

**TÒA ÁN NHÂN DÂN
TỈNH PHÚ T**

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

Bản án: **94/2022/HS-PT**
Ngày 07 tháng 12 năm 2022

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

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

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Ông Phạm Văn Toàn

Các thẩm phán: Bà Điều Thị Bích Lược

Ông Tạ Văn Thành

- Thư ký phiên tòa: Ông Phạm Việt Hưng - Thư ký Tòa án nhân dân tỉnh Phú Thọ.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Phú T tham gia phiên tòa: Bà Nguyễn Thị Lan Anh- Kiểm sát viên.

Ngày 07 tháng 12 năm 2022, tại trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Phú T đưa ra xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự thụ lý số: 64/2022/TLPT-HS ngày 03 tháng 10 năm 2022 do có kháng cáo của bị cáo Ngô Văn Tr đối với Bản án hình sơ thẩm số 74/2022/HSST ngày 14 tháng 7 năm 2022 của Tòa án nhân dân thành phố Việt Tr, tỉnh Phú T.

Bị cáo bị kháng cáo:

Ngô Văn Tr, sinh ngày: 14/02/1982; Giới tính: Nam; HKTT và chỗ ở hiện nay: Số nhà 20, tổ 27, khu 10, phường Thanh M, thành phố Việt Tr, tỉnh Phú T; Tên gọi khác: Không; Quốc tịch: Việt Nam; Dân tộc: Kinh; Tôn giáo: Không; Trình độ học vấn: 12/12; Nghề nghiệp: Lao động tự do; Con ông: Ngô Q và con bà Lê Thị D; có vợ và 04 con; Tiền án, tiền sự: Không.

Bị cáo bị bắt theo Lệnh bắt người bị giữ trong trường hợp khẩn cấp, tạm giữ từ ngày 21/12/2021 đến ngày 30/12/2021 hủy bỏ biện pháp ngăn chặn tạm giữ, bị khởi tố bị can và ra lệnh “Cấm đi khỏi nơi cư trú”. Hiện bị cáo đang tại ngoại tại phường Thanh M, thành phố Việt Tr, tỉnh Phú T.

Người tham gia tố tụng khác 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:

Hồi 18 giờ 00 phút ngày 21/12/2021, tại đường dân sinh thuộc khu 10, phường Thanh M, thành phố Việt Tr, tỉnh Phú T, tổ công tác đội Cảnh sát điều tra tội phạm về trật tự xã hội- Công an thành phố Việt Tr tiến hành kiểm tra hành chính đối với Ngô Văn Tr, sinh năm 1982, đăng ký hộ khẩu thường trú: Khu 10, phường Thanh M, thành phố Việt Tr, tỉnh Phú T. Qua kiểm tra phát hiện, Trí đã sử dụng điện thoại di động Samsung Galaxy A50S của bản thân để đánh bạc dưới hình thức mua bán số lô, số đề với Nguyễn Bảo T, sinh năm 1988, đăng ký hộ khẩu thường trú: Phố Phong Châu, phường Bạch Hạc, thành phố Việt Tr, tỉnh Phú T và Dương Thị H, sinh năm 1976, đăng ký hộ khẩu thường trú: Khu 10, phường Thanh M, thành phố Việt Tr, tỉnh Phú T. Tổ công tác tiến hành lập biên bản kiểm tra hành chính và thu giữ của Trí: 01 chiếc điện thoại di động nhãn hiệu Samsung Galaxy A50S màu xanh, gắn sim số 0879367319, số IMEI1: 358193100838029, số IMEI2: 358194100838027.

Căn cứ lời khai của Ngô Văn Tr, Cơ quan điều tra - Công an thành phố Việt Tr đã tiến hành khám xét khẩn cấp nơi ở của Trí đồng thời triệu tập, lấy lời khai và ra lệnh giữ người trong trường hợp khẩn cấp đối với Nguyễn Bảo T và Dương Thị H. Cơ quan điều tra tạm giữ: Tiền Việt Nam 20.000.000 đồng (hai mươi triệu đồng) của Trí; 01 điện thoại di động nhãn hiệu Samsung Galaxy A8 màu vàng, gắn sim số 0378502389 của Thu; 01 điện thoại di động nhãn hiệu Samsung Galaxy A5 màu đen, gắn sim số 0983751216 của Huyền.

Tại Cơ quan điều tra, bị can Trí khai nhận do quen biết với Nguyễn Bảo T và Dương Thị H từ trước nên đã bàn bạc thống nhất với nhau về hình thức đánh bạc và tỉ lệ thắng thua như sau: Số lô, số đề là số tự nhiên gồm hai chữ số, số đề được so sánh với hai số cuối của giải đặc biệt và số lô được so sánh với hai số cuối tất cả các giải thưởng kết quả xổ số kiến thiết miền Bắc mở thưởng cùng ngày. Nếu số đề của người mua trùng với hai số cuối của giải đặc biệt thì người mua sẽ thắng và người bán sẽ phải trả cho người mua số tiền tương ứng gấp 70 lần số tiền mà người mua đã mua số đề (cứ 1000 đồng thì được 70.000 đồng). Nếu số lô của người mua trùng với hai số cuối của một trong các giải thì người mua sẽ thắng, cứ 1 điểm lô thì người bán phải trả cho khách thắng 80.000 đồng. Nếu người mua không thắng thì người bán sẽ được hưởng số tiền mà người mua đã mua số đề, số lô nói trên. Mỗi điểm lô Thu bán cho Trí với giá 21.650 đồng. Trí nhận bán số lô, số đề cho Huyền với giá 21.700 đồng/1 điểm lô. Các đối tượng thỏa thuận sẽ thanh toán tiền với nhau vào ngày hôm sau, khi đã so sánh kết quả và tính được tiền thắng thua.

Khoảng 17 giờ 54 phút ngày 20/12/2021, Ngô Văn Tr sử dụng điện thoại nhãn hiệu Samsung Galaxy A50S màu xanh, gắn sim số 0879367319 đăng ký tài khoản Zalo với tên tài khoản là “Gray” (hiển thị trên máy của Nguyễn Bảo T là “Tài khoản bị khóa”) nhắn tin tới tài khoản Zalo “Thsi” được cài trên điện thoại Samsung Galaxy A8 màu vàng, gắn sim số 0378502389 của Thu để mua các số lô với nội dung: “T1. Lô 27.72 x 3000đ” có nghĩa là Trí mua của Thu các số lô 27, 72 = 3000 điểm/1 số = 6000 điểm x 21.650 đồng = 129.900.000 đồng. Sau khi nhận được tin nhắn của Trí, Thu nhắn tin trả lời “Nhan 1 tin.so tin cuoi:1” xác nhận Thu đồng ý bán các số lô nói

trên cho Trí. Khi so sánh kết quả xổ số kiến thiết miền Bắc mở thưởng ngày 20/12/2021, Trí trúng số lô 27 = 2 “nháy” (có 02 giải đuôi 27) = 3000 điểm x 2 = 6000 điểm x 80.000 đồng = 480.000.000 đồng. Sau khi tính thắng thua, Thu phải trả cho Trí số tiền 350.100.000 đồng, đến khoảng 13 giờ ngày 21/12/2021, Thu đã trả trực tiếp cho Trí số tiền 300.000.000 đồng tại khu vực gần nhà Trí, Thu còn nợ Trí số tiền 50.100.000 đồng.

Đến khoảng 17 giờ 48 phút ngày 21/12/2021, Dương Thị H sử dụng điện thoại di động nhãn hiệu Samsung Galaxy A5 màu đen, gắn sim số 0983751216 đăng ký tài khoản Zalo với tên tài khoản là “Chao” nhắn tin đến nhóm Zalo có tên “nrieng” mà Trí đã tạo trước đó với mục đích đề trao đổi mua số lô, số đề với Huyền (nhóm Zalo “nrieng” chỉ có Trí và Huyền), đề Huyền mua các số lô, số đề với Trí, cụ thể:

“T1 lô 19x60đ. Lô 29x30đ. Lo:64.65x80đ/s Lo:181,898(5đ/s)” đề mua của Trí các số lô 19=60 điểm=1.302.000 đồng, 29=30 điểm= 651.000 đồng, 64,65=80 điểm/1 số = 3.472.000 đồng, 18,81,89,98 = 5 điểm/1 số= 20 điểm = 434.000 đồng. Tổng số tiền Huyền mua các số lô của Trí theo tin nhắn số 1 là 5.859.000 đồng.

“T2 lô 29.92.66*60đ. 94.97.43.21*30đ. 34.57.04.49.75*20đ. 72*50đ. 12.45.54.28.82*10đ.Đ45.54.49.94.09.90.86.87.44.40*50k.59.95.69.96.89.98.97*80k18.8 1.99.21.79*60k.04*140k” đề mua của Trí các số lô: 29,92,66 = 60 điểm/1 số = 3.906.000 đồng, các lô 94,97,43,21 = 30điểm/1 số = 2.604.000 đồng, các lô 34,57,04,49,75 = 20điểm/1 số = 2.170.000 đồng, lô 72=50điểm = 1.085.000 đồng, các lô 12,45,54,28,82= 10 điểm/1 số= 1.085.000 đồng; mua các số đề 45, 54, 49, 94, 09, 90, 86, 87, 44, 40 = 50.000 đồng/1 số = 500.000 đồng, các số đề 59, 95, 69, 96, 89, 98, 97 = 80.000 đồng/1 số = 560.000 đồng, các số đề 18,81,99,21,79 = 60.000 đồng/1 số = 300.000 đồng và đề 04= 140.000 đồng. Tổng số tiền Huyền mua các số lô, số đề của Trí theo tin nhắn số 2 là 12.350.000 đồng.

“T3 đ 76,77,67/12k/s lô 77,76/5đ/s” đề mua của Trí các số đề 76,77,67=12.000 đồng/1 số = 36.000 đồng; mua các số lô 77, 76 = 5 điểm/1 số = 217.000 đồng. Tổng số tiền Huyền mua các số lô, số đề của Trí theo tin nhắn số 3 là 253.000 đồng.

Tổng số tiền Huyền mua các số lô, số đề của Trí ngày 21/12/2021 là 18.462.000 đồng. Số tiền này Huyền chưa trả cho Trí.

Hành vi đánh bạc của Ngô Văn Tr và Nguyễn Bảo T dưới hình thức mua bán số lô ngày 20/12/2021 bị phát hiện sau khi có kết quả xổ số miền Bắc nên tổng số tiền thực tế Trí và Thu đánh bạc với nhau là 609.900.000 đồng. Hành vi đánh bạc của Trí và Dương Thị H dưới hình thức mua bán số lô, số đề ngày 21/12/2021 bị phát hiện, bắt giữ, ngăn chặn trước khi có kết quả xổ số miền Bắc trong ngày nên số tiền đánh bạc giữa Trí và Huyền là 18.462.000 đồng.

Như vậy, số tiền dùng để đánh bạc mà Ngô Văn Tr phải chịu trách nhiệm hình sự là 628.362.000 đồng (trong đó có 609.900.000 đồng là tiền Trí đánh số lô với Thu và 18.462.000 đồng là tiền Trí đánh số lô, số đề với Huyền); số tiền dùng để đánh bạc

mà Nguyễn Bảo T phải chịu trách nhiệm hình sự là 609.900.000 đồng; số tiền dùng để đánh bạc mà Dương Thị H phải chịu trách nhiệm hình sự là 18.462.000 đồng.

Ngày 07/3/2022, Cơ quan điều tra - Công an thành phố Việt Tr đã tạm giữ đối với số tiền 50.000.000 đồng của Ngô Văn Tr giao nộp.

Tại bản án hình sự sơ thẩm số 74/2022/HSST ngày 14 tháng 7 năm 2022 của Tòa án nhân dân thành phố Việt Tr, tỉnh Phú T đã Quyết định:

Căn cứ: điểm b khoản 2, Điều 321, Điểm s, v khoản 1, khoản 2 Điều 51, điểm g khoản 1 Điều 52, Điều 38, Điều 54 của Bộ luật hình sự.

Tuyên bố: Bị cáo Ngô Văn Tr phạm tội "Đánh bạc".

Xử phạt: bị cáo Ngô Văn Tr 09 (chín) tháng tù thời hạn tù tính từ ngày bị cáo đi thi hành án. Bị cáo được trừ thời hạn tạm giữ từ ngày 21/12/2021 đến ngày 30/12/2021.

Về hình phạt bổ sung: Không áp dụng hình phạt bổ sung đối với bị cáo.

Bản án còn tuyên về hình phạt đối với các bị cáo khác, trách nhiệm dân sự, xử lý vật chứng và các vấn đề khác theo quy định của pháp luật

Ngày 19/7/2022, bị cáo Ngô Văn Tr kháng cáo đề nghị Tòa án cấp phúc thẩm xem xét giảm nhẹ hình phạt cho bị cáo và cho bị cáo được cải tạo ngoài xã hội.

Tại phiên tòa phúc thẩm: Bị cáo giữ nguyên yêu cầu kháng cáo.

Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Phú T trình bày quan điểm giải quyết vụ án: Đề nghị Hội đồng xét xử căn cứ điểm a khoản 1 Điều 355; điểm e khoản 1 Điều 357 Bộ luật Hình sự. Chấp nhận kháng cáo của bị cáo Ngô Văn Tr. Sửa quyết định của Bản án hình sự sơ thẩm số 74/2022/HSST ngày 14/7/2022, của Tòa án nhân dân thành phố Việt Tr, tỉnh Phú T theo hướng: áp dụng điểm b khoản 2 Điều 321, điểm s, v, t khoản 1, 2 Điều 51, điểm g khoản 1 Điều 52, Điều 54, Điều 60 Bộ luật Hình sự. Xử phạt: bị cáo Ngô Văn Tr 09 tháng tù cho hưởng án treo, thời gian thử thách 18 tháng.

Lời sau cùng bị cáo trình bày: Bị cáo đã biết hành vi của mình là vi phạm pháp luật, chỉ đề nghị HĐXX xem xét giảm nhẹ hình phạt cho bị cáo, cho bị cáo được cải tạo ngoài xã hội.

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 thủ tục tố tụng: Kháng cáo của bị cáo trong hạn luật định được xem xét, giải quyết.

[2] Căn cứ buộc tội đối với bị cáo:

Trong các ngày 20/12/2021 và 21/12/2021, tại địa bàn phường Thanh M, thành phố Việt Tr, tỉnh Phú T, Ngô Văn Tr, Nguyễn Bảo T và Dương Thị H đã có hành vi đánh bạc được thua bằng tiền dưới hình thức đánh số lô, số đề bị Cơ quan Cảnh sát điều tra - Công an thành phố Việt Tr phát hiện bắt giữ, cụ thể: Ngày 20/12/2021, Ngô Văn Tr và Nguyễn Bảo T đã có hành vi đánh bạc được thua bằng tiền dưới hình thức mua số lô qua tài khoản Zalo với số tiền 609.900.000 đồng. Ngày 21/12/2021, Ngô Văn Tr tiếp tục có hành vi đánh bạc được thua bằng tiền dưới hình thức mua bán số lô, số đề qua tài khoản Zalo cùng Dương Thị H với số tiền 18.462.000 đồng.

Số tiền dùng để đánh bạc mà Ngô Văn Tr phải chịu trách nhiệm hình sự là 628.362.000 đồng (trong đó có 609.900.000 đồng là tiền Trí đánh số lô với Thu và 18.462.000 đồng là tiền Trí đánh số lô, số đề với Huyền); số tiền dùng để đánh bạc mà Nguyễn Bảo T phải chịu trách nhiệm hình sự là 609.900.000 đồng; số tiền dùng để đánh bạc mà Dương Thị H phải chịu trách nhiệm hình sự là 18.462.000 đồng. Lời khai của bị cáo phù hợp với lời khai của các bị cáo khác, phù hợp với thời gian, địa điểm xảy ra vụ án và các tài liệu khác có trong hồ sơ và đã được thẩm tra tại phiên tòa.

Như vậy, có đủ căn cứ pháp lý kết luận các bị cáo Ngô Văn Tr phạm tội “Đánh bạc” quy định tại khoản 2 Điều 321 - BLHS. Do đó, Tòa án cấp sơ thẩm đã xét xử bị cáo là đúng người, đúng tội, không oan đúng quy định của pháp luật.

[3] Xét kháng cáo kháng cáo của bị cáo, Hội đồng xét xử xét thấy:

Tòa án cấp sơ thẩm đã xem xét các tình tiết tăng nặng, giảm nhẹ trách nhiệm hình sự để tuyên phạt bị cáo Ngô Văn Tr với mức hình phạt 09 tháng tù về tội “Đánh bạc” là phù hợp với quy định của pháp luật.

Trong giai đoạn xét xử phúc thẩm, bị cáo có cung cấp thêm tài liệu chứng cứ mới là công văn số 515/CV-UBND ngày 17/10/2022 của UBND xã Bán Ng về việc đề nghị xem xét giảm nhẹ một phần trách nhiệm hình sự cho bị cáo do bị cáo đã có trách nhiệm trong việc phát hiện tội phạm cũng như có trách nhiệm trong việc bảo vệ an ninh trật tự tại địa phương. Đây là tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự mới đối với bị cáo quy định tại điểm t khoản 1 Điều 51. Do bị cáo có nhân thân tốt, chưa có tiền án, tiền sự, bị cáo thành khẩn khai báo, ăn năn hối cải, có nhiều tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự quy định tại khoản 1 Điều 51 BLHS, bị cáo có nơi cư trú rõ ràng nên áp dụng Điều 65 BLHS cho bị cáo hưởng từ hình phạt 9 tháng tù chuyển thành 9 tháng tù cho hưởng án treo và giao cho chính quyền, gia đình giám sát cũng đủ điều kiện giáo dục, cải tạo bị cáo trở thành người công dân tốt cho gia đình và xã hội.

Vì vậy cần sửa bản án số 74/2022/HSST ngày 14/7/2022 của Tòa án nhân dân thành phố Việt Tr, tỉnh Phú T.

[4] Xét đề nghị của đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Phú T là phù hợp nên chấp nhận.

[5] Về án phí: Kháng cáo của bị cáo được chấp nhận nên bị cáo không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm theo quy định của pháp luật.

[6] Các quyết định khác của Bản án sơ thẩm không có kháng cáo, không bị kháng nghị, Hội đồng xét xử phúc thẩm không xem xét.

Vì các lẽ trên;

QUYẾT ĐỊNH

[1] Căn cứ 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 Ngô Văn Tr. Sửa bản án hình sự sơ thẩm số 74/2022/HSST ngày 14 tháng 7 năm 2022 của Tòa án nhân dân thành phố Việt Tr, tỉnh Phú T về hình phạt chính đối với bị cáo Ngô Văn Tr.

[2] Điều luật áp dụng và hình phạt:

Căn cứ: khoản 2 Điều 321, điểm s, v, t khoản 1, khoản 2 Điều 51; điểm g khoản 1 Điều 52; Điều 65; Điều 54 Bộ luật Hình sự 2015

Tuyên bố: Bị cáo Ngô Văn Tr phạm tội "Đánh bạc".

Xử phạt bị cáo Ngô Văn Tr 09 (Chín) tháng tù cho hưởng án treo, thời gian thử thách 18 (Mười tám) tháng. Thời hạn thử thách tính từ ngày tuyên án phúc thẩm.

Giao bị cáo Ngô Văn Tr cho UBND phường Thanh M, thành phố Việt Tr, tỉnh Phú T để giám sát và giáo dục bị cáo trong thời gian thử thách. Gia đình bị cáo Ngô Văn Tr có trách nhiệm phối hợp với UBND phường Thanh M, thành phố Việt Tr, tỉnh Phú T trong việc giám sát và giáo dục bị cáo trong thời gian thử thách.

Trường hợp người được hưởng án treo thay đổi nơi cư trú thì thực hiện theo quy định tại Điều 92 của Luật thi hành án hình sự 2019.

Trong thời gian thử thách, người được hưởng án treo cố ý vi phạm nghĩa vụ theo quy định của Luật Thi hành án hình sự 02 (Hai) lần trở lên thì Tòa án có thể quyết định buộc người được hưởng án treo chấp hành hình phạt tù của bản án đã cho hưởng án treo.

[3] Về án phí hình sự phúc thẩm:

Căn cứ điểm h khoản 2 Điều 23 Nghị quyết 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.

Bị cáo Ngô Văn Tr không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

[4] 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 Phú T;
- TAND Tp. Việt Tr;
- VKSND Tp. Việt Tr;
- Công an Tp. Việt Tr;
- Chi cục THADS Tp. Việt Tr;
- TB UBND nơi bị cáo cư trú;
- NTGTT;
- Lưu HS; Lưu VP.

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

Phạm Văn Toàn