

**TÒA ÁN NHÂN DÂN
THÀNH PHỐ HÀ NỘI**

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

Bản án số 727/2021/HS-PT
Ngày 28/10/2021

**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 Nguyễn Bích Ngân

Các Thẩm phán: Ông Hoàng Nhật Tân

Ông Nguyễn Đình Tiến

- Thư ký phiên tòa: Bà Nguyễn Thị Hạnh - 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 Đặng Thị Kiều Diễm - Kiểm sát viên.

Ngày 28 tháng 10 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 647/2021/TLPT-HS ngày 23 tháng 8 năm 2021 đối với bị cáo Kiều Trắc L do có kháng cáo của bị cáo đối với bản án hình sự sơ thẩm số 120/2021/HS-ST ngày 29 tháng 6 năm 2021 của Tòa án nhân dân huyện Đông Anh, thành phố Hà Nội.

Bị cáo có kháng cáo:

KIỀU TRẮC L, sinh năm: 1972; giới tính: Nam; ĐKNKTT và nơi ở: huyện Nam Sách, tỉnh Hải Dương; nghề nghiệp: thợ xây; trình độ văn hoá: 9/12; quốc tịch: Việt Nam; dân tộc: Kinh; tôn giáo: Không; con ông: Kiều Trắc O(đã chết) và bà Vũ Thị I; vợ: Phạm Thị Ư có 02 con, lớn sinh năm 1996, nhỏ sinh năm 2000; tiền án, tiền sự: Ngày 17/7/2020 công an huyện Đông Anh xử phạt vi phạm hành chính 350.000 đồng về hành vi đánh bạc; bị cáo tại ngoại; có mặt.

Trong vụ án còn có bị cáo: Nguyễn Xuân X không kháng cáo, không bị kháng nghị tòa 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:

Khoảng 18 giờ 00 phút ngày 14/01/2021, Tổ công tác Công an xã Vĩnh Ngọc, huyện Đông Anh, thành phố Hà Nội đang làm nhiệm vụ tại xã Vĩnh Ngọc thì phát hiện bắt quả tang bị cáo Nguyễn Xuân X đang có hành vi bán số lô cho anh Nguyễn Hữu H, sinh năm 1995 (Trú tại: xã Vĩnh Ngọc, huyện Đông Anh, thành phố Hà Nội). Tổ công tác đã tiến hành lập biên bản tạm giữ vật chứng và đưa các đối tượng về trụ sở để điều tra làm rõ.

Vật chứng thu giữ gồm:

- Tạm giữ của bị cáo Nguyễn Xuân L: 01 điện thoại Nokia 1280 màu đen, số Seri: 356359056646516, lắp số thuê bao 086561xxxx; 01 bảng cấp ghi số lô, đề ngày 14/01/2021 viết trên giấy dòng kẻ có chữ ký xác nhận của Nguyễn Xuân X và 5.600.000 đồng (Năm triệu sáu trăm nghìn đồng).

- Tạm giữ của anh Nguyễn Hữu H: 01 tích kê hình vuông bên trong ghi Lô 14,41/50 điểm có chữ ký xác nhận của anh Nguyễn Hữu H.

Khám xét khẩn cấp nơi ở, đồ vật, tài liệu đối với Nguyễn Xuân X không thu giữ gì.

Ngày 08/02/2021, Cơ quan Cảnh sát điều tra ra Quyết định trưng cầu giám định số 137/CQĐT-ĐTTH trưng cầu Phòng Kỹ thuật hình sự - Công an Thành phố Hà Nội giám định chữ viết, chữ số đối với bảng cấp lô, đề và tích kê tạm giữ ngày 14/01/2021. Tại bản kết luận giám định số 2447/KLGD-PC09-Đ3 ngày 30/3/2021 của Phòng Kỹ thuật hình sự - Công an Thành phố Hà Nội kết luận:

- + Chữ số, chữ viết trên mẫu cần giám định (trừ phần được khoanh mực màu đỏ - Ký hiệu A1); Chữ số, chữ viết đứng tên Nguyễn Xuân X trên các mẫu so sánh (Ký hiệu từ M1 đến M6) là chữ do cùng một người viết ra.

- + Không đủ cơ sở kết luận chữ số, chữ viết phần khoanh mực màu đỏ trên mẫu cần giám định (Ký hiệu A1); chữ số, chữ viết trên mẫu cần giám định (Ký

hiệu A2) chữ số, chữ viết đứng tên Nguyễn Xuân X trên các mẫu so sánh (Ký hiệu từ M1 đến M6) có phải là chữ do cùng một người viết ra hay không.

Ngày 26/02/2021, Cơ quan Cảnh sát điều tra ra Quyết định trưng cầu giám định số 161/CQĐT-ĐTTH trưng cầu Viện Khoa học hình sự - Bộ Công an giám định khôi phục thông tin dữ liệu điện tử đối với chiếc điện thoại Nokia 1280 màu đen, số Imeil 356359056646516, kèm số thuê bao 086561xxxx tạm giữ ngày 14/01/2021 của Nguyễn Xuân X. Ngày 13/4/2021, Cơ quan Cảnh sát điều tra nhận được Bản kết luận giám định số 1466/C09-P6 đề ngày 16/3/2021 của Viện khoa học hình sự - Bộ Công an kết luận như sau:

- Trong mẫu vật gửi giám định tìm thấy trong khoảng thời gian từ ngày 01/10/2020 đến ngày 14/01/2021: 57 cuộc gọi; 04 tin nhắn SMS lưu trữ trong máy điện thoại và 03 tin nhắn trong sim, chi tiết trong Phụ lục kèm theo. Thử nghiệm Nguyễn Xuân X có nhắn tin số lô, số đề đến số thuê bao 035977xxxx với tổng số tiền là 3.845.000 đồng.

Tại cơ quan điều tra, bị cáo Nguyễn Xuân X khai nhận: Do không có việc làm nên hàng ngày X bán nước tại vỉa hè trường Trung học cơ sở Vĩnh Ngọc, đối diện khu chung cư thuộc xã Vĩnh Ngọc, huyện Đông Anh, thành phố Hà Nội. Ngoài bán nước, X bán thêm các số lô, số đề để kiếm thêm thu nhập. X lấy kết quả xổ số kiến thiết Miền Bắc mở thưởng cùng ngày để so kết quả trúng thưởng và trả thưởng.

Khoảng 15 giờ 30 phút ngày 14/01/2021, X đến vị trí bán nước như hàng ngày. Đến khoảng 16 giờ 00 phút cùng ngày có một thanh niên lạ mặt đến mua của X hai số lô 25, 52 mỗi số 50 điểm (một điểm là 23.000 đồng; tổng là 2.300.000 đồng), X ghi vào bảng cấp. Khoảng 17 giờ 00 phút cùng ngày, Kiều Trắc L đến quán nước của X uống nước và mua của X các số đề gồm: số đề 55 là 500.000 đồng, số đề 65 là 250.000 đồng; số đề 655 là 150.000 đồng, số đề 565 là 100.000 đồng tổng số tiền là 1.000.000 đồng. X ghi vào bảng cấp ngày 14/01/2021 và không ghi tích kê cho L vì đã quen biết nhau. Đến khoảng 17 giờ 50 phút cùng ngày, X đang bán nước cho anh Nguyễn Ngọc B, sinh năm 1974 (Trú tại: xã Vĩnh Ngọc, huyện Đông Anh, thành phố Hà Nội) và anh Đặng Đình P, sinh năm 1998 (Trú tại: xã Vĩnh Ngọc, huyện Đông Anh, thành phố Hà Nội) thì anh Nguyễn Hữu H, sinh năm 1995 (Trú tại: xã Vĩnh Ngọc, huyện Đông Anh, thành phố Hà Nội) đến, anh H hỏi mua của X số lô: 14, 41 mỗi con 50 điểm, tổng tiền là 2.300.000 đồng. X đồng ý và ghi tích kê nhưng chưa ghi vào bảng cấp rồi giao tích kê cho anh H và nhận tiền của anh H thì bị công an bắt giữ. Ngoài những

số lô, số đề kê trên còn có những số đề do Nguyễn Xuân X tự viết, tự đánh: số đề 77 giá 100.000 đồng, cặp 77 (gồm 22,27,72,77) giá 10.000 đồng mỗi số đề, số đề 477, 57, 73,49,94 mỗi số đề giá 10.000 đồng; số đề 22 giá 25.000 đồng, số đề 25 và 05 giá 5.000 đồng.

Bị cáo Kiều Trắc L khai nhận phù hợp với lời khai của Nguyễn Xuân X và phù hợp với tài liệu thu thập ngày 14/01/2021 đã mua của X 04 số đề với giá 1.000.000 đồng. Bản thân L đã bị xử phạt hành chính về hành vi đánh bạc vào ngày 17/7/2020. Nguyễn Hữu H khai nhận như trên và khai ngày 14/01/2021 đã mua của X 02 số lô với tổng số tiền là 2.300.000 đồng. Đây là lần đầu H mua số lô của X.

Đối với anh Nguyễn Hữu H, số tiền tham gia đánh bạc là 2.300.000 đồng chưa đến mức truy cứu trách nhiệm hình sự nên ngày 12/3/2021, Công an huyện Đông Anh ra Quyết định xử phạt hành chính, xử phạt anh H với mức phạt là 200.000 đồng.

Với nội dung trên, tại bản án hình sự sơ thẩm số 120/2021/HSST ngày 29/6/2021 Tòa án nhân dân huyện Đông Anh, thành phố Hà Nội đã quyết định:

Áp dụng: Khoản 1 điều 321; điểm s khoản 1, khoản 2 điều 51; điều 54; điều 38 Bộ luật hình sự.

Xử phạt: Kiều Trắc L 08(tám) tháng tù. Thời hạn tù tính từ ngày bắt thi hành án.

Ngoài ra bản án còn quyết định hình phạt của bị cáo khác trong vụ án, xử lý vật chứng, án phí và quyền kháng cáo theo quy định của pháp luật.

Ngày 02/7/2021 bị cáo Kiều Trắc L kháng cáo xin giảm hình phạt và xin được hưởng án treo.

Tại phiên tòa phúc thẩm:

Bị cáo giữ nguyên yêu cầu kháng cáo.

Đại diện viện kiểm sát thành phố Hà Nội có quan điểm:

Căn cứ lời khai của các bị cáo và các tài liệu có trong hồ sơ thì tòa án sơ thẩm đã xét xử Kiều Trắc L với tội danh: “Đánh bạc” theo khoản 1 điều 321 Bộ luật hình sự là có căn cứ, đúng pháp luật. Tòa án sơ thẩm đã đánh giá đúng tính chất hành vi phạm tội, vai trò và các tình tiết tăng nặng, giảm nhẹ của các bị cáo để quyết định hình phạt là phù hợp. Tại phiên tòa phúc thẩm bị cáo Kiều Trắc L xuất trình tài liệu có quá trình tham gia quân đội song hình phạt đối với bị cáo là

phù hợp nên đề nghị hội đồng xét xử không chấp nhận kháng cáo của bị cáo, giữ nguyên án sơ thẩm. Rút kinh nghiệm với tòa án sơ thẩm áp đã xét xử bị cáo 8 tháng tù nhưng lại áp dụng điều 54 Bộ luật hình sự là không chính xác.

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:

Về hình thức: Kháng cáo của bị cáo trong thời hạn quy định của pháp luật nên được chấp nhận để xem xét theo trình tự phúc thẩm.

Về nội dung:

Căn cứ lời khai của các bị cáo phù hợp với các tài liệu khác có trong hồ sơ, có đủ cơ sở kết luận tòa án nhân dân huyện Đông Anh đã xét xử bị cáo Nguyễn Xuân X và Kiều Trắc L tội “Đánh bạc” theo khoản 1 điều 321 Bộ luật hình sự là có căn cứ, đúng pháp luật.

Xét yêu cầu kháng cáo của bị cáo Kiều Trắc L hội đồng xét xử thấy rằng:

Hành vi của bị cáo tham gia đánh bạc dưới hình thức lô, đề là hành vi nguy hiểm, xâm phạm đến trật tự công cộng, gây mất trật tự trị an xã hội. Nhân thân của bị cáo ngày 17/7/2020 có hành vi đánh bạc bị công an huyện Đông Anh xử phạt hành chính, mới được thời gian ngắn bị cáo lại thực hiện hành vi đánh bạc lần này thể hiện sự coi thường pháp luật nên không có điều kiện để được hưởng án treo. Tòa án sơ thẩm áp dụng hình phạt tù giam đối với bị cáo là có căn cứ. Tuy nhiên có xem xét bị cáo đánh bạc số tiền không lớn, tại phiên tòa phúc thẩm bị cáo thành khẩn ăn năn hối cải, xuất trình tài liệu thể hiện bản thân bị cáo có thời gian tham gia quân đội nên có căn cứ để xem xét giảm nhẹ một phần hình phạt tạo điều kiện cho bị cáo yên tâm cải tạo tốt. Vì vậy chấp nhận kháng cáo của bị cáo Kiều Trắc L sửa bản án hình sự sơ thẩm của tòa án nhân dân huyện Đông Anh, thành phố Hà Nội giảm hình phạt cho bị cáo.

Các quyết định khác của án sơ thẩm không có kháng cáo, kháng nghị có hiệu lực pháp luật.

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH:

Căn cứ điểm b khoản 1 điều 355, điểm c khoản 1 điều 357 Bộ luật tố tụng hình sự năm 2015. Nghị quyết số 326/2016/UBTVQH/14 ngày 30/12/2016 về án lệ phí tòa án.

- Chấp nhận một phần kháng cáo của bị cáo Kiều Trắc L. Sửa bản án hình sự sơ thẩm số 120/2021/HSST ngày 29/6/2021 của Tòa án nhân dân huyện Đông Anh, thành phố Hà Nội.

Áp dụng: Khoản 1 điều 321; điểm s khoản 1, khoản 2 điều 51; điều 54 điều 38 Bộ luật hình sự.

Xử phạt: **Kiều Trắc L** 05(năm) tháng tù về tội đánh bạc. Thời hạn tù tính từ ngày bắt thi hành án.

- Bị cáo không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

- Các quyết định khác của 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:

- VKSND thành phố Hà Nội.
- Tòa án, Viện kiểm sát, Công an, Chi cục thi hành án dân sự huyện Đông Anh, Hà Nội.
- Bị cáo,
- Lưu HS, VP

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

Nguyễn Bích Ngân

Nơi nhận:

- VKSND thành phố Hà Nội.
- Tòa án, Viện kiểm sát, Công an,
Chi cục thi hành án dân sự quận
Tây Hồ
- Bị cáo.
- Lưu HS, VP

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

Nguyễn Bích Ngân