

Bản án số: 72/2022/HS-PT

Ngày: 25/5/2022

**NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HOÀ XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM
TÒA ÁN NHÂN DÂN TỈNH BẮC GIANG**

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Ông Nguyễn Hải Vinh.

- Thư ký phiên tòa: Bà Nguyễn Thị Yến Ngọc - Thư ký Tòa án nhân dân tỉnh Bắc Giang.

- Đại diện VKSND tỉnh Bắc Giang tham gia phiên tòa: ông Hoàng Tùng - Kiểm sát viên.

Ngày 25/5/2022 tại trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Bắc Giang, Tòa án nhân dân tỉnh Bắc Giang xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự phúc thẩm thụ lý số: 119/2022/TLPT-HS ngày 25/4/2022 đối với bị cáo Hoàng Văn C, do có kháng cáo của bị cáo Hoàng Văn C đối với bản án hình sự sơ thẩm số 23/2022/HSST ngày 18/3/2022 của Tòa án nhân dân huyện T, tỉnh Bắc Giang.

- Bị cáo có kháng cáo:

1. Hoàng Văn C, sinh năm 1961; tại huyện T, tỉnh Bắc Giang; nơi cư trú: Thôn N, xã A, huyện T, tỉnh Bắc Giang; nghề nghiệp: Làm ruộng; trình độ văn hóa: Lớp 7/10; dân tộc: Kinh; giới tính: Nam; tôn giáo: Không; Quốc tịch: Việt Nam con ông Hoàng Văn X (đã chết) và bà Dương Thị L (đã chết); có vợ là Nguyễn Thị M và có 03 con; tiền án, tiền sự: Không có; bị tạm giữ từ ngày 27/12/2021 đến ngày 29/12/2021 được thay thế bằng biện pháp ngăn chặn “Cấm đi khỏi nơi cư trú”; bị cáo tại ngoại, có mặt.

Trong vụ án còn 01 bị cáo và những người có quyền lợi, nghĩa vụ liên quan không kháng cáo, không liên quan đến kháng cáo Tòa án cấp phúc thẩm không triệu tập.

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:

1. Khoảng 17 giờ 20 phút ngày 27/12/2021 tại chòi chăn nuôi của gia đình, Hoàng Văn C thực hiện ghi bán số lô, số đề cho Nguyễn Văn H gồm; số lô 89, 98 là 25 điểm; các số đề 66, 77, 88, 99 là 10.000 đồng; các số đề 89, 98 là 100.000 đồng. Tổng số tiền H mua các số lô, số đề của C là 1.390.000 đồng. Sau khi ghi xong, C lấy 01 tờ giấy hình chữ nhật cắt từ tờ giấy A4 ghi lại các số lô, số đề H mua và đưa cho H

cầm, H trả cho C số tiền 1.500.000 đồng, C cầm tiền của H thì bị lực lượng Công an huyện T phát hiện bắt quả tang.

- Thu giữ tại mặt bàn nhựa và trên tay Hoàng Văn C số tiền 5.180.000 đồng; 01 điện thoại Realme màu đen, số Imei 1: 867013043426456; Imei 2: 867013043426449, màn hình bị vỡ; 01 điện thoại OPPO Remo5 màu bạc, số Imei 1: 86554505879655; số Imei 2: 865545058796648, màn hình bị vỡ; 01 bút nước màu đen thân bút có chữ AIHAO, nắp chữ A; 02 tờ giấy khổ A4 hai mặt in chia 06 cột có chữ “Đặc biệt”, “Nhất to”, “Lô”, “Xiên” được viết nhiều ký tự chữ và số bằng mực màu đen;

- Thu tại túi áo bên trái Hoàng Văn H 01 tờ giấy khổ nhỏ hình chữ nhật, mặt ghi nhiều chữ và số màu đen, mặt còn lại ghi các sọc kẻ màu đen.

- Thu tại túi áo bên trái Hoàng Văn C 01 tờ giấy khổ nhỏ hình chữ nhật, mặt ghi nhiều chữ và số màu đen;

- Thu giữ tại gian chòi chăn nuôi 01 bàn màu vàng bằng nhựa có chữ Việt Nhật Plasic, 01 ghế nhựa màu xanh có chữ Vietnhat Plasic.

2. Cơ quan điều tra tiến hành khám xét khẩn cấp tại khu chăn nuôi của Hoàng Văn C: Thu tại bờ tường phía Bắc 01 túi “My CLEAR” màu trắng bên trong đựng 85 tờ giấy A4, đầu có đặc điểm có hai mặt đều được in các cột “Đặc biệt”, “Nhất to”, “Lô”, “Xiên” góc trên cùng bên trái có in chữ “Ngày tháng”; thu giữ trên mặt chiếc quạt kê ở bờ tường phía Bắc 02 chiếc bút A nhãn hiệu A1IHAOAH 101; thu giữ trên mặt bàn nhựa 01 quyển vở bìa màu xanh có in chữ Hello WinM, bên trong được viết nhiều chữ và số.

Tại bản kết luận giám định số: 2129/KL-KTHS ngày 29/12/2021 của Phòng kỹ thuật hình sự Công an tỉnh Bắc Giang, kết luận: Chữ viết trên các tài liệu cần giám định (ký hiệu từ A1 đến A4) so với chữ viết của Hoàng Văn C trên các tài liệu mẫu ký (hiệu từ M1 đến M6) là do cùng một người viết ra.

3. Quá trình điều tra xác định Hoàng Văn C đánh bạc bằng hình thức ghi số lô, số đề với số tiền trong từng lần đánh bạc cụ thể như sau:

Ngày 27/12/2021, C ghi số lô, số đề tại 01 mặt tờ giấy kẻ ngang hình chữ nhật, một mặt ghi Ngày tháng: 27/12, Phòng kỹ thuật hình sự Công an tỉnh Bắc Giang sau khi giám định đánh TLCDĐ: A3.

- Hình thức “Đặc biệt”, C ghi với số tiền = 933.900 đồng.

- Hình thức “Nhất to”, C ghi với số tiền = 854.700 đồng.

- Hình thức “Lô”, C ghi 175 điểm (C thanh toán với người chơi, nếu ghi dưới 30 điểm sẽ tính 23.000 đồng/1 điểm và ghi trên 30 điểm sẽ tính 22.5/1 điểm). Tổng số tiền C ghi được = 3.980.000 đồng.

Tổng số tiền đánh bạc của C trong ngày 27/12/2021 được xác định là: 5.780.000 đồng.

Ngày 26/12/2021, C ghi số lô, số đề tại 01 mặt tờ giấy kẻ ngang hình chữ nhật, một mặt ghi Ngày tháng: có chữ, số, ký tự viết tay bằng mực màu đen và các ký tự được khoanh tròn, Phòng kỹ thuật hình sự Công an tỉnh Bắc Giang sau khi giám định đánh TLCGD: A3.

- Hình thức “Đặc biệt”, C ghi tại cột thứ 1 và cột thứ 3 với số tiền = 3.040.600 đồng. Kết quả xổ số ngày 26/12/2021 không có số trúng.

- Hình thức “Nhất to”, C ghi tại cột thứ 2 và cột thứ 4 với số tiền = 890.000 đồng, tuy nhiên C chỉ thu theo tỷ lệ cắt giảm, số tiền C nhận được từ người đánh bạc là 778.200 đồng. Kết quả xổ số ngày 26/12/2021 xác định số trúng 85 trúng 10.000 đồng x 80 = 800.000 đồng. Như vậy số tiền đánh bạc là $778.200 + 800.000 = 1.578.200$ đồng.

- Hình thức “Lô”, C ghi 460 điểm (C thanh toán với người chơi, nếu ghi dưới 30 điểm sẽ tính 23.000 đồng/1 điểm và ghi trên 30 điểm sẽ tính 22.500 đồng/1 điểm). Tổng số tiền ghi được 10.400.000 đồng. Kết quả xổ số Miền Bắc ngày 26/12/2021 xác định cặp số lô: 44 trúng 5 điểm xuất hiện 2 giải = $10 \text{ điểm} \times 80.000 \text{ đồng} = 800.000 \text{ đồng}$; cặp số lô 97 trúng 30 điểm x 80.000 đồng = 2.400.000 đồng; cặp số lô 85 trúng 10 điểm x 80.000 đồng = 800.000 đồng; cặp số lô 91 trúng 50 điểm x 80.000 đồng = 4.000.000 đồng. Như vậy, số tiền C ghi ở hình thức Lô điểm là 10.400.000 đồng + 8.000.000 đồng số trúng thưởng = 18.400.000 đồng.

Tổng số tiền đánh bạc của C trong ngày 26/12/2021 được xác định là: $3.040.600 \text{ đồng} + 1.578.200 \text{ đồng} + 18.400.000 \text{ đồng} = 23.018.800 \text{ đồng}$.

4. Quá trình điều tra Hoàng Trọng T1 khai ghi số lô, số đề với C trong ngày 26/12/2021 cụ thể như sau: T1 sử dụng điện thoại di động Iphone6s màu xám, lắp sim số 0989733148, có số Imei: 3555425078898004 dùng ứng dụng Zalo tài khoản “Minh Tú” nhắn tin đến tài khoản Zalo “Hoàng C” ghi các số lô, số đề gồm: Lô 26 - 100 điểm; 91, 61 - 50 điểm; các số đề Đặc biệt: Đầu 6 - 100.000 đồng; Đầu 9 - 100.000 đồng. Kết quả xổ số Miền Bắc ngày 26/12/2021 xác định số trúng thưởng cặp Lô 91 - 50 điểm x 80.000 đồng là 4.000.000 đồng. Như vậy, số tiền T1 đánh bạc với C trong ngày 26/12/2021 là $5.490.000 \text{ đồng} + \text{số tiền trúng} = 4.000.000 \text{ đồng}$ là 9.490.000 đồng.

5. Cách thức chơi số lô, số đề gồm những dạng như sau:

- Dạng đánh số đề: Người chơi đề chọn số tự nhiên có hai chữ số từ 00 đến 99 để đánh với một số tiền nhất định, đối chiếu với hai số cuối cùng của giải đặc biệt của kết quả xổ số kiến thiết Miền Bắc mở thưởng vào hồi 18 giờ 15 phút cùng ngày,

nếu trùng nhau thì người chơi đề trúng thưởng, được chủ đề trả thưởng số tiền gấp 80 lần số tiền đánh đề, nếu không trúng thì bị mất số tiền đã đánh.

- Dạng đánh nhất to: Tương tự như dạng đánh số đề, nhưng được so với giải nhất của kết quả xổ số kiến thiết Miền Bắc mở thưởng cùng ngày.

- Dạng đánh lô xiên hai: Người chơi đề chọn hai số tự nhiên có hai chữ số từ 00 đến 99 ghép thành một cặp để đánh với một số tiền nhất định, đối chiếu với hai số cuối cùng của 27 giải của kết quả xổ số kiến thiết Miền Bắc mở thưởng cùng ngày, nếu trùng nhau thì người chơi đề trúng thưởng, được chủ đề trả thưởng số tiền gấp 10 lần số tiền đánh đề, nếu không trúng thì bị mất số tiền đã đánh.

- Dạng đánh lô điểm: Người chơi đề chọn số tự nhiên có hai chữ số từ 00 đến 99 để đánh với một số điểm nhất định, quy ước mỗi điểm 23.000 đồng, nếu đánh từ 30 điểm trở lên C quy định mỗi điểm là 22.500 đồng, đối chiếu với hai số cuối cùng của 27 giải của kết quả xổ số kiến thiết Miền Bắc mở thưởng cùng ngày, nếu trùng nhau thì người chơi đề trúng thưởng, được chủ đề trả thưởng 80.000 đồng/1 điểm, nếu không trúng thì bị mất số tiền đã đánh.

- Dạng đánh đầu số hoặc đuôi số: Người chơi đề chọn một số ở hàng chục hoặc hàng đơn vị để đánh, so với giải đặc biệt của kết quả xổ số kiến thiết Miền Bắc mở thưởng cùng ngày, nếu trúng thì được chủ đề trả thưởng số tiền gấp 07 lần số tiền đánh đề, nếu không trúng thì mất số tiền đã đánh.

6. Tại Quyết định truy tố theo thủ tục rút gọn số: 04/QĐ-VKS ngày 7 tháng 3 năm 2022, Viện kiểm sát nhân dân huyện T truy tố các bị cáo Hoàng Văn C, Hoàng Trọng T1 về tội “Đánh bạc” theo khoản 1 Điều 321 của Bộ luật Hình sự

Với nội dung trên bản án hình sự sơ thẩm 23/2022/HSST ngày 18/3/2022 của Tòa án nhân dân huyện T, tỉnh Bắc Giang đã xét xử và quyết định:

1- Căn cứ khoản 1 và khoản 3 Điều 321, điểm s khoản 1 và khoản 2 Điều 51, điểm g khoản 1 Điều 52, Điều 17, Điều 58, Điều 38 của Bộ luật Hình sự: Xử phạt bị cáo Hoàng Văn C 08 (tám) tháng tù về tội “Đánh bạc”, thời hạn tù tính từ ngày bắt bị cáo đi thi hành án, bị cáo được trừ thời gian tạm giữ từ ngày 27/12/2021 đến ngày 29/12/2021.

Phạt tiền bị cáo Hoàng Văn C, mức phạt 10.000.000 đồng (Mười triệu đồng) để sung vào công quỹ Nhà nước.

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

Sau khi cấp sơ thẩm xét xử xong, ngày 31/03/2022 bị cáo Hoàng Văn C có đơn kháng cáo với nội dung: xin hưởng án treo.

Tại phiên toà phúc thẩm:

Bị cáo C trình bày bị cáo giữ nguyên yêu cầu kháng cáo xin hưởng án treo với lý do bị cáo tuổi cao, có bệnh cao huyết áp. Bị cáo phạm tội lần đầu. Sau khi xét xử sơ thẩm bị cáo đã tự nguyện nộp 16.528.800 đồng tiền phạt và tiền thu lời bất chính tại Chi cục thi hành án dân sự huyện T.

Đại diện VKSND tỉnh Bắc Giang thực hành quyền công tố tại phiên tòa, sau khi phân tích các tình tiết của vụ án, tính chất mức độ nguy hiểm của hành vi phạm tội do bị cáo gây ra, các tình tiết tăng nặng, giảm nhẹ trách nhiệm hình sự đối với bị cáo đưa ra đề nghị xem xét các vấn đề kháng cáo mà bị cáo nêu ra đã kết luận và đề nghị áp dụng điểm b khoản 1 Điều 355, điểm e khoản 1 Điều 357 Bộ luật tố tụng hình sự chấp nhận kháng cáo của bị cáo.

Căn cứ khoản 1, 3 Điều 321; điểm s khoản 1, 2 Điều 51; điểm g khoản 1 Điều 52; Điều 65 Bộ luật hình sự xử phạt bị cáo Hoàng Văn C 8 tháng tù về tội “Đánh bạc” nhưng cho hưởng án treo. Thời gian thử thách 16 tháng tính từ ngày tuyên án phúc thẩm.

Bị cáo không có tranh luận gì.

Bị cáo Hoàng Văn C nói lời sau cùng: Bị cáo nhận thức được hành vi của mình là sai. Bị cáo xin Hội đồng xét xử xem xét 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, Tòa án nhận định như sau:

[1] Về tính hợp pháp của đơn kháng cáo: Đơn kháng cáo của bị cáo Hoàng Văn C nộp theo đúng các quy định của pháp luật nên được coi là đơn kháng cáo hợp pháp cần được chấp nhận để xem xét.

[2] Về hành vi phạm tội:

Bị cáo Hoàng Văn C trong các ngày 26, 27/12/2021 ghi số lô, số đề trực tiếp cho người tham gia đánh bạc hoặc ghi qua tin nhắn Zalo nếu có. Ngày 26/12/2021 bị cáo C ghi cho khách số lô, số đề số tiền là 14.218.800 đồng, khách trúng thưởng là 8.800.000 đồng, tổng số tiền bị cáo C đánh bạc trong ngày là 23.018.800 đồng. Ngày 27/12/2021 bị cáo C ghi số lô, số đề cho khách được 5.780.000 đồng, khi bị bắt chưa có kết quả mở thưởng. Bị cáo C xác định là bị cáo ghi số lô, số đề rồi chuyển cho Hoàng Thị Hương ở Tổ dân phố Chẽ, thị trấn Phồn Xương, huyện Yên Thế, tỉnh Bắc Giang tuy nhiên quá trình điều tra bị cáo C không đưa ra được căn cứ ghi số lô, số đề rồi chuyển cho Hương, đối tượng Hương không có mặt ở địa phương, nên không thể xác định được có đúng bị cáo C ghi số lô, số đề rồi chuyển cho đối tượng Hương như lời bị cáo trình bày hay không, mà cần xác định bị cáo trực tiếp ghi số lô, số đề cho những người chơi bạc và trực tiếp đánh bạc với người ghi đề.

Hành vi ghi lô đề, ôm đề của bị cáo Hoàng Văn C là vi phạm pháp luật và đã đủ yếu tố cấu thành tội “Đánh bạc” theo khoản 1 Điều 321 của Bộ luật Hình sự là hoàn toàn đúng người, đúng tội, đúng pháp luật.

[3] Xét kháng cáo của bị cáo Hoàng Văn C thì thấy:

Hành vi phạm tội của bị cáo là nguy hiểm cho xã hội, xâm phạm trật tự công cộng, gây mất trật tự trị an tại địa phương, gây bức xúc trong quần chúng nhân dân, thể hiện sự coi thường pháp luật của Nhà nước. Do vậy, hành vi của bị cáo cần phải xử phạt theo quy định của Bộ luật hình sự tương xứng với hành vi phạm tội mà bị cáo đã gây ra để răn đe và phòng ngừa chung..

Xét về tình tiết tăng nặng trách nhiệm hình sự: bị cáo phải chịu tình tiết tăng nặng trách nhiệm hình sự là phạm tội từ 02 lần trở lên theo điểm g khoản 1 Điều 52 BLHS.

Xét về tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự: Quá trình điều tra, truy tố, xét xử bị cáo Hoàng Văn C đều có thái độ khai báo thành khẩn, ăn năn hối cải,; bị cáo C có thời gian tham gia quân đội, do vậy bị cáo C được hưởng các tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự theo quy định tại điểm s khoản 1 và khoản 2 Điều 51 của Bộ luật Hình sự.

Bản án sơ thẩm sau khi xem xét đánh giá tính chất, mức độ nguy hiểm hành vi của bị cáo, đánh giá toàn bộ các tình tiết tăng nặng, giảm nhẹ trách nhiệm hình sự, nhân thân của bị cáo đã xử phạt bị cáo Hoàng Văn C 08 (tám) tháng tù về tội “Đánh bạc” là hoàn toàn tương xứng với tính chất, mức độ hành vi phạm tội của bị cáo. Tuy nhiên, sau khi xét xử sơ thẩm, bị cáo đã tự nguyện nộp 16.528.800 đồng tiền phạt và tiền thu lời. Đây là tình tiết giảm nhẹ mới quy định tại khoản 2 Điều 51 Bộ luật hình sự 2015 mà cấp phúc thẩm cần áp dụng cho bị cáo.

Xét thấy, bị cáo Hoàng Văn C có nhân thân tốt, tuổi cao, phạm tội ít nghiêm trọng. xuất thân từ thành phần nhân dân lao động, có nơi cư trú ổn định, tại cấp phúc thẩm có tình tiết giảm nhẹ mới. Do vậy, Hội đồng xét xử xét thấy không cần thiết phải cách ly bị cáo khỏi xã hội mà cho cải tạo tại địa phương có thời gian thử thách cũng đủ giáo dục bị cáo thành con người tốt. Bị cáo có đủ điều kiện được hưởng án treo theo hướng dẫn tại Nghị quyết số 01/2022/NQ-HĐTP ngày 15/4/2022 của Hội đồng Thẩm phán Tòa án nhân dân tối cao. Vì vậy, cần chấp nhận đơn kháng cáo, sửa bản án sơ thẩm như đề nghị của đại diện VKSND tỉnh Bắc Giang tại phiên toà là đúng quy định và phù hợp pháp luật.

Về hình phạt bổ sung: Bị cáo phạm tội có tính chất vụ lợi do vậy cần áp dụng hình phạt bổ sung bằng tiền để xung công quỹ đối với bị cáo là cần thiết.

[4] Về án phí hình sự phúc thẩm: Do bị cáo là người cao tuổi và kháng cáo của bị cáo Hoàng Văn C được chấp nhận nên bị cáo Hoàng Văn C không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

[5] Các quyết định khác của án sơ thẩm không có kháng cáo, kháng nghị cấp phúc thẩm không xem xét, giải quyết.

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH:

1. Căn cứ điểm b khoản 1 Điều 355, điểm e khoản 1 Điều 357 của Bộ luật tố tụng hình sự năm 2015 chấp nhận kháng cáo của bị cáo Hoàng Văn C, sửa bản án sơ thẩm.

Căn cứ khoản 1 và khoản 3 Điều 321, điểm s khoản 1 và khoản 2 Điều 51, điểm g khoản 1 Điều 52, Điều 17, Điều 58, Điều 65 của Bộ luật Hình sự:

Xử phạt bị cáo Hoàng Văn C 08 (tám) tháng tù về tội “Đánh bạc”, nhưng cho hưởng án treo, thời gian thử thách là 16 (Mười sáu) tháng tính từ ngày tuyên án phúc thẩm ngày 25/05/2022.

Giao bị cáo Hoàng Văn C cho Ủy ban nhân dân xã A, huyện T, tỉnh Bắc Giang giám sát và giáo dục trong thời gian thử thách.

** 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.*

** Trường hợp người được hưởng án treo thay đổi nơi cư trú thì thực hiện theo quy định tại khoản 3 Điều 93 Luật thi hành án hình sự.*

Phạt tiền bị cáo Hoàng Văn C 10.000.000 đồng sung công quỹ Nhà nước. Xác nhận bị cáo C đã nộp 16.528.800 đồng tiền phạt và tiền thu lời theo biên lai số 0004809 ngày 16/5/2022 của Chi cục Thi hành án dân sự huyện T.

2. Án phí hình sự phúc thẩm: Áp dụng điểm h khoản 2 Điều 23 Nghị quyết số 326/2016/UBTVQH14 ngày 30/12/2016 của Ủy ban thường vụ Quốc hội qui định về mức thu, miễn, giảm, thu, nộp, quản lý và sử dụng án phí và lệ phí Tòa án, bị cáo Hoàng Văn C không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm .

3. Các quyết định khác của bản án sơ thẩm không có kháng cáo, kháng nghị 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:

- Viện kiểm sát ND tỉnh Bắc Giang;
- TAND huyện T;
- VKSND huyện T;
- CC THADS huyện T;
- Công an huyện T;
- Sở Tư pháp Bắc Giang;
- Bị cáo;
- Lưu hồ sơ.

THẨM PHÁN - CHỦ TỌA PHIÊN TÒA

Nguyễn Hải Vinh