

**TÒA ÁN NHÂN DÂN
THÀNH PHỐ HÀ NỘI**

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

Bản án số: 485/2022/HS-PT

Ngày 31 - 5 - 2022

NHÂN DANH

NƯỚC CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM

TÒA ÁN NHÂN DÂN THÀNH PHỐ HÀ NỘI

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

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Ông Mai Văn Quang

Các Thẩm phán: Ông Hoàng Văn Thành

Ông Nguyễn Đăng Phong

- Thư ký phiên tòa: Bà Hoàng Thị Thu Thủy - Thư ký Tòa án
nhân dân thành phố Hà Nội

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân thành phố Hà Nội tham gia phiên tòa:

Ông Trần Đức Long - Kiểm sát viên

Ngày 31 tháng 5 năm 2022, tại trụ sở Tòa án nhân dân thành phố Hà Nội, mở phiên tòa công khai xét xử phúc thẩm vụ án hình sự thụ lý số 257/2022/HSPT ngày 24 tháng 3 năm 2022 đối với bị cáo Lê Sĩ N và các bị cáo khác do có kháng cáo của các bị cáo đối với bản án hình sự sơ thẩm số 04/2022/HSST ngày 12/01/2022 của Tòa án nhân dân huyện S, thành phố Hà Nội.

Bị cáo có kháng cáo:

Lê Sĩ N, sinh năm 1992 tại Hà Nội; nơi đăng ký nhân khẩu thường trú và chỗ ở hiện nay thôn Hương Gia, xã C, huyện S, Thành phố Hà Nội; nghề nghiệp lao động tự do; trình độ văn hoá lớp 9/12; dân tộc: Kinh; giới tính: N; tôn giáo: không; quốc tịch: Việt N; con ông Lê Sĩ H và bà Nguyễn Thị N; tiền án, tiền sự không; nhân thân tại Bản án hình sự sơ thẩm số 13/2016/HS-ST ngày 03/3/2016, Tòa án nhân dân huyện Đ, Thành phố Hà Nội xử phạt 07 tháng tù, về tội “ Hủy hoại tài sản” nhưng cho hưởng án treo, thời gian thử thách 14 tháng kể từ ngày tuyên án (đã được xóa án tích); bị cáo bị tạm giữ, tạm giam từ ngày 28/5/2021 đến ngày 14/10/2021 thay đổi

biện pháp ngăn chặn Cấm đi khỏi nơi cư trú; Có mặt.

2. Lê Minh H1, sinh năm 1988 tại Hà Nội; nơi đăng ký nH1 khẩu thường trú và chỗ ở hiện nay thôn N Cương, xã H, huyện S, Thành phố Hà Nội; nghề nghiệp lao động tự do; trình độ văn hoá lớp 9/12; dân tộc: Kinh; giới tính: N; tôn giáo: không; quốc tịch: Việt N; con ông Lê Xuân L và bà Nguyễn Thị Th; vợ Dương Thị Ng và có 02 con (con lớn sinh năm 2007, con nhỏ sinh năm 2014); tiền án, tiền sự không; nhân thân Tại Bản án hình sự sơ thẩm số 52/2013/HSST ngày 29/3/2013, Tòa án nhân dân huyện S, Thành phố Hà Nội xử phạt 5.000.000đ về tội “Đánh bạc” (bản án đã được xóa); bị cáo bị tạm giữ, tạm giam từ ngày 28/5/2021 đến ngày 14/10/2021 thay đổi biện pháp ngăn chặn Cấm đi khỏi nơi cư trú; có mặt.

3. Nguyễn Văn Q, sinh năm 1986 tại Hải Dương; nơi đăng ký nhân khẩu thường trú thôn Cáp Thượng, xã Tiền Tiến, thành phố Hải Dương, tỉnh Hải Dương; chỗ ở hiện nay thôn Tân Trại, xã C, huyện S, Thành phố Hà Nội; nghề nghiệp lao động tự do; trình độ văn hoá Lớp 12/12; dân tộc: Kinh; giới tính: N; tôn giáo: không; quốc tịch: Việt N; con ông Nguyễn Văn K và bà Nguyễn Thị O; vợ Hoàng Thị Nh và có 01 con sinh năm 2020; tiền án, tiền sự không; bị cáo bị tạm giữ từ ngày 28/5/2021 đến ngày 06/6/2021 thay đổi biện pháp ngăn chặn Cấm đi khỏi nơi cư trú; có mặt.

4. Nguyễn Văn D1, sinh năm 1984 tại Hà Nội; nơi đăng ký nhân khẩu thường trú và chỗ ở hiện nay Căn hộ chung cư số 2304 tòa V3, Home City, phố Trung Kính, phường Y, quận C, Hà Nội; nghề nghiệp nhân viên; trình độ văn hoá lớp 12/12; dân tộc: Kinh; giới tính: N; tôn giáo: không; quốc tịch: Việt N; con ông Nguyễn Văn L và bà Nguyễn Thị D; vợ Lê Thị H và có 01 con sinh năm 2011; tiền án, tiền sự không; bị cáo tại ngoại - có mặt.

NỘI DUNG VỤ ÁN

Theo bản Cáo trạng của Viện kiểm sát nH1 dân huyện S và Bản án hình sự sơ thẩm của Tòa án nhân dân huyện S, Hà Nội thì nội dung vụ án được tóm tắt như sau:

Hồi 05h ngày 27/5/2021, Đội cảnh sát hình sự - Công an huyện S phối hợp với

Công an xã C kiểm tra đối với quán bi-a của Nguyễn Văn Q nghi tụ tập đông người có biểu hiện vi phạm an ninh trật tự và phòng chống dịch Covid 19. Tại thời điểm kiểm tra quán có 03 người gồm có: Nguyễn Văn Luân là người được Q giao nhiệm vụ làm quản lý quán bi-a; Lê Sĩ N và Nguyễn Hoàng Hiếu. Công an tiến hành kiểm tra, phát hiện trong điện thoại của Lê Sĩ N có nội dung tin nhắn đánh bạc được thua bằng tiền dưới hình thức mua bán số lô, số đề. Quá trình điều tra làm rõ:

Khoảng đầu tháng 5/2021, Lê Sĩ N và Lê Minh H1 thỏa thuận cùng góp tiền để bán số lô, số đề cho những người muốn chơi. Hai bên thỏa thuận, hàng ngày N sẽ nhận các số lô, số đề từ những người mua số và nhắn tin báo lại cho H1 để cả hai cùng theo dõi. Tỷ lệ chia tiền thắng, thua giữa N và H1 là 50/50. Việc thắng thua sẽ căn cứ vào kết quả xổ số Miền Bắc. Cách thức đánh: Đối với số đề thì người mua số có số trùng với 02 số cuối của giải đặc biệt trong kết quả xổ số miền Bắc thì được coi là trúng và được gấp 80 lần số tiền mua. Đối với số lô: Nếu người mua có số trùng với 02 số cuối của một trong các giải của kết quả xổ số miền Bắc thì được coi là trúng 01 “nháy” và được 80.000đ/điểm lô đã mua (21.700đ/điểm lô).

Trong các ngày 18/5/2021, 25/5/2021 và 26/5/2021, Nguyễn Văn Q đã nhắn tin cho Lê Sĩ N mua số lô, số đề. Cụ thể như sau:

-Ngày 18/5/2021, Q mua của N 11.000.000đ tiền số đề. Kết quả Q thua hết. Ngày 19/5/2021, Q đã nhờ Nguyễn Văn Luân là nH1 viên quán bi a của Q đưa cho N số tiền 11.000.000đ.

-Ngày 25/5/2021, Q mua của N 28.121.000đ tiền số lô, số đề. Kết quả: Q trúng 88.800.000đ. Tổng số tiền mua và trúng là 116.921.000đ.

-Ngày 26/5/2021, Q mua của N 22.785.000đ tiền lô. Kết quả: Q trúng 28.000.000đ. Tổng số tiền mua và trúng là 50.875.000đ.

Đối trừ số tiền mua và trúng thì N, H1 phải thanh toán tiền lô, đề cho Q trong hai ngày 25/5/2021 và 26/5/2021 là: 65.894.000đ. Ngày 26/5/2021, H1 đã chuyển khoản cho N số tiền 30.000.000đ để N thanh toán cho Q. Sau đó, N chuyển khoản cho Q số tiền 34.000.000đ là tiền Q thắng lô, đề. Số tiền còn lại là 31.894.000đ N,

H1 chưa thanh toán cho Q.

Như vậy, tổng số tiền N, H1 và Q sử dụng để đánh bạc dưới hình thức mua bán số lô, số đề trong các ngày 18, 25 và 26/5/2021 là 178.706.000đ.

Ngoài ra, quá trình điều tra N, H1 còn khai nhận có tham gia đánh bạc dưới hình thức cá độ bóng đá với Nguyễn Văn D1. Cụ thể: Thông qua Lê Khánh Toàn là đồng nghiệp với D1 nên H1 biết được D1 đang có nhu cầu chơi cá độ bóng đá. H1 đặt vấn đề với N. N liên hệ với Trần Văn Trường để lấy trang cá độ bóng đá. Sau đó, Trường đã gửi tin nhắn đường link trang cá độ là “bong88.net” và mật khẩu đăng nhập trang cá độ bóng đá cho N. N đã chuyển tiếp tin nhắn đó cho D1. N, H1 và D1 quy ước cách thức đánh: số tiền đánh: 01 USD tương đương với 100.000đ, còn tiền hoa hồng 01USD tương đương với 400.000đ và một tuần sẽ thanh toán được thua một lần. Từ ngày 10/5/2021 đến ngày 17/5/2021, D1 tham gia cá độ bóng đá và đã thua với số tiền 95.500.000đ. Ngày 17/5/2021, D1 đã chuyển khoản cho H1 số tiền 95.500.000đ. Sau khi nhận tiền, H1 đã chuyển khoản cho N số tiền 61.000.000đ, còn lại 34.500.000đ là tiền H1 được hưởng lợi từ việc lấy trang cá độ bóng đá cho D1. Sau khi nhận số tiền 61.000.000đ, N đã gặp và thanh toán cho Trường số tiền 30.000.000đ. Quá trình điều tra, trên cơ sở kiểm tra dữ liệu thông tin trong máy điện thoại của H1, cơ quan điều tra đã làm rõ trong ngày 10/5/2021, N, H1 và D1 đã tham gia chơi cá độ bóng đá. Cụ thể như sau: Ngày 10/5/2021, D1 tham gia chơi cá độ 02 trận: Trận RealBeltis và Granada thuộc giải Tây Ban Nha cá độ 04 kèo với tổng số tiền cá độ là 10.500.000đ; Trận Fulham và Burley thuộc giải ngoại hạng Anh cá độ 02 kèo với tổng số tiền là 16.000.000đ. Tổng số tiền tham gia chơi cá độ 02 trận ngày 10/5/2021 là 26.500.000đ.

Tại Bản án hình sự sơ thẩm số 04/2022/HSST ngày 12/01/2022 của Tòa án nH1 dân huyện S, thành phố Hà Nội đã xét xử:

Tuyên bố bị cáo Lê Sỹ N, Lê Minh H1, Nguyễn Văn Q, Nguyễn Văn D1 phạm tội “Đánh bạc”

Căn cứ điểm b, c khoản 2 Điều 321; điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51; điểm

g khoản 1 Điều 52 Bộ luật hình sự

Xử phạt: Lê Sĩ N 38 (ba mươi tám) tháng tù. Thời hạn tù tính từ ngày bắt bị cáo thi hành án phạt tù, bị cáo được trừ thời gian tạm giữ, tạm giam từ ngày 28/5/2021 đến ngày 14/10/2021.

Căn cứ điểm b, c khoản 2 Điều 321; điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51; điểm g khoản 1 Điều 52 Bộ luật hình sự

Xử phạt: Lê Minh H1 38 (ba mươi tám) tháng tù. Thời hạn tù tính từ ngày bắt bị cáo thi hành án phạt tù, bị cáo được trừ thời gian tạm giữ, tạm giam từ ngày 28/5/2021 đến ngày 14/10/2021.

Căn cứ điểm b khoản 2 Điều 321; điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51; điểm g khoản 1 Điều 52 Bộ luật hình sự

Xử phạt: Nguyễn Văn Q 37 (ba mươi bảy) tháng tù. Thời hạn tù tính từ ngày bắt bị cáo thi hành án phạt tù, bị cáo được trừ thời gian tạm giữ từ ngày 28/5/2021 đến ngày 06/6/2021.

Căn cứ điểm c khoản 2 Điều 321; điểm s, v khoản 1 Điều 51; điểm g khoản 1 Điều 52 Bộ luật hình sự

Xử phạt: Nguyễn Văn D1 36 (ba mươi sáu) tháng tù. Thời hạn tù tính từ ngày bắt bị cáo thi hành án phạt tù.

Ngoài ra, bản án sơ thẩm còn quyết định về xử lý vật chứng, án phí và quyền kháng cáo của những người tham gia tố tụng theo quy định của pháp luật.

Ngày 17/01/2022, các bị cáo Lê Sĩ N, Lê Minh H1, Nguyễn Văn Q có đơn kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt và xin được hưởng án treo; ngày 24/01/2022, bị cáo Nguyễn Văn D1 có đơn kháng cáo xin được hưởng án treo.

Tại phiên tòa phúc thẩm:

Các bị cáo giữ nguyên yêu cầu kháng cáo, thành khẩn khai nhận hành vi phạm tội, chỉ đề nghị xem xét khoan hồng giảm nhẹ hình phạt và cho các bị cáo được cải tạo ngoài xã hội.

Đại diện Viện kiểm sát nH1 dân thành phố Hà Nội phát biểu quan điểm về việc giải quyết vụ án: Căn cứ lời khai của các bị cáo; lời khai của những người liên quan; biên bản thu giữ vật chứng và các tài liệu chứng cứ khác có trong hồ sơ vụ án có đủ cơ sở kết luận Tòa án cấp sơ thẩm xét xử các bị cáo Nguyễn Văn Q và Nguyễn Văn D1 về tội “Đánh bạc” theo khoản 2 Điều 321 Bộ luật Hình sự năm 2015 là đúng. Tuy nhiên, đối với các bị cáo Lê Sỹ N và Lê Minh H1 là người cùng góp vốn để bán số lô, số đề cho các con bạc để đánh bạc, trong đó có bán số lô, số đề cho Nguyễn Văn Q 3 lần mỗi lần trên 5.000.000 đồng, trong đó có 2 lần trên 50.000.000 đồng; ngoài ra, N và H1 còn cung cấp 01 tài khoản cá độ bóng đá cho Nguyễn Văn D1 đánh bạc. Hành vi nêu trên của các bị cáo N, H1 phạm tội “Tổ chức đánh bạc”. Cấp sơ thẩm khởi tố, điều tra, xét xử các bị cáo về tội “Đánh bạc” là không đúng pháp luật. Mặt khác, quá trình điều tra, cấp sơ thẩm chưa điều tra làm rõ số tiền thu lợi bất chính của các bị cáo N, H1 từ hành vi cung cấp trang cá độ bóng đá cho Nguyễn Văn D1 để D1 tham gia cá độ bóng đá.

Từ phân tích trên, đề nghị Hội đồng xét xử áp dụng điểm a, b khoản 1 Điều 358 Bộ luật tố tụng hình sự, hủy toàn bộ bản án sơ thẩm để khởi tố, điều tra, xét xử lại theo đúng quy định của pháp luật.

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:

Về tố tụng:

Kháng cáo của bị cáo trong hạn luật định nên hợp lệ được chấp nhận xem xét theo thủ tục phúc thẩm.

Về nội dung: Căn cứ lời khai của bị cáo; lời khai của những người liên quan; biên bản thu giữ tang vật và các tài liệu chứng cứ khác có trong hồ sơ vụ án có đủ cơ sở kết luận: Khoảng đầu tháng 5/2021, Lê Sĩ N và Lê Minh H1 thỏa thuận cùng góp tiền để bán số lô, số đề cho những người muốn chơi. Hai bên thỏa thuận, hàng ngày N sẽ nhận các số lô, số đề từ những người mua số và nhắn tin báo lại cho H1 để cả

hai cùng theo dõi. Tỷ lệ chia tiền thắng, thua giữa N và H1 là 50/50. Việc thắng thua sẽ căn cứ vào kết quả xổ số Miền Bắc.

Trong các ngày 18/5/2021, 25/5/2021 và 26/5/2021, Nguyễn Văn Q đã nhắn tin cho Lê Sỹ N mua số lô, số đề. Cụ thể như sau:

-Ngày 18/5/2021, Q mua của N 11.000.000đ tiền số đề. Kết quả Q thua hết.

-Ngày 25/5/2021, Q mua của N 28.121.000đ tiền số lô, số đề. Kết quả: Q trúng 88.800.000đ. Tổng số tiền mua và trúng là 116.921.000đ.

-Ngày 26/5/2021, Q mua của N 22.785.000đ tiền lô. Kết quả: Q trúng 28.000.000đ. Tổng số tiền mua và trúng là 50.875.000đ.

Như vậy, tổng số tiền N, H1 bán số lô, số đề trong các ngày 18, 25 và 26/5/2021 Q là 178.706.000đ.

Ngoài ra, Lê Sỹ N, Lê Minh H1 còn có hành vi cung cấp trang cá độ bóng đá cho Nguyễn Văn D1 để D1 sử dụng cá độ bóng đá, cụ thể: Thông qua Lê Khánh T là đồng nghiệp với D1 nên H1 biết được D1 đang có nhu cầu chơi cá độ bóng đá. H1 đặt vấn đề với N. N liên hệ với Trần Văn Tr để lấy trang cá độ bóng đá. Sau đó, Trường đã gửi tin nhắn đường link trang cá độ là “bong88.net” và mật khẩu đăng nhập trang cá độ bóng đá cho N. N đã chuyển tiếp tin nhắn đó cho D1. Từ ngày 10/5/2021 đến ngày 17/5/2021, D1 tham gia cá độ bóng đá và đã thua với số tiền 95.500.000đ. Cụ thể: Ngày 10/5/2021, D1 tham gia chơi cá độ 02 trận: Trận RealBeltis và Granada thuộc giải Tây Ban Nha cá độ 04 kèo với tổng số tiền cá độ là 10.500.000đ; Trận Fulham và Burley thuộc giải ngoại hạng Anh cá độ 02 kèo với tổng số tiền là 16.000.000đ. Tổng số tiền tham gia chơi cá độ 02 trận ngày 10/5/2021 là 26.500.000đ.

Với hành vi trên, Tòa án cấp sơ thẩm xét xử các bị cáo Nguyễn Văn Q và Nguyễn Văn D1 về tội “Đánh bạc” theo quy định tại khoản 2 Điều 321 Bộ luật Hình sự năm 2015 là đúng; đối với hành vi bán số lô, số đề cho bị cáo Q và hành vi cung cấp tài khoản cá độ bóng đá cho bị cáo D1 của các bị cáo Lê Sỹ N và Lê Minh H1 là hành vi “Tổ chức đánh bạc”. Tuy nhiên, trong quá trình khởi tố, điều tra, truy tố, xét

xử, Cấp sơ thẩm lại khởi tố điều tra, truy tố, xét xử các bị cáo Lê Sỹ N, Lê Minh H1 về tội “Đánh bạc” quy định tại Điều 321 Bộ luật hình sự là không đúng. Mặt khác, quá trình điều tra, cấp sơ thẩm chưa điều tra làm rõ số tiền thu lợi bất chính của các bị cáo N, H1 từ hành vi cung cấp trang cá độ bóng đá cho Nguyễn Văn D1 để D1 tham gia cá độ bóng đá mà cấp phúc thẩm không thể làm rõ được. Do cấp sơ thẩm điều tra, truy tố, xét xử các bị cáo trong vụ án về tội “Đánh bạc” nên việc đánh giá, mức độ phạm tội, vai trò của các bị cáo trong vụ án không đúng với tính chất, mức độ phạm tội, vai trò của từng bị cáo trong vụ án về hành vi phạm tội của mình.

Từ phân tích trên, để việc xét xử vụ án đúng người, đúng tội, đúng pháp luật cần hủy toàn bộ bản án sơ thẩm, giao hồ sơ vụ án về cấp sơ thẩm để khởi tố, điều tra, xét xử lại theo đúng quy định của pháp luật.

Về án phí: Các bị cáo không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH

1. Căn cứ các điểm a, b khoản 1 Điều 358 Bộ luật Tố tụng hình sự,

Hủy toàn bộ bản án sơ thẩm số 04/2022/HSST ngày 12/01/2022 của Tòa án nhân dân huyện S, Thành phố Hà Nội. Giao hồ sơ vụ án cho Viện kiểm sát nhân dân huyện S, Thành phố Hà Nội giải quyết theo thủ tục chung.

2. Về án phí: Áp dụng Điều 136 Bộ luật Tố tụng hình sự; Điều 23 Pháp lệnh số 10/2009/UBTVQH 12 ngày 27/02/2009 của Ủy ban Thường vụ Quốc hội về Án phí, Lệ phí Tòa án; Nghị quyết 326/2016/NQ-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.

Các bị cáo Lê Sĩ N, Lê Minh H1, Nguyễn Văn Q, Nguyễn Văn D1, không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

Bản án hình sự phúc thẩm có hiệu lực pháp luật kể từ ngày 31/5/2022.

Nơi nhận:

- VKS nhân dân thành phố Hà Nội;

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

- VKSND huyện S., HN;
- Công an huyện S HN;
- TAND huyện S., HN;
- Chi cục THADS huyện S, HN;
- Bị cáo;
- Lưu HSVA; VP;

Mai Văn Quang