

Bản án số: 73/2020/HS-PT
Ngày 05 - 8 - 2020

NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM
TÒA ÁN NHÂN DÂN TỈNH CÀ MAU

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

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Ông Trần Trọng Nhân

Các Thẩm phán: Ông Chung Văn Kết

Bà Châu Minh Hoàng

- Thư ký phiên tòa: Bà Trần Thu Khiêm – Thư ký Tòa án nhân dân tỉnh Cà Mau

- Đại diện Viện Kiểm sát nhân dân tỉnh Cà Mau tham gia phiên tòa:

Bà Nguyễn Hồng Kông – Kiểm sát viên.

Ngày 05 tháng 8 năm 2020, tại trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Cà Mau xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự phúc thẩm thụ lý số: 75/2020/TLPT-HS ngày 03 tháng 7 năm 2020 đối với bị cáo Nguyễn Văn O; do có kháng cáo của bị cáo đối với bản án hình sự sơ thẩm số: 84/2020/HS-ST ngày 19 tháng 5 năm 2020 của Tòa án nhân dân thành phố Cà Mau, tỉnh Cà Mau.

- Bị cáo có kháng cáo:

Họ và tên: Nguyễn Văn O, sinh năm: 1980, tại Cà Mau; nơi cư trú: Ấp TT, xã HT, thành phố CM, tỉnh Cà Mau; nghề nghiệp: Mua bán; trình độ học vấn: 4/12; dân tộc: Kinh; giới tính: Nam; tôn giáo: Không; quốc tịch: Việt Nam; con ông Nguyễn Văn T (đã chết) và bà Trần Thị N; vợ: Lý Ngọc C, con: 01 người; tiền án, tiền sự: Không; bị tạm giữ từ ngày 01/01/2020 đến ngày 10/01/2020; bị cấm đi khỏi nơi cư trú ngày 10/01/2020; bị cáo tại ngoại có mặt.

- Người bào chữa cho bị cáo: Luật sư Đặng Minh Hải – Văn phòng Luật sư Minh Hải, thuộc Đoàn Luật sư tỉnh Cà Mau (có mặt).

- Người có quyền lợi, nghĩa vụ liên quan (Tòa án không triệu tập):

Lý Ngọc C, sinh năm 1985; nơi cư trú: Ấp TT, xã HT, thành phố CM, tỉnh Cà Mau.

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:

Lúc 17 giờ 00 phút ngày 31/12/2019, tại khóm 7, phường 7, thành phố Cà Mau, Công an tỉnh Cà Mau bắt quả tang Nguyễn Văn O đang tổng hợp phôi số đề từ điện thoại di động hiệu OPPO, màu đen ra giấy tập học sinh. Thu giữ tại nơi O ngồi tổng hợp phôi số: 01 điện thoại di động hiệu OPPO, màu đen có sim số

0949.849496 (bị bề màn hình); 01 tờ giấy loại giấy tập học sinh có 04 mặt, dạng 05 ôli, được đánh số thứ tự từ 01 đến 04; 01 cây viết; tiền Việt Nam là 2.690.000 đồng.

Quá trình điều tra, Nguyễn Văn O khai trực tiếp làm chủ lô đề, bán số (đầu, đuôi, lô) cách ngày bị bắt quả tang khoảng 02 tháng bằng hình thức qua điện thoại (gọi điện hoặc nhắn tin). Người mua số đề đọc các con số và số tiền cần mua cho O ghi vào giấy lưu lại, sáng hôm sau người mua đến gặp O đối chiếu giấy do O lưu giữ để tính tiền ăn thua. Số tiền bán số trung bình mỗi ngày khoảng 3.000.000 đồng đến 4.000.000 đồng, lời khoảng 1.000.000 đồng. Riêng ngày 31/12/2019, O bán số đề được 13.565.000 đồng. Số tiền 2.690.000 đồng bị thu giữ lúc bị bắt quả tang có 1.300.000 đồng là tiền của O gom hụi dùm cho vợ là Lý Ngọc C, số còn lại là do bán số đề có được.

Cách thức ghi số đề cụ thể như sau: Số đầu ghi ký hiệu là “A”; số đuôi ghi ký hiệu là “b”; kế bên là số tiền mua; người vừa mua số đầu, số đuôi thì ký hiệu “Ab”. Số lô ký hiệu “c”, kèm theo số tiền mua. Số đá ký hiệu là “đá”. Đối với số tiền mua số thì ghi tắt bỏ 03 chữ số “0” ở cuối. Tại tờ phôi số thu giữ thể hiện: Con số cần mua được ghi ở giữa, kế bên là số đầu, đuôi, lô và số đá; tên người mua ghi ở phía ngoài bên trái; bên phải ngoài cùng là đài cần mua; ký hiệu “BL” là đài Bạc Liêu, “2 phụ” là đài Bến Tre và đài Vũng Tàu.

Cách tính toán tiền ăn thua như sau: Đối với số đầu đuôi, bán 1.000 đồng thì nhận 700 đồng, nếu trúng được 80.000 đồng. Đối với số lô, tính ăn thua trên 18 lô số, người mua 1.000 đồng đối với một lô số, O sẽ nhận 15.000 đồng, nếu trúng được 80.000 đồng. Đối với số đá, tính ăn thua trên 18 lô số, người mua 1.000 đồng của cặp số thì tính cặp số là $13.000 \text{ đồng} \times 2 = 26.000 \text{ đồng}$, nếu trúng được 600.000 đồng. Cách tính số đá theo quy ước người mua phải mua 02 con số lô, kết quả xổ số ra đồng thời 02 con số lô đó thì người mua mới trúng.

Qua kiểm tra phôi số đề của Nguyễn Văn O vào ngày 31/12/2019, thể hiện: Tổng số tiền O bán số đề được 13.595.000 đồng. Trong đó, đài Bạc Liêu bán được 9.855.000 đồng; đài Vũng Tàu bán được 1.885.000 đồng; đài Bến Tre bán được 1.855.000 đồng.

Đối chiếu với kết quả xổ số 31/12/2019, tổng số tiền người mua trúng xổ số do O bán là: 3.200.000 đồng, cụ thể: Đài Bạc Liêu: Trúng con số 89 mua 5.000 đồng \times 80.000 đồng = 400.000 đồng và con số 23 mua 5.000 đồng \times 80.000 đồng = 400.000 đồng. Tổng trúng 800.000 đồng. Đài Vũng Tàu: Trúng con số 65 mua 5.000 đồng \times 80.000 đồng = 400.000 đồng. Đài Bến Tre: Trúng con số 65 mua 5.000 đồng \times 80.000 đồng = 400.000 đồng và con số 53 mua 20.000 đồng \times 80.000 đồng = 1.600.000 đồng. Tổng trúng 2.000.000 đồng.

Những người mua số đề do O bán, có 04 người trúng nhưng O đều không xác định được họ, tên và địa chỉ, cụ thể: Người mua tên Xương mua 300.000 đồng đài Bạc Liêu, trúng được 400.000 đồng. Người mua tên Hoàng mua 347.000 đồng đài Bạc Liêu, trúng được 400.000 đồng. Người mua tên Vi Văn mua 225.000 đồng đài Bạc Liêu, Vũng Tàu, Bến Tre, trúng được 800.000 đồng. Người mua tên Tiền mua 2.640.000 đồng đài Bạc Liêu, trúng được 1.600.000 đồng.

Tổng số tiền Nguyễn Văn O thực hiện hành vi mua bán số đề trái phép (cả tiền mua và tiền trúng số) vào ngày 31/12/2019 là 16.795.000 đồng.

Tại bản án hình sự sơ thẩm số: 84/2020/HS-ST ngày 19 tháng 5 năm 2020 của Tòa án nhân dân thành phố Cà Mau, tỉnh Cà Mau quyết định:

Áp dụng khoản 1 Điều 321; điểm i, s khoản 1 Điều 51 của Bộ luật Hình sự, xử phạt: Bị cáo Nguyễn Văn O 06 tháng tù về tội “*Đánh bạc*”; thời hạn tù tính từ ngày bị cáo chấp hành án, được trừ thời gian tạm giữ từ ngày 01/01/2020 đến ngày 10/01/2020.

Ngoài ra, án sơ thẩm còn tuyên buộc bị cáo nộp số tiền thu lợi bất chính tịch thu sung quỹ nhà nước, xử lý vật chứng, án phí và quyền kháng cáo.

Ngày 25 tháng 5 năm 2020, bị cáo Nguyễn Văn O có đơn kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt, đến ngày 03 tháng 6 năm 2020 bị cáo có đơn kháng cáo bổ sung xin được hưởng án treo. Lý do, hoàn cảnh gia đình khó khăn, là lao động chính trong gia đình; thành khẩn khai báo, ăn năn hối cải; không có tiền án, tiền sự; gia đình có người thân có công với cách mạng. Tại phiên tòa phúc thẩm, bị cáo giữ nguyên yêu cầu kháng cáo xin giảm nhẹ và được hưởng án treo.

Luật sư bào chữa cho bị cáo O tranh luận: Bị cáo phạm tội với số tiền đánh bạc không lớn; có thành khẩn khai báo, ăn năn hối cải; hoàn cảnh gia đình có khó khăn; đề nghị cho bị cáo được hưởng án treo.

Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Cà Mau tham gia phiên tòa đề nghị Hội đồng xét xử áp dụng điểm a khoản 1 Điều 355; Điều 356 Bộ luật Tố tụng hình sự; không chấp nhận kháng cáo của bị cáo Nguyễn Văn O; giữ nguyên bản án hình sự sơ thẩm số: 84/2020/HS-ST ngày 19 tháng 5 năm 2020 của Tòa án nhân dân thành phố Cà Mau, tỉnh Cà Mau.

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 Nguyễn Văn O thừa nhận hành vi phạm tội như án sơ thẩm đã xét xử. Cụ thể: Khoảng 17 giờ 00 phút ngày 31/12/2019, Nguyễn Văn O thực hiện hành vi đánh bạc bằng hình thức ghi số đề thông qua điện thoại di động hoặc tin nhắn tại quán cà phê thuộc khóm 7, phường 7, thành phố Cà Mau, tỉnh Cà Mau với số tiền ghi đề các đài Bạc Liêu, Vũng Tàu, Bến Tre là 13.595.000 đồng và tiền trúng số là 3.200.000 đồng. Trong đó, đài Bạc Liêu bán được 9.855.000 đồng, trúng được 800.000 đồng. Đài Vũng Tàu bán được 1.885.000 đồng, trúng được 400.000 đồng. Đài Bến Tre bán được 1.855.000 đồng, trúng được 2.000.000 đồng. Như vậy, tổng số tiền đánh bạc bị cáo O (cả bán số và trúng số) là 16.795.000 đồng.

[2] Lời khai của bị cáo Nguyễn Văn O phù hợp với các tài liệu, chứng cứ có tại hồ sơ, do đó án sơ thẩm số: 84/2020/HS-ST ngày 19 tháng 5 năm 2020 của Tòa

án nhân dân thành phố Cà Mau xét xử bị cáo phạm tội “*Đánh bạc*” theo khoản 1 Điều 321 Bộ luật hình sự là có căn cứ.

[3] Tuy nhiên, cấp sơ thẩm xác định tổng số tiền đánh bạc của bị cáo trong ngày 31/12/2019 là 16.795.000 đồng gồm tiền bán số và trúng số các đài Bạc Liêu, Vũng Tàu, Bến Tre (10.655.000 đồng + 2.285.000 đồng + 3.855.000 đồng) là chưa chính xác. Bởi lẽ, trong vụ án này bị cáo chỉ phạm tội với số tiền bán số đài Bạc Liêu. Đối với số tiền bán và trúng số của đài Vũng Tàu là 2.285.000 đồng, đài Bến Tre là 3.855.000 đồng thì chưa đủ cấu thành tội phạm (dưới 5.000.000 đồng). Mặt khác, theo các tài liệu, chứng cứ có tại hồ sơ cho thấy số tiền bị cáo O bán số đài Bạc Liêu là 13.952.000 đồng gồm: Mua số 12.192.000 đồng + Trúng số 1.760.000 đồng. Cấp sơ thẩm xác định tiền đánh bạc của bị cáo đài Bạc Liêu 10.655.000 đồng là bỏ sót tiền bán số cho các đối tượng bị xử lý hành chính. Như vậy, cần xác định lại hành vi phạm tội của bị cáo O với số tiền đánh bạc là 13.952.000 đồng chứ không phải 16.795.000 đồng. Sai sót của cấp sơ thẩm là không lớn, không ảnh hưởng đến tội danh, khung hình phạt áp dụng đối với bị cáo nên cần rút kinh nghiệm đối với cấp sơ thẩm trong trường hợp này.

[4] Xét kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt được hưởng án treo của bị cáo Nguyễn Văn O, nhận thấy: Bị cáo nhận thức biết rõ đánh bạc dưới hình thức mua lô, đề ăn thua bằng tiền với số tiền lớn là vi phạm pháp luật, phạm tội hình sự, nhưng vẫn cố ý thực hiện vì mục đích háms lợi. Hành vi của bị cáo là nguy hiểm cho xã hội, xâm hại đến trật tự công cộng, ảnh hưởng đến tình hình trật tự, trị an của địa phương nên phải bị xử lý hình sự và chịu hình phạt của pháp luật. Án sơ thẩm căn cứ vào tính chất vụ án, mức độ phạm tội, nhân thân của bị cáo và các tình tiết giảm nhẹ là thành khẩn khai báo, ăn năn hối cải; phạm tội lần đầu và thuộc trường hợp ít nghiêm trọng để áp dụng mức hình phạt 06 tháng tù là tương xứng. Bị cáo xin giảm nhẹ hình phạt được hưởng án treo nhưng không có tình tiết giảm nhẹ mới nên không có căn cứ để chấp nhận kháng cáo của bị cáo và lời đề nghị của Luật sư, cần giữ nguyên bản án sơ thẩm đã xử đối với bị cáo để đảm bảo tính nghiêm minh của pháp luật và phòng ngừa chung cho xã hội.

[5] Đối với số tiền 13.595.000 đồng án sơ thẩm buộc bị cáo nộp lại, tịch thu sung quỹ nhà nước là có lợi cho bị cáo, nội dung này không bị kháng cáo, kháng nghị, đã có hiệu lực thi hành nên cấp phúc thẩm không đặt ra xem xét.

[6] Do kháng cáo không được chấp nhận nên bị cáo phải chịu án phí hình sự phúc thẩm theo quy định.

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

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH:

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

Không chấp nhận kháng cáo của bị cáo Nguyễn Văn O; giữ nguyên bản án hình sự sơ thẩm số: 84/2020/HS-ST ngày 19 tháng 5 năm 2020 của Tòa án nhân dân thành phố Cà Mau, tỉnh Cà Mau về hình phạt.

Áp dụng khoản 1 Điều 321; điểm i, s khoản 1 Điều 51 của Bộ luật Hình sự; xử phạt: Bị cáo Nguyễn Văn O 06 (sáu) tháng tù về tội “*Đánh bạc*”; thời hạn tù tính từ ngày bị cáo chấp hành án, được đổi trừ thời gian tạm giữ từ ngày 01/01/2020 đến ngày 10/01/2020.

2. Về án phí: Áp dụng khoản 2 Điều 135; khoản 2 Điều 136 Bộ luật Tố tụng hình sự: Án phí hình sự phúc thẩm bị cáo Nguyễn Văn O phải chịu 200.000 đồng.

3. Các quyết định khác của bản án sơ thẩm không có kháng cáo, 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.

Nơi nhận:

- Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Cà Mau;
- Công an tỉnh Cà Mau;
- Công an thành phố Cà Mau;
- VKSND thành phố Cà Mau;
- Tòa án nhân dân thành phố Cà Mau;
- Chi cục THADS thành phố Cà Mau;
- Bị cáo, người tham gia tố tụng khác;
- Lưu: Hồ sơ vụ án; Tòa HS; án văn;
- Lưu VT(TM:TANDTCM).

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

Trần Trọng Nhân