

**TÒA ÁN NHÂN DÂN
THÀNH PHỐ CẦN THƠ**

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

Bản án số: 79/2021/HS-PT
Ngày: 18/10/2021

**NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM
TÒA ÁN NHÂN DÂN THÀNH PHỐ CẦN THƠ**

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

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Bà Nguyễn Thị Trang Thu

Các Thẩm phán: - Bà Võ Bích Hải

- Ông Thiềm Quốc Khanh

- Thư ký phiên tòa: Bà Nguyễn Ngọc Huỳnh Phương – Thư ký Tòa án nhân dân thành phố Cần Thơ.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân thành phố Cần Thơ tham gia phiên tòa: Ông Phạm Thành Lộc – Kiểm sát viên.

Ngày 18 tháng 10 năm 2021, tại trụ sở Tòa án nhân dân thành phố Cần Thơ xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự phúc thẩm thụ lý số: 97/2021/TLPT-HS ngày 06 tháng 7 năm 2021 đối với bị cáo Hồ Thị Bé S do có kháng cáo của bị cáo đối với Bản án hình sự sơ thẩm số 44/2021/HSST ngày 28/5/2021 của Tòa án nhân dân quận T, thành phố Cần Thơ.

- Bị cáo có kháng cáo:

Hồ Thị Bé S, sinh năm 1963 tại An Giang. Nơi cư trú: khu vực T, phường T, quận T, thành phố Cần Thơ; giới tính: nữ; quốc tịch: Việt Nam; dân tộc: Kinh; tôn giáo: Phật giáo; trình độ học vấn: 3/12; nghề nghiệp: mua bán; con ông Hồ Văn T (chết) và bà Nguyễn Thị P (chết); có chồng là Phạm Hòa B, sinh năm 1958; con có 01 người, sinh năm 1995. Tiền án, tiền sự: không.

Bị cáo bị áp dụng biện pháp Cấm đi khỏi nơi cư trú và có mặt tại phiên tòa.

- Người bào chữa cho bị cáo: Luật sư Nguyễn Như H – Văn phòng Luật sư Thanh T, Đoàn Luật sư thành phố Cần Thơ.

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 17 giờ 10 phút ngày 30/12/2020, Đội Cảnh sát hình sự thuộc Cơ quan Cảnh sát điều tra Công an quận T kiểm tra phát hiện Hồ Thị Bé S đang có

hành vi đánh bạc trái phép được thua bằng tiền dưới hình thức bán số đề tại nhà thuộc khu vực T, phường T, quận T, thành phố Cần Thơ. Tang vật tài sản tạm giữ gồm: 03 (ba) tờ phôi đề được đánh số thứ tự từ 01 – 03; 01 máy tính bảng Samsung Tab4 màu trắng; 01 điện thoại di động Nokia 210 màu đỏ; 01 điện thoại di động Nokia màu đen và tiền Việt Nam 244.000 đồng.

Quá trình điều tra đã xác định: Hồ Thị Bé S đánh bạc trái phép được thua bằng tiền dưới hình thức trực tiếp ghi bán số đề tại nhà cho nhiều người, trong đó có: Trần Ngọc C, Huỳnh Kim N, Đỗ Đoàn Nhật Thiên B, Lý V, Phạm Ngọc K, các đài Miền Nam và Miền Bắc đến ngày bị bắt được khoảng 04 tháng. Hàng ngày sau khi ghi bán số đề xong, S giao phôi trực tiếp cho người phụ nữ (không rõ họ, tên và địa chỉ) để hưởng tiền huê hồng theo tỷ lệ: đối với số lô A, B các đài Miền Nam và Miền Bắc bán số tiền 100.000 đồng được hưởng huê hồng 15.000 đồng; bao lô đài Miền Nam bán 150.000 đồng, hưởng huê hồng 5.000 đồng; bao lô đài Miền Bắc bán số tiền 230.000 đồng, hưởng huê hồng 5.000 đồng. Hình thức đánh bạc như sau: lô A (giải 8), lô B (hai số cuối của giải đặc biệt) và bao lô (hai số cuối của giải đặc biệt đến giải 8) theo kết quả xổ số kiến thiết của các đài Miền Nam, lô A (giải 7), lô B (hai số cuối của giải đặc biệt) và bao lô (hai số cuối của giải đặc biệt đến giải 7) theo kết quả xổ số của đài Miền Bắc được tính trong ngày, tỷ lệ được thua là mua 1.000 đồng trúng được 80.000 đồng.

Ngày 30/12/2020, S ghi bán số đề đài Sóc Trăng, Cần Thơ và Đồng Nai với tổng số tiền 5.121.000 đồng, trong đó tiền ghi bán số đề là 2.721.000 đồng và tiền trúng là 2.400.000 đồng. Những người cùng tham gia đánh bạc được thua bằng tiền với Bé S, trong đó Lý V trực tiếp mua số đề lô A, B đài Cần Thơ số 10 với số tiền 60.000 đồng, kết quả không trúng; Đỗ Đoàn Nhật Thiên B mua bao lô đài Đồng Nai các số 03, 30, 05, 50, 06, 60, 07, 70 mỗi số 5.000 đồng, bao lô đài Cần Thơ các số 04, 40, 05, 50, 06, 60, 08, 80, 09, 90 mỗi số 5.000 đồng, bao lô đài Sóc Trăng các số 03, 30, 05, 50, 06, 60, 08, 80, 09, 90 mỗi số 5.000 đồng, tổng số tiền mua là 2.250.000 đồng, đã trả 2.000.000 đồng, còn thiếu 250.000 đồng, kết quả trúng thưởng đài Đồng Nai các số 05, 70, đài Cần Thơ các số 06, 80 và đài Sóc Trăng các số 03, 09 với tổng số tiền 2.400.000 đồng, chưa nhận tiền trúng. Ngoài ra, Hồ Thị Bé S trực tiếp đánh bạc trái phép được thua bằng tiền dưới hình thức sử dụng máy tính bảng Samsung Tab4 màu trắng nhắn tin qua mạng xã hội Zalo mua số đề đài Sóc Trăng và Đồng Nai với số tiền 510.000 đồng, đến 17 giờ 10 phút cùng ngày thì bị bắt.

Quá trình Hồ Thị Bé S đánh bạc trái phép được thua bằng tiền dưới hình thức ghi bán số đề, ông Phạm Hòa B (chồng Bé S) phụ giúp trong việc bán lô đề nhưng việc bán lô đề chủ yếu do Bé S thực hiện, ông B sẽ bán đề khi Bé S đi vắng. Ngày 30/12/2020, Phạm Hòa B không tham gia phụ giúp cho Bé S trong việc đánh bạc trái phép được thua bằng tiền dưới hình thức ghi bán số đề.

Trong thời gian đánh bạc trái phép được thua bằng tiền dưới hình thức ghi bán số đề, Hồ Thị Bé S thu lợi bất chính với số tiền 10.000.000 đồng.

Về tang vật: các tang vật có liên quan đã được Cơ quan điều tra xử lý theo quy định.

Đối với hành vi đánh bạc được thua bằng tiền dưới hình thức mua số đề ngày 30/12/2020 của Hồ Thị Bé S và hành vi đánh bạc được thua bằng tiền dưới hình thức mua số đề của Trần Ngọc C, Huỳnh Kim N, Đỗ Đoàn Nhật Thiên B, Lý V, Phạm Ngọc K do số tiền đánh bạc dưới 5.000.000 đồng nên không truy cứu trách nhiệm hình sự, Cơ quan Cảnh sát điều tra Công an quận T ra Quyết định xử phạt vi phạm hành chính và xử lý đối với số tiền đánh bạc của C, N, B, V và K theo quy định. Còn người phụ nữ nhận phôi đề do Bé S không biết họ, tên và địa chỉ cụ thể nên Cơ quan Cảnh sát điều tra Công an quận T không tiến hành làm việc được.

Riêng đối với Phạm Hòa B có hành vi phụ giúp Hồ Thị Bé S ghi bán số lô đề các ngày trước ngày 30/12/2020 do không đủ chứng cứ các lần đánh bạc nên Cơ quan Cảnh sát điều tra Công an đề nghị Ủy ban nhân dân quận ra Quyết định xử phạt vi phạm hành chính theo quy định.

Tại bản án hình sự số 44/2021/HSST ngày 28/5/2021 của Tòa án nhân dân quận T đã quyết định:

Căn cứ khoản 1 Điều 321; Điều 38; điểm i, s khoản 1 Điều 51 Bộ luật hình sự.

Tuyên bố: Bị cáo Hồ Thị Bé S phạm tội “Đánh bạc”.

Xử phạt: Hồ Thị Bé S 06 (S) tháng tù. Thời hạn tù tính từ ngày bị cáo chấp hành án.

Miễn hình phạt bổ sung cho bị cáo.

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

Sau khi tuyên án sơ thẩm, ngày 07/6/2021 bị cáo Hồ Thị Bé S có đơn kháng cáo xin được hưởng án treo.

Tại phiên tòa phúc thẩm, bị cáo vẫn giữ nguyên yêu cầu kháng cáo xin được hưởng án treo và cung cấp thêm biên lai nộp tiền thu lợi bất chính (số tiền 10 triệu đồng, theo biên lai thu số 005701 ngày 10/6/2021 tại Chi cục Thi hành án dân sự quận T).

Đại diện Viện kiểm sát nhân dân thành phố Cần Thơ tham gia phiên tòa nhận định: Bản án sơ thẩm đã tuyên là có căn cứ, đúng pháp luật, đúng với hành vi phạm tội của bị cáo. Căn cứ quy định tại Điều 65 Bộ luật Hình sự và Nghị quyết 02/2018/NQ-HĐTP ngày 15/5/2018 của Hội đồng thẩm phán Tòa án nhân dân tối cao về chế định án treo thì bị cáo có đủ điều kiện được hưởng án treo như Nghị quyết đã hướng dẫn áp dụng. Do đó, đề nghị Hội đồng xét xử áp dụng điểm b khoản 1 Điều 355 và Điều 357 của Bộ luật tố tụng hình sự, sửa bản án sơ thẩm và chấp nhận kháng cáo xin được hưởng án treo của bị cáo.

Luật sư bào chữa của bị cáo trình bày: Bị cáo có hoàn cảnh gia đình khó khăn, là lao động chính trong gia đình, bản thân chồng bị cáo có tật và con đang ở độ tuổi ăn học nếu bị cáo phải đi chấp hành án tù thì không người chăm sóc cho gia đình, bị cáo đã nộp lại tiền thu lợi bất chính. Về tính chất, mức độ hành vi phạm tội của bị cáo là chưa đến mức phải cách ly bị cáo ra khỏi xã hội. Đề nghị hướng dẫn Nghị quyết 02/2018/NQ-HĐTP ngày 15/5/2018 của Hội đồng

thẩm phán Tòa án nhân dân tối cao, đề nghị HĐXX xem xét chấp nhận kháng cáo 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] Kháng cáo của các bị cáo trong thời hạn luật định nên đủ điều kiện để Tòa án cấp phúc thẩm giải quyết theo quy định.

[2] Tại phiên tòa, bị cáo Hồ Thị Bé S thừa nhận hành vi phạm tội như nội dung cáo trạng và bản án sơ thẩm đã tuyên. Đối chiếu với tài liệu chứng cứ thể hiện trong hồ sơ vụ án, đủ cơ sở để kết luận:

Trong khoảng thời gian khoảng 04 tháng tính đến ngày bị phát hiện, bị cáo có hành vi đánh bạc trái phép được thua bằng tiền dưới hình thức mua bán số đề mà cụ thể vào ngày 30/12/2020 tổng số tiền mua và trúng theo kết quả mở thưởng các đài Cần Thơ, Sóc Trăng và Đồng Nai là 5.121.000 đồng, trong đó tiền ghi bán số đề là 2.721.000 đồng và tiền trúng là 2.400.000 đồng.

Với hành vi nêu trên, Tòa án cấp sơ thẩm xét xử bị cáo về tội “Đánh bạc” theo khoản 1 Điều 321 Bộ luật hình sự là có căn cứ, đúng pháp luật.

[3] Xét kháng cáo của bị cáo:

Bị cáo kháng cáo xin được hưởng án treo với lý do đang bị bệnh cao huyết áp phải uống thuốc và điều trị thường xuyên, chồng bị bệnh tật không có việc làm, còn con nhỏ 16 tuổi hiện đang đi học, bị cáo đã nộp lại số tiền thu lợi bất chính, nếu bị cáo chấp hành án tù thì không ai chăm sóc gia đình, bị cáo là lao động chính đang nuôi sống cả gia đình.

Hội đồng xét xử xét thấy bị cáo là người đã thành niên, có sức khỏe, có đầy đủ năng lực để nhận thức hành vi của mình là vi phạm pháp luật nhưng chỉ vì lòng tham muốn hưởng lợi mà không phải bỏ sức lao động nên đã bất chấp hậu quả để thực hiện hành vi phạm tội với lỗi cố ý trực tiếp. Hành vi phạm tội của bị cáo là nguy hiểm cho xã hội, gây mất an ninh trật tự tại địa phương. Bị cáo thực hiện hành vi phạm tội trong thời gian dài, lôi kéo nhiều người tham gia đánh bạc, chính việc đặt niềm tin vào những trò chơi mang tính may rủi, không lo lao động chân chính là nguyên nhân tiềm tàng dẫn đến nhiều hệ lụy khôn lường, trong đó có cả nguy cơ thực hiện hành vi vi phạm pháp luật. Vì đảm bảo tính nghiêm minh của pháp luật, cần có mức án nghiêm tương xứng với hành vi phạm tội để cải tạo, giáo dục bị cáo đồng thời đảm bảo tác dụng răn đe và phòng ngừa chung cho xã hội.

Cấp sơ thẩm đã xem xét áp dụng tình tiết giảm nhẹ cho bị cáo theo đúng quy định, mức hình phạt mà cấp sơ thẩm áp dụng là tương xứng với hành vi phạm tội của bị cáo.

Tuy nhiên tại phiên tòa phúc thẩm, bị cáo nộp biên lai thu số 005701 ngày 10/6/2021 tại Chi cục Thi hành án dân sự quận T thể hiện đã nộp hơn 2/3 số tiền yêu cầu nộp tiền thu lợi bất chính cho thấy bị cáo có thiện chí sửa chữa sai lầm. Sau khi cân nhắc tính chất và hành vi phạm tội của bị cáo đối chiếu với quy định

tại Điều 65 Bộ luật Hình sự và Nghị quyết 02/2018/NQ-HĐTP ngày 15/5/2018 của Hội đồng thẩm phán Tòa án nhân dân tối cao về chế định án treo thì bị cáo có đủ điều kiện được hưởng án treo như Nghị quyết đã hướng dẫn áp dụng bao gồm: hình phạt áp dụng đối với bị cáo không quá 03 năm tù, bị cáo có nhân thân tốt, có nơi cư trú rõ ràng, bị cáo có 02 tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự tại Điều 51 Bộ luật hình sự, không có tình tiết tăng nặng trách nhiệm hình sự, bị cáo có khả năng tự sửa chữa và cải tạo bản thân, việc cho bị cáo hưởng án treo không gây nguy hiểm cho xã hội. Trên cơ sở đó, Hội đồng xét xử xét thấy việc giữ nguyên hình phạt 06 tháng tù nhưng cho bị cáo được hưởng án treo cũng đủ tác dụng giáo dục và răn đe đối với bị cáo, đó cũng nhằm thể hiện tính nhân đạo của pháp luật đối với những người phạm tội lần đầu thuộc trường hợp ít nghiêm trọng có nhân thân tốt.

Từ những phân tích trên, thấy đề nghị của đại diện Viện kiểm sát và Luật sư bào chữa của bị cáo là phù hợp nên Hội đồng xét xử chấp nhận kháng cáo của bị cáo và sửa án sơ thẩm theo hướng giữ nguyên mức hình phạt 06 tháng tù nhưng cho bị cáo hưởng án treo, đồng thời ấn định thời gian thử thách.

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

[4] Về án phí phúc thẩm: Do kháng cáo được chấp nhận nên bị cáo không phải chịu.

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH:

Căn cứ vào điểm b khoản 1 Điều 355, Điều 357 Bộ luật Tố tụng hình sự.

Chấp nhận kháng cáo của bị cáo. Sửa bản án hình sự sơ thẩm số: 44/2021/HSST ngày 28/5/2021 của Tòa án nhân dân quận T, thành phố Cần Thơ.

1. Tuyên bố: Bị cáo **Hồ Thị Bé S** phạm tội “Đánh bạc”.
2. Căn cứ khoản 1 Điều 321; điểm i, s khoản 1 Điều 51; Điều 65 của Bộ luật hình sự.
3. Xử phạt: Hồ Thị Bé S 06 (S) tháng tù. nhưng cho hưởng án treo. Thời gian thử thách là 12 (mười hai) tháng kể từ ngày tuyên án phúc thẩm.

Giao bị cáo cho Ủy ban nhân dân phường T, quận T, thành phố Cần Thơ là nơi cư trú của bị cáo thực hiện việc giám sát và giáo dục bị cáo trong thời gian thử thách. Trong trường hợp người được hưởng án treo thay đổi nơi cư trú thì thực hiện theo quy định của pháp luật về thi hành án hình sự.

Trong thời gian thử thách, người được hưởng án treo cố ý vi phạm nghĩa vụ 02 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: Miễn hình phạt bổ sung cho bị cáo.

4. Các quyết định khác của bản án sơ thẩm không có kháng cáo, kháng nghị đã có hiệu lực thi hành.

5. Về án phí: bị cáo không phải nộp án phí phúc thẩm.

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

Nơi nhận:

- VKSND TP. Cần Thơ;
- Cơ quan tố tụng Q. T;
- Bị cáo;
- Lưu.

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

Nguyễn Thị Trang Thu