

Bản án số: 114/2018/HSPT

Ngày: 01-10-2018

**NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HOÀ XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM
TÒA ÁN NHÂN DÂN TỈNH BẮC GIANG**

Thành phần Hội đồng xét xử phúc thẩm gồm có:

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Ông Bạch Đăng Thi

Các thẩm phán: Ông Ngô Quang Dũng

Bà Nguyễn Thị Kim Dung

Thư ký Tòa án ghi biên bản phiên tòa: Ông Nguyễn Duy Khôi - Cán bộ Tòa án nhân dân tỉnh Bắc Giang.

Đại diện VKSND tỉnh Bắc Giang tham gia phiên tòa: Bà Dương Thị Hồng Tiến - Kiểm sát viên.

Ngày 01/10/2018 tại trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Bắc Giang xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự phúc thẩm thụ lý số 157/2018/TLPT-HS ngày 22/8/2018 đối với bị cáo Đỗ Văn Q do có kháng cáo của bị cáo đối với bản án hình sự sơ thẩm số 32/2018/HSST ngày 10/7/2018 của Tòa án nhân dân huyện Yên Dũng, tỉnh Bắc Giang.

**** Bị cáo:***

Họ và tên: **Đỗ Văn Q**, sinh năm 1960; Nơi cư trú: thôn M, xã Đ, huyện Y, tỉnh Bắc Giang; Nghề nghiệp: Làm ruộng; Trình độ văn hóa: 07/10; Quốc tịch: Việt nam; Dân tộc: kinh; Tôn giáo: không; Con ông: Đỗ Văn S (Đã chết); Con bà: Vũ Thị M (Đã chết); Vợ là: Lê Thị N; có 02 con; Tiền án, Tiền sự: Không; Bị cáo bị bắt quả tang, tạm giữ từ ngày 31/12/2017 đến ngày 03/01/2018, hiện tại ngoại (Có mặt).

Ngoài ra trong vụ án còn có 01 người có quyền lợi, nghĩa vụ liên quan không có kháng cáo, không liên quan đến kháng cáo nên Tòa án không triệu tập.

NỘI DUNG VỤ ÁN:

Theo các tài liệu có trong hồ sơ vụ án và diễn biến tại phiên tòa thì nội dung vụ án được tóm tắt như sau:

Hồi 17 giờ 40 phút ngày 31 tháng 12 năm 2017, tại nhà Đỗ Văn Q, sinh năm 1960, ở thôn M, xã Đ, huyện Y, tỉnh Bắc Giang, Cơ quan cảnh sát điều tra Công an huyện Yên Dũng bắt quả tang Đỗ Văn Q có hành vi đánh bạc dưới hình thức ghi số lô, đề cho đối tượng tự khai Hoàng Văn T, sinh năm 1996 ở thôn T, xã Đ, huyện Y.

Tang vật thu giữ gồm: 01 quyển sổ ghi kết quả xổ số hàng ngày; 01 tờ lịch ngày 23/01/2017, mặt sau có chữ số, chữ viết bằng mực màu xanh và 1/2 tờ lịch

ngày 26/02/2017, mặt sau có chữ số, chữ viết bằng mực màu xanh (được xác định là cấp đề của ngày 31/12/2017); 01 chiếc điện thoại di động nhãn hiệu Mastel và số tiền 610.000 đồng.

Cùng ngày, tiến hành khám xét khẩn cấp chỗ ở Đỗ Văn Q, Cơ quan điều tra phát hiện thu giữ: 01 quyển sổ ghi kết quả xổ số kiến thiết hàng ngày, bên trong quyển sổ có kẹp 1/2 tờ lịch ngày 08/3/2017 (bị cắt khuyết góc phía trên bên phải), mặt sau của tờ lịch có chữ số, chữ viết bằng mực màu xanh; 01 tờ lịch ngày 25/5/2017, mặt sau có chữ viết, chữ số bằng mực xanh được xác định là cấp đề ngày 03/9/2017; 01 tờ lịch ngày 27/3/2017, mặt sau có chữ viết, chữ số bằng mực đen được xác định là cấp đề ngày 20/12/2017; 01 điện thoại di động nhãn hiệu Iphone màu hồng không hoạt động được; 01 điện thoại di động Nokia màu đen đã cũ (không pin); 01 ví da màu đen và số tiền 850.000 đồng.

Đấu tranh ghi lời khai nhanh, Q khai nhận: Hàng ngày đứng ra ghi lô, đề cho khách tại nhà và thu tiền của người chơi. Sau khi có kết quả mở thưởng xổ số kiến thiết miền Bắc hàng ngày, Q tính toán số những cặp số trúng thưởng và trực tiếp trả thưởng cho khách tại nhà.

Ngày 02/01/2018, Cơ quan cảnh sát điều tra Công an huyện Y ra Quyết định trưng cầu giám định gửi đến Phòng kỹ thuật hình sự Công an tỉnh Bắc Giang giám định chữ viết, chữ số trên các cấp đề thu giữ của Q khi bắt quả tang và khám xét khẩn cấp.

Tại bản kết luận giám định số 07/KL- PC 54 ngày 03 tháng 01 năm 2018 của Phòng kỹ thuật hình sự Công an tỉnh Bắc Giang kết luận: “Chữ viết, chữ số trên các tài liệu cần giám định ký hiệu từ A1 đến A5 so với chữ viết, chữ số của Đỗ Văn Q trên các tài liệu mẫu ký hiệu M1 đến M8 do cùng một người viết ra.

Tại Cơ quan điều tra Đỗ Văn Q khai nhận:

Lợi dụng việc Nhà nước quay mở thưởng xổ số kiến thiết miền Bắc và thông báo kết quả mở thưởng hàng ngày trên các phương tiện thông tin đại chúng, Đỗ Văn Q nảy sinh ý định đánh bạc dưới hình thức ghi số lô, số đề trái phép cho khách tại nhà trả thưởng cao để thu lợi bất chính từ khoảng tháng 3/2016.

Hành vi đánh bạc dưới hình thức ghi số lô, đề của Q là cá cược hai, ba số cuối của các giải xổ số kiến thiết Miền Bắc với tỷ lệ được thua cao để sát phạt nhau và thu lợi bất chính. Hàng ngày, trước giờ mở thưởng kết quả xổ số kiến thiết Miền Bắc, Q trực tiếp ghi số lô, số đề và thu tiền của người chơi. Sau khi có kết quả xổ số kiến thiết Miền Bắc của ngày hôm đó, Q tính toán các cặp số trúng thưởng và trực tiếp trả thưởng cho khách. Khi ghi lô đề cho khách, Q quy định:

Đánh đề là hai số cuối của giải đặc biệt hoặc giải nhất, nếu người chơi đặt cược 1000đ, trúng cược sẽ được trả gấp 80 lần số tiền đặt cược, nếu thua cược thì mất số tiền đó.

Đánh lô là người chơi chọn 02 cặp số cuối của tất cả các giải kết quả xổ số được tính bằng điểm, mỗi điểm người chơi phải trả 23.000đ/1 điểm để đặt cược. Nếu trúng cược sẽ được trả 70.000 đồng/01 điểm/1 nháy, nếu trúng thưởng ở hai giải hoặc ba giải thì tỷ lệ hưởng lợi sẽ được nhân 02 lần hoặc 03 lần, nếu thua cược thì mất số tiền cược đó.

Đối với lô xiên là người chơi đặt cược từng cặp số gồm cặp 02 số cặp 03 số, cặp 04 số của tất cả các giải xổ số (gọi là chơi lô Xiên: xiên 2, xiên 3, xiên 4) được tính bằng điểm, mỗi điểm người chơi phải trả 10.000đ/1 điểm. Nếu trúng cặp 2 số (xiên 2) thì người chơi được trả gấp 10 lần số tiền đặt cược; nếu trúng cặp 3 số (xiên 3) thì người chơi được trả gấp 40 lần số tiền đặt cược; nếu trúng cặp 04 số (xiên 4) thì người chơi được trả gấp 100 lần số tiền đặt cược.

Hàng ngày, Q trực tiếp ghi lô, đề cho khách vào cặp đề. Sau khi có kết quả xổ số kiến thiết Miền Bắc thì Q tính toán các cặp số trúng thưởng và trực tiếp trả thưởng cho khách. Khoảng 17 giờ 40 phút ngày 31/12/2017, khi Q ghi đề cho đối tượng Hoàng Văn T tại nhà thì bị Cơ quan cảnh sát điều tra Công an huyện Y bắt quả tang và thu giữ tang vật.

Quá trình điều tra, Cơ quan điều tra không thu giữ được tất cả số cặp đề của những ngày trước đó do Q khai sau khi có kết quả trúng thưởng hàng ngày, trả thưởng cho khách xong Q đã hủy đi cơ quan điều tra chỉ thu giữ được các cặp đề ngày 03/9/2017; ngày 20/12/2017 và ngày 31/12/2017 gồm:

- Cặp đề ngày 31/12/2017 được ghi ở mặt sau tờ lịch ngày 23/01/2017 (đối với 1/2 tờ lịch ngày 26/02/2017, mặt sau có chữ số, chữ viết bằng mực màu xanh và 1/2 tờ lịch ngày 08/3/2017, mặt sau có chữ viết, chữ số bằng mực màu xanh là bản nháp đã được sao chép vào tờ lịch ngày 23/01/2017);

- 01 tờ lịch ngày 25/5/2017, mặt sau có chữ viết, chữ số bằng mực màu xanh được xác định là cặp đề ngày 03/9/2017; 01 tờ lịch ngày 27/3/2017, mặt sau có chữ viết, chữ số bằng mực đen được xác định là cặp đề ngày 20/12/2017;

Căn cứ các số lô, đề trên các cặp đề mà cơ quan điều tra thu giữ thì lượng tiền đánh bạc được xác định như sau:

- Ngày 03/9/2017, Q bán số lô, đề cho khách và thu được số tiền 9.598.000 đồng. Đối chiếu với kết quả xổ số Miền Bắc mở thưởng ngày 03/9/2017, người chơi trúng thưởng Q phải trả 2.160.000 đồng. Sau khi trả tiền trúng thưởng Q thu lời 7.438.000 đồng.

- Ngày 20/12/2017, Q bán số lô, đề cho khách, thu được số tiền 5.065.000đ. Đối chiếu với kết quả xổ số Miền Bắc mở thưởng ngày 20/12/2017, người chơi trúng thưởng Q phải trả 5.280.000 đồng. Sau khi trả thưởng Q bị thua 215.000 đồng.

- Ngày 31/12/2017, Q ghi lô, đề cho người chơi tổng số 4.218.000 đồng thì bị bắt quả tang. Do thời điểm bị bắt quả tang, kết quả xổ số kiến thiết Miền Bắc chưa mở thưởng nên Q chưa phải thanh toán tiền được thua trong cặp.

Như vậy, tổng số tiền đánh bạc của Q ngày 03/9/2017 là 11.758.000 đồng; ngày 20/12/2017 là 10.354.000 đồng và ngày 31/12/2017 là 4.218.000 đồng.

Tại bản cáo trạng số 17/KSĐT ngày 06/3/2018, Viện kiểm sát nhân dân huyện Yên Dũng, tỉnh Bắc Giang đã truy tố bị cáo Đỗ Văn Q về tội “Đánh bạc” theo khoản 1 Điều 248 Bộ luật hình sự năm 1999.

Bản án hình sự sơ thẩm số 32/2018/HSST ngày 10/7/2018 của Tòa án nhân dân huyện Yên Dũng, tỉnh Bắc Giang đã quyết định:

Tuyên bố: Bị cáo Đỗ Văn Q phạm tội “Đánh bạc”.

Áp dụng: Khoản 1, 3 Điều 248 Bộ luật hình sự năm 1999 sửa đổi bổ sung năm 2009; Nghị quyết 41/2017/QH14 ngày 20/6/2017 của Quốc Hội; điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51, điểm g khoản 1 Điều 52, Điều 38 Bộ luật hình sự 2015 sửa đổi bổ sung năm 2017.

Xử phạt: Đỗ Văn Q 10 tháng tù, thời hạn tù được tính từ ngày bắt bị cáo đi thi hành án, nhưng được trừ thời gian tạm giữ, tạm giam từ ngày 31/12/2017 đến ngày 03/01/2018 và 5.000.000 đồng tiền phạt để sung công quỹ nhà nước.

Ngoài ra bản án còn tuyên phần xử lý vật chứng, án phí, quyền thi hành án và quyền kháng cáo theo quy định.

Sau khi xét xử sơ thẩm, ngày 18/7/2018 bị cáo Đỗ Văn Q kháng cáo bản án sơ thẩm với nội dung đề nghị xét xử lại tình tiết giảm nhẹ và được hưởng án treo.

Tại phiên tòa phúc thẩm bị cáo Đỗ Văn Q giữ nguyên yêu cầu kháng cáo xin được hưởng án treo, và bổ sung thêm kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt với lý do: Án sơ thẩm xử phạt bị cáo 10 tháng tù là nặng, bị cáo nộp thêm biên lai nộp tiền phạt và tiền án phí.

Đại diện Viện Kiểm sát nhân dân tỉnh Bắc Giang thực hành quyền công tố tại phiên tòa phát biểu quan điểm về việc giải quyết vụ án: Đề nghị Hội đồng xét xử áp dụng điểm a khoản 1 Điều 355, Điều 356 Bộ luật Tố tụng hình sự không chấp nhận kháng cáo của bị cáo Đỗ Văn Q, giữ nguyên Bản án sơ thẩm.

Bị cáo Đỗ Văn Q không tranh luận gì,

Bị cáo Đỗ Văn Q nói lời sau cùng: Xin giảm nhẹ hình phạt và xin 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: Đơn kháng cáo của bị cáo đã được làm trong thời hạn kháng cáo và gửi đến Tòa án theo đúng quy định của Bộ luật tố tụng hình sự nên được coi là đơn kháng cáo hợp pháp. Hội đồng xét xử chấp nhận xem xét giải quyết đơn kháng cáo của bị cáo theo trình tự phúc thẩm.

[2] Xét hành vi phạm tội của bị cáo: Trong các ngày 03/9/2017 và ngày 20/12/2017, Đỗ Văn Q, sinh năm 1960, ở thôn M, xã Đ, huyện Y, tỉnh Bắc Giang có hành vi đánh bạc trái phép dưới hình thức ghi lô, đề trái phép cho khách tại nhà trả thưởng cao để thu lợi bất chính thì bị bắt quả tang. Tổng số tiền đánh bạc của Q ngày 03/9/2017 là 11.758.000 đồng; Ngày 20/12/2017 là 10.354.000 đồng.

Như vậy hành vi của Đỗ Văn Q đã phạm vào tội “Đánh bạc” theo quy định tại khoản 1 Điều 248 Bộ luật hình sự năm 1999. Từ những nội dung trên án sơ thẩm xét xử bị cáo Đỗ Văn Q về tội “Đánh bạc” theo khoản 1 Điều 248 Bộ luật hình sự năm 1999 là đúng người, đúng tội, đúng pháp luật, không oan sai.

[3] Xét nội dung kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt và được hưởng án treo của bị cáo Đỗ Văn Q thấy:

Xét về nhân thân, các tình tiết tăng nặng, giảm nhẹ trách nhiệm hình sự của bị cáo thấy:

Về tình tiết tăng nặng trách nhiệm hình sự: Án sơ thẩm xác định bị cáo phạm tội nhiều lần nên phải chịu tình tiết tăng nặng trách nhiệm hình sự theo điểm g khoản 1 Điều 52 Bộ luật hình sự năm 2015 là có căn cứ.

Về tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự: Án sơ thẩm xác định bị cáo Q thành khẩn khai báo, ăn năn hối cải, bị cáo có anh ruột là liệt sỹ nên được áp dụng các tình tiết giảm nhẹ theo quy định tại điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51 Bộ luật hình sự năm 2015 là có căn cứ.

Xét hành vi phạm tội của bị cáo là nguy hiểm cho xã hội, bởi lẽ hành vi “Đánh bạc” là một trong những tệ nạn xã hội cần phải bài trừ, vì đó là một trong những nguyên nhân dẫn đến các tệ nạn khác như trộm cắp, lừa đảo..., là nguyên nhân làm ảnh hưởng tới hạnh phúc gia đình. Hành vi phạm tội của bị cáo đã xâm phạm trực tiếp tới trật tự xã hội, làm mất trật tự trị an địa phương, gây dư luận xấu trong quần chúng nhân dân. Vì vậy, cần phải xử lý bằng pháp luật hình sự đối với bị cáo mới có tác dụng giáo dục nói riêng và phòng ngừa tội phạm nói chung. Tại quá trình xét xử phúc thẩm bị cáo Q có nộp thêm biên lai thu tiền phạt và tiền án phí nên cần áp dụng thêm cho bị cáo tình tiết giảm nhẹ theo quy định tại khoản 2 Điều 51 Bộ luật hình sự năm 2015. Án sơ thẩm xử phạt Đỗ Văn Q 10 tháng tù về tội “Đánh bạc” là phù hợp nên không có căn cứ để chấp nhận kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt của bị cáo. Đối chiếu với nghị quyết số 02/2018/NQ-HĐTP ngày 15/5/2018 của Hội đồng Thẩm phán Tòa án nhân dân Tối cao thì bị cáo thuộc trường hợp không được hưởng án treo nên không có căn cứ chấp nhận kháng cáo xin hưởng án treo của bị cáo.

[4] Về án phí hình sự phúc thẩm: Do kháng cáo của bị cáo Đỗ Văn Q không được chấp nhận nên bị cáo phải chịu án phí hình sự phúc thẩm theo điểm b khoản 2, Điều 23 Nghị quyết số 326/2016/UBTVQH14 ngày 30/12/2016 của Ủy ban thường vụ Quốc Hội qui định về mức thu, miễn, giảm, thu, nộp, quản lý và sử dụng án phí và lệ phí Tòa án.

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

Vì các lẽ trên,

Căn cứ điểm a khoản 1 Điều 355, Điều 356 Bộ luật tố tụng hình sự.

QUYẾT ĐỊNH:

[1]. Không chấp nhận kháng cáo của bị cáo Đỗ Văn Q. Giữ nguyên bản án sơ thẩm.

Tuyên bố: Bị cáo Đỗ Văn Q phạm tội “Đánh bạc”.

Áp dụng: Khoản 1 Điều 248 Bộ luật hình sự năm 1999 sửa đổi bổ sung năm 2009; Nghị quyết 41/2017/QH14 ngày 20/6/2017 của Quốc Hội; điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51, điểm g khoản 1 Điều 52, Điều 38 Bộ luật hình sự 2015 sửa đổi bổ sung năm 2017.

Xử phạt: Đỗ Văn Q 10 (mười) tháng tù, thời hạn tù được tính từ ngày bắt bị cáo đi thi hành án, nhưng được trừ thời gian tạm giữ, tạm giam từ ngày 31/12/2017 đến ngày 03/01/2018.

Xác nhận bị cáo Đỗ Văn Q đã nộp số tiền 200.000 đồng tại biên lai thu tiền số: AA/2010/007962 ngày 25/9/2018, nộp số tiền 5.000.000 đồng tại biên lai thu tiền số: AA/2010/007963 ngày 26/9/2018, tại Chi cục Thi hành án huyện Yên Dũng, tỉnh Bắc Giang.

[2]. Án phí hình sự phúc thẩm: Áp dụng điểm b, khoản 2, Điều 23 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: Buộc bị cáo Đỗ Văn Q phải chịu 200.000 đồng án phí hình sự phúc thẩm.

[3]. Các quyết định khác của bản án sơ thẩm không có 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 Bắc Giang;
- Công an tỉnh Bắc Giang;
- Sở Tư pháp Bắc Giang;
- Cục THADS tỉnh Bắc Giang;
- Cổng thông tin điện tử Tòa án;
- CA-VKS-TA-CCTHADS sơ thẩm;
- Người tham gia tố tụng;
- Lưu HS, HCTP.

**TM. HỘI ĐỒNG XÉT XỬ PHÚC THẨM
THẨM PHÁN - CHỦ TOẠ PHIÊN TOÀ**

(Đã kí)

Bạch Đăng Thi