

Bản án số: 536/2019/HSPT

Ngày: 15/11/2019

NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM
TÒA ÁN NHÂN DÂN THÀNH PHỐ HỒ CHÍ MINH

Thành phần Hội đồng xét xử phúc thẩm gồm có:

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Ông Nguyễn Trung Ngôn

Các Thẩm phán: 1. Ông Vũ Tất Trình

2. Ông Phan Nguyên Nguyên

Thư ký phiên tòa: Ông Nguyễn Văn Thắng – Thư ký Tòa án nhân dân
Thành phố Hồ Chí Minh

*Đại diện Viện kiểm sát nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh tham gia phiên
tòa:* Bà Nguyễn Thị Diễm Khanh – Kiểm sát viên

Ngày 15 tháng 11 năm 2019, tại trụ sở Tòa án nhân dân Thành phố Hồ
Chí Minh, xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự thụ lý số: 398/HSPT ngày
19/9/2019 đối với bị cáo Lương Minh N do có kháng cáo của bị cáo đối với bản
án hình sự sơ thẩm số: 96/2019/HSST ngày 18/7/2019 của Tòa án nhân dân Quận
7, Thành phố Hồ Chí Minh.

Bị cáo có kháng cáo:

Lương Minh N; Giới tính: Nam; Sinh năm: 1985 tại tỉnh Quảng Ngãi;
Thường trú: Đội 4, thôn A, thị trấn B, huyện C, tỉnh D; Chỗ ở: 72/1G Tân Mỹ,
khu phố E, phường F, Quận I, Thành phố K; Nghề nghiệp: Không; Trình độ học
vấn: 9/12; Dân tộc: Kinh; Tôn giáo: Không; Quốc tịch: Việt Nam; Con ông
(không rõ) và bà Lương Thị G; Hoàn cảnh gia đình: Có vợ là bà Lê Thị Trúc V
và có 02 con (con lớn sinh năm 2010, con nhỏ sinh năm 2017); Tiền án, tiền sự:
Không;

Bị cáo tại ngoại - Có mặt.

Những người tham gia tố tụng khác:

Người bào chữa:

Ông Đỗ Hải Bình là luật sư của Văn phòng luật sư Quốc Anh thuộc
Đoàn luật sư Thành phố Hồ Chí Minh bào chữa cho bị cáo Nhựt - 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 lúc 16 giờ, ngày 26/6/2018, đội cảnh sát hình sự kiểm tra phòng trọ số 4, nhà trọ số 77, đường 25, phường F, Quận I, phát hiện Lương Minh N (người thuê phòng trọ số 4) đang tổ chức cho Võ Thành T, Ngô Trường Ng, Võ Ngọc M, Nguyễn Anh T đánh bạc ăn thua bằng tiền dưới hình thức đánh bài sập xám, N thu tiền xâu. Thu giữ trên chiếu bạc 2.670.000 đồng và 90.000 đồng tiền xâu.

Khi bị bắt quả tang về hành vi đánh bài sập xám: Võ Thành T có 320.000 đồng trên chiếu bạc và 1.420.000 đồng trên người là tiền dùng vào việc sinh hoạt cá nhân; Ngô Trường Ng mang theo 2.000.000 đồng để đi đánh bạc, lúc bị bắt quả tang có 750.000 đồng trên chiếu bạc và 1.200.000 đồng trên người dùng vào việc tiêu xài cá nhân; Võ Ngọc M mang theo 1.500.000 đồng để chơi bài. Trong quá trình chơi bị thua 1.070.000 đồng, còn lại 430.000 đồng trên chiếu bạc; Nguyễn Anh T mang theo 1.400.000 đồng để chơi bài. Khi bị bắt có 1.170.000 đồng trên chiếu bạc.

Qua kiểm tra tin nhắn điện thoại, phát hiện:

- Võ Thành T: sử dụng số điện thoại số 0936624667 để nhắn tin với Lương Minh N có số điện thoại 0985465846 cá cược 04 trận đá banh ngày 25/6/2018 với tổng số tiền 9.400.000 đồng. Cụ thể:

1. Trận Nga – Uruguay bắt Nga thắng ăn 1.000.000 đồng, tài 2 trái bắt 1.000.000 đồng = 2.000.000 đồng.

2. Ả Rập Saudi – Ai Cập bắt Ai Cập chấp $\frac{1}{2}$ trái thắng ăn 1.000.000 đồng, tài 2 trái ăn 1.000.000 đồng = 2.000.000 đồng.

3. Bồ Đào Nha – Iran, bắt Bồ Đào Nha chấp 0,75 trái thắng ăn 1.000.000 đồng, tài 2 trái ăn 1.000.000 đồng = 2.000.000 đồng.

4. Tây Ban Nha – Ma Rốc, bắt Tây Ban Nha chấp $\frac{1}{25}$ trái ăn 1.000.000 đồng, tài 2 trái ăn 1.000.000 đồng = 2.000.000 đồng.

- Ngô Trường Ng: sử dụng số điện thoại 0909786019 nhắn tin với Lương Minh N có số điện thoại 0985465846 để cá cược 02 trận đá banh ngày 25/6/2018, mỗi trận 2.000.000 đồng với tổng số tiền 4.000.000 đồng. Cụ thể:

1. Trận Nga – Uruguay, bắt đội Uruguay thắng ăn 2.000.000 đồng.

2. Ả Rập Saudi – Ai Cập, bắt đội Ai Cập thắng sẽ ăn 2.000.000 đồng.

- Võ Ngọc M: sử dụng số điện thoại 0938820383 nhắn tin với Lương Minh N có số điện thoại 0985465846 để mua số đề. Ngày 26/6/2018, M mua số đề của N với tổng số tiền là 4.610.000 đồng.

Ngày 29/12/2017, M bị Công an phường Tân Phú, Quận 7 xử phạt hành chính 1.500.000 đồng về hành vi Đánh bạc.

- Nguyễn Anh T: sử dụng số điện thoại 0907788393 nhắn tin với N mua số đề ngày 26/6/2018 với tổng số tiền 3.510.000 đồng.

- Qua làm việc với Lương Minh N, N khai ngày 25/6/2018, N cá cược đá banh với Vũ Trọng H 04 trận. Cụ thể: các trận như sau:

1. Ả Rập Sau đi – Ai Cập, bắt Ả Rập thắng 10.000.000 đồng

2. Nga – Uruway, bắt Nga thắng 10.000.000 đồng
3. Iran – Bồ Đào Nha, bắt Iran thắng 25.000.000 đồng
4. Tây Ban Nha – Ma Rốc, bắt Tân Ban Nha thắng 20.000.000 đồng

Sau khi cá cược với H, N cá cược lại với Võ Thành T, Ngô Trường Ng như trên. Ngoài ra, N còn khai ghi số đề cho Võ Ngọc M, Nguyễn Anh T như đã nêu trên. Quá trình cá độ đá banh và ghi số đề, Nh thu lợi 10.000.000 đồng.

Qua làm việc với Vũ Trọng H, H thừa nhận có cá cược đá banh với N 04 trận ngày 25/6/2018, tổng số tiền là 65.500.000 đồng như trên. Cơ quan điều tra đã cho tiến hành đối chất giữa H và N về việc cá độ trên. Lấy lời khai N, H và bà Nguyễn Quốc Quỳnh P (vợ của H) xác nhận H có sử dụng số điện thoại 01208289486 để nhắn tin cho N cá độ 04 trận banh trên. Cơ quan điều tra đã thu giữ điện thoại Nokia màu đen có số thuê bao 01208289486 của H.

Tại bản án hình sự sơ thẩm số: 96/2019/HSST ngày 18/7/2019 của Tòa án nhân dân Quận 7, Thành phố Hồ Chí Minh đã áp dụng điểm c khoản 1, khoản 3 Điều 322; khoản 1, khoản 3 Điều 321; điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51; Điều 55 Bộ luật hình sự năm 2015 được sửa đổi, bổ sung năm 2017:

Xử phạt: Bị cáo Lương Minh N 01 (một) năm 06 (sáu) tháng tù về tội “Tổ chức đánh bạc” và 06 (sáu) tháng tù về tội “Đánh bạc”. Tổng hợp hình phạt buộc bị cáo Lương Minh N phải chấp hành chung cho hai tội là 02 (hai) năm tù. Thời hạn tù tính từ ngày bắt bị cáo chấp hành án.

Buộc bị cáo N phải nộp phạt số tiền là 30.000.000 (ba mươi triệu) đồng để sung quỹ Nhà nước.

Ngoài ra, Tòa án cấp sơ thẩm còn tuyên phạt các bị cáo Vũ Ngọc H và Võ Ngọc M về tội “Đánh bạc”, giải quyết về tang vật, án phí, quyền và thời hạn kháng cáo theo luật định.

Sau khi xét xử sơ thẩm, ngày 25/7/2019 bị cáo Lương Minh N có đơn kháng cáo với nội dung xin được giảm nhẹ hình phạt và xin được hưởng án treo.

Tại phiên tòa phúc thẩm, bị cáo giữ nguyên nội dung đã kháng cáo và bổ sung thêm nội dung kháng cáo là bị cáo chỉ phạm tội “Đánh bạc”, không phạm tội “Tổ chức đánh bạc”.

Tại phiên tòa phúc thẩm, Đại diện Viện kiểm sát nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh đề nghị Hội đồng xét xử cấp phúc thẩm chấp nhận nội dung kháng cáo bổ sung của bị cáo.

Tại phiên tòa phúc thẩm, Đại diện Viện kiểm sát nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh sau khi tóm tắt hành vi phạm tội, hậu quả tội phạm mà bị cáo thực hiện đã cho rằng:

Căn cứ lời khai của Vũ Trọng H có trong hồ sơ vụ án thể hiện tại biên bản ghi lời khai các ngày 26/6/2018, 02/7/2018, biên bản hỏi cung các ngày 27/10/2018, 06/11/2018 thì Vũ Trọng H là người rủ bị cáo Lương Minh N cá độ 04 trận bóng đá với tổng số tiền cá cược là 65.000.000 đồng. Kết quả xét

hỏi tại phiên tòa chưa làm rõ khi tham gia cá độ với nhau bị cáo Lương Minh N hay Vũ Trọng H là người nhận kèo cá độ.

Ngoài ra, bị cáo N còn cá độ với những người sau:

- Võ Thành T: sử dụng số điện thoại số 0936624667 để nhắn tin với Lương Minh N có số điện thoại 0985465846 cá cược 04 trận đá banh ngày 25/6/2018 với tổng số tiền 9.400.000 đồng. Cụ thể:

1. Trận Nga – Uruguay bắt Nga thắng ăn 1.000.000 đồng, tài 2 trái bắt 1.000.000 đồng = 2.000.000 đồng.

2. Ả Rập Saudi – Ai Cập bắt Ai Cập chấp $\frac{1}{2}$ trái thắng ăn 1.000.000 đồng, tài 2 trái ăn 1.000.000 đồng = 2.000.000 đồng.

3. Bồ Đào Nha – Iran, bắt Bồ Đào Nha chấp 0,75 trái thắng ăn 1.000.000 đồng, tài 2 trái ăn 1.000.000 đồng = 2.000.000 đồng.

4. Tây Ban Nha – Ma Rốc, bắt Tây Ban Nha chấp 1/25 trái ăn 1.000.000 đồng, tài 2 trái ăn 1.000.000 đồng = 2.000.000 đồng.

- Ngô Trường Ng: sử dụng số điện thoại 0909786019 nhắn tin với Lương Minh N có số điện thoại 0985465846 để cá cược 02 trận đá banh ngày 25/6/2018, mỗi trận 2.000.000 đồng với tổng số tiền 4.000.000 đồng. Cụ thể:

1. Trận Nga – Uruguay, bắt đội Uruguay thắng ăn 2.000.000 đồng.

2. Ả Rập Saudi – Ai Cập, bắt đội Ai Cập thắng sẽ ăn 2.000.000 đồng.

Vì vậy, Tòa án cấp sơ thẩm kết án bị cáo Lương Minh N về tội “Tổ chức đánh bạc” là chưa đủ căn cứ. Đồng thời, cơ quan điều tra cũng chưa làm rõ có hành vi đánh bạc của bị cáo Lương Minh N trên trang mạng bong88.com, tài khoản SS42948001 hay không.

Ngoài ra, Bản án sơ thẩm kết luận ngày 25/6/2018, Vũ Trọng H có hành vi cá độ bóng đá với Lương Minh N 04 trận với số tiền đánh bạc là 65.000.000 đồng. Bản án sơ thẩm cộng tiền đánh bạc của cả 04 trận để kết án bị cáo Vũ Trọng H phạm tội đánh bạc theo điểm b khoản 2 Điều 321 của Bộ luật hình sự là vi phạm điểm c khoản 2 và điểm b khoản 4 Điều 1 Nghị quyết số: 01/2010/NQ-HĐTP ngày 22/10/2010 của Hội đồng thẩm phán Tòa án nhân dân tối cao. Vũ Trọng H phạm tội “Đánh bạc” thuộc khoản 1 Điều 321 của Bộ luật hình sự với tình tiết tăng nặng trách nhiệm hình sự “Phạm tội 02 lần trở lên” quy định tại điểm g khoản 1 Điều 52 của Bộ luật hình sự. Do bị cáo phạm tội 02 lần trở lên nên Tòa án cấp sơ thẩm cho bị cáo H được hưởng án treo là không đúng với quy định của pháp luật. Ngoài ra, tài liệu của cơ quan điều tra còn thể hiện Vũ Trọng H có hành vi cá độ bóng đá online trên mạng ABC88, tài khoản SS42948002, password TTTT7777 nhưng chưa được làm rõ.

Vì vậy, căn cứ Điều 355; điểm b khoản 1 Điều 358 của Bộ luật tố tụng hình sự. Đề nghị Hội đồng xét xử hủy Bản án sơ thẩm số: 96/2019/HSST ngày 18/7/2019 của Tòa án nhân dân Quận 7 đối với bị cáo Lương Minh N và bị cáo Vũ Trọng H để điều tra, truy tố, xét xử lại theo thủ tục chung.

Do đề nghị hủy bản án sơ thẩm nên không xét kháng cáo của bị cáo Lương Minh N.

Luật sư bào chữa cho bị cáo Lương Minh N đồng ý với ý kiến của đại diện Viện kiểm sát về việc hủy bản án sơ thẩm. Luật sư cho rằng bị cáo N cá độ bóng đá trực tiếp với Vũ Trọng H. Sau khi cá độ với H thì bị cáo N trực tiếp cá độ với Võ Thành T và Ngô Trường Ng nên hành vi của bị cáo chỉ phạm tội “Đánh bạc”. Tòa án cấp sơ thẩm xét xử bị cáo về tội “Tổ chức đánh bạc” là không đúng với quy định của pháp luật.

Phản tranh luận, bị cáo không tự bào chữa.

Lời nói sau cùng: Bị cáo Lương Minh N đề nghị Hội đồng xét xử phúc thẩm cho giảm nhẹ hình phạt cho bị cáo, cho bị cáo được hưởng án treo vì bị cáo chỉ phạm tội “Đánh bạc”.

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:

Tại Bản án hình sự sơ thẩm số: 96/2019/HSST ngày 18/7/2019 của Tòa án nhân dân Quận 7, Thành phố Hồ Chí Minh đã áp dụng điểm c khoản 1 Điều 322; khoản 1 Điều 321 Bộ luật hình sự năm 2015 được sửa đổi, bổ sung năm 2017. Xử phạt: Bị cáo Lương Minh N 01 năm 06 tháng tù về tội “Tổ chức đánh bạc” và 06 tháng tù về tội “Đánh bạc”. Tổng hợp hình phạt buộc bị cáo Lương Minh N phải chấp hành hình phạt chung cho cả hai tội là 02 năm tù.

Sau khi xử sơ thẩm, bị cáo Lương Minh N kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt và xin được hưởng án treo. Đơn kháng cáo của bị cáo làm trong hạn luật định nên được chấp nhận.

Tại phiên tòa phúc thẩm, bị cáo vẫn giữ nguyên nội dung kháng cáo và bổ sung thêm nội dung kháng cáo là bị cáo đề nghị xem xét bị cáo không phạm tội “Tổ chức đánh bạc” mà chỉ phạm tội “Đánh bạc”.

Tại phiên tòa phúc thẩm, Đại diện Viện kiểm sát nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh đề nghị Hội đồng xét xử cấp phúc thẩm chấp nhận nội dung kháng cáo bổ sung của bị cáo.

Hội đồng xét xử xét thấy nội dung kháng cáo bổ sung của bị cáo không ảnh hưởng đến việc xét xử phúc thẩm nên chấp nhận.

Xét thấy:

- Bản án hình sự sơ thẩm cho rằng bị cáo Lương Minh N có hành vi rủ rê lôi kéo Vũ Trọng H, Võ Thành T và Ngô Trường Ng đánh bạc dưới hình thức cá độ đá banh được thua bằng tiền nên hành vi này đã cấu thành tội “Tổ chức đánh bạc”. Tuy nhiên, Hội đồng xét xử xét thấy cấp sơ thẩm xác định bị cáo phạm tội “Tổ chức đánh bạc” nhưng các chứng cứ thu thập được không đủ cơ sở để xác định bị cáo Lương Minh N có hành vi tổ chức đánh bạc. Quá trình

điều tra chỉ xác định bị cáo rủ nhiều người cá cược đá banh trực tiếp với bị cáo. Cụ thể như sau:

- Hành vi cá cược đá banh trực tiếp với Vũ Trọng H 04 trận. Mỗi trận từ 10.000.000 đồng đến 25.000.000 đồng.

Sau khi cá cược với H, N lại trực tiếp cá cược với Võ Thành T, Ngô Trường Ng. Cụ thể: các trận như sau:

Với Võ Thành T

1. Trận Nga – Uruguay bắt Nga thắng ăn 1.000.000 đồng, tài 2 trái bắt 1.000.000 đồng = 2.000.000 đồng.

2. Ả Rập Saudi – Ai Cập bắt Ai Cập chấp $\frac{1}{2}$ trái thắng ăn 1.000.000 đồng, tài 2 trái ăn 1.000.000 đồng = 2.000.000 đồng.

3. Bồ Đào Nha – Iran, bắt Bồ Đào Nha chấp 0,75 trái thắng ăn 1.000.000 đồng, tài 2 trái ăn 1.000.000 đồng = 2.000.000 đồng.

4. Tây Ban Nha – Ma Rốc, bắt Tây Ban Nha chấp $\frac{1}{25}$ trái ăn 1.000.000 đồng, tài 2 trái ăn 1.000.000 đồng = 2.000.000 đồng.

Với Ngô Trường Ng

1. Trận Nga – Uruguay, bắt đội Uruguay thắng ăn 2.000.000 đồng.

2. Ả Rập Saudi – Ai Cập, bắt đội Ai Cập thắng sẽ ăn 2.000.000 đồng.

Như vậy, bị cáo bị truy tố, xét xử về tội “Tổ chức đánh bạc”, nhưng việc điều tra về hành vi tổ chức đánh bạc chưa đầy đủ, mà cấp phúc thẩm không thể khắc phục được. Vì vậy, phải hủy bản án sơ thẩm để điều tra, truy tố, xét xử lại theo thủ tục chung.

Tại phiên tòa phúc thẩm, Đại diện Viện kiểm sát nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh phát biểu đề nghị Hội đồng xét xử cấp phúc thẩm hủy Bản án sơ thẩm đối với bị cáo Lương Minh N và bị cáo Vũ Trọng H.

Xét thấy:

Việc Đại diện Viện kiểm sát đề nghị hủy Bản án hình sự đối với bị cáo Lương Minh N là có căn cứ, được chấp nhận.

Riêng việc Đại diện Viện kiểm sát đề nghị hủy Bản án sơ thẩm đối với bị cáo Vũ Trọng H là không có cơ sở bởi lẽ: Bị cáo H đang chấp hành bản án sơ thẩm, bị cáo H không kháng cáo bản án sơ thẩm, bản án sơ thẩm không bị kháng nghị. Do giới hạn và tính chất của việc xét xử phúc thẩm quy định tại khoản 1 Điều 330 của Bộ luật Tố tụng hình sự năm 2015, nên Hội đồng xét xử cấp phúc thẩm không chấp nhận đề nghị của Đại diện Viện kiểm sát về việc hủy bản án sơ thẩm đối với bị cáo Vũ Trọng H.

Vì vậy, Hội đồng xét xử cấp phúc thẩm chấp nhận một phần đề nghị của Đại diện Viện kiểm sát nhân dân thành phố Hồ Chí Minh, hủy bản án sơ thẩm đối với bị cáo Lương Minh N để điều tra, truy tố, xét xử lại theo thủ tục chung.

Do hủy bản án sơ thẩm đối với bị cáo Lương Minh N nên Hội đồng xét xử cấp phúc thẩm không xem xét yêu cầu kháng cáo của bị cáo Lương Minh N.

Bị cáo Lương Minh N không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

Vì các lẽ trên;

QUYẾT ĐỊNH

Căn cứ điểm b khoản 1 Điều 358 của Bộ luật Tố tụng hình sự 2015.

Hủy Bản án hình sự sơ thẩm số: 96/2019/HSST ngày 18/7/2019 của Tòa án nhân dân Quận 7, Thành phố Hồ Chí Minh đối với bị cáo Lương Minh N.

Giao hồ sơ vụ án cho Tòa án nhân dân Quận 7, Thành phố Hồ Chí Minh, để Tòa án nhân dân Quận 7 chuyển hồ sơ cho Viện kiểm sát nhân dân Quận 7, Thành phố Hồ Chí Minh để điều tra, truy tố, xét xử lại đối với bị cáo Lương Minh N theo thủ tục chung.

Bị cáo Lương Minh N không phải nộp án phí hình sự phúc thẩm.

Các quyết định khác của bản án sơ thẩm không có kháng cáo, kháng nghị đã có hiệu lực pháp luật.

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

Nơi nhận:

- | | |
|-----------------------------|-----|
| - TAND TC; | (1) |
| - VKSND TP-HCM; | (3) |
| - THA-DS Quận 7; | (1) |
| - VKSND Quận 7; | (1) |
| - TAND Quận 7; | (2) |
| - Công an Quận 7; | (1) |
| - Phòng PC 53 - CA Tp. HCM; | (2) |
| - Bị cáo; | (1) |
| - Sở Tư pháp; | (1) |
| - UBND nơi bị cáo cư trú; | (1) |
| - Lưu, hình sự, hồ sơ. (20) | (4) |

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

Nguyễn Trung Ngôn