

**TÒA ÁN NHÂN DÂN
TỈNH HÒA BÌNH**

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

Bản án số: **37/2019/HS-PT**

Ngày: 13-11-2019

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

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

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Bà Nguyễn Thị Dụ.

Các Thẩm phán: Ông Nguyễn Mạnh Hùng.

Ông Nguyễn Thanh Tùng.

- Thư ký phiên tòa: Bà Đinh Thị Thương - Thư ký Tòa án nhân dân tỉnh Hòa Bình.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Hòa Bình tham gia phiên tòa: Bà Trương Thị Hường - Kiểm sát viên.

Ngày 13 tháng 11 năm 2019 tại trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Hòa Bình xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự phúc thẩm thụ lý số: 62/2019/TLPT-HS ngày 03 tháng 10 năm 2019 đối với bị cáo Bùi Văn Th do có kháng cáo của bị cáo Bùi Văn Th đối với Bản án hình sự sơ thẩm số: 28/2019/HS-ST ngày 21 tháng 8 năm 2019 của Tòa án nhân dân huyện K, tỉnh Hòa Bình.

- Bị cáo có kháng cáo:

Bùi Văn Th, sinh năm 1985 tại huyện K, tỉnh Hòa Bình. Nơi cư trú: Xóm S, xã T, huyện K, tỉnh Hòa Bình; nghề nghiệp: Lao động tự do; trình độ văn hóa: 7/12; dân tộc: Mường; giới tính: Nam; tôn giáo: Không; quốc tịch: Việt Nam; con ông Bùi Văn T và bà Bùi Thị L (đều đã chết); có vợ (đã ly hôn); có 01 con sinh năm 2007; tiền án, tiền sự: Không; nhân thân: Ngày 24-6-2016, Bùi Văn Th bị Tòa án nhân dân huyện K, tỉnh Hòa Bình xét xử về tội Đánh bạc theo khoản 1 Điều 248 Bộ luật hình sự năm 1999, số tiền đánh bạc 4.160.000đ, được miễn trách nhiệm hình sự (bản án hình sự sơ thẩm số 28/2016/HS-ST, ngày 24-6-2016); bị tạm giữ từ ngày 03-5-2019 đến ngày 05-5-2019, bị cáo tại ngoại; có mặt tại phiên tòa.

- Ngoài ra còn có 03 (ba) bị cáo không có kháng cáo, không bị kháng cáo, kháng nghị.

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 21 giờ ngày 02-5-2019, tại nhà Dương Chí H, trú tại xóm H, xã T, huyện K, tỉnh Hoà Bình; H rủ Lý Văn C (cùng xóm), Nguyễn Thế V và Bùi Văn Th(trú tại xóm S, xã T, huyện K, tỉnh Hoà Bình)chơi ba cây được thua bằng tiền. Dụng cụ chơi ba cây là 36 quân bài Tú lơ khơ, từ quân A (át) đến quân 9, (không sử dụng quân bài từ 10, J, Q, K để chơi); trong đó quân A (át) = 1 điểm. Khi chơi, một người sỏi đều 36 quân bài chia đều cho 04 người, mỗi người 03 quân; 04 người chơi cộng điểm 03 quân bài của mình, so sánh với quân bài của người chơi khác để tính điểm theo hệ số từ thấp đến cao, thấp nhất là 1 điểm, cao nhất là 10 điểm, nếu bài của ai được 10 điểm thì được làm “chương”; những người chơi còn lại đặt cược với “chương” số tiền tùy ý không quy định mức cụ thể, sau đó “chương” chia đều cho 04 người chơi bao gồm cả “chương” mỗi người 03 quân bài. Chia bài xong, người chơi cộng điểm, so điểm với “chương”, nếu bài của ai cao điểm hơn bài của “chương” thì người đó thắng và được “chương” trả cho số tiền tương ứng với số tiền trước đó đã đặt cược với “chương”; nếu bài của ai thấp điểm hơn bài của “chương” thì người đó thua và bị mất số tiền trước đó đã đặt cược với “chương”. Trường hợp 03 quân bài cộng lại lớn hơn 10 điểm thì lấy số dư hàng đơn vị để tính điểm, cụ thể: 18 điểm tính bằng 8 điểm, riêng hàng đơn vị bằng 0 như 20 điểm thì được tính là 10 điểm. Nếu cả 04 người chơi có số điểm bằng nhau thì so sánh chất của quân bài theo thứ tự chất Rô, Cơ, Nhép, Bích; người nào có quân bài chất lớn hơn thì người đó thắng. Trong quá trình chơi, bài của ai được 10 điểm thì sẽ được làm “chương” thay cho người làm “chương” ván trước. Các bị cáo bắt đầu chơi từ khoảng 22 giờ ngày 02-5-2019 đến 23 giờ 10 phút cùng ngày thì bị tổ công tác đội Cảnh sát điều tra tội phạm về Hình sự - Kinh tế -Ma tuý Công an huyện K phối hợp với Công an xã T bắt quả tang, thu giữ tại chiếu bạc: 5.290.000đ tiền mặt; 36 quân bài Tú lơ khơ.

Bản án hình sự sơ thẩm số: 28/2019/HS-ST ngày 21 tháng 8 năm 2019 của Tòa án nhân dân huyện K, tỉnh Hòa Bình quyết định: Áp dụng khoản 1 Điều 321; điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51; Điều 38; Điều 17; Điều 58 Bộ luật hình sự, xử phạt bị cáo Bùi Văn Th06 (sáu) tháng tù về tội Đánh bạc, thời hạn tù tính từ ngày chấp hành án, được trừ 03 ngày tạm giữ. Ngoài ra, Tòa án cấp sơ thẩm còn quyết định hình phạt đối với 03 bị cáo: Dương Chí H, Lý Văn C, Nguyễn Thế V, quyết định xử lý vật chứng, án phí và quyền kháng cáo.

Ngày 27-8-2019, bị cáo Bùi Văn Th kháng cáo xin được hưởng án treo. Tại phiên tòa phúc thẩm, bị cáo Bùi Văn Th giữ nguyên kháng cáo.

Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Hòa Bình nêu quan điểm về việc giải quyết vụ án: Về tội danh, mức hình phạt Tòa án cấp sơ thẩm tuyên phạt bị cáo Th và đồng phạm là đúng. Bị cáo và đồng phạm bị truy tố theo khoản 1 Điều 321 Bộ luật hình sự là tội phạm ít nghiêm trọng, lỗi cố ý trực tiếp, đồng phạm giản đơn, số tiền phạm tội không lớn; vai trò của Th là đồng phạm. Tòa án cấp sơ thẩm xác định bị cáo Th có 01 tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự quy định tại điểm s khoản 1 Điều 51 và tình tiết giảm nhẹ quy định tại khoản 2 Điều 51 Bộ luật hình sự; xử phạt Th 6 tháng tù là đúng. Tuy nhiên xử phạt bị cáo tù giam là nghiêm khắc, bởi lẽ: Căn cứ khoản 2 Điều 2 Nghị quyết số 02/2018/NQ-HĐTP ngày 15-5-2018 của Hội đồng thẩm phán Tòa án nhân dân tối cao hướng dẫn áp dụng Điều 65 của Bộ luật hình sự về án treo, thấy rằng kháng cáo của bị cáo Th yêu cầu được hưởng án treo là có cơ sở chấp nhận. Đề nghị áp dụng điểm b khoản 1 Điều 355, điểm e khoản 1 Điều 357 của Bộ luật tố tụng hình sự: Sửa bản án hình sự sơ thẩm số 28/2019/HS-ST ngày 21 tháng 8 năm 2019 của Tòa án nhân dân huyện K, tỉnh Hòa Bình. Giữ nguyên mức hình phạt tù và cho Bùi Văn Th hưởng án treo, ấn định thời gian thử thách 12 tháng.

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] Tại phiên tòa phúc thẩm, bị cáo Bùi Văn Th khai nhận toàn bộ hành vi phạm tội. Lời khai nhận của bị cáo phù hợp với lời khai tại phiên tòa sơ thẩm, biên bản phạm tội quả tang, cùng toàn bộ tài liệu, chứng cứ có trong hồ sơ vụ án. Đủ cơ sở khẳng định: Khoảng 21 giờ ngày 02-5-2019 tại nhà Dương Chí H (xóm H, xã T, huyện K, tỉnh Hòa Bình), bị cáo Bùi Văn Th cùng 03 người khác dùng 36 quân bài tú lơ khơ chơi ba cây được thua bằng tiền thì bị bắt quả tang; thu tại chiếu bạc 5.290.000đ. Hành vi của Bùi Văn Th thực hiện cấu thành tội đánh bạc. Tòa án cấp sơ thẩm xét xử Bùi Văn Th về tội Đánh bạc theo khoản 1 Điều 321 của Bộ luật hình sự là có căn cứ, đúng pháp luật. Tội phạm do bị cáo Th thực hiện xâm phạm trực tiếp đến trật tự an toàn xã hội, gây mất trật tự trị an tại địa phương.

[2] Xét kháng cáo của Bùi Văn Th xin được hưởng án treo, Hội đồng xét xử nhận thấy: Trước khi Th bị xét xử về hành vi đánh bạc ngày 02-5-2019, trước đó, ngày 24-6-2016 Tòa án nhân dân huyện K xét xử Bùi Văn Th về tội Đánh bạc, quyết định miễn trách nhiệm hình sự cho Bùi Văn Th (Bản án Hình sự sơ thẩm số 28/2016/HS-ST). Điểm b khoản 1 Điều 2 Nghị quyết số 41/2017/QH14

ngày 20-6-2017 của Quốc Hội, quy định: “*Các điều khoản của Bộ luật Hình sự năm 2015 xóa bỏ một tội phạm, một hình phạt, một tình tiết tăng nặng; quy định hình phạt nhẹ hơn, tình tiết giảm nhẹ mới; miễn trách nhiệm hình sự, miễn hình phạt, giảm hình phạt, xóa án tích và các quy định khác có lợi cho người phạm tội thì được áp dụng đối với cả những hành vi phạm tội xảy ra trước 0 giờ 00 phút ngày 01 tháng 01 năm 2018 mà sau thời điểm đó mới bị phát hiện, đang bị điều tra, truy tố, xét xử hoặc đối với người đang được xét giảm thời hạn chấp hành hình phạt, xóa án tích*”. Căn cứ vào Nghị quyết số 41/2017/QH14 nêu trên, thì bản án hình sự số 28/2016/HS-ST, ngày 24-6-2016 của Tòa án nhân dân huyện K quyết định miễn trách nhiệm hình sự cho Bùi Văn Thên không bị coi là có tiền án. Lần này, Bùi Văn Th tham gia đánh bạc cùng 03 người khác, số tiền thu tại chiếu bạc là 5.290.000đ, thuộc tội phạm ít nghiêm trọng, vai trò đồng phạm, không có tình tiết tăng nặng trách nhiệm hình sự, có 01 tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự quy định tại khoản 1 Điều 51 Bộ luật hình sự và một số tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự quy định tại khoản 2 Điều 51 Bộ luật hình sự, bị cáo có nơi cư trú cụ thể, rõ ràng. Đối chiếu với Điều 65 của Bộ luật hình sự, Nghị quyết số 02/2018/NQ-HĐTP ngày 15-5-2018 của Hội đồng thẩm phán Tòa án nhân dân tối cao hướng dẫn áp dụng Điều 65 của Bộ luật hình sự về án treo thấy rằng, không cần phải bắt Bùi Văn Th chấp hành hình phạt tù mà cho bị cáo Bùi Văn Th được hưởng án treo cũng không gây nguy hiểm cho xã hội; thể hiện chính sách khoan hồng của pháp luật. Do đó, kháng cáo của bị cáo Th là có căn cứ pháp luật nên được chấp nhận.

Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Hòa Bình đề nghị chấp nhận kháng cáo của bị cáo Bùi Văn Th, sửa bản án sơ thẩm, cho Bùi Văn Th được hưởng án treo là phù hợp, được chấp nhận.

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.

[3] Bị cáo Bùi Văn Th không phải nộp án phí hình sự phúc thẩm.

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH:

Căn cứ vào điểm b khoản 1 Điều 355, điểm e khoản 1 Điều 357 của Bộ luật tố tụng hình sự. Điểm b khoản 1 Điều 2 Nghị quyết số 41/2017/QH14 ngày 20-6-2017 của Quốc Hội: Chấp nhận kháng cáo của Bùi Văn Th. Sửa bản án hình sự sơ thẩm số 28/2019/HS-ST, ngày 21 tháng 8 năm 2019 của Tòa án nhân dân huyện K, tỉnh Hòa Bình: Giữ nguyên mức hình phạt tù và cho Bùi Văn Th hưởng án treo. Cụ thể:

1. Áp dụng khoản 1 Điều 321; điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51; Điều 65 của Bộ luật hình sự. Xử phạt Bùi Văn Th (sáu) tháng tù về tội Đánh bạc, cho hưởng án treo, thời gian thử thách 12 (mười hai) tháng, tính từ ngày tuyên án phúc thẩm (13-11-2019).

Giao Bùi Văn Th cho Ủy ban nhân dân xã T, huyện K, tỉnh Hòa Bình giám sát giáo dục trong thời hạn thử thách. Gia đình bị cáo Bùi Văn Th có trách nhiệm phối hợp với chính quyền địa phương trong việc giám sát, giáo dục Bùi Văn Th. Trường hợp Bùi Văn Th thay đổi nơi cư trú thì thực hiện theo quy định của pháp luật về thi hành án hình sự. Trong thời gian thử thách, nếu Bùi Văn Th cố ý vi phạm nghĩa vụ theo quy định của Luật Thi hành án hình sự 02 lần trở lên thì Tòa án có thể quyết định buộc Bùi Văn Th phải chấp hành hình phạt tù của bản án đã cho hưởng án treo. Trường hợp Bùi Văn Th thực hiện hành vi phạm tội mới thì Tòa án buộc Bùi Văn Th phải chấp hành hình phạt của bản án trước và tổng hợp với hình phạt của bản án mới theo quy định tại Điều 56 của Bộ luật hình sự.

2. Bùi Văn Th không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

3. 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.

4. Bản án phúc thẩm có hiệu lực kể từ ngày tuyên án (13-11-2019).

Nơi nhận:

- TANDCC tại Hà Nội;
- VKSNDCC tại Hà Nội;
- VKSND tỉnh HB;
- TAND huyện K, HB;
- Chi cục huyện K, HB;
- UBND xã T, K, HB;
- Bị cáo;
- Lưu HS; Tổ hành chính tư pháp.

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

(Đã ký)

Nguyễn Thị Dụ