TÒA ÁN NHÂN DÂN **TỈNH B**	**CỘNG HOÀ XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM** **Độc lập - Tự do - Hạnh phúc**

Bản án số: 139 /2021/HS-PT
Ngày: 26/9/2021

NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HOÀ XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM

TOÀ ÁN NHÂN DÂN TỈNH B

- Thành phần hội đồng xét xử phúc thẩm gồm có:
Thẩm phán - Chủ toạ phiên toà: Bà Trần Thị Hà.
Các Thẩm phán: - Bà Hoàng Thị Hải Hường.
- Bà Nguyễn Thị Hương Giang.
- *Thư ký phiên toà:* Bà Nguyễn Thị Dung- Thư ký Tòa án nhân dân tỉnh B.
- *Đại diện VKSND tỉnh B tham gia phiên toà:* Bà Lâm Thị Hồng- Kiểm sát viên.

Trong ngày 26/9/2021 tại trụ sở Toà án nhân dân tỉnh B xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự thụ lý số 243/TLPT-HS ngày 26/8/2021 đối với bị cáo Dương Văn H do có kháng cáo của bị cáo Dương Văn H đối với bản án hình sự sơ thẩm số 41/2021/HSST ngày 23/7/2021 của Tòa án nhân dân huyện Lục Ng, tỉnh B.

*** Bị cáo có kháng cáo:**

Họ và tên: **Dương Văn H**, sinh năm 1992;Tên gọi khác: Không;Giới tính: Nam; Sinh, trú quán: Thôn Quéo, xã Phú Nh, huyện Lục Ng, tỉnh B; Quốc tịch: Việt Nam; Dân tộc: Cao Lan; Tôn giáo: Không; Nghề nghiệp: Lao động tự do; Trình độ học vấn: 12/12;

Đảng, đoàn thể: Đảng viên Đảng cộng sản Việt Nam, đã bị đình chỉ sinh hoạt Đảng theo quyết định số 25-QĐ-UBKTHU ngày 18/5/2021 của Ủy ban kiểm tra huyện ủy Lục Ngạn; Họ và tên bố: Dương Văn L, sinh năm 1960; Họ và tên mẹ: Ban Thị Nh, sinh năm 1962; Vợ, con: Chưa có; Anh chị em ruột: Có 04 anh chị em, bị cáo là thứ tư; Tiền án, tiền sự: Không; Bị cáo đầu thú, bị tạm giữ, tạm giam từ ngày 31/12/2020 đến ngày 07/01/2021, được thay thế bằng biện pháp ngăn chặn Cấm đi khỏi nơi cư trú, hiện đang tại ngoại tại. Có mặt tại phiên tòa.

* Trợ giúp viên trợ giúp pháp lý cho bị cáo: Ông Nguyễn Văn Phương, bà Giáp Thị Huế- Trợ giúp viên pháp lý, thuộc trung tâm trợ giúp pháp lý nhà nước tỉnh B (ông Phương vắng mặt, bà Huế có mặt).

** Người tham gia tố tụng khác: Vụ án còn có bị cáo Tống Thị H1và một số người có quyền lợi, nghĩa vụ liên quan nhưng không liên quan đến kháng cáo, không bị kháng cáo, kháng nghị nên Tòa án không triệu tập.*

NỘI DUNG VỤ ÁN:

Theo bản án sơ thẩm thì nội dung vụ án được tóm tắt như sau:

Hồi 19 giờ 15 phút ngày 30/12/2020, Cơ quan Cảnh sát điều tra - Công an tỉnh B thi hành Lệnh khám xét khẩn cấp số 127A/LKXKC-CSHS khám xét khẩn cấp chỗ ở, địa điểm, phương tiện, đồ vật, tài liệu, tài sản tại quán Karaoke Hải Acủa Lạc Văn Qu, sinh năm 1984, trú tại thôn Quéo, xã Phú Nh, huyện Lục Ng về hành vi "Đánh bạc" dưới hình thức mua bán số lô, số đề. Quá trình khám xét không thu giữ đồ vật, tài liệu gì, tuy nhiên phát hiện Dương Văn H, sinh năm 1992, trú tại thôn Quéo, xã Phú Nh, huyện Lục Ng, là quản lý của quán Karaoke Hải Ađang có hành vi xóa dữ liệu liên quan đến việc mua bán số lô, số đề trên 01 (một) chiếc điện thoại di động, nhãn hiệu Samsung S8, lắp sim số 0989.831.252 mà H đang sử dụng. Cơ quan Cảnh sát điều tra – Công an tỉnh B đã tiến hành triệu tập H đến Công an tỉnh B làm việc. Tại Cơ quan điều tra, H đã xin đầu thú, giao nộp chiếc điện thoại và khai nhận dữ liệu đã xóa là dữ liệu liên quan đến hành vi "Đánh bạc" bằng hình thức mua bán số lô, số đề với người khác. Cơ quan Cảnh sát điều tra - Công an tỉnh B tiến hành kiểm tra dữ liệu trên chiếc điện thoại di động nêu trên của H phát hiện tại mục "Bộ sưu tập" có 01 (một) ảnh chụp tờ giấy A4 ghi chữ và số được chụp ngày 30/12/2020 và tại mục "Ghi âm" có 01 (một) file ghi âm lại cuộc gọi đề ngày 30/12/2020. Dương Văn H khai nhận ảnh chụp tờ giấy ghi chữ và số ngày 30/12/2020 là các số lô, số đề H đã bán cho khách và chụp ảnh lại để chuyển cho một người phụ nữ tên là Ng, trú tại thôn Thuận A, xã Phú Nh, huyện Lục Ng, tỉnh B qua tài khoản Zalo tên "Én Nhỏ" để hưởng phần trăm. Đối với file ghi âm cuộc gọi ngày 30/12/2020 có nội dung ghi số lô, số đề từ số điện thoại 0375.218.206 của Tống Thị H11, sinh năm 1965, trú tại thôn Quéo, xã Phú Nh, huyện Lục Ng, tỉnh B cho Dương Văn H. Ngày 31/12/2020, Cơ quan Cảnh sát điều tra – Công an tỉnh B tiến hành triệu tập Tống Thị H1đến Công an tỉnh B để làm việc, tại Cơ quan điều tra H1đã đầu thú và khai nhận về hành vi "Đánh bạc" dưới hình thức mua bán số lô, số đề với Dương Văn H ngày 30/12/2020.

Ngày 31/12/2020, Cơ quan Cảnh sát điều tra – Công an tỉnh B đã ra Lệnh khám xét khẩn cấp số 131/LKX khám xét khẩn cấp nhà, nơi ở, đồ vật, tài sản của Tống Thị H11. Quá trình khám xét đã thu giữ tại ghế kê trong phòng ngủ của Tống Thị H101 (một) mảnh giấy, kích thước (22x17) cm có ghi các chữ, số và chữ ký xác nhận của Tống Thị H1ngày 31/12/2020. (BL: 116-118; 124).

Ngày 06/01/2021, Cơ quan Cảnh sát điều tra - Công an tỉnh B ra Quyết định trưng cầu giám định đối với chữ viết ghi trong mảnh giấy thu giữ tại nhà của Tống

Thị H11. Tại bản kết luận giám định số 60/KL-KTHS ngày 12/01/2021 của Phòng Kỹ thuật hình sự - Công an tỉnh B kết luận: *"Chữ viết trên tài liệu cần giám định (ký hiệu A) so với chữ viết của Tống Thị H1trên các tài liệu mẫu (ký hiệu M1, M2, M3) là do cùng một người viết ra"*.

Tại Cơ quan điều tra, Dương Văn H khai nhận về hành vi đánh bạc bằng hình thức ghi số lô, số đề của bản thân và số tiền sử dụng vào mục đích đánh bạc như sau:

Bản thân H là quản lý quán Karaoke Hải A ở thôn Quéo, xã Phú Nh, huyện Lục Ng, do Lạc Văn Qu, sinh năm 1984, ở cùng thôn làm chủ. Khoảng tháng 12/2020, H có quen một người phụ nữ tên là Ng, không rõ tuổi, địa chỉ ở thôn Thuận A, xã Phú Nh, huyện Lục Ng, là khách đến quán Karoke Hải Anh hát và trao đổi với H về việc nhận ghi bán số lô, số đề cho khách rồi chuyển lại cho Ng để hưởng hoa hồng. Sau đó, Ng đã xin số điện thoại của H để kết bạn qua ứng dụng Zalo với tên tài khoản là "Én Nhỏ" để liên lạc. Do muốn có thêm thu nhập, lợi dụng việc nhà nước phát hành xổ số kiến thiết Miền Bắc mở thưởng hàng ngày và công bố trên các phương tiện thông tin đại chúng nên H đã đồng ý bán số lô, số đề trái phép cho khách chơi là những người đến quán hát và một số khách quen nhắn tin, gọi điện qua điện thoại di động. Ng và H thỏa thuận hàng ngày sau khi bán được các số lô, số đề trước giờ mở thưởng xổ số kiến thiết Miền Bắc, H sẽ ghi các số lô, số đề ra một tờ cáp rồi chụp ảnh lại để gửi qua tài khoản Zalo tên "Én Nhỏ" cho Ng, tiền cáp đề và tiền thắng thua của khách mua số lô, số đề sẽ được thanh toán vào ngày hôm sau. Về hoa hồng H được hưởng 10% trên tổng số tiền mà H đã bán số đề và 1.000 đồng/01 điểm lô H bán cho khách. Cụ thể nếu H bán số đề được tổng số tiền là 100.000 đồng thì sẽ được trích chia cho 10.000 đồng, đối với số lô cứ 01 điểm lô H bán cho khách là 23.000 đồng thì sẽ được hưởng 1000 đồng.

Hình thức đánh bạc cụ thể như sau: Đánh đặc biệt là người chơi chọn mua một số bất kỳ gồm hai chữ số từ số 00 đến số 99. Đến 18 giờ 30 phút cùng ngày kết quả số xố Miền Bắc mở thưởng nếu số của người đánh trùng với 02 số cuối của giải đặc biệt thì người mua thắng bạc, tỷ lệ 01 ăn 70. Tức người chơi mua 1.000 đồng thì H phải trả 70.000 đồng. Đánh ba càng là người chơi chọn mua một số bất kỳ gồm ba chữ số, từ số 000 đến số 999. Đến 18 giờ 30 phút cùng ngày kết quả số xố Miền Bắc mở thưởng nếu số của người đánh trùng với 03 số cuối của giải đặc biệt hoặc giải nhất thì người mua thắng bạc, tỷ lệ 01 ăn 4000. Tức người chơi mua 1.000 đồng thì H phải trả 400.000 đồng. Đánh giải nhất to hình thức và tỷ lệ thắng tương tự như giải đặc biệt nhưng khi so kết quả thì so với 02 hoặc 03 số cuối cùng của giải nhất. Đánh đề hai cửa (thông cửa) tức là số tiền khách đánh sẽ chia đôi cho 2 giải đặc biệt và giải nhất và khi so sánh kết quả xổ số Miền bắc ngày hôm đó được so ở cả hai giải, giải đặc biệt và giải nhất. Đánh lô thường, người đánh sẽ mua một cặp số bất kỳ từ 00 đến 99 khi so sánh với kết quả xổ số Miền bắc ngày hôm đó sẽ so sánh số đánh với 02 số cuối của tất cả các giải, cứ mỗi điểm H bán cho

người đánh là 23.000 đồng/điểm, nếu người chơi trúng H phải trả cho người đánh số tiền 80.000 đồng/điểm. Đánh lô xiên tức là đánh 02, 03 hoặc 04 cặp số (các số trong cặp số đó bất kỳ từ 00 đến 99), sau đó so sánh với 02 số cuối cùng của tất cả các giải tại kết quả xổ số Miền Bắc ngày hôm đó, nếu trúng hết các cặp số thì H phải trả cho người đánh lô xiên 2 là cứ 1.000 đồng trả cho người đánh 10.000 đồng, lô xiên 3 thì cứ 1.000 đồng trả cho người đánh 40.000 đồng, lô xiên 4 thì cứ 1.000 đồng trả cho người đánh 100.000 đồng. Nếu người đánh không trúng H được hưởng hết số tiền đó và chuyển lại cho Ng. Nếu người đánh thắng bạc việc trả tiền thắng bạc cho họ được thanh toán vào hôm sau, H sẽ lấy tiền của Ng để trả cho người thắng. Khi có người đến mua số lô, số đề, H trực tiếp ghi ngày tháng và số lô, đề cùng với số tiền người mua vào một mảnh giấy nhỏ (gọi là cáp đề) đưa cho họ đồng thời thu tiền của người mua. Sau đó, H ghi lại các số lô, số đề và số tiền của người mua vào một tờ giấy A4 gọi là cáp đề tổng. Cáp đề tổng này H sẽ chụp ảnh chuyển cho Ng qua ứng dụng Zalo theo như thỏa thuận.

Khoảng 17 giờ 55 phút ngày 30/12/2020, khi Dương Văn H đang ở quán Karaoke Hải Athì nhận được cuộc gọi mua số lô, số đề từ số thuê bao 0375.218.206 của Tống Thị H11, sinh năm 1965, trú tại thôn Quéo, xã Phú Nh, huyện Lục Ng. H1gọi điện mua số lô, số đề như sau: Tại dạng thông cửa H1mua số đề "30-15-15; 40-15-15; 01-20-20; 02-10-10; 20-10-10; 10-10-10; 09-15-15; 49-10-10; 191-5-5; 19-10-10; 91-10-10; 18-10-10; 81-10-10", số tiền mua số đề thông cửa là 300.000 đồng. H1mua số lô "30, 04, 40, 56, 05, 78, 69, 96" mỗi số 15 điểm; "88-10 điểm"; "89, 78, 55, 91, 68, 86, 67, 18, 19, 17, 71" mỗi số 5 điểm, số tiền mua số lô là 4.255.000 đồng. Tổng số tiền mua số lô, số đề H1mua là 4.555.000 đồng. So sánh với kết quả xổ số miền Bắc mở thưởng ngày 30/12/2020, H1trúng với số tiền 5.200.000 đồng. Tổng cộng số tiền H1mua số lô, số đề và tiền đánh thắng là 9.755.000 đồng (Chín triệu bảy trăm năm mươi năm nghìn đồng).

Ngày 31/12/2020, Cơ quan Cảnh sát điều tra Công an tỉnh B tiến hành mở file ghi âm khi thu giữ điện thoại của Dương Văn H để Dương Văn H và Tống Thị H1nghe và xác nhận nội dung. Kết quả sau khi nghe lại đoạn ghi âm, H và H1đều xác nhận file ghi âm trên là nội dung cuộc gọi từ số thuê bao 0375.218.206 của Tống Thị H1đến số thuê bao 0989.831.252 của Dương Văn H nói bằng tiếng dân tộc Cao Lan để mua bán số lô, số đề ngày 30/12/2020.

Ngày 04/4/2021, Cơ quan Cảnh sát điều tra – Công an huyện Lục Ng, tỉnh B tiến hành mời anh Nịnh Văn Ninh và Chung Văn Đồng là người dân tộc Cao Lan xác định nội dung đoạn ghi âm cuộc gọi mua bán số lô, số đề giữa Dương Văn H và Tống Thị H11. Kết quả anh Ninh và anh Đồng đều xác định nội dung cuộc gọi mua bán số lô, số đề hoàn toàn phù hợp với lời khai và bản tự dịch của H và Hòa.

Quá trình điều tra, Dương Văn H khai nhận ngoài việc mua bán số lô, số đề qua điện thoại với Tống Thị H1ngày 30/12/2020, H còn trực tiếp bán số lô, số đề cho một số người không quen biết tại quán Karaoke Hải Ado H quản lý cụ thể như

sau: Tại 01 (một) ảnh tờ giấy A4 có tiêu đề "30.12.20" gồm các chữ và số thu giữ khi kiểm tra điện thoại của Dương Văn H là tờ cáp tổng, H ghi các số lô, số đề bán cho khách trong ngày 30/12/2020, thể hiện như sau: Tại hàng dọc đầu tiên theo thứ tự từ trái sang phải, H ghi số của những người đánh đề hai cửa gồm "30-15-15; 40-15-15; 01-20-20; 02-10-10; 20-10-10; 10-10-10; 09-10-10; 09-5-5; 49-10-10; 191-5-5; 19-10-10; 91-10-10; 18-10-10; 81-10-10", tổng số tiền của hàng dọc trên là 300.000 đồng. Hàng dọc tiếp theo H ghi ký hiệu "lô" là ghi số của những người đánh lô gồm "30-15đ; 40-15đ; 04-15đ; 05-15đ; 56-16đ; 78-15đ; 69-15đ; 96-15đ; 88-10đ; 89-5đ; 78-5đ; 55-5đ; 91-5đ; 68-5đ; 86-5đ; 67-5đ; 18-5đ; 19-5đ; 17-5đ; 71-5đ" trong đó tương ứng với người chơi đánh lô "30-15đ" có nghĩa là đánh lô "30" với 15 điểm tương ứng với số tiền 345.000 đồng. Tổng số tiền H bán số lô ở hàng dọc trên là 185 điểm lô tương ứng với số tiền là 4.255.000 đồng. Hàng dọc tiếp theo H ghi số đề của khách đánh đề ba số thông hai cửa gồm "197-50-20", tổng số tiền của hàng dọc trên là 70.000 đồng. Hàng dọc tiếp theo của bảng kê, H ghi các chữ số là "(01, 05, 97) - 50" nghĩa là H đã ghi cho người chơi đánh lô xiên 3 gồm 03 chữ số với số tiền 50.000 đồng. Đến hàng học tiếp theo của bảng kê, H có ghi những số lô là " 92-10đ; 69-50đ; 01-5đ; 05-5đ; 78-30đ; 79-30đ; 30-200đ", tổng số tiền H bán số lô của hàng dọc trên là 330 điểm lô tương ứng với số tiền là 7.590.000 đồng. Tổng số tiền bán số lô, số đề cho khách trong tờ cáp tổng ngày 30/12/2020 là 12.265.000 đồng. So sánh với kết quả xổ số miền Bắc mở thưởng ngày 30/12/2020, số tiền trúng là 40.800.000 đồng. Tổng cộng số tiền H bán số lô, số đề và số tiền khách đánh thắng là 53.065.000 đồng (Năm mươi ba triệu không trăm sáu mươi năm nghìn đồng).

Đối với mảnh giấy, kích thước (22x17) cm có ghi các chữ, số và chữ ký xác nhận của Tống Thị H1ngày 31/12/2020, H1khai nhận được biết Dương Văn H có bán số lô, số đề nên có đến nhà gặp H đặt vấn đề sẽ chuyển các số lô, số đề cho H và được H đồng ý. Ngày 30/12/2020, H1có bán số lô, số đề cho một số người không quen biết và ghi lại vào mảnh giấy trên sau đó dùng điện thoại di động, lắp sim 0375.218.206 gọi điện đến số thuê bao 0989.831.252 của H để đọc các số lô, số đề nêu trên. Khi gọi điện báo cho H các số lô, số đề H1đã mua thêm tiền các số lô, số đề giống như file ghi âm cuộc gọi thu giữ trong điện thoại của Dương Văn H khi khám xét. Đối với những người H1bán số lô, số đề trong ngày 30/12/2020 do H1không biết tên tuổi, địa chỉ của những người này nên không có căn cứ xử lý.

Đối với người phụ nữ tên là Ng, không rõ tuổi, địa chỉ tại thôn Thuận A, xã Phú Nh, huyện Lục Ng, Dương Văn H khai là người đến quán Karaoke Hải Ado H quản lý để hát và xin số điện thoại của H để kết bạn qua ứng dụng Zalo tên tài khoản là "Én Nhỏ" và trao đổi với H về việc bán số lô, số đề cho khách rồi chuyển lại cho Ng để hưởng hoa hồng. Quá trình điều tra, Cơ quan Cảnh sát điều tra – Công an huyện Lục Ng, tỉnh B tiến hành triệu tập Ng đến Công an huyện Lục Ng làm việc. Tại Cơ quan điều tra, Ng không thừa nhận hành vi ghi số lô, số đề với

Dương Văn H, ngoài ra không có tài liệu, chứng cứ nào khác chứng minh chị Ng tham gia cùng H ghi số lô, số đề, nên không có căn cứ để xử lý.

Đối với những người khác đã mua số lô, số đề của Dương Văn H trong ngày 30/12/2020 do H không biết tên tuổi, địa chỉ của những người này nên không có căn cứ để xử lý.

Về vật chứng của vụ án: Đối với 01 điện thoại di động, nhãn hiệu Samsung S8, màu đen, lắp sim số 0989.831.252, có số IMEI1: 359116088164364/01, số IMEI2: 359117086184364/01 và 01 điện thoại di động, nhãn hiệu Oppo, màu đen, lắp sim số 0375.218.206, có số IMEI 865257039993498 chuyển đến kho vật chứng của Chi cục thi hành án dân sự huyện Lục Ng để xử lý theo quy định.

* Với nội dung trên bản án hình sự sơ thẩm số 41/2021/HSST ngày 23/7/2021 của Tòa án nhân dân huyện Lục Ng, tỉnh B đã xét xử và quyết định:

- Áp dụng điểm b khoản 2 Điều 321; điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51; Điều 17; Điều 58; Điều 38; Điều 47 Bộ luật hình sự; Điều 106, 136 Bộ luật tố tụng hình sự; điểm đ, khoản 1 Điều 12 Nghị quyết số 326/2016/UBTVQH14 ngày 30/12/2016 của Ủy ban thường vụ Quốc Hội về án phí, lệ phí Tòa án, xử:

Xử phạt bị cáo Dương Văn H 03 năm tù về tội "Đánh bạc", thời hạn tù tình từ ngày bắt bị cáo đi thi hành án nhưng được trừ đi thời gian tạm giữ từ ngày 31/12/2021 đến ngày 07/01/2021.

Miễn hình phạt bổ sung cho bị cáo.

Ngoài ra, bản án còn tuyên bị cáo Tống Thị H110 tháng tù nhưng cho hưởng án treo. Tuyên xử lý vật chứng, án phí và quyền kháng cáo cho các bị cáo và những người tham gia tố tụng khác.

Tại Thông báo sửa chữa, bổ sung bản án số 16/2021/TB-TA ngày 10/8/2021 của Tòa án nhân dân huyện Lục Ng đã bổ sung như sau:

Tại dòng thứ 11,12,13 từ trên xuống của trang 11 của bản án đã tuyên "1. Xử phạt bị cáo Dương Văn H 03 năm tù về tội "Đánh bạc", thời hạn tù tính từ ngày bắt bị cáo đi thi hành án nhưng được trừ đi thời gian tạm giữ từ ngày 31/12/2021 đến ngày 07/01/2021"

Nay được bổ sung như sau: "1. Xử phạt bị cáo Dương Văn H 03 năm tù về tội "Đánh bạc", thời hạn tù tính từ ngày bắt bị cáo đi thi hành án nhưng được trừ đi thời gian tạm giữ từ ngày 31/12/2020 đến ngày 07/01/2021".

* Sau khi án sơ thẩm xử xong, ngày 02/8/2021 bị cáo Dương Văn H kháng cáo. Nội dung kháng cáo: Án sơ thẩm xử phạt mức án 03 năm tù là nặng. Đề nghị Tòa án cấp phúc thẩm xem xét cho bị cáo được hưởng án treo.

* Tại phiên toà phúc thẩm bị cáo H vẫn giữ Ng yêu cầu kháng cáo và trình bày: Về tội danh bị cáo không có ý kiến gì, án sơ thẩm xét xử bị cáo là đúng người, đúng tội, không oan sai.

Đề nghị Hội đồng xét xử xem xét lại về phần quyết định hình phạt cho bị cáo, cho bị cáo được hưởng án treo vì bị cáo đã thành khẩn khai báo, ăn năn hối cải, bị

cáo có ông nội được tặng thưởng huân chương kháng chiến vì đã có công lao trong cuộc kháng chiến chống mỹ cứu nước. Bố đẻ bị cáo là ông Dương Văn L được tặng thưởng kỷ niệm chương vì sự nghiệp phát triển các dân tộc và huy hiệu 30 năm tuổi Đảng và được tặng nhiều giấy khen trong quá trình công tác.

Đại diện VKSND tỉnh B thực hành quyền công tố tại phiên toà, sau khi phân tích các tình tiết của vụ án, tính chất mức độ nguy hiểm của hành vi phạm tội do các bị cáo gây ra, vai trò, nhân thân, các tình tiết tăng nặng, giảm nhẹ trách nhiệm hình sự đối với bị cáo đã kết luận và đề nghị HĐXX: Căn cứ điểm b khoản 1, Điều 355; điểm e khoản 2 Điều 357 Bộ luật tố tụng hình sự năm 2015. Chấp nhận kháng cáo xin hưởng án treo của bị cáo Dương Văn H. Sửa bản án sơ thẩm số 41/2021/HS-ST ngày 23/7/2021 của Tòa án nhân dân huyện Lục Ng, tỉnh B.

- Căn cứ điểm b khoản 2 Điều 321; điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51; Điều 17; Điều 58; Điều 65; Điều 47 Bộ luật hình sự; Điều 106, 136 Bộ luật tố tụng hình sự; điểm đ, khoản 1 Điều 12 Nghị quyết số 326/2016/UBTVQH14 ngày 30/12/2016 của Ủy ban thường vụ Quốc Hội về án phí, lệ phí Tòa án .

Xử phạt: Bị cáo Dương Văn H 03 năm tù về tội "Đánh bạc", nhưng cho hưởng án treo, thời gian thử thách là 05 năm tính từ ngày tuyên án phúc thẩm 26/9/2021. Giao bị cáo cho Ủy ban nhân dân xã Phú Nh, huyện Lục Ng giám sát, giáo dục trong thời gian thử thách.

Bị cáo H được miễn án phí Hình sự phúc thẩm.

Trợ giúp viên pháp lý bào chữa cho bị cáo tranh luận: Nhất trí với tội danh và điều luật truy tố đối với bị cáo. Nhất trí áp dụng thêm các tình tiết giảm nhẹ tại cấp phúc thẩm như Đại diện viện kiểm sát đề nghị là bị cáo có bố đẻ và ông nội là người được tặng thưởng huân, huy chương và kỷ niệm chương. Đề nghị Hội đồng xét xử xem xét cho bị cáo số tiền đánh bạc vì hành vi của bị cáo đã bị ngăn chặn phát hiện ngay. Đề nghị xem xét cho bị cáo được hưởng án treo, thời gian thử thách là 05 năm theo đề nghị của đại diện viện kiểm sát tại phiên tòa.

- Bị cáo H: không tranh luận gì.

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 việc vắng mặt của những người tham gia tố tụng: Bị cáo Tống Thị H1và những người có quyền lợi, nghĩa vụ liên quan trong vụ án không có kháng cáo, không bị kháng nghị và không liên quan đến việc kháng cáo nên Hội đồng xét xử không triệu tập.

[2]. Về tội danh xét xử đối với bị cáo Dương Văn H, HĐXX xét thấy: Ngày 30/12/2020, tại quán Karaoke Hải Anh, thuộc thôn Quéo, xã Phú Nh, huyện Lục Ng, khi Dương Văn H đang có hành vi xóa các dữ liệu liên quan đến hành vi đánh bạc bằng hình thức ghi số lô, đề trái phép cho khách thì bị Phòng Cảnh sát hình sự

Công an tỉnh B phát hiện, thu giữ toàn bộ tang vật. Tổng số tiền H đánh bạc ngày 30/12/2020 xác định là: 53.065.000 đồng, trong đó, Tống Thị H1đánh bạc bằng hình thức mua số lô, đề trái phép của H với tổng số tiền là 9.755.000 đồng.

Hành vi nêu trên của bị cáo Dương Văn H đã đủ yếu tố cấu thành tội "Đánh bạc" theo quy định tại điểm b khoản 2 Điều 321 của Bộ luật Hình sự. Do đó, bản án hình sự sơ thẩm số 41/2021/HS-ST ngày 23/7/2021 của Tòa án nhân dân huyện Lục Ng, tỉnh B xét xử bị cáo Dương Văn H tội "đánh bạc" theo quy định tại điểm b khoản 2 Điều 321 Bộ luật hình sự là có căn cứ và đúng quy định pháp luật, không oan sai.

Người có quyền lợi, nghĩa vụ liên quan không có kháng cáo, Viện kiểm sát không có kháng nghị về tội danh, vì vậy HĐXX không đặt ra xem xét.

[3]. Xét kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt bị cáo Dương Văn H, HĐXX thấy:

[3.1]. Xét tính chất mức độ hành vi phạm tội của các bị cáo

Hành vi phạm tội của của bị cáo là hành vi nguy hiểm cho xã hội, gây mất trật tự trị an xã hội. Đánh bạc còn là một tệ nạn xã hội, nó không chỉ làm thiệt hại về kinh tế, gây suy thoái đạo đức, lối sống mà còn là Ng nhân làm phát sinh nhiều tội phạm nguy hiểm. Để đấu tranh phòng chống tội phạm, góp phần xoá bỏ các tệ nạn, trong đó có tệ tổ chức đánh bạc và đánh bạc ra khỏi đời sống xã hội Hội đồng xét xử xét thấy cần thiết phải áp dụng đối với bị cáo một hình phạt theo quy định của Bộ luật Hình sự mới có tác dụng giáo dục, răn đe và phòng ngừa tội phạm.

[3.2]. Về vai trò của bị cáo trong vụ án: Các bị cáo cùng nhau thực hiện hành vi phạm tội nhưng chỉ mang tính chất đồng phạm giản đơn, không có sự cấu kết chặt chẽ giữa các bị cáo trong việc thực hiện hành vi phạm tội, không có ai là người khởi xướng, rủ rê. Bị cáo H là người trực tiếp ghi số lô, số đề cho những người khác đánh bạc. Bị cáo H1là người trực tiếp đánh bạc với H.

[3.3]. Xét về các tình tiết tăng nặng, tình tiết giảm nhẹ:

- Nhân thân: Bị cáo có nhân thân tốt, chưa có tiền án tiền sự.

Về tình tiết tăng nặng trách nhiệm hình sự: Bị cáo không có tình tiết tăng nặng trách nhiệm hình sự quy định tại Điều 52 Bộ luật hình sự.

Về tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự: Bị cáo Dương Văn H được hưởng tình tiết giảm nhẹ là "thành khẩn khai báo, ăn năn hối cải", khi được Công an tỉnh B triệu tập làm việc, đã xin đầu thú khai nhận hành vi phạm tội của mình, nên được hưởng tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự quy định tại điểm s khoản 1 và khoản 2 Điều 51 Bộ luật hình sự.

Tòa án cấp sơ thẩm đã áp dụng các tình tiết giảm nhẹ đối với bị cáo là có căn cứ và đúng quy định của pháp luật.

Án sơ thẩm căn cứ tính chất, mức độ hành vi phạm tội, các tình tiết tăng nặng, giảm nhẹ trách nhiệm hình sự xét xử bị cáo với mức án 3năm tù là có căn cứ, đúng quy định của pháp luật và không nặng.

Tuy nhiên, quá trình xét xử tại cấp phúc thẩm, bị cáo H cung cấp thêm tài liệu chứng cứ mới về việc bị cáo có bố là ông Dương Văn L được tặng thưởng kỷ niệm

chương vì sự nghiệp dân tộc, có nhiều giấy khen trong quá trình công tác, bị cáo có ông nội là ông Dương Đức Cđược tặng thưởng huân chương kháng chiến hạng nhì vì đã có công lao trong cuộc kháng chiến chống mỹ cứu nước. Bị cáo là người dân tộc thiểu số, sống ở vùng kinh tế đặc biệt khó khăn, nhận thức pháp luật có phần hạn chế. Đây là những tình tiết mới cần được xem xét cho bị cáo ở cấp phúc thẩm theo quy định tại khoản 2 Điều 51 Bộ luật hình sự.

Từ những phân tích nêu trên, có thể thấy bị cáo có nhiều tình tiết giảm nhẹ quy định tại khoản 1 và khoản 2 Điều 51 Bộ luật hình sự, bị cáo có nhân thân tốt, có nơi ở rõ ràng, bị cáo đã ăn năn hối cải về hành vi phạm tội của mình, bị cáo sống ở vùng kinh tế đặc biệt khó khăn nên không cần thiết phải cách ly bị cáo ra khỏi xã hội cũng đủ điều kiện cho bị cáo được hưởng án treo theo Nghị Quyết số 02/2018/NQ-HĐTP ngày 15/5/2018 của Hội đồng Thẩm phán Tòa án nhân dân Tối cao. Hội đồng xét xử xét thấy, cần chấp nhận kháng cáo của bị cáo H, sửa bản án sơ thẩm: Giữ Ng mức hình phạt đối bị cáo nhưng cho hưởng án treo như đề nghị của đại diện Viện kiểm sát và người bào chữa cho bị cáo tại phiên tòa là phù hợp và đúng quy định của pháp luật.

Vì vậy, HĐXX căn cứ điểm b, khoản 1, Điều 355; điểm e khoản 1

Điều 357 Bộ luật tố tụng hình sự năm 2015 chấp nhận kháng cáo xin hưởng án treo của bị cáo H. Sửa phần quyết định hình phạt của bản án sơ thẩm đối với bị cáo H.

[4] . Các quyết định khác của bản án sơ thẩm không có kháng cáo, kháng nghị Hội đồng xét xử không xem xét, giải quyết.

[5]. Án phí phúc thẩm: Bị cáo được miễn án phí hình sự phúc thẩm.

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH:

Căn cứ điểm b, khoản 1, Điều 355; điểm e khoản 1 Điều 357 Bộ luật tố tụng hình sự năm 2015.

1. Chấp nhận kháng cáo xin hưởng án treo của bị cáo Dương Văn H. Sửa bản án hình sự sơ thẩm số 41/2021/HS-ST ngày 23/7/2021 của Tòa án nhân dân huyện Lục Ng, tỉnh B.

2. Về hình phạt:

- Căn cứ điểm b khoản 2 Điều 321; điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51; Điều 17; Điều 58; Điều 65; Điều 47 Bộ luật hình sự; Điều 106, 136 Bộ luật tố tụng hình sự; điểm đ, khoản 1 Điều 12 Nghị quyết số 326/2016/UBTVQH14 ngày 30/12/2016 của Ủy ban thường vụ Quốc Hội về án phí, lệ phí Tòa án.

Xử phạt: Bị cáo Dương Văn H 03 năm tù về tội "Đánh bạc", nhưng cho hưởng án treo, thời gian thử thách là 05 năm tính từ ngày tuyên án phúc thẩm, ngày 26/9/2021.

Giao bị cáo Dương Văn H cho Ủy ban nhân dân xã Phú Nh, huyện Lục Ng, tỉnh B giám sát, giáo dục trong thời gian thử thách.

Trường hợp bị cáo Dương Văn H thay đổi nơi cư trú thì được thực hiện theo quy định tại Điều 92 của Luật Thi hành án hình sự năm 2019.

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 phải chấp hành hình phạt tù của bản án đã cho hưởng án treo.

- Miễn hình phạt bổ sung cho bị cáo.

3. Án phí phúc thẩm: căn cứ điểm h, khoản 1, Điều 12- Nghị Quyết 326/2016/UBTVQH14 ngày 30/12/2016 của Ủy ban Thường vụ Quốc hội quy định về mức thu, miễn, giảm, thu, nộp, quản lý và sử dụng án phí, lệ phí Tòa án.

Miễn án phí hình sự phúc thẩm đối với bị cáo H.

4. Các quyết định khác của bản 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.

THÀNH VIÊN HỘI ĐỒNG XÉT XỬ **THẨM PHÁN- CHỦ TỌA PHIÊN TÒA**

Hoàng Thị Hải Hường Nguyễn Thị Hương Giang Trần Thị Hà

Nơi nhận:
- VKSND tỉnh B;
- Sở tư pháp tỉnh B;
- Cổng thông tin điện tử Tòa án;
- CA, VKS, TA huyện Lục Ng;
- Chi cục THADS huyện Lục Ng;
- Bị cáo, người tham gia tố tụng;
- Lưu HS, HCTP.

T.M HỘI ĐỒNG XÉT XỬ
THẨM PHÁN - CHỦ TOẠ PHIÊN TOÀ

Trần Thị Hà