

Bản án số: **212/2022/HS-PT**
Ngày: 20-9-2022.

NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM
TÒA ÁN NHÂN DÂN TỈNH KIÊN GIANG

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

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Ông **Phan Văn Thuận**

Các Thẩm phán: Ông **Võ Văn Lịnh**

Bà **Nguyễn Diệu Hiền**

- Thư ký phiên tòa: Ông **Nguyễn Tấn Đạt** - Thư ký Tòa án nhân dân tỉnh Kiên Giang.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Kiên Giang tham gia phiên tòa:
Ông **Bùi Văn Khanh** - Kiểm sát viên.

Ngày 20 tháng 9 năm 2022, tại trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Kiên Giang xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự thụ lý số: 168/2022/TLPT-HS ngày 10 tháng 8 năm 2022 đối với bị cáo Châu Thị Ngọc M, do có kháng cáo của bị cáo đối với bản án hình sự sơ thẩm số: 194/2022/HS-ST ngày 29 tháng 6 năm 2022 của Tòa án nhân dân thành phố R, tỉnh Kiên Giang.

- Bị cáo:

Châu Thị Ngọc M (tên thường gọi là Liễu), sinh năm 1956, nơi đăng ký thường trú: Số 370/17/21 đường Nguyễn Trung Trực, phường M, thành phố Rạch Giá, tỉnh Kiên Giang, nghề nghiệp: không có, trình độ học vấn: 07/12; giới tính: nữ, Quốc tịch Việt Nam; Dân tộc: Kinh; tôn giáo: không. Cha: Châu Trần V (đã chết); mẹ: Nguyễn Thị O (đã chết); chồng: Nguyễn Văn L, sinh năm: 1951, con ruột 05 người lớn nhất sinh năm 1975 và nhỏ nhất sinh năm 1984.

Tiền sự: Chưa.

Tiền án: Ngày 18/6/2021 bị Tòa án nhân dân thành phố Rạch Giá xử phạt 02 (Hai) năm cải tạo không giam giữ về tội đánh bạc, chấp hành án kể từ ngày 05/08/2021 (hiện chưa chấp hành án xong), chưa được xóa tiền án. (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 khoảng 16 giờ 50 phút, ngày 16/12/2021, tại nhà số 370/17/21 đường Nguyễn Trung Trực, phường M, thành phố G, tỉnh Kiên Giang, Công an phường M, thành phố Rạch Giá bắt quả tang Châu Thị Ngọc M sinh năm 1956, đang có hành vi đánh bạc bằng hình thức bán số đề. Thu giữ 01 (một) phoi đề ghi trên tờ giấy A4 bán ngày 16/12/2021 với số tiền 19.576.000 đồng cùng một số vật chứng khác dùng vào việc mua bán số đề.

Qua điều tra đã xác định, do không có nghề nghiệp ổn định và muốn có tiền tiêu xài nên vào khoảng tháng 11 năm 2021 Châu Thị Ngọc M bắt đầu bán số đề trực tiếp ngay tại nhà số 370/17/21 đường Nguyễn Trung Trực, phường M, thành phố Rạch Giá, tỉnh Kiên Giang. Hàng ngày, M bán số đề cho những người ở những khu vực xung quanh đến nhà mua số đề, khi bán số đề thì M ghi trực tiếp những con số vào mảnh giấy và giao lại cho người mua (lai đề), đồng thời ghi lại các con số đề trên phoi số của mình bằng trang giấy A4. M bán số đề lấy kết quả xổ số kiến thiết của các đài Miền nam để tính thắng thua và tùy theo ngày có một đài xổ số; ngày có hai đài xổ số và ngày có ba đài xổ số kiến thiết thì số tiền bán số khác nhau. Mỗi con số bán thấp nhất là 1.000 đồng, cao nhất là 100.000 đồng. M bán số đề với hình thức số đầu (02 con số của giải 8 của giải xổ số kiến thiết), số đuôi (02 con cuối của giải đặc biệt), bao lô 2 con (02 con số cuối của tất cả các giải gồm 18 lô nhưng khi bán chỉ tính 15 lô), bao lô 3 con, số đá thẳng và số đá xuyên. Tỷ lệ ăn thua của số đầu, số đuôi, bao lô 2 con là 1 trúng 80, bao lô 3 con, xỉu chủ, số đá tỷ lệ 1 trúng 600, mỗi ngày M bán được khoảng từ 3.000.000 đồng đến 5.000.000 đồng. M bán số đề và ăn thua trực tiếp đối với các con bạc chứ không giao phoi cho người khác. Sau khi bán số đề khoảng 16 giờ 15 phút đến khoảng 16 giờ 30 phút hàng ngày M tổng hợp và chờ kết quả xổ số để đối chiếu kết quả xổ số với những con số đã bán cho các con bạc. Quá trình bán số đề M thu lợi bất chính với số tiền 5.000.000 đồng.

Ngày 16/12/2021, M đã bán số đề với các hình thức như trên theo kết quả xổ số của các đài An Giang, Bình Thuận và Tây Ninh. Đến khoảng hơn 15 giờ cùng ngày, M bán số đề cho Thạch Thị Anh Khoa, sinh năm 2000, cư trú: 370/19A Nguyễn Trung Trực, phường M, thành phố Rạch Giá con số 354 loại bao lô đài An Giang, Bình Thuận và Tây Ninh, mỗi đài 1000 đồng, tổng cộng

45.000 đồng. Khoảng 15 giờ 30 phút cùng ngày, M bán cho Phù Thị Nghĩa Loan, sinh năm 1951, cư trú: 370/17/1 Nguyễn Trung Trực, phường M, thành phố G con số 17, 47 loại số đầu đài An Giang với số tiền mỗi con số là 10.000 đồng, con số 17 loại bao là đài An Giang, Bình Thuận mỗi đài 500 đồng, con số 47 loại bao lô đài An Giang, Bình Thuận mỗi đài 1.000 đồng. tổng cộng 65.000 đồng. Khoảng 16 giờ 50 phút cùng ngày, M vừa tính toán thắng thua với Khoa, Loan và đang tính tiền trên phôi số đề bán được trong ngày 16/12/2021 thì bị lực lượng Công an bắt quả tang. Khi đó, M đã bán số đề được tổng số tiền 19.576.000 đồng, trong đó loại “số đầu” bán được 965.000 đồng, loại “số đuôi” bán được 652.000 đồng, loại “bao lô” bán được 14.850.000 đồng, loại “số đá” bán được 3.034.000 đồng và loại “xiu chủ” bán được 75.000 đồng, những con số người mua trúng gồm: Số 87 loại số đầu đài An Giang trúng 400.000 đồng, con số 46 loại bao lô đài Tây Ninh trúng 80.000 đồng, con số 50 loại bao lô đài Bình Thuận trúng 160.000 đồng, con số 93 loại bao lô đài An Giang trúng 8.000.000 đồng, con số 38 loại bao lô đài An Giang trúng 400.000 đồng, con số 93 loại bao lô đài An Giang trúng 560.000 đồng, con số 38 loại bao lô đài An Giang trúng 400.000 đồng, con số 69 loại bao lô đài Bình Thuận trúng 400.000 đồng, con số 971 loại bao lô đài Tây Ninh trúng 900.000 đồng, con số 17 loại bao lô đài Bình Thuận trúng 80.000 đồng (trúng 02 lô), con số 47 loại bao lô đài An Giang trúng 80.000 đồng, cặp số 73 – 13 loại số đá đài Bình Thuận trúng 300.000 đồng, cặp số 07 – 48 loại số đá đài An Giang, Bình Thuận và Tây Ninh trúng 300.000 đồng, cặp số 03 - 30 loại số đá đài An Giang, Bình Thuận và Tây Ninh trúng 300.000 đồng, tổng cộng người mua trúng 12.360.000 đồng (trong đó Phù Thị Nghĩa Loan trúng 160.000 đồng), do đó M lời 7.216.000 đồng nhưng một số người mua trúng đã đến lấy tiền thắng cược và những người mua số đề còn thiếu chưa đến trả nên M chỉ còn giữ số tiền 830.000 đồng.

Ngày 30/12/2021 Châu Thị Ngọc M bị Cơ quan cảnh sát Điều tra khởi tố và ra lệnh cấm đi khỏi nơi cư trú để điều tra về hành vi đánh bạc.

Trong quá trình điều tra, truy tố cũng như tại phiên tòa hôm nay, bị cáo Châu Thị Ngọc M đã khai nhận toàn bộ hành vi phạm tội của mình.

- Việc thu giữ vật chứng:

- 01 (một) điện thoại di động hiệu OPPO Realme C20, màu xám, số IMEI 867977051673011, đã qua sử dụng.

- 01 (một) cây viết màu xanh đỏ, mực màu xanh, đã qua sử dụng.

- 01 (một) máy tính hiệu Casio fx - 570VN Plus màu xám trắng, đã qua sử dụng.
- 01 (một) cuốn tập học sinh loại 96 trang, có ghi nhiều con số theo ngày.
- 01 (một) phôi đề ghi trên tờ giấy A4 bán ngày 16/12/2021 với số tiền 19.576.000 đồng, bên trên có chữ ký xác nhận của Châu Thị Ngọc M.

Tiền Việt Nam 1.006.000 đồng (một triệu không trăm linh sáu nghìn đồng). Trong đó: thu giữ của Châu Thị Ngọc M 830.000 đồng và thu giữ của Phù Thị Nghĩa Loan 176.000 đồng.

- *Xử lý vật chứng trong giai đoạn điều tra:* Cơ quan Cảnh sát điều tra – Công an thành phố Rạch Giá đã trả lại cho Châu Thị Ngọc M 01 điện thoại di động nhãn hiệu Oppo Realme C20 màu xám có số imei 867977051673011, đã qua sử dụng do không liên quan đến hành vi phạm tội. Trả lại cho Phù Thị Nghĩa Loan tiền Việt Nam 16.000 đồng (Mười sáu nghìn đồng) do không liên quan đến hành vi phạm tội.

* *Tại bản án hình sự sơ thẩm số:* 194/2022/HS-ST, ngày 29 tháng 6 năm 2022 của Tòa án nhân dân thành phố R, tỉnh Kiên Giang đã quyết định:

1. *Tuyên bố:* Bị cáo **Châu Thị Ngọc M** phạm tội “Đánh bạc”.

2. *Áp dụng:* Khoản 1 Điều 321, các điểm s khoản 1 Điều 51, điểm h khoản 1 Điều 52, Điều 56, khoản 1 Điều 56, Điều 38 Bộ luật hình sự năm 2015 sửa đổi, bổ sung năm 2017.

Xử phạt: Xử phạt bị cáo Châu Thị Ngọc M 09 (chín) tháng tù.

- Tổng hợp hình phạt 02 năm cải tạo không giam giữ theo Bản án hình sự sơ thẩm số 107/2021/HS-ST ngày 18/6/2021 của Tòa án nhân dân thành phố Rạch Giá, tỉnh Kiên Giang về tội đánh bạc được quy đổi thành 08 (Tám) tháng tù, buộc bị cáo Châu Thị Ngọc M phải chấp hành hình phạt chung của hai Bản án là 01 (Một) năm 05 (năm) tháng tù, thời hạn tù tính từ ngày bị cáo chấp hành án.

Ngày 14/7/2022, bị cáo Châu Thị Ngọc M có đơn kháng cáo với nội dung xin giảm nhẹ hình phạt.

Tại phiên tòa, bị cáo thừa nhận Bản án sơ thẩm đã xét xử bị cáo về tội “Đánh bạc” theo khoản 1 Điều 321 Bộ luật hình sự là đúng tội và giữ nguyên nội dung kháng cáo, đề nghị Hội đồng xét xử xem xét nội dung kháng cáo của bị cáo.

* *Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Kiên Giang giữ quyền công tố tại phiên tòa phát biểu quan điểm giải quyết vụ án như sau:*

Cấp sơ thẩm xét xử bị cáo về tội “Đánh bạc” theo quy định tại khoản 1 Điều 321 Bộ luật Hình sự là có căn cứ đúng quy định của pháp luật. Cấp sơ thẩm đã đánh giá đúng tính chất, mức độ hành vi phạm tội của bị cáo, áp dụng đầy đủ các tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự, xử phạt bị cáo mức án 09

tháng tù là phù hợp tương xứng với hành vi phạm tội của bị cáo. Tại phiên tòa bị cáo kháng cáo nhưng không có thêm tình tiết giảm nhẹ nào mới. Do đó, đề nghị Hội đồng xét xử áp dụng điểm a khoản 1 Điều 355 và Điều 356 Bộ luật tố tụng hình sự. Không chấp nhận kháng cáo của bị cáo, giữ nguyên nội dung bản án sơ thẩm đã tuyên.

Tuy nhiên cấp sơ thẩm quy đổi thời gian cải tạo không giam giữ của bị cáo 08 (Tám) tháng tù, buộc bị cáo Châu Thị Ngọc M phải chấp hành hình phạt chung của hai Bản án là 01 (Một) năm 05 (năm) tháng tù là chưa chính xác. Cấp sơ thẩm không khấu trừ thời gian bị cáo chấp hành hình phạt cải tạo không giam giữ cho bị cáo là chưa đúng với quy định của pháp luật. Do đó đề nghị Hội đồng xét xử khấu trừ thời gian bị cáo chấp hành cải tạo không giam giữ được tính từ ngày 05/08/2021 đến ngày 29/6/2022. Do đó, đề nghị Hội đồng xét xử áp dụng khoản 1 Điều 355 Điều 357 Bộ luật tố tụng hình sự, sửa bản án sơ thẩm về phần tổng hợp hình phạt đối với bị cáo.

** Lời nói sau cùng của bị cáo:* Bị cáo xin Hội đồng xét xử xem xét giảm nhẹ hình phạt cho bị cáo.

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 tính hợp pháp của đơn kháng cáo:

Xét đơn kháng cáo của bị cáo về nội dung, quyền kháng cáo, thủ tục kháng cáo và thời hạn kháng cáo đã đúng quy định của Bộ luật tố tụng hình sự. Do đó Hội đồng xét xử chấp nhận xem xét giải quyết theo trình tự phúc thẩm.

[2] Về quyết định của Bản án sơ thẩm:

Do không có nghề nghiệp ổn định nên từ tháng 11 năm 2021, Châu Thị Ngọc M bắt đầu bán số đề tại nhà, M bán số đề và lấy kết quả xổ số kiến thiết các đài Miền Nam làm kết quả trúng thưởng, bình quân mỗi ngày M bán được từ 3.000.000 đồng đến 5.000.000 đồng. Hằng ngày khi bán số đề thì M ghi trực tiếp những con số vào mảnh giấy và giao lại cho người mua, đồng thời ghi lại các con số đề trên phôi số của mình bằng trang giấy A4. Ngày 16/12/2021 Châu Thị Ngọc M bị Công an phường M, thành phố Rạch Giá, tỉnh Kiên Giang bắt quả tang khi đang tính phôi đề với tổng số tiền ghi trên phôi là 19.576.000 đồng, các con số đã trúng với số tiền 12.360.000 đồng. Tổng số tiền đánh bạc của M là 31.936.000 đồng. Do đó, bản án sơ thẩm đã xét xử bị cáo về tội “Đánh bạc” 1

Điều 321, các điểm s khoản 1 Điều 51, điểm h khoản 1 Điều 52, Điều 56, khoản 1 Điều 56, Điều 38 Bộ luật hình sự năm 2015 sửa đổi, bổ sung năm 2017 là có căn cứ, đúng với quy định của pháp luật.

[3] Về yêu cầu kháng cáo của bị cáo:

Sau khi xét xử sơ thẩm xong, bị cáo có đơn kháng cáo với nội dung xin giảm nhẹ hình phạt lý do mức án mà Tòa án cấp sơ thẩm đã tuyên là quá cao. Hội đồng xét xử xét thấy, bị cáo là người có đầy đủ năng lực chịu trách nhiệm hình sự, bản thân bị cáo là người có một tiền án đang chấp hành hình phạt cải tạo không giam giữ về tội đánh bạc lẽ ra bị cáo phải biết ăn năn hối cải nghiêm chỉnh chấp hành pháp luật phải tự cải tạo bản thân mình để trở thành người công dân có ích cho bản thân, gia đình và xã hội nhưng ngược lại vì mục đích vụ lợi bị cáo bất chấp quy định của pháp luật tiếp tục lao vào con đường phạm tội, lần phạm tội này bị cáo tiếp tục thực hiện hành vi đánh bạc trái phép với hình thức bán số đề với số tiền dùng vào việc đánh bạc là 31.936.000 đồng với tình tiết tăng nặng trách nhiệm hình sự thuộc trường hợp tái phạm điều đó thể hiện sự xem thường pháp luật của bị cáo. Với hành vi của bị cáo Tòa án cấp sơ thẩm áp dụng khoản 1 Điều 321 điểm s khoản 1 Điều 51, điểm h khoản 1 Điều 52, Điều 56, Điều 38 Bộ luật hình sự xử phạt bị cáo 09 tháng tù về tội đánh bạc là hoàn toàn có căn cứ và đúng với quy định của pháp luật tương xứng tính chất mức độ hành vi phạm tội của bị cáo

Tại phiên tòa phúc thẩm hôm nay bị cáo kháng cáo nhưng không có thêm tình tiết giảm nhẹ nào mới, do đó việc kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt của bị cáo Hội đồng xét xử xét thấy không có cơ sở để chấp nhận.

Tuy nhiên, xét thấy việc Tòa án cấp sơ thẩm áp dụng Điều 56 Bộ luật hình sự để tổng hợp hình phạt của hai bản án buộc bị cáo phải chấp hành hình phạt chung của hai bản án là 01 năm 05 tháng tù nhưng không khấu trừ thời gian bị cáo chấp hành hình phạt cải tạo không giam giữ là bất lợi cho bị cáo không đúng với quy định của pháp luật. Do đó Hội đồng xét xử phúc thẩm sẽ khấu trừ thời gian bị cáo chấp hành hình phạt cải tạo không giam giữ theo bản án hình sự sơ thẩm số 107/2021/HSST ngày 18 tháng 6 năm 2021 của Tòa án nhân dân thành phố Rạch Giá, tỉnh Kiên Giang đúng theo quy định của pháp luật. Cụ thể ngày bị cáo chấp hành hình phạt cải tạo không giam giữ là ngày 05/8/2021 (là ngày Ủy ban nhân dân phường M, thành phố Rạch Giá, tỉnh Kiên Giang và bị cáo Châu Thị Ngọc M nhận được Quyết định thi hành hình phạt cải tạo không giam giữ và bản án sơ thẩm) được tính đến ngày xét xử sơ

thẩm ngày 29/6/2022 bị cáo đã chấp hành được 329 ngày, khấu trừ hình phạt 02 năm cải tạo không giam giữ. Như vậy 02 năm cải tạo không giam giữ = 730 ngày – 329 ngày đã chấp hành còn lại 401 ngày cải tạo không giam giữ quy đổi ra hình phạt tù còn lại bị cáo phải chấp hành là 133 ngày = 04 tháng 13 ngày tù. Tổng hợp hình phạt chung của hai bản án bị cáo phải chấp hành là 01 năm 01 tháng 13 ngày. Do đó, Hội đồng xét xử sửa bản án sơ thẩm về phần tổng hợp hình phạt theo đúng quy định của pháp luật.

[4] Về quan điểm của Kiểm sát viên: Đề nghị Hội đồng xét xử áp dụng điểm a khoản 1 Điều 355 và Điều 356 Bộ luật tố tụng hình sự. Không chấp nhận kháng cáo của bị cáo, giữ nguyên nội dung bản án sơ thẩm đã tuyên về tội đánh bạc. Đề nghị xét xử áp dụng Điều 355 và Điều 257 Bộ luật tố tụng hình sự, sửa bản án sơ thẩm về phần tổng hợp hình phạt đối với bị cáo.

[5] Về án phí: Căn cứ Điều 135, Điều 136 Bộ luật Tố tụng Hình sự; Nghị quyết 326/2016/UBTVQH14 ngày 30/12/2016 của Ủy ban thường vụ Quốc hội. Do yêu cầu kháng cáo của bị cáo không được chấp nhận nên bị cáo phải chịu án phí hình sự phúc thẩm

Các quyết định khác của Bản án sơ thẩm không có kháng cáo, kháng nghị đã có hiệu lực kể từ ngày hết thời hạn kháng cáo, kháng nghị nên Hội đồng xét xử không xem xét.

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH:

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

Không chấp nhận kháng cáo của bị cáo, giữ nguyên bản án sơ thẩm đã tuyên, đối với bản án sơ thẩm số 194/2022/HSST ngày 29 tháng 6 năm 2022 của Tòa án nhân dân thành phố R, tỉnh Kiên Giang.

Căn cứ khoản 1 Điều 355 và Điều 357 của Bộ luật tố tụng hình sự và khoản 2 Điều 56 của Bộ luật hình sự sửa bản án hình sự sơ thẩm số 194/2022/HSST ngày 29 tháng 6 năm 2022 của Tòa án nhân dân thành phố R, tỉnh Kiên Giang về phần tổng hợp hình phạt.

2. Áp dụng: Khoản 1 Điều 321, các điểm s khoản 1 Điều 51, điểm h khoản 1 Điều 52, Điều 56 và Điều 38 Bộ luật hình sự năm 2015 sửa đổi, bổ sung năm 2017.

- Xử phạt: Bị cáo Châu Thị Ngọc M 09 (chín) tháng tù về tội “Đánh bạc”.

Tổng hợp hình phạt 02 năm cải tạo không giam giữ theo Bản án hình sự sơ thẩm số 107/2021/HS-ST ngày 18/6/2021 của Tòa án nhân dân thành phố

Rạch Giá, tỉnh Kiên Giang về tội đánh bạc sau khi khấu trừ được quy đổi thành 04 tháng 13 ngày tù, buộc bị cáo Châu Thị Ngọc M phải chấp hành hình phạt chung của hai Bản án là 01 (Một) năm 01 (một) tháng 13 (mười ba) ngày, thời hạn tù tính từ ngày bị cáo chấp hành án

3. Về án phí: Căn cứ Điều 135, Điều 136 Bộ luật Tố tụng Hình sự; Nghị quyết 326/2016/UBTVQH14 ngày 30/12/2016 của Ủy ban thường vụ Quốc hội.

Bị cáo phải chịu án phí hình sự phúc thẩm 200.000 đồng.

4. Các Quyết định khác của Bản án sơ thẩm số 194/2022/HSST ngày 29 tháng 6 năm 2022 của Tòa án nhân dân thành phố Rạch Giá, tỉnh Kiên Giang 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:

- Vụ giám đốc kiểm tra 1 (1);
- VKSND Cấp cao tại Tp. HCM (1);
- TAND Cấp cao tại Tp.HCM (1);
- VKSND tỉnh KG (1);
- Sở Tư pháp tỉnh KG (1);
- Phòng hồ sơ nghiệp vụ CA tỉnh KG (1);
- Bị cáo (1);
- Cơ quan điều tra TP R (1)
- VKS TP R (1)
- Tòa án TP R (1)
- Thi hành án hình sự TP R (1)
- Chi cục thi hành án dân sự R (1)
- Tổ hành chính tư pháp (1);
- Đường sự (1)
- Lưu hồ sơ (1);
- Lưu tòa hình sự (5).

TM. HỘI ĐỒNG XÉT XỬ PHÚC THẨM
Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa

Phan Văn Thuấn