

TÒA ÁN NHÂN DÂN CẤP CAO CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM
TẠI HÀ NỘI Độc lập - Tự do - Hạnh phúc

Bản án số: 612/2022/HS-PT

Ngày: 27/8/2022

NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HOÀ XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM
TOÀ ÁN NHÂN DÂN CẤP CAO TẠI HÀ NỘI

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

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Ông Nguyễn Tiến Dũng

Các thẩm phán: Ông Hồ Đình Trung

Ông Nguyễn Xuân Phách.

- Thư ký phiên tòa: Ông Đỗ Ngọc Chuyên, Thư ký Tòa án nhân dân cấp cao tại Hà Nội.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân cấp cao tại Hà Nội tham gia phiên tòa:
Bà Lê Thị Lý, Kiểm sát viên.

Ngày 27 tháng 8 năm 2022, tại trụ sở Tòa án nhân dân cấp cao tại Hà Nội, mở phiên tòa xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự thụ lý số 1137/2021/TLPT-HS ngày 15 tháng 12 năm 2021 đối với bị cáo HQ về tội “Đánh bạc”, do có kháng cáo của bị cáo đối với Bản án hình sự sơ thẩm số 43/2021/HS-ST ngày 10 tháng 11 năm 2021 của Tòa án nhân dân tỉnh HN.

- Bi cáo có kháng cáo:

Họ và tên: **HQ**, sinh năm 1976; Nơi cư trú: Tổ dân phố ĐL, phường YB, thị xã DT, tỉnh HN; Nghề nghiệp: Lao động tự do; Trình độ văn hoá: 7/12; Dân tộc: Kinh; Giới tính: Nam; Tôn giáo: Không; Quốc tịch: Việt Nam; Con ông HC (đã chết) và bà Vũ TĐ; Vợ Nguyễn Th và có 02 con; Tiền án, tiền sự: Không; Bị cáo bị giam giữ từ ngày 10/5/2021 đến ngày 06/8/2021 được tại ngoại; Có mặt.

- Các bị cáo không kháng cáo, không bị kháng nghị, không triệu tập tham gia phiên toà gồm: Nguyễn DK, Nguyễn TH, Nguyễn VN, Mai HH, Nguyễn VC và Phạm VT.

NỘI DUNG VỤ ÁN

Theo tài liệu có trong hồ sơ vụ án và diễn biến tại phiên tòa, nội dung vụ án được tóm tắt như sau:

Khoảng tháng 2/2021, HQ đặt vấn đề với Nguyễn DK, Nguyễn TH để DK và TH làm thư ký ghi số lô, số đề cho Q. Hai bên thỏa thuận, hàng ngày DK, TH ghi số lô, số đề cho những người chơi, sau đó tổng hợp vào 01 tờ giấy gọi là bảng lô đề rồi dùng điện thoại di động chụp ảnh, gửi qua mạng xã hội “Zalo” cho Q. Khi ghi số lô, số đề cho khách, DK chỉ chuyển cho Q số đề ba càng, còn lại DK giữ đề

trực tiếp thanh toán trả thưởng cho những người chơi. Ngoài ra, Q còn trực tiếp nhận ghi số lô, số đề cho những người chơi khác.

Khi nhận được bảng lô đề, Q tổng hợp lại để tính thắng thua với DK, TH và những người chơi do Q trực tiếp ghi. Q thống nhất thu của TH 21.900 đồng/01 điểm lô; thu 74% trong tổng số tiền mà TH đã ghi số đề, số đề ba càng, số lô xiên có trong bảng, TH được hưởng 26% số tiền còn lại; thu của DK 68% trong tổng số tiền đề ba càng DK đã ghi có trong bảng, DK được hưởng 32% số tiền còn lại. Ngoài ra, Q thu của những người chơi trực tiếp với Q là 21.800 đồng/01 điểm lô. Khi ghi số lô, số đề trực tiếp cho người chơi thì DK và TH còn tự khuyến mại cho người chơi để thu hút khách.

Để thực hiện việc ghi số lô đề trái phép, Q mở hai tài khoản Zalo có tên đăng nhập “C” và “QT” trên điện thoại di động lắp sim 0965594875, DK mở tài khoản Zalo có tên đăng nhập “Nguyen” trên điện thoại di động lắp sim 0972281786, TH mở tài khoản Zalo có tên đăng nhập “Hoc” trên điện thoại di động lắp sim 0915886256. Việc thanh toán tiền giữa Q, DK, TH được thực hiện sau khi có kết quả, tùy theo số lượng có thể thanh toán vào ngày hôm sau hoặc vài ngày thanh toán một lần.

Theo quy ước của Q, DK và TH với những người chơi số lô, số đề là dựa vào kết quả giải thưởng xổ số kiến thiết khu vực miền Bắc mở thưởng hồi 18 giờ 15 phút hàng ngày để tính thắng thua như sau:

Chơi đánh đề 02 số: Người chơi tự chọn các số gồm hai số tự nhiên bất kỳ (từ số 00 đến số 99), nếu số đề của người chơi đã mua trùng với hai số cuối của giải đặc biệt thì người chơi sẽ được hưởng số tiền gấp 80 lần so với số tiền đã bỏ ra chơi.

Chơi đánh đề 3 số: Người chơi tự chọn các số gồm ba số tự nhiên bất kỳ (từ số 000 đến số 999), nếu số đề của người chơi đã mua trùng với ba số cuối của giải đặc biệt thì người chơi được hưởng số tiền gấp 400 lần so với số tiền đã bỏ ra chơi.

Chơi đánh lô: Gồm có bao lô (mỗi cặp số có 2 số), lô xiên (gồm 2 cặp số có 2 số), lô xiên 3 (gồm 3 cặp số có 2 số), lô xiên 4 (gồm 4 cặp số có 2 số). Cách tính bao lô 1 điểm = 23.000 đồng; lô xiên 1 điểm = 10.000 đồng, cụ thể:

Bao lô: Người chơi chọn mua một cặp số tự nhiên bất kỳ gồm 2 số từ 00 đến 99, nếu cặp số đã mua trùng với 2 số cuối của tất cả các giải từ giải đặc biệt đến giải bảy thì họ được hưởng số tiền là 80.000 đồng/1 điểm.

Lô xiên 2, 3, 4: Người chơi chọn mua 2, 3, 4 cặp số tự nhiên bất kỳ gồm 2 số từ 00 đến 99; Lô xiên 2: nếu 2 cặp số đã mua trùng với 2 cặp số cuối của tất cả các giải thì họ được hưởng số tiền là 100.000 đồng/1 điểm; Lô xiên 3: nếu 3 cặp số đã mua trùng với 3 cặp cuối của tất cả các giải thì người chơi được hưởng số tiền là 400.000 đồng/1 điểm; Lô xiên 4: nếu 4 cặp số đã mua trùng với 4 cặp cuối của tất cả các giải thì người chơi được hưởng số tiền là 1.200.000 đồng/1 điểm.

Hồi 18 giờ 40 phút ngày 10/5/2021, Phòng Cảnh sát hình sự Công an tỉnh HN phối hợp với Công an phường YB, thị xã DT tiến hành kiểm tra hành chính tại nhà của Nguyễn DK ở tổ dân phố ĐL, phường YB, thị xã DT phát hiện: Ngày 10/5/2021, DK nhận ghi số lô đề cho Phạm VT và nhắn tin chuyển số đề ba càng cho HQ. Tiến hành làm việc với Phạm VT và HQ, VT khai nhận trong ngày 10/5/2021, VT đánh bạc bằng hình thức ghi số lô, số đề với Nguyễn DK; Q khai nhận, trong ngày 10/5/2021, Q đánh bạc bằng hình thức nhận số đề ba càng do DK chuyển đến và trực tiếp ghi số lô, số đề cho Mai HH. Ngoài ra, ngày 19/02/2021 Q nhận bằng số lô, số đề do Nguyễn TH chuyển đến. Tiến hành làm việc với Nguyễn TH, TH khai nhận, ngày 19/02/2021, TH đánh bạc với HQ bằng hình thức ghi số lô, số đề.

Ngày 11/5/2021, Nguyễn VN đến Cơ quan CSĐT Công an tỉnh HN đầu thú và giao nộp 01 điện thoại di động nhãn hiệu Samsung galaxy M20. Nam khai nhận ngày 19/02/2021, ghi số lô, số đề trái phép với Nguyễn TH.

Ngày 12/5/2021, Nguyễn VC đến Cơ quan CSĐT Công an tỉnh HN đầu thú, VC khai nhận, ngày 10/5/2021 ghi số lô đề trái phép với Nguyễn DK và giao nộp 01 điện thoại di động nhãn hiệu VOS 2.5.

Kết quả điều tra xác định số tiền HQ, Nguyễn DK, Nguyễn TH, Phạm VT, Mai HH, Nguyễn VN và Nguyễn VC sử dụng vào việc đánh bạc dưới hình thức ghi, nhận số lô đề trái phép, cụ thể:

Nguyễn DK đánh bạc ngày 10/5/2021: Số tiền ghi số lô, đề cho VT là 9.398.000 đồng; số tiền VT trúng thưởng là 13.000.000 đồng; số tiền ghi số lô, đề cho VC là 2.540.000 đồng; số tiền VC trúng thưởng là 4.000.000 đồng; số tiền DK chuyển cho Q là 340.000 đồng; tổng số tiền DK sử dụng vào việc đánh bạc là 29.278.000 đồng.

Phạm VT đánh bạc ngày 10/5/2021: Số tiền ghi số lô, đề với DK là 9.398.000 đồng; số tiền VT trúng thưởng là 13.000.000 đồng; tổng số tiền VT sử dụng vào việc đánh bạc là 22.398.000 đồng.

Nguyễn VC đánh bạc ngày 10/5/2021: Số tiền ghi số lô, đề với DK là 2.540.000 đồng; số tiền VC trúng thưởng là 4.000.000 đồng; tổng số tiền VC sử dụng vào việc đánh bạc là 6.540.000 đồng.

Nguyễn TH đánh bạc ngày 19/02/2021: Số tiền ghi số lô, đề cho VN rồi chuyển cho Q là 5.660.000 đồng; số tiền VN trúng thưởng là 7.700.000 đồng; tổng số tiền TH sử dụng vào việc đánh bạc là 13.360.000 đồng.

Nguyễn VN đánh bạc ngày 19/02/2021: Số tiền ghi số lô, đề với TH là 5.660.000 đồng; số tiền VN trúng thưởng của TH là 7.700.000 đồng; tổng số tiền VN sử dụng vào việc đánh bạc là 13.360.000 đồng.

HQ đánh bạc ngày 19/02/2021: Số tiền nhận số lô, đề của TH là 5.660.000 đồng; số tiền TH trúng thưởng là 7.700.000 đồng; số tiền Q sử dụng vào việc đánh bạc ngày 19/02/2021 là 13.360.000 đồng. Ngày 10/5/2021: Số tiền nhận ghi số lô,

số đề cho HH là 9.265.000 đồng; số tiền HH trúng thưởng là 4.000.000 đồng; số tiền nhận số đề ba càng của DK là 340.000 đồng; số tiền Q sử dụng vào việc đánh bạc ngày 10/5/2021 là 13.605.000 đồng. Tổng số tiền Q đánh bạc 02 lần trong 02 ngày là 26.965.000 đồng.

Mai HH đánh bạc ngày 10/5/2021: Số tiền ghi số lô, đề với Q là 9.265.000 đồng; số tiền HH trúng thưởng là 4.000.000 đồng; tổng số tiền HH sử dụng vào việc đánh bạc là 13.265.000 đồng.

Tại Bản án hình sự sơ thẩm số 43/2021/HS-ST ngày 10/11/2021 của Tòa án nhân dân tỉnh HN đã xét xử:

Áp dụng khoản 1, 3 Điều 321; Điều 17; điểm s khoản 1 Điều 51; Điều 50; điểm g khoản 1 Điều 52, Điều 38 Bộ luật Hình sự.

Tuyên bố bị cáo HQ phạm tội “Đánh bạc”.

Xử phạt bị cáo HQ 12 (mười hai) tháng tù; thời hạn tù tính từ ngày bắt đi thi hành án, được trừ thời gian tạm giữ, tạm giam từ ngày 10/5/2021 đến ngày 06/8/2021. Phạt bị cáo HQ 10.000.000 đồng (mười triệu đồng) nộp ngân sách Nhà nước.

Ngoài ra, Bản án còn quyết định xử phạt các bị cáo Nguyễn DK, Nguyễn TH, Phạm VT, Nguyễn VN, Mai HH và Nguyễn VC, quyết định xử lý vật chứng, biện pháp tư pháp, nghĩa vụ thi hành án, án phí và tuyên quyền kháng cáo theo quy định của pháp luật.

Sau khi xét xử sơ thẩm, ngày 16/11/2021, bị cáo HQ làm đơn kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt và xin hưởng án treo.

Tại phiên tòa phúc thẩm:

- Bị cáo HQ thừa nhận bị Tòa án cấp sơ thẩm xét xử về tội “Đánh bạc” là đúng, không oan và xác nhận chỉ kháng cáo xin hưởng án treo với lý do: Bị cáo đã thành khẩn khai nhận hành vi phạm tội của mình, trong khi chờ xét xử phúc thẩm bị cáo đã có công nhật được tài sản, bị cáo đã báo Công an phường YB, thị xã DT trả lại tài sản cho người đánh rơi là ông Trần VD và có biên bản có xác nhận của Công an phường; gia đình có bố đẻ có công được tặng thưởng Huân chương kháng chiến hạng ba, có mẹ vợ được UBND tỉnh HN tặng Bằng khen; bị cáo hiện đang bị bệnh lao, phải điều trị tại Bệnh viện; bị cáo là lao động chính trong gia đình, đang phải nuôi 02 con nhỏ, vợ không có việc làm; sau khi xét xử sơ thẩm đã nộp các khoản tiền phạt, tiền truy thu, tiền án phí.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân cấp cao tại Hà Nội phát biểu quan điểm:

+ Về tố tụng: Những người tiến hành tố tụng, người tham gia tố tụng đã chấp hành đúng quy định của Bộ luật Tố tụng hình sự. Đơn kháng cáo của bị cáo HQ làm trong thời hạn luật định nên được chấp nhận hợp lệ để xem xét theo thủ tục phúc thẩm.

+ Về nội dung: Tòa án cấp sơ thẩm xét xử bị cáo HQ về tội “Đánh bạc” là có căn cứ pháp luật. Tại cấp phúc thẩm bị cáo có các tình tiết giảm nhẹ mới quy định

tại điểm t khoản 1, khoản 2 Điều 51 Bộ luật Hình sự; đề nghị áp dụng điểm b khoản 1 Điều 335; điểm e khoản 1 Điều 357 Bộ luật Tố tụng hình sự, chấp nhận kháng cáo xin hưởng án treo của bị cáo và sửa bản án sơ thẩm.

NHẬN ĐỊNH CỦA TÒA ÁN

Trên cơ sở nội dung vụ án, căn cứ vào tài liệu trong hồ sơ vụ án đã được tranh tụng tại phiên tòa, Hội đồng xét xử nhận định như sau:

[1] Về tội danh:

Tại phiên tòa phúc thẩm, HQ thừa nhận hành vi phạm tội của mình và thừa nhận Tòa án cấp sơ thẩm xét xử về tội “Đánh bạc” là đúng, không oan.

Lời khai của bị cáo phù hợp với các tài liệu, chứng cứ khác được thu thập trong hồ sơ vụ án; có đủ cơ sở kết luận: Khoảng tháng 2/2021, HQ đặt vấn đề với Nguyễn DK, Nguyễn TH để DK và TH làm thư ký ghi số lô đề cho Q; ngoài ra, Q còn trực tiếp ghi số lô đề cho những người chơi khác. Kết quả điều tra, chứng minh HQ thực hiện hành vi đánh bạc 02 lần vào 02 ngày; cụ thể: ngày 19/02/2021 Q nhận tiền đánh số lô, đề của TH là 5.660.000 đồng; số tiền TH trúng thưởng là 7.700.000 đồng; số tiền Q sử dụng vào việc đánh bạc ngày 19/02/2021 là 13.360.000 đồng. Ngày 10/5/2021: Q nhận ghi số lô, số đề cho HH là 9.265.000 đồng; số tiền HH trúng thưởng là 4.000.000 đồng; số tiền nhận số đề ba càng của DK là 340.000 đồng; số tiền Q sử dụng vào việc đánh bạc ngày 10/5/2021 là: 13.605.000 đồng. Tổng số tiền Q đánh bạc 02 lần trong 02 ngày là 26.965.000 đồng (hai mươi sáu triệu chín trăm sáu mươi lăm nghìn đồng). Do đó, bản án sơ thẩm xét xử HQ về tội “Đánh bạc” theo khoản 1 Điều 321 Bộ luật Hình sự và xác định bị cáo có tình tiết tăng nặng “Phạm tội hai lần trở lên” theo điểm g khoản 1 Điều 52 Bộ luật Hình sự là có căn cứ pháp luật.

[2] Xét kháng cáo của bị cáo HQ, Hội đồng xét xử xét thấy:

Hành vi phạm tội của bị cáo gây ảnh hưởng đến an ninh, trật tự của xã hội, bị cáo phạm tội với vai trò là người khởi xướng, thực hiện 02 hành vi phạm tội nên cần xét xử nghiêm minh. Mức hình phạt 12 tháng tù bản án sơ thẩm đã quyết định đối với bị cáo là phù hợp với tính chất hành vi phạm tội, các tình tiết tăng nặng, giảm nhẹ trách nhiệm hình sự của bị cáo.

Tại cấp phúc thẩm, bị cáo xuất trình thêm tình tiết giảm nhẹ mới là bị cáo có công nhật được tài sản, bị cáo đã báo Công an phường YB, thị xã DT trả lại tài sản cho người đánh rơi là ông Trần VD, có biên bản trao trả tài sản của Công an phường YB; gia đình có bố đẻ là ông HC có công được tặng thưởng Huân chương kháng chiến hạng ba, có mẹ vợ là bà Nguyễn TG được Chủ tịch UBND tỉnh HN tặng Bằng khen; sau khi xét xử sơ thẩm đã nộp các khoản tiền phạt, tiền truy thu, tiền án phí. Ngoài ra, bị cáo trình bày và nộp tài liệu xác nhận hiện đang bị bệnh lao, phải điều trị tại Bệnh viện; bị cáo là lao động chính trong gia đình, đang phải nuôi 02 con nhỏ, vợ không có việc làm và thu nhập. Đây là các tình tiết giảm nhẹ

mới quy định tại điểm t khoản 1, khoản 2 Điều 51 Bộ luật Hình sự cần áp dụng cho bị cáo như đề nghị của đại diện Viện kiểm sát nhân dân cấp cao tại phiên tòa.

Bị cáo thực hiện 02 hành vi phạm tội là có tình tiết tăng nặng quy định tại điểm g khoản 1 Điều 52 Bộ luật Hình sự, nhưng mỗi lần phạm tội đều thuộc trường hợp ít nghiêm trọng; bị cáo có nhiều tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự quy định tại điểm s, t khoản 1, khoản 2 Điều 51 Bộ luật Hình sự; xét thấy bị cáo có nơi cư trú rõ ràng, có khả năng tự cải tạo, việc cho bị cáo được hưởng án treo không gây nguy hiểm cho xã hội, không ảnh hưởng xấu đến an ninh, trật tự, an toàn xã hội, không ảnh hưởng đến công tác đấu tranh phòng ngừa tội phạm nên xem xét chấp nhận kháng cáo cho bị cáo được hưởng án treo, tự cải tạo tại địa phương cũng đủ nghiêm minh, đủ tác dụng răn đe, giáo dục phòng ngừa chung.

[3] Với các nhận định trên, Hội đồng xét xử chấp nhận kháng cáo xin hưởng án treo của bị cáo; sửa bản án sơ thẩm như đề nghị của đại diện Viện kiểm sát nhân dân cấp cao tại Hà Nội tại phiên tòa.

[4] Bị cáo đã nộp đầy đủ các khoản tiền phạt, tiền truy thu, tiền án phí hình sự sơ thẩm theo quyết định của bản án sơ thẩm nên cần ghi nhận cho bị cáo.

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

[6] Về án phí: Kháng cáo được chấp nhận nên bị cáo HQ không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH

Áp dụng điểm b khoản 1 Điều 355; điểm e khoản 1 Điều 357 Bộ luật Tố tụng hình sự; Nghị quyết 326/2016/NQ-UBTVQH14 ngày 30/12/2016 của Ủy ban thường vụ Quốc hội quy định về mức thu, miễn giảm, thu nộp, quản lý và sử dụng án phí, lệ phí Tòa án; chấp nhận kháng cáo xin hưởng án treo của bị cáo HQ, sửa Bản án hình sự sơ thẩm số 43/2021/HS-ST ngày 10/11/2021 của Tòa án nhân dân tỉnh HN như sau:

1. Áp dụng khoản 1, khoản 3 Điều 321; Điều 17; điểm s, t khoản 1, khoản 2 Điều 51; Điều 50; điểm g khoản 1 Điều 52; Điều 65 Bộ luật Hình sự.

Tuyên bố bị cáo HQ phạm tội “Đánh bạc”.

Xử phạt bị cáo HQ 12 (mười hai) tháng tù nhưng cho hưởng án treo; thời gian thử thách 24 tháng; thời hạn thử thách tính từ ngày tuyên án phúc thẩm.

Giao bị cáo cho UBND phường YB, thị xã DT, tỉnh HN giám sát, theo dõi trong thời gian thử thách.

Trong trường hợp người được hưởng án treo thay đổi nơi cư trú thì thực hiện theo quy định tại Điều 92 của Luật Thi hành án hình sự.

Trong thời gian thử thách, người được hưởng án treo có ý vi phạm nghĩa vụ 02 (hai) lần trở lên thì Tòa án có thể quyết định buộc người được hưởng án treo

phải chấp hành hình phạt tù của bản án đã cho hưởng án treo.

Về hình phạt bổ sung: Phạt bị cáo HQ 10.000.000 đồng (Mười triệu đồng), nộp ngân sách Nhà nước.

2. Ghi nhận bị cáo HQ đã nộp các khoản tiền phạt, tiền truy thu, án phí hình sự sơ thẩm theo quyết định của bản án sơ thẩm là 19.860.000 đồng (mười chín triệu tám trăm sáu mươi nghìn đồng) theo Biên lai thu tiền số AA/2021/0001598 ngày 19/5/2022 và 200.000 đồng tại Biên lai thu tiền số AA/2021/0001554 ngày 24/11/2021 của Cục Thi hành án dân sự tỉnh HN.

3. Về án phí: Bị cáo HQ không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

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

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

Nơi nhận:

- VKSNDCC tại Hà Nội;
- TAND tỉnh HN;
- VKSND tỉnh HN;
- Công an tỉnh HN;
- Cục THADS tỉnh HN;
- Bị cáo (theo địa chỉ);
- Lưu HS, VT.

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

Nguyễn Tiến Dũng