

Bản án số: 20/2021/HSPT
Ngày 26 tháng 3 năm 2021

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

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

Thẩm phán – Chủ tọa phiên tòa: Ông **Trần Quang Khang**

Các Thẩm phán:

Ông **Bùi Anh Tuấn**

Ông **Lê Thanh Danh**

- Thư ký phiên tòa: Ông **Trần Tuấn Duy**, Thư ký Tòa án nhân dân tỉnh Bạc Liêu.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Bạc Liêu tham gia phiên tòa: Ông **Trần Ngọc Lin** - Kiểm sát viên.

Ngày 26 tháng 3 năm 2021, tại trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Bạc Liêu xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự phúc thẩm thụ lý số: 132/2020/TLPT-HS ngày 30 tháng 12 năm 2020 đối với bị cáo Tăng Thành N, Lâm Quang Đ do có kháng cáo của các bị cáo và kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Bạc Liêu đối với Bản án hình sự sơ thẩm số: 100/2020/HSST ngày 24 tháng 11 năm 2020 của Tòa án nhân dân thành phố Bạc Liêu, tỉnh Bạc Liêu.

Bị cáo có kháng cáo và bị kháng nghị:

1. Bị cáo: LÂM QUANG Đ, sinh năm 1975, tại Bạc Liêu.

Nơi cư trú: Số A, đường L, Khóm B, Phường I, thành phố B, tỉnh Bạc Liêu; Nghề nghiệp: thợ chụp ảnh; Trình độ văn hóa (học vấn): 12/12; Dân tộc: Kinh; Giới tính: Nam; Tôn giáo: Không; Quốc tịch: Việt Nam; Con ông Lâm Hữu K (chết) và bà Phan Ngọc T, sinh năm 1946; bị cáo có vợ tên Thạch Thị Phương N, sinh năm 1989, và 02 người con (lớn sinh năm 2011, nhỏ sinh năm 2019); Tiền án, tiền sự: Không; Bị cáo tại ngoại (*Có mặt*).

** Người bào chữa cho bị cáo Lâm Quang Đ:* Ông **Trần Văn Vững**- Luật sư Văn phòng Luật sư Nguyễn Thị Hảo, thuộc Đoàn Luật sư tỉnh Bạc Liêu (*Có mặt*).

2. Bị cáo: TĂNG THÀNH N, sinh năm 1977, tại Bạc Liêu.

Nơi cư trú: Số C, Khóm E, Phường S, thành phố B, tỉnh Bạc Liêu; Nghề nghiệp: Bán rau cải; Trình độ văn hóa (học vấn): 09/12; Dân tộc: Kinh; Giới tính: Nam; Tôn giáo: Không; Quốc tịch: Việt Nam; Con ông Tăng Hòa Đ, sinh năm 1948 và bà Phan Thị C (Nguyễn Thị C), sinh năm 1955; bị cáo có vợ tên Đoàn Thị Kiều O, sinh năm 1983; và 02 người con (lớn sinh năm 2004, nhỏ sinh năm 2010); Tiền án, tiền sự: Không; Bị cáo tại ngoại (*Có mặt*).

** Người có quyền lợi nghĩa vụ liên quan, không kháng cáo Tòa án không triệu tập:*

1- **Nguyễn Thị C**, sinh năm 1969; Địa chỉ: Ấp T, xã V A, huyện H, tỉnh Bạc Liêu.

2- **Nguyễn Văn T**, sinh năm 1989; Địa chỉ: Ấp H II, xã M, huyện H, tỉnh Bạc Liêu.

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:

Từ tháng 11/2017 đến ngày 15/7/2018, tại Khóm B, Phường I, thành phố B, Lâm Quang Đ đã ghi bán số đề, nộp phôi cho Tăng Thành N rồi căn cứ vào kết quả xổ số kiến thiết của các tỉnh Miền Nam và xổ số Miền Bắc để thắng, thua bằng tiền với nhau. Trong đó, có 08 lần số tiền dùng vào việc đánh bạc trên 5.000.000 đồng, cụ thể như sau:

- Ngày 09/11/2017, căn cứ vào kết quả xổ số đài Tây Ninh, tổng số tiền dùng vào việc đánh bạc là 5.700.000 đồng.

- Ngày 28/5/2018, căn cứ vào kết quả xổ số Miền Bắc, tổng số tiền dùng vào việc đánh bạc là 5.960.000 đồng.

- Ngày 29/5/2018, căn cứ vào kết quả xổ số Miền Bắc, tổng số tiền dùng vào việc đánh bạc là 8.430.000 đồng.

- Ngày 09/6/2018, căn cứ vào kết quả xổ số Miền Bắc, tổng số tiền dùng vào việc đánh bạc là 5.280.000 đồng.

- Ngày 11/6/2018, căn cứ vào kết quả xổ số Miền Bắc, tổng số tiền dùng vào việc đánh bạc là 7.601.000 đồng.

- Ngày 12/6/2018, căn cứ vào kết quả xổ số đài Bạc Liêu, tổng số tiền dùng vào việc đánh bạc là 5.025.000 đồng.

- Ngày 12/6/2018, căn cứ vào kết quả xổ số Miền Bắc, tổng số tiền dùng vào việc đánh bạc là 6.845.000 đồng.

- Ngày 14/6/2018, căn cứ vào kết quả xổ số Miền Bắc, tổng số tiền dùng vào việc đánh bạc là 6.035.000 đồng.

Ngoài ra, quá trình điều tra còn chứng minh được trong khoảng thời gian từ tháng 4/2017 đến tháng 3/2018 bị cáo Lâm Quang Đ cùng 01 người tên H có thực hiện hành vi đánh bạc bằng hình thức ghi số đề để thắng thua trực tiếp với Nguyễn Thị C, các con số và số tiền đặt cược được bị cáo Đ ghi trong quyển tập học sinh trên bìa tập có chữ “Bayer Arize”, tập bị Công an thu giữ khi bắt quả tang.

Tại Bản án hình sự sơ thẩm số: 100/2020/HSST ngày 24 tháng 11 năm 2020 của Tòa án nhân dân thành phố Bạc Liêu, tỉnh Bạc Liêu đã quyết định:

1. Tuyên bố các bị cáo Tăng Thành N, Lâm Quang Đ, phạm tội “Đánh bạc”.

Áp dụng khoản 1 Điều 321; điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51; điểm g khoản 1 Điều 52; Điều 38 Bộ luật Hình sự.

Xử phạt bị cáo Tăng Thành N 07 (Bảy) tháng tù. Thời điểm chấp hành hình phạt tù được tính từ ngày bị cáo bị bắt đi thi hành án.

Áp dụng khoản 1 Điều 321; điểm s khoản 1 Điều 51; điểm g khoản 1 Điều 52; Điều 38 Bộ luật Hình sự.

Xử phạt bị cáo Lâm Quang Đ 07 (Bảy) tháng tù. Thời điểm chấp hành hình phạt tù được tính từ ngày bị cáo bị bắt đi thi hành án, nhưng được đối trừ thời gian tạm giữ từ ngày 15/7/2018 đến ngày 16/7/2018.

2. Về hình phạt bổ sung: Áp dụng khoản 3 Điều 321 Bộ luật Hình sự:

Buộc bị cáo Tăng Thành N và bị cáo Lâm Quang Đ mỗi bị cáo phải nộp 10.000.000 đồng sung ngân sách Nhà Nước.

Ngoài ra, Bản án sơ thẩm còn tuyên về xử lý vật chứng, án phí và quyền kháng cáo theo quy định của pháp luật.

Ngày 01 tháng 12 năm 2020, bị cáo Lâm Quang Đ kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt, xin được hưởng án treo và miễn phạt bổ sung.

Ngày 07 tháng 12 năm 2020 bị cáo Tăng Thành N kháng cáo xin giảm án và được hưởng án treo. Tại phiên tòa bị cáo rút lại toàn bộ yêu cầu kháng cáo.

Ngày 23 tháng 12 năm 2020 Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Bạc Liêu kháng nghị yêu cầu xét xử theo thủ tục phúc thẩm để hủy bản án hình sự sơ thẩm số 100/2020/HSST ngày 24 tháng 11 năm 2020 của Tòa án nhân dân thành phố Bạc Liêu, tỉnh Bạc Liêu do bỏ lọt hành vi phạm tội đối với bị cáo Lâm Quang Đ và người phạm tội Nguyễn Thị C.

Tại phiên tòa phúc thẩm, kiểm sát viên đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Bạc Liêu phát biểu quan điểm: Đơn kháng cáo của bị cáo và Quyết định kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Bạc Liêu về nội dung và thời hạn

đúng theo quy định của pháp luật nên cấp phúc thẩm chấp nhận và đưa ra xét xử là đúng quy định.

Về nội dung: Căn cứ vào kết quả tranh tụng tại phiên tòa phúc thẩm cùng các chứng cứ khác có trong hồ sơ vụ án có căn cứ xác định: Trong khoảng thời gian từ tháng 4/2017 đến tháng 3/2018 bị cáo cùng 01 người tên H có thực hiện hành vi đánh bạc bằng hình thức ghi số đề để thắng, thua bằng tiền với Nguyễn Thị C, các con số và số tiền đặt cược với Nguyễn Thị C được ghi trong quyển tập học sinh trên bìa tập có chữ “Bayer Arize”. Qua đối chiếu các phôi số có ghi trong quyển tập trên thể hiện có 10 lần số tiền đánh bạc giữa bị cáo Lâm Quang Đ và H với Nguyễn Thị C là trên 5.000.000 đồng. Do đó, cấp sơ thẩm không truy tố Lâm Quang Đ và Nguyễn Thị C đối với các lần đánh bạc này là bỏ lọt hành vi phạm tội và người phạm tội.

Mặt khác, quá trình tố tụng cấp sơ thẩm còn vi phạm nghiêm trọng thủ tục tố tụng như: Vi phạm về các biên bản hoạt động điều tra không đóng bút lục kiểm sát là vi phạm qui định tại khoản 5 Điều 88 Bộ luật tố tụng hình sự. Vi phạm trong việc ra quyết định xử lý vật chứng trả cho người liên quan vụ án 01 điện thoại di động hiệu Oppo, loại F3, màu bạc, có gắn sim số 0949.080.850 không đúng qui định tại Điều 106 Bộ luật tố tụng hình sự.

Từ đó, đề nghị Hội đồng xét xử căn cứ điểm c khoản 1 Điều 355; điểm a khoản 1 Điều 358 Bộ luật Tố tụng hình sự:

- Hủy bản án hình sự sơ thẩm số 100/2020/HSST ngày 24 tháng 11 năm 2020 của Tòa án nhân dân thành phố Bạc Liêu để điều tra, truy tố, xét xử lại theo quy định của pháp luật.

- Do kháng nghị của Viện kiểm sát hủy án sơ thẩm nên không xem xét phần kháng cáo của bị cáo Lâm Quang Đ và việc rút kháng cáo của bị cáo Tăng Thành N.

Lưu ý bào chữa cho bị cáo Lâm Quang Đ có quan điểm: Vụ án trước đây đã được trả hồ sơ điều tra bổ sung đối với hành vi của Nguyễn Thị C và đã bị hủy án để điều tra lại đối với hành vi này. Tuy nhiên, quá trình điều tra, truy tố lần hai cũng không chứng minh được giữa bị cáo Đ và bà C có đánh bạc. Do đó, việc Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Bạc Liêu kháng nghị yêu cầu hủy án sơ thẩm với lý do cấp sơ thẩm bỏ lọt hành vi phạm tội và người phạm tội là không có căn cứ chấp nhận. Bị cáo Đ có 03 tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự là thành khẩn khai báo, phạm tội lần đầu và thuộc trường hợp ít nghiêm trọng, đã tích cực hợp tác với cơ quan có trách nhiệm trong việc phát hiện tội phạm theo quy định tại điểm i, s, t khoản 1 Điều 51 Bộ luật hình sự. Trong đó, tình tiết quy định tại điểm t chưa được cấp sơ thẩm áp dụng. Bị cáo Đ đủ điều kiện để hưởng án treo theo quy định pháp luật nên đề nghị Hội đồng xét xử chấp nhận yêu cầu kháng cáo của bị cáo Đ, áp dụng Điều 65 Bộ luật hình sự, cho bị cáo được hưởng án treo.

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] Tại phiên tòa phúc thẩm, các bị cáo Lâm Quang Đ, Tăng Thành N thừa nhận toàn bộ hành vi phạm tội, lời khai của các bị cáo tại phiên tòa là phù hợp nhau, phù hợp với các chứng cứ, tài liệu có trong hồ sơ vụ án nên có căn cứ chấp nhận. Từ đó, Hội đồng xét xử có đủ căn cứ xác định: Từ tháng 11/2017 đến ngày 15/7/2018, tại Khóm B, Phường I, thành phố B bị cáo Lâm Quang Đ và bị cáo Tăng Thành N đã nhiều lần thực hiện hành vi đánh bạc bằng hình thức ghi số đề rồi căn cứ vào kết quả xổ số các tỉnh miền Nam và xổ số miền Bắc để thắng, thua với nhau bằng tiền. Trong đó, có 08 lần số tiền dùng vào việc đánh bạc trên 5.000.000 đồng (lần thấp nhất là 5.025.000 đồng, cao nhất là 8.430.000 đồng).

[2] Với hành vi và số tiền dùng vào việc đánh bạc như đã nêu trên, bản án hình sự sơ thẩm số 100/2020/HSST ngày 24/11/2020 của Tòa án nhân dân thành phố Bạc Liêu, tỉnh Bạc Liêu đã xét xử các bị cáo Tăng Thành N, Lâm Quang Đ, về tội “Đánh bạc” theo quy định tại khoản 1 Điều 321 Bộ luật Hình sự là có căn cứ, đúng người, đúng tội.

[3] Xét kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Bạc Liêu, Hội đồng xét xử xét thấy: Quá trình điều tra bị cáo Lâm Quang Đ thừa nhận từ khoảng tháng 4/2017 đến tháng 3/2018 bị cáo cùng 01 người tên H có thực hiện hành vi đánh bạc bằng hình thức ghi số đề để thắng, thua bằng tiền với Nguyễn Thị C, các con số và số tiền đặt cược giữa bị cáo với Nguyễn Thị C được ghi trong quyển tập học sinh, trên bìa tập có chữ “Bayer Arize”, tập bị Công an thu giữ khi bắt quả tang. Qua đối chiếu các phôi số có ghi trong quyển tập trên thể hiện có 10 lần số tiền đánh bạc giữa bị cáo Lâm Quang Đ và H với Nguyễn Thị C là trên 5.000.000 đồng. Đối với Nguyễn Thị C: Tại bản tự khai (BL243) và lời khai ngày 13/3/2018 Nguyễn Thị C xác định “Do lâu quá và số lượng đặt nhiều ngày hiện nay không còn lưu nên tôi không nhớ cụ thể là bao nhiêu nhưng tôi nhớ có ngày trên 5.000.000 đồng”, và lời khai ngày 19/9/2018 Cúc còn xác định: “Chỉ nhớ có ngày trúng con số 16 lô với số tiền 8.800.000 đồng và con số 33 trúng 17.600.000 đồng”; lời khai này của Nguyễn Thị C là phù hợp với lời khai của bị cáo Lâm Quang Đ và kết quả đối chiếu phôi số đề. Từ đó, Hội đồng xét xử có căn cứ xác định: Trong khoảng thời gian từ tháng 4/2017 đến tháng 3/2018 Nguyễn Thị C đã nhiều lần thực hiện hành vi đánh bạc với bị cáo Lâm Quang Đ và người tên H (không rõ nhân thân, địa chỉ); số tiền đánh bạc là trên 5.000.000 đồng. Do đó, cấp sơ thẩm không truy tố đối với Nguyễn Thị C và bị cáo Lâm Quang Đ đối với các lần đánh bạc nêu trên là bỏ lọt người phạm tội và hành vi phạm tội.

[4] Do đó, kháng nghị số 01/QĐ-VKS-P7 ngày 23/12/2020 của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Bạc Liêu đề nghị hủy bản án sơ thẩm do bỏ lọt người phạm tội và hành vi phạm tội đối với Lâm Quang Đ và Nguyễn Thị C là có căn cứ chấp nhận. Do hủy án sơ thẩm nên Hội đồng xét xử không xét kháng cáo của bị cáo Đ cũng như việc rút kháng cáo của bị cáo N.

[5] Tại Quyết định trả hồ sơ số 06/2020/HSST-QĐ ngày 25/9/2020 Tòa án nhân dân thành phố Bạc Liêu đã trả hồ sơ cho Viện kiểm sát nhân dân thành phố Bạc Liêu do quá trình điều tra, truy tố đã bỏ lọt người phạm tội và hành vi phạm tội nhưng không được chấp nhận. Do đó, việc hủy án không có lỗi của Thẩm phán cấp sơ thẩm.

[6] Về án phí hình sự phúc thẩm: Các bị cáo không phải chịu.

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH:

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

1. Chấp nhận kháng nghị số 01/QĐ-VKS-P7 ngày 23/12/2020 của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Bạc Liêu. Hủy toàn bộ bản án hình sự sơ thẩm số 100/2020/HSST ngày 24 tháng 11 năm 2020 của Tòa án nhân dân thành phố Bạc Liêu, tỉnh Bạc Liêu.

Chuyển toàn bộ hồ sơ vụ án về Viện kiểm sát nhân dân thành phố Bạc Liêu, tỉnh Bạc Liêu để điều tra, truy tố, xét xử lại theo quy định của pháp luật.

2. Về án phí: Các bị cáo không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

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

Nơi nhận:

- VKSND tỉnh Bạc Liêu (02b);
- CQTHA hình sự TP Bạc Liêu (01b);
- CQĐT TP Bạc Liêu (01b);
- VKSND TP Bạc Liêu (01b);
- TAND TP Bạc Liêu (02b);
- Phòng hồ sơ CA tỉnh Bạc Liêu (01b);
- Chi cục THADS TP Bạc Liêu (01b);
- Sở Tư pháp tỉnh Bạc Liêu (01b);
- Bị cáo (01b);
- Lưu hồ sơ vụ án.

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

Trần Quang Khang