

Bản án số: 348/2019/HS-PT

Ngày 06 - 11 - 2019

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

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

Thẩm phán – Chủ tọa phiên tòa: Ông Nguyễn Văn Thành;

Các Thẩm phán: Ông Trần Nam Phương;

Bà Triệu Thị Huỳnh Hoa.

- Thư ký phiên tòa: Bà Nguyễn Trần Linda - Thư ký Tòa án nhân dân tỉnh Đồng Nai.

- Đại diện Viện Kiểm sát nhân dân tỉnh Đồng Nai tham gia phiên tòa:
Bà Võ Ngọc Khánh Linh - Kiểm sát viên.

Ngày 06 tháng 11 năm 2019, tại trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Đồng Nai, xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự thụ lý số: 207/2019/TLPT-HS ngày 09 tháng 7 năm 2019 đối với bị cáo Nguyễn Thị L; do có kháng nghị của Viện trưởng Viện Kiểm sát nhân dân huyện Xuân Lộc đối với Bản án hình sự sơ thẩm số: 54/2019/HS-ST ngày 28 tháng 5 năm 2019 của Tòa án nhân dân huyện Xuân Lộc.

- Bị cáo bị kháng nghị:

Nguyễn Thị L (tên gọi khác: H), sinh năm 1962 tại Bình Phước; nơi đăng ký thường trú và nơi cư trú: Ấp T, xã X, huyện X, tỉnh Đồng Nai; nghề nghiệp: Không; trình độ văn hóa (học vấn): 6/12; dân tộc: Kinh; giới tính: Nữ; tôn giáo: Thiên chúa; quốc tịch: Việt Nam; con ông Nguyễn Văn H và bà Nguyễn Thị T; có chồng tên Nguyễn Văn Đ và có 03 con; tiền án: Không; tiền sự: Không; nhân thân: Tại Bản án hình sự sơ thẩm số: 26/2017/HS-ST ngày 09/3/2017, bị Tòa án nhân dân huyện Xuân Lộc, tỉnh Đồng Nai xử phạt 25.000.000 đồng về tội “Tổ chức đánh bạc”, chấp hành xong ngày 14/8/2017; bị cáo không bị áp dụng biện pháp ngăn chặn; có mặt tại phiên tòa.

- Ngoài ra, vụ án còn có bị cáo Hoàng Thị Kim D không có kháng cáo, kháng nghị, 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:

1. Nội dung chính:

Vào lúc 15 giờ 40 phút, ngày 27-12-2018, Công an huyện Xuân Lộc bắt quả tang Hoàng Thị Kim D, đang ghi (bán) số đề thắng thua bằng tiền cho Đặng Văn Hiếu Tr tại nhà của D.

Từ cuối tháng 12-2018 cho đến ngày 27-12-2018, D đã ghi (bán) số đề thắng thua bằng tiền, cho những người chơi đề trên địa bàn xã X, huyện X. Hàng ngày, D ghi (bán) số đề theo kết quả của các Công ty Xổ số kiến thiết Miền Nam gồm: Thành phố Hồ Chí Minh, Bà Rịa-Vũng Tàu, Đồng Nai, Tây Ninh, Bình Dương, Tiền Giang và Công ty Xổ số kiến thiết Miền Bắc. Sau khi tổng hợp phôi đề, giao lại cho Nguyễn Thị L, để hưởng huê hồng 5% trên tổng số tiền trong phôi. D ghi các số đề, số tiền mua vào ô đề bằng giấy lịch treo tường, có kích thước 04cm x 04cm; sau đó, giao tờ ô đề cho người mua đề và ghi lại các số đề, số tiền của người mua đề vào trong cuốn sổ, để đối chiếu kết quả thắng thua. D khuyến mãi cho người mua đề 22% trên tổng số tiền mua. Sau khi có kết quả xổ số, nếu người mua đề trúng (thắng), thì cầm tờ ô đề đến gặp D nhận tiền.

Hình thức đánh đề và tỷ lệ thắng thua như sau: Dựa vào kết quả xổ số kiến thiết miền Nam, người chơi có thể mua: Bao lô 2 số, dò kết quả thắng thua dựa vào 02 số cuối của 18 lô xổ số (tỷ lệ 1 được 70 lần), số tiền mua phải trả là gấp 18 lần. Bao lô 3 số, dò kết quả thắng thua dựa vào 03 số cuối của 17 lô xổ số từ giải đặc biệt đến giải bảy (tỷ lệ 1 được 600 lần), số tiền mua phải trả gấp 17 lần. Mua số đá hai cặp, ba cặp (tỷ lệ 1 được 600 lần), số tiền mua phải trả gấp đôi hoặc gấp ba so với mua bao lô. Mua đầu đuôi hai số, dò kết quả thắng thua dựa vào 02 số giải tám là đầu và 02 số cuối giải đặc biệt là đuôi (tỷ lệ 1 được 70 lần), số tiền mua phải trả là số tiền bỏ ra mua 02 số đó. Đánh xỉu-chủ, dò kết quả thắng thua dựa vào 03 số cuối của Giải đặc biệt và 03 số của Giải 7 (tỷ lệ 1 được 600 lần), số tiền mua phải trả là số tiền bỏ ra mua 02 số đó; nếu mua theo kết quả xổ số kiến thiết Miền Bắc (Hà Nội) thì cách thức, tỷ lệ trúng như đài Miền Nam nhưng có tổng cộng 27 lô.

Ngày 24-12-2018, D ghi (bán) số đề theo kết quả của Công ty Xổ số kiến thiết Thành phố Hồ Chí Minh, với tổng số tiền thể hiện trên phôi đề là 3.123.000

đồng, không có số trúng. Số tiền thu lợi bất chính của D là 156.000 đồng; số tiền thu lợi bất chính của L là 2.280.000 đồng.

Ngày 25-12-2018, D ghi (bán) số đề theo kết quả của Công ty Xổ số kiến thiết Miền Bắc, với tổng số tiền thể hiện trên phoi đề là 2.926.000 đồng. Số tiền người chơi trúng là 350.000 đồng. Tổng số tiền D và L đánh bạc ngày 25-12-2018 theo kết quả của Công ty Xổ số kiến thiết Miền Bắc là 3.276.000 đồng. Số tiền thu lợi bất chính của D là 146.000 đồng và của L là 1.786.000 đồng.

Ngày 25-12-2018, D ghi (bán) số đề theo kết quả của Công ty Xổ số kiến thiết tỉnh Bà Rịa-Vũng Tàu, với tổng số tiền thể hiện trên phoi đề là 3.680.000 đồng. Số tiền người chơi trúng là 2.100.000 đồng. Tổng số tiền D và L đánh bạc ngày 25-12-2018 là 5.780.000 đồng. Số tiền thu lợi bất chính của D là 184.000 đồng và của L là 586.000 đồng.

Ngày 26-12-2018, D ghi (bán) số đề theo kết quả của Công ty Xổ số kiến thiết Miền Bắc, với tổng số tiền thể hiện trên phoi đề là 1.620.000 đồng, không có số trúng. D ghi (bán) số đề theo kết quả của Công ty Xổ số kiến thiết tỉnh Đồng Nai, với tổng số tiền thể hiện trên phoi đề là 1.816.000 đồng, không có số trúng. Số tiền thu lợi bất chính của D là 171.000 đồng và của L là 2.508.000 đồng.

Ngày 27-12-2018, D ghi (bán) số đề theo kết quả của Công ty Xổ số kiến thiết tỉnh Tây Ninh, với tổng số tiền thể hiện trên phoi đề là 4.430.000 đồng, nhưng thực nhận là 3.455.000 đồng. Do D bị bắt trước khi có kết quả xổ số nên chưa xác định thắng thua.

Quá trình điều tra, đã xác định được các đối tượng mua số đề của Hoàng Thị Kim D; gồm có:

- Ngày 25-12-2018, Đinh Văn K mua số đề theo kết quả của Công ty Xổ số kiến thiết tỉnh Bà Rịa-Vũng Tàu, với tổng số tiền là 360.000 đồng. Sau khi trừ tiền khuyến mãi, K đưa cho D 280.000 đồng; K thắng được 1.400.000 đồng; tổng số tiền K đánh bạc là 1.760.000 đồng.

- Ngày 25-12-2018, Trần Thị Nh mua số đề theo kết quả của Công ty Xổ số kiến thiết tỉnh Bà Rịa-Vũng Tàu, với tổng số tiền là 1.090.000 đồng, sau khi trừ tiền khuyến mãi, thì Nh đưa cho D 760.000 đồng, kết quả không trúng. Ngày 27-12-2018, Nh mua số đề theo kết quả của Công ty Xổ số kiến thiết tỉnh Tây Ninh với tổng số tiền là 560.000 đồng. Sau khi trừ tiền khuyến mãi thì Nh đưa cho D 370.000 đồng, do D bị bắt trước khi có kết quả xổ số, nên chưa xác định thắng thua.

- Ngày 25-12-2018, Nguyễn Hoàng M mua số đề theo kết quả của Công ty Xổ số kiến thiết tỉnh Bà Rịa-Vũng Tàu, với tổng số tiền là 486.000 đồng. Sau khi trừ tiền khuyến mãi, M đưa cho D 294.000 đồng; M trúng được số tiền 350.000 đồng; tổng số tiền M đánh bạc ngày 25-12-2018 là 836.000 đồng. Ngày 27-12-2018, M mua số đề theo kết quả của Công ty Xổ số kiến thiết tỉnh Tây Ninh, với tổng số tiền là 486.000 đồng. Sau khi trừ tiền khuyến mãi, M đưa cho D 294.000; do D bị bắt trước khi có kết quả xổ số, nên chưa xác định thắng thua.

- Ngày 27-12-2018, Lê Đức Th mua số đề theo kết quả của Công ty Xổ số kiến thiết tỉnh Tây Ninh với tổng số tiền là 135.000 đồng. Sau khi trừ tiền khuyến mãi, Th đưa cho D 114.000 đồng; do D bị bắt trước khi có kết quả xổ số, nên chưa xác định thắng thua.

- Ngày 25-12-2018, Đặng Văn Hiếu Tr mua số đề theo kết quả của Công ty Xổ số kiến thiết tỉnh Bà Rịa-Vũng Tàu, với tổng số tiền là 216.000 đồng. Sau khi trừ tiền khuyến mãi, Tr đưa cho D 168.000 đồng, Tr thua. Ngày 27-12-2018, Tr mua số đề theo kết quả của Công ty Xổ số kiến thiết tỉnh Tây Ninh với số tiền là 2.300.000 đồng, sau khi trừ khuyến mãi, Tr đưa cho D 1.840.000 đồng; do bị bắt trước khi có kết quả xổ số, nên chưa xác định thắng thua.

Ngoài ra, ngày 25-12-2018, Hoàng Thị Kim D còn tự mua số đề gửi phôi cho Nguyễn Thị L với tổng số tiền là 1.062.000 đồng, D trúng 350.000 đồng.

Tóm lại: Từ ngày 24-12-2018 đến ngày 27-12-2018, Hoàng Thị Kim D thu lợi bất chính số tiền là 4.462.000 (bốn triệu bốn trăm sáu mươi hai nghìn) đồng và Nguyễn Thị L là 7.160.000 (bảy triệu một trăm sáu mươi nghìn) đồng.

2. Vật chứng vụ án:

- 01 (một) cái máy tính hiệu Casio; 01 (một) cây bút bi hiệu TL;

- 01 (một) cái điện thoại di động hiệu Nokia, bên trong gắn sim số 0786.660.710, thu giữ trên người Hoàng Thị Kim D.

- Số tiền 1.840.000 đồng (một triệu tám trăm bốn mươi nghìn) là số tiền đánh bạc thu được từ Hoàng Thị Kim D.

- 02 (hai) tờ ô đề ngày 27-12-2018, có chữ ký xác nhận của Hoàng Thị Kim D.

- 01 (một) cuốn sổ hiệu FIRST – NEW, bên trong ghi số đề từ ngày 24-12-2018 đến ngày 27-12-2018, có chữ ký xác nhận của Hoàng Thị Kim D.

- 2.622.000 đồng (hai triệu sáu trăm hai mươi hai nghìn) do Hoàng Thị Kim D tự nguyện giao nộp;

- 7.160.000 đồng (bảy triệu một trăm sáu mươi nghìn) do Nguyễn Thị L tự nguyện giao nộp.

3. Quyết định của cấp sơ thẩm:

Tại Bản án hình sự sơ thẩm số: 54/2019/HS-ST ngày 28-5-2019 và Thông báo sửa chữa, bổ sung bản án số: 104/2019/TB-TA ngày 12-6-2019 của Tòa án nhân dân huyện Xuân Lộc, đã quyết định như sau:

Tuyên bố các bị cáo Hoàng Thị Kim D và Nguyễn Thị L phạm tội “Đánh bạc”.

Xử phạt: Hoàng Thị Kim D 06 (sáu) tháng tù nhưng cho hưởng án treo, thời gian thử thách 01 (một) năm, tính từ ngày tuyên án sơ thẩm.

Xử phạt: Nguyễn Thị L 08 (tám) tháng tù nhưng cho hưởng án treo, thời gian thử thách 01 năm 04 tháng (một năm bốn tháng), tính từ ngày tuyên án sơ thẩm. Phạt bổ sung bị cáo Nguyễn Thị L 15.000.000 đồng (mười lăm triệu đồng).

Ngoài ra, bản án sơ thẩm còn quyết định về việc giao các bị cáo được hưởng án treo về địa phương, trách nhiệm thi hành án, biện pháp tư pháp, án phí và quyền kháng cáo theo luật định.

4. Kháng nghị:

Ngày 11/6/2019, Viện trưởng Viện Kiểm sát nhân dân huyện Xuân Lộc ban hành Quyết định kháng nghị phúc thẩm số: 01/QĐ-VKSXL; đề nghị Tòa án cấp phúc thẩm xử phạt tù và không cho hưởng án treo đối với bị cáo Nguyễn Thị L.

5. Quan điểm của đại diện Viện Kiểm sát nhân dân tỉnh Đồng Nai tại phiên tòa phúc thẩm:

Kiểm sát viên đã đánh giá, phát biểu quan điểm xử lý vụ án; xác định cấp sơ thẩm vi phạm nghiêm trọng thủ tục tố tụng; bởi vì, hồ sơ không thể hiện có trích lục tiền án, tiền sự đối với các bị cáo; đề nghị Hội đồng xét xử hủy toàn bộ bản án hình sự sơ thẩm, chuyển hồ sơ vụ án cho Viện Kiểm sát nhân dân huyện Xuân Lộc, để điều tra lại theo thủ tục chung.

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 tố tụng:

Hồ sơ vụ án do cấp sơ thẩm chuyển đến không thể hiện những thông tin, tài liệu phản ánh về lý lịch và nhân thân của 02 bị cáo Hoàng Thị Kim D và Nguyễn Thị L (trích lục tiền án, tiền sự; thông báo kết quả xác minh đối tượng, nhân thân...), theo quy định tại các khoản 2, 3, 4 Điều 7 của Thông tư liên tịch số: 05/2018/TTLT-BCA-VKSNDTC-TANDTC ngày 25 tháng 6 năm 2018, giữa Bộ Công an, Viện Kiểm sát nhân dân tối cao và Tòa án nhân dân tối cao, quy định về việc phối hợp thông báo, gửi, cung cấp thông tin, tài liệu liên quan đến người phạm tội; do đó, cấp sơ thẩm chưa chứng minh được đặc điểm về nhân thân của các bị cáo; vi phạm quy định tại khoản 3 Điều 85 của Bộ luật Tố tụng hình sự và điểm h khoản 2 Điều 3 của Thông tư liên tịch số: 02/2017/TTLT-VKSNDTC-TANDTC-BCA-BQP ngày 22 tháng 12 năm 2017 giữa Viện Kiểm sát nhân dân tối cao, Tòa án nhân dân tối cao, Bộ Công an và Bộ Quốc phòng.

Lý lịch của các bị can (bút lục số 131 và 136) không do Điều tra viên được phân công lập; vi phạm quy định tại điểm b khoản 1 Điều 37 của Bộ luật Tố tụng hình sự.

Tại phần quyết định của bản án sơ thẩm, đã tuyên buộc bị cáo Nguyễn Thị L phải chịu lãi suất đối với số tiền phạt bổ sung trong trường hợp chậm thi hành án là không phù hợp; bởi vì, pháp luật không quy định; xâm hại nghiêm trọng đến quyền và lợi ích hợp pháp của người tham gia tố tụng theo quy định tại khoản 1 Điều 2 của Thông tư liên tịch số: 02/2017/TTLT-VKSNDTC-TANDTC-BCA-BQP nêu trên; đồng thời, vấn đề này cũng không được Hội đồng xét xử đề cập trong biên bản nghị án.

Biên bản nghị án của Tòa án cấp sơ thẩm không thể hiện ý kiến thảo luận của Hội đồng xét xử, có biểu quyết nhưng không có quyết định; vi phạm quy định tại Điều 326 của Bộ luật Tố tụng hình sự và hướng dẫn tại Nghị quyết số: 05/2017/NQ-HĐTP ngày 19/9/2017 của Hội đồng Thẩm phán Tòa án nhân dân tối cao.

Kết luận: Cấp sơ thẩm vi phạm nghiêm trọng thủ tục tố tụng và điều tra chưa đầy đủ; do đó, phải hủy toàn bộ bản án để điều tra lại theo thủ tục chung.

[2] Về kháng nghị:

Như đã nhận định ở trên, cần phải hủy bản án để điều tra lại; do đó, không xem xét, giải quyết kháng nghị của Viện Kiểm sát nhân dân huyện Xuân Lộc.

[3] Về án phí:

Căn cứ khoản 2 Điều 136 của Bộ luật Tố tụng hình sự; áp dụng Nghị quyết số: 326/2016/NQ-UBTVQH14 ngày 30 tháng 12 năm 2016 của Ủy ban

thường vụ Quốc hội về mức thu, miễn, giảm, thu, nộp, quản lý sử dụng án phí và lệ phí Tòa án; bị cáo không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

[4] Đối với phần trình bày của đại diện Viện Kiểm sát nhân dân tỉnh Đồng Nai cơ bản phù hợp với nhận định của Hội đồng xét xử, nên được chấp nhận.

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH:

Căn cứ điểm c khoản 1 Điều 355 và điểm b, c khoản 1 Điều 358 của Bộ luật Tố tụng hình sự;

1. Hủy toàn bộ Bản án hình sự sơ thẩm số: 54/2019/HS-ST ngày 28-5-2019 và Thông báo sửa chữa, bổ sung bản án số: 104/2019/TB-TA ngày 12-6-2019 của Tòa án nhân dân huyện Xuân Lộc.

2. Chuyển toàn bộ hồ sơ vụ án cho Viện Kiểm sát nhân dân huyện Xuân Lộc, để điều tra lại theo thủ tục chung.

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

Nơi nhận:

- Các bị cáo (2);
- Tòa án nhân dân huyện Xuân Lộc;
- Viện Kiểm sát nhân dân tỉnh Đồng Nai;
- Viện Kiểm sát nhân dân huyện Xuân Lộc (kèm hồ sơ vụ án);
- Cơ quan Thi hành án hình sự - Công an huyện X;
- Cơ quan Cảnh sát điều tra - Công an huyện Xuân Lộc;
- Chi cục Thi hành án dân sự huyện X;
- Phòng Hồ sơ nghiệp vụ-Công an tỉnh Đồng Nai;
- Sở Tư pháp tỉnh Đồng Nai;
- Ủy ban nhân dân xã X;
- Lưu: Hồ sơ vụ án, Tòa Hình sự, Văn phòng và Thẩm phán (4).

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

Đã ký và đóng dấu

Nguyễn Văn Thành