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

Bản án số: **95**/2020/HS-PT
Ngày: 16/7/2020

NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HOÀ XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM
TOÀ ÁN NHÂN DÂN TỈNH THỪA THIÊN HUẾ

Với thành phần Hội đồng xét xử phúc thẩm gồm có:

- *Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa*: Ông Trương Cao Sơn

- *Các Thẩm phán*: ông Tôn Anh Dũng và ông Bùi Văn Thanh

Thư ký phiên tòa: Bà Trần Thị Thu Hằng; Thư ký Tòa án nhân dân tỉnh Thừa Thiên Huế.

Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Thừa Thiên Huế tham gia phiên tòa: Ông Trần Xuân Phú; Kiểm sát viên.

Ngày 16 tháng 7 năm 2020, tại trụ sở Toà án nhân dân tỉnh Thừa Thiên Huế, xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự phúc thẩm thụ lý số 53/2020/TLPT-HS ngày 22/4/2020 đối với bị cáo Trương Thị T và đồng phạm, do có kháng nghị của Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân thành phố Huế đối với Bản án hình sự sơ thẩm số 37/2020/HS-ST ngày 09/3/2020 của Tòa án nhân dân thành phố Huế.

Các bị cáo bị kháng nghị:

1/ Họ và tên: Trương Thị T; sinh ngày: 12 tháng 12 năm 1962, tại tỉnh Thừa Thiên Huế; Nơi cư trú: 66 Nguyễn Chí T, phường Phú C, thành phố Huế, tỉnh Thừa Thiên Huế; nghề nghiệp: buôn bán; trình độ học vấn: 5/12; dân tộc: Kinh; giới tính: Nữ; quốc tịch: Việt Nam; con ông Trương Văn T (đã chết) và bà Trần Thị R (đã chết); chồng Tôn Thất P và 2 con; tiền án, tiền sự: không.

Bị cáo đang bị áp dụng biện pháp ngăn chặn "Cấm đi khỏi nơi cư trú" (có mặt tại phiên tòa).

2/ Họ và tên: Hoàng Thị Kim T1; sinh ngày 25 tháng 9 năm 1967, tại tỉnh Thừa Thiên Huế. Nơi cư trú: 68 Phùng H, phường Thuận T, thành phố Huế, tỉnh Thừa Thiên Huế; nghề nghiệp: buôn bán; trình độ học vấn: 3/12; dân tộc: Kinh; giới tính: Nữ; quốc tịch: Việt Nam; con ông Hoàng Q (đã chết) và bà Trần Thị B (đã chết); Chồng Lê S và 03 con; tiền án, tiền sự: không.

Bị cáo đang bị áp dụng biện pháp ngăn chặn "Cấm đi khỏi nơi cư trú", bị cáo tại ngoại, có mặt tại phiên tòa.

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:

Đầu năm 2019, Trương Thị T đến nhà Hoàng Thị Kim T1 chơi, T1 thấy trong nơi ở của mình nhiều người tổ chức ghi số đề nên nói với T "*Họ ghi số đề nhiều vậy,*

mình có ghi được không? T nói với T1 "*Em ghi thì cứ ghi, có chị đây ôm cho đừng có lo*". Nghe vậy, T1 đồng ý và thực hiện việc ghi số đề cho khách chơi. T1 và T thống nhất, T1 là người trực tiếp ghi số đề, viết tịch và nhận tiền từ khách, sau đó tổng hợp tiền và chụp ảnh gửi lại hình ảnh cho T qua mạng xã hội ZaLo. Sau khi có kết quả xổ số của các đài tỉnh Miền Trung và tỉnh Miền Bắc vào các buổi chiều hàng ngày, nếu có khách chơi trúng thưởng thì T trực tiếp đến nhà T1 để trả thưởng cho khách, nếu khách thua thì lấy tiền từ T1, đồng thời trả tiền hoa hồng cho T1, ghi được 1.000.000 đồng thì T trả T1 50.000 đồng.

Vào lúc 17 giờ 05 phút ngày 15/3/2019, tại số nhà 68 đường Phùng H, phường Thuận T, thành phố Huế, Hoàng Thị Kim T1 bị Cơ quan Cảnh sát điều tra Công an thành phố Huế bắt quả tang đang tổ chức đánh bạc cho nhiều người. Trong đó xác định được 05 người cụ thể:

1. Huỳnh Văn P, ghi 02 đài Gia Lai và Ninh Thuận với tổng số tiền thể hiện trên tịch là 674.000 đồng.

2. Nguyễn Quốc H, ghi đề đài Ninh Thuận với số tiền thể hiện trên tịch là 135.000 đồng.

3. Lê Quốc T2, ghi đề đài Miền Bắc với số tiền thể hiện trên tịch 67.500 đồng.

4. Phạm Trung K, ghi 02 đài Gia Lai và Ninh Thuận với số tiền thể hiện trên tịch là 268.000 đồng.

5. Đặng Thị H1, ghi 02 đài Gia Lai và Ninh Thuận với số tiền thể hiện trên tịch là 404.000 đồng.

Vật chứng thu giữ:

- Thu giữ của Hoàng Thị Kim T1: 27 tờ "*phơi*" ghi ngày 15/3/2019 có chữ ký xác nhận của Hoàng Thị Kim T1; Số tiền 10.707.000 đồng, trong đó: 6.250.000 đồng bắt quả tang, 4.457.000 đồng thu lợi bất chính do T1 giao nộp tại Cơ quan điều tra; 01 tờ tịch tổng hợp ngày 15/3/2019 có chữ ký xác nhận của Hoàng Thị Kim T1; 01 điện thoại di động màu đen hiệu Sam sung màu đen; 01 máy tính hiệu Casio có chữ MX 120B12, 01 chứng minh nhân dân mang tên Hoàng Thị Kim T1.

- Thu giữ của Trương Thị T 01 máy điện thoại hiệu HTC màu trắng; 01 sổ hộ khẩu mang tên chủ hộ Tôn Thất Phát.

- Thu giữ của Huỳnh Văn P: 01 điện thoại hiệu Sam sung Galaxy Note9 màu xanh đã qua sử dụng; số tiền 1.000.000 đồng, 01 tờ tịch ghi số đề.

- Thu giữ của Lê Quốc T2: 01 giấy chứng minh nhân dân, 01 giấy chứng nhận đăng ký xe mô tô biển số 92E-163.23, 01 tờ tịch ghi số đề.

- Thu giữ của Nguyễn Quốc H 01 giấy chứng minh nhân dân, 01 giấy chứng nhận đăng ký xe mô tô mang tên Nguyễn Tiến D, 01 tờ tịch ghi số đề.

- Thu giữ của Phạm Trung K 01 giấy chứng minh nhân dân, 01 giấy chứng nhận đăng ký xe mô tô mang tên Phạm Trung K, 01 tờ tịch ghi số đề.

- Thu giữ của Đặng Thị H1 01 giấy chứng minh nhân dân, 01 giấy phép lái xe mô tô mang tên Đặng Thị H1, 01 tờ tịch ghi số đề.

Quá trình điều tra xác định vào các ngày từ 12/3-14/3/2019, Hoàng Thị Kim T1 trực tiếp ghi số đề cho nhiều người (không xác định được cụ thể người chơi), sau đó tổng hợp tịch chụp ảnh gửi qua mạng Zalo cho Trương Thị T, cụ thể như sau:

- Ngày 12/3/2019: T1 trực tiếp ghi đề cho khách 03 đài, sau đó chụp ảnh và gửi qua mạng Zalo của T với tổng số tiền thể hiện trên các tờ tịch là 8.280.000 đồng, trong đó: đài Quảng Nam khách ghi 2.626.000 đồng, đài Đắc Lắc khách ghi 1.840.000 đồng, đài Miền Bắc khách ghi 3.814.000 đồng. Sau khi có kết quả xổ số, đài Đắc Lắc có 02 số trúng thưởng với tổng số tiền là 630.000 đồng, đài Quảng Nam có 01 số trúng thưởng với số tiền là 105.000 đồng, đài Miền Bắc có 05 số trúng thưởng với tổng số tiền là 1.855.000 đồng. Trong ngày 12/3/2019, T1 thu lợi bất chính số tiền 414.000 đồng, T thu lợi bất chính số tiền 3.396.700 đồng.

- Ngày 13/3/2019: T1 trực tiếp ghi đề cho khách 03 đài, sau đó chụp ảnh và và gửi qua mạng Zalo của T với tổng số tiền thể hiện trên các tờ tịch là 15.229.500 đồng, trong đó: đài Đà Nẵng khách ghi 5.760.000 đồng, đài Khánh Hòa khách ghi 3.909.500 đồng, đài Miền Bắc khách ghi 5.560.000 đồng. Sau khi có kết quả xổ số, đài Đà Nẵng có 06 số trúng thưởng với tổng số tiền là 3.725.000 đồng, đài Khánh Hòa có 02 số trúng thưởng với tổng số tiền là 665.000 đồng, đà Miền Bắc có 12 số trúng thưởng với tổng số tiền là 11.644.500 đồng. Trong ngày 13/3/2019, T1 thu lợi bất chính số tiền 761.500 đồng; do khách trúng nhiều nên T thua với số tiền 5.577.900 đồng.

- Ngày 14/3/2019: T1 trực tiếp ghi đề cho khách 04 đài, sau đó chụp ảnh và và gửi qua mạng Zalo của T với tổng số tiền thể hiện trên các tờ tịch là 14.941.000 đồng, trong đó đài Quảng Trị khách ghi 2.603.000 đồng, đài Quảng Bình khách ghi 3.061.000 đồng, đài Bình Định khách ghi 2.400.000 đồng, đài Miền Bắc khách ghi 6.877.000 đồng. Sau khi có kết quả xổ số đài Quảng trị có 02 số trúng thưởng với tổng số tiền là 1.575.000 đồng, đài Quảng Bình có 02 số trúng thưởng với tổng số tiền 1.730.000 đồng, đài Bình Định có 02 số trúng thưởng với tổng số tiền là 3.150.000 đồng, đài Miền Bắc có 06 số trúng thưởng với tổng số tiền là 2.110.000 đồng. Trong ngày 14/3/2019, T1 thu lợi bất chính số tiền 746.900 đồng, T thu lợi số tiền 1.886.600 đồng.

Ngày 15/3/2019, T1 trực tiếp ghi cho khách 28 tờ tịch của 03 đài, trong đó 01 tờ tịch đã chụp ảnh và gửi tin nhắn qua mạng Zalo cho T, 27 tờ tịch T1 đã ghi và thống kê lại nhưng chưa kịp gửi tin nhắn qua cho T với tổng số tiền thể hiện trên các tờ tịch là 10.946.000 đồng, cụ thể: đài Gia Lai 3.441.000 đồng, đài Ninh Thuận 4.131.000 đồng, đài Miền Bắc 3.374.000 đồng.

Căn cứ vào toàn bộ tài liệu, tịch đề mà Cơ quan Cảnh sát điều tra đã thu giữ thể hiện từ ngày 12/3/2019 đến ngày 15/3/2019, Hoàng Thị Kim T1 đã trực tiếp ghi số đề cho khách sau đó tập hợp lại chụp ảnh gửi tin nhắn qua cho Trương Thị T tổng cộng 49.396.500 đồng.

* *Về xử lý vật chứng*: Quá trình điều tra xác định anh Huỳnh Văn P không dùng số tiền và điện thoại di động đã bị thu giữ để đánh bạc, nên Cơ quan điều tra đã xử lý vật chứng, trả lại cho anh P số tiền 1.000.000 đồng và điện thoại di động hiệu Sam sung Galaxy Note9.

Đối với các giấy Chứng minh nhân dân, giấy phép lái xe, đăng ký xe đã thu giữ, do đây không phải là vật chứng liên quan đến vụ án, nên Cơ quan điều tra cũng đã trả lại cho anh Lê Quốc T2, Nguyễn Quốc H, Phạm Trung K và chị Đặng Thị H1.

Cơ quan điều tra cũng đã tiến hành mở niêm phong, kiểm tra và tiến hành trích xuất, in sao kê dữ liệu trong 02 chiếc điện thoại di động đã thu giữ của Trương Thị T và Hoàng Thị Kim T1. Qua đó, đã thu giữ được một số tờ tài liệu có nội dung thể hiện các hoạt động tổng hợp tịch và tiền khách ghi đề gửi qua mạng Zalo giữa Trương Thị T và Hoàng Thị Kim T1.

Tại Bản án hình sự sơ thẩm số 37/2020/HSST ngày 09/3/2020, Tòa án nhân dân thành phố Huế quyết định:

- Áp dụng khoản 2 Điều 298 Bộ luật tố tụng hình sự; khoản 1 Điều 321, khoản 1 Điều 35, điểm s khoản 1 Điều 51, điểm g khoản 1 Điều 52 Bộ luật hình sự.

Xử phạt:

- Bị cáo Trương Thị T 30.000.000 đồng, về tội "Đánh bạc".

- Bị cáo Hoàng Thị Kim T1 25.000.000 đồng, về tội "Đánh bạc".

Ngoài ra, bản án sơ thẩm còn tuyên về xử lý vật chứng, án phí và quyền kháng cáo theo luật định.

Ngày 23/3/2020 Viện trưởng Viện kiểm sát nhân thành phố Huế có Quyết định kháng nghị số 03/2020/QĐ-VKS-HS đối với Bản án hình sự sơ thẩm số 37/2020/HSST ngày 09/3/2020 của Toà án nhân dân thành phố Huế, đề nghị Tòa án nhân dân tỉnh Thừa Thiên Huế hủy Bản án sơ thẩm để xét xử lại đối với với bị cáo Trương Thị T và Hoàng Thị Kim T1 về tội "Tổ chức đánh bạc" theo quy định tại điểm b khoản 1 Điều 322 Bộ luật hình sự

Tại phiên tòa phúc thẩm, Đại diện Viện kiểm sát Nhân dân tỉnh Thừa Thiên Huế đề nghị Hội đồng xét xử chấp nhận kháng nghị của Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân thành phố Huế.

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:

[1] Tại phiên tòa phúc thẩm bị cáo Hoàng Thị Kim T1 và Trương Thị T đã thừa nhận toàn bộ hành vi phạm tội của mình, lời khai nhận tội của các bị cáo phù hợp với các chứng cứ, tài liệu có trong hồ sơ vụ án, có cơ sở khẳng định: Từ ngày 12/03/2019 đến ngày 15/03/2019, bị cáo Hoàng Thị Kim T1 đã sử dụng nhà ở của mình tại 68 đường Phùng H, phường Thuận T, thành phố Huế làm nơi đánh bạc bằng hình thức bán lô đề cho những người chơi đề dựa trên kết quả xổ số của các đài của các tỉnh Miền Bắc và Miền Trung mở thưởng trong ngày. Khi bán lô đề, T1 ghi cho người chơi một mảnh giấy có số đề cần đánh, số tiền và đài mở thưởng (gọi là *phơi đề*) làm căn cứ để tính thắng, thua. Và trước khi các đài mở thưởng T1 tổng hợp lại tất cả các "*phơi đề"* vào một tờ giấy (gọi là *"tịch đề")* rồi chuyển cho bị cáo T qua mạng Zalo. Việc trả tiền thắng thua cho người chơi do T chịu trách nhiệm, còn T trích lại cho T1 5% tổng số tiền mà T1 đã ghi được trong ngày. Vào ngày 15/03/2019, T1 đã bán lô đề cho 27 người chơi đề, với tổng số tiền 10.946.000 đồng

thì bị phát hiện bắt giữ. Ngoài ra Cơ quan Cảnh sát điều tra còn thu giữ các "*tịch đề*" của ngày 12/3/2019 các bị cáo ghi đề cho người chơi 3 đài với số tiền 8.280.000 đồng; ngày 13/3/2019 các bị cáo ghi đề cho người chơi 3 đài với số tiền 15.229.500 đồng, ngày 14/3/2019 các bị cáo ghi đề cho người chơi 4 đài với số tiền 14.946.000 đồng.

Như vậy, hành vi của các bị cáo tại thời điểm bị phát hiện ngày 15/03/2019 đã sử dụng nơi ở của mình để tổ chức cho hơn 10 người đánh bạc (trong đó có 05 người bị bắt quả tang) trong cùng một lúc có tổng số tiền dùng đánh bạc là trên 5.000.000 đồng. Hành vi của các bị cáo đã phạm vào tội: "Tổ chức đánh bạc" theo điểm b khoản 1 Điều 322 Bộ Luật Hình sự quy định: "*b) Sử dụng địa điểm thuộc quyền sở hữu hoặc quản lý của mình để cho 10 người đánh bạc trở lên trong cùng một lúc mà tổng số tiền, hiện vật dùng đánh bạc trị giá 5.000.000 đồng trở lên*…". Tòa án cấp sơ thẩm xét xử các bị cáo về tội "Đánh bạc" theo khoản 1 Điều 321 Bộ luật Hình sự là chưa phù hợp với mức độ, hành vi phạm tội của các bị cáo.

[2] Xét kháng nghị của Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân thành phố Huế cho rằng: *"...Trương Thị T và Hoàng Thị Kim T1 sử dụng địa điểm thuộc quyền sở hữu, quản lý của mình tổ chức cho 02 chiếu bạc (02 đài xổ số) trong cùng một một lúc (trong 01 ngày) với tổng số tiền trên tịch đề là 49.396.500 đồng.....Các đài xổ số đều diễn ra trong cùng một ngày, đồng thời các đài xổ số này có kết quả, tỷ lệ thắng thua khác nhau. Do vậy, hành vi của bị cáo Hoàng Thị Kim T1 và Trương Thị T đã phạm vào tội " Tổ chức đánh bạc" theo quy định tại điểm b khoản 1 Điều 322 Bộ luật hình sự"*

Hội đồng xét xử xét thấy: Trong một ngày, có thể có một đài hoặc nhiều đài xổ số cùng mở thưởng, người đánh lô đề có thể đánh lô đề cho một đài hoặc nhiều đài tùy theo sự lựa chọn của mình, mỗi người đánh lô đề là một người đánh bạc với các bị cáo, nên không thể xem mỗi đài xổ số là một chiếu bạc. Do đó, các bị cáo không phạm vào tình tiết định tội "*Sử dụng địa điểm thuộc quyền sở hữu hoặc quản lý của mình để cho 02 chiếu bạc trở lên trong cùng một lúc mà tổng số tiền, hiện vật dùng đánh bạc trị giá 5.000.000 đồng trở lên*…" theo khoản 1 Điều 321 Bộ luật Hình sự như Kháng nghị của Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân thành phố Huế.

Tuy nhiên, hành vi của các bị cáo đã phạm vào tội "Tổ chức đánh bạc" như đã phân tích ở trên; Tòa án cấp sơ thẩm xét xử các bị cáo về tội "Đánh bạc" là nhẹ hơn so với tội "Tổ chức đánh bạc" mà Viện kiểm sát nhân dân thành phố Huế đã truy tố. Vì vậy, Hội đồng xét xử căn cứ vào điểm a khoản 2 Điều 357 của Bộ luật Tố tụng Hình sự để sửa bản án sơ thẩm theo hướng tăng hình phạt và áp dụng điều, khoản của Bộ luật Hình sự về tội nặng hơn đối với các bị cáo.

[3] Các quyết định khác của bản án sơ thẩm không có kháng cáo, kháng nghị đã có hiệu lực pháp luật.

[4] Án phí hình sự phúc thẩm: Bị cáo Hoàng Thị Kim T1 và Trương Thị T không phải chịu.

Vì các lẽ trên;

QUYẾT ĐỊNH:

Căn cứ điểm b khoản 1 Điều 356; điểm a khoản 2 Điều 357 của Bộ luật tố

tụng hình sự;

Tuyên xử: Sửa bản án Hình sự sơ thẩm số 37/2020/HS-ST ngày 09/3/2020 của Tòa án nhân dân thành phố Huế, tỉnh Thừa Thiên Huế.

Áp dụng điểm b khoản 1 Điều 322, khoản 1 Điều 35, điểm s khoản 1 Điều 51, điểm g khoản 1 Điều 52 Bộ luật hình sự, Xử phạt:

- Bị cáo Trương Thị T 60.000.000 đồng, về tội "Tổ chức đánh bạc"

- Bị cáo Hoàng Thị Kim T1 55.000.000 đồng, về tội " Tổ chức đánh bạc"

Án phí hình sự phúc thẩm: Bị cáo Trương Thị T và Hoàng Thị Kim T1 không phải chịu.

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.

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

Nơi nhận:
- TAND cấp cao tại Đà Nẵng;
- VKSND tỉnh TT - Huế;
- Phòng PV06 CA tỉnh TT - Huế;
- Sở Tư pháp;
- TAND thành phố Huế;
- VKSND thành phố Huế;
- Công an thành phố Huế;
- Chi cục THADS thành phố Huế
- Bị cáo;
- Lưu HSVA, HCTP.

TM. HỘI ĐỒNG XÉT XỬ PHÚC THẨM
THẨM PHÁN - CHỦ TỌA PHIÊN TÒA
(Đã ký)

Trương Cao Sơn