

**TÒA ÁN NHÂN DÂN
TỈNH NINH BÌNH**

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

Bản án số: 07/2019/HS-PT

Ngày: 23 - 4 - 2019

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

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

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Ông Nguyễn Đức Hiệp

Các thẩm phán: Bà Bùi Thị Thảo

Ông Tô Văn Thịnh

- Thư ký phiên tòa: Bà Ninh Thị Thanh Phương - Thẩm tra viên Tòa án nhân dân tỉnh Ninh Bình.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Ninh Bình tham gia phiên tòa: Ông Nguyễn Đình Kỷ - Kiểm sát viên.

Ngày 23 tháng 4 năm 2019 tại trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Ninh Bình xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự phúc thẩm thụ lý số 13/2019/TLPT - HS ngày 08 tháng 03 năm 2019 đối với bị cáo Hoàng Việt H do có kháng cáo của bị cáo đối với Bản án hình sự sơ thẩm số 01/2019/HS-ST ngày 23 tháng 01 năm 2018 của Tòa án nhân dân huyện S, tỉnh B.

*** Bị cáo có kháng cáo:**

Hoàng Việt H, sinh năm 1985; tại xã K, huyện S, tỉnh B; nơi cư trú: Xóm 4, xã K, huyện S, tỉnh B; nghề nghiệp: Lao động tự do; trình độ văn hóa: 12/12; dân tộc: Kinh; giới tính: Nam; tôn giáo: Không; quốc tịch: Việt Nam; con ông Hoàng Minh C và bà Trần Thị T; vợ, con: chưa có; tiền án: Không; tiền sự: Ngày 13/02/2018 bị Công an huyện S xử phạt hành chính 1.000.000 đồng về hành vi đánh bạc, đã thi hành xong ngày 28/02/2018; ngày 21/6/2018 bị Công an huyện S xử phạt 700.000 đồng về hành vi xô xát đánh nhau, đã thi hành xong ngày 13/7/2018. Bị cáo hiện đang bị áp dụng biện pháp ngăn chặn “Cấm đi khỏi nơi cư trú”; (có mặt).

*** Người có quyền lợi nghĩa vụ liên quan không có kháng cáo và không bị kháng cáo, kháng nghị: (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, nội dung vụ án được tóm tắt như sau:

Từ đầu năm 2018 Hoàng Việt H ký hợp đồng làm đại lý bán vé xổ số Miền Bắc và vé lô tô 2,3,4 số ngay tại nhà mình ở xóm 4, xã K, huyện S cho Công ty xổ số kiến thiết tỉnh B. Để kiếm thêm lợi nhuận, ngoài việc bán vé xổ số H còn tự mình đứng ra bán số lô, số đề được thua bằng tiền cho người khác. Cụ thể H bán 01 điểm

lô với giá 22.000 đồng, số đề khách chơi sẽ được cộng thêm 20% số tiền nếu khách mua từ 5.000 đồng trở lên. Việc trúng thưởng sẽ lấy kết quả của xổ số kiến thiết Miền Bắc trong ngày và được tính như sau: Số đề sẽ so số của người mua với 02 số, 03 số cuối của giải đặc biệt và nếu trúng thì H sẽ phải trả gấp 70 lần đối với 02 số và 400 lần đối với 03 số tương ứng với số tiền khách mua; số lô được so với 02 số cuối của tất cả các giải từ giải bảy đến giải đặc biệt thì được gọi là “trúng lô nhiều nháy” và H phải trả số tiền tương ứng với số nháy trúng, nhưng tối đa là 03 nháy. Nếu người mua không trúng thì H sẽ được hưởng số tiền mà người mua bỏ ra mua số lô, số đề. Bằng hình thức trên, trong hai ngày 23, 24/7/2018 H đã bán số lô, số đề cho những người mua cụ thể như sau:

- Trong ngày 23/7/2018: Hồi 17 giờ 46 phút ngày 23/7/2018 Dương Ngọc Q, trú tại xóm 5 xã K, huyện S nhắn tin qua Zalo của H ghi 03 số lô tổng 60 điểm với số tiền 1.320.000 đồng. Kết quả ngày 23/7/2018 Q trúng 02 số với 40 điểm, số tiền là 3.200.000 đồng, H đã trả cho Q 1.800.000 đồng. Tổng số tiền H dùng đánh bạc với Q là **4.520.000** đồng.

- Trong ngày 24/7/2018, H đã bán số lô, số đề cho những người mua cụ thể như sau :

Buổi chiều ngày 24/7/2018 Hoàng Thị M, trú tại xóm 5, xã H, huyện S (chị gái H) gọi điện cho H mua 107 số đề 794.000 đồng, trong đó được khuyến mại 119.000 đồng và 20 số lô tổng 158 điểm với số tiền 3.476.000 đồng. Tổng số tiền M mua là 4.151.000 đồng, số tiền này M chưa trả cho H. Tổng số tiền H bán cho M là 4.270.000 đồng.

Hồi 15 giờ 33 phút ngày 24/7/2018 Bùi Văn C, trú tại xóm 3 xã K, huyện S nhắn tin qua Zalo của H mua 62 số đề với số tiền 1.272.000 đồng, trong đó được khuyến mại 212.000 đồng và 01 số lô 15 điểm với số tiền là 330.000 đồng. Tổng số tiền C mua là 1.390.000 đồng, số tiền này C chưa trả cho H. Số tiền H bán cho C là 1.602.000 đồng.

Hồi 17 giờ 06 phút ngày 24/7/2018 Ninh Văn D, trú tại xóm 6 xã K, huyện S nhắn tin đến số điện thoại của H mua 57 số đề với số tiền 234.000 đồng, trong đó được khuyến mại 29.000 đồng và 15 số lô tổng 18 điểm với số tiền 396.000 đồng. Tổng số tiền D mua là 601.000 đồng, số tiền này D chưa thanh toán cho H. Số tiền H bán cho D là 630.000 đồng.

Hồi 17 phút ngày 24/7/2018 Đinh Văn V, trú tại xóm 2, xã K, huyện S gọi điện cho H mua 06 số đề với số tiền 96.000 đồng, trong đó được khuyến mại 16.000 đồng. Tổng số tiền V mua là 80.000 đồng, V chưa trả cho H. Số tiền H bán cho V là 96.000 đồng.

Hồi 17 giờ 24 phút ngày 24/7/2018 Nguyễn Văn T, trú tại xóm 3, xã K, huyện S nhắn tin đến số điện thoại của H mua 03 số đề với số tiền 180.000 đồng, được khuyến mại 30.000 đồng và 03 số lô tổng 90 điểm với số tiền 1.980.000 đồng. Tổng

số tiền T mua là 2.130.000 đồng T chưa trả tiền cho H. Tổng số tiền H bán cho T là 2.160.000 đồng.

Khoảng 17 giờ 30 phút ngày 24/7/2018 Nguyễn Trung H1, trú tại số nhà 18, phố T, phường Đ, thành phố B đến quầy bán vé số của H mua 06 số đề với số tiền 80.000 đồng, được khuyến mại 16.000 đồng, H đã trả tiền cho H. Tổng số tiền H bán cho H1 là 96.000 đồng.

Buổi chiều ngày 24/7/2018 Lê Hải H2, trú tại phố T, thị trấn D đến quầy bán vé của H mua 08 số đề với số tiền 70.000 đồng, được khuyến mại 14.000 đồng và 02 số lô tổng 10 điểm với số tiền 220.000 đồng. Tổng tiền H2 mua của H là 290.000 đồng, H2 đã trả cho H. Tổng tiền H bán cho H2 là 304.000 đồng.

Khoảng 17 giờ 45 phút ngày 24/7/2018 Trần Văn B, trú tại xóm 2, xã K, huyện S đến quầy bán vé của H mua 05 điểm lô, mua hộ cho Trần Văn H3 ở xóm H, xã Y, huyện M 50 điểm lô và 02 số đề với giá 20.000 đồng cho Nguyễn Văn P ở thôn T, xã T, huyện Q. H ghi cấp đề cho B và nhận của B 1.230.000 đồng thì bị Công an huyện S phát hiện bắt giữ, thu trên tay số tiền 1.230.000 đồng trên tay B 01 cấp đề, thu trên người H số tiền 684.000 đồng và 01 điện thoại di động Sam sung Galaxy A6, thu trên người B 01 điện thoại di động Nokia 105 và số tiền 924.000 đồng.

Ngoài việc bán số lô, số đề cho những người nêu trên thì trong buổi chiều ngày 24/7/2018 H còn bán cho khách qua đường không xác định được lai lịch tổng số 109 số đề với số tiền 2.489.000 đồng và 09 số lô tổng 52 điểm với số tiền 1.144.000 đồng. Tổng số tiền H bán cho những người này là 3.633.000 đồng.

Tổng số tiền H bán số lô, số đề trong ngày 24/7/2018 là: **14.025.000** đồng.

Tổng số tiền H bán số lô, số đề trong 2 ngày 23/7/2018 và 24/7/2018 là: **18.545.000** đồng.

Tại bản án hình sự sơ thẩm số 01/2019/HS-ST ngày 23/01/2019 Tòa án nhân dân huyện S, tỉnh B đã quyết định: Tuyên bố bị cáo Hoàng Việt H phạm tội “Đánh bạc”.

Căn cứ khoản 1, khoản 3 Điều 321; điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51; điểm g khoản 1 Điều 52 Bộ luật Hình sự: Xử phạt Hoàng Việt H 12 (mười hai) tháng tù. Phạt bổ sung 12.000.000 đồng, thời hạn tù tính từ ngày bắt thi hành án.

Ngoài ra, bản án sơ thẩm còn quyết định các biện pháp tư pháp, án phí, quyền kháng cáo cho bị cáo, người có quyền lợi nghĩa vụ liên quan theo quy định của pháp luật.

Sau khi xét xử sơ thẩm, ngày 29/01/2019, bị cáo Hoàng Việt H có đơn kháng cáo đề nghị xem xét giảm nhẹ mức hình phạt, xin cải tạo ở địa phương. Tại phiên tòa phúc thẩm, bị cáo Hoàng Việt H vẫn giữ yêu cầu kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt và xin cải tạo tại địa phương.

Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Ninh Bình tại phiên tòa phúc thẩm xác định về hình thức đơn kháng cáo của bị cáo làm trong hạn luật định nên được chấp

nhận xem xét theo trình tự phúc thẩm. Sau khi phân tích vụ án, đánh giá tính chất, mức độ hành vi phạm tội của bị cáo và yêu cầu kháng cáo của bị cáo, đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Ninh Bình đề nghị Hội đồng xét xử phúc thẩm: Căn cứ vào: điểm b khoản 1 Điều 355, điểm đ khoản 1 Điều 357 của Bộ luật tố tụng hình sự; khoản 1 Điều 321; điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51; điểm g khoản 1 Điều 52; Điều 36 của Bộ luật Hình sự; Chấp nhận kháng cáo của bị cáo Hoàng Việt H; sửa bản án hình sự sơ thẩm số 01/2019/HS-ST ngày 23/01/2019 của Tòa án nhân dân huyện S, tỉnh B về phần hình phạt. Xử phạt bị cáo Hoàng Việt H từ 18 đến 24 tháng Cải tạo không giam giữ về tội “*Đánh bạc*”. Không khấu trừ thu nhập hàng tháng đối với các bị cáo Hoàng Việt H. Các quyết định khác của bản án sơ thẩm không có kháng cáo, kháng nghị có hiệu lực pháp luật kể từ ngày hết hạn kháng cáo, kháng nghị. Bị cáo Hoàng Việt H không phải nộp án phí hình sự phúc thẩm.

Căn cứ vào các chứng cứ, tài liệu đã được thẩm tra tại phiên tòa phúc thẩm; căn cứ vào kết quả tranh luận tại phiên tòa, trên cơ sở xem xét đầy đủ, toàn diện tài liệu, chứng cứ, ý kiến của Kiểm sát viên, bị cáo và những người tham gia tố tụng.

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 đơn kháng cáo của bị cáo Hoàng Việt H làm trong hạn luật định nên được chấp nhận xem xét theo trình tự phúc thẩm.

[2] Tại phiên tòa phúc thẩm, bị cáo Hoàng Việt H thừa nhận hành vi phạm tội của mình như bản án sơ thẩm đã nêu. Lời khai nhận tội của bị cáo tại phiên tòa sơ thẩm cũng như phiên tòa phúc thẩm phù hợp với lời khai của bị cáo tại cơ quan điều tra, phù hợp biên bản vi phạm quả tang. Đã có đủ căn cứ để kết luận: Hoàng Việt H đã có hành vi đánh bạc được thua bằng tiền trái phép với nhiều người thông qua hình thức bán số lô, số đề trong 2 ngày: ngày 23/7/2018 là 4.520.000 đồng và ngày 24/7/2018 là 14.025.000 đồng. Tổng số tiền H đánh bạc trong 2 ngày 23 và 24/7/2018 là **18.545.000** đồng.

Hành vi nêu trên của bị cáo Hoàng Việt H là đã phạm tội “*Đánh bạc*”, tội phạm và hình phạt được quy định tại khoản 1 Điều 321 Bộ luật Hình sự. Tòa án cấp sơ thẩm đã xét xử bị cáo là có căn cứ, đúng pháp luật.

[3] Xét kháng cáo của bị cáo Hoàng Việt H về hình phạt:

Bản án sơ thẩm đã căn cứ vào tính chất mức độ nguy hiểm của hành vi phạm tội, các quy định của pháp luật để xử phạt bị cáo H 12 tháng tù là đúng pháp luật và rất nghiêm khắc.

Tại phiên tòa phúc thẩm bị cáo Hoàng Việt H đề nghị xem xét giảm nhẹ mức hình phạt, xin cải tạo ở địa phương với lý do bản án sơ thẩm đã tuyên phạt bị cáo 12 tháng tù là quá nặng. Bị cáo trình bày: sau khi xét xử sơ thẩm bị cáo đã nhận thức được rõ việc là sai trái của mình và rất hối hận; đã nộp toàn bộ số tiền bị phạt bổ

sung và án phí với số tiền 12.200.000 đồng tại Chi cục Thi hành án huyện S; hoàn cảnh gia đình bị cáo rất khó khăn.

Hội đồng xét xử phúc thẩm xét thấy bị cáo H đã thực sự ăn năn hối cải, bị cáo nộp đơn có xác nhận của Ủy ban nhân dân xã K, nơi cư trú thể hiện: bị cáo có bố mới chết, đang nuôi dưỡng mẹ già trên 80 tuổi không có thu nhập và chị gái bị khuyết tật nhận thức, tự kỷ; bị cáo còn là lao động duy nhất trong gia đình để mang lại nguồn thu nhập. Đây là những tình tiết giảm nhẹ mới cần được xem xét tại cấp phúc thẩm.

Bị cáo Hoàng Việt H phạm tội ít nghiêm trọng có nhiều tình tiết giảm nhẹ, có nơi cư trú rõ ràng xét thấy không cần thiết cách ly khỏi xã hội.

Hội đồng xét xử phúc thẩm thấy kháng cáo xin cải tạo tại địa phương của bị cáo là có căn cứ chấp nhận như đề nghị của Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Ninh Bình tại phiên tòa, cần sửa quyết định của bản án sơ thẩm số 01/2019/HS-ST ngày 23/01/2019 của Tòa án nhân dân huyện S về phần hình phạt đã quyết định đối với bị cáo, giữ nguyên mức hình phạt nhưng chuyển từ hình phạt tù sang hình phạt cải tạo không giam giữ theo quy định tại Điều 36 của Bộ luật hình sự, tạo điều kiện cho bị cáo H suy ngẫm tự sửa chữa lỗi lầm và tham gia lao động nuôi dưỡng mẹ già, chị gái khuyết tật.

Do bị cáo H bị áp dụng hình phạt cải tạo không giam giữ nên Hội đồng xét xử phúc thẩm thấy cần khấu trừ 1 phần thu nhập hàng tháng đối với bị cáo H theo quy định của pháp luật để sung quỹ Nhà nước.

[4] Yêu cầu kháng cáo của bị cáo H được chấp nhận nên bị cáo H không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

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

Vì các lẽ trên:

QUYẾT ĐỊNH

Căn cứ vào điểm b khoản 1 Điều 355, điểm đ khoản 1 Điều 357 của Bộ luật tố tụng hình sự.

Căn cứ vào khoản 1 Điều 321; điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51; điểm g khoản 1 Điều 52; Điều 36 của Bộ luật Hình sự.

Căn cứ vào khoản 2 Điều 136 Bộ luật Tố tụng hình sự năm 2015; Nghị quyết 326/2016/UBTVQH14 ngày 30/12/2016 của Ủy ban Thường vụ Quốc hội về án phí, lệ phí Tòa án.

1. Chấp nhận 1 phần kháng cáo của bị cáo Hoàng Việt H; sửa bản án hình sự sơ thẩm số 01/2019/HS-ST ngày 23/01/2019 của Tòa án nhân dân huyện S, tỉnh B về phần hình phạt.

Xử phạt bị cáo Hoàng Việt H **36** (ba mươi sáu) tháng Cải tạo không giam giữ về tội “*Đánh bạc*”.

Khấu trừ 5 % thu nhập hàng tháng (trong thời hạn chấp hành hình phạt cải tạo không giam giữ) đối với bị cáo Hoàng Việt H.

Thời hạn chấp hành hình phạt cải tạo không giam giữ đối với bị cáo Hoàng Việt H tính từ ngày cơ quan, tổ chức được giao giám sát giáo dục người bị kết án nhận được quyết định thi hành án và bản sao bản án.

Giao bị cáo Hoàng Việt H cho Ủy ban nhân dân xã K, huyện S, tỉnh B giám sát giáo dục trong thời gian chấp hành hình phạt. Gia đình bị cáo H có trách nhiệm phối hợp với Ủy ban nhân dân xã K, huyện S, tỉnh B trong việc giám sát, giáo dục bị cáo.

Ghi nhận sự tự nguyện của bị cáo Hoàng Việt H đã nộp 12.000.000 đồng (mười hai triệu đồng) tiền phạt bổ sung và 200.000 đồng (hai trăm ngàn đồng) án phí hình sự sơ thẩm theo 02 Biên lai số: AA/2013/0002278 ngày 10/4/2019 và AA/2013/0002279 ngày 22/4/2019 của Chi cục Thi hành án dân sự huyện S, tỉnh Ninh Bình.

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

3. Án phí hình sự phúc thẩm: Bị cáo Hoàng Việt H không phải nộp án phí hình sự phúc thẩm.

Trường hợp bản án được thi hành theo quy định tại Điều 2 Luật thi hành án dân sự thì người được thi hành án dân sự, người phải thi hành án dân sự có quyền thỏa thuận thi hành án, quyền yêu cầu thi hành án, tự nguyện thi hành án hoặc bị cưỡng chế thi hành án theo quy định tại các Điều 6, 7, 7a, 7b và 9 Luật thi hành án dân sự; thời hiệu thi hành án được thực hiện theo quy định tại Điều 30 Luật thi hành án dân sự.

Bản án phúc thẩm có hiệu lực pháp luật kể từ ngày tuyên án 23/4/2019./.

Nơi nhận:

- TAND Cấp Cao (01bản);
- VKSND Cấp cao (01 bản);
- KTGD (02bản);
- VKSND tỉnh B (03bản);
- Phòng HSNV – Công an B (01bản);
- Tòa nhân dân huyện S (03 bản);
- VKSND huyện S (01bản);
- Chi cục THA- huyện S (01bản);
- Công an huyện S (01bản);
- Bị cáo (01bản);
- Sở tư pháp tỉnh B (01 bản);
- Lưu phòng HCTP (01bản);
- Lưu hồ sơ vụ án.

TM / HỘI ĐỒNG XÉT XỬ PHÚC THẨM

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa

(Đã ký và đóng dấu)

Nguyễn Đức Hiệp

THÀNH VIÊN HỘI ĐỒNG XÉT XỬ

THẨM PHÁN – CHỦ TỌA PHIÊN TÒA

Bùi Thị Thảo

Tô Văn Thịnh

Nguyễn Đức Hiệp

Nơi nhận:

- TAND Cấp Cao (01 bản);
- VKSND Cấp cao (01 bản);
- KTGD (02 bản);
- VKSND tỉnh Ninh Bình (03 bản);
- Phòng HSNV – Công an Ninh Bình (01 bản);
- Tòa nhân dân huyện Kim Sơn (03 bản);
- VKSND huyện Kim Sơn (01 bản);
- Chi cục THA- huyện Kim Sơn (01 bản);
- Công an huyện Kim Sơn (01 bản);
- Bị cáo (01 bản);
- Sở tư pháp tỉnh Ninh Bình (01 bản);
- Lưu phòng HCTP (01 bản);
- Lưu hồ sơ vụ án.

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

Nguyễn Đức Hiệp