

**TÒA ÁN NHÂN DÂN
TỈNH HẬU GIANG**

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

Bản án số: 80/2018/HS-PT

Ngày 17 - 9 - 2018

NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM
TÒA ÁN NHÂN DÂN TỈNH HẬU GIANG

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

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Ông Nguyễn Hồng Thanh

Các Thẩm phán: Ông Phạm Hoàng Lâm

Ông Võ Hoàng Khải

- Thư ký phiên tòa: Bà Võ Thị Ánh Trúc - Thư ký Tòa án, Tòa án nhân dân tỉnh Hậu Giang.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Hậu Giang tham gia phiên tòa:
Ông Hứa Minh Thanh – Kiểm sát viên.

Trong ngày 17 tháng 9 năm 2018, tại Tòa án nhân dân tỉnh Hậu Giang, xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự phúc thẩm thụ lý số: 79/2018/TLPT-HS ngày 29 tháng 8 năm 2018 đối với bị cáo Phan Thị Cẩm L do có kháng cáo của bị cáo đối với Bản án hình sự sơ thẩm số: 32/2018/HS-ST ngày 18 tháng 7 năm 2018 của Tòa án nhân dân huyện V, tỉnh Hậu Giang.

- Bị cáo có kháng cáo:

Phan Thị Cẩm L – sinh năm 1987 tại huyện V, tỉnh Hậu Giang. Nơi cư trú: Ấp V1, xã V2, huyện V, tỉnh Hậu Giang; nghề nghiệp: Làm thuê; trình độ văn hoá (học vấn): 02/12; dân tộc: Kinh; giới tính: Nữ; tôn giáo: Không; quốc tịch: Việt Nam; con ông Phan Văn T và bà Trần Ngọc V; có chồng và 02 (hai) con; tiền án: Bản án số 44/2017/HSST ngày 06/6/2017 của Tòa án nhân dân tỉnh Hậu Giang xử phạt 06 tháng tù về tội “Đánh bạc”, chấp hành xong hình phạt tù ngày 27/12/2017, chấp hành xong hình phạt bổ sung và án phí ngày 19/5/2018, tiền sự: Không, nhân thân: Ngày 28/12/2015, Công an xã V2, huyện V, tỉnh Hậu Giang xử phạt vi phạm hành chính về hành vi “Đánh bạc”, hình thức phạt tiền với số tiền phạt là 1.500.000 đồng, chấp hành xong ngày 08/6/2016. Bị cáo tại ngoại, có mặt tại phiên tòa.

Ngoài ra còn có bị cáo Trần Thị H không có kháng cáo và không bị 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:

Vào lúc 23 giờ 20 phút ngày 09/4/2018, Công an xã V2, huyện V, tỉnh Hậu Giang tiến hành kiểm tra và phát hiện tại nhà của Trương Thị Kiều Nương, gồm có Phan Thị Cẩm L, Trần Thị H, Nguyễn Thành S, Nguyễn Văn L1 tham gia đánh bạc với hình thức binh sập xám, ăn thua trực tiếp bằng tiền.

Qua điều tra, bị cáo L, H và các đối tượng L1, S đã thừa nhận như sau: Vào tối ngày 09/4/2018 Nguyễn Văn L1 và vợ là Trương Thị Kiều N tổ chức uống rượu tại nhà và có mời L, H và S đến dự. Sau khi uống rượu xong, L1 mới rủ L, H và S đánh bài ăn thua bằng tiền, dưới hình thức binh sập xám thì cả ba đồng ý. Do không có bài nên L1 hỏi xin của cháu Lê Hoàng H1 (ở cùng xóm với L1) 04 bộ bài đã qua sử dụng. Cả 04 ngồi xuống chiếc chiếu lác trải ở ngoài sân nhà L1 (Nơi trước đó cả nhóm ngồi uống rượu), khi đánh bài có 04 tụi gồm L và H ngồi ngang mặt nhau, còn L1 và S ngồi ngang mặt nhau và những người ngồi ngang mặt thì không ăn thua với nhau. Các tụi làm cái xoay vòng, mỗi ván đặt 25.000 đồng, người nào bãi (tức mậu binh) thì bỏ ra 5.000 đồng vào hộp bài để sau đó cho cháu H1 và để L1 trả tiền điện. Chơi được khoảng 1 giờ thì L1 nghỉ, còn lại L, H và S vẫn tiếp tục chơi bài ăn thua bằng tiền thì lực lượng Công an xã V2 bắt quả tang. Tổng số tiền mà bị cáo L và H cùng những người chơi sử dụng vào việc đánh bạc là 3.200.000 đồng.

Tại Bản án hình sự sơ thẩm số: 32/2018/HS-ST, ngày 18 tháng 7 năm 2018 của Tòa án nhân dân huyện V, tỉnh Hậu Giang quyết định:

Tuyên bố bị cáo Phan Thị Cẩm L và Trần Thị H phạm tội “Đánh bạc”.

Áp dụng: Khoản 1, khoản 3 Điều 321; điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51; Điều 17; Điều 38; Điều 50; Điều 58 của Bộ luật Hình sự năm 2015 (sửa đổi, bổ sung năm 2017).

Xử phạt bị cáo Phan Thị Cẩm L 09 (chín) tháng tù. Thời hạn chấp hành hình phạt tù tính từ ngày bị cáo chấp hành án.

Phạt bổ sung đối với bị cáo Phan Thị Cẩm L với số tiền 10.000.000 (mười triệu) đồng.

Ngoài ra, bản án sơ thẩm còn tuyên về hình phạt đối với Trần Thị H, xử lý vật chứng, án phí và quyền kháng cáo theo quy định của pháp luật.

Ngày 31/7/2018, bị cáo Phan Thị Cẩm L kháng cáo xin được hưởng án treo.

Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Hậu Giang tham gia phiên tòa đề nghị Hội đồng xét xử áp dụng điểm a khoản 1 Điều 355 và Điều 356 của Bộ luật Tố tụng hình sự không chấp nhận kháng cáo của bị cáo Phan Thị Cẩm L. Giữ nguyên bản án sơ thẩm. Đối với việc Tòa án cấp sơ thẩm xử phạt Trần Thị H 06 (sáu) tháng tù cho hưởng án treo là vi phạm quy định tại Điều 65 của Bộ luật Hình sự và Nghị quyết số: 02/2018/NQ-HĐTP ngày 15 tháng 05 năm 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. Tuy nhiên, do Trần Thị H không có kháng cáo và không bị kháng nghị nên đề nghị Hội đồng xét xử kiến nghị Chánh án Tòa án nhân dân cấp cao kháng nghị theo thủ tục giám đốc thẩm đối với bản án sơ thẩm.

Tại phiên tòa phúc thẩm, bị cáo vẫn giữ nguyên yêu cầu kháng cáo xin được hưởng án treo đồng thời bổ sung kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt với lý do: Hoàn cảnh gia đình bị cáo khó khăn, bị cáo phải nuôi 02 con nhỏ và bà ngoại già yếu 80 tuổi.

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] Sau khi xét xử sơ thẩm, bị cáo Phan Thị Cẩm L có đơn kháng cáo. Xét đơn kháng cáo của bị cáo phù hợp với quy định tại các Điều 271, 272, 273 của Bộ luật Tố tụng hình sự nên chấp nhận đưa vụ án ra xét xử theo thủ tục phúc thẩm.

[2] Tại phiên tòa phúc thẩm, bị cáo Phan Thị Cẩm L thừa nhận toàn bộ hành vi phạm tội theo như nội dung bản án sơ thẩm. Đối chiếu lời khai của bị cáo và các tài liệu, chứng cứ có trong hồ sơ vụ án là phù hợp nên Hội đồng xét xử có đủ cơ sở để kết luận: Vào ngày 09/4/2018, bị cáo Phan Thị Cẩm L đã cùng với Trần Thị H, Nguyễn Văn L1 và Nguyễn Thành S thực hiện hành vi đánh bạc trái phép bằng hình thức chơi bài binh sập xám ăn thua bằng tiền với số tiền dùng để đánh bạc là 3.200.000 đồng. Bị cáo đã bị kết án 01 lần về tội “Đánh bạc”, chưa được xóa án tích mà còn vi phạm. Do đó, Tòa án cấp sơ thẩm xét xử bị cáo về tội “Đánh bạc” theo quy định tại khoản 1 Điều 321 của Bộ luật Hình sự là có căn cứ, đúng pháp luật.

[3] Xét kháng cáo của bị cáo Phan Thị Cẩm L, Hội đồng xét xử xét thấy: Khi quyết định hình phạt, Tòa án cấp sơ thẩm đã xem xét áp dụng cho bị cáo đầy đủ các tình tiết giảm nhẹ theo quy định tại điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51 của Bộ luật Hình sự và xử phạt bị cáo mức án 09 (chín) tháng tù là tương xứng với tính chất, mức độ hành vi phạm tội của bị cáo. Xét về nhân thân bị cáo đã bị xử phạt vi phạm hành chính 01 lần về hành vi “Đánh bạc” vào ngày 28/12/2015 và đã bị kết án 01 lần về tội “Đánh bạc” vào ngày 06/6/2017, chưa được xóa án tích nên không đủ điều kiện để được hưởng án treo theo quy định của pháp luật. Mặt khác, lý do mà bị cáo xin giảm nhẹ hình phạt đã được Tòa án cấp sơ thẩm xem xét áp dụng và tại phiên tòa phúc thẩm cũng không có tình tiết giảm nhẹ mới để xem xét giảm nhẹ hình phạt cho bị cáo. Từ những căn cứ trên, Hội đồng xét xử thống nhất với đề nghị của Đại diện Viện kiểm sát tại phiên tòa không chấp nhận kháng cáo của bị cáo, giữ nguyên bản án sơ thẩm.

[4] Theo hồ sơ vụ án, tại Quyết định xử phạt vi phạm hành chính số 30/QĐ-XPVPHC ngày 18/7/2018 của Công an huyện V, tỉnh Hậu Giang xử phạt vi phạm hành chính đối với Trần Thị H về hành vi “Đánh bạc”, hình thức phạt tiền với số tiền phạt là 1.500.000 đồng. Trần Thị H nhận quyết định xử phạt ngày 09/02/2018 và nộp tiền phạt ngày 12/02/2018. Lý do: Trần Thị H không có mặt tại địa phương (không rõ lý do) trong thời gian từ ngày 28/7/2017 đến ngày 13/12/2017. Như vậy, đến ngày 09/4/2018 chưa hết thời hạn được coi là chưa bị xử phạt vi phạm hành chính đối với Trần Thị H theo quy định tại Điều 7 của Luật Xử lý vi phạm hành chính năm 2012. Mặc dù tình tiết “đã bị xử phạt vi phạm hành chính về hành vi đánh bạc mà còn vi phạm” được dùng làm tình tiết định tội đối với hành vi của Trần Thị H vào ngày

09/4/2018 nhưng việc Trần Thị H có 01 tiền sự không thể được coi là có nhân thân tốt. Do đó, Tòa án cấp sơ thẩm cho Trần Thị H được hưởng án treo là vi phạm quy định về điều kiện cho người bị kết án phạt tù được hưởng án treo tại khoản 2 Điều 2 của Nghị quyết số: 02/2018/NQ-HĐTP ngày 15 tháng 05 năm 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. Tuy nhiên, do Trần Thị H không có kháng cáo và không bị kháng nghị, Hội đồng xét xử phúc thẩm không xem xét phần quyết định của bản án sơ thẩm đối với Trần Thị H, Tòa án cấp sơ thẩm cần rút kinh nghiệm.

[4] Án phí hình sự phúc thẩm: Bị cáo phải chịu theo quy định của pháp luật.

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH:

Căn cứ vào điểm a khoản 1 Điều 355 và Điều 356 của Bộ luật Tố tụng hình sự năm 2015;

Không chấp nhận kháng cáo của bị cáo Phan Thị Cẩm L. Giữ nguyên bản án sơ thẩm.

Tuyên bố: Bị cáo Phan Thị Cẩm L phạm tội “Đánh bạc”.

Áp dụng: Khoản 1, khoản 3 Điều 321; điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51; Điều 17; Điều 38; Điều 50; Điều 58 của Bộ luật Hình sự năm 2015 (sửa đổi, bổ sung năm 2017).

Xử phạt bị cáo Phan Thị Cẩm L 09 (chín) tháng tù. Thời hạn chấp hành hình phạt tù tính từ ngày bị cáo chấp hành án.

Phạt bổ sung đối với bị cáo Phan Thị Cẩm L với số tiền 10.000.000 (mười triệu) đồng.

Án phí hình sự phúc thẩm: Bị cáo phải chịu 200.000 (hai trăm nghìn) đồng.

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

Bản án 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**

Nơi nhận:

- Bị cáo; (1b)
- VKSND tỉnh Hậu Giang; (3b)
- PV27 CA tỉnh Hậu Giang; (1b)
- Sở Tư pháp tỉnh Hậu Giang; (1b)
- TAND huyện V; (3b)
- VKSND huyện V; (1b)
- Chi cục THADS huyện V; (1b)
- Công an huyện V; (1b)
- Công an xã nơi bị cáo cư trú; (1b)
- Lưu: HSA; THS; VP. (3b)

(Đã ký)

Nguyễn Hồng Thanh