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

Bản án số: 84/2021/HS-PT
Ngày: 26/7/2021

NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HOÀ XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM
TOÀ ÁN NHÂN DÂN TỈNH BẮC GIANG

- Với thành phần hội đồng xét xử phúc thẩm gồm có:

Thẩm phán - Chủ toạ phiên toà: Bà Nguyễn Thị Kim Dung

Các Thẩm phán: Ông Nguyễn Gia Lương

Ông Nguyễn Trung Thông

- Thư ký phiên toà: Ông Nguyễn Duy Khôi- Thư ký Toà án nhân dân tỉnh Bắc Giang.

- Đại diện VKSND tỉnh Bắc Giang tham gia phiên toà: Ông Hoàng Tùng- Kiểm sát viên.

Ngày 26/7/2021 tại trụ sở Toà án nhân dân tỉnh Bắc Giang xét xử phúc thẩm vụ án hình sự thụ lý số 158/2021/TLPT-HS ngày 04/6/2021 đối với bị cáo Dương Ngô V1 do có kháng cáo của bị cáo Dương Ngô V1 đối với bản án hình sự sơ thẩm số 58/2021/HS-ST ngày 26/4/2021 của Tòa án nhân dân huyện VY, tỉnh Bắc Giang.

- Bị cáo có kháng cáo:

Họ và tên: **Dương Ngô V1,** sinh năm 1975; nơi đăng ký hộ khẩu thường trú và chỗ ở: thôn VC4, xã VT, huyện VY, tỉnh Bắc Giang; nghề nghiệp: Lao động tự do; trình độ văn hóa: 8/12; dân tộc: Kinh; giới tính: Nam; tôn giáo: Không; quốc tịch: Việt Nam; con ông: Dương Ngô K1và bà: Dương Thị N1; có vợ: Nguyễn Thị T1 và 02 con, con lớn sinh năm 2006, con nhỏ sinh năm 2014. Gia đình có 06 anh em, bị cáo là con thứ tư. Tiền án, tiền sự, nhân thân: Không. Bị cáo bị bắt quả tang, bị tạm giữ, tạm giam từ ngày 23/12/2020 đến ngày 14/01/2021 được thay thế biện pháp ngăn chặn bảo lĩnh, có mặt tại phiên tòa.

NỘI DUNG VỤ ÁN

Theo các tài liệu có trong hồ sơ vụ án và diễn biến tại phiên tòa, nội dung vụ án như sau:

Hồi 17 giờ 30 phút ngày 22/12/2020, tại quán nước của Dương Ngô V1 ở thôn VC3, xã VT, huyện VY, tỉnh Bắc Giang, Cơ quan Cảnh sát điều tra Công an huyện VY bắt quả tang Dương Ngô V1, sinh năm 1975, trú tại thôn VC4, xã VT, huyện VY, tỉnh Bắc Giang đang có hành vi bán số lô, số đề và thanh toán tiền trúng thưởng số lô, số đề ngày 21/12/2020 cho đối tượng khi bị bắt khai tên Nguyễn Văn H1, sinh năm 1979, trú tại thôn TL, xã TS, huyện VY, tỉnh Bắc Giang.

Vật chứng thu giữ gồm:

- Thu giữ trên mặt bàn uống nước: 01 tờ giấy A4 bên trong có ghi các chữ và số có chữ ký xác nhận của Dương Ngô V1 được đánh số ký hiệu (1); 01 tờ giấy A4 bên trong có ghi chữ và số có chữ ký xác nhận của Dương Ngô V1 được đánh số ký hiệu (2); 06 mảnh giấy có ghi chữ và số có chữ ký xác nhận của Dương Ngô V1 được đánh số ký hiệu lần lượt là (3), (4), (5), (6), (7), (8); 01 bút lông màu đen; số tiền 750.000 đồng; 01 quyển sổ tay bìa có chữ Notebook A7, bên trong có các tờ giấy chưa ghi nội dung; 01 điện thoại di động nhãn hiệu Vivo màu xanh.

- Thu giữ trên người Nguyễn Văn H1: 01 mảnh giấy bên trong có ghi chữ và số có chữ ký xác nhận của Nguyễn Văn H1 được đánh số ký hiệu (9).

Cùng ngày 22/12/2020, Cơ quan Cảnh sát điều tra Công an huyện VY tiến hành khám xét khẩn cấp nơi ở của Dương Ngô V1, kết quả không thu giữ đồ vật, tài liệu gì.

Ngày 24/12/2020, Cơ quan điều tra có Quyết định trưng cầu giám định số 414 đề nghị giám định chữ viết, chữ ký trong các tài liệu cần giám định và chữ viết, chữ ký trong mẫu so sánh có phải do cùng một người viết ra hay không.

Tại Kết luận giám định số 1913 ngày 28/12/2020, Phòng kĩ thuật hình sự kết luận: chữ viết (chữ số) trên các tài liệu cần giám định (ký hiệu A1 đến A4) so với chữ viết của Dương Ngô V1 trên các tài liệu mẫu (ký hiệu M1 đến M4) là do cùng một người viết ra.

Quá trình điều tra bị can Dương Ngô V1 khai nhận như sau:

Lợi dụng việc Nhà nước mở thưởng giải xổ số miền Bắc, Vị tự đứng ra làm chủ đề bán số lô, số đề cho người chơi để hưởng lợi. Ngày 21/12/2020, Vị bắt đầu bán số lô, số đề cho người chơi và thống nhất với người chơi về cách chơi lô, đề như sau:

- Dạng thứ nhất (chơi giải Đặc biệt, Nhất to): Người chơi đặt cược hai số hay ba số cuối của giải đặc biệt gọi là “Đặc biệt"; hai số hay ba số cuối của giải nhất gọi là “Nhất to". Nếu hai số dự đoán trùng với hai số cuối của giải thì trúng thưởng và tỷ lệ trả thưởng sẽ là gấp 80 lần, nếu ba số dự đoán trùng với ba số cuối của giải thì trúng thưởng và tỷ lệ trả thưởng sẽ là gấp 400 lần, thua cược người chơi sẽ bị mất số tiền đặt cược.

- Dạng thứ hai chơi "Lô" là: Người chơi đặt cược hai số cuối tuỳ ý của tất cả các giải xổ số. Khi chơi, mỗi điểm người chơi phải bỏ ra đặt cược 23.000 đồng trên 01 điểm, nếu trúng, người chơi sẽ được trả 80.000 đồng trên một điểm; nếu không trúng người chơi bị mất số tiền đặt cược.

- Dạng thứ ba chơi "Xiên" là: Người chơi đặt cược 2 cặp số; 3 cặp số; 4 cặp số để so với hai số cuối của tất cả các giải xổ số (gọi là xiên 2; xiên 3; xiên 4). Nếu trúng 02 cặp số (xiên 2) thì người chơi được trả gấp 10 lần số tiền đặt cược; nếu trúng 03 cặp số (xiên 3) thì người chơi được trả gấp 40 lần số tiền đặt cược; nếu

trúng 04 cặp số (xiên 4) thì người chơi được trả gấp 100 lần số tiền đặt cược; nếu không trúng thì người chơi sẽ bị mất số tiền đã đặt cược.

Khi có người đến mua số lô, số đề, V1 sẽ ghi các số lô, số đề người chơi mua vào một tờ cáp đề con xé từ quyển sổ tay bìa có chữ Notebook A7 rồi đưa cho người chơi để làm căn cứ thanh toán, còn các số lô, số đề đã bán, V1 chép vào tờ cáp đề tổng là các tờ giấy A4 để theo dõi.

Ngày 21/12/2020, V1 bắt đầu bán số lô, số đề cho khách tại quán bán nước của gia đình mình ở thôn VC3, xã VT, huyện VY, tỉnh Bắc Giang. Khách đến mua số lô, số đề của V1 là những người qua đường, V1 khai không rõ tên, tuổi, địa chỉ. Các số lô, số đề bán được của ngày 21/12/2020, được V1 ra một tờ cáp nhỏ đưa cho khách, rồi chép lại những số đã bán vào một tờ giấy A4 để làm căn cứ trả thưởng (tờ cáp tổng, được đánh số thứ tự khi bắt quả tang là (2), ký hiệu giám định là A3). Cụ thể:

- Ở dạng đề "đặc biệt" là 52 cặp số = 1.945.000 đồng
- Ở dạng đề "đặc biệt" và "nhất to" là 14 cặp số = 350.000 đồng
- Ở dạng đề "nhất to" là cặp số = 55.000 đồng
- Ở dạng "lô" là 18 cặp số (tương đương 230 điểm lô x 23.000 đồng/ điểm) = 5.290.000 đồng
- Ở dạng "xiên 2, xiên 3 và xiên 4" là 9 cặp số = 470.000 đồng

Tổng số tiền V1 bán số lô số đề trên tờ cáp thu được ngày 21/12/2020 là 8.110.000 đồng. Ngày 21/12/2020, trong số lô, số đề V1 bán được, so sánh với kết quả xổ số kiến thiết miền Bắc cùng ngày có 04 cặp số lô trúng thưởng, gồm: 47, 80, 98, 89 (tương đương 50 điểm x 80.000 đồng) = 4.000.000 đồng; đề số 93 với giá 160.000 đồng x 80 = 12.800.000 đồng. Như vậy, tổng số tiền đánh bạc ngày 21/12/2020 của V1 là 24.910.000 đồng (Hai mươi tư triệu chín trăm mười nghìn đồng).

Khoảng 17 giờ ngày 22/12/2020, V1 đang bán số lô, số đề tại quán bán nước của mình thì có một người đàn ông (khi bắt quả tang tự khai là Nguyễn Văn H1, sinh năm 1979, trú tại thôn TL, xã TS, huyện VY, tỉnh Bắc Giang) đến thanh toán tiền 10 điểm lô (các cặp số 98, 99) mà H1 đã trúng thưởng hôm trước. Tại đây, H1 không lấy tiền trúng thưởng mà dùng số tiền này tiếp tục mua các số lô 78, 87, 56, 65 mỗi số là 10 điểm; số lô xiên 3 (84.56.78) giá 50.000 đồng; số đề ở giải đặc biệt 65 là 30.000 đồng. Tổng số tiền H1 phải trả cho V1 để mua những số lô, số đề này là 1.200.000 đồng. Sau khi trừ đi số tiền 800.000 đồng trúng lô, H1 trả thêm V1 là 400.000 đồng thì được V1 đưa cho tờ cáp đề. Khi V1 đang thanh toán tiền với H1 thì bị lực lượng Công an huyện VY bắt quả tang, thu giữ vật chứng có liên quan.

Ngày 22/12/2020, ngoài bán số lô, số đề cho H1, V1 còn bán số lô, số đề cho nhiều người khác nhưng đều không biết tên, tuổi và địa chỉ. Các số lô, số đề bán được, V1 đều ghi vào tờ giấy A4 được đánh số thứ tự khi bắt quả tang (1), số ký hiệu giám định là A4. Cụ thể:

- Ở dạng đề "đặc biệt" là 40 cặp số = 865.000 đồng

- Ở dạng đề "đặc biệt" và "nhất to" là 10 cặp số = 250.000 đồng

- Ở dạng "xiên 2, xiên 3" là 5 cặp số = 200.000 đồng

- Ở dạng "lô" là 20 cặp số (tương đương 225 điểm lô x 23.000 đồng/ điểm) = 5.175.000 đồng

Tổng số tiền V1 bán số lô số đề ngày 22/12/2020 là 6.490.000 đồng. Ngày 22/12/2020, V1 bị bắt quả tang khi chưa đến giờ mở thưởng kết quả sổ xố kiến thiết miền Bắc nên chưa xác định số trúng thưởng.

Tại Quyết định truy tố theo thủ tục rút gọn số 44./QĐ-VKS ngày 06/3/2021 của Viện kiểm sát nhân dân huyện VY đã truy tố bị cáo Dương Ngô V1 về tội " Đánh bạc" theo quy định tại khoản 1 Điều 321 Bộ luật hình sự.

Với nội dung nêu trên bản án hình sự sơ thẩm số 58/2021/HS-ST ngày 26/4/2021 của Tòa án nhân dân huyện VY, tỉnh Bắc Giang đã xét xử và quyết định:

Căn cứ khoản 1, 3 Điều 321; điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51; điểm g khoản 1 Điều 52; Điều 38 Bộ luật hình sự.

Xử phạt bị cáo Dương Ngô V1 18 (*Mười tám*) tháng tù về tội " Đánh bạc", thời hạn tù tình từ ngày bắt bị cáo để thi hành án, nhưng được trừ số ngày bị cáo đã bị tạm giữ, tạm giam từ ngày 22/12/2020 đến ngày 14/01/2021.

Phạt tiền: 10.000.000 đồng (*Mười triệu đồng chẵn*) để sung quỹ nhà nước.

Ngoài ra bản án còn tuyên phần xử lý vật chứng, phần án phí và tuyên quyền kháng cáo theo quy định của pháp luật.

Ngày 07/5/2021 bị cáo Dương Ngô V1 có đơn kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt.

Tại phiên toà phúc thẩm hôm nay bị cáo Dương Ngô V1 giữ nguyên kháng cáo chỉ xin giảm nhẹ hình phạt với lý do án sơ thẩm xử phạt bị cáo nặng, trước khi xét xử phúc thẩm bị cáo đã nộp 8.200.000đ tiền phạt và tiền án phí. Hoàn cảnh gia đình khó khăn, có 02 con còn nhỏ, bị cáo là trụ cột trong gia đình, bản thân bị cáo bị bệnh nam y vẩy nến, đang phải điều trị tại bệnh viện.

Đại diện VKSND tỉnh Bắc Giang 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 của các bị cáo, các tình tiết tăng nặng, giảm nhẹ trách nhiệm hình sự, các vấn đề kháng cáo mà bị cáo nêu ra đã kết luận và đề nghị: đề nghị HĐXX áp dụng điểm b khoản 1 Điều 355, điểm c khoản 1 Điều 357 Bộ luật tố tụng hình sự chấp nhận kháng cáo của bị cáo Dương Ngô V1. Sửa bản án sơ thẩm, xử phạt bị cáo Dương Ngô V1 12 tháng tù được trừ thời gian bị tạm giữ, tạm giam ngày 22/12/2020 đến ngày 14/01/2021.

Bị cáo Dương Ngô V1 không có tranh luận gì.

Lời nói sau cùng của bị cáo Dương Ngô V1: đề nghị HĐXX 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: đơn kháng cáo của bị cáo Dương Ngô V1 nộp theo đúng quy định của pháp luật nên được coi là đơn kháng cáo hợp pháp cần được chấp nhận để xem xét theo trình tự phúc thẩm.

[2] Xét hành vi phạm tội của bị cáo Dương Ngô V1, qua các tài liệu có trong hồ sơ vụ án cũng như quá trình xét hỏi tại phiên tòa sơ thẩm và phúc thẩm thấy đủ cơ sở xác định:

Lợi dụng việc Nhà nước tổ chức giải Xổ số kiến thiết Miền Bắc và thông báo kết quả sổ số hàng ngày trên các phương tiện thông tin đại chúng, ngày 21/12/2020 và ngày 22/12/2020, tại quán bán nước của Dương Ngô V1, sinh năm 1975, tại thôn VC3, xã VT, huyện VY, tỉnh Bắc Giang. Dương Ngô V1 đã có hành vi bán số lô, số đề cho Nguyễn Văn H1, sinh năm 1979, trú tại thôn TL, xã TS, huyện VY, tỉnh Bắc Giang và một số người khác, Vị không biết là ai, với tổng số tiền đánh bạc là 31.400.000 đồng, cụ thể ngày 21/12/2021 bán số lô, số đề với tổng số tiền là 24.910.000 đồng; ngày 22/12/2021 bán số lô, số đề với tổng số tiền là 6.490.000 đồng.

Hành vi của bị cáo V1 đã đủ yếu tố cấu thành tội "Đánh bạc" theo quy định tại khoản 1 Điều 321 Bộ luật hình sự.

Bản án hình sự sơ thẩm số 58/2021/HS-ST ngày 26/4/2021 của Tòa án nhân dân huyện VY đã xét xử bị cáo Dương Ngô V1 về tội "Đánh bạc" theo quy định tại khoản 1 Điều 321 Bộ luật hình sự là có căn cứ và đúng pháp luật.

[3] Xét nội dung kháng cáo của bị cáo Dương Ngô V1 thấy:

Về nhân thân: Bị cáo Dương Ngô V1 có nhân thân tốt, chưa bị xử lý pháp luật hình sự lần nào.

Về tình tiết tăng nặng trách nhiệm hình sự: Bị cáo phải chịu tình tiết tăng nặng trách nhiệm hình sự là "Phạm tội 02 lần trở lên" quy định tại Điểm g khoản 1 Điều 52 Bộ luật hình sự.

Về tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự: Tại Cơ quan điều tra cũng như tại phiên tòa, bị cáo thành khẩn khai báo, ăn năn hối cải. Bị cáo có ông nội được tặng thưởng huy chương kháng chiến, bị cáo đã tự nguyện nộp trước một phần số tiền bị cáo thu lời bất chính để sung công quỹ nhà nước. Do vậy, cần áp dụng tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự được quy định tại điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51 Bộ luật Hình sự đối với bị cáo. Tòa án cấp sơ thẩm đã áp dụng cho bị cáo là có căn cứ.

Tại cấp phúc thẩm bị cáo xuất trình thêm biên lai nộp án phí, tiền phạt bổ sung. Đây là tình tiết giảm nhẹ mới quy định tại khoản 2 Điều 51 Bộ luật hình sự cần xem xét, áp dụng cho bị cáo.

HĐXX thấy cần chấp nhận kháng cáo của bị cáo V1, giảm mức hình phạt tù cho bị cáo V1 để tương xứng với tính chất, mức độ, hành vi phạm tội.

[4] Các vấn đề khác:

Cấp sơ thẩm đánh giá chưa chính xác số tiền truy thu đối với Dương Ngô V1, cụ thể như sau:

Quá trình điều tra, truy tố, xét xử đã xác định số tiền trên cáp đề tổng mà V1 bán ngày 22/12/2020 là 6.490.000đ là chính xác, nhưng số tiền cần truy thu đối với V1 ngày 22/12/2020 là 6.490.000đ lại chưa chính xác. Bởi lẽ, ngày 22/12/2020 đối tượng Nguyễn Văn H1 sau khi trúng thưởng số tiền 800.000đ của ngày 21/12/2020 đã đến nhà V1 để thanh toán tiền trúng thưởng, nhưng H1 không lấy tiền thưởng mà tiếp tục mua số lô, số đề. Sau đó, V1 ghi các só lô, số đề mà H1 mua vào cáp đề tổng với số tiền là 1.200.000đ (Số tiền này V1 chưa được cầm nên chưa thu lợi được). Sau khi tính toán tiền trúng thưởng thì H1 phải trả cho V1 số tiền là 400.000đ (1.200.000đ tiền mua – 800.000đ tiền trúng thưởng), trong khi H1 trả tiền cho V1 thì bị bắt quả tang. Như vậy, số tiền H1 mua số lô, số đề là 1.200.000đ chỉ thể hiện trên cáp đề tổng nhưng thực tế V1 chưa thu lợi được số tiền này. Do vậy, khi tính số tiền truy thu đối với V1 cần trừ đi 1.200.000đ. Tuy nhiên, đã tịch thu số tiền 400.000đ do bắt quả tang nên cần trừ đi 800.000đ nữa. Và số tiền chính xác phải truy thu đối với Dương Ngô V1 ngày 22/12/2020 là 6.490.000đ (tính trên cáp đề tổng) – 400.000đ (bắt quả tang) – 800.000đ = 5.290.000đ.

Do xác định số tiền truy thu đối với V1 ngày 22/12/2020 có sự nhầm lẫn dẫn đến tổng số tiền truy thu của cả 02 ngày cũng không chính xác. Tổng số tiền truy thu đối với Vị trong 02 ngày phải là 13.400.000đ chứ không phải 14.200.000đ như bản án sơ thẩm đã tuyên.

Ngoài ra, bản án sơ thẩm chỉ tuyên quyền kháng cáo đối với bị cáo mà bỏ qua người có quyền lợi nghĩa vụ liên quan là thiếu sót, cần rút kinh nghiệm.

[5] Án phí: Do được chấp nhận kháng cáo nên bị cáo Dương Ngô V1 không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

[6] Các quyết định khác của án sơ thẩm không có kháng cáo, kháng nghị cấp phúc thẩm không xem xét.

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH:

[1] Căn cứ điểm b khoản 1 Điều 355; điểm c, d khoản 1 Điều 357 của Bộ luật tố tụng hình sự, chấp nhận kháng cáo của bị cáo Dương Ngô V1. Sửa bản án sơ thẩm về phần hình phạt chính và phần truy thu tiền thu lợi bất chính của bị cáo V1.

Áp dụng khoản 1, 3 Điều 321; điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51; điểm g khoản 1 Điều 52; Điều 38 Bộ luật hình sự.

Xử phạt bị cáo Dương Ngô V1 **12 (Mười hai) tháng tù** về tội " Đánh bạc", thời hạn tù tình từ ngày bắt bị cáo để thi hành án, nhưng được trừ số ngày bị cáo đã bị tạm giữ, tạm giam từ ngày 22/12/2020 đến ngày 14/01/2021.

Xác nhận bị cáo Dương Ngô V1 đã nộp 8.200.000đ tiền phạt, tiền án phí tại biên lai thu tiền số: AA/2015/0001065 ngày 26/7/2021 của Chi cục Thi hành án dân sự huyện VY, tỉnh Bắc Giang.

[2] Về xử lý vật chứng:

Căn cứ điểm a, b khoản 1 khoản 2 Điều 47 Bộ luật hình sự, khoản 2, điểm a khoản 3 Điều 106 Bộ luật tố tụng hình sự:

Truy thu sung công quỹ nhà nước: 13.400.000 đồng (*Mười ba triệu bốn trăm nghìn đồng chẵn*). Xác nhận bị cáo đã nộp số tiền 6.000.000 đồng tại biên lai thu số AA/2015/0000961 ngày 19/3/2021 của Chi cục Thi hành án dân sự huyện VY. Vậy bị cáo còn phải nộp số tiền 7.400.000 đồng để sung công quỹ nhà nước.

[3] Án phí hình sự phúc thẩm: Áp dụng khoản 2 Điều 23 Nghị quyết 326/2016/UBTVQH14 ngày 30/12/2016 của Uỷ ban thường vụ Quốc Hội: Bị cáo Dương Ngô V1 không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

[4] 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 tỉnh Bắc Giang;
- Sở tư pháp tỉnh Bắc Giang;
- TA, VKD huyện VY;
- CQCSĐT- Công an huyện VY;
- Chi cục THADS huyện VY;
- UBND cấp xã nơi bị cáo cư trú;
- Bị cáo;
- Lưu HS, HCTP.

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

Nguyễn Thị Kim Dung