

Bản án số: **09/2019/HS-PT**

Ngày 28 - 5 - 2019

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

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

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Ông Nguyễn Đức Tân.

Các Thẩm phán: Ông Trần Việt Trung;

Ông Lê Văn Luật.

- Thư ký phiên tòa: Ông Trương Ngọc Lâm – Thư ký Tòa án nhân dân tỉnh Quảng Trị.

- Đại diện Viện kiểm sát tỉnh Quảng Trị tham gia phiên tòa: Ông Nguyễn Trường - Kiểm sát viên.

Ngày 28 tháng 5 năm 2019 tại Phòng xét xử số 01 - Tòa án nhân dân tỉnh Quảng Trị, xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự phúc thẩm thụ lý số: 09/2019/HSPT ngày 22/4/2019 đối với các bị cáo Lê Đình H, Nguyễn Thị T do có kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Quảng Trị đối với bản án hình sự sơ thẩm số: 02/2019/HSST ngày 12 tháng 3 năm 2019 của Tòa án nhân dân huyện Hải Lăng, tỉnh Quảng Trị.

- Bị cáo bị kháng nghị:

1. **Lê Đình H**, sinh ngày 05/5/1973 tại Quảng Trị; nơi cư trú: Thôn Đ, xã H, huyện L, tỉnh Quảng Trị; nghề nghiệp: thợ sửa chữa điện tử; trình độ văn hoá: 09/12; dân tộc: Kinh; giới tính: Nam; tôn giáo: Không; quốc tịch: Việt Nam; con ông Lê P, sinh năm 1940 và bà Lê Thị L, sinh năm 1941; vợ Trần Thị Thanh T, sinh năm 1977 (đã ly hôn); có 02 con (lớn sinh năm 1995, nhỏ sinh năm 1999); tiền án, tiền sự: Không; bị cáo bị áp dụng biện pháp ngăn chặn Cấm đi khỏi nơi cư trú, có mặt tại phiên tòa.

2. **Lê Thị T**, sinh ngày 20/7/1975 tại Quảng Trị; nơi ĐKKHKT: Thôn M, xã P, huyện H, tỉnh Quảng Trị; nơi cư trú: Thôn M, xã H, huyện L, tỉnh Quảng Trị; nghề nghiệp: Làm ruộng; trình độ văn hoá: 04/12; dân tộc: Kinh; giới tính: Nữ; tôn giáo: Không; quốc tịch: Việt Nam; con ông Lê T, sinh năm 1939 và bà Hồ Thị O, sinh năm 1941; chồng Nguyễn X sinh năm 1974; có 03 con (lớn sinh năm 1999, nhỏ sinh năm 2005); tiền án, tiền sự: Không; bị cáo bị áp dụng biện pháp ngăn chặn Cấm đi khỏi nơi cư trú, 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 được tóm tắt như sau:

Lê Đình H làm nghề sửa chữa điện tử do công việc ế ẩm nên móc nối với Lê Thị T để ghi số đề. Hai bên thỏa thuận T sẽ ghi số đề dạo rồi nộp lại cho H để hưởng tiền hoa hồng, cứ 1.000.000đồng thì được hưởng 70.000đồng.

Hình thức chơi: Người mua đề trực tiếp ghi đề thì T đưa tờ giấy nhỏ ghi số đề, tiền; qua tin nhắn điện thoại thì T sẽ nhắn lại cho người chơi là “oke” tức là đồng ý.

Sau khi tổng hợp phoi đề thì T chuyển cho H bằng cách sử dụng máy điện thoại di động chụp ảnh phoi đề rồi chuyển qua mạng xã hội Zalo, nếu nhận được thì H nhắn lại cho T là “oke”. Việc chơi số đề được dựa trên kết quả xổ số của các tỉnh Miền trung mở thưởng vào lúc 17 giờ 15 phút hằng ngày rồi quy ước ra các giải để cá cược thắng thua bằng tiền cụ thể: “độc đắc” lấy 03 số cuối cùng của giải đặc biệt làm căn cứ, tỷ lệ 1 ăn 600 lần; “06 lô” lấy 03 số cuối cùng của giải đặc biệt, giải năm, sáu, bảy làm căn cứ, tỷ lệ 1 ăn 100 lần; “17 lô” lấy 03 số cuối cùng của tất cả các giải trừ giải 8, tỷ lệ 1 ăn 30; “18 lô” lấy 02 con số cuối cùng của tất cả các giải, tỷ lệ 1 ăn 5 lần; số đầu lấy 02 số cuối của giải 8, số đuôi lấy 2 số cuối của giải đặc biệt tỷ lệ 1 ăn 70 lần.

Ngày 27/6/2018 Lê Thị T ghé vào quán tạp hóa chị Võ Thị H mua bút bi gặp Nguyễn Xuân P bán cho Phong số 115 giải “độc đắc” 2.000đồng và “6 lô” là 4.000đồng của đài xổ số kiến thiết thành phố Đà Nẵng thì bị Công an huyện Hải Lăng phát hiện, lập biên bản hành chính tạm giữ tang vật gồm: 153.000đồng; 02 phoi đề ngày 27/6; 01 bút bi; 05 mảnh giấy; 01 điện thoại di động hiệu Ite; 01 điện thoại di động hiệu Oppo A39; 01 điện thoại di động hiệu Samsung; 01 điện thoại di động hiệu MOBELL; 01 điện thoại di động Oppo A83.

Quá trình điều tra thể hiện, T đã bán số đề với số tiền 7.552.000đồng. Sau khi tổng hợp phoi đề T đã chuyển cho H qua mạng xã hội Zalo 02 tờ phoi đề là 7.064.000đồng. H đã nhận và nhắn tin lại là “oke”. Số tiền còn lại T đợi các đối tượng khác ghi rồi tổng hợp chuyển cho H sau, nhưng đã bị Công an huyện Hải Lăng phát hiện lập biên bản.

Đối với các tài sản không liên quan đến vụ án đã trả lại cho chủ sở hữu. Hành vi của Trần Thị H, Nguyễn Thị Thu T, Nguyễn Xuân P chưa đủ tang số nên Công an huyện L đã ra Quyết định xử phạt hành chính.

Tại bản án hình sự sơ thẩm số: 02/2019/HS-ST ngày 12/3/2019, Tòa án nhân dân huyện Hải Lăng, tỉnh Quảng Trị: Căn cứ khoản 1 Điều 321, khoản 1 Điều 35; điểm i, s khoản 1 Điều 51; khoản 3 Điều 54 BLHS. Riêng bị cáo Lê Thị T áp dụng thêm khoản 2 Điều 51 BLHS. Tuyên bố các bị cáo Lê Đình H và Lê Thị T phạm tội “Đánh bạc”. Xử phạt các bị cáo Lê Đình H: 7.000.000đồng; Lê Thị T: 5.000.000đồng.

Về vật chứng: Áp dụng điểm a khoản 2, khoản 3 Điều 106 BLTTHS: Tịch thu tiêu hủy 01 bút bi hiệu SNAPE (mực màu xanh); 05 mảnh giấy cắt từ lịch treo tường diện 5cm x 6cm. Tịch thu nộp ngân sách Nhà nước: 4.533.000đồng. Truy thu nộp ngân sách Nhà nước đối với bị cáo Lê Thị T: 233.000đồng; Lê Đình H: 2.531.000đồng.

Trả lại cho bị cáo Lê Thị T: 01 điện thoại ITEL màu đỏ - đen; 01 điện thoại Oppo A39, vỏ máy màu hồng; trả lại cho bị cáo Lê Đình H: 01 điện thoại nhãn hiệu Samsung màu trắng - đen, IMEI:358485/06/545511/6 (máy không có sim).

Ngoài ra bản án còn tuyên án phí, quyền kháng cáo theo luật định.

Ngày 10/4/2019 Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Quảng Trị có Quyết định số: 638/QĐ-VKS-P7 kháng nghị một phần Bản án về phần xử lý vật chứng với lý do: Điện thoại di động hiệu Oppo A39, vỏ máy màu hồng của bị cáo Lê Thị T và điện thoại SAMSUNG của Lê Đình H là phương tiện dùng vào việc phạm tội. Phần quyết định của bản án sơ thẩm trả lại 02 điện thoại trên cho các bị cáo là vi phạm nghiêm trọng quy định tại điểm a khoản 2 Điều 106 BLTTHS và điểm a khoản 1 Điều 47 BLHS. Đề nghị Tòa án nhân dân tỉnh Quảng Trị xét xử phúc thẩm theo hướng tịch thu sung vào ngân sách Nhà nước 02 điện thoại trên của các bị cáo.

Tại phiên tòa đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Quảng Trị đề nghị: Áp dụng điểm b khoản 1 Điều 355; điểm d khoản 1 Điều 357 BLTTHS, chấp nhận kháng nghị, sửa Quyết định về xử lý vật chứng: Tịch thu sung ngân sách Nhà nước: 01 điện thoại Oppo A39, vỏ máy màu hồng; 01 điện thoại nhãn hiệu Samsung màu trắng - đen, IMEI:358485/06/545511/6 (máy không có sim).

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 tố tụng: Kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Quảng Trị phù hợp với các Điều 336, 337 BLTTHS nên Hội đồng xét xử phúc thẩm xét kháng nghị theo quy định của pháp luật.

[2]. Về hành vi phạm tội: Bị cáo Lê Đình H và Lê Thị T thừa nhận hành vi phạm tội của mình: Ngày 27/6/2018 Lê Thị T sau khi ghi lô đề cho người đánh và đem nộp cho Lê Đình H bằng điện thoại thông qua mạng Zalo với số tiền 7.064.000đồng thì bị bắt quả tang. Với hành vi nêu trên của các bị cáo, Tòa án cấp sơ thẩm xét xử bị cáo về tội “*Đánh bạc*”, quy định tại khoản 1 Điều 321 BLHS, là có căn cứ, đúng pháp luật. Sau khi xét xử sơ thẩm các bị cáo không kháng cáo và không bị kháng nghị về hình phạt.

[3]. Xét kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Quảng Trị về phần xử lý vật chứng: Hội đồng xét xử thấy rằng, tại biên bản làm việc ngày 27/6/2018 Cơ quan điều tra Công an huyện Hải Lăng đã tiến hành kiểm tra máy điện thoại di động của Lê Thị

T nhân hiệu Oppo A39, vỏ máy màu hồng có sử dụng số thuê bao 0941.576.197 tại thư mục Menu/Zalo vào mục tin nhắn phát hiện nội dung tin nhắn 02 hình ảnh chụp một trang giấy kẻ ô ly trên trang giấy vở có ghi nội dung các con số đề, số tiền cá cược giải đánh. Phía trên có ghi nội dung và đài đánh và ngày đánh là ĐN 27/6 và tài khoản Zalo người nhận số thuê bao 0942.098.045 của Lê Đình Hóa H đã trả lời tin nhắn là “Ok” (bút lục: 86). Tại biên bản tự khai và các biên bản ghi lời khai bị cáo Lê Đình H khai nhận số thuê bao 0942.098.045 là của bị cáo, bỏ vào máy Samsung lập Zalo để trao đổi đánh số đề với T, ngày 27/6/2018 H có nhận 02 phôi đề của T chụp gửi qua Zalo (136; 138; 142; 143). Lê Thị T cũng thừa nhận việc sử dụng điện thoại nhãn hiệu Oppo A39 để chụp 02 phôi đề ngày 27/6 gửi cho Lê Đình H (Bl: 164; 168; 170). Tại phiên tòa phúc thẩm các bị cáo thừa nhận điều việc sử dụng các điện thoại trên để dùng vào việc nhắn tin và nhận phôi đề. Tòa án cấp sơ thẩm áp dụng khoản 3 Điều 106 BLTTHS tuyên trả lại các điện thoại trên cho các bị cáo là không đúng quy định của pháp luật về xử lý vật chứng quy định tại điểm a khoản 2 Điều 106 BLTTHS và điểm a khoản 1 Điều 47 BLHS. Vì vậy, kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Quảng Trị là có căn cứ. HĐXX thấy rằng, cần chấp nhận kháng nghị, sửa bản án sơ thẩm về phần xử lý vật chứng.

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH:

1. Căn cứ vào điểm b khoản 1 Điều 355; điểm d khoản 1 Điều 357 BLTTHS. Chấp nhận kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Quảng Trị, sửa bản án sơ thẩm về xử lý vật chứng.

2. Về xử lý vật chứng: Áp dụng điểm a, b khoản 1 Điều 47 BLHS; khoản 1, các điểm a, b, c khoản 2 Điều 106 BLTTHS.

* *Tịch thu tiêu hủy*: 01 bút bi hiệu SNAPE (mực màu xanh); 05 mảnh giấy cắt từ lịch treo tường diện 5cm x 6cm.

* *Tịch thu nộp ngân sách Nhà nước*: 4.380.000đồng theo giấy nộp tiền ngày 25/01/2019; 153.000đồng theo giấy nộp tiền ngày 29/6/2018.

(số tiền trên hiện có tại tài khoản tạm giữ số: 3949.0.901.7075.00000 của Công an huyện Hải Lăng ở Kho bạc Nhà nước huyện Hải Lăng)

- 01 máy điện thoại di động nhãn hiệu Oppo A39, vỏ máy màu hồng; 01 máy điện thoại di động nhãn hiệu SAMSUNG màu trắng - đen, IMEI: 358485/06/545511/6 (máy không có SIM).

* *Truy thu nộp ngân sách Nhà nước*: Đối với bị cáo Lê Thị T số tiền 233.000đồng; đối với bị cáo Lê Đình H số tiền 2.351.000đồng.

* *Trả lại cho bị cáo Lê Thị T*: 01 máy điện thoại di động nhãn hiệu ITEL màu đỏ - đen.

(Vật chứng trên hiện có tại Chi cục thi hành án dân sự huyện Hải Lăng theo biên bản giao nhận vật chứng ngày 31/01/2019)

3. Các quyết định khác của bản án sơ thẩm không bị 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 Quảng Trị;
- Sở Tư pháp tỉnh Quảng Trị;
- TAND huyện Hải Lăng; (02 bản)
- Công an huyện Hải Lăng;
- VKSND huyện Hải Lăng;
- Chi cục THADS huyện Hải Lăng;
- Bị cáo;
- Lưu: Hồ sơ, Tổ HCTP.

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

Nguyễn Đức Tân