

Bản án số: 83/2020/HS-PT

Ngày 18 - 8 - 2020

**NHÂN DANH**  
**NƯỚC CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM**  
**TÒA ÁN NHÂN DÂN TỈNH CM**

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

*Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa:* Bà Châu Minh Hoàng

*Các Thẩm phán:* Ông Trần Trọng Nhân

Ông Nguyễn Thế Ph

**- Thư ký phiên tòa:** Ông Hồ Văn Mil – Thư ký Tòa án nhân dân tỉnh CM

**- Đại diện Viện Kiểm sát nhân dân tỉnh CM tham gia phiên tòa:**

Ông Phạm Thanh Mộng – Kiểm sát viên.

Ngày 18 tháng 8 năm 2020, tại trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh CM xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự phúc thẩm thụ lý số: 65/2020/TLPT-HS ngày 24 tháng 6 năm 2020 đối với bị cáo Cao Thị Ph; do có kháng cáo của bị cáo đối với bản án hình sự sơ thẩm số: 79/2020/HS-ST ngày 18 tháng 5 năm 2020 của Tòa án nhân dân thành phố CM, tỉnh CM.

**- Bị cáo có kháng cáo:**

*Họ và tên:* Cao Thị Ph, sinh năm 1972 tại CM; nơi đăng ký nhân khẩu thường trú: Khóm 2, phường TX, thành phố CM, tỉnh CM; chỗ ở: Khóm 6, phường 9, thành phố CM, tỉnh CM; Nghề nghiệp: Nội trợ; trình độ học vấn: 6/12; dân tộc: Kinh; giới tính: Nữ; tôn giáo: Không; quốc tịch: Việt Nam; con ông Cao Minh Chuyện và bà Trần Thị Hứa; chồng: Nguyễn Văn Lào, con: 02 người; tiền án, tiền sự: Không; khởi tố, cầm đi khởi nơi cư trú ngày 13/3/2019; bị cáo tại ngoại 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:

Vào lúc 16 giờ 00 phút ngày 03/01/2019, Công an thành phố CM bắt quả tang Cao Thị Ph có hành vi mua bán số đề tại nhà ở của Ph tọa lạc tại khóm 6, phường 9, thành phố CM thông qua việc kiểm tra điện thoại của Ph. Tang vật thu giữ gồm: 01 (một điện thoại di động hiệu OPPO F3, màu đỏ đen (có số IMEI1 865460050471759, IMEI2 865460030471742) có sim số 0783.802183 và sim số 0916695661; tiền Việt Nam 400.000 đồng.

Quá trình điều tra Cao Thị Ph thành khẩn khai nhận hành vi phạm tội như sau: Ph trực tiếp bán số lô đề được 04 ngày (từ ngày 31/12/2018 đến ngày 03/01/2019), bán tại nhà Ph. Hình thức bán số đề là nhận tin nhắn mua số qua điện thoại di động hiệu OPPO F3 màu đỏ đen, có số IMEI1 865460050471759, IMEI2

865460030471742, bên trong gắn sim số điện thoại 0783.802183 và sim số 0916.695661. Ph dùng sim số 0916.659661 và dùng Zalo nhắn tin với người mua số đề. Ph bán số đề nhận tin nhắn của người mua số đề từ lúc 14 giờ mỗi ngày. Đối với các đài xổ số kiến thiết miền Nam vào buổi chiều, Ph nhận bán đến trước lúc 16 giờ mỗi ngày; đối với các đài xổ số kiến thiết miền Trung, Ph nhận bán đến trước lúc 17 giờ; đối với các đài xổ số kiến thiết miền Bắc vào buổi tối, Ph nhận bán đến trước lúc 18 giờ. Thời gian giao tiền thắng thua số đề là ngày hôm sau; địa điểm giao tiền thì Ph và người mua số đề thỏa thuận địa điểm giao, có khi giao tiền tại nhà Ph, có khi Ph và người mua số đề thỏa thuận giao tiền tại một địa điểm nào đó tùy thỏa thuận. Những người mua số đề với Ph, hiện nay xác định được:

- Nguyễn Minh Sáng, sinh năm 1995, chỗ ở: Khóm 6, phường 9, thành phố CM, tỉnh CM (tin nhắn tên “Xù”). Ngày 01/01/2019 Sáng mua số đề của Ph số tiền 115.000 đồng; ngày 02/01/2019 mua số đề của Ph số tiền 115.000 đồng và ngày 03/01/2019 mua số đề của Ph số tiền 150.000 đồng. Ph đã nhận đủ tiền mua số.

- Nguyễn Quốc Khởi, sinh năm 1966, chỗ ở: Khóm 2, phường TX, thành phố CM, tỉnh CM (tin nhắn “út khoi”). Ngày 02/01/2019, ông Khởi mua số đề của Ph với số tiền 736.000 đồng; ngày 03/01/2019 ông Khởi mua số đề của Ph số tiền 375.000 đồng. Ông Khởi chưa đưa tiền mua số đề cho Ph.

- Nguyễn Thị Hoàng, sinh năm 1970, chỗ ở: Khóm 2, phường TX, thành phố CM, tỉnh CM (tin nhắn “Kim Hoang”). Ngày 31/12/2018, Hoàng mua số đề của Ph số tiền 138.000 đồng và ngày 02/01/2019 mua số đề của Ph số tiền 173.000 đồng. Ph đã nhận đủ tiền mua số.

- Dương Hồng Phụng, sinh năm 1962, chỗ ở: Khóm 6, phường 9, thành phố CM, tỉnh CM (tin nhắn “Chi Phuong”). Ngày 01/01/2019, Phụng mua số đề của Ph ở cả đài miền Nam và miền Bắc với tổng số tiền mua số và trúng số được xác định là 3.320.000 đồng. Ph và Phụng chưa đưa tiền cho nhau.

- Những người khác mua số đề của Ph gồm những người sử dụng Zalo với tên “Trinh Nguyen”, “Oanh”, “Bản De”, “Q L T D”, “Khanh th” hiện không biết họ tên, địa chỉ cụ thể; Huỳnh Ngọc Loan (tin nhắn “Mai Loan”) đã bỏ địa Ph đi đâu không rõ nên chưa làm việc được.

Cách tính tiền mua bán và thắng thua của việc bán số đề được Ph xác định như sau:

- Đối với các đài xổ số kiến thiết miền Nam vào buổi chiều:
  - + Số đầu, đuôi 02 con: Người mua 10.000 đồng, Ph chỉ thu tiền 8.000 đồng, người mua trúng 700.000 đồng.
  - + Số lô 02 con: Người mua 1.000 đồng, Ph thu tiền 15.000 đồng, người mua trúng 80.000 đồng.
  - + Số lô 03 con: Người mua 1.000 đồng, Ph thu tiền 15.000 đồng, người mua trúng 600.000 đồng.
  - + Số đá cặp: Người mua 1.000 đồng, Ph thu tiền 15.000 đồng, người mua trúng 600.000 đồng.
- Đối với các đài xổ số kiến thiết miền Trung vào buổi chiều:
  - + Số đầu, đuôi 02 con: Người mua 10.000 đồng, Ph thu tiền 8.000 đồng, người mua người mua trúng 700.000 đồng.

+ Số lô 02 con: Người mua 1.000 đồng, Ph thu tiền 15.000 đồng, người mua trúng 80.000 đồng.

+ Số lô 03 con: Người mua 1.000 đồng, Ph thu tiền 15.000 đồng, người mua trúng 600.000 đồng.

+ Số đá cặp: Người mua 1.000 đồng, Ph thu tiền 15.000 đồng, người mua trúng 600.000 đồng.

- Đối với các đài xổ số kiến thiết miền Bắc vào buổi tối:

+ Số đầu, đuôi 02 con: Người mua 10.000 đồng, Ph thu tiền 50.000 đồng, người mua trúng 700.000 đồng.

+ Số lô 02 con: Người mua 1.000 đồng, Ph thu tiền 23.000 đồng, người mua trúng 80.000 đồng.

+ Số lô 03 con: Người mua 1.000 đồng, Ph thu tiền 23.000 đồng, người mua trúng 600.000 đồng.

+ Số đá cặp: Người mua 1.000 đồng, Ph thu tiền 23.000 đồng, người mua trúng 600.000 đồng.

Tại các biên bản kiểm tra vào lúc 17 giờ 00 ngày 03/01/2019, Biên bản lúc 08 giờ 00 ngày 04/01/2019, Biên bản lúc 08 giờ 00 ngày 04/5/2019 về việc xác định số tiền bán số đề và số tiền người mua trúng số đề (tiền đánh bạc) đối với Cao Thị Ph thể hiện số tiền đánh bạc của Cao Thị Ph các đài xổ số kiến thiết các miền vào các ngày cụ thể như sau:

- Các đài xổ số kiến thiết miền Nam vào chiều ngày 31/12/2018 qua tin nhắn Zalo với tên “Trinh Nguyen” tổng số tiền là 10.345.000 đồng; các đài xổ số kiến thiết miền Trung qua tin nhắn Zalo với tên “Trinh Nguyen” tổng số tiền là 9.600.000 đồng; các đài xổ số kiến thiết miền Bắc vào tối ngày 31/12/2018 qua tin nhắn Zalo với tên “Trinh Nguyen” và “Kim Hoang” tổng số tiền là 12.566.000 đồng.

- Các đài xổ số kiến thiết miền Nam vào chiều ngày 01/01/2019 qua tin nhắn Zalo với tên “Trinh Nguyen” và “Chi Phuong” tổng số tiền là 40.600.000 đồng; các đài xổ số kiến thiết miền Trung qua tin nhắn Zalo với tên “Trinh Nguyen” tổng số tiền là 6.100.000 đồng; các đài xổ số kiến thiết miền Bắc vào tối ngày 01/01/2019 qua tin nhắn Zalo với tên “Trinh Nguyen”, “Q L T D”, “Xù”, “Chi Phuong” tổng số tiền là 22.843.000 đồng.

- Các đài xổ số kiến thiết miền Nam vào chiều ngày 02/01/2019 qua tin nhắn Zalo với tên “Trinh Nguyen”, “Kim Hoang” tổng số tiền là 19.790.000 đồng; các đài xổ số kiến thiết miền Trung qua tin nhắn Zalo với tên “Trinh Nguyen” tổng số tiền là 7.100.000 đồng; các đài xổ số kiến thiết miền Bắc vào tối ngày 02/01/2019 qua tin nhắn Zalo với “Trinh Nguyen”, “ut khoi”, “Xù”, “Kim Hoang”, “Khanh th” tổng số tiền là 42.056.000 đồng.

- Các đài xổ số kiến thiết miền Nam vào chiều ngày 03/01/2019 qua tin nhắn Zalo với tên “Trinh Nguyen”, “Oanh”, “Ban De”, “Mai Loan”, “ut khoi” và “Xù” tổng số tiền là 113.380.000 đồng.

Về việc tạm giữ đồ vật, xử lý vật chứng: Đối với một điện thoại di động OPPO F3 màu đỏ đen, số IMEI1: 865460050471759, IMEI2: 865460030471742, có sim số 0783.802.183 và 0916.695.661, được niêm phong có ký tên của Cao Thị

Ph là Ph tiện dùng vào việc phạm tội và tiền Việt Nam là 400.000 đồng (trong đó có số tiền 150.000 đồng do Nguyễn Minh Sáng mua số đề của Ph, còn lại số tiền 250.000 đồng là của cá nhân Ph) hiện được bảo quản chờ xử lý theo quy định của pháp luật.

Tại bản án hình sự sơ thẩm số: 79/2020/HS-ST ngày 18 tháng 5 năm 2020 của Tòa án nhân dân thành phố CM, tỉnh CM quyết định:

Áp dụng điểm b khoản 2 Điều 321; điểm s khoản 1 Điều 51; điểm g khoản 1 Điều 52 của Bộ luật Hình sự, xử phạt:

Bị cáo Cao Thị Ph 04 (bốn) năm tù về tội “*Đánh bạc*”; thời hạn tù tính từ ngày bị cáo chấp hành án.

Ngoài ra, án sơ thẩm còn tuyên buộc bị cáo nộp số tiền đánh bạc, số tiền thu lợi bất chính tịch thu sung quỹ nhà nước, xử lý vật chứng, án phí và quyền kháng cáo.

Ngày 01/6/2020, bị cáo Cao Thị Ph có đơn kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt, đến ngày 13/8/2020 bị cáo có đơn kháng cáo bổ sung xin được hưởng án treo. Lý do, hoàn cảnh gia đình khó khăn, bị cáo có nhiều chứng bệnh, phải lo cho cha mẹ già. Tại phiên tòa phúc thẩm, bị cáo giữ nguyên yêu cầu kháng cáo.

Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh CM tham gia phiên tòa đề nghị Hội đồng xét xử áp dụng điểm a khoản 1 Điều 355; Điều 356 Bộ luật Tố Tụng hình sự; không chấp nhận kháng cáo của bị cáo Cao Thị Ph; giữ nguyên bản án hình sự sơ thẩm số: 79/2020/HS-ST ngày 18 tháng 5 năm 2020 của Tòa án nhân dân thành phố CM, tỉnh CM.

### **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] Tại phiên tòa phúc thẩm, bị cáo Cao Thị Ph thừa nhận hành vi phạm tội như án sơ thẩm đã xét xử. Cụ thể: Khoảng 16 giờ 00 phút ngày 03/01/2019, Cao Thị Ph thực hiện hành vi đánh bạc bằng hình thức ghi số đề thông qua điện thoại di động hoặc tin nhắn tại nhà của bị cáo thuộc khóm 6, phường 9, thành phố CM, tỉnh CM với tổng số tiền đánh bạc là 284.380.000 đồng (trong đó, đánh bạc ngày 31/12/2018 số tiền 32.511.000 đồng, ngày 01/01/2019 số tiền là 69.543.000 đồng, ngày 02/01/2019 số tiền 68.946.000 đồng, ngày 03/01/2019 số tiền là 113.380.000 đồng).

[2] Lời khai của bị cáo Cao Thị Ph phù hợp với các tài liệu, chứng cứ có tại hồ sơ, do đó án sơ thẩm số: 79/2020/HS-ST ngày 18 tháng 5 năm 2020 của Tòa án nhân dân thành phố CM xét xử bị cáo phạm tội “*Đánh bạc*” theo khoản điểm b khoản 2 Điều 321 của Bộ luật hình sự là có căn cứ.

[3] Tuy nhiên, cấp sơ thẩm xác định tổng số tiền đánh bạc của bị cáo trong 04 ngày là 284.380.000 đồng (cụ thể, ngày 31/12/2018 số tiền 32.511.000 đồng, ngày 01/01/2019 số tiền 69.543.000 đồng, ngày 02/01/2019 số tiền 68.946.000

đồng và ngày 03/01/2019 số tiền là 113.380.000 đồng). Theo các liệu liệu, chứng cứ có tại hồ sơ thể hiện:

Ngày 31/12/2018, bị cáo bán số và trúng số đài CM số tiền 5.385.000 đồng; đài Đồng Tháp số tiền 2.480.000 đồng; đài Thành phố Hồ Chí Minh số tiền 2.480.000 đồng; đài Thừa Thiên Huế số tiền 4.600.000 đồng; đài Phú Yên số tiền 5.000.000 đồng và đài Miền Bắc (Hà Nội) số tiền 12.566.000 đồng. Như vậy, cấp sơ thẩm xác định số tiền đánh bạc ngày 31/12/2018 tổng 32.511.000 đồng là chưa chính xác. Bởi lẽ, bị cáo chỉ phạm tội với số tiền đánh bạc đài CM, đài Phú Yên và đài Miền Bắc. Đối với số tiền đánh bạc của đài Đồng Tháp 2.480.000 đồng; đài Thành phố Hồ Chí Minh 2.480.000 đồng; đài Thừa Thiên Huế 4.600.000 đồng thì chưa đủ cấu thành tội phạm (dưới 5.000.000 đồng);

Ngày 01/01/2019, bị cáo bán số và trúng số đài Bạc Liêu số tiền 24.680.000 đồng; đài Bến Tre số tiền 11.740.000 đồng, đài Vũng Tàu số tiền 4.180.000 đồng, đài Đắk Lắk số tiền 2.450.000 đồng, đài Quảng Nam số tiền 3.650.000 đồng và đài Miền Bắc (Hà Nội) số tiền 22.843.000 đồng. Như vậy, cấp sơ thẩm xác định số tiền đánh bạc ngày 01/01/2019 tổng 69.543.000 đồng là chưa chính xác. Bởi lẽ, bị cáo chỉ phạm tội với số tiền đánh bạc đài Bạc Liêu, đài Bến Tre và đài Miền Bắc. Đối với số tiền đánh bạc của đài Vũng Tàu 4.180.000 đồng, đài Đắk Lắk 2.450.000 đồng và đài Quảng Nam 3.650.000 đồng thì chưa đủ cấu thành tội phạm (dưới 5.000.000 đồng);

Ngày 02/01/2019, bị cáo bán số và trúng số đài Sóc Trăng số tiền 10.830.000 đồng; đài Cần Thơ số tiền 4.280.000 đồng; đài Đồng Nai số tiền 4.680.000 đồng; đài Đà Nẵng số tiền 4.800.000 đồng; đài Khánh Hòa số tiền 2.300.000 đồng và đài Miền Bắc (Hà Nội) số tiền 42.056.000 đồng. Như vậy, cấp sơ thẩm xác định số tiền đánh bạc ngày 02/01/2019 tổng 68.946.000 đồng là chưa chính xác. Bởi lẽ, bị cáo chỉ phạm tội với số tiền đánh bạc đài Sóc Trăng và đài Miền Bắc. Đối với số tiền đánh bạc của đài Cần Thơ 4.280.000 đồng; đài Đồng Nai 4.680.000 đồng; đài Đà Nẵng 4.800.000 đồng và đài Khánh Hòa 2.300.000 đồng thì chưa đủ cấu thành tội phạm (dưới 5.000.000 đồng);

Ngày 03/01/2019, bị cáo bán số và trúng số đài An Giang số tiền 23.395.000 đồng; đài Tây Ninh số tiền 23.205.000 đồng và đài Bình Thuận số tiền 66.780.000 đồng. Như vậy, cấp sơ thẩm xác định số tiền đánh bạc ngày 03/01/2019 tổng 113.380.000 đồng là đúng.

Do đó, cấp sơ thẩm xác định tổng số tiền đánh bạc của bị cáo trong các ngày 31/12/2018, 01/01/2019, 02/01/2019, 03/01/2019 là 284.380.000 đồng là chưa đúng, cần xác định lại hành vi phạm tội của bị cáo với số tiền đánh bạc là 248.480.000 đồng. Sai sót của cấp sơ thẩm là không lớn, không ảnh hưởng đến tội danh, khung hình phạt áp dụng đối với bị cáo nên cần rút kinh nghiệm đối với cấp sơ thẩm trong trường hợp này.

[4] Xét kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt được hưởng án treo của bị cáo Cao Thị Ph, nhận thấy: Bị cáo nhận thức biết rõ đánh bạc dưới hình thức mua lô, đề ăn thua bằng tiền với số tiền lớn là vi phạm pháp luật, phạm tội hình sự, nhưng vẫn cố ý thực hiện vì mục đích háo lạc. Hành vi của bị cáo là nguy hiểm cho xã hội, xâm hại đến trật tự công cộng, ảnh hưởng đến tình hình trật tự, trị an của địa

Ph nên phải bị xử lý hình sự và chịu hình phạt của pháp luật. Án sơ thẩm căn cứ vào tính chất vụ án, mức độ phạm tội, nhân thân của bị cáo và tình tiết giảm nhẹ là thành khẩn khai báo, ăn năn hối cải để áp dụng mức hình phạt 04 năm tù là tương xứng. Bị cáo kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt được hưởng án treo nhưng bị cáo phạm tội có tình tiết tăng nặng trách nhiệm hình sự là “*Phạm tội 02 lần trở lên*” nên không đủ điều kiện để được hưởng án treo. Do đó, không có căn cứ để chấp nhận kháng cáo của bị cáo, cần giữ nguyên bản án sơ thẩm đã xử đối với bị cáo để đảm bảo tính nghiêm minh của pháp luật và phòng ngừa chung cho xã hội.

[5] Đối với số tiền đánh bạc 284.380.000 đồng án sơ thẩm buộc bị cáo nộp lại, tịch thu sung quỹ nhà nước, nội dung này không bị kháng cáo, kháng nghị, đã có hiệu lực thi hành nên cấp phúc thẩm không đặt ra xem xét.

[6] Do kháng cáo không được chấp nhận nên bị cáo phải chịu án phí hình sự phúc thẩm theo quy định.

[7] Các quyết định khác của 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.

Vì các lẽ trên,

### **QUYẾT ĐỊNH:**

1. Căn cứ vào điểm a khoản 1 Điều 355; Điều 356 của Bộ luật Tố tụng hình sự;

Không chấp nhận kháng cáo của bị cáo Cao Thị Ph; giữ nguyên bản án hình sự sơ thẩm số: 79/2020/HS-ST ngày 18 tháng 5 năm 2020 của Tòa án nhân dân thành phố CM, tỉnh CM về hình phạt.

Áp dụng điểm b khoản 2 Điều 321; điểm s khoản 1 Điều 51; điểm g khoản 1 Điều 52 của Bộ luật Hình sự;

Xử phạt: Bị cáo Cao Thị Ph 04 (bốn) năm tù về tội “*Đánh bạc*”; thời hạn tù tính từ ngày bị cáo chấp hành án.

2. Về án phí: Áp dụng khoản 2 Điều 135; khoản 2 Điều 136 Bộ luật Tố tụng hình sự; Nghị quyết 326/2016/UBTVQH14 ngày 30/12/2016 của Ủy ban thường vụ Quốc hội quy định về án phí, lệ phí Tòa án.

Bị cáo Cao Thị Ph phải chịu 200.000 đồng án phí hình sự phúc thẩm và 200.000 đồng án phí hình sự sơ thẩm.

3. 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.

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

***Nơi nhận:***

- Viện kiểm sát nhân dân tỉnh CM;
- Công an tỉnh CM;
- Công an thành phố CM;
- VKSND thành phố CM;
- Tòa án nhân dân thành phố CM;
- Chi cục THADS thành phố CM;
- Bị cáo, người tham gia tố tụng khác;
- Lưu: Hồ sơ vụ án; Tòa HS; án văn;
- Lưu VT( TM:TANDTCM).

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

Đã ký

**Châu Minh Hoàng**