

**TÒA ÁN NHÂN DÂN
TỈNH LẠNG SƠN**

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

Bản án số: 27/2023/HS-PT
Ngày 21-9-2023

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

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

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Ông Vi Đức Trí

Các Thẩm phán: Ông Lộc Sơn Thái

Ông Cao Đức Chiến

- Thư ký phiên tòa: Đặng Cao Cường - Thư ký Tòa án nhân dân tỉnh Lạng Sơn.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Lạng Sơn tham gia phiên tòa:
Bà Lương Thị Hòa - Kiểm sát viên.

Ngày 21 tháng 9 năm 2023 tại trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Lạng Sơn xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự thụ lý số: 64/2023/TLPT-HS ngày 29 tháng 8 năm 2023 đối với bị cáo Lý Ngọc L, do có kháng cáo của bị cáo với Bản án hình sự sơ thẩm số 50/2023/HS-ST ngày 26 tháng 7 năm 2023 của Tòa án nhân dân huyện Cao Lộc, tỉnh Lạng Sơn.

- Bị cáo có kháng cáo:

Lý Ngọc L, tên gọi khác: Không, sinh ngày 01-12-1963 tại huyện V, tỉnh Lạng Sơn; nơi thường trú: Khu D, thị trấn Đ, huyện C, tỉnh Lạng Sơn; nơi ở hiện nay: Khu L, thị trấn Đ, huyện C, tỉnh Lạng Sơn; nghề nghiệp Lao động tự do; trình độ học vấn: 07/10; dân tộc: Nùng; giới tính: Nữ; tôn giáo: Không; quốc tịch: Việt Nam; con ông: Lý Sùng P (đã chết) và bà Ngô Thị S (đã chết); chồng: Nguyễn Công T (đã chết); con: Có 02 con; tiền án, tiền sự: Không có; nhân thân: Ngày 24-3-2016, bị Công an tỉnh Lạng Sơn xử phạt vi phạm hành chính bằng hình thức phạt tiền với số tiền 1.250.000 đồng do có hành vi cho người từ nước ngoài về cư trú nhưng không khai báo tạm trú (ngày 24-3-2016 đã chấp hành xong; đã được xóa); bị tạm giam từ ngày 19-01-2023 đến ngày 10-02-2023 được thay thế biện pháp ngăn chặn tạm giam bằng biện pháp bảo lãnh đến nay; 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:

Hồi 18 giờ 00 phút, ngày 05-01-2023, tại khu L, thị trấn Đ, huyện C, tỉnh Lạng Sơn, tổ công tác Công an huyện C, tỉnh Lạng Sơn kiểm tra, phát hiện điện thoại của Lý Ngọc L có lưu tin nhắn thể hiện việc chơi số lô, số đề. Quá trình điều tra đã xác định trong các ngày 19, 20-12-2022 và từ ngày 22-12-2022 đến ngày 01-01-2023, Lý Ngọc L đã nhiều lần đánh bạc với số tiền trên 5.000.000 đồng, ngày cao nhất là 30.843.000 đồng. Lý Ngọc L thừa nhận việc chơi số lô, số đề với Nhâm Phi Đ sinh năm 1985, trú tại khu N, thị trấn Đ, huyện C, tỉnh Lạng Sơn. Lý Ngọc L mua số đề với Nhâm Phi Đ giá 720 đồng/điểm, số lô với giá 21.700 đồng/điểm, 6.700 đồng/điểm xiên quay 4. Sau đó, đối chiếu với kết quả xổ số kiến thiết miền Bắc trong ngày để xác định số lô, số đề trúng thưởng. Hình thức chơi số lô, số đề như sau:

“Đề”, người chơi chọn cặp số từ 00 đến 99, nếu cặp số đã chọn trùng với 02 số cuối của giải đặc biệt của kết quả xổ số kiến thiết miền Bắc mở trong ngày chơi thì trúng thưởng và được trả thưởng 70.000 đồng/điểm. “Lô”, người chơi chọn cặp số từ 00 đến 99, nếu cặp số đã chọn trùng với 02 số cuối của 27 kết quả từ giải đặc biệt đến giải bảy của kết quả xổ số kiến thiết miền Bắc mở thưởng trong ngày chơi thì trúng thưởng và được trả thưởng 80.000 đồng/điểm (tối đa chỉ được tính 03 lần trúng). “Lô xiên quay 4”, người chơi chọn một bộ gồm 04 số từ 00 đến 99, sau đó đối chiếu với hai số cuối cùng của 27 kết quả từ giải đặc biệt đến giải bảy của kết quả xổ số kiến thiết miền Bắc mở thưởng trong ngày chơi, nếu trúng 02 số được 100.000 đồng/11 điểm, trúng 03 số được ăn 700.000 đồng/11 điểm, trúng 04 số được ăn 3.200.000 đồng/11 điểm. Số tiền đánh bạc của Lý Ngọc L như sau:

Ngày 19-12-2022: Lý Ngọc L mua 180 điểm lô, 297 điểm xiên quay, 1.140 điểm đề, tương ứng với số tiền 6.716.700 đồng. Số tiền trúng thưởng là 5.800.000 đồng. Tổng số tiền sử dụng để đánh bạc là 12.516.700 đồng.

Ngày 20-12-2022: Lý Ngọc L mua 180 điểm lô, 286 điểm xiên quay, 1.140 điểm đề, tương ứng với số tiền 6.643.000 đồng. Số tiền trúng thưởng là 24.200.000 đồng. Tổng số tiền sử dụng để đánh bạc là 30.843.000 đồng.

Ngày 22-12-2022: Lý Ngọc L mua 180 điểm lô, 297 điểm xiên quay, 1.350 điểm đề, tương ứng với số tiền 6.867.900 đồng. Số tiền trúng thưởng là 6.500.000 đồng. Tổng số tiền sử dụng để đánh bạc là 13.367.900 đồng.

Ngày 23-12-2022: Lý Ngọc L mua 220 điểm lô, 407 điểm xiên quay, 1.100 điểm đề, tương ứng với số tiền 8.292.900 đồng. Số tiền trúng thưởng là 8.500.000 đồng. Tổng số tiền sử dụng để đánh bạc là 16.792.900 đồng.

Ngày 24-12-2022: Lý Ngọc L mua 180 điểm lô, 297 điểm xiên quay, 1.150 điểm đề, tương ứng với số tiền 6.723.900 đồng. Số tiền trúng thưởng là 5.900.000 đồng. Tổng số tiền sử dụng để đánh bạc là 12.623.900 đồng.

Ngày 25-12-2022: Lý Ngọc L mua 180 điểm lô, 308 điểm xiên quay, 1.250 điểm đề, tương ứng với số tiền 6.869.600 đồng. Số tiền trúng thưởng là 2.400.000 đồng. Tổng số tiền sử dụng để đánh bạc là 9.269.600 đồng.

Ngày 26-12-2022: Lý Ngọc L mua 180 điểm lô, 286 điểm xiên quay, 1.350 điểm đề, tương ứng với số tiền 6.794.200 đồng. Số tiền trúng thưởng là 5.800.000 đồng. Tổng số tiền sử dụng để đánh bạc là 12.594.200 đồng.

Ngày 27-12-2022: Lý Ngọc L mua 180 điểm lô, 286 điểm xiên quay, 1.250 điểm đề, tương ứng với số tiền 6.722.200 đồng. Số tiền trúng thưởng là 5.900.000 đồng. Tổng số tiền sử dụng để đánh bạc là 12.622.200 đồng.

Ngày 28-12-2022: Lý Ngọc L mua 180 điểm lô, 297 điểm xiên quay, 1.300 điểm đề, tương ứng với số tiền 6.831.900 đồng. Số tiền trúng thưởng là 2.400.000 đồng. Tổng số tiền sử dụng để đánh bạc là 9.231.900 đồng.

Ngày 29-12-2022: Lý Ngọc L mua 180 điểm lô, 286 điểm xiên quay, 1.050 điểm đề, tương ứng với số tiền 6.578.200 đồng. Số tiền trúng thưởng là 2.400.000 đồng. Tổng số tiền dụng để đánh bạc là 8.978.200 đồng.

Ngày 30-12-2022: Lý Ngọc L mua 180 điểm lô, 286 điểm xiên quay, 1.200 điểm đề, tương ứng với số tiền 6.686.200 đồng. Số tiền trúng thưởng là 5.400.000 đồng. Tổng số tiền sử dụng để đánh bạc là 12.086.200 đồng.

Ngày 31-12-2022: Lý Ngọc L mua 180 điểm lô, 286 điểm xiên quay, 1.300 điểm đề, tương ứng với số tiền 6.758.200 đồng. Số tiền trúng thưởng là 2.400.000 đồng. Tổng số tiền sử dụng để đánh bạc là 9.158.200 đồng.

Ngày 01-01-2023: Lý Ngọc L mua 120 điểm lô, 110 điểm xiên quay, 1.400 điểm đề, tương ứng với số tiền 4.349.000 đồng. Số tiền trúng thưởng là 2.400.000 đồng. Tổng số tiền sử dụng để đánh bạc là 6.749.000 đồng.

Vật chứng thu giữ: Thu giữ của Lý Ngọc L 01 (một) chiếc điện thoại di động nhãn hiệu Samsung Galaxy A11 màu xanh, đã qua sử dụng.

Đối với Nhâm Phi Đ, cơ quan điều tra đã xác minh nhưng Đ không có mặt tại địa phương và không rõ đi đâu, làm gì nên cơ quan điều tra đã tách hành vi của Đ để xử lý theo quy định.

Tại Bản án hình sự sơ thẩm số 50/2023/HS-ST ngày 26 tháng 7 năm 2023 của Tòa án nhân dân huyện Cao Lộc, tỉnh Lạng Sơn đã căn cứ vào khoản 1 Điều 321; điểm s khoản 1 Điều 51; điểm g khoản 1 Điều 52; Điều 50 và Điều 38 của Bộ luật Hình sự năm 2015 đối với bị cáo Lý Ngọc L.

Xử phạt bị cáo Lý Ngọc L 01 (một) năm 06 (sáu) tháng tù. Thời hạn chấp hành hình phạt tù tính từ ngày bị cáo bị bắt đi thi hành án và được trừ thời gian bị tạm giam từ ngày 19-01-2023 đến ngày 10-02-2023 là 23 (hai mươi ba) ngày.

Không áp dụng hình phạt tiền là hình phạt bổ sung đối với bị cáo.

Ngoài ra Bản án Hình sự còn tuyên truy thu số tiền dùng vào việc phạm tội và do phạm tội mà có, về xử lý vật chứng, về án phí và quyền kháng cáo

Tại phiên tòa bị cáo vẫn giữ nguyên nội dung kháng cáo và xin giảm nhẹ hình phạt và được hưởng án treo.

Ý kiến của đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh: Đơn kháng cáo của bị cáo làm trong hạn luật định nên là hợp lệ. Xét kháng cáo của bị cáo xin giảm nhẹ hình phạt và xin được hưởng án treo, thấy rằng, Tòa án cấp sơ thẩm đã xét xử bị cáo Lý Ngọc L về tội Đánh bạc là đúng người, đúng tội, không oan. Tòa án cấp sơ thẩm đã đánh giá đúng về nhân thân, tính chất, mức độ, hành vi phạm tội của bị cáo, áp dụng đầy đủ các tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự đối với bị cáo; cấp sơ thẩm xử bị cáo mức án 01 năm 06 tháng tù là phù hợp. Tại cấp phúc thẩm, bị cáo đã xuất trình thêm tài liệu, chứng cứ mới là 01 giấy xác nhận của Ủy ban nhân dân thị trấn Đ, huyện C, tỉnh Lạng Sơn thể hiện bị cáo ủng hộ số tiền mua trang thiết bị phòng cháy, chữa cháy cho chính quyền địa phương là 3.000.000 đồng và 01 giấy xác nhận thể hiện anh trai bị cáo là liệt sỹ để chứng minh cho yêu cầu kháng cáo của mình; bị cáo thuộc trường hợp phạm tội nhiều lần, có nhân thân xấu, với tính chất, mức độ hành vi phạm tội của bị cáo, do đó bị cáo không đủ điều kiện được hưởng án treo hoặc giảm mức hình phạt theo quy định của pháp luật; đề nghị Hội đồng xét xử áp dụng Điều 355, Điều 356 của Bộ luật Tố tụng hình sự; giữ nguyên mức hình phạt đối với 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] Tại phiên tòa phúc thẩm, bị cáo thừa nhận toàn bộ hành vi phạm tội của bản thân như nội dung của Bản án sơ thẩm đã tuyên và xin Hội đồng xét xử phúc thẩm cho bị cáo được giảm nhẹ hình phạt và được hưởng án treo.

[2] Xét kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt và hưởng án treo của bị cáo, Hội đồng xét xử nhận thấy: Tại cơ quan Điều tra và tại phiên tòa sơ thẩm bị cáo đã thừa nhận toàn bộ hành vi phạm tội của bản thân. Tại phiên tòa phúc thẩm, bị cáo đều thừa nhận hành vi phạm tội của bản thân và khẳng định bị cáo được dùng số điện thoại có số thuê bao 0346.633.59x của bị cáo gửi tin nhắn mua số lô, số đề rất nhiều lần đến số thuê bao 0869.933.1xx, theo bị cáo, số thuê bao này là của Nhâm Phi Đ. Tuy nhiên qua xem xét các tài liệu chứng cứ có trong hồ sơ vụ án và lời nhận tội của bị cáo, nhận thấy: Chỉ có một lời khai duy nhất của bị cáo thể hiện bị cáo được sử dụng số điện thoại có số thuê bao 0346.633.59x của bị cáo gửi tin nhắn mua số lô, số đề rất nhiều lần đến số thuê bao 0869.933.13x, theo bị cáo, số thuê bao này là của Nhâm Phi Đ, cụ thể: Từ các ngày: 19/12/2022 đến ngày 01/01/2023 (trừ ngày 21/12/2023), tổng cộng 13 lần. Ngoài lời khai của bị cáo ra thì không còn lời khai nào khác thể hiện số thuê bao 0869.933.13x là của Nhâm Phi Đ, vì vợ của Nhâm Phi Đ là Hoàng Thị N không thừa nhận số thuê bao này là của chồng (BL 86); qua xác minh thì số thuê bao 0869.933.13x là do Võ Văn C, sinh năm 1963 trú tại xã N, huyện N, tỉnh Nghệ An đăng ký thuê bao, kích hoạt ngày 15/9/2022 (BL148). Tuy nhiên, cơ quan điều tra chỉ căn cứ duy nhất lời khai của bị cáo Lý Ngọc L khẳng định số thuê bao này là của Nhâm Phi Đ mà không tiến hành xác minh Võ Văn C để làm rõ ai là người đang sử dụng số thuê bao này, nhưng Cơ quan Điều tra Công an

huyện Cao Lộc, tỉnh Lạng Sơn đã khẳng định số điện thoại (thuê bao) này là của Nhâm Phi Đ. Từ đó đưa ra kết luận bị cáo Lý Ngọc L sử dụng số thuê bao 0346.633.59x của Lý Ngọc L nhắn tin đến số thuê bao 0869.933.13x của Nhâm Phi Đ mua các số lô, số đề là chưa đủ cơ sở vững chắc, vi phạm nghiêm trọng trong việc đánh giá chứng cứ. Như vậy Cơ quan điều tra Công an huyện Cao Lộc, tỉnh Lạng Sơn thực hiện điều tra không đầy đủ.

[3] Mặt khác, nếu Cơ quan Điều tra Công an huyện Cao Lộc, tỉnh Lạng Sơn cho rằng đã đủ căn cứ xác định Lý Ngọc L đánh số lô, số đề với Nhâm Phi Đ, thì cũng đồng nghĩa với việc Nhâm Phi Đ cũng là người đã ghi số lô, số đề cho Lý Ngọc L, qua xác minh nếu Nhâm Phi Đ không có mặt tại địa phương thì Cơ quan điều tra phải thực hiện các biện pháp tố tụng như khởi tố bị can và ra lệnh truy nã sau đó mới tách hành vi của Nhâm Phi Đ để xử lý sau khi bắt được bị can. Do vậy, Cơ quan Điều tra Công an huyện Cao Lộc, tỉnh Lạng Sơn chưa thực hiện đầy đủ các biện pháp tố tụng trong quá trình điều tra vụ án.

[4] Với phân tích nêu trên, thấy rằng: Cơ quan Cảnh sát Điều tra Công an huyện Cao Lộc, tỉnh Lạng Sơn, Viện kiểm sát nhân dân huyện Cao Lộc, tỉnh Lạng Sơn và Tòa án nhân dân huyện Cao Lộc, tỉnh Lạng Sơn đã vi phạm nghiêm trọng trong việc đánh giá chứng và vi phạm nghiêm trọng thủ tục tố tụng.

[5] Ý kiến của đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Lạng Sơn tại phiên tòa, ý kiến nào phù hợp với nhận định trên thì được Hội đồng xét xử chấp nhận, ý kiến nào không phù hợp không được chấp nhận.

[6] Với các nhận định nêu trên, cần hủy Bản án hình sự sơ thẩm số 50/2023/HSST, ngày 26/7/2023 của Tòa án nhân dân huyện Cao Lộc, tỉnh Lạng Sơn để điều tra làm rõ những vấn đề đã nêu trên.

[7] Về án phí: Do hủy Bản án hình sự sơ thẩm nên bị cáo không phải chịu án phí phúc thẩm.

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH

Căn cứ điểm a, c khoản 1 Điều 355, điểm b, c khoản 1 Điều 358 của Bộ luật Tố tụng hình sự năm 2015;

Căn cứ điểm f khoản 2 Điều 23 Nghị quyết số 326/2016/UBTVQH14, ngày 30/12/2016 của Ủy ban Thường vụ Quốc hội Khoá 14 quy định về mức thu, miễn, giảm, thu nộp, quản lý và sử dụng án phí và lệ phí Tòa án.

1. Hủy Bản án hình sự sơ thẩm số 50/2023/HS-ST ngày 26-7-2023 của Tòa án nhân dân huyện Cao Lộc, tỉnh Lạng Sơn đối với bị cáo Lý Ngọc L để điều tra, truy tố, xét xử lại theo đúng quy định của pháp luật:

2. Chuyển hồ sơ vụ án cho Viện kiểm sát nhân dân huyện Cao Lộc, tỉnh Lạng Sơn để giải quyết theo thủ tục chung theo đúng quy định của Bộ luật Tố tụng hình sự năm 2015.

3. Về án phí: Bị cáo Lý Ngọc L không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm để nộp ngân sách Nhà nước.

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

Nơi nhận:

- TAND cấp cao tại Hà Nội;
- VKSND cấp cao tại Hà Nội;
- Sở Tư pháp tỉnh Lạng Sơn;
- VKSND tỉnh Lạng Sơn;
- PV06 Công an tỉnh Lạng Sơn;
- TAND H. Cao Lộc, tỉnh Lạng Sơn;
- VKSND H. Cao Lộc, tỉnh Lạng Sơn;
- CCTHADS H. Cao Lộc, tỉnh Lạng Sơn;
- Công an H.T Cao Lộc, tỉnh Lạng Sơn;
- Bị cáo;
- Lưu hồ sơ, HCTP, THS./.

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

Vi Đức Trí