

**TÒA ÁN NHÂN DÂN
TỈNH QUẢNG NGÃI**

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

Bản án số: **18/2019/HS-PT**

Ngày: 29-3-2019

**NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM**

TÒA ÁN NHÂN DÂN TỈNH QUẢNG NGÃI

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

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Bà Trần Thị Bé

Các Thẩm phán: Ông Trần Mười

Bà Phạm Thị Thu Phương

- Thư ký phiên tòa: Bà Nguyễn Thị Việt Trang, Thư ký Tòa án nhân dân tỉnh Quảng Ngãi.

- Đại diện Viện Kiểm sát nhân dân tỉnh Quảng Ngãi tham gia phiên tòa:
Ông Lương Thanh Tú - Kiểm sát viên.

Ngày 29 tháng 3 năm 2019, tại trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Quảng Ngãi xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự phúc thẩm thụ lý số: 19/2019/TLPT-HS ngày 16 tháng 01 năm 2019 đối với bị cáo Huỳnh Văn T cùng đồng phạm do có kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Quảng Ngãi đối với Bản án hình sự sơ thẩm số: 45/2018/HS-ST ngày 28 tháng 11 năm 2018 của Tòa án nhân dân huyện B, tỉnh Quảng Ngãi.

- Bị cáo bị kháng nghị:

1. Huỳnh Văn T, sinh năm: 1965 tại Quảng Ngãi. Nơi cư trú: thôn N, xã Bình C, huyện B, tỉnh Quảng Ngãi; nghề nghiệp: Nông; trình độ học vấn: 9/12; dân tộc: kinh; giới tính: nam; tôn giáo: không; quốc tịch: Việt Nam; con ông Huỳnh H (chết) và bà Nguyễn Thị Y (chết); Vợ: Đặng Thị C; Con: có 02 con, sinh năm 2000 và 2002; tiền án, tiền sự: không. Nhân thân: Ngày 26/9/1988 bị Tòa án nhân dân tỉnh Nghĩa Bình xử phạt 06 năm tù về tội “Trộm cắp tài sản xã hội chủ nghĩa” và 04 năm tù về tội “Trộm cắp tài sản công dân”, tổng hợp hình phạt 10 năm tù. Ngày 19/11/1997 chấp hành xong hình phạt. Ngày 15/7/2014 bị Công an huyện S, tỉnh Quảng Ngãi xử phạt hành chính 8.000.000 đồng về hành vi tổ chức đánh bạc, ngày 01/8/2014, đã nộp phạt xong. Bị cáo bị bắt tạm giữ từ ngày 09/12/2017 đến ngày 18/12/2017 thay đổi biện pháp ngăn chặn cấm đi khỏi nơi cư trú. Bị cáo tại ngoại, có mặt tại phiên tòa.

2. Ngô Tấn P, sinh năm: 1945 tại Quảng Ngãi. Nơi cư trú: thôn Mỹ T, xã Bình Ch, huyện B, tỉnh Quảng Ngãi; nghề nghiệp: Không; trình độ học vấn:

5/12; dân tộc: kinh; giới tính: nam; tôn giáo: không; quốc tịch: Việt Nam; con ông Ngô N (chết) và bà Phạm Thị L (chết); Vợ: Lê Thị H; Con: có 05 con; tiền án, tiền sự: không. Bị cáo tại ngoại có mặt tại phiên tòa.

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 khoảng 09 giờ ngày 09/12/2017, tại khoảng đất trống trong vườn nhà ông Phạm Hồng Ch (sinh năm 1958; ở xóm M, thôn Mỹ T, xã Bình Ch, huyện B, tỉnh Quảng Ngãi), các đối tượng gồm: Huỳnh Văn T, Ngô Tấn P, Tạ Đình L, Phạm Minh H, Nguyễn Văn H, Phạm Thế N, Trần Văn V và một số đối tượng khác không rõ nhân thân, lại lịch cùng nhau tổ chức đánh bạc dưới hình thức cá độ đá gà.

Để tổ chức việc đánh bạc, Huỳnh Văn T đứng ra làm thư ký, ghi sổ số tiền đánh bạc của các đối tượng, kết thúc trận đá gà Huỳnh Văn T có trách nhiệm thu tiền của những người thua để chung cho những người thắng và nhận 10% số tiền người thắng độ ăn được. Ngô Tấn P băng cựa gà và hô giờ, sau đó sẽ được thư ký chia cho một khoảng tiền. Khoảng 10 giờ cùng ngày, khi các đối tượng đang cá độ giữa hai con gà tía chân vàng và xám chân xanh thì bị Công an huyện B bắt quả tang lập biên bản đối với Huỳnh Văn T, các đối tượng khác chạy thoát. Công an thu giữ được: 01 tờ giấy vở học sinh do Huỳnh Văn T ghi số tiền của đối tượng tham gia đánh bạc. Tổng số tiền ghi trên tờ giấy là 21.800.000 đồng; 01 con gà tía chân vàng; 01 con gà xám chân xanh; 01 cây bút màu xanh hãng Thiên Long; 01 đồng hồ treo tường; 01 cái cân màu xanh loại 05kg, hãng Nhon Hòa.

Tại bản án hình sự sơ thẩm số 45/2018/HS-ST ngày 28/11/2018, Tòa án nhân dân huyện B, tỉnh Quảng Ngãi quyết định:

1. Căn cứ Khoản 1 Điều 249 Bộ luật hình sự năm 1999; điểm s khoản 1, 2 Điều 51; Điều 17; Điều 58 và Điều 35 Bộ luật hình sự năm 2015, sửa đổi, bổ sung năm 2017 tuyên bố bị cáo Huỳnh Văn T phạm tội “Tổ chức đánh bạc”.

Xử phạt Huỳnh Văn T 20.000.000 đồng (hai mươi triệu đồng).

Bị cáo có trách nhiệm nộp số tiền 20.000.000 đồng thành hai lần, trong hai tháng; mỗi lần nộp 10.000.000 đồng; lần đầu cách ngày án có hiệu lực pháp luật 01 tháng, lần thứ hai cách lần thứ nhất 01 tháng.

2. Căn cứ Khoản 1 Điều 249 Bộ luật hình sự năm 1999; điểm o, s khoản 1, 2 Điều 51; Điều 17; Điều 58 và Điều 35 Bộ luật hình sự năm 2015, sửa đổi, bổ sung năm 2017 tuyên bố bị cáo Ngô Tấn P phạm tội “Tổ chức đánh bạc”.

Xử phạt Ngô Tấn P 10.000.000 đồng (mười triệu đồng).

Bị cáo có trách nhiệm nộp số tiền 10.000.000 đồng thành hai lần, trong hai tháng; mỗi lần nộp 5.000.000 đồng; lần đầu cách ngày án có hiệu lực pháp luật 01 tháng, lần thứ hai cách lần thứ nhất 01 tháng.

3. Về xử lý vật chứng: Áp dụng Điều 47 Bộ luật hình sự năm 2015; sửa đổi, bổ sung năm 2017 và Điều 106 Bộ luật tố tụng hình sự năm 2015.

+ Tuyên tịch thu cho tiêu hủy 01 cây bút bi; 01 đồng hồ đeo tường; 01 cái cân.

+ Tuyên tịch thu nộp ngân sách nhà nước số tiền 6.600.000 đồng (sáu triệu sáu trăm nghìn đồng).

Đều có đặc điểm theo như biên bản về việc giao, nhận vật chứng, tài sản giữa cơ quan Cảnh sát điều tra – Công an huyện B và Chi cục thi hành án dân sự huyện B ngày 13/4/2018.

Ngoài ra, Tòa án cấp sơ thẩm còn tuyên về án phí và quyền kháng cáo theo luật định.

Ngày 26/12/2018, Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Quảng Ngãi có Quyết định kháng nghị phúc thẩm số 80/QĐ-VKS, kháng nghị toàn bộ bản án hình sự sơ thẩm số 45/2018/HS-ST ngày 28-11-2018 của Tòa án nhân dân huyện B với nội dung: Đề nghị hủy toàn bộ bản án sơ thẩm để điều tra, truy tố, xét xử lại.

Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Quảng Ngãi phát biểu quan điểm về việc giải quyết vụ án: Tòa án cấp sơ thẩm xét xử các bị cáo Huỳnh Văn T, Ngô Tấn P về tội “Tổ chức đánh bạc” theo khoản 1 Điều 249 Bộ luật hình sự năm 1999 là có căn cứ, đúng người, đúng tội, đúng pháp luật. Tuy nhiên, bị cáo Huỳnh Văn T có nhân thân xấu: Tại bản án số 66 ngày 26/9/1988, Tòa án nhân dân tỉnh Nghĩa Bình xử phạt bị cáo 10 năm tù giam về tội “Trộm cắp tài sản xã hội chủ nghĩa” và tội “Trộm cắp tài sản công dân”; Tại quyết định số 09/QĐ-XPVPHC ngày 15/7/2014, Công an huyện S xử phạt hành chính bằng hình thức phạt tiền 8.000.000 đồng về hành vi “Tổ chức đánh bạc”. Ngoài ra, bị cáo còn khai nhận đã nhiều lần tổ chức đá gà cá độ vào các dịp lễ, tết nhưng vì không xác định được nên không bị xử lý. Nhận thấy, bị cáo không biết ăn năn hối cải, tu dưỡng, rèn luyện để trở thành công dân có ích mà tiếp tục phạm tội “Tổ chức đánh bạc”, thể hiện bị cáo xem thường pháp luật. Tòa án cấp sơ thẩm áp dụng Điều 35 Bộ luật hình sự năm 2015 xử phạt bị cáo 20.000.000 đồng là quá nhẹ, không tương xứng với tính chất và hậu quả của hành vi phạm tội, không đủ sức răn đe, giáo dục đối với bị cáo và phòng ngừa chung cho xã hội.

Đối với số tiền 21.800.000 đồng, mặc dù trận đá gà chưa kết thúc nên chưa phân biệt thắng thua, bị cáo Huỳnh Văn T chưa nhận được số tiền này. Nhưng đây là tiền dùng vào việc đánh bạc nên cần phải tịch thu nộp ngân sách nhà nước theo quy định. Tòa án cấp sơ thẩm chỉ tuyên thu nộp ngân sách nhà nước số tiền 6.600.000 đồng là thiếu sót.

Ngoài ra, cấp sơ thẩm cũng không điều tra, xác minh, tra cứu về nhân thân đối với các đối tượng tham gia cá độ đá gà để xác định họ có tiền án, tiền sự về hành vi tổ chức đánh bạc, đánh bạc hay không, nhằm có căn cứ xử lý đối với các đối tượng này là thiếu sót, chưa triệt để.

Xét thấy những sai sót trên không thể khắc phục được tại cấp phúc thẩm. Do đó, đề nghị Hội đồng xét xử: Chấp nhận kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Quảng Ngãi, hủy toàn bộ bản án hình sự sơ thẩm số 45/2018/HS-ST ngày 28-11-2018 của Tòa án nhân dân huyện B để điều tra lại.

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] Xét hành vi của các bị cáo, Hội đồng xét xử thấy rằng: khoảng 09 giờ ngày 09/12/2017, tại sân vườn nhà ông Phạm Hồng Ch ở xóm M, thôn Mỹ T, xã Bình Ch, huyện B, tỉnh Quảng Ngãi. Bị cáo Huỳnh Văn T, Ngô Tấn P cùng các đối tượng Tạ Đình L, Phạm Minh H, Nguyễn Văn H, Phạm Thế N, Trần Văn V và một số đối tượng khác không rõ nhân thân, lai lịch cùng nhau tổ chức đánh bạc bằng hình thức cá độ đá gà. Để tổ chức việc đá gà ăn tiền, Huỳnh Văn T đứng ra làm thư ký, ghi số tiền đánh bạc của các đối tượng, kết thúc trận đá gà Huỳnh Văn T có trách nhiệm thu tiền của những người thua để chung cho những người thắng và nhận 10% số tiền người thắng độ ăn được. Ngô Tấn P băng cựa gà và hô giờ, sau đó sẽ được thư ký chia cho một khoản tiền. Tổng số tiền các đối tượng dùng vào việc đánh bạc và được Huỳnh Văn T ghi lại là 21.800.000 đồng. Do đó, Tòa án cấp sơ thẩm xét xử các bị cáo về tội “Tổ chức đánh bạc” theo khoản 1 Điều 249 Bộ luật hình sự là có căn cứ, đúng người, đúng tội, đúng pháp luật.

[2] Xét kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Quảng Ngãi, Hội đồng xét xử thấy rằng:

[2.1] Đối với bị cáo Huỳnh Văn T, bị cáo là người tổ chức việc đá gà cá độ, ăn thua bằng tiền cho nhiều người với tổng số tiền dùng đánh bạc là 21.800.000 đồng. Bị cáo có nhân thân xấu: Ngày 26/9/1988 bị Tòa án nhân dân tỉnh Nghĩa Bình xử phạt 06 năm tù về tội “Trộm cắp tài sản xã hội chủ nghĩa” và 04 năm tù về tội “Trộm cắp tài sản công dân”, tổng hợp hình phạt 10 năm tù. Ngày 15/7/2014 bị Công an huyện S, tỉnh Quảng Ngãi xử phạt hành chính 8.000.000 đồng về hành vi “Tổ chức đánh bạc”. Bị cáo không biết lấy đó làm bài học cho bản thân, tu dưỡng, rèn luyện thành công dân tốt mà tiếp tục phạm tội, thể hiện bị cáo xem thường pháp luật. Tòa án cấp sơ thẩm áp dụng Điều 35 Bộ luật hình sự xử phạt bị cáo 20.000.000 đồng là quá nhẹ, không tương xứng với tính chất, mức độ hành vi phạm tội và nhân thân của bị cáo; không đủ tác dụng răn đe, giáo dục đối với bị cáo và phòng ngừa chung loại tội phạm này.

[2.2] Đối với các đối tượng tham gia đánh bạc: Bị cáo Huỳnh Văn T khai nhận sáng ngày 09/12/2017 có nhiều đối tượng tham gia đánh bạc, bị cáo ghi lại số tiền cá cược của từng đối tượng trên tờ giấy vờ đã được Cơ quan điều tra thu giữ (bút lục 03). Tuy nhiên, khi Công an huyện B bắt quả tang thì tất cả các đối tượng đều bỏ chạy thoát, quá trình điều tra chỉ xác định được các đối tượng sau có tham gia đánh bạc: Tạ Đình L, Phạm Minh H, Nguyễn Văn H, Phạm Thế N, Trần Văn V, ngoài ra các đối tượng khác không xác định được nhân thân, lai lịch.

Cấp sơ thẩm nhận định số tiền dùng vào việc đánh bạc của từng đối tượng là chưa đủ định lượng (dưới 5.000.000 đồng) nên không đủ yếu tố cấu thành tội phạm và không truy cứu trách nhiệm hình sự về tội đánh bạc đối với các đối tượng này là không chính xác. Khi xác định số tiền dùng vào việc đánh bạc trong trường hợp nhiều người cùng tham gia đánh bạc với nhau thì cần xác định số tiền dùng đánh bạc đối với từng người đánh bạc là tổng số tiền của những người cùng đánh bạc. Do đó, số tiền dùng vào việc đánh bạc ngày 09/12/2017 là 21.800.000 đồng chứ không phải là số tiền của từng đối tượng. Hành vi tham gia cá độ đá gà của các đối tượng vào ngày 09/12/2017 đã đủ yếu tố cấu thành tội “Đánh bạc” theo quy định tại Điều 321 Bộ luật hình sự 2015. Cấp sơ thẩm không truy tố, xét xử đối với các đối tượng này là bỏ lọt tội phạm.

[2.3] Đối với số tiền 21.800.000 đồng: Đây là tiền các đối tượng tham gia cá độ đá gà đã bỏ ra để cá cược với nhau. Trận đá gà chưa kết thúc, chưa phân biệt thắng thua thì bị bắt quả tang, nên số tiền mà các đối tượng dùng đánh bạc là tổng số tiền mà họ đã bỏ ra để cá độ. Vì vậy, số tiền 21.800.000 đồng là tiền dùng vào việc đánh bạc. Cần tịch thu toàn bộ số tiền này nộp ngân sách nhà nước. Tuy nhiên, Tòa án cấp sơ thẩm chỉ tịch thu sung quỹ nhà nước số tiền 6.600.000 đồng là thiếu sót.

[2.4] Xét việc điều tra, truy tố, xét xử ở cấp sơ thẩm chưa đầy đủ, không thể bổ sung tại cấp phúc thẩm, Hội đồng xét xử phúc thẩm thấy cần hủy toàn bộ bản án hình sự sơ thẩm để điều tra lại. Chuyển hồ sơ vụ án về Viện kiểm sát nhân dân huyện B để giải quyết theo thủ tục chung

[3] Đề nghị của đại diện Viện kiểm sát là phù hợp với nhận định của Hội đồng xét xử nên được chấp nhận.

[4] Các bị cáo Huỳnh Văn T, Ngô Tấn P không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH:

1. Căn cứ điểm c Khoản 1 Điều 355; Điều 358 Bộ luật tố tụng hình sự. Căn cứ Nghị quyết 326/2016/UBTVQH14 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.

Hủy toàn bộ bản án hình sự sơ thẩm số 45/2018/HS-ST ngày 28/11/2018 của Toà án nhân dân huyện B, tỉnh Quảng Ngãi. Giao hồ sơ vụ án cho Viện kiểm sát nhân dân huyện B, tỉnh Quảng Ngãi để điều tra lại theo thủ tục chung.

2. Các bị cáo Huỳnh Văn T, Ngô Tấn P không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

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

Nơi nhận:

- Sở Tư pháp tỉnh Quảng Ngãi;
- VKSND tỉnh Quảng Ngãi;
- VKSND huyện B;
- TAND huyện B;
- Công an huyện B;
- Chi cục THADS huyện B;
- Bị cáo;
- Lưu hồ sơ.

TM. HỘI ĐỒNG XÉT XỬ PHÚC THẨM
Thẩm phán – Chủ tọa phiên tòa

Trần Thị Bé