

**TÒA ÁN NHÂN DÂN
THÀNH PHỐ H**

**CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM
Độc lập - Tự do - Hạnh phúc**

Bản án số: 266/2019/HSPT

Ngày: 10/6/2019

**NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM
TÒA ÁN NHÂN DÂN THÀNH PHỐ H**

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

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Ông Huỳnh Anh K

Các Thẩm phán:

1. Ông Huỳnh Văn Tr

2. Bà Nguyễn Hoàng A

- Thư ký phiên tòa: Ông Nguyễn Bảo Q –Thư ký Tòa án nhân dân Thành phố H.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân Thành phố H tham gia phiên tòa: Ông Lê Trung T - Kiểm sát viên.

Ngày 10 tháng 6 năm 2019, tại trụ sở Tòa án nhân dân Thành phố H xét xử phúc thẩm vụ án hình sự thụ lý số 588/2018/TLPT-HS ngày 26/12/2018 đối với bị cáo Lưu Mỹ L do có kháng cáo của bị cáo đối với bản án hình sự số 148/2018/HSST ngày 19/11/2018 của Tòa án nhân dân Quận 7, Thành phố H.

Bị cáo có kháng cáo:

Họ và tên: **Lưu Mỹ L**; giới tính: Nữ; sinh năm 1974 tại thành phố Cần Thơ; nơi đăng ký hộ khẩu thường trú: 860 Nguyễn Trãi, Phường X, Quận X, Tp. H; nghề nghiệp: Công nhân; trình độ học vấn: 9/12; dân tộc: Hoa; quốc tịch: Việt Nam; tôn giáo: Không; Con ông Phùng C và bà Lưu Tuyết A; có chồng (đã ly hôn) và 01 con sinh năm 1998; tiền án, tiền sự: Không. Bị cáo tại ngoại (có mặt tại phiên tòa).

Người bào chữa cho bị cáo:

1/Ông Trần Đình D là Luật sư của Công ty luật Đông Pháp thuộc Đoàn luật sư Thành phố H (có mặt).

2/Ông Đỗ Hải B là Luật sư của Văn phòng Luật sư Quốc Anh thuộc Đoàn luật sư Thành phố H (có mặt).

3/Ông Kim Ron T là Luật sư của Công ty luật TNHH MTV Thành Văn thuộc Đoàn luật sư Thành phố H (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:

Lưu Mỹ L làm công nhân trong Khu chế xuất Tân T. Khoảng tháng 02/2016, L thực hiện hành vi đánh bạc bằng hình thức ghi bán số đề qua tin nhắn điện thoại với những người mua số đề là công nhân, rồi giao cho chủ đề tên Tú để hưởng hoa hồng. Hàng ngày, L bán số đề qua tin nhắn điện thoại, người mua nhắn tin cho L; khi nhận được tin nhắn mua số đề, L nhắn tin lại xác nhận (OK) rồi tổng hợp tin nhắn và nhắn tin chuyển cho Tú qua số điện thoại 0936756341 để hưởng hoa hồng.

Vào khoảng 17 giờ 15 phút ngày 21/12/2016, Đội Cảnh sát hình sự Công an Quận 7 phát hiện nghi vấn mời L về Công an phường Tân Thuận Đông làm việc, qua kiểm tra phát hiện trong điện thoại của Lưu Mỹ L có các tin nhắn mua bán số đề với số tiền đánh bạc trên phôi đề ngày 21/12/2016 là 8.419.000 đồng. Cơ quan Công an đã lập biên bản vụ việc làm rõ xử lý.

Người mua số đề của L ngày 21/12/2016 xác định được Phạm Thị Thu Hương mua số đề với số tiền là 1.640.000 đồng; Lê Minh Long mua số đề với số tiền 20.000 đồng; Nguyễn Thị Hoàng Oanh mua số đề với số tiền 232.500 đồng, các đối tượng khác nhắn tin mua số đề từ các số điện thoại 0904021328, 01626280953, 01293263373 và đối tượng tên Tú; đối chiếu với kết quả xổ số các đài Miền Nam (hai đài Đồng nai và Cần Thơ) lúc 16 giờ 30 phút thì có Oanh mua số 53 - 1000 đồng thắng được 72.000 đồng và mua số 34, 53 – đã 500 đồng thắng được 260.000 đồng.

Tại Bản án hình sự sơ thẩm số 148/2018/HSST ngày 19/11/2018 của Tòa án nhân dân Quận X Thành phố H đã quyết định:

Tuyên bố: Bị cáo Lưu Mỹ L phạm tội “Đánh bạc”.

Căn cứ vào Khoản 1, Khoản 3 Điều 248 Bộ luật Hình sự năm 1999 được sửa đổi, bổ sung năm 2009; Điều 7; Điểm i Khoản 1 Điều 51 Bộ luật Hình sự năm 2015 được sửa đổi bổ sung năm 2017; Nghị quyết số 41/2017/QH14 ngày 20/6/2017 của Quốc hội:

Xử phạt: Bị cáo Lưu Mỹ L 09 (chín) tháng tù. Thời hạn tù tính từ ngày bắt bị cáo để chấp hành bản án.

Buộc bị cáo phải nộp phạt số tiền 12.000.000 (mười hai triệu) đồng để sung quỹ Nhà nước.

Ngoài ra Tòa án cấp sơ thẩm còn tuyên về xử lý vật chứng, án phí và quyền kháng cáo theo luật định.

Ngày 29/11/2018, bị cáo Lưu Mỹ L kháng cáo đề nghị Tòa án cấp phúc thẩm xem xét lại toàn bộ vụ án, tuyên bị cáo không phạm tội.

Tại phiên tòa phúc thẩm, Đại diện Viện Kiểm sát nhân dân Thành phố H trình bày: Bị cáo đã tham gia đánh bạc dưới hình thức đánh số đề, qua kiểm tra điện thoại có các tin nhắn mua bán số đề với số tiền đánh bạc trên phôi đề ngày 21/12/2016 là 8.419.000 đồng. Tòa án cấp sơ thẩm đã xét xử bị cáo về tội “Đánh

bạc” theo Khoản 1 Điều 248 Bộ luật Hình sự 1999, sửa đổi bổ sung 2009 là có căn cứ, không oan sai. Do đó đề nghị Hội đồng xét xử căn cứ vào Điểm a Khoản 1 Điều 355, Điều 356 Bộ luật Tố tụng hình sự 2015, không chấp nhận kháng cáo của bị cáo Lưu Mỹ L, giữ nguyên bản án sơ thẩm.

Các luật sư bào chữa cho bị cáo tranh luận: không có đủ căn cứ để buộc tội bị cáo phạm tội đánh bạc theo Khoản 1 Điều 248 Bộ luật Hình sự, bởi lẽ: số tiền 1.992.000 đồng thu giữ tại các tin nhắn đánh đề trong điện thoại của bị cáo là chưa đủ định lượng cấu thành tội “Đánh bạc”. Đề nghị Hội đồng xét xử phúc thẩm tuyên xử bị cáo Lưu Mỹ L không phạm tội.

Bị cáo nói lời sau cùng: đề nghị Tòa án cấp phúc thẩm xem xét lại toàn bộ vụ án, tuyên bị cáo không phạm tội.

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 hình thức: Sau khi xét xử sơ thẩm, ngày 29/11/2018 bị cáo Lưu Mỹ L kháng cáo đề nghị Tòa án cấp phúc thẩm xem xét lại toàn bộ vụ án, tuyên bị cáo không phạm tội. Xét kháng cáo của bị cáo Lưu Mỹ L được làm trong thời hạn luật định là hợp lệ, cần chấp nhận để xem xét theo thủ tục phúc thẩm.

[2] Về nội dung: Căn cứ vào các tài liệu chứng cứ thu thập được có trong hồ sơ vụ án, căn cứ kết quả xét hỏi và tranh tụng tại phiên tòa sơ thẩm cũng như phiên tòa phúc thẩm có đủ cơ sở để xác định:

Ngày 21/12/2016 bị cáo Lưu Mỹ L đã ghi số đề cho các đối tượng Phạm Thị Thu Hương với số tiền 1.640.000 đồng, Lê Minh L số tiền 20.000 đồng; Nguyễn Thị Hoàng O 232.000 đồng, cùng các con bạc khác, với tổng số tiền đánh bạc thu lưu giữ trên máy điện thoại của bị cáo là 8.419.000 đồng. Qua kết quả tra cứu dữ liệu trên điện thoại di động, cơ quan điều tra xác định được bà Nguyễn Thị Hoàng O trúng số đề số 53 được số tiền 332.000 đồng. Tổng cộng số tiền đánh bạc trong vụ án này là 8.751.000 đồng, được xác định phù hợp với lời khai nhận tội của bị cáo tại các bút lục 39,41,46,79,28,29... và phù hợp với các tài liệu chứng cứ khác được thu thập trong hồ sơ vụ án như biên bản giải phoir đề (bút lục 130, 131), biên bản kiểm tra điện thoại (bút lục 18), thống kê giải phoir đề (bút lục 23), kết quả xổ số ngày 21/12/2016 (bút lục 271,272).

Do đó, có đầy đủ căn cứ pháp lý kết luận bị cáo Lưu Mỹ L phạm vào tội: “Đánh bạc” được quy định tại Khoản 1 Điều 248 Bộ luật Hình sự 1999, sửa đổi bổ sung 2009.

Tại phiên tòa, các luật sư bào chữa cho bị cáo lập luận cho rằng: không có đủ căn cứ để buộc tội bị cáo phạm tội đánh bạc theo Khoản 1 Điều 248 Bộ luật Hình sự 1999, sửa đổi bổ sung 2009, bởi lẽ: toàn bộ số tiền 8.419.000 đồng của đối tượng tên T (là chủ đề) cơ quan điều tra không chứng minh được T là chủ đề

và không bắt được T nên không thể xác định quy buộc bị cáo phải chịu trách nhiệm hình sự về số tiền nêu trên. Đối với các con bạc đánh đề, cơ quan điều tra chứng minh được các con bạc đánh đề với tổng số tiền 1.992.000 đồng. Đây là số tiền chưa đủ định lượng (trên 5 triệu đồng) nên bị cáo không phải chịu trách nhiệm hình sự về tội “Đánh bạc” như án sơ thẩm quy kết.

Xét thấy lập luận của luật sư về tội danh đối với bị cáo là không có căn cứ, nên không chấp nhận, bởi lẽ: khi bắt quả tang bị cáo, cơ quan điều tra tiến hành kiểm tra điện thoại của bị cáo và xác lập tổng số tiền ghi đề trên điện thoại của bị cáo là 8.419.000 đồng. Đây là toàn bộ số tiền bị cáo ghi đề cho các con bạc để chuẩn bị giao cho chủ đề là đối tượng Tú. Trong đó đã chứng minh được 03 con bạc Nguyễn Thị Hoàng O Phạm Thị Thu H, Lê Minh L là những con bạc đã đánh số đề cho bị cáo và lưu trong máy điện thoại. Như vậy, bị cáo phải chịu trách nhiệm hình sự với toàn bộ số tiền đánh đề đã được ghi nhận trong máy điện thoại 8.419.000 đồng, chứ không phải số tiền 1.992.000 đồng như luật sư trình bày.

Đồng thời toàn bộ số tiền đánh đề là 8.419.000 đồng đều được trích lưu giữ trên máy điện thoại của bị cáo, được xác định phù hợp với các lời khai nhận tội của bị cáo. Đây là nguồn chứng cứ trực tiếp chứng minh hành vi phạm tội của bị cáo, được cơ quan điều tra thu thập đúng theo Điều 107 Bộ luật Tố tụng hình sự 2015 quy định về thu thập phương tiện điện tử, dữ liệu điện tử.

Do vậy, án sơ thẩm đã quy kết bị cáo Lưu Mỹ L về tội “Đánh bạc” theo quy định tại Khoản 1 Điều 248 Bộ luật Hình sự 1999, sửa đổi bổ sung 2009 là có căn cứ, đúng người đúng tội, đúng pháp luật, không oan sai. Do đó, không có căn cứ để chấp nhận kháng cáo kêu oan của bị cáo.

[3] Các quyết định khác của bản án sơ thẩm không có kháng cáo, kháng nghị đã có hiệu lực pháp luật.

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH:

Căn cứ vào Điểm a Khoản 1 Điều 355; Điều 356 của Bộ luật Tố tụng Hình sự năm 2015; Áp dụng Khoản 1 Điều 248 Bộ luật Hình sự 1999, sửa đổi bổ sung 2009; Điểm i Khoản 1 Điều 51 Bộ luật Hình sự năm 2015:

Không Chấp nhận kháng cáo của bị cáo Lưu Mỹ L. Giữ nguyên Bản án sơ thẩm số 148/2018/HSST ngày 19/11/2018 của Tòa án nhân dân Quận X, Thành phố H. Tuyên bố: Bị cáo Lưu Mỹ L phạm tội “Đánh bạc”. Xử phạt: Bị cáo Lưu Mỹ L 09 (chín) tháng tù. Thời hạn tù tính từ ngày bắt bị cáo để chấp hành bản án.

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

Các Quyết định khác của bản án sơ thẩm về các vấn đề 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:

- TAND TC; (1)
- TAND Cấp cao tại TP.H; (1)
- VKSND TP.HCM; (3)
- VKSND QX; (1)
- P.PC 53 - CATP; (1)
- Bị cáo; (1)
- Chi cục THA QX; (1)
- TAND QX; (2)
- Công an QX; (1)
- Sở Tư pháp; (1)
- UBND nơi bị cáo cư trú; (1)
- Lưu: VT, THS, hồ sơ; (18) (4)

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

(Đã ký và đóng dấu)

Huỳnh Anh Kiệt