

**TÒA ÁN NHÂN DÂN
THÀNH PHỐ HỒ CHÍ MINH**

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

Bản án số: 412/2018/HS-PT

Ngày: 20-9-2018

**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: Bà Huỳnh Thị Việt Tiên

Các Thẩm phán: 1/ Bà Phạm Uyên Thy
2/ Ông Nguyễn Văn Hà

- Thư ký phiên tòa: Bà Nguyễn Thị Tuyết Nhung - 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 20-9-2018 tại Tòa án nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự phúc thẩm thụ lý số: 325/2018/TLPT-HS ngày 24 tháng 7 năm 2018 đối với bị cáo Dương Bá V. do có kháng cáo của bị cáo đối với Bản án hình sự sơ thẩm số 89/2018/HSST ngày 15/6/2018 của Tòa án nhân dân Quận 12, Thành phố Hồ Chí Minh.

Bị cáo kháng cáo:

Dương Bá V.; sinh năm 1992 tại Bình Thuận; Thường trú: Thôn X, xã Y, huyện Đức Linh, tỉnh Bình Thuận; chỗ ở: Số X2 Tổ Y2, Khu phố Z2, phường Thạnh Lộc, Quận 12, Thành phố Hồ Chí Minh; Nghề nghiệp: Làm thuê; Trình độ học vấn: 12/12; dân tộc: Kinh; giới tính: Nam; tôn giáo: Không; quốc tịch: Việt Nam; Con ông Dương Ph. và bà Nguyễn Thị H.; hoàn cảnh gia đình: Chưa có vợ, con; tiền sự: Không;

Tiền án: Ngày 18/4/2013, bị Tòa án nhân dân quận Gò Vấp, Thành phố Hồ Chí Minh xử phạt 07 năm tù về tội “Trộm cắp tài sản” theo khoản 3 Điều 138 Bộ luật hình sự năm 1999 (sửa đổi, bổ sung năm 2009) (Bản án số 98/2013/HSST)

Bị cáo tại ngoại (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:

Để có tiền tiêu xài, từ tháng 8/2017, Nguyễn Thị Ngọc M. bán lô số đề cho các đối tượng đánh bạc nhằm thu lợi bất chính dưới hình thức: Căn cứ vào kết quả xổ số kiến thiết của công ty xổ số các tỉnh miền Nam và miền Bắc, M. thuê Nguyễn Công Tr. mỗi tháng số tiền 6.000.000 đồng, Dương Bá V. và Lâm Thị Tú Kh. mỗi tháng số tiền 5.000.000 đồng/người để trực tiếp bán lô số đề cho khách có nhu cầu mua tại nhà Số X2 Tổ Y2, Khu phố Z2, phường Thanh Lộc, Quận 12.

Hằng ngày, khi các đối tượng đánh bạc đến mua số đề thì V., Tr. và Kh. đều có thể ghi số đề cho người mua, người nào ghi số đề thì người đó thống kê phối đề giao lại cho M., M. là người chịu trách nhiệm tính tiền trúng thưởng cho khách. Khi khách mua số đề các đài của tỉnh miền Nam thì M. sẽ trừ tiền hoa hồng 22% trên tổng số tiền khách mua số đề, các tỉnh miền Bắc là 20% trên tổng số tiền khách mua số đề, 25% trên tổng số tiền khách mua số đề qua tin nhắn điện thoại di động số 0938.363.060.

Khoảng 15 giờ 30 phút ngày 12/12/2017, trong lúc M. đang ngồi tại nhà Số X2 Tổ Y2, Khu phố Z2, phường Thanh Lộc, Quận 12 để nhận tin nhắn số đề qua điện thoại di động của đối tượng tên L. (chưa xác định) với tổng số tiền là 19.891.000 đồng, trừ tiền hoa hồng 25% còn lại số tiền là 14.918.000 đồng, đối tượng tên Tr2. (không xác định) với tổng số tiền là 2.052.000 đồng, trừ hoa hồng 24% còn lại số tiền 1.559.000 đồng nhưng M. chưa trả lời đồng ý thì bị Công an Quận 12 bắt quả tang. Cùng lúc này, Dương Bá V. đang bán số đề cho Nguyễn Văn L2. với tổng số tiền là 220.000 đồng, trừ đi tiền hoa hồng còn lại là 176.000 đồng cũng bị Công an bắt quả tang. Tổng cộng số tiền bán số đề của V., Kh. và Tr. đã bán trong ngày là 12/12/2017 là 8.912.000 đồng, trừ tiền hoa hồng còn lại là 7.008.000 đồng.

Ngoài ra, ngày 11/12/2017, M. cùng V., Kh., Tr. đã bán cho khách tổng số tiền là 134.000.000 đồng, trừ tiền hoa hồng còn lại 102.487.000 đồng. Trong đó:

Dương Bá V. đã bán cho các đối tượng đánh bạc căn cứ vào kết quả xổ số kiến thiết tỉnh Đồng Tháp và Thành phố Hồ Chí Minh số tiền là 7.738.000 đồng, trừ tiền hoa hồng còn lại 6.035.000 đồng, các tỉnh miền Bắc là 13.994.000 đồng, trừ tiền hoa hồng còn lại 11.195.000 đồng.

Nguyễn Công Tr. và Lâm Thị Tú Kh. đã bán được tổng cộng số tiền là 22.233.000 đồng căn cứ vào kết quả xổ số kiến thiết tỉnh Đồng Tháp và Thành phố Hồ Chí Minh, trừ tiền hoa hồng còn lại số tiền 17.333.000 đồng; các tỉnh miền Bắc số tiền 5.328.000 đồng, trừ tiền hoa hồng còn lại 4.262.000 đồng.

Đối tượng tên L. sử dụng số điện thoại di động 0908.921.460 để nhắn tin mua số đề của M., căn cứ vào kết quả xổ số kiến thiết tỉnh Đồng Tháp và Thành phố Hồ Chí Minh số tiền là 33.453.000 đồng, trừ tiền hoa hồng còn lại là 33.712.000 đồng.

Đối tượng tên Tr2. sử dụng số điện thoại di động 0902.066.028 nhắn tin mua số đề của M., căn cứ vào kết quả xổ số kiến thiết tỉnh Đồng Tháp và Thành

phố Hồ Chí Minh số tiền 3.920.000 đồng, trừ tiền hoa hồng còn lại 2.979.000 đồng, các tỉnh miền Bắc với số tiền là 2.447.000 đồng, trừ tiền hoa hồng còn lại là 1.882.000 đồng.

Số tiền thu lợi bất chính của M. hàng ngày là 150.000 đồng, hiện đã tiêu xài hết.

Tại Cơ quan Cảnh sát điều tra Công an Quận 12, Nguyễn Thị Ngọc M. đã khai nhận hành vi phạm tội như nội dung trên. Lời khai của M. phù hợp với lời khai nhận tội của các bị can Lâm Thị Tú Kh., Nguyễn Công Tr. và Dương Bá V.

Đối với Nguyễn Văn L2. có hành vi mua số đề nhưng dưới 5.000.000 đồng, chưa có tiền án về hành vi “Đánh bạc” “Tổ chức đánh bạc” hoặc “Gá bạc” nên Cơ quan Cảnh sát điều tra Công an Quận 12 xử phạt vi phạm hành chính là có cơ sở.

Vật chứng thu giữ:

- Tiền Ngân hàng Nhà nước Việt nam: 12.343.000 đồng. Trong đó, tiền cá nhân của Nguyễn Công Tr. là 3.300.000 đồng, tiền cá nhân của Dương Bá V. là 1.500.000 đồng, tiền cá nhân của Lâm Thị Tú Kh. là 535.000 đồng; tiền bán số đề của Nguyễn Công Tr. là 2.170.000 đồng, tiền bán số đề của Dương Bá V. là 3.381.000 đồng, tiền bán số đề của Lâm Thị Tú Kh. là 1.457.000 đồng.

- 03 máy tính dùng vào việc ghi số đề

- 03 cùi giấy dùng làm thơ đề

- 07 viết bi, trong đó có 04 viết bi màu xanh và 03 viết bi mực màu đỏ dùng để ghi thơ đề;

- 06 tờ phoi đề (04 tờ phoi ngày 11/12/2017 và 02 tờ phoi ngày 12/12/2017

- 31 tờ thơ đề ngày 12/12/2017

- 01 điện thoại di động hiệu Iphone 6S, số imei 353311075739833. Cơ quan Cảnh sát điều tra Công an Quận 12 đã ra quyết định xử lý vật chứng trao trả cho chủ sở hữu là Nguyễn Công Tr.

- 01 điện thoại di động hiệu Iphone 6S, số imei: 35326705649630;

- 01 điện thoại di động hiệu Iphone 6, số imei: 354446060743785;

- 01 điện thoại di động hiệu Iphone 7, số imei: 355347083284337. Cơ quan Cảnh sát điều tra Công an Quận 12 đã ra quyết định xử lý vật chứng trao trả cho chủ sở hữu là Lâm Thị Tú Kh.

Tại Bản án hình sự sơ thẩm số 89/2018/HSST ngày 15/6/2018 của Tòa án nhân dân Quận 12, Thành phố Hồ Chí Minh đã quyết định:

Tuyên bố bị cáo Dương Bá V. phạm tội “Đánh bạc”.

Áp dụng điểm b khoản 2 Điều 248; điểm b, p khoản 1 Điều 46; điểm g khoản 1 Điều 48 của Bộ luật hình sự năm 1999 (sửa đổi, bổ sung năm 2009)

Xử phạt bị cáo Dương Bá V. 02 năm 03 tháng tù. Thời hạn tù tính từ ngày bắt bị cáo phải chấp hành án.

Ngoài ra, bản án hình sự sơ thẩm còn tuyên về hình phạt đối với các bị cáo khác, phần xử lý vật chứng, án phí, quyền và thời hạn kháng cáo của các bị cáo.

Sau khi xét xử sơ thẩm, ngày 27/6/2018, bị cáo V. kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt.

Tại phiên tòa phúc thẩm, bị cáo V. khai nhận hành vi phạm tội của mình như nội dung bản án sơ thẩm đã xét xử đối với bị cáo và xin Hội đồng xét xử giảm nhẹ hình phạt.

Đại diện Viện kiểm sát nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh sau khi tóm tắt nội dung, phân tích tính chất vụ án, những tình tiết tăng nặng, giảm nhẹ trách nhiệm hình sự đã đề nghị Hội đồng xét xử cấp phúc thẩm không chấp nhận kháng cáo của bị cáo và giữ nguyên bản án hình sự sơ thẩm.

Căn cứ vào các chứng cứ và tài liệu đã được thẩm tra tại phiên tòa phúc thẩm; căn cứ vào kết quả tranh luận tại phiên tòa trên cơ sở xem xét đầy đủ, toàn diện chứng cứ, ý kiến của kiểm sát viên, bị cáo.

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 phúc thẩm, Hội đồng xét xử nhận định như sau:

[1] Căn cứ lời khai nhận tội của bị cáo tại phiên tòa sơ thẩm, phù hợp với lời khai của các bị cáo khác, kết hợp với các tài liệu chứng cứ khác đã được Cơ quan điều tra thu thập có trong hồ sơ vụ án xét đã có đủ cơ sở pháp lý kết luận: Từ tháng 8/2017, Nguyễn Thị Ngọc M. thuê Dương Bá V. trực tiếp bán lô đề cho khách có nhu cầu mua tại nhà số X2 Tổ Y2, Khu phố Z2, phường Thạnh Lộc, Quận 12 Thành phố Hồ Chí Minh với tiền công là 5.000.000 đồng/tháng. Hàng ngày, khi các đối tượng đánh bạc đến mua số đề thì V. ghi số đề cho người mua, sau đó thống kê phơi đề giao lại cho M. M. là người chịu trách nhiệm tính tiền trúng thưởng cho khách. Khi khách mua số đề các đài của tỉnh miền Nam thì M. sẽ trừ tiền hoa hồng 22% trên tổng số tiền khách mua số đề, các tỉnh miền Bắc là 20% trên tổng số tiền khách mua số đề, 25% trên tổng số tiền khách mua số đề qua tin nhắn điện thoại di động số 0938.363.060. Khoảng 15 giờ 30 phút ngày 12/12/2017, khi Dương Bá V. đang bán số đề cho Nguyễn Văn L2. với tổng số tiền là 220.000 đồng, trừ đi tiền hoa hồng còn lại là 176.000 đồng thì bị bắt quả tang. Tổng số tiền bán số đề của V., Kh. và Tr. đã bán trong ngày 12/12/2017 là 8.912.000 đồng, trừ tiền hoa hồng còn lại là 7.008.000 đồng. Ngoài ra, ngày 11/12/2017, M. cùng V., Kh., Tr. đã bán cho khách tổng số tiền là 134.000.000 đồng, trừ tiền hoa hồng còn lại là 102.487.000 đồng. Trong đó, Dương Bá V. đã bán cho các đối tượng đánh bạc căn cứ vào kết quả xổ số kiến thiết tỉnh Đồng Tháp và Thành phố Hồ Chí Minh tổng số tiền là 7.738.000 đồng,

trừ tiền hoa hồng còn lại là 6.035.000 đồng, các tỉnh miền Bắc là 13.994.000 đồng, trừ tiền hoa hồng còn lại là 11.195.000 đồng.

[2] Với hành vi như đã nêu trên của bị cáo V., xét thấy Tòa án cấp sơ thẩm đã xét xử bị cáo về tội “Đánh bạc” theo điểm b khoản 2 Điều 248 của Bộ luật hình sự năm 1999 (sửa đổi, bổ sung năm 2009) là có cơ sở, đúng người, đúng tội, đúng pháp luật.

[3] Hành vi phạm tội của bị cáo là nguy hiểm cho xã hội, xâm phạm đến trật tự quản lý kinh tế, gây ảnh hưởng đến trật tự trị an và làm ảnh hưởng đến cuộc sống kinh tế của nhiều gia đình trong xã hội. Do đó, cần xử phạt bị cáo mức án nghiêm khắc để giáo dục, răn đe đối với bị cáo và phòng ngừa chung cho xã hội.

[4] Sau khi xét xử sơ thẩm, bị cáo V. kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt. Hội đồng xét xử xét thấy tại phiên tòa hôm nay bị cáo trình bày hoàn cảnh gia đình khó khăn, là lao động chính trong gia đình, bị cáo đã nộp 5.000.000 đồng khắc phục hậu quả và xin xem xét giảm nhẹ hình phạt. Xét bị cáo phạm tội với vai trò giúp sức, không phải là người chủ mưu, cầm đầu, vai trò có phần hạn chế, bị cáo nhận thức sai phạm của mình, thành khẩn khai báo, ăn năn hối cải nên chấp nhận kháng cáo của bị cáo, sửa bản án sơ thẩm, giảm nhẹ cho bị cáo một phần hình phạt.

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

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH:

Căn cứ vào điểm c khoản 1 Điều 357 của Bộ luật Tố tụng hình sự năm 2015.

1. Chấp nhận kháng cáo của bị cáo và sửa bản án hình sự sơ thẩm.

Tuyên bố bị cáo Dương Bá V. phạm tội “Đánh bạc”.

Áp dụng điểm b khoản 2 Điều 248 của Bộ luật hình sự năm 1999 (sửa đổi, bổ sung năm 2009); Điều 17; điểm b, s khoản 1, khoản 2 Điều 51; điểm h khoản 1 Điều 52; Điều 54; Điều 58 của Bộ luật hình sự năm 2015 (sửa đổi, bổ sung năm 2017).

Xử phạt bị cáo Dương Bá V. 01 (một) năm 06 (sáu) tháng tù. Thời hạn tù tính từ ngày bắt bị cáo chấp hành án.

2. Bị cáo không phải nộp án phí hình sự phúc thẩm.

3. Các quyết định khác của bản án sơ thẩm không có kháng cáo, không có kháng nghị đã có hiệu lực pháp luật kể từ ngày hết thời hạn kháng cáo, kháng nghị.

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

Nơi nhận:

- TAND TC; (1)
- TAND cấp cao tại Tp.HCM (1)
- VKSND cấp cao tại Tp.HCM (1)
- VKSND Tp.HCM; (3)
- VKSND Quận 12; (1)
- P.PC 53 – CA Tp.HCM; (1)
- Cục THADS Tp.HCM (1)
- Chi cục THA Quận 12; (1)
- Bị cáo; (1)
- Trại tạm giam; (2)
- TAND Quận 12; (2)
- Công an Quận 12; (1)
- Sở Tư pháp; (1)
- UBND nơi bị cáo cư trú; (1)
- Lưu: VT, THS, hồ sơ; (22) (4)

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

Huỳnh Thị Việt Tiên