về tình tiết giảm nhẹ: quá trình điều tra và tại phiên tòa, bị cáo thành khẩn khai báo về hành vi phạm tội của mình; Bị cáo là lao động chính trong gia đình (có xác nhận của chính quyền địa phương) và có bác ruột là Liệt sỹ. Đây là các tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự được quy định tại điểm s khoản 1 Điều 51, khoản 2 điều 51 BLHS;

[6] Xét bị cáo có nhiều tình tiết giảm nhẹ, phạm tội ít nghiêm trọng, là đồng phạm giúp sức, vai trò không đáng kể, có nơi cư trú rõ ràng, không cần thiết cách ly bị cáo ra khỏi xã hội mà giao về địa phương quản lý, giáo dục cũng đủ để cải tạo, giáo dục bị cáo thành người tốt có ích cho xã hội nên Hội đồng xét xử chuyển sang hình phạt cải tạo không giam giữ đối với bị cáo Trần Viết P trong vụ án này.

[7] Bị cáo phạm tội mới trong thời gian thử thách của Bản án số: 25/HSST ngày 16/8/2019 của Tòa án nhân dân huyện N, tỉnh Ninh Thuận về tội “Đánh bạc” nên buộc bị cáo phải chấp hành hình phạt 9 tháng tù của bản án này theo quy định tại khoản 5 Điều 65 BLHS.

[7.1] Bị cáo Trần Viết P đã có thời gian tạm giữ, tạm giam tại Bản án số 25/2019/HSST ngày 16/8/2019 (từ ngày 07/4/2019 đến ngày 24/6/2019) và thời gian tạm giữ, tạm giam trong vụ án này (từ ngày 04/02/2020 đến ngày 16/9/2020). Tổng cộng thời gian tạm giam, tạm giữ là 10 tháng 3 ngày. Thời gian tạm giữ, tạm giam này vượt quá thời gian phải chấp hành hình phạt tù của Bản án số 25/2019/HSST ngày 16/8/2019 nên Trần Viết P đã chấp hành xong hình phạt tù.

[7.2] Thời gian tạm giữ, tạm giam còn lại là 01 tháng 03 ngày (33 ngày) tương đương với 99 ngày (33 ngày x 3) cải tạo không giam giữ được trừ vào thời gian chấp hành hình phạt cải tạo không giam giữ của bản án này theo quy định tại khoản 1 Điều 36 BLHS.

[7.3] Đối với việc khấu trừ thu nhập: bị cáo chỉ làm thuê, không có thu nhập ổn định, việc tham gia đánh bạc chỉ là đồng phạm giúp sức, không có hưởng lợi từ việc này nên Hội đồng xét xử phúc thẩm miễn khấu trừ thu nhập đối với bị cáo Trần Viết P theo khoản 3 Điều 36 BLHS

[8] Từ những đánh giá như trên, Hội đồng xét xử phúc thẩm chấp nhận kháng cáo của bị cáo; sửa bản án sơ thẩm theo hướng thay đổi tội danh từ “Tổ chức đánh bạc” theo điểm đ khoản 1 Điều 322 BLHS sang tội “Đánh bạc” theo khoản 1 Điều 321 BLHS và quyết định hình phạt của tội mới như đề nghị của Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Ninh Thuận.

[9] Về án phí phúc thẩm: do yêu cầu kháng cáo được chấp nhận nên bị cáo không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm theo quy định tại điểm h khoản 2 Điều 23 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.

[9] Các quyết định khác của bản án sơ thẩm có hiệu lực P4 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, Điều 357 Bộ luật tố tụng Hình sự: Chấp nhận kháng cáo của bị cáo Trần Viết P; Sửa Bản án hình sự sơ thẩm số: 34/2020/HS-ST ngày 10 tháng 11 năm 2020 của Tòa án nhân dân huyện N, tỉnh Ninh Thuận.

- Tuyên bố: bị cáo Trần Viết P phạm tội “Đánh bạc”.

Áp dụng: khoản 1 Điều 321, điểm s khoản 1 Điều 51, khoản 2 Điều 51, điểm h khoản 1 Điều 52 Bộ luật Hình sự.

Xử phạt: Bị cáo Trần Viết P 08 (tám) tháng cải tạo không giam giữ. Thời gian chấp hành hình phạt được tính từ ngày cơ quan, tổ chức được giao giám sát, giáo dục người bị kết án nhận được quyết định thi hành án và bản sao bản án nhưng được khấu trừ 99 ngày đã chấp hành. Trần Viết P còn phải chấp hành thời gian cải tạo không giam giữ là: 141 ngày.

Giao bị cáo Trần Viết P cho Ủy ban nhân dân xã H, huyện N, tỉnh Ninh Thuận nơi bị cáo cư trú giám sát, giáo dục trong thời gian chấp hành hình phạt cải tạo không giam giữ.

- Áp dụng: khoản 5 Điều 65 Bộ luật Hình sự,

Buộc bị cáo Trần Viết P phải chấp hành hình phạt 09 (chín) tháng tù tại bản án số 25/2019/HSST ngày 16/8/2019 của Tòa án nhân dân huyện N, tỉnh

Ninh Thuận. Khẩu trừ thời gian tạm giữ, tạm giam tại Bản án số 25/2019/HSST ngày 16/8/2019 của Tòa án nhân dân huyện N, tỉnh Ninh Thuận và tại bản án này.

Bị cáo Trần Viết P đã chấp hành xong hình phạt tù.

- Về án phí: Bị cáo Trần Viết P không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

Các quyết định khác của bản án sơ thẩm có hiệu lực P4 luật kể từ ngày hết thời hạn kháng cáo, kháng nghị.

Bản án phúc thẩm có hiệu lực P4 luật kể từ ngày tuyên án (26/4/2021).

Nơi nhận:

- VKSND tỉnh Ninh Thuận;
- VKSND huyện N;
- TAND huyện N (02 bản);
- Công an huyện N;
- Chi cục THADS huyện N;
- PV 27;
- Sở Tư P4 (kèm án sơ thẩm);
- Bị cáo;
- Phòng KTNV-THA; HCTP;
- Lưu án văn, hồ sơ./.

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

Lâm Bách