

Bản án số:822/2019/HS- PT

Ngày: 01- 11- 2019

NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HOÀ XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM
TÒA ÁN NHÂN DÂN THÀNH PHỐ HÀ NỘI

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

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Ông Phạm Năng Thành

Các Thẩm phán: Ông Mai Văn Quang và ông Vũ Quang Huy

- Thư ký phiên tòa: Bà Nguyễn Thị Thu Hương- Thư ký Tòa án nhân dân thành phố Hà Nội

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân thành phố Hà Nội tham gia phiên tòa: Bà Phạm Thị Liễu- Kiểm sát viên.

Ngày 01 tháng 11 năm 2019, tại trụ sở Tòa án nhân dân thành phố Hà Nội, xét xử phúc thẩm vụ án hình sự thụ lý số 637/2019/TLPT- HS ngày 06/9/2019 đối với các bị cáo Lý Phan AA ... và Trần Văn TT ... do có kháng cáo của các bị cáo đối với Bản án hình sự sơ thẩm số 182/2019/HS-ST ngày 23/7/2019 của Tòa án nhân dân quận ..., thành phố Hà Nội, đối với các bị cáo kháng cáo:

1. Lý Phan AA ...; sinh năm ..., tại Hà Nội; nơi đăng ký nhân khẩu thường trú: ..., Hà Nội; nghề nghiệp: Lao động tự do; trình độ văn hoá: 12/12; con ông Lý Ngọc Q ... và bà Mai Thị Tuyết T ...; có vợ là Dương Mỹ P ... (sinh năm ...) và có 01 con (sinh năm ...); chưa có tiền án, tiền sự; đầu thú ngày 18/6/2018, tại ngoại và không bị tạm giữ, tạm giam; *có mặt*.

2. Trần Văn TT ...; sinh năm ..., tại Hà Nội; nơi cư trú: ..., Hà Nội; nghề nghiệp: Lao động tự do; trình độ văn hoá: 12/12; con ông Trần Văn M ... và bà Nguyễn Thị H ...; có vợ là Đinh Thị H ... (sinh năm ...) và có 03 con (sinh năm ...); chưa có tiền án, tiền sự; đầu thú ngày 20/6/2018, tại ngoại và không bị tạm giữ, tạm giam; *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:*

Khoảng 04 giờ 30 phút ngày 18/06/2018, tổ công tác của đội Cảnh sát hình sự thuộc Công an quận ... tuần tra, kiểm soát trên phố ... phát hiện Lý Phan AA ...có nghi vấn nên đã kiểm tra hành chính nhưng Lý Phan AA ... không xuất trình được giấy tờ tùy thân, tổ công tác đã đưa đối tượng về trụ sở Công an để xác minh, làm rõ. Tại trụ sở Công an quận ...,Lý Phan AA ...đầu thú và khai nhận các hành vi đánh bạc theo hình thức mua số lô, đề và cá độ bóng đá; cụ thể:

Do biết việc Trần Văn TT ...có ghi và bán số lô, đề nên khoảng 18 giờ ngày 17/6/2018, Phan AA ... sử dụng điện thoại di động (số 018...)nhắn tin vào 02 số điện thoại di động của TT ...(số 090... và số 0165...)với nội dung mua các số lô: 54 x 245 điểm, 45 x 145 điểm; số đề: 54, 45 mỗi số đánh 250.000đồng; số tiền Phan AA ... phải trả theo tỷ lệ: Số đề là 80%, số lô thường là 22.500đồng/điểm, lô xiên là 70% của số tiền ghi nhận; tổng cộng, Phan AA ... phải trả choTT ... là 9.175.000đồng; sau đó, Phan AA ... gọi điện thoại trực tiếp cho TT ... để xác nhận việc mua, bán nêu trên. Theo kết quả xổ số miền Bắc mở thưởng ngày 17/6/2018, Phan AA ... trúng thưởng số lô 54 với số tiền 19.600.000 đồng; Phan AA ... chưa trả tiền cho TT ... và chưa nhận tiền trúng thưởng, các bên chưa thanh toán cho nhau. Như vậy, số tiền Lý Phan AA ...dùng đánh bạc theo hình thức mua số lô, đề (tính theo Nghị quyết 01/HĐTP- TANDTC)là 28.775.000 đồng.

Trước ngày khai mạc giải bóng đá World Cup 2018, Phan AA ... đã nhờ TT ... lấy hộ một tài khoản cá độ bóng đá có hạn mức 400\$ tương đương là 20.000.000 đồng; TT ... cho Phan AA ... xem 01 tin nhắn gửi đến điện thoại của TT ... có nội dung thông báo tên trang mạng, tên tài khoản, mật khẩu truy cập(Phan AA ... chưa thanh toán cho TT ... số tiền lấy tài khoản cá độ bóng đá này).Khoảng 17 giờ ngày 17/6/2018, Lý Phan AA ...sử dụng điện thoại di động có kết nối internet và đăng nhập vào tài khoản cá độ trên trang mạng bong88.com (do TT ... cung cấp) để tham gia cá cược tổng cộng 22 kèo của nhiều trận bóng thuộc nhiều giải đấu trên thế giới với mức cược thấp nhất là 05\$ (tương đương 250.000đồng), cao nhất là 200\$ (tương đương 10.000.000 đồng) và bị thua hết số tiền có trong tài khoản; cụ thể:

+ Trận đấu giữa đội FC Pakruojis với FC Stumbras B là 2.375.000 đồng.

+ Trận đấu giữa đội Athletic Bilbao U19 với Atletico de Madrid U19 là 3.675.000 đồng.

- + Trận đấu giữa đội Fagiano Okayama và đội Yokohama FC là 1.500.000 đồng.
- + Trận đấu giữa đội FC Gifu với đội FC Machida Zelvia là 2.790.000 đồng.
- + Trận đấu giữa đội Japan U18 và Norway là 1.250.000 đồng.
- + Cá cược tổng hợp là 250.000 đồng.
- + Trận đấu giữa đội Serbi với đội Costa Rica là 2.500.000 đồng.
- + Trận đấu giữa đội Fernando de la Moza với đội Sportivo San Lorenzo là 1.880.000 đồng.
- + Trận đấu giữa đội Lives Tampere với HJK Helsinki là 2.400.000 đồng.
- + Trận đấu giữa đội FK Yozyovon với đội FK Iftixor là 1.000.000 đồng.
- + Trận đấu giữa đội Arenda với đội Bryne là 990.000 đồng.
- + Trận đấu giữa đội Ham - Kam với đội Sogndal là 2.000.000 đồng/
- + Trận đấu giữa đội FC Isloch Minsk với đội Dinamo Brest là 2.000.000 đồng.
- + Trận đấu giữa đội Kaisar Kyzylorda với đội Zhetysu Taldykorgan là 1.365.000 đồng.
- + Trận đấu giữa đội Germany với đội Mexico là 9.250.000 đồng.
- + Trận đấu giữa đội Halmstad với đội AFC Eskilstuna là 5.000.000 đồng.
- + Trận đấu giữa đội Brazil với đội Switzerland (ngày 18/6/2018) là 10.000.000 đồng.

Khoảng 17 giờ ngày 20/6/2018, Trần Văn TT ... đầu thú, giao nộp 02 chiếc điện thoại di động (*sử dụng trong việc đánh bạc*), khai nhận phù hợp với Lý Phan AA ...và khai nhận: TT ... chuyển bảng lô, đề cho Nguyễn Huy Thanh(*sinh năm ...; trú tại:..., Hà Nội*);theo thỏa thuận, TT ... nhận ghi cho Phan AA ... là 9.175.000đồng và đã chuyển Nguyễn Huy Thanh (*số điện thoại 0165...*) là 8.925.000đồng, TT ... hưởng lợi là 250.000 đồng. Lý Phan AA ...nhờ lấy hộ tài khoản cá độ bóng đá trên trang “*bong 88.com*”thì TT ...gọi cho Nguyễn Huy Thanh lấy hộ; sau đó, Thanh gửi tin nhắn đến số điện thoại của TT ...(*chứa nội dung tên trang mạng, mã tài khoản và mật khẩu truy cập*) rồi TT ... đưa điện thoại để Lý Phan AA ...xem, lấy thông tin và xóa tin nhắn đã nhận được.

Nguyễn Huy Thanh khai nhận: Thanh không sử dụng số điện thoại 0165... mà chỉ đứng tên đăng ký chủ thuê bao và sử dụng 01 số điện thoại 097... từ lâu; Thanh không biết và không liên quan đến việc nhận, chuyển số lô đề và lấy tài khoản cá độ bóng đá như lời khai của TT Do không đủ căn cứ truy cứu trách nhiệm hình sự nên cơ quan điều tra không xử lý đối với Nguyễn Huy Thanh.

Đối với số điện thoại 0165....: Kết quả điều tra xác định chủ đăng ký thuê bao là chị Nguyễn Thị T...(sinh năm ...; NKTT: ..., Hà Đông, Hà Nội). Chị Nguyễn Thị T ... khai nhận chỉ đứng tên đăng ký và sử dụng 01 số điện thoại 090 ... trong khoảng thời gian 10 năm trở lại đây, chị Thanh không biết số điện thoại 0165 ... là của ai, không sử dụng và cũng không liên hệ gì với số máy trên; chị T ... cũng không biết, không quan hệ gì với người nào có tên là Trần Văn TT ... và Nguyễn Huy Thanh.

** Tại bản án hình sự sơ thẩm số 182/2019/HS- ST ngày 23/7/2019, Tòa án nhân dân quận ..., thành phố Hà Nội đã quyết định:*

Tuyên bố các bị cáo Lý Phan AA ... và Trần Văn TT ... phạm tội Đánh bạc;

+ Áp dụng điểm c khoản 2 Điều 321, các điểm r và s khoản 1 Điều 51, điểm g khoản 1 Điều 52 Bộ luật hình sự; Xử phạt bị cáo Lý Phan AA ... 36 (ba mươi sáu) tháng tù, thời hạn tù tính từ ngày bắt thi hành án.

+ Áp dụng điểm c khoản 2 Điều 321, điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51 và điểm g khoản 1 Điều 52 Bộ luật hình sự; Xử phạt bị cáo Trần Văn TT ... 48 (bốn mươi tám) tháng tù, thời hạn tù tính từ ngày bắt thi hành án.

+ Ngoài ra, Tòa án cấp sơ thẩm còn quyết định về xử lý vật chứng, án phí sơ thẩm và thông báo quyền kháng cáo theo quy định của pháp luật.

Ngày 01/8/2019, bị cáo Lý Phan AA ... có đơn kháng cáo với nội dung xin hưởng án treo.

Ngày 29/7/2019, bị cáo Trần Văn TT ... có đơn kháng cáo với nội dung xin giảm nhẹ hình phạt.

* *Tại phiên tòa phúc thẩm*, Kiểm sát viên Viện kiểm sát nhân dân thành phố Hà Nội phân tích về nội dung vụ án và lập luận: Ngày 17/6/2018, bị cáo Lý Phan AA ..đã đánh bạc theo hình thức mua số lô, số đề với số tiền dùng đánh bạc là 28.775.000đồng; đêm 17 và rạng sáng ngày 18 tháng 06 năm 2018, bị cáo Lý Phan AA ...đã truy cập mạng cá độ bóng đá trên mạng Internet và cá độ bóng đá với số tiền dùng đánh bạc là 20.000.000đồng; Bản án sơ thẩm kết án bị cáo Lý Phan AA ...phạm tội Đánh bạc theo quy định tại điểm c khoản 2 Điều 321 Bộ luật Hình sự là có căn cứ, đúng pháp luật.

Bị cáo Trần Văn TT ... đã bán số lô, số đề cho bị cáo Lý Phan AA ...và chuyển bảng cho người khác với số tiền dùng đánh bạc là 28.775.000đồng; ngoài ra, bị cáo TT ... đã lấy hộ và cung cấp trang mạng để bị cáo Phan AA ... cá độ bóng đá qua mạng internet với số tiền dùng đánh bạc là 20.000.000đồng; hành vi của bị cáo Trần Văn TT ... đã phạm tội tổ chức đánh bạc theo quy định tại điểm c khoản 2 Điều 322 Bộ luật Hình sự; Bản án sơ thẩm quy kết bị cáo TT ... về tội Đánh bạc theo điểm c khoản 2 Điều 321 Bộ luật Hình sự là chưa chính xác.

Bản án sơ thẩm đã đánh giá đúng về các các tình tiết tăng nặng và giảm nhẹ trách nhiệm hình sự, xử phạt bị cáo Lý Phan AA ...36 tháng tù và xử phạt bị cáo Trần Văn TT ... 48 tháng tù là có căn cứ, đúng pháp luật.

Vụ án không có kháng cáo, kháng nghị về tội danh nặng hơn hoặc tăng nặng hình phạt đối với các bị cáo nên không cần thiết hủy án sơ thẩm và cần ra văn bản yêu cầu Cấp sơ thẩm rút kinh nghiệm; đề nghị Hội đồng xét xử không chấp nhận kháng cáo và giữ nguyên các quyết định của Bản án sơ thẩm đối với các bị cáo:

+Áp dụng điểm c khoản 2 Điều 321, các điểm r và s khoản 1 Điều 51, điểm g khoản 1 Điều 52 Bộ luật hình sự; Xử phạt bị cáo Lý Phan AA ...36 tháng tù về tội Đánh bạc, thời hạn tù tính từ ngày bắt thi hành án.

+Áp dụng điểm c khoản 2 Điều 321, điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51 và điểm g khoản 1 Điều 52 Bộ luật hình sự; Xử phạt bị cáo Trần Văn TT ... 48tháng tù về tội Đánh bạc, thời hạn tù tính từ ngày bắt thi hành án.

+ Các quyết định khác của Bản án sơ thẩm không bị kháng cáo, kháng nghị, đã có hiệu lực pháp luật nên không xem xét.

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] Đơn kháng cáo của các bị cáo Lý Phan AA ...và Trần Văn TT ...phù hợp các Điều 331 và 333 Bộ luật Tố tụng hình sự về chủ thể và thời hạn kháng cáo nên Hội đồng xét xử cấp phúc thẩm xét kháng cáo theo quy định của pháp luật.

[2] Lời khai nhận của các bị cáo Lý Phan AA ...và Trần Văn TT ...tại phiên tòa phúc thẩm phù hợp với nhau và lời khai của các bị cáo tại cấp sơ thẩm, phù hợp các vật chứng đã thu giữ và các tài liệu, chứng cứ khác được thu thập hợp pháp trong hồ sơ vụ án- Đủ cơ sở kết luận:Khoảng 18 giờ ngày 17/6/2018, Lý Phan AA ...sử dụng điện thoại di động nhắn tin và gọi điện thoại vào 02 số điện thoại di động của Trần Văn TT ...để ghi các số lô, số đề và Phan AA ... phải trả cho TT ... là 9.175.000đồng; theo kết quả xổ số miền Bắc mở thưởng ngày 17/6/2018, Phan AA ... trúng thưởng (số lô 54)và TT ... phải trả cho Phan AA ... là 19.600.000đồng; như vậy, số tiền dùng đánh bạc của Lý Phan AA ...và Trần Văn TT ... trong ngày 17/6/2018 (theo hình thức ghi số lô, số đề) là 28.775.000đồng. Trước ngày khai mạc giải bóng đá World Cup 2018, Trần Văn TT ... đã lấy hộ Lý Phan AA ...01 tài khoản cá độ bóng đá trên mạng Internet với hạn mức là 400\$, tương đương là 20.000.000đồng; từ 17 giờ ngày 17/06/2018 đến khoảng 01 giờ 20 phút ngày 18/06/2018, Lý Phan AA ...đã sử dụng điện thoại di động (có

kết nối internet) đăng nhập vào tài khoản cá độ trên trang mạng bong88.com (*tài khoản do TT ... cung cấp*) để cá cược liên tục 22 kèo trong 17 trận đấu bóng đá thuộc nhiều giải đấu đầu đầu trên thế giới với tổng số tiền cá cược là 50.225.000 đồng và Phan AA ... đã thua hết 400\$ (*tương đương là 20.000.000 đồng*) trong tài khoản nêu trên. Hành vi Lý Phan AA ... đã phạm tội Đánh bạc, tội phạm và hình phạt được quy định tại điểm c khoản 2 điều 321 Bộ luật Hình sự. Với các hành vi do Trần Văn TT ... đã thực hiện, có căn cứ để kết luận bị cáo Trần Văn TT ... phạm tội Tổ chức đánh bạc, tội phạm và hình phạt được quy định tại điểm c khoản 2 điều 322 Bộ luật Hình sự.

[3] Theo khoản 2 Điều 322 Bộ luật hình sự thì hình phạt tù có thời hạn được quy định từ 05 năm tù đến 10 năm tù; Bản án sơ thẩm đã kết án bị cáo Trần Văn TT ... về tội Đánh bạc theo điểm c khoản 2 Điều 321 Bộ luật Hình sự là chưa phù hợp các tình tiết khách quan nêu trên; theo Bản án sơ thẩm và kết quả tranh tụng tại phiên tòa phúc thẩm, bị cáo Trần Văn TT ... có 01 tình tiết tăng nặng trách nhiệm hình sự theo khoản 1 Điều 52 Bộ luật Hình sự là “*Phạm tội từ 02 lần trở lên*”, có 03 tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự nhưng chỉ có 01 tình tiết giảm nhẹ quy định tại khoản 1 Điều 51 Bộ luật Hình sự (*điểm s khoản 1*) nên không thuộc trường hợp được áp dụng Điều 54 Bộ luật Hình sự để quyết định hình phạt dưới mức thấp nhất của khung hình phạt; vụ án không có kháng cáo, kháng nghị về tội danh nặng hơn hoặc tăng nặng hình phạt đối với các bị cáo nên Hội đồng xét xử không thể bổ sung tại cấp phúc thẩm; vì vậy, cần hủy Bản án sơ thẩm và giao hồ sơ cho Cấp sơ thẩm để điều tra, truy tố và xét xử sơ thẩm theo thủ tục chung. Bản án sơ thẩm đã quy kết bị cáo Lý Phan AA ... về tội Đánh bạc theo điểm c khoản 2 điều 321 Bộ luật Hình sự là có căn cứ, đúng pháp luật nên Tòa án Cấp sơ thẩm không có lỗi về phần hủy án đối với bị cáo Lý Phan Anh.

[4] Do Cấp phúc thẩm hủy án sơ thẩm nên các bị cáo không phải nộp án phí hình sự phúc thẩm theo điểm f khoản 2 Điều 23 Nghị quyết về án phí, lệ phí Tòa án; quyết định về xử lý vật chứng và án phí sơ thẩm sẽ do Tòa án cấp sơ thẩm xem xét giải quyết lại theo quy định của pháp luật.

[6] Vì các lẽ trên;

Căn cứ điểm c khoản 1 Điều 355, điểm a khoản 1 Điều 358 Bộ luật Tố tụng hình sự,

QUYẾT ĐỊNH:

- Hủy Bản án hình sự sơ thẩm số 182/2019/HS- ST ngày 23/7/2019 của Toà án nhân dân quận ..., thành phố Hà Nội đối với các bị cáo Lý Phan AA ...và Trần Văn TT

- Giao hồ sơ vụ án cho Viện kiểm sát nhân dân quận ..., thành phố Hà Nội để điều tra và giải quyết theo quy định của Bộ luật Tố tụng hình sự.

- Các bị cáo Lý Phan AA ...và Trần Văn TT ... không phải nộp án phí hình sự phúc thẩm.

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

Nơi nhận:

- VKSND thành phố Hà Nội;
- VKSND quận ...
(kèm theo hồ sơ vụ án);
- Công an quận ...;
- TAND quận ...;
- Chi cục THADS quận ...;
- Các bị cáo kháng cáo;
- Lưu hồ sơ, văn phòng.

**T/M. HỘI ĐỒNG XÉT XỬ PHÚC THẨM
THẨM PHÁN – CHỦ TỌA PHIÊN TÒA**

PHẠM NĂNG THÀNH