

**TÒA ÁN NHÂN DÂN
TỈNH BẠC LIÊU**

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

Bản án số: 51/2019/HS-PT
Ngày 15 - 7 - 2019

**NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM
TÒA ÁN NHÂN DÂN TỈNH BẠC LIÊU**

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

Thẩm phán – Chủ tọa phiên tòa: Ông Bùi Anh Tuấn
Các Thẩm phán: Ông Cao Văn Tám
Bà Trần Ngọc Như

- Thư ký phiên tòa: Ông Trần Tuấn Duy, Thư ký Tòa án nhân dân tỉnh Bạc Liêu.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Bạc Liêu tham gia phiên tòa: Ông Quan Tuấn Nghĩa - Kiểm sát viên.

Ngày 15 tháng 7 năm 2019, tại trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Bạc Liêu xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự phúc thẩm thụ lý số: 41/2019/TLPT-HS ngày 27 tháng 5 năm 2019 đối với bị cáo Nguyễn Văn P, do có kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Bạc Liêu đối với Bản án hình sự sơ thẩm số: 08/2019/HS-ST ngày 18 tháng 4 năm 2019 của Tòa án nhân dân thị xã R, tỉnh Bạc Liêu.

- Bị cáo không có kháng cáo nhưng bị kháng nghị:

Họ và tên: **Nguyễn Văn P**, sinh năm 1966, tại Bạc Liêu. Nơi cư trú: Ấp 22, xã T, thị xã R, tỉnh Bạc Liêu; nghề nghiệp: Làm ruộng; trình độ văn hóa (học vấn): 10/12; dân tộc: Kinh; giới tính: Nam; tôn giáo: Không; quốc tịch: Việt Nam; con ông Nguyễn Văn T (đã chết) và bà Đoàn Thị N, sinh năm 1933; vợ tên là Nguyễn Hồng Nh, sinh năm 1969, có 02 người con, lớn nhất sinh năm 1991, nhỏ nhất sinh năm 2003; tiền án, tiền sự: Không; nhân thân: Chưa bị kết án, chưa bị xử phạt vi phạm hành chính; bị cáo bị áp dụng biện pháp ngăn chặn cấm đi khỏi nơi cư trú, (có mặt).

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 15 giờ 00 phút, ngày 03/02/2018, Đội Cảnh sát điều tra tội phạm về trật tự xã hội, Công an thị xã R, tỉnh Bạc Liêu tiến hành bắt quả tang các đối tượng tham gia đá gà tại ấp 22, xã T, thị xã R, tỉnh Bạc Liêu, trong đó có

Nguyễn Văn P, qua kiểm tra thu giữ trên người Nguyễn Văn P 01 điện thoại di động nhãn hiệu Nokia, 01 sim điện thoại có số 0913656779 và 01 thẻ nhớ 4GB made in China có nội dung ghi âm việc ghi số đề.

Quá trình điều tra xác định, Nguyễn Văn P có hành vi ghi số đề thông qua điện thoại di động từ năm 2016, nhưng không ghi liên tục, hàng ngày những người chơi muốn đặt số đề thì điện thoại cho P qua số máy 0913656779 rồi Phương ghi âm lại, sau khi có kết quả xổ số thì P đi gom tiền chơi và thanh toán số trúng (số tiền thắng, thua) với người chơi tại nhà người chơi hay ở quán nơi đã hẹn trước, P ghi số đề của đài Miền Nam và Miền Bắc, giao phôi lại cho người tên Nương, Tuấn Anh (chưa xác định được tên, họ đầy đủ và địa chỉ) qua Ngân hàng hay trực tiếp để nhận tiền hoa hồng. Hình thức ăn thua là số đầu, số đuôi người mua 1.000 đồng thì trúng được 70.000 đồng; số lô 2 con của đài Miền Nam người mua 1.000 đồng thì phải trả 15.000 đồng và khi trúng được 70.000 đồng; số lô 2 con của đài Miền Bắc người mua 1.000 đồng thì phải trả 22.000 đồng và khi trúng là 70.000 đồng; số đá 2, 3 con mua 1.000 đồng thì phải trả 30.000 đồng, khi trúng 2 con là 600.000 đồng, 3 con là 1.200.000 đồng. Đối với các file ghi âm trong điện thoại thể hiện nội dung như sau:

- File ghi âm ngày 17/6/2016, có 18 đoạn ghi âm xác định là phôi số của đài Trà Vinh, số tiền đặt số đầu 660.000đ, số đuôi 530.000đ, số lô 2 con 4.395.000đ, đối chiếu kết quả xổ số, người chơi trúng 6.510.000đ. Tổng số tiền chơi đề trong ngày là 12.095.000đ.

- File ghi âm ngày 12/01/2017, có 13 đoạn ghi âm xác định là phôi số của đài An Giang và 01 đoạn ghi âm là đài Miền Bắc (Hà Nội). Đối với đài An Giang số tiền đặt số đầu 455.000đ, số đuôi 515.000đ, số lô 2 con 1.590.000đ, số đá 150.000đ, đối chiếu kết quả xổ số, người chơi trúng 5.250.000đ với tổng số tiền chơi đề là 8.035.000đ. Đối với đài Miền Bắc số tiền đặt số đá 75.000đ, không có người chơi trúng nên tổng số tiền chơi đề đài Miền Bắc là 75.000đ.

- File ghi âm ngày 13/3/2017, có 13 đoạn ghi âm xác định là phôi số của đài Cà Mau; 03 đoạn ghi âm của đài Hà Nội và 01 đoạn ghi âm giao phôi số. Đối với đài Cà Mau số tiền đặt số đầu 300.000đ, số đuôi 300.000đ, số lô 2 con 7.530.000đ, số đá 180.000đ, đối chiếu kết quả xổ số, người chơi trúng 3.080.000đ với tổng số tiền chơi đề là 11.390.000đ. Đối với đài Miền Bắc số tiền đặt số đầu 1.320.000đ, số đá 180.000đ, đối chiếu kết quả xổ số, người chơi trúng 350.000đ với tổng số tiền chơi đề là 1.881.000đ.

- File ghi âm ngày 25/9/2017, có 14 đoạn ghi âm đài Cà Mau; 09 đoạn ghi âm đài Miền Bắc và 03 đoạn ghi âm giao phôi số. Đối với đài Cà Mau số tiền đặt số đầu 530.000đ, số đuôi 530.000đ, số lô 2 con 7.530.000đ, số đá 810.000đ, đối chiếu kết quả xổ số, người chơi trúng 8.400.000đ với tổng số tiền là 17.800.000đ. Đối với đài Miền Bắc số tiền đặt số lô 2 con số tiền 6.402.000đ, số đá đặt 1.650.000đ, đối chiếu kết quả xổ số, người chơi trúng 4.200.000đ. Tổng số tiền chơi đề trong ngày là 12.252.000đ.

- File ghi âm ngày 26/9/2017, có 09 đoạn ghi âm đài Bạc Liêu với số tiền đặt số đầu 285.000đ, số đuôi 285.000đ, số lô 2 con 5.715.000đ, số đá 840.000đ, đối chiếu kết quả số xổ, người chơi trúng 840.000đ. Tổng số tiền chơi đề trong ngày là 7.965.000đ.

Ngoài ra, Nguyễn Văn Phương còn ghi số đề trong các ngày 10/3/2016, ngày 25/4/2016, ngày 29/7/2016, ngày 08/9/2016, ngày 07/11/2016, ngày 25/5/2017, ngày 07/11/2017, ngày 03/01/2018 và ngày 03/02/2018, nhưng không đủ định lượng để truy tố.

Tại Kết luận giám định số: 2873 ngày 25/7/2018 của Phân viện Khoa học hình sự - Bộ Công an, kết luận 179 file ghi âm được lưu giữ trong thẻ nhớ, không bị cắt ghép, chỉnh sửa nội dung, thời gian khởi tạo file (đây là thời gian hệ thống).

Từ nội dung trên, tại Bản án hình sự sơ thẩm số: 08/2019/HS-ST ngày 18 tháng 4 năm 2019 của Tòa án nhân dân thị xã R, tỉnh Bạc Liêu đã quyết định: Tuyên bố bị cáo Nguyễn Văn P phạm tội “Đánh bạc”. Áp dụng Nghị quyết số 41/2017/QH14 ngày 20/6/2017 của Quốc Hội; khoản 1 Điều 248 Bộ luật Hình sự năm 1999 được sửa đổi, bổ sung năm 2009; điểm s khoản 1 Điều 51; điểm g khoản 1 Điều 52; Điều 7 Bộ luật Hình sự năm 2015 được sửa đổi, bổ sung năm 2017. Xử phạt bị cáo Nguyễn Văn P 03 (ba) tháng tù. Thời hạn chấp hành hình phạt tù được tính từ ngày bắt bị cáo đi chấp hành án.

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

Ngày 15 tháng 5 năm 2019, Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Bạc Liêu ra Quyết định kháng nghị số 06/QĐ-VKS-P7, đề nghị Tòa án nhân dân tỉnh Bạc Liêu xét xử phúc thẩm, theo hướng tăng hình phạt đối với bị cáo Nguyễn Văn P.

Tại phiên tòa phúc thẩm, đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Bạc Liêu giữ nguyên kháng nghị và phát biểu quan điểm: Hành vi của bị cáo đã phạm vào tội đánh bạc theo quy định tại khoản 1 Điều 248 Bộ luật Hình sự năm 1999 được sửa đổi, bổ sung năm 2009, bị cáo có một tình tiết giảm nhẹ và một tình tiết tăng nặng trách nhiệm hình sự, nhưng cấp sơ thẩm xử phạt bị cáo 03 tháng tù là chưa nghiêm khắc, chưa phản ánh hết tính chất, mức độ hành vi phạm tội của bị cáo, trong thời gian chuẩn bị xét xử phúc thẩm bị cáo cung cấp thêm giấy xác nhận bị cáo có người Bác tên Nguyễn Thanh L được Thủ tướng cấp bằng Tổ quốc ghi công và bị cáo đang thờ cúng, đề nghị Hội đồng xét xử xem xét áp dụng tình tiết này là tình tiết giảm nhẹ theo quy định tại khoản 2 Điều 51 Bộ luật Hình sự năm 2015 cho bị cáo. Từ những phân tích nêu trên, đề nghị Hội đồng xét xử áp dụng điểm b khoản 1 Điều 355; điểm a khoản 2 Điều 357 Bộ luật Tố tụng hình sự, sửa một phần Bản án hình sự sơ thẩm số: 08/2019/HS-ST ngày 18 tháng 4 năm 2019 của Tòa án nhân dân thị xã R, tỉnh Bạc Liêu về hình phạt đối với bị cáo Nguyễn Văn Ph theo hướng tăng hình phạt đối với bị cáo từ 06 đến 09 tháng tù.

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 thừa nhận toàn bộ hành vi phạm tội, lời thừa nhận của bị cáo tại phiên tòa phù hợp với lời khai của bị cáo trong quá trình điều tra, truy tố và phù hợp với các tài liệu, chứng cứ có trong hồ sơ vụ án, nên Hội đồng xét xử có cơ sở kết luận: Vì động cơ vụ lợi bất chính, nên trong khoảng thời gian từ năm 2016 đến năm 2018, bị cáo đã nhiều lần thực hiện hành vi ghi bán số đề qua điện thoại được thua bằng tiền. Trong tổng số 179 file ghi âm có nội dung nhận ghi số đề, có 06 lần ghi số đề với số tiền đủ định lượng để truy tố gồm: ngày 17/6/2018 với số tiền 12.095.000đ, ngày 12/01/2017 với số tiền 7.960.000đ, ngày 13/3/2017 với số tiền 11.390.000đ, ngày 25/9/2017 với số tiền 17.800.000đ và 12.252.000đ, ngày 29/6/2017 với số tiền 7.965.000đ.

Hành vi ghi bán số đề được thua bằng tiền là một hình thức đánh bạc được quy định trong Bộ luật Hình sự, nên hành vi của bị cáo đã đủ yếu tố cấu thành tội “Đánh bạc”, theo quy định tại khoản 1 Điều 248 Bộ luật Hình sự năm 1999 được sửa đổi, bổ sung năm 2009. Do hành vi phạm tội của bị cáo được thực hiện trước 00 giờ ngày 01/01/2018, theo quy định tại khoản 1 Điều 7 Bộ luật Hình sự năm 2015 được sửa đổi, bổ sung năm 2017 và Nghị quyết 41/2017/QH14 ngày 20/6/2017 của Quốc hội khóa 14 hướng dẫn nguyên tắc áp dụng Điều luật có lợi cho bị cáo, thì áp dụng khoản 1 Điều 248 Bộ luật Hình sự năm 1999 được sửa đổi, bổ sung năm 2009 sẽ có lợi hơn áp dụng khoản 1 Điều 321 Bộ luật Hình sự năm 2015 được sửa đổi, bổ sung năm 2017 cho bị cáo. Do đó, việc truy tố, xét xử bị cáo phạm tội “Đánh bạc” theo khoản 1 Điều 248 Bộ luật Hình sự năm 1999 được sửa đổi, bổ sung năm 2009 là có căn cứ, đúng người, đúng tội và đúng quy định pháp luật, không truy tố, xét xử oan bị cáo.

[2] Tại thời điểm thực hiện hành vi phạm tội, bị cáo có đầy đủ năng lực nhận thức, năng lực hành vi và năng lực chịu trách nhiệm hình sự, bị cáo thực hiện hành vi với lỗi cố ý trực tiếp, nên bị cáo phải hoàn toàn chịu trách nhiệm hình sự do hành vi của mình gây ra.

[3] Xét tính chất, mức độ hành vi phạm tội của bị cáo. Hội đồng xét xử xét thấy, hành vi ghi số đề của bị cáo là hình thức đánh bạc với mục đích được thua bằng tiền, nhưng không được cơ quan có thẩm quyền cho phép là vi phạm pháp luật hình sự, hành vi của bị cáo là nguy hiểm cho xã hội, không những trực tiếp xâm phạm đến trật tự công cộng, nếp sống văn minh của xã hội mà còn là một trong những nguyên nhân gián tiếp làm phát sinh nhiều loại tội phạm khác, là một trong những tệ nạn xã hội cần được bài trừ, nên cần phải xử lý nghiêm, cách ly bị cáo ra khỏi đời sống xã hội một thời gian nhất định, để cải tạo, giáo dục ý thức chấp hành pháp luật cho bị cáo và cũng để răn đe, phòng ngừa chung.

[4] Xét kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Bạc Liêu, đề nghị tăng hình phạt đối với bị cáo. Hội đồng xét xử xét thấy, bị cáo thực hiện hành vi ghi bán số đề được thua bằng tiền nhiều lần, trong thời gian dài từ năm 2016 đến năm 2018. Mặc dù, trong 179 file ghi âm chứa đựng nội dung ghi bán số đề chỉ có 06 lần có số tiền dùng để chơi đề đủ định lượng để truy cứu trách nhiệm hình sự; cụ thể số tiền thấp nhất là 7.960.000đ và số tiền cao nhất là 17.800.000đ, nhưng còn nhiều lần ghi số đề có số tiền không đủ định lượng để truy tố, điều đó cho thấy tính chất, mức độ hành vi phạm tội của bị cáo là thường xuyên và số tiền dùng đánh bạc lớn, bị cáo chỉ có 01 tình tiết giảm nhẹ thành khẩn khai báo, ăn năn hối cải và một tình tiết tăng nặng trách nhiệm hình sự phạm tội nhiều lần, nhưng cấp sơ thẩm xử phạt 03 tháng tù là chưa tương xứng với tính chất, mức độ hành vi phạm tội của bị cáo. Do đó, kháng nghị đề nghị tăng hình phạt của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Bạc Liêu đối với bị cáo là có căn cứ.

Tuy nhiên, mức đề nghị tăng hình phạt từ 06 đến 09 tháng của Kiểm sát viên đối với bị cáo tại phiên tòa có phần quá nghiêm khắc, vì trong thời gian chuẩn bị xét xử phúc thẩm, bị cáo cung cấp thêm giấy xác nhận có người bác tên Nguyễn Thanh L được Thủ tướng cấp bằng Tổ quốc ghi công và bị cáo đang thờ cúng, đây là tình tiết giảm nhẹ theo quy định tại khoản 2 Điều 51 Bộ luật Hình sự năm 2015 được sửa đổi, bổ sung năm 2017, nên chỉ chấp nhận một phần đề nghị về mức tăng hình phạt của Kiểm sát viên.

[5] Các phần Quyết định khác của Bản án hình sự sơ thẩm số: 08/2019/HS-ST ngày 18/4/2019 của Tòa án nhân dân thị xã R, tỉnh Bạc Liêu không có kháng cáo, không bị kháng nghị đã có hiệu lực pháp luật kể từ ngày hết hạn kháng cáo, kháng nghị.

[6] Về án phí: Bị cáo Nguyễn Văn P không có kháng cáo nên không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH:

Căn cứ điểm b khoản 1 Điều 355, điểm a khoản 2 Điều 357 Bộ luật Tố tụng hình sự.

1. Chấp nhận kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Bạc Liêu, sửa một phần Bản án hình sự sơ thẩm số: 08/2019/HS-ST ngày 18/4/2019 của Tòa án nhân dân thị xã R, tỉnh Bạc Liêu.

2. Tuyên bố bị cáo Nguyễn Văn P phạm tội “Đánh bạc”.

- Áp dụng khoản 1 Điều 248 Bộ luật Hình sự năm 1999 được sửa đổi, bổ sung năm 2009; điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51; điểm g khoản 1 Điều 52; Điều 38; khoản 1 Điều 7 Bộ luật Hình sự năm 2015 được sửa đổi, bổ sung năm 2017.

- Xử phạt bị cáo Nguyễn Văn P 06 (sáu) tháng tù. Thời hạn chấp hành hình phạt tù được tính kể từ ngày bắt bị cáo đi chấp hành án.

3. Các phần Quyết định khác của Bản án hình sự sơ thẩm số: 08/2019/HS-ST ngày 18/4/2019 của Tòa án nhân dân thị xã R, tỉnh Bạc Liêu không có kháng cáo, không bị kháng nghị đã có hiệu lực pháp luật kể từ ngày hết thời hạn kháng cáo, kháng nghị.

4. Về án phí hình sự phúc thẩm: Bị cáo Nguyễn Văn P không phải chịu.

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

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

Nơi nhận:

- VKSND tỉnh Bạc Liêu (02b);
- VKSND TX R (01b);
- Phòng hồ sơ nghiệp vụ CA tỉnh Bạc Liêu (01b);
- TAND TX R (02b);
- CQĐT TX R (01b);
- Chi cục THADS TX R (01b);
- Sở Tư pháp tỉnh Bạc Liêu (01b);
- Bị cáo (01b);
- Lưu .

(Đã ký)

Bùi Anh Tuấn