

Quyết định số: 10/2022/HS-GĐT

Ngày 08 tháng 6 năm 2022

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

**HỘI ĐỒNG THẨM PHÁN
TÒA ÁN NHÂN DÂN TỐI CAO**

- Thành phần Hội đồng Thẩm phán Tòa án nhân dân tối cao gồm có:

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: bà Lương Ngọc Trâm

Các thành viên Hội đồng giám đốc thẩm: các ông Trần Văn Cò, Ngô Hồng Phúc, Nguyễn Văn Dũng và Nguyễn Biên Thùy.

- Thư ký phiên tòa: bà Nguyễn Thị Thu - Thẩm tra viên.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tối cao tham gia phiên tòa: ông Lại Viết Quang - Kiểm sát viên.

Ngày 08 tháng 6 năm 2022, tại trụ sở Tòa án nhân dân tối cao mở phiên tòa giám đốc thẩm xét xử vụ án hình sự đối với:

1. Bùi Hữu Đ sinh năm 1986; đăng ký hộ khẩu thường trú tại số 08 Nguyễn Thị MK, phường TL, thành phố B, tỉnh Đắk Lắk; chỗ ở: G55, Lý Thái T, phường A, thành phố B, tỉnh Đắk Lắk; nghề nghiệp: nguyên là cán bộ Công an huyện KB, tỉnh Đắk Lắk, là Đảng viên đã bị đình chỉ sinh hoạt đảng; trình độ văn hóa: lớp 12/12; có vợ và 02 con; tiền án, tiền sự: không; nhân thân: trong thời gian công tác, ngày 19/8/2017, bị Công an thành phố B, tỉnh Đắk Lắk xử phạt hành chính mức cảnh cáo về hành vi sử dụng trái phép chất ma túy; bị bắt giam từ ngày 04/4/2019 đến ngày 04/7/2019.

2. Nguyễn Cửu Thị Kim H sinh năm 1966; đăng ký hộ khẩu thường trú tại tổ dân phố 4, thị trấn K, huyện KB, tỉnh Đắk Lắk; nghề nghiệp: buôn bán; trình độ học vấn: lớp 4/12; có chồng và 02 con; tiền án, tiền sự: không; bị bắt giam từ ngày 04/4/2019 đến ngày 04/7/2019.

Trong vụ án còn có 16 bị cáo khác bị kết án về tội “Tổ chức đánh bạc” và tội “Đánh bạc”, nhưng không có kháng cáo, kháng nghị.

NỘI DUNG VỤ ÁN:

Năm 2019, Huỳnh Quốc V và Bùi Hữu Đ bàn bạc, thống nhất với nhau về việc tổ chức chơi số đề, cụ thể: V chịu trách nhiệm tìm những đại lý bán vé số, người bán vé số dạo, khách vắng lai để đặt vấn đề với những người này hàng ngày nhận ghi số đề của nhiều người, sau đó chuyển số đề cho V và Đ, nếu trường hợp có người muốn chơi nhưng không có tiền thì V cho ứng trước; lãi, lỗ chia theo tỷ lệ V 60%, Đ 40%. V thuê Vũ Hiếu N và Đàm Minh K giúp việc tổng hợp số đề từ cấp dưới

chuyển lên, tính toán số tiền thắng thua và chung tiền đề (trả lương mỗi người từ 1.200.000 đồng đến 2.000.000 đồng/01 tuần).

Hình thức đánh bạc: hàng ngày những người tổ chức đánh bạc và đánh bạc dựa vào kết quả xổ số của những đài được mở thưởng trong ngày để ghi và đánh số đề. Người đánh số đề có thể đánh 02 số dựa vào 02 số cuối của kết quả xổ số, tỷ lệ thắng, thua là 1x70; đánh 03 số dựa vào 03 số cuối của kết quả xổ số, tỷ lệ thắng, thua là 1x500; người chơi có thể lựa chọn 02 cặp số bất kỳ để đặt cược, nếu 02 cặp số đó đều có trong kết quả xổ số thì trúng tỷ lệ 1x500 hoặc đánh 03 cặp số bất kỳ nếu cả 03 cặp số đều có trong kết quả xổ số thì trúng tỷ lệ 1x3.500. Ngoài ra, người chơi có thể lựa chọn bất kỳ lô (giải) nào để đặt cược thông thường hay đặt cược đầu (giải 8), kê (giải nhất), đặc biệt (giải đặc biệt) hay chọn tất cả các lô trong một đài (gọi là đánh bao lô).

Quá trình điều tra xác định hành vi phạm tội của các bị cáo như sau:

- Hành vi phạm tội của Huỳnh Quốc V, Bùi Hữu Đ và đồng phạm:

Ngày 01/4/2019: Nguyễn Cửu Thị Kim H nhận ghi số đề Đài Phú Yên của Lê Thị N1 tương ứng số tiền 25.200.000 đồng rồi nhắn tin chuyển số ghi đề vào số điện thoại 0905188537 của người đàn ông tên H1 (trước đó, V nói với H nhắn tin chuyển vào số điện thoại này). Kết quả, không có số ghi đề nào trúng nhưng do Lê Thị Nh ghi nợ, chưa giao tiền cho H nên H chưa chuyển tiền cho V.

Ngày 02/4/2019, V và đồng bọn đã nhận ghi số đề của những người sau: Nguyễn Thị H2, Trần Thị Hoàng A, Lương Mỹ D, Đàm Trương D1, Nguyễn Văn C, đối tượng H1, đối tượng B, đối tượng K (không xác định được nhân thân lai lịch), Vũ Thị N2, Ngô Thị Kim T và Nguyễn Cửu Thị Kim H. Tổng số tiền ghi đề V và đồng bọn đã nhận của những người trên được xác định đối với đài Đắk Lắk là 136.611.000 đồng, đài Quảng Ninh là 285.840.000 đồng và đài Quảng Nam là 543.000 đồng. Kết quả, các đầu dưới trúng đài Đắk Lắk là 54.950.000 đồng, đài Quảng Ninh trúng 122.170.000 đồng, còn đài Quảng Nam không trúng. Do đó, số tiền đánh bạc của V và đồng bọn được xác định đối với đài Đắk Lắk là 191.561.000 đồng và đài Quảng Ninh là 408.010.000 đồng.

- Hành vi của Nguyễn Cửu Thị Kim H: do biết H có ghi số đề nên Huỳnh Quốc V trao đổi với H nhận ghi số đề rồi chuyển cho V để hưởng hoa hồng thì H đồng ý. Hàng ngày, H sử dụng 02 số điện thoại là 0974294624 và 0984180415 nhắn tin chuyển số đề cho V qua số điện thoại 0368584447.

Ngày 01/4/2019, H nhận số đề đài Phú Yên của Lê Thị N1 qua tin nhắn của 02 số điện thoại 0846039939 và 0974996746 tương ứng số tiền 25.740.000 đồng. Sau đó, H nhắn tin chuyển số đề cho H1 qua số điện thoại 0905188537 (V đưa số điện thoại của H1 cho H) là 25.200.000 đồng và hưởng hoa hồng tương ứng 540.000 đồng.

Ngày 02/4/2019, H nhận số đề đài Đắk Lắk của Lê Thị N1 tương ứng số tiền 64.350.000 đồng; sau đó, H nhắn tin chuyển số đề cho H1 qua số điện thoại 09055188537 (V chịu trách nhiệm thắng thua với H) tương ứng số tiền 63.000.000 đồng và hoa hồng tương ứng là 1.350.000 đồng.

Tại Bản án hình sự sơ thẩm số 57/2020/HS-ST ngày 28/7/2020, Tòa án nhân dân tỉnh Đắk Lắk áp dụng các điểm a và c khoản 1 Điều 322; các điểm s và v khoản

1, khoản 2 Điều 51; điểm g khoản 1 Điều 52 Bộ luật Hình sự, xử phạt Bùi Hữu Đ 02 năm 03 tháng tù về tội “Tổ chức đánh bạc”.

Áp dụng điểm c khoản 1 Điều 322; điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51; điểm g khoản 1 Điều 52 Bộ luật Hình sự, xử phạt Nguyễn Cửu Thị Kim H 01 năm tù về tội “Tổ chức đánh bạc”.

Trong thời hạn luật định, Bùi Hữu Đ và Nguyễn Cửu Thị Kim H có đơn kháng cáo xin hưởng án treo.

Tại Bản án hình sự phúc thẩm số 140/2021/HS-PT ngày 11/3/2021, Tòa án nhân dân cấp cao tại Đà Nẵng áp dụng các điểm a và c khoản 1 Điều 322; các điểm s và v khoản 1, khoản 2 Điều 51; điểm g khoản 1 Điều 52; Điều 65 Bộ luật Hình sự, xử phạt Bùi Hữu Đ 02 năm 03 tháng tù về tội “Tổ chức đánh bạc”, nhưng cho hưởng án treo, thời gian thử thách là 04 năm 06 tháng kể từ ngày tuyên án phúc thẩm.

Áp dụng điểm c khoản 1 Điều 322; điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51; điểm g khoản 1 Điều 52; Điều 65 Bộ luật Hình sự, xử phạt Nguyễn Cửu Thị Kim H 01 năm tù về tội “Tổ chức đánh bạc”, nhưng cho hưởng án treo, thời gian thử thách là 24 tháng, kể từ ngày tuyên án phúc thẩm.

Tại Quyết định kháng nghị giám đốc thẩm số 20/QĐ-VKSTC ngày 23/6/2021, Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân tối cao kháng nghị Bản án hình sự phúc thẩm số 140/2021/HS-PT ngày 11/3/2021 của Tòa án nhân dân cấp cao tại Đà Nẵng. Đề nghị Hội đồng Thẩm phán Tòa án nhân dân tối cao xét xử giám đốc thẩm, hủy phần quyết định về hình phạt của Bản án hình sự phúc thẩm nêu trên, giữ nguyên quyết định về hình phạt của Bản án hình sự sơ thẩm số 57/2020/HS-ST ngày 28/7/2020 của Tòa án nhân dân tỉnh Đắk Lắk đối với các bị cáo Bùi Hữu Đ và Nguyễn Cửu Thị Kim H, với lý do:

... Huỳnh Quốc V và Bùi Hữu Đ bàn bạc, thống nhất về tổ chức chơi số đề (lãi, lỗ chia theo tỷ lệ V 60%, Đ 40%). Xét về vai trò, bị cáo Đ thuộc nhóm đối tượng chỉ huy, cầm đầu (có vai trò thứ hai, sau bị cáo V), cao hơn vai trò của Vũ Hiếu N và Đàm Minh K là người được V thuê để giúp tổng hợp số đề từ cấp dưới chuyển lên. N bị xử phạt 01 năm 06 tháng tù, K bị xử phạt 02 năm tù, còn Đ được hưởng án treo là không đúng tính chất, mức độ, hậu quả và không công bằng trong phân hóa vai trò của các bị cáo khi áp dụng hình phạt. Bị cáo Bùi Hữu Đ thuộc nhóm đối tượng chỉ huy, cầm đầu nên không được hưởng án treo theo quy định tại khoản 1 Điều 3 Nghị quyết số 02/2018/NQ-HĐTP ngày 15/5/2018 của Hội đồng Thẩm phán Tòa án nhân dân tối cao hướng dẫn về án treo. Bị cáo Bùi Hữu Đ và Nguyễn Cửu Thị Kim H nhiều lần thực hiện hành vi tổ chức đánh bạc... có tình tiết tăng nặng "phạm tội 02 lần trở lên" thuộc điểm g khoản 1 Điều 52 Bộ luật Hình sự. Tòa án cấp phúc thẩm cho bị cáo Bùi Hữu Đ và Nguyễn Cửu Thị Kim H hưởng án treo là sai lầm nghiêm trọng trong việc áp dụng Điều 65 Bộ luật Hình sự và khoản 5 Điều 3 Nghị quyết số 02/2018/NQ-HĐTP ngày 15/5/2018 của Hội đồng Thẩm phán Tòa án nhân dân tối cao hướng dẫn về án treo.

Tại phiên tòa giám đốc thẩm, đại diện Viện kiểm sát nhân dân tối cao đề nghị Hội đồng Thẩm phán Tòa án nhân dân tối cao những vấn đề như sau:

1. Chấp nhận kháng nghị của Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân tối cao hủy phần quyết định về hình phạt của bản án hình sự phúc thẩm nêu trên, giữ nguyên quyết định về phần hình phạt của bản án hình sự sơ thẩm đối với bị cáo Bùi Hữu Đ.

2. Rút phần quyết định kháng nghị của Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân tối cao đối với bị cáo Nguyễn Cửu Thị Kim H.

NHẬN ĐỊNH CỦA TÒA ÁN:

[1] Bùi Hữu Đ và Huỳnh Quốc V bàn bạc, thống nhất với nhau về việc tổ chức chơi số đề. V là người tìm những đại lý vé số, người đi bán vé số dạo, đặt vấn đề với những người này hàng ngày nhận ghi số đề của nhiều người, sau đó chuyển số đề cho V và Đ. Sau khi tổng kết, nếu thắng thì V được hưởng 60%, Đ được hưởng 40%; nếu thua thì V chịu lỗ 60%, Đ 40% để trả cho các đầu dưới. Từ đầu năm 2019 đến ngày 02/4/2019, Huỳnh Quốc V và Bùi Hữu Đ đã 02 lần tổ chức đánh bạc (lần 01, V và Đ nhận số đề do Nguyễn Cửu Thị Kim H ghi với số tiền là 25.200.000 đồng; lần 02, V và Đ ghi nhận số đề của 11 người với tổng số tiền là 599.571.000 đồng; trong đó, ghi nhận số đề của là 63.000.000 đồng). Tòa án cấp sơ thẩm và Tòa án cấp phúc thẩm kết án Bùi Hữu Đ và Nguyễn Cửu Thị Kim H về tội “Tổ chức đánh bạc” theo quy định tại khoản 1 Điều 322 Bộ luật Hình sự là có căn cứ pháp luật.

[2] Bị cáo Bùi Hữu Đ có vai trò thứ hai trong vụ án, sau Huỳnh Quốc V và thuộc nhóm đối tượng chỉ huy, cầm đầu phạm tội tổ chức đánh bạc. Mặc dù, bị cáo được áp dụng nhiều tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự quy định tại các điểm s và v khoản 1, khoản 2 Điều 51 Bộ luật Hình sự, nhưng có 01 tình tiết tăng nặng trách nhiệm hình sự “phạm tội 02 lần trở lên”. Về nhân thân, Bùi Hữu Đ trong thời gian công tác tại Công an huyện KB, ngày 19/8/2017, bị Công an thành phố B, tỉnh Đắk Lắk xử phạt hành chính mức cảnh cáo về hành vi sử dụng trái phép chất ma túy. Tòa án cấp sơ thẩm xử phạt Bùi Hữu Đ 02 năm 03 tháng tù về tội “Tổ chức đánh bạc” là có căn cứ pháp luật.

[3] Tòa án cấp phúc thẩm cho bị cáo Bùi Hữu Đ hưởng án treo là không tương xứng tính chất, mức độ nguy hiểm hành vi phạm tội của bị cáo, không công bằng trong phân hóa vai trò của các bị cáo khác trong vụ án; sai lầm nghiêm trọng trong việc áp dụng Điều 65 Bộ luật Hình sự và Nghị quyết số 02/2018/NQ-HĐTP ngày 15/5/2018 của Hội đồng Thẩm phán Tòa án nhân dân tối cao hướng dẫn áp dụng Điều 65 của Bộ luật Hình sự về án treo. Do đó, cần phải hủy bản án hình sự phúc thẩm nêu trên và giữ nguyên quyết định về hình phạt của bản án hình sự sơ thẩm đối với Bùi Hữu Đ.

[4] Tại phiên tòa giám đốc thẩm, đại diện Viện kiểm sát nhân dân tối cao rút phần quyết định kháng nghị của Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân tối cao đối với bị cáo Nguyễn Cửu Thị Kim H là có căn cứ pháp luật; bởi lẽ, trong các lần phạm tội, H chỉ là người giúp sức trong vụ án đồng phạm với vai trò không đáng kể và theo Nghị quyết số 01/2022/NQ-HĐTP ngày 15/4/2022 của Hội đồng Thẩm phán Tòa án nhân dân tối cao sửa đổi, bổ sung một số điều của Nghị quyết số 02/2018/NQ-HĐTP ngày 15/5/2018 thì việc Tòa án cấp phúc thẩm cho bị cáo hưởng án treo là phù hợp với tính chất, mức độ hành vi phạm tội của bị cáo.

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH:

Căn cứ khoản 4 Điều 382; khoản 2 Điều 388; khoản 3 Điều 381; Điều 390 và Điều 394 Bộ luật Tố tụng hình sự năm 2015;

1. Chấp nhận Quyết định kháng nghị giám đốc thẩm số 20/QĐ-VKSTC ngày 23/6/2021 của Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân tối cao. Hủy Bản án hình sự phúc thẩm số 140/2021/HS-PT ngày 11/3/2021 của Tòa án nhân dân cấp cao tại Đà Nẵng; giữ nguyên quyết định tại Bản án hình sự sơ thẩm số 57/2020/HS-ST ngày 28/7/2020 của Tòa án nhân dân tỉnh Đắk Lắk về hình phạt đối với bị cáo Bùi Hữu Đ.

2. Đình chỉ xét xử giám đốc thẩm đối với Bản án hình sự phúc thẩm số 140/2021/HS-PT ngày 11/3/2021 của Tòa án nhân dân cấp cao tại Đà Nẵng đối với phần quyết định hình phạt của bị cáo Nguyễn Cửu Thị Kim H. Bản án hình sự phúc thẩm số 140/2021/HS-PT ngày 11/3/2021 của Tòa án nhân dân cấp cao tại Đà Nẵng về phần quyết định hình phạt đối với bị cáo Nguyễn Cửu Thị Kim H có hiệu lực pháp luật.

Nơi nhận:

- Đ/c Chánh án TANDTC (để báo cáo);
- Vụ 7 - Viện kiểm sát nhân dân tối cao;
- VKSND CC, TAND cấp cao tại Đà Nẵng;
- VKSND tỉnh, TAND tỉnh Đắk Lắk;
- Cục Thi hành án dân sự tỉnh Đắk Lắk;
- Các bị cáo Bùi Hữu Đ và Nguyễn Cửu Thị Kim H (theo địa chỉ);
- UBND phường TL, tp B, tỉnh Đắk Lắk (thay thông báo);
- UBND thị trấn K, huyện KB, tỉnh Đắk Lắk (thay thông báo);
- Lưu: TKTP, Vụ GDKT I^{03b}, VP, HSVA.

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

Lương Ngọc Trâm

