TOÀ ÁN NHÂN DÂN **TỈNH VĨNH PHÚC**	**CỘNG HOÀ XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM** **Độc lập - Tự do - Hạnh phúc**

Bản án số: 25/2019/HS-PT
Ngày 25 - 4 - 2019

NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM

TÒA ÁN NHÂN DÂN TỈNH VĨNH PHÚC

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

Thẩm phán - Chủ toạ phiên toà: Ông Nguyễn Duy Sơn

Các Thẩm phán: Ông Trần Văn Thái

Ông Nguyễn Vĩnh Thành

- Thư ký phiên toà: Bà Khổng Thị Đức Hậu - Thư ký Toà án nhân dân tỉnh Vĩnh Phúc.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Vĩnh Phúc tham gia phiên toà: Bà Bùi Thị Thu Hằng - Kiểm sát viên.

Ngày 25 tháng 4 năm 2019, tại Trụ sở Tòa nhân dân tỉnh Vĩnh Phúc xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự phúc thẩm thụ lý số: 28/2019/TLPT-HS ngày 05 tháng 3 năm 2019 đối với bị cáo Nguyễn Mạnh C đối với Bản án hình sự sơ thẩm số: 09/2019/HS-ST ngày 25 tháng 01 năm 2019 của Tòa án nhân dân thành phố Y.

- Bị cáo có kháng cáo:

Họ và tên: Nguyễn Mạnh C, sinh năm 1969, tại Vĩnh Phúc; Nơi đăng ký hộ khẩu thường trú và chỗ ở: Tổ dân phố H, phường H, thành phố Y, tỉnh Vĩnh Phúc; Nghề nghiệp: Lao động tự do; ; Trình độ văn hóa: Lớp 10/10; Dân tộc: Kinh; Giới tính: Nam; Tôn giáo: Không; Quốc tịch: Việt Nam; Con ông Nguyễn Văn B và con bà Nguyễn Thị M (đều đã chết); có vợ là Trần Thị P, sinh năm 1976 và có 02 con (lớn sinh năm 2000, nhỏ sinh năm 2003); Tiền án, tiền sự: không; Bị cáo bị bắt tạm giữ từ ngày 15/10/2018 đến ngày 24/10/2018 được tại ngoại (có mặt).

Ngoài ra trong vụ án còn có người có quyền lợi và nghĩa vụ liên quan không có 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:

Khoảng 17 giờ 00 phút ngày 15/10/2018, Nguyễn Mạnh C đang ngồi trước cửa nhà mình tại tổ dân phố H, phường H, thành phố Y, tỉnh Vĩnh Phúc với mục

đích bán vé xổ số số và nếu có ai mua số lô, số đề thì bán. Đến khoảng 17 giờ 15 phút cùng ngày có 01 thanh niên tự khai tên là Nguyễn Mạnh T đến hỏi mua số lô, số đề Nguyễn Mạnh C nhất trí bán. Nguyễn Mạnh C và Nguyễn Mạnh T thống nhất 01 điểm lô Cường bán ra với giá 22.500đ, nếu khách mua số lô có kết quả trùng với 02 số cuối tất cả các giải của kết quả xổ số kiến thiết miền Bắc mở thưởng cùng ngày sẽ được hưởng số tiền là 80.000đ cho 01 số trùng; khách mua số đề nếu trùng với 02 số cuối của giải đặc biệt kết quả xổ số kiến thiết miền Bắc mở thưởng cùng ngày sẽ được gấp 80 lần số tiền đã mua. Sau khi thống nhất xong T đã mua của C các số lô 46, 79 mỗi số 50 điểm tổng số tiền là 2.250.000đ; T mua các số đề 46, 79 mỗi số 250.000đ thành tiền là 500.000đ. Nguyễn Mạnh C bảo T ghi các số lô, số đề trên vào 01 mảnh giấy được cắt ra từ tờ lịch treo tường gọi là " cáp" do C đã chuẩn bị từ trước. Sau khi ghi xong, T đưa lại cho C tờ "cáp" thì được C viết vào mảnh giấy là "tối chén", "K. vip H.Canh" để làm ký hiệu rồi giao cho T cất giữ. T cầm tờ "cáp" và đưa cho C tổng số tiền dùng để mua số lô, số đề là 2.750.000đ. Đến khoảng 17 giờ 25 phút cùng ngày, sau khi C bán số lô, đề cho Nguyễn Mạnh T xong, thì có một thanh niên tự khai là Nguyễn Văn T1 và Nguyễn Duy Ư cũng vào hỏi mua số lô, số đề của Nguyễn Mạnh C. Nguyễn Mạnh C và Nguyễn Văn T1 cũng thống nhất cách thức đánh số lô, đề như đã nêu trên. Nguyễn Văn T1 đã mua của Nguyễn Mạnh C số lô 85 là 100 điểm thành tiền là 2.250.000đ; mua các số đề 39, 93, 01, 55 mỗi số là 200.000đ thành tiền là 800.000đ; số đề 76 với số tiền là 150.000đ. Nguyễn Mạnh C đồng ý bán và bảo T1 ghi vào mảnh giấy cắt ra từ tờ lịch treo tường đã chuẩn bị sẵn, đồng thời C cũng ghi các ký hiệu "Tối chén" và "K. vip H.Canh" rồi giao cho T1 cất giữ. Nguyễn Văn T1 cầm mảnh giấy và đưa cho Nguyễn Mạnh C tổng số tiền 3.200.000đ. Đến khoảng 17 giờ 30 phút cùng ngày khi hai bên vừa thực hiện xong việc mua bán lô, đề thì bị Cơ quan cảnh sát điều tra công an tỉnh Vĩnh Phúc phát hiện bắt quả tang thu giữ cùng toàn bộ tang vật.

Quá trình giải quyết vụ án xác định: Ngoài hành vi phạm tội nêu trên, khoảng 16 giờ 30 phút cùng ngày Nguyễn Mạnh C còn có hành vi bán các số lô, số đề cho Phạm Ngọc S và bán cho Hoàng Văn T2 với tổng số tiền là 390.000đ. Cụ thể đó là: Nguyễn Mạnh C bán cho S số lô 42, 77 mỗi số 02 điểm thành tiền là 90.000đ; các số đề 45, 43, 15, 32, 75, 62 và 26 mỗi số 10.000đ thành tiền là 70.000đ; số đề 57 và 38 mỗi số 5.000đ thành tiền là 10.000đ. Tổng số tiền Nguyễn Mạnh C đã bán số lô, số đề cho S là 170.000đ. Sau khi nhận tiền xong, C dùng mạng xã hội zalo nhắn tin vào tài khoản zalo của S có tên "S Mộc H" để ghi nhớ. Nguyễn Mạnh C bán cho T2 số lô 36 và 66 mỗi số 05 điểm với giá 22.000đ/1 điểm lô là 220.000đ, bán qua tin nhắn điện thoại (T2 chưa trả tiền cho C).

Như vậy, tổng số tiền bị cáo Nguyễn Mạnh C sử dụng vào việc thực hiện tội phạm là: 6.340.000đ.

Quá trình điều tra vụ án bị cáo Nguyễn Mạnh C khai nhận toàn bộ số lô, số đề ngày 15/10/2018 nêu trên, nếu không bị Công an bắt, Cường sẽ mang bán lại cho đối tượng tên là A ở xã L, huyện N, thành phố Hà Nội để hưởng lợi. Nguyễn

Mạnh C không biết rõ họ, tên đệm và địa chỉ cụ thể của A, A là người trực tiếp đến nhà C để thu tiền và thống nhất mức chênh lệch là cứ 10.000đ tiền bán số đề thì C được hưởng lợi là 1.000đ; 01 điểm lô bán với giá 22.500đ thì C được hưởng lợi 500đ; 01 điểm lô bán với giá 22.000đ thì C được hưởng lợi là 200đ. Đến nay Cơ quan điều tra chưa làm rõ được nhân thân lai lịch cụ thể của A nên tiếp tục xác minh làm rõ xử lý sau.

Với nội dung trên, tại bản án hình sự sơ thẩm số: 09/2019/HS-ST ngày 25 tháng 01 năm 2019 của Tòa án nhân dân thành phố Y đã quyết định:

Tuyên bố bị cáo Nguyễn Mạnh C phạm tội "Đánh bạc".

Áp dụng khoản 1, khoản 3 Điều 321; điểm i, s khoản 1 Điều 51của Bộ luật Hình sự năm 2015.

Xử phạt bị cáo Nguyễn Mạnh C 10 (mười) tháng tù. Thời hạn chấp hành hình phạt tù tính từ ngày bắt bị cáo đi thi hành án, được trừ thời gian tạm giữ từ ngày 15/10/2018 đến ngày 24/10/2018.

Ngoài ra, Tòa án cấp sơ thẩm còn áp dụng hình phạt bổ sung; quyết định xử lý vật chứng, án phí và tuyên quyền kháng cáo theo quy định của pháp luật.

Sau khi xét xử sơ thẩm, ngày 28 tháng 01 năm 2019 bị cáo Nguyễn Mạnh C có đơn kháng cáo xin hưởng án treo và tại phiên tòa phúc thẩm bị cáo vẫn giữ nguyên nội dung kháng cáo, đề nghị Hội đồng xét xử xem xét.

Tại phiên tòa đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Vĩnh Phúc đề nghị Hội đồng xét xử phúc thẩm áp dụng điểm b khoản 1 Điều 355; điểm e khoản 1 Điều 357 Bộ luật Tố tụng hình sự. Chấp nhận kháng cáo của bị cáo Nguyễn Mạnh C, sửa bản án hình sự sơ thẩm của Tòa án nhân dân thành phố Y theo hướng giữ nguyên hình phạt 10 tháng tù và cho bị cáo hưởng án treo.

NHẬN ĐỊNH CỦA TÒA ÁN:

[1] Về hình thức: Đơn kháng cáo của bị cáo Nguyễn Mạnh C trong thời hạn luật định, hợp lệ được Hội đồng xét xử xem xét.

[2] Về nội dung: Tại Cơ quan điều tra cũng như tại phiên tòa thẩm bị cáo Nguyễn Mạnh C khai nhận toàn bộ hành vi phạm tội của mình như nội dung Bản án sơ thẩm đã tóm tắt nêu trên. Lời khai nhận tội của bị cáo tại Cơ quan điều tra cũng như tại phiên tòa là phù hợp với nhau , phù hợp với lời khai của người có quyền lợi nghĩa vụ liên quan về thời gian , địa điểm, hình thức thực hiện tội phạm cùng các tài liệu , chứng cứ khác được thu thập khách quan đúng pháp luật có trong hồ sơ vụ án. Từ đó có đủ căn cứ để kết luận: Xuất phát từ mục đích tư lợi trong khoảng thời gian từ 16 giờ 30 phút đến 17 giờ 30 phút ngày 15 tháng 10 năm 2018 Nguyễn Mạnh C thực hiện hành vi đánh bạc ăn tiền dưới hình thức ghi số lô, số đề tại cổng nhà bị cáo Tổ dân phố H, phường H, thành phố Y, tỉnh Vĩnh Phúc thì bị phát hiện, bắt giữ. Quá trình điều tra xác định tổng số tiền bị cáo Nguyễn Mạnh C sử dụng vào việc thực hiện tội phạm là 6.340.000đ.

[3] Căn cứ vào lời khai của bị cáo Nguyễn Mạnh C tại phiên tòa và những chứng cứ, tài liệu có trong hồ sơ vụ án, thấy rằng Tòa án cấp sơ thẩm xét bị cáo Nguyễn Mạnh C về tội "Đánh bạc" theo quy định tại khoản 1 Điều 321 Bộ luật Hình sự năm 2015 là có căn cứ, đúng người, đúng tội đúng pháp luật không oan sai.

Về tính chất của vụ án là tội phạm ít nghiêm trọng, hành vi phạm tội của bị cáo đã xâm phạm trực tiếp đến trật tự an toàn công cộng được pháp luật bảo vệ, gây mất trật tự trị an tại địa phương. Do vậy cần xử lý nghiêm nhằm mục đích giáo dục riêng, phòng ngừa chung, phục vụ tốt nhiệm vụ giữ vững an ninh trật tự tại địa phương và làm gương cho người khác.

[4] Xét về kháng cáo xin hưởng án treo của bị cáo Nguyễn Mạnh C Hội đồng xét xử phúc thẩm thấy rằng: Khi quyết định hình phạt Tòa án cấp sơ thẩm đã căn cứ vào tính chất, mức độ thực hiện tội phạm, căn cứ vào nhân thân của bị cáo và các tình tiết tăng nặng, tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự để xử phạt bị cáo 10 tháng tù về tội "Đánh bạc" là hoàn toàn tương xứng, phù hợp quy định của pháp luật. Tuy nhiên quá trình chuẩn bị xét xử phúc thẩm bị cáo Nguyễn Mạnh C cung cấp thêm tài liệu chứng cứ thể hiện rõ bị cáo có thời gian phục vụ trong quân đội đã hoàn thành xuất sắc nghĩa vụ trở về địa phương và hiện nay được hưởng chế độ trợ cấp cho đối tượng tham gia chiến tranh; bị cáo tự nguyện nộp tiền phạt 15.000.000đ và 200.000đ tiền án phí hình sự sơ thẩm theo quyết định của Tòa án cấp sơ thẩm. Đây là những tình tiết giảm nhẹ mới để Hội đồng xét xử phúc thẩm cân nhắc, xem xét đối với yêu cầu kháng cáo của bị cáo. Xét thấy trước khi phạm tội bị cáo là người có nhân thân tốt, lần đầu bị xử lý trước pháp luật; quá trình giải quyết vụ án luôn thành khẩn khai báo, ăn năn hối cải; số tiền sử dụng vào việc thực hiện tội phạm chỉ trên mức khởi điểm của cấu thành tội phạm, tính chất sát phạt nhau không lớn, bị cáo có nhiều tình tiết giảm nhẹ và không bị áp dụng tình tiết tăng nặng nào, có nơi cư trú ổn định rõ ràng nên việc cho bị cáo hưởng án treo cải tạo tại địa phương dưới sự giám sát giáo dục của chính quyền nơi cư trú cũng đủ tác dụng giáo dục riêng và không ảnh hưởng tới việc đấu tranh phòng ngừa tội phạm nói chung. Do vậy yêu cầu kháng cáo xin hưởng án treo của bị cáo Nguyễn Mạnh C được Hội đồng xét xử phúc thẩm chấp nhận.

Tại phiên tòa đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Vĩnh Phúc đề nghị Hội đồng xét xử phúc thẩm chấp nhận kháng cáo xin hưởng án treo của bị cáo Nguyễn Mạnh C là có căn cứ cần chấp nhận.

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

[6] Về án phí hình sự phúc thẩm: Do yêu cầu kháng cáo được chấp nhận nên bị cáo Nguyễn Mạnh C không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm theo quy định của pháp luật.

Vì các lẽ trên;

QUYẾT ĐỊNH:

Căn cứ vào điểm b khoản 1 Điều 355; điểm e khoản 1 Điều 357 Bộ luật Tố tụng hình sự năm 2015;

Chấp nhận kháng cáo của bị cáo Nguyễn Mạnh C, sửa Bản án hình sự sơ thẩm số: 09/2019/HS-ST ngày 25 tháng 01 năm 2019 của Tòa án nhân dân thành phố Y.

Tuyên bố bị cáo Nguyễn Mạnh C phạm tội "Đánh bạc".

Áp dụng khoản 1 Điều 321; điểm s, I khoản 1, khoản 2 Điều 51; khoản 1, khoản 2, khoản 5 Điều 65 Bộ luật Hình sự năm 2015.

Xử phạt bị cáo Nguyễn Mạnh C 10 (mười) tháng tù về tội: "Đánh bạc" cho hưởng án treo, thời gian thử thách là 01 (một) năm 08 (tám) tháng. Thời hạn thử thách tính từ ngày tuyên án phúc thẩm.

Giao bị cáo Nguyễn Mạnh C cho Ủy ban nhân dân phường H, thành phố Y, tỉnh Vĩnh Phúc theo dõi, giáo dục trong thời gian thử thách của án treo. Trường hợp bị cáo thay đổi nơi cư trú thì thực hiện theo quy định tại khoản 1 Điều 69 Luật Thi hành án hình sự. Trong thời gian thử thách, nếu người được hưởng án treo 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 buộc người đó phải chấp hành hình phạt tù của bản án đã cho hưởng án treo.

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.

Bị cáo Nguyễn Mạnh C không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

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

Nơi nhận:
- VKSND tỉnh Vĩnh Phúc;
- VKSND thành phố Y;
- TAND thành phố Y;
- Sở Tư pháp tỉnh Vĩnh Phúc;
- Công an thành phố Y;
- THADS thành phố Y;
- UBND P. H, TP. Y;
- Bị cáo;
- Lưu hồ sơ vụ án, HCTP.

TM. HỘI ĐỒNG XÉT XỬ PHÚC THẨM
Thẩm phán – Chủ tọa phiên toà

(Đã ký)

Nguyễn Duy Sơn