

**TÒA ÁN NHÂN DÂN
TỈNH NGHỆ AN**

Bản án số: 102/2021/HS-PT

Ngày: 10 - 6 - 2021

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

NHÂN DANH

NƯỚC CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM

TÒA ÁN NHÂN DÂN TỈNH NGHỆ AN

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

Thẩm phán – Chủ tọa phiên tòa: Ông Ngô Sỹ Tiến.

Các Thẩm phán: Ông Nguyễn Đức Thi,
Ông Nguyễn Anh Sơn.

- Thư ký phiên tòa: Đậu Thị Bích Thủy, Thẩm tra viên Tòa án nhân dân tỉnh Nghệ An.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Nghệ An tham gia phiên tòa: Bà Nguyễn Thị Mai Hoa, chức vụ Kiểm sát viên.

Ngày 10 tháng 6 năm 2021, tại trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Nghệ An, Tòa án nhân dân tỉnh Nghệ An xét xử công khai vụ án Hình sự phúc thẩm thụ lý số: 100/2021/TLPT-HS, ngày 19 tháng 4 năm 2021, đối với bị cáo Nguyễn Đình H do có kháng cáo của bị cáo đối với Bản án hình sự sơ thẩm số: 19/2021/HS-ST, ngày 10 tháng 3 năm 2021 của Tòa án nhân dân huyện Yên Thành, tỉnh Nghệ An,

Bị cáo kháng cáo: Nguyễn Đình H (Tên gọi khác: Không); Sinh ngày 13 tháng 6 năm 1965, tại huyện T, tỉnh Nghệ An; Nơi cư trú: Thôn M, xã V, huyện T, tỉnh Nghệ An ; Nghề nghiệp: Làm ruộng; Quốc tịch: Việt Nam; Dân tộc: Kinh; Tôn giáo: không; Trình độ học vấn: 10/10; Con ông Nguyễn Đình H1 (*Đã chết*); con bà Võ Thị H2 (*Đã chết*); Anh chị em ruột có 7 người, bị cáo con thứ 3; Vợ Trần Thị H3, sinh năm 1969, nghề nghiệp làm ruộng; có 3 người con, con đầu sinh năm 1998, con út sinh năm 2009.

Tiền án, tiền sự: Không.

Bị cáo bị tạm giữ từ ngày 11/9/2020 đến ngày 14/9/2020, sau đó bị áp dụng biện pháp ngăn chặn cấm đi khỏi nơi cư trú. (*Có mặt*)

Ngoài ra, trong vụ án còn có bị cáo Hồ Sỹ Đ đã bị xét xử 12 tháng tù cho hưởng án treo, thử thách 24 tháng về: “Tội đánh bạc” nhưng bị cáo không kháng cáo và không bị kháng nghị.

NỘI DUNG VỤ ÁN:

Theo Bản án sơ thẩm và diễn biến tại phiên tòa, nội dung vụ án được tóm tắt như sau:

Vào 17 giờ 30 phút 10/09/2020, Hồ Sỹ Đ sử dụng điện thoại di động nhãn hiệu Nokia 1280, bên trong có gắn thẻ sim số: 0865221641 gọi điện tới số thuê bao: 0976969140 của Nguyễn Đình H để đánh bạc bằng hình thức ghi số lô, số đề”. Hồ Sỹ Đ đã nói với Nguyễn Đình H là “Mi ghi tau mấy con lô, con đề”, Nguyễn Đình H đồng ý. Sau đó, Hồ Sỹ Đ đã đọc cho Nguyễn Đình H ghi những số lô, số đề gồm: Lô 23, 78 mỗi số đánh 100 điểm; lô 13, 44, 32, 87, 02, 20 mỗi số đánh 50 điểm; số đề 08 đánh với số tiền 200.000 đồng. Nguyễn Đình H xác nhận tin nhắn đã nhận số lô, số đề từ Hồ Sỹ Đ và nhắn tin lại cho Hồ Sỹ Đ với nội dung: L:23.78x 100...L.13.44.32.87.02.20 x 50D... DE.08x200k”, mục đích là để Đ kiểm tra lại và để làm căn cứ thanh toán sau khi có kết quả. Hồ Sỹ Đ và Nguyễn Đình H đã thống nhất về việc lấy kết quả Xổ số thiết Miền Bắc mở thưởng hàng ngày để xem xét kết quả thắng thua. Cả hai thống nhất hình thức như sau: Số đề là 02 số cuối cùng từ 00 đến 99 của giải đặc biệt; tỷ lệ trúng thưởng số đề là “1 ăn 70”, nghĩa là chủ đề phải trả cho người đánh đề số tiền gấp 70 lần số tiền người đánh đã cá cược. Số lô là 02 số cuối cùng từ 00 đến 99 của tất cả các giải. Hình thức cá cược số lô tính theo điểm, mỗi điểm lô tính 23.000 đồng (*Hai mươi ba nghìn đồng*). Tỷ lệ trúng thưởng số lô là cứ mỗi điểm lô trúng thưởng chủ đề phải trả cho người đánh số tiền là 80.000 đồng (*Tám mươi nghìn đồng*). Như vậy, số tiền Hồ Sỹ Đ sử dụng để đánh các số lô, số đề với Nguyễn Đình H là: số lô 23, 78 tương ứng $100 \text{ điểm} \times 23.000 \text{ đồng} \times 2 = 4.600.000 \text{ đồng}$; số lô 13, 44, 32, 02, 20, 87 tương ứng $50 \text{ điểm} \times 23.000 \text{ đồng} \times 6 = 6.900.000 \text{ đồng}$; số đề 08 = 200.000 đồng, tổng cộng số tiền đánh lô, đề là: 11.700.000 đồng.

Căn cứ kết quả Xổ số kiến thiết Miền Bắc mở thưởng ngày 09/10/2020, Hồ Sỹ Đ trúng thưởng số lô 02, 20, 87 mỗi số 50 điểm tương đương: $03 \times 50 \times 80.000 \text{ đồng} = 12.000.000 \text{ đồng}$ (*Mười hai triệu đồng*). Như vậy, tổng số tiền Hồ Sỹ Đ và Nguyễn Đình H đã sử dụng vào mục đích đánh bạc với nhau vào ngày 09/10/2020 là $11.700.000 \text{ đồng} + 12.000.000 \text{ đồng} = 23.700.000 \text{ đồng}$ (*Hai mươi ba triệu bảy trăm ngàn đồng*). Số tiền đánh bạc trên Hồ Sỹ Đ và Nguyễn Đình H chưa thanh toán cho nhau. Đến khoảng 18 giờ 40 phút ngày 10/09/2020, Hồ Sỹ Đ bị Tổ công tác Công an xã BT phát hiện bắt quả tang.

Ngày 11/09/2020, Nguyễn Đình H đã đến Công an xã BT, huyện Y đầu thú và khai nhận sau khi nhận số lô, số đề của Hồ Sỹ Đ, H ghi lại và sử dụng điện thoại của mình nhãn hiệu PHILIP bên trong chứa sim Số 097696140 nhắn tin chuyển toàn bộ số lô, số đề trên vào số thuê bao 0362750526 của chị Nguyễn Thị Q - sinh năm 1993, trú tại xóm MT, xã V, huyện T, tỉnh Nghệ An. Tuy

nhien, tại cơ quan cảnh sát điều tra Nguyễn Thị Q không thừa nhận lời khai của H.

Trong quá trình điều tra Nguyễn Đình H còn khai nhận có ghi số lô số đề trong điện thoại với một người đàn ông trung niên tự xưng là S với số tiền 360.000 đồng, tuy nhiên do không xác định được nhân thân, lai lịch của người này cho nên cơ quan điều tra không có căn cứ để xử lý.

Tại cơ quan điều tra, các bị cáo đã khai nhận toàn bộ hành vi phạm tội của mình.

Với nội dung như trên, Bản án sơ thẩm số: 19/2021/HSST, ngày 10 tháng 3 năm 2021 của Tòa án nhân dân huyện Yên Thành, tỉnh Nghệ An đã quyết định:

Căn cứ khoản 1 Điều 321; điểm i, s khoản 1, khoản 2 Điều 51 BLHS.

Xử phạt: Nguyễn Đình H 12 (mười hai tháng tù) về tội “Đánh bạc”.

Thời hạn chấp hành hình phạt tù tính từ ngày bắt giam bị cáo để thi hành án, được trừ thời gian đã tạm giữ (từ ngày 11/9/2020 đến ngày 14/9/2020).

Ngoài ra Bản án còn tuyên về tội danh, hình phạt với bị cáo Hồ Sỹ Đ; xử lý vật chứng, án phí, quyền kháng cáo của các bị cáo theo quy định của pháp luật.

Ngày 10/6/2020, Bị cáo Nguyễn Đình H kháng cáo với nội dung do giữa bị cáo và bị cáo Đ có quen biết nhau khi đi lấy hàng ở chợ đầu mối, cho nên khi Đ nhờ bị cáo ghi các số lô, số đề, bị cáo đã đồng ý ghi và chuyển số lô, số đề trên cho chị Nguyễn Thị Q. Bản thân bị cáo từ trước đến nay chưa có tiền án, tiền sự, bị cáo có nhiều tình tiết giảm nhẹ như thật thà khai báo, khi biết bị cáo Đ bị bắt, bị cáo đã đến Công an xã BT đầu thú nhưng Bản án của Tòa án nhân dân huyện Yên Thành xử phạt bị cáo 12 tháng tù là quá cao. Do hoàn cảnh gia đình bị cáo vợ không có việc làm, con còn nhỏ, đề nghị Tòa án cấp phúc thẩm xem xét giảm nhẹ hình phạt và cho bị cáo được hưởng án treo.

Tại phiên tòa phúc thẩm, bị cáo giữ nguyên kháng cáo của mình.

Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Nghệ An tham gia phiên tòa phát biểu quan điểm:

Về tố tụng: Bị cáo Nguyễn Đình H kháng cáo trong thời hạn luật định, hình thức và nội dung kháng cáo phù hợp với quy định của pháp luật cho nên được Tòa án nhân dân tỉnh Nghệ An thụ lý, xét xử phúc thẩm là đúng thẩm quyền.

Về nội dung: Xét kháng cáo của bị cáo Nguyễn Đình H thấy rằng, Bị cáo phạm tội lần đầu và thuộc trường hợp ít nghiêm trọng, số tiền đánh bạc không lớn; Bị cáo có nhân thân tốt, phạm tội không có tình tiết tăng nặng, có nhiều tình tiết giảm nhẹ trong đó có 3 tình tiết giảm nhẹ ở khoản 1 Điều 51 của Bộ luật

Hình sự, bị cáo có nơi cư trú ổn định, Bản án sơ thẩm xử phạt bị cáo 12 tháng tù là quá nghiêm khắc. Tại cấp phúc thẩm bị cáo đã xuất trình xác nhận của Đoàn đặc nhiệm phòng chống tội phạm ma túy, thuộc Bộ tư lệnh C xác nhận bị cáo có đóng góp trong đấu tranh phòng chống tội phạm, thông tin tố giác tội phạm góp phần cho cơ quan chức năng bắt giữ tội phạm ma túy tại huyện D, tỉnh Nghệ An vào ngày 20/4/2021, chính vì vậy Kiểm sát viên đề nghị Hội đồng xét xử áp dụng điểm b khoản 1 Điều 355, điểm e khoản 1 Điều 357 của Bộ luật tố tụng hình sự, chấp nhận kháng cáo của bị cáo, sửa bản án sơ thẩm theo hướng giữ nguyên hình phạt cho bị cáo được hưởng án treo. Căn cứ khoản 1 Điều 321; điểm i, s, t khoản 1, khoản 2 Điều 51; Điều 65 của Bộ luật hình sự, xử phạt Nguyễn Đình H 12 tháng tù cho hưởng án treo, thử thách 24 tháng, thời hạn thử thách tính từ ngày tuyên án phúc thẩm.

Về án phí phúc thẩm: Kháng cáo của các bị cáo được chấp nhận cho nên bị cáo không phải chịu án phí.

Bị cáo không tranh luận, chỉ đề nghị Hội đồng xét xử xem xét cho bị cáo được hưởng án treo.

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: Sau khi xét xử sơ thẩm, bị cáo kháng trong thời hạn luật định. Hình thức và nội dung đơn kháng cáo của bị cáo phù hợp với quy định pháp luật cho nên có cơ sở để được xem xét theo trình tự, thủ tục phúc thẩm.

[2] Xét hành vi phạm tội của bị cáo, thấy rằng:

Vào 17 giờ 30 phút 10/09/2020, Hồ Sỹ Đ gọi điện cho Nguyễn Đình H đề đánh bạc bằng hình thức ghi số lô, số đề. Nguyễn Đình H đã ghi những số lô, số đề cho Đ gồm: lô 23, 78 mỗi số đánh 100 điểm; lô 13, 44, 32, 87, 02, 20 mỗi số đánh 50 điểm; số đề 08 đánh với số tiền 200.000 đồng. Sau đó, Nguyễn Đình H nhắn tin lại cho Hồ Sỹ Đ với nội dung: L:23.78x 100...L.13.44.32.87.02.20 x 50D... DE.08x200k” để Đ kiểm tra lại và để làm căn cứ thanh toán sau khi có kết quả. Việc thắng thua dựa trên kết quả Xổ số kiến thiết Miền Bắc mở thưởng hàng ngày với hình thức như sau: số đề là 02 số cuối cùng từ 00 đến 99 của giải đặc biệt; tỷ lệ trúng thưởng số đề là “1 ăn 70”, nghĩa là chủ đề phải trả cho người đánh đề số tiền gấp 70 lần số tiền người đánh đã cá cược; số lô là 02 số cuối cùng từ 00 đến 99 của tất cả các giải thưởng. Hình thức cá cược số lô tính theo điểm, mỗi điểm lô tính 23.000 đồng. Tỷ lệ trúng thưởng số lô là cứ mỗi điểm lô trúng thưởng chủ đề phải trả cho người đánh số tiền là 80.000 đồng. Số tiền Hồ Sỹ Đ sử dụng để đánh các số lô, số đề với Nguyễn Đình H là: số lô 23,

78 tương ứng 100 điểm x 23.000 đồng x 2 = 4.600.000 đồng; số lô 13, 44, 32, 02, 20, 87 tương ứng 50 điểm x 23.000 đồng x 6 = 6.900.000 đồng; số đề 08 = 200.000 đồng, tổng cộng là: 11.700.000 đồng. Sau khi có kết quả xổ số kiến thiết miền Bắc mở thưởng ngày 09/10/2020, Hồ Sỹ Đ trúng thưởng số lô 02, 20, 87 mỗi số 50 điểm tương đương: 03 x 50 x 80.000 đồng = 12.000.000 đồng (Mười hai triệu đồng). Tổng số tiền Hồ Sỹ Đ và Nguyễn Đình H đã sử dụng vào mục đích đánh bạc với nhau vào ngày 09/10/2020 là 23.700.000 đồng (Hai mươi ba triệu, bảy trăm ngàn đồng).

Việc Nguyễn Đình H khai nhận sau khi ghi số lô, số đề cho Hồ Sỹ Đ, bị cáo đã chuyển các số lô, số đề này cho Nguyễn Thị Q, sinh năm 1993, trú tại Xóm MT, xã V, huyện T, tỉnh Nghệ An qua số điện thoại 03627502..., tuy nhiên Nguyễn Thị Quỳnh không thừa nhận, Cơ quan điều tra cũng không xác định được chủ sử dụng số thuê bao 03627502... cho nên không có cơ sở xử lý theo lời khai của bị cáo H.

Như vậy, trên cơ sở các chứng cứ có tại hồ sơ vụ án, lời khai nhận của các bị cáo đủ căn cứ kết luận Nguyễn Đình H và Hồ Sỹ Đ đã phạm tội “Đánh bạc”. Tội phạm và hình phạt được quy định tại khoản 1 điều 321 của Bộ luật hình sự như bản án sơ thẩm đã tuyên là có đầy đủ căn cứ, đúng pháp luật

[3] Xét kháng cáo của bị cáo Nguyễn Đình H xin giảm nhẹ hình phạt và xin được hưởng án treo, Hội đồng xét xử phúc thẩm thấy rằng: Bị cáo phạm tội lần đầu và thuộc trường hợp ít nghiêm trọng, số tiền đánh bạc không lớn, tổng số tiền dùng để đánh bạc của các bị cáo được xác định là 23.700.000 đồng. Việc bị cáo khai nhận là ghi hộ, sau khi ghi số lô, số đề cho bị cáo Đ để chuyển cho người khác qua số thuê bao 0362750256 là có căn cứ. Đây cũng chính là lý do số tiền đánh bạc của các bị cáo chưa được hai bên tham gia đánh bạc giao nhận. Như vậy, bị cáo thực hiện hành vi phạm tội đồng phạm giản đơn. Về nhân thân bị cáo có nhân thân tốt, chưa có tiền án, tiền sự có thời gian tham gia quân đội sau đó xuất ngũ làm công nhân và về địa phương làm nông nghiệp. Bản án sơ thẩm xử phạt bị cáo 12 tháng tù trong lúc bị cáo có 4 tình tiết giảm là quá nghiêm khắc. Tại phiên tòa phúc thẩm bị cáo xuất trình xác nhận của Đoàn đặc nhiệm phòng chống tội phạm ma túy, thuộc Bộ tư lệnh C xác nhận bị cáo có đóng góp trong đấu tranh phòng chống tội phạm, thông tin tố giác tội phạm góp phần cho cơ quan chức năng bắt giữ tội phạm ma túy tại huyện D, tỉnh Nghệ An vào ngày 20/4/2021. Như vậy bị cáo có thêm tình tiết giảm nhẹ tại điểm t khoản 1 Điều 51 của Bộ luật Hình sự.

Xét thấy bị cáo phạm tội lần đầu và thuộc trường hợp ít nghiêm trọng; phạm tội không có tình tiết tăng nặng, có nhiều tình tiết giảm nhẹ, trong đó có 03 tình tiết giảm nhẹ ở khoản 1 và 01 tình tiết giảm nhẹ ở khoản 2 Điều 51 của

Bộ luật Hình sự; Bị cáo có nhân thân tốt, có nơi cư trú ổn định, vì vậy xét thấy không cần thiết phải bắt bị cáo phải chấp hành hình phạt tù mà cho hưởng án treo với thời gian thử thách phù hợp cũng có tác dụng giáo dục riêng bị cáo và phòng ngừa chung.

[4] Về án phí: Kháng cáo của bị cáo được chấp nhận cho nên bị cáo không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm theo quy định.

[5] Các quyết định khác của bản án sơ thẩm không có kháng cáo, kháng nghị đã có hiệu lực pháp luật kể từ thời điểm hết thời hạn kháng cáo, kháng nghị.

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH:

1. Căn cứ vào điểm b khoản 1 Điều 355; điểm e, khoản 1 Điều 357 của Bộ luật Tố tụng Hình sự;

Chấp nhận kháng cáo của bị cáo Nguyễn Đình H, sửa bản án sơ thẩm, giữ nguyên mức hình phạt tù và cho bị cáo được hưởng án treo.

2. Tuyên bố bị cáo: Nguyễn Đình H phạm tội: “Đánh bạc”

Căn cứ khoản 1 Điều 321; điểm i, s, t khoản 1, khoản 2 Điều 51; Điều 65 của Bộ luật Hình sự.

- Xử phạt: Bị cáo Nguyễn Đình H 12 (Mười hai) tháng tù cho hưởng án treo, thử thách 24 tháng, thời gian thử thách tính từ ngày tuyên án phúc thẩm.

Giao bị cáo Nguyễn Đình H cho Ủy ban nhân dân xã V, huyện T, tỉnh Nghệ An giám sát, giáo dục trong thời gian thử thách. Gia đình bị cáo có trách nhiệm phối hợp với Ủy ban nhân dân xã trong việc giám sát, giáo dục bị cáo.

Trong trường hợp người được hưởng án treo thay đổi nơi cư trú thì việc thi hành hình phạt tù cho hưởng án treo được thực hiện theo quy định của pháp luật Thi hành án Hình sự.

Trong thời gian thử thách của án treo, nếu bị cáo cố ý vi phạm nghĩa vụ theo quy định của Luật Thi hành án Hình sự 02 lần trở lên thì Tòa án có thể quyết định buộc bị cáo phải chấp hành hình phạt tù của bản án đã cho hưởng án treo. Trường hợp thực hiện hành vi phạm tội mới thì Tòa án buộc bị cáo phải chấp hành của bản án trước và tổng hợp hình phạt với bản án mới theo quy định tại Điều 56 của Bộ luật Hình sự.

3. Về án phí hình sự phúc thẩm:

Căn cứ Nghị quyết số: 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 và lệ phí Tòa án, bị cáo Nguyễn Đình H không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

4. Các quyết định khác của bản án sơ thẩm không có kháng cáo, kháng nghị đã có hiệu lực pháp luật kể từ thời điểm 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 Nghệ An;
- TAND H. Yên Thành;
- VKSND H. Yên Thành;
- CCTHADS H. Yên Thành;
- UBND xã V;
- Bị cáo;
- Lưu HSVA, VP.

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

(Đã ký)

Ngô Sỹ Tiến