

Bản án số: 432/2023/HSPT

Ngày: 25-5-2023

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: Bà Trần Thị Tâm

Các Thẩm phán: 1. Bà Đặng Mạnh Cẩm Yên

2. Bà Vũ Thị Thu Thủy

- *Thư ký phiên tòa:* Ông Phạm Thanh Bình, 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 Thị Cẩm Thủy - Kiểm sát viên.

Ngày 25 tháng 5 năm 2023, tại trụ sở Tòa án nhân dân thành phố Hà Nội mở phiên tòa xét xử phúc thẩm vụ án hình sự thụ lý số 972/2022/TLPT-HS ngày 06 tháng 12 năm 2022 đối với bị cáo Lê Thị H do có kháng cáo của bị cáo đối với bản án hình sự sơ thẩm số 298/2022/HS-ST ngày 03/10/2022 của Tòa án nhân dân quận Hoàng Mai, thành phố Hà Nội.

*** Bị cáo có kháng cáo:**

Lê Thị H, sinh năm 1975.

ĐKHKT: Phố Phúc Nam, phường Phúc Thành, thành phố Ninh Bình, tỉnh Ninh Bình; nơi cư trú: Phòng 1234, HH2B, Khu đô thị Linh Đàm, phường Hoàng Liệt, quận Hoàng Mai, thành phố Hà Nội; nghề nghiệp: Lao động tự do; trình độ văn hóa: Lớp 12/12; dân tộc: Kinh; tôn giáo: Không; giới tính: Nữ; quốc tịch: Việt Nam; con ông Lê Xuân Lợi và bà Đặng Thị Tơ; có chồng Vũ Anh Tuấn (bị cáo khai tại phiên tòa: Vũ Anh Tuấn) (đã ly hôn) và 01 con sinh năm 1995; tiền án, tiền sự: Không;

Nhân thân: Bản án hình sự sơ thẩm số 90/2015 ngày 28/9/2015 Tòa án nhân dân thành phố Ninh Bình, tỉnh Ninh Bình xử phạt 36 tháng tù nhưng cho

hưởng án treo, thời gian thử thách 60 tháng về tội “Đánh bạc”, chấp hành xong thời gian thử thách ngày 28/9/2020;

Bị bắt, tạm giữ, tạm giam: Không; hiện đang được áp dụng biện pháp ngăn chặn Cấm đi khỏi nơi cư trú; *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:

Hồi 18 giờ 30 phút ngày 19/01/2022 tại khu vực vỉa hè trước cửa tầng hầm tòa nhà HH4B Linh Đàm, Hoàng Liệt, Hoàng Mai, Hà Nội, tổ công tác đội Cảnh sát hình sự - Công an quận Hoàng Mai, phối hợp cùng Công an phường Hoàng Liệt kiểm tra hành chính đối với Hà Thị Hạnh và Nguyễn Văn Cao (sinh năm 1964, HKTT: Thôn 2, xã Quảng Vọng, Quảng Xương, Thanh Hoá) có biểu hiện nghi vấn. Quá trình kiểm tra, Hạnh khai nhận ngồi bán số lô, đề cho khách, khi đang thanh toán tiền trúng thưởng số lô đề cho khách mua là Nguyễn Văn Cao thì bị Cơ quan công an kiểm tra phát hiện. Các số lô đề bán được cho khách, Hạnh chuyển cho Lê Thị H qua tin nhắn điện thoại. Tổ công tác kiểm tra thu giữ của Hà Thị Hạnh: 01 điện thoại Iphone 11 pro max màu xanh đã qua sử dụng, bên trong lắp sim số 0944872662, số tiền là 13.650.000 đồng (Mười ba triệu sáu trăm năm mươi nghìn đồng), 01 quyển tích kê để ghi lô đề, trong đó có 02 tích kê đã ghi; Thu giữ của Nguyễn Văn Cao 01 tích kê ghi số lô đề của ngày 19/01/2022.

Cơ quan công an đã tiến hành dẫn giải Hà Thị Hạnh xác định được Lê Thị H tại phòng 1234 HH2B Linh Đàm, Hoàng Liệt, Hoàng Mai, Hà Nội. Tại chỗ, H khai có nhận số lô đề từ Hà Thị Hạnh. Cơ quan công an đã thu giữ của H 01 điện thoại Iphone 7 plus màu hồng đã qua sử dụng, bên trong lắp sim số 0947778789.

Tổ công tác tiến hành lập biên bản sự việc, đưa các đối tượng về trụ sở xác minh làm rõ.

Tại Cơ quan Cảnh sát điều tra – Công an quận Hoàng Mai, Hà Thị Hạnh khai nhận: vào khoảng tháng 01/2022, do không có công ăn việc làm nên Hạnh có bảo Lê Thị H là Hạnh ra vỉa hè trước hầm tòa nhà HH4B Linh Đàm để bán số lô, đề cho khách vắng lai, sau đó, chuyển lại cho H để hưởng hoa hồng. H đồng ý và quy định hàng ngày khi bán được số lô, đề, Hạnh sẽ nhắn tin từ số 0944872662 của Hạnh các số lô, đề đến số 0947778789 của H. Ngày hôm sau, hai bên sẽ thanh toán tiền thắng, thua. Hạnh và H quy định mức tỷ lệ như sau: đối với số tiền đề, Hạnh thu của khách 90% hoặc cộng cho khách 10% tổng số

tiền đề. 01 điểm lô Hạnh thu của khách là 22.500 đồng. Lô xiên, xiên quay Hạnh thu của khách là 80% tổng số tiền. Sau đó, Hạnh sẽ nhắn tin từ số điện thoại của Hạnh là 0944872662 để chuyển số lô, số đề cho Lê Thị H có số điện thoại là 0947778789 theo tỷ lệ: số tiền đề là 71,5%, 01 điểm lô là 21.680 đồng, Lô xiên, xiên quay là 58%. Việc được thua dựa vào kết quả xổ số Miền Bắc mở thưởng vào 18 giờ 15 phút hàng ngày với tỷ lệ như sau: khách đánh số đề mà trùng với 02 số cuối của giải đặc biệt, sẽ được gấp 70 lần số tiền bỏ ra ban đầu. Khách đánh 01 điểm lô mà số lô trùng với 02 số cuối của 27 giải sẽ được 80.000 đồng. Khách trúng lô xiên 2, lô xiên 3, lô xiên 4 được gấp 10, 40, 100 lần số tiền bỏ ra ban đầu. Khách đánh 10.000 đồng tiền lô xiên quay 4 mà trúng 02 số thì được 100.000 đồng, trúng 03 số thì được 700.000 đồng, trúng 4 số thì được 3.200.000 đồng. Ngày hôm sau Hạnh và H sẽ thanh toán tiền lô đề và tiền thắng thua với nhau. Hạnh khai nhận không bán thường xuyên do không có chỗ ngồi ổn định. Khách ghi lô, đề của Hạnh là khách vắng lai, Hạnh không quen biết. Hạnh không nhớ bán được bao nhiêu ngày và số ghi lô đề cũng như số tiền hưởng lợi cụ thể từng ngày là bao nhiêu.

Đến ngày 19/01/2022, Hà Thị Hạnh bán lô đề trực tiếp cho khoảng 05 – 06 người và anh Nguyễn Văn Cao được tổng số tiền là 7.492.000 đồng (Bảy triệu bốn trăm chín mươi hai nghìn đồng). Đến khoảng 18 giờ 30 phút cùng ngày 19/01/2022, anh Nguyễn Văn Cao mang tích kê đến chỗ Hạnh để thanh toán tiền thắng 03 số lô của ngày 19/01/2022 thì bị Cơ quan công an kiểm tra phát hiện.

Tại Cơ quan điều tra, Lê Thị H khai nhận hành vi phù hợp với lời khai của Hà Thị Hạnh như trên. Ngày 19/01/2022, H đã nhận bảng lô đề của Hạnh qua tin nhắn điện thoại nhưng chưa thanh toán tiền với nhau. Sau khi Hạnh chuyển bảng lô đề cho H thì H không chuyển cho ai. H không nhớ đã nhận của Hạnh bao nhiêu tiền và hưởng lợi bao nhiêu, số tiền này H đã tiêu sài cá nhân hết.

Cơ quan Công an đã tiến hành kiểm tra điện thoại của H và Hạnh, thu giữ trong điện thoại của H và Hạnh còn lưu tin nhắn Hạnh chuyển số lô đề cho H ngày 19/01/2022. Hà Thị Hạnh khai đã tiêu hủy một số tích kê bán lô đề của ngày 19/01/2022 và các tích kê của những ngày trước. Đồng thời, đã xóa tin nhắn chuyển số lô đề cho H của những ngày trước, chỉ lưu giữ tin nhắn của ngày 19/01/2022.

Cơ quan điều tra đã tiến hành thu giữ mẫu chữ viết của Hà Thị Hạnh đề trưng cầu giám định xác định người viết trên 02 tích kê ghi số lô đề ngày 19/01/2022 thu giữ của Hạnh. Tại bản kết luận số 1127/KL – PC09 – Đ3 ngày

16/02/2022 của Phòng Kỹ thuật hình sự Công an thành phố Hà Nội kết luận: Chữ viết, chữ số trên các mẫu cần giám định (Ký hiệu A1, A2) với chữ viết, chữ số đứng tên Hà Thị Hạnh trên các mẫu so sánh (Ký hiệu từ M1 đến M3) là chữ do cùng một người viết ra.

Cơ quan điều tra đã tiến hành cho Hà Thị Hạnh thống kê số tiền bán số lô, đề trong ngày 19/01/2022, Kết quả như sau:

Số tiền bán số lô đề trong ngày 19/01/2022 là 7.492.500 đồng (Bảy triệu bốn trăm chín mươi hai nghìn năm trăm đồng), số tiền khách trúng thưởng trong ngày là 6.820.000 đồng (Sáu triệu tám trăm hai mươi nghìn đồng). Tổng số tiền Hà Thị Hạnh và Lê Thị H sử dụng để đánh bạc trong ngày 19/01/2022 là 14.312.500 đồng (Mười bốn triệu ba trăm mười hai nghìn năm trăm đồng).

Đối với chiếc điện thoại Iphone 11 pro max màu xanh đã qua sử dụng, bên trong lắp sim số 0944872662 thu giữ của Hạnh và chiếc điện thoại Iphone 7 plus màu hồng đã qua sử dụng, bên trong lắp sim số 0947778789, thu giữ của H, Hạnh và H khai nhận là phương tiện để Hạnh và H chuyển số lô đề cho nhau.

Đối với số tiền 13.650.000 đồng (Mười ba triệu sáu trăm năm mươi nghìn đồng) thu giữ của Hạnh, Hạnh khai nhận trong đó có 7.492.500 đồng (Bảy triệu bốn trăm chín mươi hai nghìn năm trăm đồng) là tiền Hạnh bán số lô đề cho khách trong ngày 19/01/2022, còn lại 6.157.500 đồng là tiền cá nhân của Hạnh.

Đối với Nguyễn Văn Cao, ngày 19/01/2022, Cao mua 03 số lô: 84, 03, 30 với tổng số điểm là 09 điểm, tương ứng với số tiền 202.500 đồng. Nguyễn Văn Cao trúng cả 03 số lô với số tiền là 720.000 đồng (Bảy trăm hai mươi nghìn đồng). Tổng số tiền Nguyễn Văn Cao sử dụng để đánh bạc là 922.500 đồng (Chín trăm hai mươi hai nghìn năm trăm đồng). Nhân thân Nguyễn Văn Cao chưa có tiền án, tiền sự về tội “Đánh bạc”. Xét thấy chưa đến mức truy cứu trách nhiệm hình sự, ngày 20/4/2022, Cơ quan Cảnh sát điều tra - Công an quận Hoàng Mai đã ra quyết định xử phạt hành chính số 60 đối với Nguyễn Văn Cao về hành vi Mua số lô, đề theo Khoản 1 Điều 28 Nghị định 144/2021/NĐ – CP ngày 31 tháng 12 năm 2021.

Đối với những khách mua số lô, đề của Hạnh từ đầu tháng 01/2022 đến ngày 19/01/2022 là khách vắng lai, Hạnh không biết nhân thân lai lịch nên Cơ quan điều tra không có căn cứ xử lý.

Tại bản Cáo trạng số 149/CT-VKS-HM ngày 24/5/2022 của Viện kiểm sát nhân dân quận Hoàng Mai, thành phố Hà Nội đã truy tố Lê Thị H và Hà Thị Hạnh về tội “Đánh bạc” theo quy định tại khoản 1 Điều 321 Bộ luật Hình sự.

Bản án hình sự sơ thẩm số 298/2022/HS-ST ngày 03/10/2022 của Tòa án nhân dân quận Hoàng Mai, thành phố Hà Nội:

Tuyên bố bị cáo Lê Thị H phạm tội “Đánh bạc”.

Căn cứ khoản 1 Điều 321; điểm s khoản 1 Điều 51; Điều 38 Bộ luật Hình sự

Xử phạt bị cáo Lê Thị H 16 (Mười sáu) tháng tù, thời hạn tính từ ngày bắt thi hành án.

Ngoài ra, bản án sơ thẩm còn tuyên về tội danh, điều luật và mức hình phạt đối với bị cáo Hà Thị Hạnh; tuyên về xử lý vật chứng, án phí và quyền kháng cáo theo quy định của pháp luật.

Ngày 10/10/2022, bị cáo Lê Thị H kháng cáo với nội dung xin được hưởng án treo.

Tại phiên toà phúc thẩm, bị cáo Lê Thị H thành khẩn khai nhận hành vi phạm tội của mình, tỏ ra ăn năn hối cải, đề nghị Hội đồng xét xử xem xét cho bị cáo được giảm nhẹ hình phạt và cho bị cáo được cải tạo ngoài xã hội.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân thành phố Hà Nội nhận định:

Về hình thức kháng cáo: Đơn kháng cáo của bị cáo Lê Thị H trong thời hạn luật định, đúng về chủ thể, đề nghị Hội đồng xét xử chấp nhận.

Về nội dung kháng cáo:

Căn cứ vào các tài liệu có trong hồ sơ vụ án và lời khai của bị cáo Lê Thị H tại phiên tòa, có đủ cơ sở xác định: Tòa án cấp sơ thẩm xét xử bị cáo Lê Thị H về tội “Đánh bạc” theo quy định tại khoản 1 Điều 321 Bộ luật Hình sự là có căn cứ, đúng pháp luật.

Tòa án cấp sơ thẩm xử phạt bị cáo Lê Thị H 16 tháng tù về tội “Đánh bạc” là phù hợp, tương xứng với nhân thân, các tình tiết tăng nặng, giảm nhẹ trách nhiệm hình sự của bị cáo.

Do đó, đề nghị Hội đồng xét xử căn cứ điểm a khoản 1 Điều 355, Điều 356 Bộ luật Tố tụng hình sự, không chấp nhận kháng cáo của bị cáo Lê Thị H, giữ nguyên quyết định của bản án sơ thẩm.

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.

NHẬN ĐỊNH CỦA HỘI ĐỒNG XÉT XỬ:

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 thấy như sau:

[1]Đơn kháng cáo của bị cáo Lê Thị H trong thời hạn luật định, đúng về chủ thể, được Hội đồng xét xử chấp nhận để xem xét theo trình tự phúc thẩm.

[2]Căn cứ vào lời khai của bị cáo Lê Thị H, vật chứng thu được, căn cứ vào các chứng cứ, tài liệu khác có trong hồ sơ vụ án, Hội đồng xét xử phúc thẩm có đủ cơ sở kết luận:

Hồi 18 giờ 30 phút ngày 19/01/2022 tại khu vực vỉa hè trước cửa tầng hầm toà nhà HH4B Linh Đàm, phường Hoàng Liệt, quận Hoàng Mai, thành phố Hà Nội, tổ công tác đội Cảnh sát hình sự - Công an quận Hoàng Mai, phối hợp cùng Công an phường Hoàng Liệt kiểm tra phát hiện Hà Thị Hạnh có hành vi đánh bạc dưới hình thức bán số lô, đề cho khách. Các số lô đề bán được cho khách, Hạnh chuyển cho Lê Thị H qua tin nhắn điện thoại. Tổng số tiền Hà Thị Hạnh và Lê Thị H sử dụng để đánh bạc trong ngày 19/01/2022 là 14.312.500 (Mười bốn triệu ba trăm mười hai nghìn năm trăm) đồng.

Hành vi của bị cáo Lê Thị H đã cấu thành tội “Đánh bạc”. Tội danh và hình phạt được quy định tại khoản 1 Điều 321 Bộ luật Hình sự. Tòa án cấp sơ thẩm xét xử bị cáo Lê Thị H về tội “Đánh bạc” theo quy định tại khoản 1 Điều 321 Bộ luật Hình sự là có căn cứ, đúng pháp luật.

[3]Xét nội dung kháng cáo của bị cáo Lê Thị H, Hội đồng xét xử phúc thẩm thấy rằng:

Hành vi phạm tội của bị cáo là nguy hiểm cho xã hội, gây mất trật tự trị an, gây ảnh hưởng xấu đến an ninh trật tự tại địa phương. Tệ nạn cờ bạc cũng là mầm mống phát sinh các tệ nạn xã hội và các tội phạm khác. Bị cáo từng bị xét xử về tội “Đánh bạc” tuy đã được xoá án tích nhưng thể hiện bị cáo có nhân thân xấu, từng được các cơ quan pháp luật giáo dục, cải tạo nhưng không lấy đó làm bài học mà vẫn phạm tội. Do đó, cần phải xử lý nghiêm bị cáo theo quy định của pháp luật để răn đe và phòng ngừa chung.

Tòa án cấp sơ thẩm đã xác định bị cáo không có tình tiết tăng nặng trách nhiệm hình sự, đồng thời xem xét quá trình điều tra và tại phiên tòa, bị cáo thành khẩn khai báo, ăn năn hối cải để cho bị cáo được hưởng tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự theo quy định tại điểm s khoản 1 Điều 51 Bộ luật Hình sự là có căn cứ, đúng pháp luật; mức hình phạt 16 tháng tù là phù hợp.

Tại cấp phúc thẩm, bị cáo Lê Thị H xuất trình tài liệu thể hiện gia đình bị cáo có hoàn cảnh khó khăn (có xác nhận của UBND phường Phúc Thành, thành

phố Ninh Bình, tỉnh Ninh Bình), bị cáo là mẹ đơn thân đang trực tiếp nuôi con và phụng dưỡng cha, mẹ già, đây là tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự theo quy định tại khoản 2 Điều 51 Bộ luật Hình sự đối với bị cáo. Xét bị cáo có nhiều tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự và có nơi cư trú rõ ràng, số tiền bị cáo đánh bạc không lớn (14.312.500 đồng) nên Hội đồng xét xử chấp nhận kháng cáo của bị cáo Lê Thị H, sửa quyết định của bản án sơ thẩm, cho bị cáo được cải tạo ngoài xã hội cũng đủ tác dụng giáo dục, cải tạo bị cáo và đấu tranh phòng, chống tội phạm.

[4]Hội đồng xét xử sửa quyết định của bản án sơ thẩm nên bị cáo Lê Thị H không phải nộp án phí hình sự phúc thẩm.

[5]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.

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:

1. Chấp nhận kháng cáo của bị cáo Lê Thị H và sửa Quyết định của bản án sơ thẩm:

Áp dụng khoản 1 Điều 321; điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51; Điều 58; Điều 65 Bộ luật Hình sự

Xử phạt bị cáo Lê Thị H 16 (*Mười sáu*) tháng tù về tội “Đánh bạc” nhưng cho hưởng án treo, thời hạn thử thách 32 (*Ba mươi hai*) tháng tính từ ngày tuyên án phúc thẩm.

Giao bị cáo Lê Thị H cho Ủy ban nhân dân phường Hoàng Liệt, quận Hoàng Mai, thành phố Hà Nội giám sát, giáo dục trong thời gian thử thách.

Trong trường hợp bị cáo Lê Thị H thay đổi nơi cư trú thì thực hiện theo quy định tại khoản 3 Điều 92 Luật Thi hành án hình sự.

Trong thời gian thử thách, nếu bị cáo Lê Thị H cố ý vi phạm nghĩa vụ 02 lần trở lên thì Tòa án có thể quyết định buộc bị cáo phải chấp hành hình phạt tù của bản án đã cho hưởng án treo.

2. Về án phí: áp dụng Điều 136 của Bộ luật Tố tụng hình sự; Điều 23 Nghị quyết số 326/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 Lê Thị H không phải nộp 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 tuyên án 25/5/2023.

Nơi nhận:

- VKSND thành phố Hà Nội;
- Công an quận Hoàng Mai;
- VKSND quận Hoàng Mai;
- TAND quận Hoàng Mai;
- THADS quận Hoàng Mai;
- Bị cáo;
- Lưu Hồ sơ vụ án, V.Phòng.

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

Trần Thị Tâm