

Bản án số: 607/2021/HSPT

Ngày: 24/11/2021

NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM
TÒA 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 Phạm Văn Tuyền

Các Thẩm phán: Ông Thái Duy Nhiệm và ông Bùi Xuân Trọng

- Thư ký phiên tòa: Bà Đào Thanh Huyền, 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: ông Đào Trọng Thuyết- Kiểm sát viên cao cấp.

Ngày 24 tháng 11 năm 2021, tại Trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Cao Bằng, Tòa án nhân dân cấp cao tại Hà Nội xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự thụ lý số 531/2021/TLPT-HS ngày 28 tháng 6 năm 2021 do có kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân cấp cao tại Hà Nội đối với Bản án hình sự sơ thẩm số 41/2021/HSST ngày 10/5/2021 của Tòa án nhân dân tỉnh Cao Bằng.

- Bị cáo bị kháng nghị: Hoàng Thị H; Sinh ngày 04/7/1971 tại huyện T, tỉnh Cao Bằng; Nơi ĐKKTT và chỗ ở: Tổ dân phố 2, thị trấn Tr, huyện Trùng K, tỉnh Cao Bằng; nghề nghiệp: làm ruộng; trình độ học vấn: 12/12; dân tộc: Nùng; giới tính: nữ; tôn giáo: không; quốc tịch: Việt Nam; con ông Hoàng Đức X (đã chết) và bà Lục Thị U (đã chết); có chồng là Phạm Văn H, sinh năm 1967 và 01 con sinh năm 1993; Tiền án, tiền sự: Không;

Nhân thân: - Ngày 11/06/2006 bị Công an huyện Trà, Cao Bằng xử phạt hành chính về tội Đánh Bạc; Ngày 25/7/2013 bị Công an huyện Tr, Cao Bằng xử phạt hành chính về tội Đánh Bạc; Ngày 28/5/2014 bị Công an huyện Tr, Cao Bằng xử phạt hành chính về tội Đánh Bạc.

Bị cáo bị bắt tạm giữ, tạm giam từ ngày 07/01/2021 đến 13/01/2021. Hiện bị cáo bị áp dụng biện pháp ngăn chặn cấm đi khỏi nơi cư trú kể từ ngày 13/1/2021 đến nay; 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:

Hồi 18 giờ 15 phút ngày 07/01/2021 tại số nhà 053 thuộc tổ dân phố 02 thị trấn Tr, huyện T, tỉnh Cao Bằng, Tổ công tác thuộc Phòng Cảnh sát Hình sự Công an tỉnh Cao Bằng đã phát hiện và bắt quả tang Hoàng Thị H đang có hành vi nhận số

lô, số đề trái phép qua tin nhắn điện thoại di động. Vật chứng thu giữ gồm: 01 (một) điện thoại di động nhãn hiệu OPPO màu xanh, số Imei1: 869874043829818, số Imei2: 869874043829801, trong điện thoại có gắn thẻ sim có số thuê bao 0986.398.710; 01 (một) điện thoại di động nhãn hiệu SamSung màu tím than, số Imei1: 357625084916686/01, số Imei2: 357651084916682/01, trong điện thoại có gắn thẻ sim có số thuê bao 0836.340.136; tiền Việt Nam 3.160.000đ. Khám xét khẩn cấp chỗ của Hoàng Thị H đã thu giữ: 01 (một) quyển vở học sinh không có bìa, trong đó có 17 tờ có các con số viết bằng tay thu giữ trên bàn uống nước của phòng khách nhà H; 01 (một) quyển vở học sinh bìa màu xanh, có 06 tờ có chữ viết tay và các con số, trong đó có 02 tờ thể hiện nội dung các số lô, số đề, ba càng của các ngày 05, 06, 07/01/2021; tiền Việt Nam 2.744.000đ, thu giữ trên kết trong buồng ngủ thứ nhất tính từ phòng khách đi xuống bếp; tiền Việt Nam 321.500.000đ và 9.100 Nhân Dân Tệ thu giữ trong két sắt.

Quá trình điều tra đủ căn cứ để khẳng định: Lợi dụng kết quả Xổ số kiến thiết Miền Bắc mở thưởng hàng ngày, Hoàng Thị H đã tự mình đứng ra để nhận ghi và trả thưởng số lô, số đề trái phép cho các khách chơi trên địa bàn huyện T và huyện Quảng Hòa, tỉnh Cao Bằng với mục đích để hưởng lợi cá nhân. Theo đó đối với số lô H nhận của khách chơi từ 22.500đ đến 23.000đ trên 01 điểm lô. Số đề H nhận của khách chơi 80% trên tổng số tiền chơi, tức là nếu khách chơi 100.000đ thì H chỉ lấy của khách 80.000đ. Số đề ba càng H nhận của khách chơi 90% trên tổng số tiền chơi, tức là nếu khách chơi 100.000đ thì H lấy của khách 90.000đ. Số lô xiên thì không trừ tiền phần trăm của khách chơi. Việc trả thưởng được tính theo tỷ lệ như sau: đối với số lô thì so sánh hai số cuối của tất cả 27 giải thưởng, nếu người chơi nào trùng với hai số của 27 giải thưởng thì xác định là trúng thưởng và H sẽ phải trả cho người chơi theo tỷ lệ 01 điểm lô bằng 80.000 đồng nhân lên với số tiền của người chơi. Đối với chơi lô xiên thì lấy 02 số cuối của tất cả các giải thưởng kết quả xổ số mở thưởng trong ngày để làm căn cứ. Lô xiên gồm các loại: Lô xiên 2 là có 02 cặp số, lô xiên 3 là có 03 cặp số, nếu trúng lô xiên 3 thì 10.000đ được trả 400.000đ. Đối với số đề thì lấy hai số cuối của giải đặc biệt, nếu người chơi nào trùng với số cuối của giải đặc biệt thì xác định là trúng thưởng và H phải trả cho người chơi số tiền gấp 70 lần số tiền người chơi đã mua số đề. Còn đối với số đề ba càng thì lấy ba số cuối giải đặc biệt, nếu người chơi nào trùng với ba số cuối cùng của giải đặc biệt thì xác định là trúng thưởng và H sẽ trả cho người chơi số tiền gấp 350 lần số tiền người chơi đã mua số đề ba càng. Việc mua bán trái phép số lô, số đề được H thực hiện thông qua sử dụng điện thoại di động nhãn hiệu OPPO màu xanh, bên trong gắn thẻ sim có số thuê bao 0989.396.710 và chiếc điện thoại di động nhãn hiệu SamSung màu tím than, bên trong gắn thẻ sim có số thuê bao 0836.340.136 qua phần mềm ứng dụng Zalo và phần mềm tin nhắn SMS. Ngoài ra H còn trực tiếp bán số lô, số đề cho một số người chơi là người qua đường tại chỗ ở của H. Sau đó số lô, số đề được H tổng hợp vào 02 (hai) quyển vở học sinh đã được phát hiện và thu giữ.

Trong khoảng thời gian từ ngày 22/01/2019 đến ngày 07/01/2021 H đã bán số lô, số đề trái phép cho 25 người trên địa bàn huyện T và huyện Quảng Hòa gồm: Trần Thị Hồng (sinh năm 1973, trú tại xóm Kéo Nạc, xã Cao Chương, huyện T, tỉnh Cao Bằng); Hoàng Thị Hương (sinh năm 1969, trú tại xóm Vĩnh Quang, thị trấn Tr, huyện T, tỉnh Cao Bằng); Nội Văn Lịch (sinh năm 1978, trú tại xóm Nà KHng, thị trấn Tr, huyện T, tỉnh Cao Bằng); Trần Thị Tuyết (sinh năm 1967, trú tại tổ dân phố 02, thị trấn Tr, huyện T, tỉnh Cao Bằng); Hoàng Văn Diệm (sinh năm 1989, trú tại xóm Bản Niềng, xã Quang Hán, huyện T, tỉnh Cao Bằng); Đinh Văn Vượng (sinh năm 1973, trú tại tổ dân phố 02, thị trấn Tr, huyện T, tỉnh Cao Bằng); Hà Thị Thủy (sinh năm 1972, trú tại tổ dân phố 03, thị trấn Tr, huyện T, tỉnh Cao Bằng); Tô Minh Chiến (sinh năm 1968, trú tại xóm Bản Lò, xã Quang Hán, huyện T, tỉnh Cao Bằng); Nông Thị Ngư (sinh năm 1972, trú tại tổ dân phố 01, thị trấn Tr, huyện T, tỉnh Cao Bằng); Đàm Thị Vần (sinh năm 1972, trú tại xóm Cốc Phát, Pác Vầu, xã Quốc Toàn, huyện Quảng Hòa, tỉnh Cao Bằng); Hoàng Thị Thủy (sinh năm 1993, trú tại tổ dân phố 02, thị trấn Tr, huyện T, tỉnh Cao Bằng); Hoàng Văn Thạch (sinh năm 1981, trú tại xóm Nam Tuấn, thị trấn Tr, huyện T, tỉnh Cao Bằng); Đàm Thị Niên (sinh năm 1968, trú tại tổ dân phố 02, thị trấn Tr, huyện T, tỉnh Cao Bằng); Bé Thị Quyên (sinh năm 1974, trú tại tổ dân phố 01, thị trấn Tr, huyện T, tỉnh Cao Bằng); Bé Thị Hương (sinh năm 1972, trú tại tổ dân phố 01, thị trấn Tr, huyện T, tỉnh Cao Bằng); Hoàng Thị Mai Linh (sinh năm 1994, trú tại tổ dân phố 02, thị trấn Tr, huyện T, tỉnh Cao Bằng) và một số người chơi khác hiện chưa xác định được danh tính thu được tổng số tiền 117.860.500đ, bao gồm số tiền xác định để trúng thưởng là 12.100.000đ, thu lợi bất chính tổng số tiền là 99.605.000đ. Trong đó xác định được các ngày 04, 06 và 07/01/2021 có tổng số tiền dùng để đánh bạc trên 5.000.000đ (năm triệu đồng), cụ thể như sau:

- Ngày 04/1/2021, H bán trái phép số lô, số đề cho nhiều người khác nhau (không xác định được danh tính) trên địa bàn huyện T thu được tổng số tiền 7.020.000đ (bảy triệu không trăm hai mươi nghìn đồng).

- Ngày 06/1/2021, H bán trái phép số lô, số đề cho nhiều người khác nhau (không xác định được danh tính) trên địa bàn huyện T thu được tổng số tiền 13.000.000đ (mười ba triệu đồng).

- Ngày 07/1/2021, H bán trái phép số lô, số đề cho nhiều người khác nhau (không xác định được danh tính) trên địa bàn huyện T thu được tổng số tiền 15.070.000đ (mười năm triệu không trăm bảy mươi nghìn đồng).

Đối với số lô, số đề của người chơi có số tiền chơi lớn thì H không giữ lại mà chuyển cho một người phụ nữ tên “Huệ” (chưa xác định được danh tính và địa chỉ cụ thể) sinh sống ở khu vực biên giới Việt Nam – Trung Quốc với mục đích để “Huệ” giữ và trả thưởng hộ cho H. Việc chuyển số lô, số đề cho “Huệ” thì H không hưởng lợi gì.

Quá trình điều tra, Cơ quan Cảnh sát điều tra Công an tỉnh Cao Bằng xác định được số tiền Việt Nam 205.018.500đ (hai trăm năm mươi năm triệu không trăm mười tám nghìn năm trăm đồng) và 9.100 Nhân Dân Tệ thu giữ của Hoàng Thị H không liên quan đến hành vi vi phạm pháp luật của H nên Cơ quan Cảnh sát điều tra Công an tỉnh Cao Bằng đã trả lại toàn bộ số tài sản kể trên cho H.

Tại Bản án hình sự sơ thẩm số 41/2021/HSST ngày 10/5/2021, Tòa án nhân dân tỉnh Cao Bằng đã quyết định: Căn cứ vào khoản 1 Điều 321; điểm s khoản 1 Điều 51; điểm g khoản 1 Điều 52; Điều 35 của Bộ luật Hình sự, xử phạt: Hoàng Thị H 30.000.000đ (*Ba mươi triệu đồng*) để nộp vào ngân sách nhà nước; Truy thu số tiền do bị cáo phạm tội mà có là: 99.605.500đ. Ngoài ra, Tòa án cấp sơ thẩm còn quyết định xử lý vật chứng, án phí, thông báo quyền kháng cáo theo quy định của pháp luật.

Sau khi xét xử sơ thẩm, ngày 25/5/2021 Viện kiểm sát nhân dân cấp cao tại Hà Nội kháng nghị đối với bản án sơ thẩm, đề nghị Hội đồng tăng nặng trách nhiệm hình sự và hình phạt đối với bị cáo.

Tại phiên tòa phúc thẩm: Đại diện Viện kiểm sát nhân dân cấp cao tại Hà Nội giữ nguyên nội dung kháng nghị và đề nghị Hội đồng xét xử áp dụng Điều 357 Bộ luật Tố tụng hình sự, sửa quyết định của bản án sơ thẩm về hình phạt đối với bị cáo. Bị cáo H xuất trình tài liệu chứng tỏ chồng bị cáo đang bị bệnh lao cột sống, chèn ép tủy cần có người chăm sóc hàng ngày; xuất trình biên lai nộp tiền chứng tỏ bị cáo đã thi hành xong hình phạt tiền mà cấp sơ thẩm đã tuyên với bị cáo và đề nghị HĐXX giữ nguyên phần hình phạt tại 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]. Kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân cấp cao tại Hà Nội nằm trong thời hạn luật định và hợp lệ nên được xem xét, giải quyết theo thủ tục phúc thẩm.

[2]. Lời khai của bị cáo Hoàng Thị H tại phiên tòa phúc thẩm phù hợp với lời khai của bị cáo tại cơ quan điều tra và tại phiên tòa sơ thẩm, phù hợp với lời khai của người làm chứng, biên bản phạm tội quả tang, thu giữ vật chứng, kết luận giám định cùng các tài liệu, chứng cứ khác có trong hồ sơ vụ án, do đó có đủ cơ sở để kết luận: Từ 22/01/2019 đến 07/01/2021, Hoàng Thị H đã có hành vi đánh bạc bằng hình thức tự mình đứng ra để nhận ghi và trả thưởng thông qua việc mua, bán số lô, số đề trái phép cho 25 người trên địa bàn huyện T và huyện Quảng Hòa thu được tổng số tiền 117.860.500đ, bao gồm số tiền xác định trúng thưởng là 12.100.000đ, thu lợi bất chính tổng số tiền 99.605.500đ. Trong đó xác định được các ngày 04, 06, 07/01/2021 tổng số tiền H dùng để đánh bạc đều trên 5.000.000đ. Ngày cao nhất ngày 07/01/2021 với tổng số tiền 15.070.000đ. Vì vậy, Tòa án nhân dân tỉnh Cao Bằng xét xử bị cáo Hoàng Thị H về tội “*Đánh bạc*” theo quy định tại khoản 1 Điều 321 của Bộ luật Hình sự là có căn cứ, đúng pháp luật.

[3] Xét kháng nghị của Viện kiểm sát cấp cao tại Hà Nội về việc tăng hình phạt đối với bị cáo, HĐXX thấy rằng: Mặc dù bị cáo H là người có nhân thân xấu, đã từng bị Tòa án xét xử về tội đánh bạc và lần phạm tội này bị cáo phải chịu 01 tình tiết tăng nặng là phạm tội nhiều lần. Tuy nhiên, xét thấy số tiền đánh bạc trong mỗi lần của bị cáo là không quá lớn, quá trình điều tra cũng như tại phiên tòa bị cáo đã thành khẩn khai báo, ăn năn hối cải; hiện hoàn cảnh và sức khỏe của bị cáo và chồng bị cáo là rất khó khăn, chồng bị cáo hiện đang bị bệnh lao cột sống, chèn ép tủy cần có người chăm sóc; sau khi xét xử sơ thẩm bị cáo đã tự nguyện chấp hành, nộp đủ số tiền phạt và tiền thu lời bất chính nên Hội đồng xét xử phúc thẩm thấy rằng không cần thiết phải áp dụng hình phạt tù đối với bị cáo. Nhưng cũng cần xem xét và thấy rằng mức hình phạt tiền 30 triệu đồng mà cấp sơ thẩm áp dụng với bị cáo là có phần nhẹ nên cần chấp nhận một phần kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân cấp cao tại Hà Nội, tăng mức hình phạt tiền đối với bị cáo.

Ngoài ra, Hội đồng xét xử xác định việc cấp sơ thẩm chỉ tịch thu của bị cáo số tiền thu lợi bất chính của bị cáo là không chính xác mà cần tịch thu toàn bộ số tiền mà bị cáo dùng vào việc đánh bạc là 117.860.500đ.

[4] Các quyết định khác của bản án sơ thẩm không có kháng cáo, kháng nghị Hội đồng xét xử không xem xét và đã có hiệu lực pháp luật.

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH:

1. Căn cứ điểm b khoản 1 Điều 355, Điều 357 Bộ luật Tố tụng hình sự; Chấp nhận một phần kháng nghị của VKSND cấp cao tại Hà Nội; Sửa quyết định của bản án hình sự sơ thẩm số 41/2021/HS-ST ngày 10/5/2021 của Tòa án nhân dân tỉnh Cao Bằng.

Căn cứ vào khoản 1 Điều 321; điểm s khoản 1 Điều 51; điểm g khoản 1 Điều 52; Điều 35 của Bộ luật Hình sự, xử phạt: Hoàng Thị H 80.000.000đ (*tám mươi triệu đồng*) về tội Đánh bạc.

Tịch thu sung công quỹ Nhà nước số tiền mà bị cáo Hoàng Thị H sử dụng vào việc phạm tội là 117.860.500đ

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

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

CÁC THẨM PHÁN

THẨM PHÁN CHỦ TỌA PHIÊN TÒA

Thái Duy Nhiệm

Bùi Xuân Trọng

Phạm Văn Tuyền

Nơi nhận:

- VKSND cấp cao tại Hà Nội;

- TAND tỉnh Cao Bằng;

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

- Công an tỉnh Cao Bằng;
- Cục THADS tỉnh Cao Bằng;
- Bị cáo;
- Lưu HS, VT.

Phạm Văn Tuyên