

Bản án số: 202/2019/HSPT

Ngày: 03/9/2019

NHÂN DANH

**NƯỚC CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM
TÒA ÁN NHÂN DÂN TỈNH THANH HÓA**

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

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Bà Nguyễn Thị Chinh;

Các Thẩm phán: Ông Trương Quốc Văn;

Bà Hoàng Lan Phương.

- Thư ký Tòa án ghi biên bản phiên tòa: Ông Dương Xuân Tú - Thư ký
Tòa án nhân dân tỉnh Thanh Hóa.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Thanh Hóa tham gia phiên tòa: Bà Lê
Thị Lan - Kiểm sát viên.

Ngày 03 tháng 9 N 2019, tại Trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Thanh Hoá xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự thụ lý số 166/2019/HSPT ngày 25 tháng 7 năm 2019, đối với bị cáo Mai Văn N, do có kháng cáo của bị cáo đối với bản án hình sự sơ thẩm số 21/2019/HSST ngày 19 tháng 6 N 2019 của Tòa án nhân dân huyện Nga Sơn.

Bị cáo kháng cáo: Mai Văn N, sinh N 1991 tại huyện Nga Sơn; trú quán: Xóm 7, xã Nga An, huyện Nga Sơn, tỉnh Thanh Hoá; nghề nghiệp: Lao động tự do; trình độ học vấn: lớp 11/12; dân tộc: Kinh; giới tính: Nam; tôn giáo: Không; quốc tịch: Việt Nam; con ông Mai Thế L và bà Nguyễn Thị T; gia đình có 05 người con, bị cáo là con thứ N; chưa có vợ con; tiền án, tiền sự: Không; đang chấp hành lệnh “cấm đi khỏi nơi cư trú” của TAND huyện Nga Sơn; có mặt.

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:

Ngày 15/12/2018, trong quá trình xác minh đơn tố giác của công dân Nguyễn Thị H, sinh N 1989 ở xã Nga An, huyện Nga Sơn bị một số người đến nhà uy hiếp để đòi nợ, Đội Cảnh sát hình sự Công an huyện Nga Sơn đã triệu tập những người có liên quan làm việc, trong đó có Mai Văn N và Mai Văn K.

Kiểm tra chiếc điện thoại di động mang số thuê bao 0965.881.136 của Mai Văn N phát hiện thấy có nội dung N nhận ghi số lô, số đề cho một số người qua tin nhắn SMS và tài khoản Facebook của N mang tên “N Tèo” với tổng số tiền 9.125.000đ, trong đó, số tiền N nhận ghi số lô, số đề cho K là 6.600.000đ.

Mai Văn N và Mai Văn K đã xin tự thú và khai nhận hành vi ghi, đánh số lô, số đề thực hiện ngày 14/12/2018, đồng thời giao nộp 03 chiếc điện thoại sử dụng vào việc đánh bạc dưới hình thức số đề cho cơ quan điều tra.

Vào khoảng giữa tháng 11/2018, với ý định muốn tạo thêm thu nhập, Mai Văn N đã tìm hiểu và bắt đầu thực hiện việc đánh bạc trái phép dưới hình thức nhận ghi số lô, số đề như sau:

Hình thức ghi số lô là ghi số có 02 chữ số từ 00 đến 99, trong dãy số tự nhiên (từ giải đặc biệt đến giải bảy xổ số kiến thiết miền bắc) quay thưởng vào 18h15 hàng ngày để tính được thua. Nếu số của người chơi số lô ghi mà trùng với hai số cuối của một trong số 27 giải thưởng trong ngày thì người chơi lô thắng, còn không thì mất tiền đã đánh. Nếu có hai giải trùng, có nghĩa là người đánh sẽ thắng kép (được nhận giải thưởng hai lần). Số lô được tính theo điểm, mỗi điểm tương ứng với 22.000đ hoặc 22.500đ/01 điểm lô, nghĩa là nếu đánh một số nào đó với số điểm là 01 điểm thì người chơi phải trả 22.000đ hoặc 22.500đ và nếu trúng được 1 điểm lô thì người chơi được nhận số tiền là 80.000đ; nếu thắng “kép” thì được gấp đôi tiền thưởng cho mỗi điểm.

Hình thức ghi số đề là ghi số có 02 chữ số từ số 00 đến 99, trong dãy số tự nhiên và căn cứ vào 02 số cuối của giải đặc biệt Xổ số kiến thiết miền Bắc để tính được thua. Nếu số người ghi số đề trùng với hai số cuối của giải đặc biệt thì trúng đề còn không thì thua. Ghi số đề được tính theo tiền cụ thể và người chơi số đề phải trả số tiền 80% số tiền thực tế bỏ ra chơi – nghĩa là được khuyến mại 20%. Ví dụ, nếu ghi 10.000đ số đề bất kỳ trong dãy số tự nhiên, thì người đánh đề phải trả cho N 8.000đ và số tiền trúng đề 70 lần số tiền bỏ ra ghi số đề ($10.000đ \times 70 = 700.000đ$).

Hình thức ghi lô xiên 3 là ghi 03 số lô, nếu 03 số lô trúng thì người chơi sẽ được còn ít nhất 01 trong 03 số không trúng giải lô thì người chơi thua. Người chơi lô xiên 3 sẽ trả số tiền cụ thể, nếu trúng sẽ được thưởng số tiền gấp 40 lần số tiền bỏ ra chơi, cụ thể ghi 10.000đ lô xiên 3 sẽ được hưởng 400.000đ. Ghi số lô được tính theo tiền cụ thể và cho người chơi số lô phải trả số tiền 80% số tiền thực tế bỏ ra chơi, nghĩa là được khuyến mại 20% tương tự như ghi số đề.

Hình thức ghi 3 càng là ghi số có 03 chữ số từ 000 đến 999 trong dãy số tự nhiên và căn cứ vào 3 số cuối của giải đặc biệt xổ số kiến thiết miền Bắc để tính được thua. Ghi 3 càng người chơi trả số tiền cụ thể, nếu số ghi 3 càng của người chơi trùng với 3 số cuối giải đặc biệt thì người chơi được sẽ được hưởng số tiền gấp 400 lần số tiền bỏ ra ghi (nếu bỏ ra 1000đ thì được 400.000đ).

Sau khi hiểu được cách ghi lô, đề, N đã nói cho một số người biết việc mình nhận ghi số lô, đề người nào có nhu cầu thì gửi tin nhắn SMS điện thoại di động gần số máy 0965881136 và tin nhắn tài khoản Facebook mang tên “ N tèo” của N. Khi người chơi gửi tin nhắn đến (phải là người N quen biết) thì N trả lời “OK” sau đó lưu lại tin nhắn, đến khi có kết quả xổ số thì N so sánh để biết người chơi trúng thưởng hay không. Nếu trúng thì N sẽ đối chiếu với số tiền người chơi đã ghi để tính tiền. Trường hợp số tiền người chơi lô, đề trúng thưởng lớn hơn số tiền đã đánh thì N phải trả “thưởng”, còn số tiền trúng nhỏ hơn số tiền chơi thì người chơi

phải bù, còn nếu không trúng thì người chơi phải trả tiền đánh cho N, việc thanh toán giữa N với người đánh lô, đề qua tin nhắn được thực hiện sau khi có kết quả xổ số kiến thiết miền Bắc.

Căn cứ số liệu trong các tin nhắn (SMS) lưu trữ trên chiếc điện thoại nhãn hiệu Nokia màu đen, số seri 356245043310524, số máy 0965881136 và tin nhắn lưu trữ trên tài khoản Facebook “N tèo” trên chiếc điện thoại nhãn hiệu Iphone của Mai Văn N, Cơ quan điều tra xác định:

- Ngày 14/12/2018, Mai Văn N nhận ghi số lô, số đề với số tiền là 9.125.000đ gồm:

+ Mai Văn Giang ở xóm 7, Nga An, Nga Sơn số lô 30 bằng 50 điểm x 22.000đ/điểm = 1.100.000đ; số đề 30 = 100.000đ. Tổng cộng 1.200.000đ;

+ Hà Văn Minh ở xóm 5, Nga An, Nga Sơn số lô 18 bằng 50 điểm x 22.500đ = 1.125.000đ; số đề 18, 12 mỗi số 100.000đ. Tổng cộng 1.325.000đ;

+ Mai Văn K ở , Nga An, Nga Sơn số lô 54 bằng 300 điểm x 22.000đ/điểm = 6.600.000đ.

Căn cứ kết quả xổ số kiến thiết miền Bắc mở thưởng ngày 14/12/2018, Mai Văn K trúng thưởng số lô 54 hai lần (hai số cuối giải N và giải bảy), 300 điểm x 2 lần x 80.000đ/điểm = 48.000.000đ, do đó xác định số tiền N đánh bạc với K ngày 14/12/2018 là 54.600.000đ.

Ngoài ra trước đó Mai Văn N còn nhiều lần đánh bạc trái phép bằng tiền dưới hình thức số lô, số đề với nhiều người khác, tổng số tiền 14.030.000đ (*Mười bốn triệu không trăm ba mươi nghìn đồng*) gồm:

- Ngày 13/12/2018, N nhận ghi cho Mai Văn K số điện thoại 0989446981 để đánh 200 điểm số lô 54 (tổng số tiền là 4.400.000đ). Kết quả xổ số miền Bắc mở thưởng vào ngày 13/12/2018, các số trên không trúng thưởng.

- Ngày 11/12/2018, N nhận ghi cho Mai Văn Giang sinh N 1993 ở xóm 7, Nga An, Nga Sơn gửi tin nhắn từ số điện thoại 0366423366 sang điện thoại di động của N để đánh với tổng số tiền là 2.280.000đ (trong đó mỗi số lô 34,23,30 là 30 điểm (90 điểm x 22.000đ = 1.980.000đ); mỗi số đề 34,23,30 là 50.000đ (3 số x 50.000đ = 150.000đ); số xiên 3 (34,23,30) đánh 100.000đ, số ba càng 234 đánh 50.000đ). Căn cứ kết quả xổ số miền Bắc mở thưởng ngày 11/12/2018, các số nêu trên không trúng thưởng.

- Ngày 04 và 05/12/2018, N nhận ghi cho Mai Văn Trung sinh N 1992 ở xóm 7, Nga An, Nga Sơn gửi tin nhắn từ tài khoản Facebook của Trung có tên “Trung Minh” sang tài khoản Facebook “N Tèo” để đánh với tổng số tiền của ngày 04/12/2018 là 300.000đ (trong đó số đề 43,34,12 mỗi số đánh 50.000đ, số đề 12 đánh 150.000đ); ngày 05/12/2018 đánh 300.000đ (trong đó số đề 60 đánh 75.000đ, số đề 01 đánh 25.000đ, số đề 78 đánh 150.000đ, số ba càng 278 đánh 50.000đ). Căn cứ kết quả xổ số miền Bắc mở thưởng ngày 04, 05/12/2018, các số nêu trên không trúng thưởng.

- Ngày 01/12/2018, N nhận ghi cho Hà Văn Minh sinh N 1992 ở xóm 5, Nga An, Nga Sơn gửi tin nhắn từ tài khoản Facebook của Minh có tên “Minh Vít” sang tài khoản Facebook “N Tèo” để đánh với tổng số tiền là 2.250.000đ (mỗi số lô 17, 74 đánh 50 điểm). Căn cứ kết quả xổ số miền bắc mở thưởng ngày 01/12/2018, các số nêu trên không trúng thưởng;

- Ngày 21/11/2018, N nhận ghi cho Mai Văn Lũy sinh N 1981 ở xóm 7, Nga An, Nga Sơn gửi tin nhắn từ số điện thoại 0981845168, sang điện thoại di động của N để đánh với số tiền là 2.200.000đ (100 điểm số lô 70). Căn cứ kết quả xổ số miền Bắc mở thưởng ngày 21/11/2018, các số nêu trên không trúng thưởng.

- Ngày 20/11/2018, N nhận ghi cho Phạm Văn Giang sinh N 1995 ở xóm 5, Nga Thái, Nga Sơn gửi tin nhắn từ số điện thoại 0981704999, sang điện thoại di động của N để đánh với tổng số tiền là 2.300.000đ (trong đó số lô 82,73 mỗi số đánh 50 điểm; số đề 09 đánh 100.000đ). Căn cứ kết quả xổ số miền Bắc mở thưởng ngày 20/11/2018, các số nêu trên không trúng thưởng.

Về việc thanh toán giữa Mai Văn N và các đối tượng:

+ Mai Văn N và Mai Văn K đã thanh toán, đối trừ 9.500.000đ K nợ N trước đó và 11.000.000đ tiền K đánh bạc hai lần, tổng cộng là 20.500.000đ. Số còn lại 38.500.000đ N chưa thanh toán cho K.

+ Mai Văn Giang tổng số tiền đánh bạc ngày 11/12/2018 và 14/12/2018 là: 3.480.000đ. Đã thanh toán xong.

+ Hà Văn Minh tổng số tiền dùng đánh bạc ngày 01/12/2018 và 14/12/2018 là: 3.575.000đ. Minh đã thanh toán cho N 3.000.000đ, còn nợ N 575.000đ.

+ Mai Văn Lũy số tiền dùng đánh bạc ngày 21/11/2018 là: 2.200.000đ chưa thanh toán cho N.

+ Phạm Văn Giang ngày 20/11/2018 số tiền dùng đánh bạc là 2.300.000đ đã thanh toán xong.

+ Mai Văn Trung ngày 4/12/2018 và ngày 5/12/2018 tổng số tiền dùng đánh bạc là 600.000đ. Đã thanh toán xong.

Hành vi đánh bạc trái phép của Mai Văn Giang, Hà Văn Minh, Mai Văn Lũy, Phạm Văn Giang và Mai Văn Trung với Mai Văn N chưa đến mức truy cứu trách nhiệm hình sự do đó Công an huyện Nga Sơn đã xử lý hành chính.

Tại bản án sơ thẩm số 21/2019/HSST ngày 19 tháng 6 N 2019 của Tòa án nhân dân huyện Nga Sơn đã Quyết định:

Tuyên bố: Bị cáo Mai Văn N phạm tội: “Đánh bạc”.

Áp dụng: điểm b khoản 2, khoản 3 Điều 321; Điều 17; Điều 58; Điều 38; điểm r, điểm s khoản 1 Điều 51 Bộ luật hình sự.

Xử phạt bị cáo Mai Văn N 42 (Bốn mươi hai) tháng tù, thời gian chấp hành hình phạt tù tính từ ngày bắt thi hành án.

Phạt bổ sung bị cáo 15.000.000đ và truy thu của bị cáo số tiền 50.780.000đ sung quỹ nhà nước.

Ngoài ra bản án sơ thẩm còn tuyên phạt Mai Văn K 36 tháng tù cho hưởng án treo; tuyên án phí; xử lý vật chứng và giành quyền kháng cáo.

Ngày 27 tháng 6 N 2019, bị cáo Mai Văn N có đơn kháng cáo với nội dung: Xin giảm nhẹ hình phạt với lý do: Bố, mẹ tuổi cao không còn sức lao động; bố có Huân chương kháng chiến chống Mỹ hạng Nhì và Huân chương giải phóng; chị gái bị bệnh tâm thần; bị cáo là lao động chính; trước khi phạm tội có tham gia quân đội tặng Giấy khen chiến sỹ tiên tiến.

Tại phiên tòa phúc thẩm, bị cáo giữ nguyên kháng cáo.

Kiểm sát viên Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Thanh Hóa tham gia phiên tòa đề nghị Hội đồng xét xử phúc thẩm: Căn cứ điểm a khoản 1 Điều 355; Điều 356 của Bộ luật tố tụng hình sự không chấp nhận kháng cáo của bị cáo, giữ nguyên bản án sơ thẩm về hình phạt.

NHẬN ĐỊNH CỦA TÒA ÁN

Trên cơ sở nội dung vụ án, căn cứ vào các tài liệu có trong hồ sơ vụ án đã được tranh tụng tại phiên tòa, Hội đồng xét xử nhận định như sau:

[1] Đơn kháng cáo của bị cáo Mai Văn N được làm trong thời hạn quy định của Bộ luật tố tụng hình sự nên được xem xét theo thủ tục phúc thẩm.

[2] Tại phiên tòa phúc thẩm, bị cáo Mai Văn N khai nhận, trong khoảng thời gian từ ngày 20/11/2018 đến ngày 14/12/2018, bị cáo đã nhiều lần đánh bạc bằng hình thức nhận ghi số lô, số đề với Mai Văn K và nhiều người khác như bản án sơ thẩm đã xét xử, xin Hội đồng xét xử phúc thẩm giảm nhẹ hình phạt.

[3] Về hành vi phạm tội của bị cáo, trong vụ án này tổng số tiền gốc mà các đối tượng nhiều lần nhắn tin đánh bạc bằng hình thức chơi số lô, số đề qua điện thoại di động và tài khoản Facebok với Mai Văn N từ ngày 20/11/2018 đến 14/12/2018 là 23.155.000đ, trong đó ngày 14/12/2019, Mai Văn K đánh bạc với Mai Văn K, Mai Văn Giang và Mai Văn Minh là 8.825.000đ, K trúng 48.000.000đ, do đó xác định hành vi đánh bạc trái phép ngày 14/12/2018 N phải chịu trách nhiệm hình sự với số tiền là 56.825.000đ (*N sáu triệu tám trăm hai lăm ngàn đồng*). Đối với hành vi đánh bạc diễn ra trong những ngày trước đó, N và các đối tượng đều chưa tiền án, tiền sự, số tiền đánh bạc mỗi lần dưới 5.000.000đ nên chưa đủ yếu tố cấu thành tội phạm, do đó Cơ quan điều tra đã xử phạt hành chính là đúng. Như vậy, bị cáo Mai Văn N vẫn phải chịu trách nhiệm hình sự về tội “Đánh bạc” theo điểm b khoản 2 Điều 321 Bộ luật hình sự như bản án sơ thẩm đã xử là đúng, tuy nhiên bản án sơ thẩm nhận xét tổng số tiền bị cáo đánh bạc phải chịu trách nhiệm hình sự là 71.155.000đ là không chính xác.

[4] Xét kháng cáo của bị cáo Mai Văn N xin giảm nhẹ hình phạt thấy rằng: Trong vụ án này bị cáo là người khởi xướng việc đánh bạc bằng hình thức chơi lô, đề qua tin nhắn điện thoại di động và tài khoản Facebok với nhiều người, số

tiền đánh bạc tương đối lớn. Hành vi của bị cáo nguy hiểm cho xã hội, xâm phạm trật tự quản lý hành chính, ảnh hưởng xấu đến trật tự trị an xã hội tại địa phương, gây bức xúc trong dư luận nhân dân do đó cần phải xử phạt nghiêm minh.

Khi quyết định hình phạt, bị cáo đã được Tòa án cấp sơ thẩm xem xét các tình tiết giảm nhẹ là đầu thú; thành khẩn khai báo; có bố đẻ được tặng thưởng Huân, Huy chương trong kháng chiến chống Mỹ là các tình tiết theo điểm s, điểm r khoản 1 và khoản 2 Điều 51 của Bộ luật hình sự. Tại cấp phúc thẩm, bị cáo xuất trình các tài liệu, chứng cứ mới theo khoản 2 Điều 51 Bộ luật hình sự như: Trước khi phạm tội, bị cáo có tham gia Quân đội được tặng giấy khen N 2013; gia đình có chị gái là Mai Thị The bị bệnh tâm thần. Tuy nhiên, mức án đã xử 42 tháng tù là phù hợp với tính chất, mức độ hành vi và vai trò của bị cáo trong vụ án, do đó nội dung kháng cáo xin giảm hình phạt nhẹ của bị cáo không được Tòa án cấp phúc thẩm chấp nhận

[4] Về án phí: Đơn kháng cáo không được chấp nhận nên bị cáo phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH

Căn cứ: điểm a khoản 1 Điều 355; Điều 356 Bộ luật Tố tụng hình sự. Không chấp nhận kháng cáo của bị cáo Mai Văn N, giữ nguyên bản án sơ thẩm số 21/2019/HSST ngày 16 tháng 9 N 2019 của Tòa án nhân dân huyện Nga Sơn:

Áp dụng: điểm b khoản 2, khoản 3 Điều 321; Điều 17; Điều 58; Điều 38; điểm r, điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51 Bộ luật hình sự.

Xử phạt bị cáo Mai Văn N 42 (Bốn mươi hai) tháng tù về tội “Đánh bạc”, thời gian chấp hành hình phạt tù tính từ ngày bắt thi hành án.

Phạt bổ sung bị cáo 15.000.000đ và truy thu của bị cáo số tiền 50.780.000đ sung quỹ nhà nước.

Án phí hình sự phúc thẩm: Áp dụng điểm a khoản 2 Điều 23 Nghị quyết 326/UBTVQH14, buộc bị cáo Mai Văn N phải nộp 200.000 đồng.

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./.

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

Nơi nhận:

- TAND cấp cao tại Hà Nội ;
- VKSND tỉnh Thanh Hóa;
- VKSND huyện Nga Sơn;
- TAND huyện Nga Sơn;
- Công an huyện Nga Sơn;
- Chi cục THADS huyện Nga Sơn;
- Bị cáo;
- Lưu hồ sơ; VP; Tòa HS.

(đã ký)

Nguyễn Thị Chinh

