TÒA ÁN NHÂN DÂN **TỈNH CÀ MAU**	**CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM** **Độc lập - Tự do - Hạnh phúc**

Bản án số: 25/2023/HS-PT
Ngày 29 - 3 - 2023

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 Trịnh Xuân Miễn
Các Thẩm phán: Ông Nguyễn Trọng Quế
Ông Huỳnh Văn Út

- Thư ký phiên tòa: Ông Bùi Vũ Phong là Thư ký Tòa án nhân dân tỉnh Cà Mau.

- Đại diện Viện Kiểm sát nhân dân tỉnh Cà Mau tham gia phiên tòa: Bà Phạm Trúc Mai – Kiểm sát viên.

Ngày 29 tháng 3 năm 2022, 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: 14/2023/TLPT-HS ngày 07 tháng 02 năm 2023 đối với các bị cáo Võ Đông S, Lê Huyền D, Nguyễn Thị T do có kháng cáo của các bị cáo đối với Bản án hình sự sơ thẩm số: 193/2022/HS-ST ngày 30 tháng 12 năm 2022 của Tòa án nhân dân thành phố Cà Mau, tỉnh Cà Mau.

- Bị cáo có kháng cáo:

1. Họ và tên: Võ Đông S, sinh ngày 16/4/1966 tại huyện Cái Nước, tỉnh Cà Mau; nơi đăng ký nhân khẩu thường trú: Ấp Phong Lưu, xã Tân Hưng, huyện Cái Nước, tỉnh Cà Mau; nơi cư trú: Ấp Bào Sơn, xã Lý Văn Lâm, thành phố Cà Mau, tỉnh Cà Mau; nghề nghiệp: Mua bán; trình độ học vấn: 12/12; giới tính: Nam; dân tộc: Kinh; tôn giáo: Không; quốc tịch: Việt Nam; con ông Võ Văn T (T) và bà Nguyễn Thị G; vợ Trần Thị B (đã ly hôn) và 02 con (hiện đang sống như vợ chồng với Lê Ngọc C); tiền án, tiền sự: Không; Bị cấm đi khỏi nơi cư trú từ ngày 15/9/2022 đến nay; có mặt.

2. Họ và tên: Lê Huyền D, sinh ngày 01/01/1989 tại huyện Cái Nước, tỉnh Cà Mau; nơi cư trú: Ấp Nhà Phấn, xã Thạnh Phú, huyện Cái Nước, tỉnh Cà Mau; nghề nghiệp: Bán vé số kiến thiết dạo, công nhân; trình độ học vấn: 7/12; giới tính: Nữ; dân tộc: Kinh; tôn giáo: Không; quốc tịch: Việt Nam; con ông Lê Thanh P và bà Bao Thị H; chồng Đinh Công Lương Phú N (đã ly thân) và con 01 người; tiền án, tiền sự: Không; Bị cấm đi khỏi nơi cư trú từ ngày 15/9/2022 đến nay; có mặt.

3. Họ và tên: Nguyễn Thị T, sinh ngày 01/01/1980 tại tỉnh An Giang; nơi cư trú: Số 265/1A, đường Lý Thường Kiệt, khóm 6, phường 7, thành phố Cà Mau, tỉnh Cà Mau; nghề nghiệp: Mua bán; trình độ học vấn: 12/12; giới tính: Nữ; dân tộc: Kinh; tôn giáo: Không; quốc tịch: Việt Nam; con ông Nguyễn Văn B và bà Võ Thị A; chồng Tô Hoàng C và 03 con; tiền án, tiền sự: Không; Bị cấm đi khỏi nơi cư trú từ ngày 19/9/2022 đến nay; có mặt.

- Ngoài ra còn có bị cáo Huỳnh Mỹ T không có kháng cáo, không bị cáo 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:

Vào lúc 15 giờ 37 phút ngày 08 tháng 4 năm 2022, Đội Cảnh sát điều tra tội phạm về trật tự xã hội Công an thành phố Cà Mau kết hợp với Công an xã Lý Văn Lâm, thành phố Cà Mau bắt quả tang Lê Ngọc C và Võ Đông S đang thực hiện hành vi mua bán số đề qua điện thoại di động tại nhà số 43 đường C3, ấp Bào Sơn, xã Lý Văn Lâm, thành phố Cà Mau.

Cùng thời điểm này, vào lúc 15 giờ 40 phút ngày 08 tháng 4 năm 2022, tại ấp Bà Điều, xã Lý Văn Lâm, thành phố Cà Mau tổ công tác khác của Đội Cảnh sát điều tra tội phạm về trật tự xã hội Công an thành phố Cà Mau kết hợp Công an xã Lý Văn Lâm, thành phố Cà Mau bắt quả tang Lê Huyền D đang thực hiện hành vi mua số đề qua điện thoại di động.

Quá trình điều tra Lê Ngọc C, Võ Đông S, Lê Huyền D, Huỳnh Mỹ T, Nguyễn Thị T khai: C và S sống chung với nhau như vợ chồng tại nhà số 43 đường C3, ấp Bào Sơn, xã Lý Văn Lâm, thành phố Cà Mau. Cả hai cùng nhau mua bán số đề từ ngày 27/3/2022 đến ngày 08/4/2022. Chi sử dụng tài khoản mạng xã hội Zalo tên"Ngck" cùng các số điện thoại 0913 482 790, 0813 232 679, còn S sử dụng tài khoản mạng xã hội Zalo tên"Mười Giờ". C thường là người trực tiếp nhận tin nhắn mua bán số đề và thanh toán tiền mua bán, tiền trúng số, còn S là người tính toán số tiền đánh bạc, dò kết quả xổ số.

C và S bán số đề đài miền Bắc, miền Trung, miền Nam cho Lê Huyền D qua số điện thoại 0939.827.324; Huỳnh Mỹ T qua Zalo tên "Vợ BS Chiêu"; Nguyễn Thị T qua Zalo tên "Trúc Nguyễn"; Lê Thị O - sinh năm 1965 (ấp Cồn Cát, xã Lâm Hải, huyện Năm Căn, tỉnh Cà Mau) qua Zalo tên "Chế 5 Châu"; Lê Thị T - sinh năm 1985 (ấp Xưởng Tiện, xã Viên An Đông, huyện Ngọc Hiển, tỉnh Cà Mau) qua số điện thoại 0948.364.660; người có tài khoản Zalo tên là "Vui Tuoi" (chưa rõ lai lịch). Sau đó, giao phơi lại một phần số đã bán cho người mà S lưu tên là "Nga Toàn" còn C lưu tên là "Toàn". Những người mua nhắn tin các con số và số tiền muốn mua cho C hoặc S. C, S sẽ thả tim tin nhắn đó hoặc nhắn tin trả lời "ok" để xác nhận là đồng ý.

Thanh toán tiền mua bán số như sau: T đưa trước cho C khoảng 10.000.000 đồng (viết tắt 10.000.000đ) sau đó nhắn tin các số mua, sau khi có kết quả xổ số thì

C sẽ đối trừ số tiền thắng, thua vào tiền T đã đưa rồi chuyển khoản lại cho T; Đối với D thì thanh toán trực tiếp với C vào ngày hôm sau tại quán cà phê; Đối với T thì thanh toán tiền trực tiếp cho C ngay khi mua tại nhà T.

Kiểm tra các tin nhắn bán số đề giữa C, S và những người mua số đề, kết quả số tiền đánh bạc là:

- Ngày 27/3/2022, C và S đánh bạc với T đài miền Trung số lô 02 con tiền mua 270.000đ, kết quả không trúng thưởng.

- Ngày 28/3/2022, C và S đánh bạc với T đài miền Trung số lô 02 con tiền mua 720.000đ, kết quả trúng thưởng 1.600.000đ, số tiền đánh bạc là 2.320.000đ; đài miền Bắc số lô 02 con, số đá tiền mua 920.000đ, kết quả trúng thưởng 400.000đ, số tiền đánh bạc là 1.320.000đ.

- Ngày 29/3/2022, C và S đánh bạc với T đài miền Nam số lô 02 con tiền mua 540.000đ, kết quả không trúng thưởng.

- Ngày 30/3/2022, C và S đánh bạc với D đài miền Nam số lô 2 con, số đá, số đầu đuôi tiền mua 2.700.000đ, kết quả trúng thưởng 3.200.000đ, số tiền đánh bạc là 5.900.000đ; đài miền Trung số lô 02 con tiền mua 720.000đ, kết quả trúng thưởng 800.000đ, số tiền đánh bạc là 1.520.000đ; đài miền Bắc số lô 02 con tiền mua 1.080.000đ, kết quả không trúng thưởng.

- Ngày 31/3/2022, C và S đánh bạc với D đài miền Nam số lô 02 con, số đầu đuôi, số đá tiền mua 2.140.000đ, kết quả trúng thưởng 3.200.000đ, số tiền đánh bạc là 5.340.000đ; đài miền Bắc số lô 02 con, số đá tiền mua 810.000đ, kết quả không trúng thưởng.

- Ngày 01/4/2022, C và S đánh bạc với D đài miền Nam số lô 02 con, số đá tiền mua 2.560.000đ, kết quả trúng thưởng 6.200.000đ, số tiền đánh bạc là 8.760.000đ; đài miền Bắc số lô 02 con, tiền mua 1.350.000đ, kết quả trúng thưởng 1.600.000đ, số tiền đánh bạc là 2.950.000đ.

- Ngày 02/4/2022, C và S đánh bạc với D đài miền Nam số lô 02 con, số đá, số đầu đuôi tiền mua 1.980.000đ, kết quả trúng thưởng 800.000đ, số tiền đánh bạc là 2.780.000đ; đài miền Trung số lô 02 con tiền mua 1.080.000đ, kết quả trúng thưởng 1.600.000đ, số tiền đánh bạc là 2.680.000đ; đài miền Bắc số lô 02 con, số đá tiền mua 1.890.000đ, kết quả trúng thưởng 4.000.000đ, số tiền đánh bạc là 5.890.000đ.

- Ngày 03/4/2022, C và S đánh bạc với D đài miền Nam số lô 02 con, số đá, số đầu đuôi tiền mua 2.820.000đ, kết quả trúng thưởng 1.600.000đ, số tiền đánh bạc là 4.420.000đ; đài miền Bắc số lô 02 con, số đá tiền mua 2.430.000đ, kết quả không trúng thưởng.

- Ngày 04/4/2022, C và S đánh bạc với D đài miền Nam số lô 02 con, số đá tiền mua 2.340.000đ, kết quả không trúng thưởng; đài miền Trung tiền mua 1.080.000đ, kết quả trúng thưởng 1.600.000đ, số tiền đánh bạc là 2.680.000đ; đài miền Bắc số lô 02 con, số đá tiền mua 2.700.000đ, kết quả trúng thưởng 1.600.000đ, số tiền đánh bạc là 4.300.000đ.

- Ngày 05/4/2022, C và S đánh bạc với O đài miền Nam số lô 02 con tiền mua 720.000đ, kết quả trúng thưởng 400.000đ, số tiền đánh bạc là 1.120.000đ.

- Ngày 06/4/2022, C và S đánh bạc đài miền Nam số lô 02 con, số đá, số đầu đuôi tiền mua 3.350.000đ, kết quả trúng thưởng 3.200.000đ, số tiền đánh bạc là 6.550.000đ; đài miền Bắc số lô 02 con, số đá tiền mua 2.430.000đ, kết quả trúng thưởng 1.600.000đ, số tiền đánh bạc là 4.030.000đ. Trong tổng số tiền đánh bạc của 02 đài thì đánh bạc với O đài miền Nam 1.070.000đ, đánh bạc với D đài miền Nam 5.480.000đ và đài miền Bắc 4.030.000đ.

- Ngày 07/4/2022, C và S đánh bạc đài miền Nam số lô 02 con và 03 con, số đầu đuôi 02 con và 03 con tiền mua 20.052.000đ, kết quả trúng thưởng 10.640.000đ, số tiền đánh bạc là 30.692.000đ; đài miền Trung số lô 02 con, số đá tiền mua 1.512.000đ, kết quả không trúng thưởng; đài miền Bắc số lô, số đá tiền mua 2.160.000đ, kết quả trúng thưởng 800.000đ, số tiền đánh bạc là 2.960.000đ. Trong đó: Đánh bạc với D đài miền Nam 1.120.000đ, đài miền Trung 1.080.000đ, đài miền Bắc 1.480.000đ; Đánh bạc với T đài miền Nam 25.610.000đ; Đánh bạc với người có tài khoản "Vui Tươi" đài miền Nam 1.950.000đ, đài miền Bắc 940.000đ; Đánh bạc với O đài miền Nam 2.012.000đ, đài miền Trung 432.000đ, đài miền Bắc 540.000đ.

- Ngày 08/4/2022, C và S đánh bạc đài miền Nam số đầu đuôi 02 con và 03 con, số lô 02 con và 03 con tiền mua 35.425.000đ. Trong đó: Đánh bạc với T số tiền 17.055.000đ; Đánh bạc với T số tiền 17.500.000đ; Đánh bạc với "Vui Tuoi" số tiền 870.000đ.

Đối với C, trong quá trình điều tra, xác minh có dấu hiệu bệnh tâm thần nên Công an thành phố Cà Mau đã ra Quyết định trưng cầu giám định số 78/QĐ-CSHS ngày 22/8/2022. Viện kiểm sát đã ra Quyết định áp dụng biện pháp bắt buộc chữa bệnh đối với Chi, Cơ quan điều tra đã ra Quyết định tạm đình chỉ điều tra số 04/QĐ-CSHS ngày 19/9/2022 và tiến hành đưa Chi đi chữa bệnh bắt buộc, khi C hết bệnh sẽ xử lý theo quy định pháp luật.

Bản án hình sự sơ thẩm số 193/2022/HS-ST ngày 30 tháng 12 năm 2022 của Tòa án nhân dân thành phố Cà Mau, quyết định:

Áp dụng khoản 1 Điều 321; điểm b, i, s khoản 1 Điều 51; điểm g khoản 1 Điều 52 của Bộ luật Hình sự đối với bị cáo Võ Đông S.

Áp dụng khoản 1 Điều 321; điểm i, s khoản 1 Điều 51; điểm g khoản 1 Điều 52; Điều 54 của Bộ luật Hình sự đối với bị cáo Lê Huyền D.

Áp dụng khoản 1 Điều 321; điểm b, i, s khoản 1 và khoản 2 Điều 51; điểm g khoản 1 Điều 52; Điều 54 của Bộ luật Hình sự đối với bị cáo Nguyễn Thị T.

Áp dụng khoản 1 Điều 321; điểm s, x, i khoản 1 và khoản 2 Điều 51 của Bộ luật Hình sự đối với bị cáo Huỳnh Mỹ T.

Tuyên bố: Các bị cáo Võ Đông S, Lê Huyền D, Nguyễn Thị T, Huỳnh Mỹ T phạm tội *"Đánh bạc"*.

Xử phạt: bị cáo Võ Đông S 06 (sáu) tháng tù; bị cáo Lê Huyền D 04 (bốn) tháng tù; bị cáo Nguyễn Thị T 03 (ba) tháng tù; bị cáo Huỳnh Mỹ T 30.000.000 đồng.

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

Ngày 11 tháng 01 năm 2023, bị cáo Võ Đông S có đơn kháng cáo xin hưởng án treo.

Ngày 11 tháng 01 năm 2023, bị cáo Lê Huyền D có đơn kháng cáo xin hưởng án treo.

Ngày 10 tháng 01 năm 2023, bị cáo Nguyễn Thị T có đơn kháng cáo xin hưởng án treo.

Ngày 10 tháng 3 năm 2023, bị cáo S, bị cáo D có Đơn rút toàn bộ nội dung yêu cầu kháng cáo.

- Ý kiến của Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Cà Mau:

Đề nghị Hội đồng xét xử áp dụng điểm c khoản 1 Điều 355, Điều 358 của Bộ luật Tố tụng hình sự, Hủy toàn bộ bản án sơ thẩm số 193/2022/HS-ST ngày 30 tháng 12 năm 2022 của Tòa án nhân dân thành phố Cà Mau, giao hồ sơ về cho Tòa án nhân dân thành phố Cà Mau xét xử lại theo thủ tục chung.

- *Bị cáo S, D*: Vẫn giữ nguyên nội dung rút toàn bộ yêu cầu kháng cáo; yêu cầu Hội đồng xét xử giữ nguyên bản án sơ thẩm đối với các bị cáo.

- *Bị cáo T*: Yêu cầu Hội đồng xét xử xem xét cho bị cáo được hưởng án treo với lý do: Bị cáo phạm tội lần đầu, cha bị cáo là người có công cách mạng; bị cáo đang nuôi con nhỏ.

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]. Về tội danh:

Từ ngày 27/3/2022 đến ngày 08/4/2022, Lê Ngọc C và Võ Đông S thực hiện hành vi mua bán số đề với Lê Huyền D, Nguyễn Thị T, Huỳnh Mỹ T và một số đối tượng khác thông qua mạng xã hội Zalo. Kiểm tra các tin nhắn bán số đề giữa C, S và những người mua số đề xác định số tiền đánh bạc, cụ thể:

- Ngày 30/3/2022, C và S đánh bạc với D đài miền Nam **5.900.000đ**.

- Ngày 31/3/2022, C và S đánh bạc với D đài miền Nam **5.340.000đ**.

- Ngày 01/4/2022, C và S đánh bạc với D đài miền Nam **8.760.000đ**.

- Ngày 02/4/2022, C và S đánh bạc với D đài miền Bắc **5.890.000đ.**

- Ngày 06/4/2022, C và S đánh bạc đài miền Nam số tiền **6.550.000đ.** Trong đó: Đánh bạc với O 1.070.000đ; Đánh bạc với D 5.480.000đ.

- Ngày 07/4/2022, C và S đánh bạc đài miền Nam **30.692.000đ**, đài miền Trung **1.512.000đ**, đài miền Bắc **2.960.000đ**. Trong đó: Đánh bạc với D đài miền Nam 1.120.000đ, đài miền Trung 1.080.000đ, đài miền Bắc 1.480.000đ; Đánh bạc với T đài miền Nam 25.610.000đ; Đánh bạc với O đài miền Nam 2.012.000đ, đài miền Trung 432.000đ, đài miền Bắc 540.000đ; Đánh bạc với "Vui Tuoi" đài miền Nam 1.950.000đ, đài miền Bắc 940.000đ.

- Ngày 08/4/2022, C và S đánh bạc đài miền Nam **35.385.000đ**. Trong đó: Đánh bạc với T 17.055.000đ, đánh bạc với T 17.500.000đ, đánh bạc với "Vui Tuoi" 830.000đ.

Ngoài ra, S và C còn đánh bạc vào ngày 27/3/2022, đài miền Trung số tiền 270.000đ; Ngày 28/3/2022, đài miền Trung số tiền 2.320.000đ, đài miền Bắc số tiền 1.320.000đ; Ngày 29/3/2022, đài miền Nam số tiền 540.000đ; Ngày 03/4/2022, đài miền Nam số tiền 4.420.000đ, đài miền Bắc số tiền 2.430.000đ; Ngày 04/4/2022, đài miền Nam số tiền 2.340.000đ, đài miền Trung số tiền 2.680.000đ; đài miền Bắc số tiền 4.300.000đ; Ngày 05/4/2022, đài miền Nam số tiền 1.120.000đ những lần đánh bạc này số tiền đánh bạc chưa đến mức truy cứu trách nhiệm hình sự.

Từ đó, Bản án hình sự sơ thẩm số 193/2022/HS-ST ngày 30 tháng 12 năm 2022 của Tòa án nhân dân thành phố Cà Mau xét xử các bị cáo Võ Đông S, Lê Huyền D, Nguyễn Thị T, Huỳnh Mỹ T về tội *"Đánh bạc"* theo khoản 1 Điều 321 của Bộ luật Hình sự là có căn cứ.

[2]. Về Điều luật áp dụng:

Án sơ thẩm đã xem xét các bị cáo thành khẩn khai báo, ăn năn hối cải nên áp dụng tình tiết giảm nhẹ tại điểm s khoản 1 Điều 51 của Bộ luật Hình sự là có cơ sở. Bị cáo S, D, T bị áp dụng tình tiết tăng nặng trách nhiệm hình sự "Phạm tội 02 lần trở lên" theo điểm g khoản 1 Điều 52 của Bộ luật Hình sự là đúng. Song, án sơ thẩm lại áp dụng tình tiết giảm nhẹ "Phạm tội lần đầu và thuộc trường hợp ít nghiêm trọng" đối với bị cáo S, D, T là không phù hợp vì các bị cáo phạm tội nhiều lần. Ngoài ra, bị cáo S, bị cáo T có nộp lại khoản tiền thu lợi bất chính, án sơ thẩm xác định và áp dụng tình tiết tự nguyện sửa chữa, bồi thường thiệt hại hoặc khắc phục hậu quả theo quy định tại điểm b khoản 1 Điều 51 của Bộ luật Hình sự cho 02 bị cáo là không phù hợp, bởi: Nộp lại tiền thu lợi bất chính không thuộc trường hợp khắc phục hậu quả đã xảy ra do hành vi phạm tội gây ra. Do có sai lầm trong việc áp dụng pháp luật về các tình tiết giảm nhẹ nên dẫn đến việc áp dụng mức hình phạt đối với bị cáo D, bị cáo T dưới mức thấp nhất của khung hình phạt theo quy định tại khoản 3 Điều 54 của Bộ luật Hình sự là không nghiêm. Đối với bị cáo S, bị cáo thực hiện 07 lần đánh bạc bị truy cứu trách nhiệm hình sự, nhưng án sơ thẩm chỉ xử phạt bị cáo 06 tháng tù bằng mức khởi điểm của khung hình phạt là không nghiêm. Do không có kháng nghị của Viện kiểm sát nên cấp phúc thẩm phải hủy toàn bộ án sơ thẩm để xét xử lại vụ án.

Do hủy toàn bộ án sơ thẩm nên cấp phúc thẩm không xem xét yêu cầu kháng cáo của các bị báo.

[3]. Do hủy án sơ thẩm nên các bị cáo không phải chịu án phí hình sự.

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH:

Căn cứ điểm c khoản 1 Điều 355; Điểm đ khoản 2 Điều 358 của Bộ luật Tố tụng hình sự;

- Hủy Bản án hình sự sơ thẩm số 193/2022/HS-ST ngày 30 tháng 12 năm 2022 của Tòa án nhân dân thành phố Cà Mau; Giao hồ sơ vụ án cho Tòa án nhân dân thành phố Cà Mau để xét xử lại vụ án theo thủ tục chung.

- Án phí: Các bị cáo không phải chịu án phí hình sự.

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;
- Tòa án nhân dân thành phố Cà Mau;
- Công an thành phố Cà Mau;
- Viện kiểm sát 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

Trịnh Xuân Miễn