

Bản án số: 392/2021/HS-PT

Ngày: 28/5/2021.

NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM

TÒA ÁN NHÂN DÂN THÀNH PHỐ HÀ NỘI

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

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: **Bà Vũ Thị Thu Thủy.**

Các Thẩm phán:

**Bà Đặng Thị Thanh Huyền
Ông Phạm Năng Thành**

- Thư ký phiên tòa: Ông **Dương Đức Thắng**- Thư ký Tòa án nhân dân thành phố Hà Nội.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân thành phố Hà Nội tham gia phiên tòa:
Bà Nguyễn Thị Ánh Hằng- Kiểm sát viên.

Ngày 28 tháng 5 năm 2021 tại Tòa án nhân dân thành phố Hà Nội xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự phúc thẩm thụ lý số: 128/2021/TLPT-HS ngày 17 tháng 2 năm 2021 đối với bị cáo **Nguyễn Đình P** do có kháng cáo của **Nguyễn Đình P**, đối với Bản án hình sự sơ thẩm số: 290/2020/TLST-HS ngày 29 tháng 12 năm 2020 của Tòa án nhân dân quận Thanh Xuân, thành phố Hà Nội.

1. Bị cáo có kháng cáo: **Nguyễn Đình P**, sinh năm 1975; ĐKKHKT: Thôn Đò, xã H, huyện C, thành phố Hà Nội; nơi ở hiện nay: ..., quận T, Thành phố Hà Nội; nghề nghiệp: Không; trình độ văn hoá (học vấn): 7/12; dân tộc: Kinh; giới tính: Nam; tôn giáo: Không; quốc tịch: Việt Nam; con ông Nguyễn Đình V và bà Đặng Thị T; có vợ là Trương Thị N và 02 con; tiền sự: Không; tiền án: Không; Nhân thân: Bản án số 55/2015/HSST ngày 09/6/2015, Tòa án nhân dân huyện Chương Mỹ, thành phố Hà Nội xử phạt 12 tháng tù nhưng cho hưởng án treo, thời hạn thử thách 24 tháng kể từ ngày tuyên án sơ thẩm về tội “Đánh bạc”. Danh chỉ bản số 516 lập ngày 10/11/2020 tại Công an quận Thanh Xuân, thành phố Hà Nội. Bị cáo bị bắt ngày 16/9/2020, quyết định trả tự do ngày 17/9/2020. Bị cáo tại ngoại. Có mặt tại phiên tòa.

NỘI DUNG VỤ ÁN:

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

Nguyễn Đình P không có nghề nghiệp nên mở một quán bán xổ số kiến thiết nhà nước tại số, quận Thanh Xuân, thành phố Hà Nội. Do lượng khách không ổn định, muốn có thêm nhiều người chơi, ngày 11/9/2020, P mở bán thêm số lô, số đề. Việc bán lô đề P tự làm chủ, khi khách trúng thì P tự bỏ tiền ra trả cho khách còn khi khách thua thì P được hưởng toàn bộ tiền. Việc so kết quả trúng số lô, số đề dựa trên kết quả xổ số kiến thiết Miền Bắc hằng ngày bao gồm 01 giải đặc biệt và 26 giải khác. Đối với số đề, khách sẽ chọn một số trong các số từ 00 tới 99, nếu con số khách chọn trùng với hai số cuối của giải đặc biệt xổ số Miền Bắc ngày hôm đó thì khách sẽ nhận thưởng gấp 80 lần số tiền bỏ ra; đối với số đề ba càng, khách sẽ chọn ba số nếu trùng với ba số cuối của giải đặc biệt thì sẽ nhận thưởng gấp 400 lần số tiền bỏ ra. Đối với số lô, P quy ước với khách là đánh theo điểm, 01 điểm lô P thu từ 22.500 đồng tới 23.000 đồng, khách sẽ chọn một số trong các số từ 00 tới 99, nếu con số khách chọn trùng với hai số cuối của một trong 27 giải của xổ số Miền Bắc ngày hôm đó thì khách sẽ nhận thưởng tương ứng 80.000 đồng/01 điểm. Ngoài ra còn có hình thức đánh lô xiên, lô xiên quay. Hình thức đánh lô xiên được chia ra làm lô xiên hai và lô xiên ba. Đối với lô xiên hai, khách chơi sẽ chọn hai con số trong các số từ 00 tới 99, nếu hai con số khách chọn trùng với hai số cuối của hai trong số 27 giải thì khách sẽ nhận thưởng gấp 10 lần số tiền bỏ ra. Đối với lô xiên ba, khách chơi sẽ chọn ba con số trong các số từ 00 tới 99, nếu ba con số khách chọn trùng với hai số cuối của ba trong số 27 giải thì khách sẽ nhận thưởng gấp 40 lần số tiền bỏ ra. Đối với lô xiên quay, khách chơi sẽ chọn ba số trong các số 00 tới 99, ba số này sẽ tạo thành 3 cặp lô xiên hai và một cặp lô xiên ba, việc được thua cũng tính giống như đối với từng cặp lô xiên hai, xiên ba. Khi có khách tới mua số lô số đề, P sử dụng tờ giấy trắng có kích thước 07x12 cm để viết tích kê cho khách. P đã sử dụng giấy than để in lại một bản làm căn cứ đối chiếu khi khách tới nhận thưởng, còn bản gốc P đưa cho khách.

Khoảng 17 giờ 30 Pt ngày 16/9/2020, tổ công tác Công an phường Thanh Xuân Trung tiến hành tuần tra phát hiện Nguyễn Đình P đang bán cho anh Phạm Văn D (Sinh năm 1975, HKTT:, Nam Định) các số lô gồm 04, 46, 83, 52 mỗi số 05 điểm (22.500 đồng/01 điểm) và các số đề 32, 52, 38 mỗi số 10.000 đồng; các số đề 02, 20 mỗi số 20.000 đồng; số đề 99 giá 30.000 đồng với tổng số tiền là 550.000 đồng. P viết các số lô, số đề D mua vào 01 tờ tích kê bằng giấy màu trắng kích thước 07x12 cm. Khi D đang đưa tiền cho P thì bị tổ công tác kiểm tra bắt quả

tang. Cơ quan Công an đã lập biên bản bắt người phạm tội quả tang, thu giữ các đồ vật tài liệu liên quan gồm:

Thu của Nguyễn Đình P: 01 sổ theo dõi kết quả xổ số kiến thiết miền Bắc; 09 tờ tích kê ghi lô đề được in bằng mực giấy than; số tiền 5.500.000 đồng; 01 điện thoại di động nhãn hiệu Iphone 6 màu bạc, IMEI: 35569507964797 lắp sim số 0962825699.

Thu giữ của Phạm Văn D: 01 tờ tích kê ghi các số lô, số đề.

Trong ngày 16/9/2020, P đã bán số lô số đề cho 09 người hầu hết là khách qua đường nên P không biết địa chỉ cư trú cụ thể trong đó có Phạm Văn D, số người đánh được thể hiện cụ thể trong 09 tờ tích kê thu giữ của P. P giải trình từng tích kê như sau:

- Tờ thứ nhất ghi các số đề 49, 94, 28, 82 mỗi số 50.000 đồng. Tổng số tiền chơi là 200.000 đồng.

- Tờ thứ hai ghi các số đề 50, 05 mỗi số 50.000 đồng, các số đề đầu 5 (từ 50 tới 59) mỗi số 10.000 đồng, các số 60, 06, 67, 76, 16, 61 mỗi số 10.000 đồng, đánh lô xiên 2 gồm hai số 23, 50 số tiền 100.000 đồng, đánh lô xiên ba gồm các số 50, 67, 42 số tiền 50.000 đồng. Tổng số tiền khách chơi là 410.000 đồng.

- Tờ thứ ba ghi các số đề đầu 1 (từ 10 tới 19) mỗi số 5.000 đồng, số đề 17 với 10.000 đồng. Tổng số tiền khách chơi là 60.000 đồng.

- Tờ thứ tư ghi các số đề 37, 73 mỗi số 10.000 đồng. Tổng tiền khách chơi là 20.000 đồng.

- Tờ thứ năm ghi các số đề 15, 57, 75 mỗi số 10.000 đồng, các số đề 19, 79, 97, 96 mỗi số 5.000 đồng. Tổng tiền khách chơi là 50.000 đồng.

- Tờ thứ sáu ghi các số lô 65, 15, 93 mỗi số 25 điểm (Số tiền lô là 1.687.000 đồng), các số đề 63, 65, 15, 66, 93, 13 mỗi số 50.000 đồng, số đề 73 với 13.000 đồng. Tổng tiền khách chơi là 2.000.000 đồng.

- Tờ thứ bảy ghi số lô 99 với 10 điểm (Số tiền lô là 230.000 đồng), số đề 05 với 50.000 đồng, số đề ba càng 305 với 20.000 đồng. Tổng tiền khách chơi là 300.000 đồng.

- Tờ thứ tám ghi các số lô 46, 64 mỗi số 30 điểm, số lô 87 với 20 điểm, số đề 64 với 40.000 đồng, số lô xiên quay ba (46, 64, 87) với 160.000 đồng. Tổng số tiền khách chơi là 2.000.000 đồng.

- Tờ thứ chín là ghi cho Phạm Văn D. Anh D ghi các số lô 04, 46, 83, 52 mỗi số 05 điểm, các số đề là 32, 52, 38 mỗi số 10.000 đồng, số đề 99 là 30.000 đồng, số đề 02, 20 mỗi số 20.000 đồng. Tổng số tiền anh D chơi là 550.000 đồng. Cơ quan Cảnh sát điều tra - Công an quận Thanh Xuân tiến hành xác minh xác định nhân

thân anh D chưa có tiền án, tiền sự. Số tiền anh D mua số lô, số đề là 550.000 đồng chưa đến mức phải xử lý hình sự. Ngày 25/11/2020, Cơ quan Cảnh sát điều tra - Công an quận Thanh Xuân đã ra quyết định xử phạt vi phạm hành chính đối với anh Phạm Văn D về hành vi đánh bạc.

Tổng số tiền khách mua số lô, số đề của P trong ngày 16/9/2020 là 5.590.000 đồng. Số tiền thu giữ bị lệch với số tiền đánh bạc là do trước đó P đã lấy 90.000 đồng mua thức ăn. Do tại thời điểm bị bắt quả tang chưa có kết quả xổ số Miền Bắc nên chưa xác định được khách chơi thắng thua cụ thể ra sao.

Tại bản kết luận giám định số 6541/C09-P5 ngày 08/10/2020 của Viện khoa học hình sự - Bộ công an kết luận: Chữ viết trên các mẫu cần giám định ký hiệu từ A1 đến A10 so với chữ viết của Nguyễn Đình P trên các mẫu so sánh ký hiệu M1, M2, M3 do cùng một người viết ra.

Đối với chiếc điện thoại di động nhãn hiệu Iphone 6 màu bạc, IMEI: 35569507964797 lắp sim số 0962825699, qua kiểm tra lực lượng công an không phát hiện cuộc gọi, tin nhắn có nội dung liên quan tới vụ án. Ngày 24/11/2020, Cơ quan Cảnh sát điều tra - Công an quận Thanh Xuân đã ra quyết định xử lý vật chứng số 99 trao trả chiếc điện thoại trên cho P.

Bản án hình sự sơ thẩm số: 290/2020/TLST-HS ngày 29 tháng 12 năm 2020 của Tòa án nhân dân huyện Thanh Xuân đã quyết định:

Căn cứ Khoản 1 Điều 321, Điểm s Khoản 1, 2 Điều 51 Điều 38 Bộ luật Hình sự năm 2015.

Xử phạt: Nguyễn Đình P 10 tháng tù về tội “*Đánh bạc*”.

Ngoài ra bản án còn tuyên về xử lý vật chứng, án phí quyền kháng cáo

Ngày 11/1/2021 Bị cáo kháng cáo xin được hưởng án treo.

Tại phiên tòa bị cáo giữ nguyên yêu cầu kháng cáo. Trước khi xét xử bị cáo nộp đơn xác nhận bị cáo có bố đẻ bị nhiễm chất độc da cam bị cáo sinh ra bị ảnh hưởng cơ thể thấp bé nhiều bệnh tật đề nghị cho cải tạo tại địa phương.

Đại diện Viện kiểm sát nhân dân thành phố Hà Nội sau khi đánh giá tình chất mức độ hậu quả hành vi phạm tội, nhân thân và các tình tiết tăng nặng giảm nhẹ trách nhiệm hình sự của bị cáo, Hội đồng xét xử phúc thẩm căn cứ điểm b khoản 1 Điều 355, điểm e khoản 1 Điều 357 Bộ luật tố tụng hình sự.

Căn cứ Khoản 1 Điều 321; Điểm s Khoản 1 Điều 51; Điều 38 Bộ luật Hình sự năm 2015.

Xử phạt: Nguyễn Đình P 10 tháng tù về tội “*Đánh bạc*” nhưng cho hưởng án treo thử thách 20 tháng tính từ ngày tuyên án phúc thẩm.

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] Về hình thức: Đơn kháng cáo của bị cáo, đúng về mặt chủ thể kháng cáo và trong thời hạn của luật định nên được chấp nhận để xem xét theo trình tự phúc thẩm.

[2] Về nội dung:

Lời khai của bị cáo tại cơ quan điều tra, phiên tòa sơ thẩm, phúc thẩm bị cáo đều thừa nhận hành vi phạm tội. Lời khai của bị cáo là phù hợp với nhau, phù hợp với lời khai người làm chứng có trong hồ sơ vụ án. Do vậy có đủ cơ sở kết luận:

Khoảng 17 giờ 30 Pt ngày 16/9/2020, Nguyễn Đình P có hành vi đánh bạc bằng hình thức bán số lô, số đề tại số 172B Nguyễn Huy Tưởng, phường Thanh Xuân Trung, quận Thanh Xuân, thành phố Hà Nội thì bị Công an phường Thanh Xuân Trung, quận Thanh Xuân, thành phố Hà Nội phát hiện bắt quả tang cùng vật chứng. Tổng số tiền Nguyễn Đình P tham gia đánh bạc là 5.590.000 đồng (Năm triệu năm trăm chín mươi nghìn đồng).

Hành vi của Nguyễn Đình P đã phạm tội “Đánh bạc” theo quy định tại khoản 1 Điều 321 Bộ luật hình sự và bị Tòa án cấp sơ thẩm xử phạt về tội ““Đánh bạc” theo quy định tại khoản 1 Điều 321 Bộ luật hình sự là có căn cứ đúng pháp luật.

[3] Xét kháng cáo của bị cáo Hội đồng xét xử nhận thấy:

Hành vi phạm tội của bị cáo là nguy hiểm cho xã hội, xâm phạm trật tự công cộng an ninh xã hội.

Bị cáo chưa có tiền án, tiền sự, quá trình điều tra và tại phiên tòa sơ thẩm, phúc thẩm bị cáo đã thành khẩn khai báo hành vi của mình và ăn năn, hối cải, bị cáo có bố mẹ là người có công với cách mạng, bố của bị cáo bị nhiễm chất độc hóa học trong chiến tranh, bị cáo là người được hưởng trợ cấp hàng tháng đây là tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự theo điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51 Bộ luật hình sự.

Tòa án cấp sơ thẩm đã đánh giá đúng tính chất, mức độ hành vi phạm tội của bị cáo và xem xét áp dụng pháp luật là có căn cứ.

Tại phiên tòa Pc thẩm bị cáo thực sự ăn năn hối cải, bản thân bị cáo bị ảnh hưởng chất độc da cam cơ thể bị dị tật, thấp bé chiều cao 1,45 m có xác nhận của chính quyền địa phương đây tiết giảm nhẹ mới theo quy định khoản 2 Điều 51 BLHS. Việc cải tạo tại trại giam ảnh hưởng sức khỏe bị cáo, mức án cấp sơ thẩm tuyên là nghiêm khắc, nên áp dụng Điều 65 Bộ luật hình sự cho bị cáo được hưởng án treo cải tạo tại địa phương cũng đủ tác dụng giáo dục cải tạo bị cáo.

Do bị cáo có nhiều tình tiết giảm nhẹ, có nơi cư trú rõ ràng nên không cần

thiết phải cách ly bị cáo mà áp dụng Điều 2 Nghị quyết số 02/2018/NQ- HĐTP ngày 15/5/2018 của Hội đồng thẩm phán Tòa án nhân dân tối cao, Điều 65 Bộ luật hình sự năm 2015, cho bị cáo được hưởng án treo được cải tạo tại địa phương dưới sự giám sát của chính quyền địa phương và gia đình cũng đủ điều kiện giáo dục, cải tạo bị cáo trở thành công dân biết chấp hành pháp luật.

Từ những phân tích trên, Hội đồng xét xử phúc thẩm căn cứ 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, sửa Bản án hình sự sơ thẩm số: 290/2020/HS-ST ngày 29 tháng 12 năm 2020 của Tòa án nhân dân quận Thanh Xuân, thành phố Hà Nội cho bị cáo hưởng án treo

[4] *Về án phí hình sự phúc thẩm*: Bị cáo không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

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

Vì các lẽ trên:

QUYẾT ĐỊNH:

1.Căn cứ: 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 Nguyễn Đình P.

Sửa Bản án hình sự sơ thẩm số 290/2020/HS-ST ngày 29 tháng 12 năm 2020 của Tòa án nhân dân quận Thanh Xuân.

Căn cứ khoản 1 Điều 321 điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51, Điều 65 Bộ luật hình sự.

Xử phạt: Bị cáo **Nguyễn Đình P** 10 tháng tù về tội “Đánh bạc” nhưng cho hưởng án treo, thời hạn thử thách 20 tháng tính từ ngày tuyên án phúc thẩm.

Giao bị cáo cho UBND xã H, huyện C, TP Hà Nội giám sát giáo dục trong thời gian thử thách. Trong thời gian thử thách của án treo trường hợp các bị cáo thay đổi nơi cư trú được thực hiện theo khoản 1 Điều 92 Luật 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 chấp hành hình phạt tù của bản án đã được hưởng án treo.

2. Án phí hình sự phúc thẩm: Bị cáo không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

Các quyết định khác của Bản án hình sự sơ thẩm 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:

TM. HỘI ĐỒNG XÉT XỬ PC THẨM

- Bị cáo;
- TAND cấp cao tại Hà Nội;
- VKSND TP. Hà Nội;
- Công an TP. Hà Nội;
- Chi cục T.H.A. DS Q. Thanh Xuân;
- TAND Thanh Xuân;
- Nơi cư trú B. cáo
- Sở Tư pháp TP Hà Nội;
- Lưu, lưu hồ sơ vụ án.

**THẨM PHÁN - CHỦ TỌA PHIÊN TÒA
ĐÃ KÝ**

VŨ THỊ THU THỦY