

Bản án số: 60/2020/HS-PT

Ngày 10-02-2020

**NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM
TÒA ÁN NHÂN DÂN THÀNH PHỐ HỒ CHÍ MINH**

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

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Bà Nguyễn Hoàng Anh

Các Thẩm phán:

1/Bà Nguyễn Thị Thanh Bình

2/Bà Huỳnh Thị Việt Tiên

- Thư ký phiên tòa: Ông Hồ Ngọc Trường - Thư ký Tòa án.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh tham gia phiên tòa: Ông Trần Thanh Khánh - Kiểm sát viên.

Ngày 10 tháng 02 năm 2020 tại Trụ sở Tòa án nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự thụ lý số: 547/2019/TLPT-HS ngày 09 tháng 12 năm 2019 đối với bị cáo Lương Thế H do có kháng cáo của bị cáo H đối với Bản án hình sự sơ thẩm số: 275/2019/HS-ST ngày 02 tháng 10 năm 2019 của Tòa án nhân dân quận Thủ Đức, Thành phố Hồ Chí Minh.

- Bị cáo có kháng cáo:

Lương Thế H; Sinh ngày 03/12/1988 tại tỉnh Thái Nguyên; Thường trú: Xóm Đ, xã S, thành phố T, tỉnh Thái Nguyên; Tạm trú: 16A PVD, phường Hiệp B, quận T, Thành phố Hồ Chí Minh; Nghề nghiệp: Buôn bán; Trình độ văn hoá: 12/12; Dân tộc: Nùng; Giới tính: Nam; Tôn giáo: Không; Quốc tịch: Việt Nam; con ông Lương Tiến S (chết) và bà Vũ Thị T; Có vợ tên Phạm Thị T và 02 con (cùng sinh năm 2014); Tiền án, tiền sự: Không;

Bị cáo tại ngoại - Có mặt.

Ngoài ra còn có bị cáo: Nguyễn Đức A không có kháng cáo và không bị kháng cáo, 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:

Nguyễn Đức A là nhân viên lái xe của Công ty Cổ phần Xây dựng xử lý nền móng công trình Việt Nam được anh Lê Đức Ng là giám đốc, người đại diện pháp luật của công ty giao xe ô tô hiệu Ford Ranger biển số 29C-79958 để Nguyễn Đức A điều khiển đưa đón nhân viên công ty đi làm. Sau đó, Nguyễn Đức A đã nảy sinh ý định đem xe ô tô biển số 29C-79958 đi thế chấp lấy tiền tiêu xài cá nhân và đánh bạc. Nguyễn Đức A lên mạng Facebook liên hệ và được Lương Thế H nhận cầm xe. Khoảng 10 giờ 00 phút ngày 27/5/2018, Nguyễn Đức A điều khiển xe ô tô hiệu Ford Ranger biển số 29C-79958 đến quán cà phê cầm đồ số 16A, Phạm Văn Đồng, phường Hiệp Bình Chánh, quận Thủ Đức, Thành phố Hồ Chí Minh gặp H và nói cầm xe lấy số tiền 20.000.000 đồng, H đồng ý cầm và chuyển số tiền 20.000.000 đồng vào các tài khoản số 0821000150382 thuộc Ngân hàng Vietcombank và tài khoản số 6300205858064 thuộc Ngân hàng Nông nghiệp và phát triển nông thôn đứng tên Nguyễn Đức A. Tiêu xài hết tiền và không có tiền chuộc tại xe, khoảng 09 giờ 00 phút ngày 28/5/2018, Nguyễn Đức A gọi điện thoại cho H nói cầm xe ô tô lấy thêm 10.000.000 đồng, H đồng ý và cũng chuyển khoản qua ngân hàng như trên. Lúc này, H nói với Đức A "có chơi lô đề hay không vì H có làm bảng lô đề - cầm bầu", Đức A trả lời "chơi". Cách thức đánh đề thắng thua bằng tiền được Nguyễn Đức A và Lương Thế H thỏa thuận thống nhất: Nguyễn Đức A sẽ mua các cặp số và với số điểm bất kỳ, cứ 01 điểm, Nguyễn Đức A thua thì trả cho Lương Thế H số tiền 22.000 đồng, nếu thắng thì cứ 01 điểm, Lương Thế H phải trả cho Nguyễn Đức A, số tiền 80.000 đồng. Thắng thua dựa kết quả xổ số kiến thiết Miền Bắc mở thưởng lúc 18 giờ 15 phút hàng ngày.

Khoảng 17 giờ 40 phút ngày 28/5/2018, Nguyễn Đức A gọi điện thoại và nhắn tin cho H đánh số lô đề cặp số 13-31 (đài xổ số miền bắc) 1000 điểm với số tiền 22.000.000 đồng và bị thua. Khoảng 08 giờ 30 phút ngày 29/5/2018, Nguyễn Đức A gọi điện cho H xin cầm xe ô tô lấy thêm 70.000.000 đồng cộng vào tiền cầm xe, H đồng ý và trừ số tiền đã đánh lô 22.000.000 đồng bị thua ngày 28/5/2018, còn lại 48.000.000 đồng, H chuyển vào tài khoản ngân hàng của Nguyễn Đức A nói trên. Cùng ngày, Nguyễn Đức A gọi điện thoại di động cho H nói đánh lô đề cặp số 47-74 (đài Xổ số miền Bắc) 1.200 điểm với số tiền 26.400.000 đồng (chưa đưa tiền) và đã trúng cặp số 74 tương ứng 600 điểm nên H phải trả cho Đức A số tiền 48.000.000 đồng. Ngày 30/5/2018, H chuyển khoản ngân hàng cho Đức A số tiền 21.600.000 đồng là tiền trúng đề cặp số 74. Số tiền này, Đức A tiêu xài và đánh bạc qua mạng hết.

Không có tiền chuộc lại xe ô tô đã cầm, vào khoảng 08 giờ 30 phút ngày 01/6/2018, Nguyễn Đức A đến gặp H tại số 16A, Phạm Văn Đồng, phường Hiệp Bình Chánh, quận Thủ Đức, Thành phố Hồ Chí Minh xin cầm xe ô tô lấy thêm 80.000.000 đồng vào tiền cầm xe, H đồng ý, nhưng Đức A chỉ lấy 50.000.000 đồng, còn 30.000.000 đồng Đức A gửi lại H để buổi chiều đánh lô đề. Chiều ngày 01/6/2018, Đức A gọi điện cho H đánh lô đề cặp số 07-70, 1400 điểm, với số tiền 30.800.000 đồng và bị thua, Nguyễn Đức A nợ lại H 800.000 đồng.

Khoảng 16 giờ 00 phút ngày 02/6/2018, Nguyễn Đức A gọi điện nói với H cầm thêm 30.000.000 đồng cộng vào tiền xe, H đồng ý. H trừ 800.000 đồng tiền nợ thua đánh bạc, chuyển khoảng ngân hàng 7.200.000 đồng, còn lại 22.000.000 đồng Nguyễn Đức A gửi H để đánh đề lô số 08-80 của Công ty xổ số miền Bắc xổ vào chiều 02/6/2018. Đến chiều 02/6/2018, Đức A trúng cặp số 08-80, 1.000 điểm, nên H phải trả cho Đức A số tiền 80.000.000 đồng, Nguyễn Đức A cho H 5.000.000 đồng còn lại 75.000.000 đồng H chuyển vào tài khoản cho Đức A 03 lần vào các ngày 02/6/2018 và 03/6/2018.

Tổng cộng, Nguyễn Đức A đem xe ô tô biển số 29C-79958 của Công ty cổ phần xây dựng quản lý nền móng công trình V cầm cho Lương Thế H lấy 210.000.000 đồng, dùng 101.200.000 đồng để đánh bạc trái phép bằng hình thức ghi lô đề thắng thua trực tiếp với Lương Thế H. Quá trình đánh bạc, Nguyễn Đức A thắng được 02 lần, tổng cộng tiền thắng 79.600.000 đồng.

Tại Bản án số: 275/2019/HS-ST ngày 02/10/2019 của Tòa án nhân dân quận Thủ Đức, Thành phố Hồ Chí Minh đã Quyết định: Tuyên bố bị cáo Lương Thế H phạm tội “Đánh bạc”.

Căn cứ điểm b khoản 2 Điều 321; điểm g khoản 1 Điều 52; điểm s khoản 1 Điều 51 của Bộ luật hình sự 2015, sửa đổi bổ sung năm 2017,

Xử phạt bị cáo Lương Thế H 03 (ba) năm tù về tội “Đánh bạc”. Thời hạn tù tính từ ngày bắt bị cáo chấp hành án.

Ngoài ra Bản án còn tuyên về tội danh, hình phạt đối với bị cáo Nguyễn Đức A, biện pháp tư pháp, xử lý vật chứng, án phí và quyền kháng cáo của bị cáo và người có quyền lợi, nghĩa vụ liên quan.

Ngày 02/10/2019, bị cáo Lương Thế H có đơn kháng cáo giảm nhẹ hình phạt và xin được hưởng án treo.

Tại phiên tòa phúc thẩm, bị cáo H giữ nguyên nội dung kháng cáo như đã nêu trên.

Đại diện Viện kiểm sát nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh sau khi phân tích tính chất, mức độ, hậu quả hành vi phạm tội do bị cáo thực hiện xét thấy Tòa án cấp sơ thẩm đã xét xử đối với bị cáo là có căn cứ, đúng người, đúng tội, mức hình phạt là thỏa đáng. Tuy nhiên, tại phiên tòa phúc thẩm bị cáo trình bày thêm tình tiết mới: Cha bị cáo được tặng thưởng huân chương kháng chiến chống Mỹ hạng 3, trước phiên tòa phúc thẩm bị cáo đã nộp khoản tiền thu lợi bất chính theo quyết định của Bản án sơ thẩm. Ngoài ra, tình tiết bị cáo có nhân thân tốt, chưa có tiền án, tiền sự Tòa án cấp sơ thẩm chưa áp dụng là còn thiếu sót. Do đó, đề nghị Hội đồng xét xử phúc thẩm chấp nhận một phần kháng cáo của bị cáo và sửa Bản án sơ thẩm, tuyên phạt bị cáo mức án tù 02 năm đến 02 năm 06 tháng tù về tội “Đánh bạc”.

Bị cáo không tham gia tranh luận.

Lời nói sau cùng: Bị cáo xin xem xét giảm nhẹ hình phạt.

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] Đơn kháng cáo của bị cáo Lương Thế H làm trong thời hạn luật định là hợp lệ nên thuộc thẩm quyền giải quyết của Tòa án cấp phúc thẩm.

[2] Căn cứ lời khai của bị cáo Lương Thế H tại phiên tòa phúc thẩm, cùng các tài liệu, chứng cứ có trong hồ sơ vụ án, có đủ cơ sở xác định: Trong khoảng thời gian từ ngày 28/5/2018 đến ngày 02/6/2018, Lương Thế H đã có hành vi đánh bạc trái phép với Nguyễn Đức A dưới hình thức ghi lô đề được thua bằng tiền, Lương Thế H và Nguyễn Đức A thỏa thuận A sẽ mua các cặp số với số điểm bất kỳ, mỗi điểm tương ứng số tiền 22.000 đồng, nếu A thắng, H chung cho Anh số tiền tương ứng 1 điểm là 80.000 đồng. Cụ thể:

Ngày 28/5/2018, A đánh cặp lô đề số 13-31, đài số xổ Miền Bắc, 1000 điểm, kết quả A thua. Số tiền xác định dùng vào việc đánh bạc là 22.000.000 đồng.

Ngày 29/5/2018, A đánh cặp lô đề số 47-74, đài số xổ Miền Bắc, 1.200 điểm, kết quả A thắng cặp số 74 tương ứng 600 điểm, H chung cho Anh số tiền 48.000.000 triệu đồng. Số tiền xác định dùng vào việc đánh bạc là 74.400.000 đồng.

Ngày 01/6/2018, A đánh cặp lô đề số 07-70, đài số xổ Miền Bắc, 1.400 điểm, kết quả A thua. Số tiền xác định dùng vào việc đánh bạc là 30.800.000 đồng.

Ngày 02/6/2018, A đánh cặp lô đề số 08-80, đài số xổ Miền Bắc, 1.000 điểm, kết quả A thắng, H chung cho A số tiền 80.000.000 đồng. Số tiền xác định dùng vào việc đánh bạc là 102.000.000 đồng.

Bản án sơ thẩm số: 275/2019/HS-ST ngày 02/10/2019 của Tòa án nhân dân quận Thủ Đức, Thành phố Hồ Chí Minh đã áp dụng điểm b khoản 2 Điều 321 của Bộ luật Hình sự năm 2015, sửa đổi bổ sung năm 2017 xử phạt bị cáo Lương Thế H về tội “Đánh bạc” là có căn cứ, đúng pháp luật.

[3] Về kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt của bị cáo Lương Thế H, Hội đồng xét xử nhận thấy: Khi xét xử, Tòa án cấp sơ thẩm đã áp dụng các tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự là thành khẩn khai báo, ăn năn hối cải quy định tại điểm s khoản 1 Điều 51 của Bộ luật hình sự 2015, sửa đổi bổ sung năm 2017 để giảm nhẹ cho bị cáo một phần hình phạt, nên mức hình phạt 03 (ba) năm tù về tội

“Đánh bạc” mà Tòa án cấp sơ thẩm đã tuyên phạt bị cáo là thỏa đáng. Tại phiên tòa phúc thẩm, bị cáo Lương Thế H kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt, đồng thời trình bày tình tiết bị cáo hiện là lao động chính trong gia đình, trước phiên tòa phúc thẩm đã nộp lại số tiền 21.600.000 đồng mà Tòa án cấp sơ thẩm tuyên phạt, cha bị cáo được nhà nước tặng thưởng Huân chương kháng chiến chống Mỹ hạng 3. Ngoài ra, áp dụng thêm tình tiết bị cáo chưa có tiền án tiền sự mà Tòa án cấp sơ thẩm chưa áp dụng cho bị cáo. Xét, đây là các tình tiết mới được Hội đồng xét xử phúc thẩm xem xét áp dụng tại khoản 2 Điều 51 của Bộ luật Hình sự. Do bị cáo có nhiều tình tiết giảm nhẹ quy định tại khoản 1, khoản 2 Điều 51 của Bộ luật Hình sự nên Hội đồng xét xử áp dụng khoản 1 Điều 54 của Bộ luật Hình sự quyết định một hình phạt dưới mức thấp nhất của khung hình phạt quy định tại khoản 2 Điều 321 của Bộ luật Hình sự đối với bị cáo H.

Đối với kháng cáo xin được hưởng án treo của bị cáo, Hội đồng xét xử nhận thấy: Bị cáo thực hiện hành vi đánh bạc nhiều lần, số tiền đánh bạc mỗi lần đều trên 5.000.000 đồng nên thuộc trường hợp không cho hưởng án treo quy định tại khoản 5 Điều 3 Nghị quyết 02/2018/NQ-HĐTP ngày 15/5/2018 của Hội đồng thẩm phán Tòa án nhân dân tối cao hướng dẫn thi hành Điều 65 của Bộ luật Hình sự năm 2015, sửa đổi, bổ sung năm 2017.

[4] Từ những nhận định trên, Hội đồng xét xử xét chấp nhận một phần kháng cáo của bị cáo Lương Thế H và sửa Bản án sơ thẩm.

[5] Về biện pháp tư pháp: Quyết định của Bản án sơ thẩm buộc bị cáo phải nộp số tiền 21.600.000 đồng là khoản thu lợi bất chính để tịch thu sung Ngân sách Nhà nước. Bị cáo đã thực hiện xong trước phiên tòa phúc thẩm nghĩ cần tịch thu sung vào Ngân sách nhà nước.

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

[7] Bị cáo Lương Thế H không phải nộp án phí hình sự phúc thẩm theo quy định của Bộ luật tố tụng hình sự 2015 và Nghị quyết 326/2016/UBTVQH14 của Ủy ban thường vụ Quốc hội.

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH:

Căn cứ điểm b khoản 1 Điều 355; điểm c khoản 1 Điều 357 của Bộ luật tố tụng hình sự năm 2015,

Chấp nhận một phần kháng cáo của bị cáo Lương Thế H và sửa Bản án sơ thẩm.

Căn cứ điểm b khoản 2 Điều 321; điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51; điểm g khoản 1 Điều 52; Điều 38; khoản 1 Điều 54 của Bộ luật hình sự 2015, sửa đổi

bổ sung năm 2017,

Xử phạt bị cáo Lương Thế H 01 (một) năm 03 (ba) tháng tù về tội “Đánh bạc”. Thời hạn tù tính từ ngày bắt bị cáo chấp hành án.

Căn cứ điểm b khoản 1 Điều 47 của Bộ luật Hình sự năm 2015, sửa đổi, bổ sung năm 2017,

Tịch thu sung Ngân sách Nhà nước số tiền 21.600.000 (hai mươi một triệu sáu trăm ngàn) đồng.

(Theo biên lai thu tạm ứng án phí, lệ phí Tòa án số: AA/2019/0045417 ngày 08/01/2020 và biên lai số: AA/2019/0045597 ngày 07/02/2020 tại Cục thi hành án dân sự Thành phố Hồ Chí Minh).

Căn cứ Điều 135, Điều 136 của Bộ luật Tố tụng hình sự; Nghị quyết 326/2016/UBTVQH14 của Ủy ban thường vụ Quốc hội,

Bị cáo Lương Thế H không phải nộp án phí hình sự phúc thẩm.

Các quyết định khác của Bản án sơ thẩm không có kháng cáo, kháng nghị có hiệu lực 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:

- TAND TC; (1)
- TAND cấp cao tại Tp. HCM (1)
- VKSND TP.HCM; (3)
- VKSND quận Thủ Đức; (2)
- P.PC 53 - CATP; (1)
- Bị cáo; (1)
- Người bào chữa; (1)
- THADS quận Thủ Đức; (1)
- TAND quận Thủ Đức; (2)
- Công an quận Thủ Đức; (1)
- Sở Tư pháp; (1)
- UBND nơi bị cáo cư trú; (1)
- Lưu: VT, THS, hồ sơ; (21) (4)

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

Nguyễn Hoàng Anh