TÒA ÁN NHÂN DÂN
THÀNH PHỐ HÀ NỘI

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

Bản án số: 394/2020/HS-PT
Ngày: 08-6-2020

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

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

Thẩm phán - Chủ toạ phiên tòa: Ông Trần Nam Hà.

Các Thẩm phán: Bà Nguyễn Bích Ngân và ông Nguyễn Đình Tiến.

- ***Thư ký phiên tòa*:** Ông Dương Tuấn Dũng - Thư ký Tòa án.

- ***Đại diện Viện kiểm sát nhân dân thành phố Hà Nội tham gia phiên tòa:*** Ông Nguyễn Đình Đồng - Kiểm sát viên.

Ngày 08/6/2020 tại trụ sở Toà án nhân dân thành phố Hà Nội xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự thụ lý số 968/2019/TLPT-HS ngày 30/12/2019 theo Quyết định đưa vụ án hình sự ra xét xử phúc thẩm số 83/2020/QĐXXPT-HS ngày 03/02/2020 và Quyết định hoãn phiên tòa số 68b/2020/HSPT-QĐ ngày 12/5/2020 đối với bị cáo Lê Thị Thu H do có kháng cáo của bị cáo đối với bản án hình sự sơ thẩm số 327/2019/HS-ST ngày 29/10/2019 của Tòa án nhân dân quận Đống Đa, thành phố Hà Nội.

Bị cáo có kháng cáo: ***LÊ THỊ THU H,*** sinh năm 1979; *ĐKNKTT và hiện trú tại:* Số nhà 29 phố NT, phường TN, thành phố Đ, tỉnh Nam Định; *nghề nghiệp:* Lao động tự do; *trình độ học vấn:* 12/12; *quốc tịch:* Việt Nam; *dân tộc:* Kinh; *tôn giáo:* Không; con ông Lê Bích Ng và bà Nguyễn Thị L; *tình trạng hôn nhân:* Có chồng là Nguyễn Đăng Tr *(Đã ly hôn)* và 02 con, lớn sinh năm 2004, nhỏ sinh năm 2008; *tiền án, tiền sự:* Chưa; bị cáo bị bắt tạm giữ từ ngày 10/4/2019 đến ngày 13/4/2019; hiện đang bị áp dụng biện pháp ngăn chặn Cấm đi khỏi nơi cư trú. 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: Khoảng 18 giờ ngày 10/4/2019 tại quán café Kiss ở số 32B1 phố Vũ Ngọc Phan, phường Láng Hạ, Công an quận Đống Đa bắt quả tang Lê Thị Thu H đang bán 200.000 đồng số đề cho Đặng Nhật Q *(Sinh năm 1988; trú tại: Số 1A phố LN, phường H, quận K, thành phố Hà Nội)*. Thu giữ 02 tờ tích kê ghi số lô đề ngày 10/4/2019; 01 điện thoại di động hiệu Iphone có sim số 0855964282

còn lưu giữ nội dung tin nhắn liên quan đến số lô đề ngày 09 và 10/4/2019 và số tiền 2.650.000 đồng.

Quá trình điều tra đã làm rõ: Lê Thị Thu H thuê nhà số 32B1 phố Vũ Ngọc Phan, phường Láng Hạ để mở quán café Kiss; trước đó khoảng 01 tháng, H nhận lời làm thư ký ghi lô đề và chuyển lại cho đối tượng tên Tuấn Anh để hưởng hoa hồng. Ngày 09/4/2019, H đã bán số lô đề cho nhiều người *(Khoảng 04-5 người)* với tổng số tiền là 9.881.000 đồng, số tiền người mua lô đề trúng là 6.800.000 đồng, tổng số tiền đánh bạc *(Tổng số tiền thắng thua)* là 16.681.000 đồng; ngày 10/4/2019, Huyền đã bán số lô đề cho 05 người với tổng số tiền là 7.577.550 đồng. Cơ quan điều tra xác định anh Đặng Nhật Q, chị Đinh Thị Hoa L có hành vi mua số lô đề của Lê Thị Thu H nhưng chưa đến mức phải xử lý hình sự nên đã ra quyết định xử phạt hành chính.

Bản án hình sự sơ thẩm số 327/2019/HS-ST ngày 29/10/2019 của Tòa án nhân dân quận Đống Đa, thành phố Hà Nội đã áp dụng khoản 1 Điều 321; điểm s khoản 1 Điều 51; khoản 2 Điều 51; điểm g khoản 1 Điều 52 của Bộ luật Hình sự, xử phạt Lê Thị Thu H 18 tháng tù về tội *"Đánh bạc"*. Ngoài ra, bản án sơ thẩm còn quyết định về các biện pháp tư pháp, về án phí và quyền kháng cáo.

Ngày 31/10/2019, bị cáo Lê Thị Thu H có đơn kháng cáo đề nghị được giảm hình phạt.

Tại phiên tòa: Bị cáo vẫn giữ nguyên yêu cầu kháng cáo và đề nghị được cải tạo tại địa phương; sau khi sự việc xảy ra bị cáo đã trả lại nhà thuê tại 32B1 phố Vũ Ngọc Phan, phường Láng Hạ, quận Đống Đa và chuyển về thành phố Đ sinh sống cùng gia đình. Đại diện Viện kiểm sát nhân dân thành phố Hà Nội sau khi đánh giá tính chất, mức độ, hậu quả của hành vi, nhân thân và các tình tiết tăng nặng, giảm nhẹ của bị cáo đã đề nghị Hội đồng xét xử phúc thẩm căn cứ các Điều 331; 332; 333; 334; điểm b khoản 1 Điều 355; điểm e khoản 1 Điều 357 của Bộ luật Tố tụng hình sự, chấp nhận kháng cáo về hình thức và nội dung, sửa bản án sơ thẩm, cụ thể: Áp dụng khoản 1 Điều 321; các điểm i, s khoản 1 Điều 51; khoản 2 Điều 51; điểm g khoản 1 Điều 52; Điều 65 của Bộ luật Hình sự, xử phạt Lê Thị Thu H 12 tháng tù về tội *"Đánh bạc"* nhưng cho hưởng án treo, thời gian thử thách 24 tháng; giao bị cáo cho Ủy ban nhân dân nơi cư trú để giám sát và giáo dục trong thời gian thử thách.

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:* Quá trình khởi tố, điều tra, truy tố, xét xử sơ thẩm vụ án này, các cơ quan và người tiến hành tố tụng cấp sơ thẩm đã thực hiện đúng các quy định của Bộ luật tố tụng Hình sự về thẩm quyền, trình tự, thủ tục; không ai có ý kiến thắc mắc, khiếu nại gì. Sau khi xét xử sơ thẩm, trong thời hạn luật định bị cáo Lê Thị Thu H có đơn kháng cáo là hợp lệ, được chấp nhận về hình thức.

[2] *Về nội dung:* Trong các ngày 09 và 10/4/2019 tại quán Café Kiss ở số 32B1 phố Vũ Ngọc Phan, phường Láng Hạ, quận Đống Đa, Lê Thị Thu H đã có hành vi ghi số lô đề cho nhiều người *(mỗi ngày khoảng 04 đến 05 người)* với tổng số tiền sử dụng để đánh bạc ngày 09/4/2019 là 16.681.000 đồng, ngày 10/4/2019 là 7.577.550 đồng. Hành vi trên của Lê Thị Thu H có dấu hiệu của tội *"Tổ chức đánh bạc"* theo quy định tại điểm d khoản 1 Điều 322 của Bộ luật Hình sự. Tuy nhiên, quá trình điều tra không xác định được đối tượng Tuấn Anh là người bị cáo khai đã sử dụng mạng xã hội Zalo trên điện thoại để chuyển số lô đề; số người tham gia đánh bạc và số tiền chưa đến mức định lượng quy định tại các điểm a, c khoản 1 Điều 322 của Bộ luật Hình sự nên Tòa án cấp sơ thẩm kết án bị cáo về tội *"Đánh bạc"* theo khoản 1 Điều 321 của Bộ luật Hình sự là có căn cứ, đúng pháp luật.

[3] *Xét kháng cáo của bị cáo Hội đồng xét xử nhận thấy :* Trong vụ án này, bị cáo 02 lần tham gia đánh bạc dưới hình thức ghi lô đề nhưng mang tính chất nhỏ lẻ, với số tiền không lớn; sau khi phạm tội đã thành khẩn khai báo ; ăn năn hối cải; về nhân thân, bị cáo chưa có tiền án , tiền sự; nhất thời phạm tội lần đầu và thuộc trường hợp ít nghiêm trọng; bị cáo có hoàn cảnh kinh tế và gia đình khó khăn; đã ly hôn với chồng, hiện là mẹ đơn thân, lao động chính nuôi dưỡng 02 con nhỏ đang là học sinh. Tại phiên tòa phúc thẩm, bị cáo xuất trình tài liệu về việc đã nộp 244.550 đồng tiền thu lời bất chính và 200.000 đồng án phí hình sự sơ thẩm ; xuất trình tài liệu về việc có bác ruột là liệt sĩ , có công với cách mạng . Tòa án cấp sơ thẩm áp dụng 01 tình tiết giảm nhẹ theo điểm s khoản 1 Điều 51, 01 tình tiết giảm nhẹ theo khoản 2 Điều 51, 01 tình tiết tăng nặng theo điểm g khoản 1 Điều 52 để xử phạt bị cáo 18 tháng tù là quá nghiêm khắc. Căn cứ tính chất, mức độ, hậu quả của hành vi, nhân thân, các tình tiết tăng nặng , giảm nhẹ trách nhiệm hình sự như trên và xét thấy Lê Thị Thu H có địa chỉ cư trú rõ ràng và việc không buộc bị cáo phải chấp hành hình phạt tù cũng không gây nguy hiểm, không cần thiết phải cách ly bị cáo khỏi xã hội nên Hội đồng xét xử phúc thẩm chấp nhận kháng cáo, giảm hình phạt và áp dụng biện pháp miễn chấp hành hình phạt tù có điều kiện cho bị cáo như đề nghị của Đại diện Viện kiểm sát nhân dân thành phố Hà Nội là thỏa đáng.

Các quyết định khác của bản án sơ thẩm không bị kháng cáo, kháng nghị tiếp tục có hiệu lực pháp luật.

[4] *Về án phí phúc thẩm:* Căn cứ Điều 136 của Bộ luật Tố tụng hình sự và Nghị quyết số 326/UBTVQH14 ngày 30/12/2016 của Ủy ban Thường vụ Quốc hội về án phí, lệ phí Tòa án thì bị cáo không phải nộp án phí hình sự phúc thẩm.

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH:

1. Căn cứ điểm b khoản 1 Điều 355; điểm e khoản 1 Điều 357 của Bộ luật Tố tụng hình sự năm 2015: Chấp nhận kháng cáo của bị cáo Lê Thị Thu H, sửa bản án sơ thẩm, cụ thể:

1.1) Áp dụng khoản 1 Điều 321; Điều 38; các điểm i, s khoản 1 Điều 51; khoản 2 Điều 51; điểm g khoản 1 Điều 52; Điều 65 của Bộ luật Hình sự, xử phạt Lê Thị Thu H ***12*** *(Mười hai)* tháng tù về tội *"Đánh bạc"* nhưng cho hưởng án treo, thời gian thử thách ***24*** *(Hai mươi bốn)* tháng tính từ ngày 08/6/2020.

Giao bị cáo Lê Thị Thu H cho Ủy ban nhân dân phường TN, thành phố Đ, tỉnh Nam Định để giám sát, giáo dục trong thời gian thử thách. Trong trường hợp thay đổi nơi cư trú thì thực hiện theo quy định của pháp luật về thi hành án hình sự. Trong thời gian thử thách, Lê Thị Thu H cố ý vi phạm nghĩa vụ 02 lần trở lên thì Tòa án có thể quyết định buộc bị cáo phải chấp hành hình phạt tù của bản án này.

1.2) Bị cáo Lê Thị Thu H không phải nộp án phí hình sự phúc thẩm. Ghi nhận việc bị cáo đã nộp 244.550 đồng tiền hưởng lợi và 200.000 đồng án phí hình sự sơ thẩm *(Theo Giấy nộp tiền vào tài khoản lập ngày 08/6/2020 của Kho bạc Nhà nước Đống Đa, Hà Nội)*.

2. Các quyết định khác của bản án sơ thẩm về biện pháp tư pháp; án phí không có kháng cáo, kháng nghị đã có hiệu lực pháp luật kể từ ngày hết thời hạn kháng cáo, kháng nghị.

3. Bản án phúc thẩm có hiệu lực pháp luật kể từ ngày tuyên án.

TM. HỘI ĐỒNG XÉT XỬ PHÚC THẨM
Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa

Trần Nam Hà

Nơi nhận:
- TAND Cấp cao tại Hà Nội;
- VKSND Cấp cao tại Hà Nội;
- TT Lý lịch tư pháp QG - Bộ Tư pháp;
- VKSND thành phố Hà Nội;
- Công an thành phố Hà Nội;
- Sở Tư pháp thành phố Hà Nội;
- TAND quận Đống Đa;
- VKSND quận Đống Đa;
- Công an quận Đống Đa;
- THADS quận Đống Đa;
- UBND phường TN, thành phố Đ, Nam Định;
- Bị cáo;
- Lưu HS, VT.