

**TÒA ÁN NHÂN DÂN
TỈNH TÂY NINH**

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

Bản án số: 177/2020/HS-PT
Ngày 30-12-2020.

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

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

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Ông Lê Hữu Chiến.

Các Thẩm phán:

+ Ông Lâm Văn Be;

+ Ông Võ Văn Ngẫu.

- Thư ký phiên tòa: Bà Dương Thị Kiều Trang, Thư ký Tòa án nhân dân tỉnh Tây Ninh.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Tây Ninh tham gia phiên tòa: Ông Nguyễn Hoàng Việt - Kiểm sát viên.

Ngày 30 tháng 12 năm 2020, tại trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Tây Ninh xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự phúc thẩm thụ lý số: 152/2020/TLPT-HS ngày 05 tháng 11 năm 2020 đối với bị cáo Lâm Sơn H và các bị cáo khác, do có kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Tây Ninh đối với Bản án Hình sự sơ thẩm số: 72/2020/HS-ST ngày 28 tháng 9 năm 2020 của Tòa án nhân dân thị xã Hòa Thành, tỉnh Tây Ninh.

Các bị cáo bị kháng nghị:

1. **Lâm Sơn H**, sinh năm 1975; tại Tây Ninh; nơi đăng ký hộ khẩu thường trú và nơi cư trú hiện nay: Khu phố X, phường Y, thị xã Hòa Thành, tỉnh Tây Ninh; nghề nghiệp: không có; trình độ văn hóa: 5/12; dân tộc: kinh; giới tính: Nam; tôn giáo: không có; quốc tịch: Việt Nam; con ông Lâm Quang L, sinh năm 1940 (chết) và bà Nguyễn Thị N, sinh năm 1947; có vợ là Vũ Thị Hồng N1, sinh năm 1976; con: 03 người.

Tiền án, tiền sự: Không có; nhân thân: Chưa bị truy cứu trách nhiệm hình sự lần nào và chưa bị xử lý vi phạm hành chính lần nào; bị tạm giữ từ ngày 09-5-2020, chuyển tạm giam ngày 18-5-2020, ngày 08-11-2020 bị cáo đã chấp hành

xong 06 tháng tù theo Bản án hình sự sơ thẩm số 72/2020/HSST ngày 28-9-2020 của Tòa án nhân dân thị xã Hòa Thành. (có mặt)

2. **Ngô Văn L**, sinh năm 1979; tại Tây Ninh; nơi đăng ký hộ khẩu thường trú và nơi cư trú hiện nay: Khu phố X, phường Y, thị xã Hòa Thành, tỉnh Tây Ninh; nghề nghiệp: T3 xế; trình độ văn hóa: 02/12; dân tộc: kinh; giới tính: Nam; tôn giáo: Cao Đài; quốc tịch: Việt Nam; con ông Ngô Văn T, sinh năm 1956 và bà Hồ Thị H, sinh năm 1957; vợ: Nguyễn Thị T, sinh năm 1980 (đã ly hôn); con: 02 người.

Tiền án: Tại Bản án số 21/2018/HSST ngày 31-5-2018 của Tòa án nhân dân thị xã Hòa Thành, tỉnh Tây Ninh xử phạt bị cáo số tiền 15.000.000 đồng nộp vào ngân sách Nhà nước về tội “Tổ chức đánh bạc”, đã nộp phạt xong vào ngày 18/6/2020 (chưa được xóa án tích).

Tiền sự: Không có.

Nhân thân: Tại Quyết định xử phạt vi phạm hành chính số 113/QĐ-XPVPHC ngày 10-10-2016 của Ủy ban nhân dân thị xã Hòa Thành, tỉnh Tây Ninh xử phạt số tiền 7.500.000 đồng về hành vi tổ chức đánh bạc, đã nộp phạt xong vào ngày 20-10-2016.

Bị cáo bị tạm giữ từ ngày 09-5-2020, đến ngày 18-5-2020 bị áp dụng biện pháp ngăn chặn cấm đi khỏi nơi cư trú. (có mặt)

3. **Tổng Minh D**, sinh năm 1978; tại Tây Ninh; nơi đăng ký hộ khẩu thường trú và nơi cư trú: Khu phố X, phường Y, thị xã Hòa Thành, tỉnh Tây Ninh; nghề nghiệp: làm mướn; trình độ văn hóa: 6/12; dân tộc: kinh; giới tính: Nam; tôn giáo: Cao Đài; quốc tịch: Việt Nam; con ông Tổng Minh Đ, sinh năm 1932 (chết) và bà Nguyễn Thị S, sinh năm 1934 (chết); vợ: Danh Thị Bích P, sinh năm 1984; con: 03 người.

Tiền án: Tại Bản án số 37/2018/HSST ngày 18-7-2018 của Tòa án nhân dân thị xã Hòa Thành, tỉnh Tây Ninh xử phạt bị cáo 18 (mười tám) tháng cải tạo không giam giữ về tội “Đánh bạc”, phạt bổ sung bị cáo 15.000.000 đồng, buộc bị cáo nộp vào ngân sách Nhà nước 6.250.000 đồng, bị cáo chịu án phí 200.000 đồng. Bị cáo đã nộp xong các khoản tiền pH nộp, đã chấp hành xong án cải tạo không giam giữ ngày 26-02-2020 (chưa được xóa án tích).

Tiền sự: Không có.

Bị cáo đang bị áp dụng biện pháp ngăn chặn cấm đi khỏi nơi cư trú từ ngày 28-7-2020. (có mặt)

Trong vụ án còn có các bị cáo gồm: Huỳnh Anh T, Nguyễn Thế A, Lê Duy T1, Thân Thành C, Huỳnh Ngọc B, Nguyễn Trọng B1, Thân Minh N, Huỳnh Anh T2, Nguyễn Quốc B1;

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:

Khoảng 11 giờ ngày 09-5-2020, Lâm Sơn H và Lâm Tấn T3 (em ruột của H) đến khu đất trống thuộc khu phố X, phường Y, thị xã Hòa Thành, tỉnh Tây Ninh thay phiên nhau làm trọng tài cho những người khác tham gia đá gà thắng, thua bằng tiền. Ngoài ra, khi không có gà đá, H thuê người tên C và A (không rõ nhân thân, địa chỉ) làm nhiệm vụ canh đường để Huỳnh Anh T sử dụng 3.000.000 đồng và bộ dụng cụ lắc tài xỉu do người tên T4 (không rõ nhân thân, địa chỉ) giao để làm cái lắc tài, xỉu cho nhiều người tham gia đặt cược thắng, thua bằng tiền. H quy định mỗi lần cái thắng “Bão”, T phải đưa tiền xâu cho H từ 100.000 đồng đến 300.000 đồng bằng cách bỏ tiền vào vỏ chai nước suối để bên cạnh T. Mỗi lần canh đường H trả tiền công cho T4 và A từ 200.000 đồng đến 300.000 đồng mỗi người. Cụ thể, ngày 09-5-2020, sau khi H và T3 làm trọng tài cho 02 cặp gà đá xong thì T bắt đầu làm cái lắc tài xỉu, khi có người mang gà đến thì H và T3 tiếp tục làm trọng tài cho 02 cặp gà khác đá, lúc này mọi người cũng nghỉ chơi tài xỉu sang xem và chơi đá gà, sau khi đá gà kết thúc thì T tiếp tục làm cái lắc tài xỉu, đến 14 giờ cùng ngày thì bị lực lượng Công an thị xã Hòa Thành bắt quả tang, thu giữ tại chiều bạc 8.050.000 đồng, 06 hột xí ngầu, 01 đĩa sành màu trắng, 01 nắp nhựa hình trụ có dán băng keo màu xanh; thu giữ trong vỏ chai nước suối 1.200.000 đồng; thu trên người các đối tượng 56.630.000 đồng; thu giữ 550.000 đồng tiền do H và T3 làm trọng tài đá gà có được. Ngoài ra, lúc bắt quả tang có một số người chạy thoát, hiện chưa xác định được.

Số tiền những người chơi dùng đánh bạc (tài xỉu) được xác định như sau:

- Huỳnh Anh T sử dụng 3.000.000 đồng làm cái, khi bị bắt thu giữ trên chiều bạc số tiền 8.050.000 đồng.

- Ngô Văn L sử dụng 4.500.000 đồng đánh bạc, không thắng thua, khi bị bắt thu giữ số tiền 4.500.000 đồng.

- Nguyễn Thế A sử dụng 3.000.000 đồng đánh bạc, thắng 400.000 đồng, khi bị bắt thu giữ số tiền 3.400.000 đồng.

- Lê Duy T1 sử dụng 1.670.000 đồng đánh bạc, thua 1.600.000 đồng, khi bị bắt thu giữ số tiền 70.000 đồng.

- Thân Thành C sử dụng 1.000.000 đồng đánh bạc, thua 350.000 đồng, khi bị bắt thu giữ số tiền 650.000 đồng.

- Huỳnh Ngọc B đem theo 17.410.000 đồng, sử dụng 1.600.000 đồng đánh bạc, thua 600.000 đồng, khi bị bắt thu giữ số tiền 16.810.000 đồng.

- Nguyễn Trọng B1 sử dụng 600.000 đồng đánh bạc, thắng 600.000 đồng, khi bị bắt thu giữ số tiền 1.200.000 đồng.

- Thân Minh N đem theo 19.930.000 đồng, sử dụng 930.000 đồng đánh bạc, thua 300.000 đồng, khi bị bắt thu giữ số tiền 19.630.000 đồng.

- Huỳnh Anh T1 sử dụng 700.000 đồng đánh bạc, thua 200.000 đồng, khi bị bắt thu giữ số tiền 500.000 đồng.

- Nguyễn Quốc B2 đem theo 4.870.000 đồng, sử dụng 400.000 đồng đánh bạc, thua 400.000 đồng, khi bị bắt thu giữ số tiền 4.470.000 đồng.

- Tống Minh D sử dụng số tiền 900.000 đồng tham gia cá cược 02 cặp gà, mỗi cặp cược 500.000 đồng, thắng 500.000 đồng, thu giữ 1.400.000 đồng.

Tại Bản án Hình sự sơ thẩm số: 72/2020/HS-ST ngày 28 tháng 9 năm 2020 của Tòa án nhân dân thị xã Hòa Thành, tỉnh Tây Ninh đã quyết định:

Tuyên bố các bị cáo Lâm Sơn H, Ngô Văn L, và Tống Minh D phạm tội “Đánh bạc”.

* Áp dụng khoản 1 Điều 321; Điều 38; điểm i, s khoản 1 Điều 51 Bộ luật Hình sự:

Xử phạt: Bị cáo Lâm Sơn H 06 (Sáu) tháng tù. Thời hạn chấp hành hình phạt tù được tính từ ngày 09-5-2020.

* Áp dụng khoản 1 Điều 321; Điều 36; điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51; điểm h khoản 1 Điều 52 Bộ luật Hình sự:

Xử phạt: Bị cáo Ngô Văn L 18 (Mười tám) tháng cải tạo không giam giữ, bị cáo bị tạm giữ 09 ngày (01 ngày tạm giữ = 03 ngày cải tạo không giam giữ) thành 27 ngày cải tạo không giam giữ. Khấu trừ bị cáo L còn pH chấp hành 17 tháng 03 ngày. Thời hạn chấp hành cải tạo không giam giữ tính từ ngày cơ quan, tổ chức được giao giám sát, giáo dục nhận được quyết định thi hành án và bản sao bản án.

* Áp dụng khoản 1 Điều 321; Điều 36; điểm s khoản 1 Điều 51; điểm h khoản 1 Điều 52 Bộ luật Hình sự:

Xử phạt: Bị cáo Tống Minh D 12 (Mười hai) tháng cải tạo không giam giữ. Thời hạn chấp hành cải tạo không giam giữ tính từ ngày cơ quan, tổ chức được giao giám sát, giáo dục nhận được quyết định thi hành án và bản sao bản án.

Ngoài ra, bản án còn tuyên về hình phạt cải tạo không giam giữ đối với các bị cáo khác, biện pháp tư pháp, án phí và quyền kháng cáo.

Tại Quyết định kháng nghị phúc thẩm số: 04/QĐ-VKS-P7 ngày 28-10-2020 của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Tây Ninh kháng nghị đối với Bản án Hình sự sơ thẩm số: 72/2020/HS-ST ngày 28 tháng 9 năm 2020 của Tòa án nhân dân thị xã Hòa Thành, tỉnh Tây Ninh. Đề nghị Tòa án nhân dân tỉnh Tây Ninh xét xử theo trình tự phúc thẩm theo hướng hủy bản án sơ thẩm để điều tra xét xử lại.

Tại phiên tòa phúc thẩm, đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Tây Ninh giữ nguyên nội dung kháng nghị và đề nghị Hội đồng xét xử chấp nhận kháng nghị hủy bản án sơ thẩm giao hồ sơ vụ án về cấp sơ thẩm điều tra xét xử lại.

Các bị cáo không tranh luận.

Lời nói sau cùng của các bị cáo:

- Bị cáo Lâm Sơn H: Bị cáo mới phạm tội lần đầu và đã chấp hành 06 tháng tù nên rất ăn năn hối cải nên xin Hội đồng xét xử giảm nhẹ hình phạt.

- Bị cáo Ngô Văn L: Bị cáo rất hối hận việc mình làm, nên xin Hội đồng xét xử giảm nhẹ hình phạt.

- Bị cáo Tống Minh D: Bị cáo rất hối hận việc mình làm, nên xin Hội đồng xét xử 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, ý kiến của kiểm sát viên, Hội đồng xét xử nhận định như sau:

[1] Tại phiên tòa phúc thẩm, Viện kiểm sát giữ nguyên kháng nghị, đề nghị hủy bản án hình sự sơ thẩm để điều tra xét xử lại.

[2] Về nội dung:

[2.1] Khoảng 11 giờ ngày 09-5-2020, Lâm Sơn H và Lâm Tấn T3 đến khu đất trống thuộc khu phố X, phường Y, thị xã Hòa Thành, tỉnh Tây Ninh thay phiên nhau làm trọng tài cho những người khác tham gia đá gà, thắng thua bằng tiền, H thuê người tên C và A làm nhiệm vụ canh đường. Khi không có gà đá thì để cho Huỳnh Anh T làm cái lắc tài xiu cho Ngô Văn L, Nguyễn Thế A, Lê Duy T1, Thân Thành C, Huỳnh Ngọc B, Nguyễn Trọng B1, Thân Minh N, Huỳnh Anh T2 và Nguyễn Quốc B2 cùng nhau đánh bạc thắng, thua bằng tiền; Lâm Sơn H thu tiền làm trọng tài đá gà 550.000 đồng và thu tiền xâu từ sòng tài xiu do T làm cái được 1.200.000 đồng thì bị bắt quả tang; số tiền thu giữ tại chiếu bạc là 8.050.000 đồng; thu trên người các đối tượng 56.630.000 đồng, trong đó 13.350.000 có căn cứ các bị cáo sử dụng dùng vào việc đánh bạc.

[2.2] Tòa án cấp sơ thẩm đã xử phạt bị cáo: Lâm Sơn H, Huỳnh Anh T mỗi bị cáo 06 tháng tù, Ngô Văn L 18 tháng cải tạo không giam giữ, Nguyễn Thế A 15 tháng cải tạo không giam giữ; Tống Minh D, Thân Thành C mỗi bị cáo 12 tháng cải tạo không giam giữ; Lê Duy T1, Huỳnh Ngọc B, Nguyễn Trọng B1 mỗi bị cáo 09 tháng cải tạo không giam giữ; Thân Minh N, Huỳnh Anh T2, Nguyễn Quốc B2 mỗi bị cáo 06 tháng cải tạo không giam giữ về tội “Đánh bạc” theo khoản 1 Điều 321 của Bộ luật Hình sự. Hội đồng xét xử xét thấy:

[2.3] Trong quá trình điều tra và tại phiên tòa bị cáo H khai nhận: Bị cáo tự sửa chữa điểm đất trống thuộc khu phố X, phường Y, thị xã Hòa Thành, tỉnh Tây Ninh (dọn dẹp nền đất sạch sẽ, dùng tấm bạc để che nắng), tổ chức bằng cách gọi điện cho người chơi đến tham gia đánh bạc bằng hình thức: đá gà, lắc tài xiu để thu tiền làm trọng tài, tiền xâu; địa điểm hoạt động được khoảng 10 ngày đến ngày 09-5-2020 bị bắt quả tang, số tiền thu giữ tại chiếu bạc là 8.050.000 đồng, thu tiền làm trọng tài đá gà 550.000 đồng và thu tiền xâu được 1.200.000 đồng. Ngoài ra, bị cáo

H và T3 (em ruột H) còn chuẩn bị cân gà, băng keo, dây buộc gà và thay phiên nhau làm trọng tài, bị cáo H còn thuê hai người tên C và A làm nhiệm vụ canh đường và trả tiền công từ 200.000 đồng đến 300.000 đồng.

Như vậy, bị cáo H là người tổ chức, rủ rê, lôi kéo, tập hợp những bị cáo khác tham gia đánh bạc bằng hình thức đá gà, lắc tài xỉu để thu tiền xâu và tiền làm trọng tài, tại thời điểm bắt quả tang sòng bạc có hơn 10 người tham gia lắc tài xỉu, số tiền thu giữ tại chiếu bạc là 8.050.000 đồng nên hành vi của bị cáo H có đủ yếu tố cấu thành tội “*Tổ chức đánh bạc*” được quy định tại điểm a, c, d khoản 1 Điều 322 Bộ luật Hình sự. Tòa án cấp sơ thẩm xét xử bị cáo H tội “*Đánh bạc*” theo quy định tại khoản 1 Điều 321 của Bộ luật Hình sự là không đúng tội danh, tính chất, hành vi phạm tội của bị cáo.

[2.4] Bị cáo Ngô Văn L có 01 tiền án về tội “*Tổ chức đánh bạc*”, bị cáo Tống Minh D có 01 tiền án về tội “*Đánh bạc*” chưa được xóa án tích; cả hai bị cáo thuộc trường hợp tái phạm. Tòa án cấp sơ thẩm xử phạt bị cáo L 18 tháng cải tạo không giam giữ, bị cáo D 12 tháng cải tạo không giam giữ là quá nhẹ, không tương xứng với hành vi phạm tội của các bị cáo, không đảm bảo tính răn đe, giáo dục và phòng ngừa tội phạm.

[2.5] Trong vụ án có bị cáo Thân Thành C khi phạm tội có nhiều tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự như: Bị cáo thật thà khai báo, ăn năn hối cải; phạm tội lần đầu và thuộc trường hợp ít nghiêm trọng được quy định tại điểm s, i khoản 1 Điều 51 của Bộ luật Hình sự; mặt khác bị cáo không có tiền án, tiền sự, có nhân thân tốt; bị cáo sử dụng số tiền 1.000.000 đồng để tham gia đánh bạc.

Bị cáo D có tiền án về tội “*Đánh bạc*” nhưng không ăn năn hối cải, lại tiếp tục phạm tội, thuộc trường hợp tái phạm được quy định tại điểm h khoản 1 Điều 52 của Bộ luật Hình sự và bị cáo chỉ có 01 tình tiết giảm nhẹ là “*Thành khẩn khai báo*” được quy định tại điểm s khoản 1 Điều 51 của Bộ luật Hình sự; trong vụ án này bị cáo sử dụng số tiền 900.000 đồng để tham gia đánh bạc.

Tòa án cấp sơ thẩm xử phạt bị cáo D và bị cáo C có mức hình phạt ngang nhau 12 tháng cải tạo không giam giữ là chưa xem xét, đánh giá toàn diện tính chất, mức độ thực hiện tội phạm, các tình tiết tăng nặng, giảm nhẹ trách nhiệm cho từng bị cáo từ đó áp dụng hình phạt không tương xứng.

[2.6] Theo lời khai của các bị cáo thì ngày 05-9-2020 đối tượng tên Lâm Tấn T3 (em ruột bị cáo H) có cùng bị cáo H chuẩn bị công cụ, thay phiên với bị cáo H làm trọng tài để các bị cáo khác tham gia đá gà, được thắng thua bằng tiền và nhận tiền công; đối tượng tên “C” và “A” làm nhiệm vụ canh đường để các bị cáo khác tham gia đánh bạc và được bị cáo H trả tiền công từ 200.000 đồng đến 300.000 đồng; đối tượng tên “T4” là người cung cấp dụng cụ lắc tài xỉu nhưng chưa được điều tra làm rõ.

Tại kết luận điều tra, cáo trạng xác định các đối tượng tên Lâm Tấn T3, C, A, T4 không rõ nhân thân lai lịch, hiện đã bỏ địa phương đi, chưa xác định được ở đâu

nên chưa làm việc được, khi nào làm việc được xử lý sau. Tuy nhiên bản án sơ thẩm không đề cập xử lý. Xét thấy, cấp sơ thẩm chưa áp dụng hết các biện pháp điều tra mà chỉ xác minh tại địa phương và nhận định là không khách quan, có dấu hiệu bỏ lọt tội phạm.

[3] Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Tây Ninh kháng nghị đối với Bản án Hình sự sơ thẩm số: 72/2020/HS-ST ngày 28 tháng 9 năm 2020 của Tòa án nhân dân thị xã Hòa Thành, tỉnh Tây Ninh, đề nghị Tòa án nhân dân tỉnh Tây Ninh xét xử theo trình tự phúc thẩm theo hướng hủy bản án sơ thẩm để điều tra xét xử lại là có cơ sở chấp nhận.

[4] Từ những phân tích nêu trên, chấp nhận đề nghị của đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Tây Ninh, hủy bản án sơ thẩm, chuyển hồ sơ vụ án cho Viện kiểm sát nhân dân thị xã Hòa Thành, tỉnh Tây Ninh để điều tra lại.

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH:

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

2. Hủy Bản án Hình sự sơ thẩm số: 72/2020/HS-ST ngày 28 tháng 9 năm 2020 của Tòa án nhân dân thị xã Hòa Thành, tỉnh Tây Ninh; chuyển hồ sơ vụ án cho Viện kiểm sát nhân dân thị xã Hòa Thành, tỉnh Tây Ninh để điều tra lại.

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

Nơi nhận:

- Vụ GDKT 1 (TANDTC);
- VKSND. TTN;
- TAND. thị xã Hòa Thành;
- Chi cục THADSH tx. Hòa Thành;
- Công an thị xã Hòa Thành;
- Phòng lý lịch STP. TTN;
- Phòng KTNV. TATTN;
- Bị cáo;
- Lưu hồ sơ vụ án;
- Lưu tập án HSPT.

**TM. HỘI ĐỒNG XÉT XỬ PHÚC THẨM
THẨM PHÁN - CHỦ TỌA PHIÊN TÒA
(Đã ký)**

Lê Hữu Chiến