

**TÒA ÁN NHÂN DÂN
THÀNH PHỐ HÀ NỘI**

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

Bản án số: 157/2021/HS-PT

Ngày 12 - 3 - 2021

NHÂN DANH

NƯỚC CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM

TÒA ÁN NHÂN DÂN THÀNH PHỐ HÀ NỘI

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

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Ông Mai Văn Quang

Các Thẩm phán: Ông Hoàng Văn Thành

Ông Nguyễn Đăng Phong

- Thư ký phiên tòa: Bà Hoàng Thị Thu Thủy - Thư ký Tòa án nhân dân thành phố Hà Nội

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân thành phố Hà Nội tham gia phiên tòa:

Bà Nguyễn Thu Hà - Kiểm sát viên

Ngày 12 tháng 3 năm 2021, tại trụ sở Tòa án nhân dân thành phố Hà Nội, mở phiên tòa công khai xét xử phúc thẩm vụ án hình sự thụ lý số 182/2021/HSPT ngày 19 tháng 02 năm 2021 đối với bị cáo Nguyễn Hữu Tr do có kháng cáo của bị cáo đối với bản án hình sự sơ thẩm số 12/2021/HSST ngày 11/01/2021 của Tòa án nhân dân quận H, thành phố Hà Nội.

Bị cáo có kháng cáo: Nguyễn Hữu Tr (tên gọi khác không), sinh năm 1983; nơi đăng ký nhân khẩu thường trú Tổ 5, phường L, quận H, thành phố Hà Nội; quốc tịch Việt Nam; dân tộc Kinh; tôn giáo, đảng phái không; trình độ văn hóa 5/12; nghề nghiệp không; con ông Nguyễn Hữu L (Đã chết) và bà Bạch Thị M; vợ Nguyễn Thị M và có 02 con (con lớn sinh năm 2007, nhỏ sinh năm 2009); tiền án, tiền sự không; tạm giữ, tạm giam không; bị cáo bị áp dụng biện pháp ngăn chặn Cấm đi khỏi nơi cư trú; có mặt tại phiên tòa.

Người có quyền lợi nghĩa vụ liên quan đến vụ án không kháng cáo nên tòa án không triệu tập.

NỘI DUNG VỤ ÁN

Theo bản Cáo trạng của Viện kiểm sát nhân dân quận H và Bản án hình sự sơ thẩm của Tòa án nhân dân quận H, Hà Nội thì nội dung vụ án được tóm tắt như sau:

Nguyễn Hữu Tr mở quán bán hàng nước tại vỉa hè đường Nguyễn Thanh B, thuộc phường L, quận H, Thành phố Hà Nội và đứng ra nhận ghi số lô, đề. Khoảng 17 giờ 50 phút ngày 02/6/2020, Tr nhận ghi cho Nguyễn Viết Hải 04 số đề gồm: 79, 34, 68, 52 mỗi số 10.000 đồng, tổng cộng là 40.000 đồng. Sau khi nhận tiền, Tr đưa cho Hải 01 tờ tích kê có chữ ký của Nguyễn Hữu Tr, ghi lại các số đề và số tiền đánh bạc Hải chọn nêu trên, còn Tr giữ lại tờ tích kê bản in giấy than. Khi Tr và Hải đang thực hiện hành vi đánh bạc thì bị lực lượng công an kiểm tra hành chính phát hiện sự việc, đưa các đối tượng về trụ sở để làm rõ. Tại cơ quan công an, Nguyễn Hữu Tr đã xin đầu thú và khai nhận hành vi phạm tội của mình.

Kiểm tra chiếc điện thoại đã thu giữ của Nguyễn Hữu Tr nêu trên, Cơ quan điều tra còn phát hiện ngoài việc ghi số lô, đề đánh bạc với Hải, Tr còn thực hiện hành vi đánh bạc với nhiều đối tượng khác dưới hình thức nhận số lô, đề qua tin nhắn Zalo trên điện thoại. Sau khi có kết quả thắng - thua của mỗi ngày đánh, Tr trực tiếp đứng ra thanh T tiền với các đối tượng tham gia đánh bạc.

Quá trình chơi lô, đề các đối tượng thỏa thuận cách thức chơi như sau:

+ Đối với đánh đề: Đối tượng đánh đề với Tr chọn 02 con số từ 00 đến 99 để so với 02 số cuối của giải đặc biệt Xổ số kiến thiết Miền Bắc được quay thưởng ngày hôm đó, nếu trùng với 02 con số đã chọn là thắng thì được Tr trả số tiền gấp 70 lần số tiền đã bỏ ra chơi bạc với Tr qua 02 con số đó. Nếu 02 con số được lựa chọn không trùng là thua và bị Tr thu mất số tiền đã bỏ ra đánh bạc.

+ Đối với đánh lô: Đối tượng đánh lô với Tr chọn 02 con số từ 00 đến 99 để so với 02 số đầu hoặc 02 số cuối của tất cả các giải thưởng Xổ số kiến thiết Miền Bắc được quay thưởng ngày hôm đó và cách tính thắng - thua tương tự như đánh số đề. Đánh lô được tính theo điểm, mỗi điểm đối tượng đánh bạc với Tr bỏ ra

22.500 đồng. Nếu thắng sẽ được Tr trả số tiền 80.000 đồng/1 điểm lô, nếu thua thì bị Tr thu mất số tiền đã bỏ ra đánh bạc. Đối với lô xiên 2 hoặc lô xiên 3, là đánh 02 cặp của 02 số cuối hoặc 03 cặp 02 số cuối của tất cả các giải thưởng Xổ số kiến thiết Miền Bắc, nếu trúng thưởng sẽ được hưởng lần lượt 10 lần và 40 lần giá trị đánh.

Quá trình điều tra chứng minh được Tr đánh bạc dưới hình thức đánh lô, đề với các đối tượng qua điện thoại, cụ thể Tr đã đánh lô, đề với các đối tượng sau:

1. Nguyễn Sỹ T sinh năm 1981, trú tại Tổ 4, phường L, quận H, thành phố Hà Nội: Hồi 16 giờ 03 phút ngày 02/6/2020, T sử dụng số điện thoại 0934658668, có tên tài khoản Zalo “3 T” nhắn tin đến số điện thoại của Tr để đánh bạc qua các số lô, đề gồm: 3 số lô (11, 97, 58) x 22.500 đồng/1 điểm x 50 điểm = 3.375.000 đồng; số đề 58 = 500.000 đồng; 02 số đề (26, 84) x 100.000 đồng = 200.000 đồng. Tổng số tiền đánh bạc của T là 4.075.000 đồng.

2. Hoàng Văn L, sinh năm 1990, trú tại xóm Chiến Thắng, xã Ba Đình, huyện Nga Sơn, tỉnh Thanh Hóa: Hồi 17 giờ 37 phút ngày 02/6/2020, T sử dụng số điện thoại 0983223927, có tên tài khoản Zalo “Hoangvanlinh” nhắn tin đến số điện thoại của Tr để đánh bạc qua các số lô, đề gồm: 03 số lô (16,19,60) x 22.500 đồng/1 điểm x 50 điểm = 3.375.000 đồng; 02 số lô xiên 3 (09-18-36), (36-62-90) x 100.000 đồng = 200.000 đồng; 05 số đề (55, 56, 57, 58, 59) x 50.000 đồng = 250.000 đồng. Tổng số tiền đánh bạc của Linh là 3.825.000 đồng.

3. Tài khoản zalo “Chú Luật” tra cứu điện thoại là Dương Kim Oanh, sinh năm 1986, địa chỉ giấy báo cước: xã P, huyện Th, tỉnh Cà Mau: Hồi 17 giờ 28 phút ngày 02/6/2020, tài khoản Zalo là “Chú Luật Đl” nhắn tin đến số điện thoại của Tr để đánh bạc qua các số lô, đề gồm: Số lô xiên 3 (60 - 95 - 33) = 200.000 đồng; Số lô 60 x 22.500 đồng/1 điểm x 20 điểm = 450.000 đồng; 10 số đề đầu 3 (Từ số 30 đến số 39) x 10.000 đồng = 100.000 đồng; 10 số đề đuôi 3 (03, 13, 23, 33, 43, 53, 63, 73, 83, 93) x 20.000 đồng = 200.000 đồng; 06 số đề 60, 61, 62, 63, 95, 33 x

30.000 đồng = 180.000 đồng; số lô ba càng (011 - 111 - 211) x 30.000 đồng = 90.000 đồng. Tổng cộng số tiền đánh bạc là 1.220.000 đồng.

4. Cao Văn T1 sinh năm 1969, trú tại xã M, huyện H, tỉnh Thái Bình: Hồi 16 giờ 28 phút ngày 02/6/2020, Toàn sử dụng số điện thoại 0393284891, có tên tài khoản Zalo “anh Toàn Panama” nhắn tin đến số điện thoại của Tr để đánh bạc qua các số lô, đề gồm: Số lô 95 x 22.500 đồng/1 điểm x 20 điểm = 450.000 đồng; 01 số lô xiên 2 (95 - 14) = 100.000 đồng; 02 số đề (23, 24) x 30.000 đồng = 60.000 đồng. Tổng số tiền đánh bạc của Toàn là 610.000 đồng.

5. Phạm Minh H sinh năm 1988, trú tại xã Ninh Khang, huyện Hoa Lư, tỉnh Ninh Bình: Hồi 16 giờ 03 phút ngày 02/6/2020, Hoàng sử dụng số điện thoại 0397726998, có tên tài khoản Zalo “Anh Hoàng bảo vệ” nhắn tin đến số điện thoại của Tr để đánh bạc với 04 số lô (02, 53, 83, 23) x 22.500 đồng/1 điểm x 5 điểm = 450.000 đồng.

6. Phạm Đức C, sinh năm 1983, trú tại phường Thịnh Lang, thành phố Hòa Bình, tỉnh Hòa Bình: Hồi 18 giờ 06 phút ngày 02/6/2020, Cường sử dụng số điện thoại 0972426699, có tên tài khoản Zalo “Cường đánh lô” nhắn tin đến số điện thoại của Tr để đánh bạc với 15 số lô xiên 2 (36, 90), (63, 90), (93, 36), (89, 63), (83, 90), (83, 09), (93, 63), (83, 93), (83, 89), (09, 63), (09, 36), (09, 34), (90, 34), (93, 09), (36, 89) x 30.000 đồng = 450.000 đồng; 08 số lô (09, 90, 36, 63, 83, 34, 93, 89) x 22.5000 đồng/1 điểm x 5 điểm = 900.000.000 đồng. Tổng số tiền đánh bạc của Cường là 1.350.000 đồng.

Ngoài ra, Tr khai nhận các bản tích kê ghi số lô, đề cơ quan công an thu giữ của Tr là do các đối tượng qua đường, không quen biết (Hiện chưa xác định được nhân thân) đánh bạc với Tr gồm:

- Tích kê thứ nhất: Tr ghi cho khách đánh bạc 03 số lô (80, 85, 08) x 22.500 đồng/1 điểm x 5 điểm = 337.500 đồng;

- Tích kê thứ hai: Tr ghi cho khách đánh bạc gồm: số lô ba càng (175 - 176 - 199) x 10.000 đồng = 30.000 đồng; 04 số đề (88, 99, 77, 78) x 15.000 đồng =

60.000 đồng, số lô 05 x 22.500 đồng/1 điểm x 5 điểm = 112.500 đồng. Tổng số tiền đánh bạc là 202.500 đồng.

- Tích kê thứ ba: Tr ghi cho khách đánh bạc gồm: số lô 22 x 22.500 đồng/1 điểm x 10 điểm = 225.000 đồng; Số đề đầu 2 (Từ số 20 đến số 29) x 10.000 đồng = 100.000 đồng; Số đề 68 = 55.000 đồng; Lô 03 số 068 = 25.000 đồng. Tổng số tiền đánh bạc là 405.000 đồng.

- Tích kê thứ tư: Tr ghi cho khách đánh bạc gồm: Lô 03 số 568 = 55.000 đồng; Số đề 68 = 55.000 đồng. Tổng số tiền đánh bạc là 110.000 đồng.

- Tích kê thứ năm: Tr ghi cho khách đánh bạc gồm: 10 số đề đuôi 6 (06, 16, 26, 36, 46, 56, 66, 76, 86, 96) x 10.000 đồng = 100.000 đồng; 04 số đề (70, 75, 45, 25) x 10.000 đồng = 40.000 đồng; 01 số lô 03 số 746 = 10.000 đồng. Tổng số tiền đánh bạc là 150.000 đồng.

- Tích kê thứ sáu: Tr ghi cho khách đánh bạc: 04 số lô (23, 32, 16, 61) x 22.500 đồng/1 điểm x 5 điểm = 450.000 đồng; Số đề 98 = 20.000 đồng. Tổng số tiền đánh bạc là 470.000 đồng.

Như vậy, tổng cộng số tiền Tr đánh bạc với các đối tượng ngày 02/6/2020 là 13.245.000 đồng.

Tại Bản án hình sự sơ thẩm số 12/2021/HSST ngày 11/01/2021 của Tòa án nhân dân quận H, thành phố Hà Nội đã xét xử:

Tuyên bố bị cáo Nguyễn Hữu Tr phạm tội “Đánh bạc”

Áp dụng: Khoản 1 Điều 321; điểm i, s khoản 1 Điều 51; Điều 38 Bộ luật hình sự

Xử phạt bị cáo: **Nguyễn Hữu Tr 06 (sáu)** tháng tù. Thời hạn tù tính từ ngày bắt bị cáo đi thi hành án.

Ngoài ra, bản án sơ thẩm còn quyết định xử lý vật chứng, án phí và quyền kháng cáo của những người tham gia tố tụng theo quy định của pháp luật.

Ngày 15/01/2021, bị cáo Nguyễn Hữu Tr có đơn kháng cáo xin được hưởng án treo;

Tại phiên tòa phúc thẩm:

Bị cáo giữ nguyên yêu cầu kháng cáo, chỉ đề nghị Hội đồng xét xử xem xét khoan hồng cho bị cáo.

Đại diện Viện kiểm sát nhân dân thành phố Hà Nội phát biểu quan điểm về việc giải quyết vụ án: Căn cứ lời khai của bị cáo; lời khai của những người liên quan; biên bản thu giữ vật chứng và các tài liệu chứng cứ khác có trong hồ sơ vụ án có đủ cơ sở kết luận việc Tòa án cấp sơ thẩm xét xử bị cáo về tội “Đánh bạc” theo quy định tại khoản 1 Điều 321 Bộ luật Hình sự năm 2015 là có căn cứ, đúng pháp luật. Khi quyết định hình phạt, Tòa án cấp sơ thẩm đã đánh giá đúng tính chất, mức độ hành vi phạm tội, nhân thân và các tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự để quyết định xử phạt bị cáo 06 tháng tù là phù hợp.

Xét kháng cáo xin hưởng án treo của bị cáo thấy: Bị cáo phạm tội lần đầu và thuộc trường hợp ít nghiêm trọng, sau khi phạm tội bị cáo xin đầu thú và thành khẩn khai báo, hiện bị cáo có nơi thường trú cụ thể, rõ ràng. Với tính chất mức độ hành vi phạm tội của bị cáo, xét thấy việc cho bị cáo được cải tạo ngoài xã hội cũng không gây nguy hại gì. Do vậy, đề nghị Hội đồng xét xử 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, giữ nguyên mức hình phạt 06 tháng tù nhưng cho bị cáo được hưởng án treo và ấn định thời gian thử thách.

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:

Về tố tụng:

Kháng cáo của bị cáo trong hạn luật định nên hợp lệ được chấp nhận xem xét theo thủ tục phúc thẩm.

Về nội dung: Căn cứ lời khai của bị cáo; lời khai của những người liên quan; biên bản thu giữ tang vật và các tài liệu chứng cứ khác có trong hồ sơ vụ án có đủ cơ sở kết luận: Ngày 02/6/2020, tại quán bán hàng nước ở vỉa hè đường Nguyễn

Thanh B, thuộc phường L, quận H, thành phố Hà Nội; Nguyễn Hữu Tr thực hiện hành vi đánh bạc được thua bằng tiền với nhiều đối tượng khác dưới hình thức ghi số lô, số đề trên cơ sở kết quả Xổ số kiến thiết Miền Bắc mở thưởng trong ngày, số tiền Nguyễn Hữu Tr sử dụng để đánh bạc là 13.245.000 đồng. Với hành vi trên, Tòa án cấp sơ thẩm xét xử bị cáo Nguyễn Hữu Tr về tội “Đánh bạc” theo quy định tại khoản 1 Điều 321 Bộ luật Hình sự năm 2015 là đúng.

Hành vi phạm tội của bị cáo đã trực tiếp xâm phạm trật tự công cộng, nếp sống văn minh, văn hóa, gây ảnh hưởng xấu đến tình hình trật tự, trị an trên địa bàn Thủ đô. Bị cáo là người có đầy đủ năng lực nhận thức và điều khiển hành vi, biết rõ việc đánh bạc dưới mọi hình thức đều bị Nhà nước nghiêm cấm, nhưng do háms lợi và ý thức coi thường pháp luật nên bị cáo vẫn cố ý phạm tội. Khi quyết định hình phạt, Tòa án cấp sơ thẩm đã đánh giá đúng tính chất, mức độ hành vi phạm tội, nhân thân và các tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự để xử phạt bị cáo 06 tháng tù là phù hợp.

Xét kháng cáo xin hưởng án treo của bị cáo thấy: Bị cáo phạm tội có mức độ, sử dụng số tiền đánh bạc không lớn (13.245.000 đồng); bị cáo có nhiều tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự quy định tại khoản 1 Điều 51 Bộ luật hình sự, như: Nhân thân chưa có tiền án, tiền sự, phạm tội lần đầu và thuộc trường hợp ít nghiêm trọng; sau khi phạm tội bị cáo xin đầu thú và thành khẩn khai báo, ăn năn hối cải; bị cáo không có tình tiết tăng nặng trách nhiệm hình sự; hiện bị cáo có nơi thường trú cụ thể, rõ ràng. Với các tình tiết nêu trên, theo quy định của pháp luật, bị cáo có đủ điều kiện để được hưởng án treo. Do vậy, có căn cứ để chấp nhận kháng cáo của bị cáo, giữ nguyên mức hình phạt 06 tháng tù nhưng cho bị cáo được hưởng án treo và ấn định thời gian thử thách đối với bị cáo.

Về án phí: Bị cáo được chấp nhận kháng cáo nên không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

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

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH

Căn cứ điểm b khoản 1 Điều 355; điểm e khoản 1 Điều 357 Bộ luật tố tụng hình sự Bộ luật Tố tụng hình sự,

[1]. Chấp nhận kháng cáo xin được hưởng án treo của bị cáo, xử:

Áp dụng khoản 1 Điều 321; điểm i, s khoản 1, khoản 2 Điều 51; Điều 38; Điều 65 Bộ luật hình sự năm 2015.

Xử phạt bị cáo **Nguyễn Hữu Tr 06 (sáu)** tháng tù về tội “Đánh bạc” nhưng cho hưởng án treo, thời gian thử thách là 12 tháng kể từ ngày tuyên án phúc thẩm. Giao bị cáo cho Ủy ban nhân dân phường L, quận H, Thành phố Hà Nội giám sát giáo dục trong thời gian thử thách.

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 lần trở lên thì Tòa án có thể quyết định buộc người được hưởng án treo phải chấp hành hình phạt tù của bản án đã cho hưởng án treo.

Trong trường hợp người được hưởng án treo thay đổi nơi cư trú thì thực hiện theo quy định của pháp luật về thi hành án hình sự.

[2]. Về án phí: Áp dụng Điều 136 Bộ luật Tố tụng hình sự; Điều 23 Pháp lệnh số 10/2009/UBTVQH 12 ngày 27/02/2009 của Ủy ban Thường vụ Quốc hội về Án phí, Lệ phí Tòa án; Nghị quyết 326/2016/NQ-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.

Bị cáo Nguyễn Hữu Tr không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

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

Bản án hình sự phúc thẩm có hiệu lực pháp luật kể từ ngày 12/3/2021.

Nơi nhận:

- VKS nhân dân thành phố Hà Nội;
- VKSND quận H, HN;
- Công an quận H, HN;
- TAND quận H, HN;
- Chi cục THADS quận H, HN;
- Bị cáo;
- Lưu HSVÀ; VP;

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

Mai Văn Quang