

**TÒA ÁN NHÂN DÂN CẤP CAO
TẠI HÀ NỘI**

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

Bản án số: 639/2022/HS-PT

Ngày 12/9/2022.

**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: Bà Lê Thị Thúy Bình;

Các Thẩm phán: Ông Nguyễn Văn Cường;

Ông Nguyễn Tất Nam.

- Thư ký phiên tòa: Bà Vũ Thị Nguyệt, 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 Hoàng Thị Hải, Kiểm sát viên.

Ngày 12 tháng 9 năm 2021, 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: 1106/2021/TLPT-HS ngày 06 tháng 12 năm 2021 đối với bị cáo Phạm Văn Q do có kháng cáo của bị cáo đối với Bản án hình sự sơ thẩm số 121/2021/HSST ngày 18 tháng 10 năm 2021 của Tòa án nhân dân tỉnh Nam Định bị kháng cáo.

- Bị cáo có kháng cáo:

Phạm Văn Q, sinh năm 1980; giới tính: Nam; ĐKKHKT và nơi cư trú: Xóm 11B, xã XV, huyện XT, tỉnh Nam Định; Quốc tịch: Việt Nam; dân tộc: Kinh; tôn giáo: Đạo Thiên chúa; nghề nghiệp: Tự do; học vấn: 5/12; con ông Phạm Văn L, sinh năm 1958; con bà Phạm Thị T, sinh năm 1960; bị cáo là con duy nhất trong gia đình; có vợ: Trần Thị N, sinh năm 1984; có 3 con, con lớn nhất sinh năm 2004, con nhỏ nhất sinh năm 2017; tiền án: Không; tiền sự: Ngày 05/5/2021 Công an xã XV, huyện XT, tỉnh Nam Định xử phạt hành chính 750.000đ (bảy trăm năm mươi nghìn đồng) về hành vi đánh nhau; bị cáo bị tạm giữ từ ngày 14-5-2021 đến ngày 20-5-2021, hiện tại ngoại; có mặt.

- Các bị cáo không có kháng cáo và không bị kháng cáo, không bị kháng nghị: Mai Xuân H và Trần Văn Đ.

NỘI DUNG VỤ ÁN:

Căn cứ các tài liệu hồ sơ vụ án, diễn biến tại phiên tòa, nội dung vụ án theo bản án sơ thẩm được tóm tắt như sau:

Hồi 17h 55 phút ngày 13/5/2021, Phòng Cảnh sát hình sự - Công an tỉnh Nam Định chủ trì tổ công tác liên ngành kiểm tra hiệu cầm đồ “Quang” do Phạm

Văn Q làm chủ (địa chỉ xóm 11B, xã XV, huyện XT, tỉnh Nam Định). Quá trình kiểm tra, Tổ công tác phát hiện tại mặt bàn vị trí Phạm Văn Q ngồi có 01 cặp tổng hợp số lô, số đề ghi bằng bút màu đỏ, kiểm tra trong máy điện thoại Iphone của Phạm Văn Q có các dữ liệu số lô, số đề. Phạm Văn Q khai nhận, ngày 13/5/2021 Q bán số lô, số đề cho khách ghi trực tiếp tại cửa hàng và nhận ghi số lô, số đề của đối tượng Trần Văn Đ cùng một số đối tượng khác nhắn tin đánh qua SMS, qua Zalo. Sau đó Q chuyển một phần số lô, số đề đã bán được qua tin nhắn Zalo cho Mai Xuân H để hưởng phần trăm. Một phần số lô, số đề còn lại Q ôm bảng, không chuyển cho người khác.

Quá trình đánh bạc dưới hình thức số lô, số đề, Phạm Văn Q và các đối tượng thống nhất quy định với nhau như sau:

Về số đề: Đánh 1 ăn 70 lần, người chơi chọn số bất kỳ từ 00 đến 99. Nếu 2 số cuối cùng của giải đặc biệt kết quả số số kiến thiết miền Bắc ngày hôm đó trùng với số của người chơi đã chọn, thì người chơi sẽ được hưởng tiền gấp 70 lần số tiền đã chơi.

- Số lô: Người chơi chọn số bất kỳ số từ 00 đến 99, nếu kết quả 27 giải xổ số kiến thiết miền Bắc ngày hôm đó có 2 số cuối cùng trùng với số của người chơi đã chọn thì người chơi sẽ được hưởng số tiền tương ứng 1 điểm lô ăn 80.000 đồng (1 điểm lô tương đương với giá là 22.000 đồng hoặc 22.500 đồng).

- Lô xiên 2: Người chơi chọn một cặp số bất kỳ từ 00 đến 99, nếu kết quả 27 giải xổ số kiến thiết miền Bắc ngày hôm đó có hai cặp số đuôi cuối cùng trùng với cặp số người chơi đã chọn thì sẽ được hưởng số tiền gấp 11 lần số tiền chơi.

- Lô xiên 3: Người chơi chọn ba cặp số bất kỳ từ 00 đến 99, nếu kết quả 27 giải xổ số kiến thiết miền Bắc ngày hôm đó có ba cặp số đuôi cuối cùng trùng với ba cặp số người chơi đã chọn thì sẽ được hưởng số tiền gấp 40 lần số tiền chơi.

- Lô xiên 4: Người chơi chọn bốn cặp số bất kỳ từ 00 đến 99, nếu kết quả 27 giải xổ số kiến thiết miền Bắc ngày hôm đó có bốn cặp số đuôi cuối cùng trùng với bốn cặp số người chơi đã chọn thì sẽ được hưởng số tiền gấp 140 lần số tiền chơi.

- Đề 3 càng: Người chơi chọn 3 số bất kỳ, nếu 3 số cuối cùng của giải đặc biệt kết quả xổ số kiến thiết miền Bắc ngày hôm đó trùng với số của người chơi sẽ được hưởng tiền gấp 400 lần số tiền chơi (BL 116, 117).

Cơ quan cảnh sát điều tra Công an tỉnh Nam Định tiến hành xác minh Mai Xuân H và các đối tượng mua số lô, số đề của Phạm Văn Q. Quá trình điều tra, Cơ quan cảnh sát điều tra đã tạm giữ 03 chiếc điện thoại di động của Phạm Văn Q, Mai Xuân H và Mai Văn T là đối tượng đến ghi số lô, số đề của Q (Ký hiệu

lần lượt là A2, A1, A3). Cơ quan cảnh sát điều tra Công an tỉnh Nam Định tiến hành trưng cầu giám định phục hồi, trích xuất dữ liệu điện tử tại 03 chiếc điện thoại nêu trên, đồng thời tiến hành giám định chữ viết trên cap tổng hợp số lô, đề đã thu giữ. Tại bản kết luận giám định số 633/KL-PC09 ngày 01/6/2021 của Phòng kỹ thuật hình sự Công an tỉnh Nam Định kết luận:

“1. Tìm thấy trong mẫu gửi giám định (Ký hiệu:A1) thời gian từ ngày 01/5/2021 đến ngày 13/5/2021 các nội dung liên quan đến hành vi đánh bạc gồm:

- 01 (một) file hình ảnh chứa nội dung tin nhắn SMS.*
- 03 (ba) file hình ảnh chứa nội dung tin nhắn trong ứng dụng Zalo.*
- 03 (ba) nhật ký cuộc gọi đi và đến.*

2. Tìm thấy trong mẫu gửi giám định (Ký hiệu: A2) thời gian từ ngày 01/5/2021 đến ngày 13/5/2021 các nội dung liên quan đến hành vi đánh bạc gồm:

- 03 (ba) tin nhắn SMS.*
- 06 (sáu) tin nhắn Zalo.*
- 202 nhật ký cuộc gọi đi và đến.*

3. Tìm thấy trong mẫu gửi giám định (Ký hiệu: A3) thời gian từ ngày 01/5/2021 đến ngày 13/5/2021 các nội dung liên quan đến hành vi đánh bạc gồm:

- 01 (một) tin nhắn SMS.*
- 60 (sáu mươi) file hình ảnh chứa nội dung cuộc gọi đi và đến.*

Toàn bộ nội dung tìm thấy trong các mẫu cần giám (Ký hiệu: A1, A2, A3) được in trong 01 phụ lục kèm theo.

4. Không phục hồi được dữ liệu nội dung SMS, Zalo có liên quan đến hành vi đánh bạc từ ngày 01/5/2021 đến ngày 13/5/2021 trong các mẫu vật gửi giám định (Ký hiệu: A1, A2, A3)(BL 33).

Ngày 19/7/2021, Phòng kỹ thuật hình sự Công an tỉnh Nam Định có bản Kết luận giám định số 935/KLGD-PC09 kết luận:

“Chữ viết bằng mực màu đỏ trên tài liệu cần giám định (Ký hiệu: A) so với chữ viết đứng tên Phạm Văn Q trên mẫu tài liệu so sánh (Ký hiệu M1, M2) là do cùng 1 người viết ra.” (BL 44).

Cơ quan điều tra Cơ quan cảnh sát điều tra Công an tỉnh Nam Định đã có Quyết định Khởi tố vụ án hình sự, Quyết định Khởi tố bị can đối với Phạm Văn Q, Mai Xuân H, Trần Văn Đ về tội “Đánh bạc” quy định tại Điều 321 BLHS và đã có kết luận điều tra vụ án. Đối với Phạm Văn Q đã làm rõ từ khoảng đầu năm 2020, Phạm Văn Q thuê gian nhà cấp 4 và đăng ký kinh doanh dịch vụ cầm đồ lấy tên cửa hiệu “Quang” để hoạt động cầm đồ tại xóm 11B, xã XV, huyện XT, tỉnh Nam Định của gia đình anh Phạm Văn Thịnh. Đến đầu tháng 5/2021, lợi dụng hoạt động dịch vụ cầm đồ, Phạm Văn Q bán số lô, số đề cho người có nhu cầu ghi trực tiếp hoặc nhận qua cuộc gọi, tin nhắn SMS, tin nhắn Zalo. Sau đó Q

sử dụng điện thoại iphone đăng nhập tài khoản Zalo “Nhulongan” (đăng ký bằng số điện thoại: 0944493899 – số điện thoại đăng ký chính chủ) chuyển một phần số lô, số đề bán được cho Mai Xuân H để hưởng hoa hồng qua tài khoản Zalo tên “S” của H (đăng ký số điện thoại: 0927176438 – số điện thoại đăng ký chính chủ); phần còn lại Q giữ ôm bảng. Phạm Văn Q và Mai Xuân H thống nhất quy định với nhau là: Số lô Q bán cho khách với giá là 22.500đ/1 điểm, chuyển cho H với giá là 21.700đ/1 điểm, Q được hưởng 800đ/1 điểm lô. Đối với số đề: Đề ba càng H thu 73% tổng số tiền đánh, còn Q được hưởng hoa hồng 27% số tiền còn lại; số lô xiên H thu 70% tổng số tiền đánh, còn Q được hưởng hoa hồng 30% số tiền còn lại.

Ngày 13/5/2021 Phạm Văn Q đã bán số lô, số đề cho 3 đối tượng là: Trần Văn Đ, Trần Q Hiệp và Mai Văn T là 15.475.000đ, ngoài ra bán số lô, số đề cho khách qua đường (không rõ lai lịch) được 629.000đ; tổng số tiền bán số lô, số đề cho khách là 16.104.000đ.

Cụ thể: Tiền lô 650 điểm x 22.500đ = 14.625.000đ; tiền đề, lô xiên, ba càng là 1.479.000đ. Trong đó, Phạm Văn Q giữ lại đề ôm 280 điểm lô x 22.500đ = 6.300.000đ và số đề là 1.094.000đ. Tổng tiền lô đề Q giữ lại là 7.394.000đ. Q nhắn tin qua Zalo chuyển cho H 8.710.000đ. Ngoài ra, ngày 13/5/2021 Q nhắn tin đánh thêm số lô, số đề của H với số tiền là 6.550.000đ, (gồm: tiền lô: 200 điểm x 22.500đ = 4.500.000đ; tiền đề: 1.050.000đ; ba càng: 400.000đ; lô xiên 2: 600.000đ). Như vậy, số tiền Phạm Văn Q tham gia đánh bạc dưới hình thức lô đề ngày 13/5/2021 được xác định là tổng số tiền Q bán lô đề cho khách và số tiền Q nhắn tin đánh thêm số lô, số đề với Hưng, tổng cộng là 22.654.000đ. Q chưa thanh toán số tiền đánh bạc với Mai Xuân H và bị kiểm tra, phát hiện thu giữ trước khi có kết quả xổ số (BL 103, 128, 129, 180, 237).

Bản cáo trạng số 96/CT-VKSND-P2 ngày 29-9-2021 của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Nam Định truy tố Phạm Văn Q về tội “Đánh bạc” theo quy định tại khoản 1 Điều 321 Bộ luật hình sự.

Tại Bản án hình sự sơ thẩm số 121/2021/HS-ST ngày 18/10/2021, Tòa án nhân dân tỉnh Nam Định đã quyết định:

1. Căn cứ khoản 1 Điều 321 Bộ luật hình sự, tuyên bố bị cáo Phạm Văn Q phạm tội “Đánh bạc”.

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

Xử phạt bị cáo Phạm Văn Q 21 (Hai mươi một) tháng tù, thời hạn tù tính từ ngày bắt bị cáo đi thi hành án (bị cáo đã bị tạm giữ từ ngày 14-5-2021 đến ngày 20-5-2021);

3. Hình phạt bổ sung: Căn cứ khoản 3 Điều 321 Bộ luật hình sự, phạt tiền đối với Phạm Văn Q là 10.000.000 (Mười triệu) đồng để sung quỹ nhà nước.

4. Biện pháp tư pháp: Căn cứ điểm a khoản 1 Điều 46, điểm b khoản 1 Điều 47 BLHS, truy thu của các bị cáo số tiền chiếm hưởng bất chính để sung quỹ nhà nước, cụ thể như sau: Bị cáo Phạm Văn Q số tiền là 7.179.000đ (Bảy triệu một trăm bảy mươi chín nghìn đồng).

Ngoài ra, Tòa án cấp sơ thẩm còn quyết định về hình phạt đối với các bị cáo Mai Xuân H, Trần Văn Đ; xử lý vật chứng, trách nhiệm dân sự, án phí và thông báo quyền kháng cáo theo quy định của pháp luật.

Ngày 25/10/2021, bị cáo Phạm Văn Q có đơn kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt và xin hưởng án treo.

Tại phiên tòa phúc thẩm:

Bị cáo Phạm Văn Q trình bày: Trong vụ án bị cáo chỉ là thư ký ghi lô, đề cho bị cáo Mai Xuân H; bị cáo H có mức hình phạt thấp hơn bị cáo. Đề nghị Hội đồng xét xử xem xét giảm hình phạt cho bị cáo.

Đại diện Viện Kiểm sát nhân dân cấp cao tại Hà Nội nêu quan điểm giải quyết vụ án: Tòa án cấp sơ thẩm đã xét xử bị cáo Phạm Văn Q về tội “Đánh bạc” theo quy định tại khoản 1 Điều 321 Bộ luật hình sự là có căn cứ đúng người, đúng tội. Đề nghị Hội đồng xét xử phúc thẩm áp dụng điểm a khoản 1 Điều 355, Điều 356 Bộ luật tố tụng hình sự; không chấp nhận kháng cáo của bị cáo và giữ nguyên bản án sơ 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, ý kiến của Đại diện Viện kiểm sát nhân dân cấp cao tại Hà Nội, Hội đồng xét xử phúc thẩm nhận định như sau:

[1]. Tại phiên tòa, bị cáo Phạm Văn Q đã thành khẩn khai nhận hành vi phạm tội; lời khai nhận của bị cáo phù hợp với lời khai tại cơ quan điều tra, tại phiên tòa sơ thẩm và phù hợp với lời khai của các bị cáo Mai Xuân H, Trần Văn Đ; phù hợp với lời khai của người có quyền lợi nghĩa vụ liên quan, người làm chứng cũng như các tài liệu chứng cứ khác có trong hồ sơ vụ án. Do đó, có đủ căn cứ kết luận: Khoảng 17h ngày 13/5/2021, tại hiệu cầm đồ “Q” của Phạm Văn Q ở xóm 11B, xã XV, huyện XT, tỉnh Nam Định, Phạm Văn Q đã ghi số lô, số đề được thua bằng tiền với Trần Văn Đ và các đối tượng khác sau đó kênh chuyển một phần cho Mai Xuân H. Tổng số tiền Phạm Văn Q đánh bạc trong ngày 13/5/2021 là 22.654.000đ; Q chưa thanh toán số tiền đánh bạc với Mai Xuân H và bị kiểm tra, phát hiện thu giữ trước khi có kết quả xổ số kiến thiết miền Bắc ngày 13/5/2021. Tòa án cấp sơ thẩm đã quy kết bị cáo Q về tội “Đánh bạc” theo quy định tại khoản 1 Điều 321 Bộ luật hình sự là có căn cứ.

[2]. Xét kháng cáo xin giảm hình phạt của bị cáo Phạm Văn Q: Tòa án cấp

sơ thẩm đã xem xét các tình tiết tăng nặng giảm nhẹ trách nhiệm hình sự đối với bị cáo: Bị cáo Q không có tình tiết tăng nặng, nhưng bị cáo có nhân thân xấu (tiền sự về hành vi đánh nhau ngày 05/5/2021). Bị cáo phạm tội lần đầu, thuộc trường hợp ít nghiêm trọng; bị cáo thành khẩn khai báo, ăn năn hối cải nên đã được áp dụng tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự theo quy định tại điểm i, s khoản 1 Điều 51 Bộ luật hình sự. Hội đồng xét thấy bị cáo Q phạm tội đồng phạm giản đơn, với vai trò giúp sức; do đó, Hội đồng xét xử chấp nhận kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt của bị cáo Q.

[3]. Về án phí: Do kháng cáo được chấp nhận nên bị cáo Phạm Văn Q không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm theo quy định của pháp luật.

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

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH:

Căn cứ điểm b khoản 1 Điều 355, Điều 357 Bộ luật tố tụng hình sự; Nghị quyết số 326/2016/UBTVQH14 của Ủy ban Thường vụ Quốc hội quy định về án phí, lệ phí Tòa án.

Chấp nhận kháng cáo của bị cáo Phạm Văn Q; sửa quyết định của Bản án hình sự sơ thẩm số 121/2021/HS-ST ngày 18 tháng 10 năm 2021 của Tòa án nhân dân tỉnh Nam Định về phần hình phạt đối với bị cáo Q; cụ thể:

Tuyên bố bị cáo Phạm Văn Q phạm tội “Đánh bạc”.

Căn cứ khoản 1 Điều 321; điểm i, s khoản 1 Điều 51; Điều 58 Bộ luật hình sự: Xử phạt bị cáo Phạm Văn Q 15 (Mười lăm) tháng tù, thời hạn tù tính từ ngày bắt bị cáo đi thi hành án (bị cáo đã bị tạm giữ từ ngày 14-5-2021 đến ngày 20-5-2021);

Về án phí: Bị cáo Phạm Văn Q không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

Các quyết định khác của bản án sơ thẩm không có kháng cáo, không bị kháng cáo, không bị 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 phúc thẩm.

CÁC THẨM PHÁN

CHỦ TỌA

Nguyễn Tất Nam

Nguyễn Thế Lệ

Lê Thị Thúy Bình

Nơi nhận:

- VKSND cấp cao tại Hà Nội;
- TAND tỉnh Nam Định;
- VKSND tỉnh Nam Định;
- Công an tỉnh Nam Định;
- Cục THADS tỉnh Nam Định;
- Bị cáo (theo địa chỉ);
- Lưu hồ sơ vụ án, PHC-TP.

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

Lê Thị Thúy Bình

