

**TÒA ÁN NHÂN DÂN
TỈNH LÂM ĐỒNG**

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

Bản án số: 78/2020/HS-PT

Ngày: 25-8-2020

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

TÒA ÁN NHÂN DÂN TỈNH LÂM ĐỒNG

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

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Ông Nguyễn Duy Hoài

Các Thẩm phán: Ông Nguyễn Hữu Hồng

Ông Nguyễn Văn Bình.

- Thư ký phiên tòa: Ông Hoàng Quốc Huy - Thư ký Tòa án nhân dân tỉnh Lâm Đồng.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Lâm Đồng tham gia phiên tòa:
Ông Nguyễn Anh Khanh - Kiểm sát viên.

Ngày 25 tháng 8 năm 2020, tại trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Lâm Đồng xét xử phúc thẩm vụ án hình sự thụ lý số 73/2020/TLPT-HS ngày 18/6/2020 đối với các bị cáo Lê Tự Quyết Th, Ngô Minh Đ, do có kháng nghị của Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Lâm Đồng đối với Bản án hình sự sơ thẩm 14/2020/HS-ST ngày 07/5/2020 của Tòa án nhân dân huyện Bảo Lâm, tỉnh Lâm Đồng.

** Các bị cáo bị kháng nghị:*

1. Họ và tên: **Lê Tự Quyết Th**, sinh năm 1990 tại tỉnh Lâm Đồng; nơi ĐKNKTT và cư trú: Thôn 7, xã LA, huyện BL, tỉnh Lâm Đồng; quốc tịch: Việt Nam; dân tộc: Kinh; tôn giáo: Không; trình độ văn hóa: 9/12; nghề nghiệp: Làm vườn; con ông: Lê Tự Đ và con bà: Phạm Thị Ch (*đều đã chết*); vợ: Lê Thị Cẩm T, sinh năm 1998; con: Có 01 con sinh năm 2018; tiền án: Không; tiền sự: Không.

Nhân thân: Ngày 19/5/2016 bị Công an huyện Bảo Lâm xử phạt hành chính về hành vi đánh bạc trái phép với số tiền 1.500.000đ (bị cáo đã đóng phạt ngày 04/5/2017).

Bị cáo bị áp dụng biện pháp ngăn chặn cấm đi khỏi nơi cư trú từ ngày 06/11/2019 cho đến nay. Có mặt.

2. Họ và tên: **Ngô Minh Đ**, sinh năm 1985 tại tỉnh Đắk Nông; nơi ĐKNKTT và cư trú: Tổ 1, phường NT, thị xã GN, tỉnh Đắk Nông; quốc tịch: Việt Nam; dân tộc: Kinh; tôn giáo: Không; trình độ văn hóa: 10/12; nghề

nghịệp: Lái xe; con ông: Ngô Văn Th, sinh năm 1955 và con bà: Mai Thị H, sinh năm 1961; vợ: Đỗ Thị Ng, sinh năm 1993; có 02 con sinh năm 2011 và năm 2015; tiền án: Không; tiền sự: Không.

Nhân thân: Tại bản án số 28/2007/HSST ngày 31/8/2007 của Tòa án nhân dân thị xã Gia Nghĩa xử phạt 01 năm tù, cho hưởng án treo, thời gian thử thách 24 tháng về tội “*Lạm dụng tín nhiệm chiếm đoạt tài sản*”; Tại bản án số 56/2015/HSST ngày 04/11/2015 của Tòa án nhân dân thị xã Gia Nghĩa, Đắk Nông xử phạt 12.000.000đ về tội “*Đánh bạc*”.

Bị cáo bị tạm giam từ ngày 12/11/2019, đến ngày 22/11/2019 được thay thế bằng biện pháp ngăn chặn cho Bảo lãnh. Có mặt.

Trong vụ án còn có bị cáo Dân, người có quyền lợi, nghĩa vụ liên quan ông Quang, ông Linh, ông Huy, ông Hùng, ông Đức không có kháng cáo, không bị kháng cáo, không có liên quan đến kháng nghị nên Tòa án không triệu tập.

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:

Bị cáo Phan Thanh D cùng đồng bọn bị Viện Kiểm sát nhân dân huyện Bảo Lâm truy tố về hành vi phạm tội như sau: Vào 00 giờ 01 phút ngày 28/10/2019 tại nhà của Lê Tự Quyết Th ở thôn 7, xã LA, huyện BL, tỉnh Lâm Đồng, Công an huyện Bảo Lâm bắt quả tang Lê Tự Quyết Th (*chủ nhà*) đang đánh bạc ăn tiền với Phan Thanh D, Ngô Minh Đ dưới hình thức xì tố; tại nhà Thắng còn có Dương Đình Quang, Nguyễn Hồng Linh, Lê Vũ Đức Huy, Lê Quốc Hùng, Đỗ Minh Đức ngồi xem đánh bạc. Quá trình bắt giữ thì Phan Thanh D, Ngô Minh Đ, Lê Vũ Đức Huy, Lê Quốc Hùng, Đỗ Minh Đức bỏ chạy khỏi hiện trường. Tại hiện trường Công an huyện Bảo Lâm thu giữ tang vật gồm:

* Thu giữ tại chiếu bạc: 24 lá bài tây; 01 chiếu cói kích thước 1,8 x 1,6 m; 01 lon sữa nhãn hiệu Ensure dùng để đựng tiền xâu; số tiền 400.000đ thu giữ trên chiếu bạc (*gồm: 50.000đ tiền xâu, 250.000đ tiền trên chiếu bạc, 100.000đ thu giữ ở gần chiếu bạc*); thu giữ số tiền 13.000.000đ tại phòng tắm và số tiền 9.900.000đ thu giữ phía sau tủ lạnh trong nhà.

* Tạm giữ đồ vật tài liệu trên người các đối tượng bị bắt quả tang và các phương tiện gồm: Thu giữ của Lê Tự Quyết Th 01 điện thoại di động nhãn hiệu Nokia màu trắng đen, số Imei1: 355001090261115, số Imei2: 356008083445455; Nguyễn Hồng Linh 01 điện thoại di động nhãn hiệu Nokia màu đen, số Imei: 355001090261115 và 01 điện thoại di động nhãn hiệu Samsung màu đen, số Imei1: 358986073855221/01, số Imei2: 358987073855229/01 cùng với số tiền 79.000đ; Dương Đình Quang 01 điện

thoại di động nhãn hiệu Iphone 6S, số Imei: 35569507721651 và số tiền 74.000đ.

* Tạm giữ 06 xe mô tô các loại, gồm:

+ 01 xe mô tô nhãn hiệu Repsol - Wave màu cam trắng, biển số 49M1 - 3195, số máy HC09E6670667 của Lê Quốc Hùng.

+ 01 xe mô tô nhãn hiệu Wave 110 màu xanh, biển số 29L6 - 7981, số máy NF11DME8016126 của Ngô Minh Đ.

+ 01 xe mô tô nhãn hiệu Yamaha Sirius màu xanh đen, biển số 49K1 - 40379, số máy 5C6A-211104 của Đỗ Minh Đức.

+ 01 xe mô tô nhãn hiệu Wave màu đỏ đen, biển số 48G1 - 01737, số máy HC12E - 1061818 của Phan Thanh D.

+ 01 xe mô tô nhãn hiệu Nouvo màu xanh trắng, biển số 48B1 - 31348 của Lê Vũ Đức Huy.

+ 01 xe mô tô nhãn hiệu Wave màu xanh đen, biển số 49K1 - 183.59, số máy VHRLC-152FMH00003115 của Nguyễn Hồng Linh.

Qua điều tra có căn cứ xác định: Khoảng 23 giờ ngày 27/10/2019 Ngô Minh Đ cùng với Dương Đình Quang, Nguyễn Hồng Linh ăn tối tại chợ Lộc An và gặp Phan Thanh D, Lê Vũ Đức Huy, Lê Quốc Hùng, Đỗ Minh Đức cũng đang ăn tối. Do quen biết từ trước nên Phan Thanh D rủ Ngô Minh Đ chơi đánh bài xì tố ăn tiền thì được Đức đồng ý, Đỗ Minh Đức điện thoại cho Lê Tự Quyết Th, tất cả cùng đi đến nhà của Thắng ở thôn 7, xã LA, huyện BL. Sau khi đến nơi Phan Thanh D, Ngô Minh Đ, Lê Tự Quyết Th thống nhất chơi đánh bài ăn tiền dưới hình thức xì tố, quy định trước khi chơi mỗi người phải bỏ ra số tiền 10.000.000đ đặt xuống chiếu bạc, chơi tổ thấp nhất 100.000đ, tổ cao nhất 2.000.000đ, người nào thắng từ 1.500.000đ trở lên phải xâu cho Thắng số tiền 50.000đ. Sau khi thống nhất cách thức chơi đánh bạc, Phan Thanh D, Ngô Minh Đ, Lê Tự Quyết Th mỗi người bỏ ra số tiền 10.000.000đ đặt xuống chiếu bạc, những người còn lại không tham gia đánh bạc, chỉ ngồi xem. Đến 00 giờ 01 phút ngày 28/10/2019 thì Công an huyện Bảo Lâm phát hiện bắt quả tang, lúc này Lê Tự Quyết Th cầm số tiền 13.000.000đ trên chiếu bạc chạy vào nhà tắm để cất dấu nhưng bị phát hiện thu giữ, còn Phan Thanh D cầm theo số tiền 7.000.000đ, Ngô Minh Đ cầm theo số tiền 9.700.000đ trên chiếu bạc bỏ chạy khỏi hiện trường. Đối với Dương Đình Quang mang theo số tiền 9.900.000đ không tham gia chơi đánh bạc nhưng khi thấy Công an đến, do sợ nên Quang cất dấu vào phía sau tủ lạnh tại nhà Thắng, sau đó bị Công an thu giữ, số đối tượng còn lại gồm Lê Vũ Đức Huy, Lê Quốc Hùng, Đỗ Minh Đức đang ngồi xem đánh bạc, thấy Công an đến cũng bỏ chạy khỏi hiện trường.

Xác định vai trò và số tiền sử dụng vào việc đánh bạc của các bị cáo như sau:

1. Lê Tự Quyết Th: Sử dụng nhà ở của mình làm nơi đánh bạc, chuẩn bị chiếu, bài tây phục vụ cho việc đánh bạc và thu tiền xâu, đồng thời trực tiếp tham gia đánh bạc, khi tham gia đánh bạc Thắng bỏ ra số tiền 10.000.000đ. Quá trình đánh bạc thắng được số tiền 3.000.000đ, thu tiền xâu được 50.000đ. Toàn bộ số tiền này đã bị thu giữ khi bắt quả tang.

2. Phan Thanh D: Trực tiếp tham gia đánh bạc, khi tham gia đánh bạc Dân sử dụng số tiền 10.000.000đ để đánh bạc. Quá trình đánh bạc thua 3.000.000đ, còn lại 7.000.000đ, khi Công an bắt quả tang Phan Thanh D đã cầm theo số tiền này bỏ chạy sau đó tiêu xài cá nhân hết.

3. Ngô Minh Đ: Trực tiếp tham gia đánh bạc, khi tham gia đánh bạc Đức sử dụng số tiền 10.000.000đ để đánh bạc, quá trình đánh bạc thua 300.000đ, còn lại 9.700.000đ khi Công an bắt quả tang Ngô Minh Đ đã cầm theo số tiền này bỏ chạy và làm rơi mất.

Tại bản cáo trạng số 11/CT-VKS-BL ngày 24/02/2020 của Viện Kiểm sát nhân dân huyện Bảo Lâm truy tố bị cáo Phan Thanh D về tội: “Đánh bạc” theo điểm d khoản 2 Điều 321 BLHS; các bị cáo Lê Tự Quyết Th, Ngô Minh Đ về tội: “Đánh bạc” theo khoản 1 Điều 321 Bộ luật hình sự.

Tại bản án số 14/2020/HS-ST ngày 07/5/2020 của Tòa án nhân dân huyện Bảo Lâm đã xử;

Tuyên bố: Các bị cáo Phan Thanh D, Lê Tự Quyết Th, Ngô Minh Đ phạm tội: “Đánh bạc”.

Áp dụng điểm d khoản 2, khoản 3 Điều 321; điểm s khoản 1 khoản 2 Điều 51; Điều 38 Bộ luật hình sự.

Xử phạt bị cáo Phan Thanh D 36 tháng tù, thời gian chấp hành hình phạt tù tính từ ngày 26/12/2019 (*được trừ thời gian tạm giam từ ngày 12/11/2019 đến ngày 22/11/2019*). Phạt bổ sung số tiền 10.000.000đ.

Áp dụng khoản 1, khoản 3 Điều 321; điểm s khoản 1 khoản 2 Điều 51, Điều 65 Bộ luật hình sự.

Xử phạt bị cáo Ngô Minh Đ 15 tháng tù, cho hưởng án treo, thời gian thử thách 30 tháng tính từ ngày 07/5/2020. Phạt bổ sung số tiền 10.000.000đ.

Áp dụng khoản 1, khoản 3 Điều 321; điểm i, s khoản 1 Điều 51, Điều 65 Bộ luật hình sự.

Xử phạt bị cáo Lê Tự Quyết Th 12 tháng tù, cho hưởng án treo, thời gian thử thách 24 tháng tính từ ngày 07/5/2020. Phạt bổ sung số tiền 10.000.000đ.

Ngoài ra, bản án còn xử lý vật chứng, tuyên án phí và quyền kháng cáo theo quy định pháp luật.

Tại Quyết định số 42/VKSLĐ-P7 ngày 05/6/2020 của Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Lâm Đồng kháng nghị đề nghị hủy một phần bản án sơ thẩm để điều tra, xét xử lại đối với bị cáo Thắng về tội “Gá bạc” và “Đánh bạc”

Áp dụng Điều 38 Bộ luật hình sự đối với các bị cáo Thắng, Đức; buộc các bị cáo chấp hành hình phạt tù.

Tại phiên tòa phúc thẩm, các bị cáo không thắc mắc, khiếu nại nội dung bản án sơ thẩm và thừa nhận toàn bộ hành vi phạm tội của mình như bản án sơ thẩm đã xử các bị cáo.

Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Lâm Đồng rút một phần Quyết định kháng nghị số 42/VKSLĐ-P7 ngày 05/6/2020 của Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Lâm Đồng, rút kháng nghị nội dung đề nghị áp dụng Điều 38 Bộ luật hình sự đối với các bị cáo Thắng, Đức về việc buộc các bị cáo chấp hành hình phạt tù.

Đề nghị căn cứ khoản 1 Điều 348 Bộ luật tố tụng hình sự, đình chỉ xét xử phúc thẩm đối với bị cáo Ngô Minh Đ.

Đề nghị căn cứ điểm c khoản 1 Điều 355; điểm a khoản 1 Điều 358 Bộ luật tố tụng hình sự, hủy một phần bản án sơ thẩm số 14/2020/HS-ST ngày 07/5/2020 của Tòa án nhân dân huyện Bảo Lâm để điều tra, truy tố, xét xử lại đối với bị cáo Lê Tự Quyết Th về tội “Gá bạc” và tội “Đánh bạc”.

Các bị cáo không có ý kiến tranh luận.

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; các bị cáo Lê Tự Quyết Th, Ngô Minh Đ khai nhận: Tối ngày 27/10/2019, các bị cáo Phan Thanh D, Ngô Minh Đ đã rủ bị cáo Lê Tự Quyết Th sử dụng nhà ở của Thắng làm nơi đánh bạc, bị cáo Thắng đồng ý và chuẩn bị chiếu, bài tây phục vụ cho việc đánh bạc và thu tiền xâu, đồng thời bị cáo Thắng trực tiếp tham gia đánh bạc với Ngô Minh Đ và Phan Thanh D; tổng số tiền các bị cáo sử dụng để đánh bạc là 30.000.000đ.

Như vậy, bị cáo Lê Tự Quyết Th có hành vi cho người khác sử dụng nhà ở của mình để đánh bạc với tổng số tiền là 30.000.000đ để hưởng tiền xâu và cùng trực tiếp tham gia đánh bạc.

[2] Xét kháng nghị của Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Lâm Đồng:

Đối với nội dung kháng nghị đề nghị áp dụng Điều 38 của Bộ luật hình sự đối với bị cáo Ngô Minh Đ đã rút; do vậy, đình chỉ xét xử phúc thẩm đối với bị cáo Ngô Minh Đ.

Xét thấy, nội dung kháng nghị đề nghị căn cứ điểm a khoản 1 Điều 358 Bộ luật tố tụng hình sự, Hủy một phần bản án sơ thẩm số 14/2020/HS-ST ngày 07/5/2020 của Tòa án nhân dân huyện Bảo Lâm để điều tra, truy tố, xét xử lại đối với bị cáo Lê Tự Quyết Th về tội “Gá bạc” và tội “Đánh bạc” thấy rằng: Mặc dù bị cáo Thắng không rủ rê nhưng đã có hành vi sử dụng nhà ở của mình làm nơi đánh bạc, chuẩn bị chiếu, bài tây phục vụ cho việc đánh bạc và thu tiền xâu với tổng số tiền đánh bạc là 30.000.000đ và cùng trực tiếp tham gia đánh bạc. Như vậy, hành vi của bị cáo đã phạm vào tội “Gá bạc” theo điểm c khoản 1 Điều 322 Bộ luật hình sự và tội “Đánh bạc” theo khoản 1 Điều 321 Bộ luật hình sự; các bị cáo Ngô Minh Đ, Phan Thanh D tham gia đánh bạc nên phạm tội “Đánh bạc” theo khoản 1 Điều 321 Bộ luật hình sự; nhưng Tòa án cấp sơ thẩm chỉ xử phạt bị cáo Lê Tự Quyết Th về tội “Đánh bạc” theo khoản 1 Điều 321 Bộ luật hình sự là đã bỏ lọt tội phạm. Do vậy, chấp nhận kháng nghị của Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Lâm Đồng, hủy một phần bản án hình sự sơ thẩm số 14/2020/HS-ST ngày 07/5/2020 của Tòa án nhân dân huyện Bảo Lâm để điều tra, truy tố, xét xử lại đối với bị cáo Lê Tự Quyết Th về tội “Gá bạc” và tội “Đánh bạc”. Giao hồ sơ vụ án cho Cơ quan điều tra Công an huyện Bảo Lâm để tiến hành điều tra lại vụ án theo thủ tục chung.

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

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH:

Căn cứ khoản 1 Điều 348; điểm c khoản 1 Điều 355; điểm a khoản 1 Điều 358 Bộ luật Tố tụng hình sự.

1. Đình chỉ xét xử phúc thẩm đối với bị cáo Ngô Minh Đ, Bản án hình sự sơ thẩm số 14/2020/HS-ST ngày 07/5/2020 của Tòa án nhân dân huyện Bảo Lâm có hiệu lực pháp luật đối với bị cáo Ngô Minh Đ kể từ ngày tuyên án phúc thẩm.

2. Hủy một phần bản án hình sự sơ thẩm số 14/2020/HS-ST ngày 07/5/2020 của Tòa án nhân dân huyện Bảo Lâm để điều tra, truy tố, xét xử lại đối với bị cáo Lê Tự Quyết Th về tội “Gá bạc” và tội “Đánh bạc”.

3. Giao hồ sơ vụ án cho Cơ quan điều tra Công an huyện Bảo Lâm để tiến hành điều tra lại vụ án theo thủ tục chung.

4. Về án phí: Căn cứ Điều 135, Điều 136 Bộ luật Tố tụng hình sự năm 2015; Nghị quyết số 326/2016/UBTVQH14 ngày 30 tháng 12 năm 2016 của Ủy ban thường vụ Quốc hội. Các bị cáo không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

5. 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:

- Vụ GDKT(I) – TANDTC (01);
- VKSND tỉnh Lâm Đồng (02);
- Phòng PV06 Công an tỉnh Lâm Đồng (01);
- Sở tư pháp tỉnh Lâm Đồng (01);
- TAND huyện Bảo Lâm (04);
- VKSND huyện Bảo Lâm (01);
- CSĐT Công an huyện Bảo Lâm (01);
- THAHS Công an huyện Bảo Lâm (05);
- Bị cáo (02);
- Phòng KTNV&THA (02);
- Lưu hồ sơ (01), Ấn văn (01)/.

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

Đã ký

Nguyễn Duy Hoài

