

Bản án số: 96/2022/HS-PT

Ngày: 14/9/2022

**NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HOÀ XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM**

TOÀ ÁN NHÂN DÂN TỈNH THÁI NGUYÊN

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

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Ông Hoàng Quý Sửu

Các Thẩm phán: Ông Đặng Minh Tuấn, ông Nguyễn Ích Yên

- Thư ký phiên tòa: Bà Diệp Thu Trang, Thư ký Toà án nhân dân tỉnh Thái Nguyên.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Thái Nguyên tham gia phiên tòa:
Bà Đình Thị Thu Huyền, Kiểm sát viên.

Ngày 14 tháng 9 năm 2022 tại Trụ sở Toà án nhân dân tỉnh Thái Nguyên xét xử công khai vụ án hình sự phúc thẩm, thụ lý số 69/2022/TLPT-HS ngày 29 tháng 8 năm 2022, do có kháng cáo của bị cáo Hoàng Công Th đối với bản án hình sự sơ thẩm số 43/2022/HSST ngày 22/7/2022 của Tòa án nhân dân thành phố Sông Công, tỉnh Thái Nguyên.

Bị cáo có kháng cáo:

Họ và tên: Hoàng Công Th; sinh ngày 17 tháng 7 năm 1980; Nơi ĐKKTT và chỗ ở hiện nay: Tổ dân phố TD, phường BQ, thành phố SC, tỉnh Thái Nguyên; Nghề nghiệp: Lao động tự do; Trình độ văn hoá: 12/12; Dân tộc: Kinh; Giới tính: Nam; Tôn giáo: không; Quốc tịch: Việt Nam; Con ông Hoàng Công C (Đã chết) và bà Tạ Thị N, có vợ là Đỗ Thị Tình Ng; có 01 con; tiền án, tiền sự: không; Nhân thân: Ngày 04 tháng 5 năm 2022 Công an thành phố Sông Công xử phạt vi phạm hành chính về hành vi đánh bạc 1.500.000 đồng; bị tạm giữ từ ngày 28/12/2021 đến ngày 06/01/2022; có mặt tại phiên tòa.

Các bị cáo, người có quyền lợi nghĩa vụ liên quan không kháng cáo, không bị kháng nghị, Toà 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:

Tháng 12 năm 2021, Hoàng Công Th liên hệ với Hoàng Thị L về việc Th ghi số lô, số đề rồi cHển cho L để hưởng chênh lệch, L đồng ý. Th và L thống nhất cách thức chơi số lô, số đề như sau: tính thắng thua căn cứ vào kết quả xổ số kiến thiết Miền Bắc mở thưởng hàng ngày. Số đề được so sánh với hai chữ

số cuối của giải đặc biệt; số đề ba càng được so sánh với ba chữ số cuối giải đặc biệt; số lô được so sánh với hai số cuối của các giải từ giải đặc biệt đến giải bảy. Mỗi số đề khi trúng được tính theo tỷ lệ bằng 80 lần số tiền đã mua; Số đề ba càng thắng được tính bằng 350 lần số tiền đã mua. Số lô được tính theo điểm (mỗi điểm có giá trị từ 22.000đ đến 23.000đ), mỗi điểm thắng được 80.000 đồng nhân với số lần lặp lại ở các giải.

Với cách thức đánh bạc như trên, ngày 27/12/2021, Th, L cùng Lê Đình Minh T đánh bạc như sau:

Hồi 17 giờ 41 phút ngày 27/12/2021, Lê Đình Minh T sử dụng điện thoại di động nhãn hiệu SamSung A31 lắp thẻ sim số 0983.581.509 nhắn 01 tin đến số điện thoại 0375.049.273 của Th mua các số lô 54 và 64, mỗi số 75 điểm với giá 23.000đ/1 điểm, tổng số là 3.450.000 đồng, Th nhắn tin trả lời là đồng ý. Đến 17 giờ 47 phút cùng ngày, Nguyễn Tiến H sử dụng điện thoại Iphone 7 Plus, lắp sim số 0967.450.444 nhắn tin đến số điện thoại 0375.049.273 của Th mua các số đề 11, 10, 20, mỗi số 100.000đ, tổng số tiền là 300.000đ, Th nhắn tin trả lời là đồng ý. Đến khoảng 17 giờ 55 phút cùng ngày, bà Tạ Thị N (sinh năm 1945, trú tại tổ dân phố TD, phường BQ, thành phố Sông Công, là mẹ của Th sử dụng điện thoại lắp sim số 0965.354.526 nhắn tin đến số điện thoại 0375.049.273 của Th mua các số lô 89, 99, 45, 54, mỗi số 5 điểm với giá 22.000đ/1 điểm và mua các số đề 89 là 100.000đ, 98 là 20.000đ, đầu 9 (gồm các số từ 90 đến 99), mỗi số 5.000đ, (45, 54, 96, 92, 99, 65) mỗi số 10.000đ, (39, 93), mỗi số là 25.000đ, 53 là 20.000đ, 56 là 70.000đ, lô ba càng 389 là 50.000đ, tổng số tiền là 797.000đ, Th nhắn tin trả lời là đồng ý.

Sau khi nhận được các tin nhắn mua số lô, số đề của Lê Đình Minh T, Nguyễn Tiến H và Tạ Thị N, Th sử dụng điện thoại di động nhãn hiệu Samsung Galaxy A11, số thuê bao 0375.049.273 nhắn 08 tin đến số điện thoại 0985.372.515 của Hoàng Thị L để mua và chuyển các số lô, số đề mà T, H và N đã mua của Th, cụ thể: Tin nhắn thứ nhất gồm các số lô 67, 76, mỗi số 10 điểm, số đề 66 là 40.000đ; Tin nhắn thứ hai gồm các số lô 54, 64, mỗi số 75 điểm; Tin nhắn thứ ba gồm các số đề 11, 10, 20, mỗi số 100.000đ; Tin nhắn thứ tư gồm các số lô 03, 08, 55, mỗi số 20 điểm, các số đề 12, 21, 17, 71, 26, 62, 67, 76, mỗi số 50.000đ, số đề 67 là 150.000đ, 76 là 50.000đ, đề ba càng 367 là 100.000đ; Tin nhắn thứ năm gồm các số lô 89, 99, 45, 54, mỗi số 5 điểm; Tin nhắn thứ sáu gồm số đề 89 là 100.000đ, 98 là 20.000đ, số đề từ 90 đến 99 mỗi số 5.000đ, số đề 45, 54, 96, 92, 99, 65 mỗi số là 10.000đ, số đề 39, 93 mỗi số là 25.000đ, 53 là 20.000đ, 56 là 70.000đ, đề ba càng 389 là 50.000đ; Tin nhắn thứ bảy gồm số đề “kép” (gồm các số 00, 11 cho đến 99) mỗi số 60.000đ, số đề 55 là 100.000đ; Tin nhắn thứ tám gồm các số đề “kép” (gồm các số 00, 11 cho đến 99) mỗi số 20.000đ, số đề 11 là 100.000đ. Tổng số tiền Th mua số lô, đề với L là 7.591.000đ, trong đó, số tiền mua số đề bằng 85% số tiền Th đã bán, số tiền mua số lô là 22.000đ/1 điểm. L nhắn tin lại cho Th với nội dung đồng ý bán những số lô, số đề trên. Số tiền mua bán số lô, số đề mọi người nợ nhau, khi công bố kết quả xổ số kiến thiết Miền Bắc thì sẽ tính và trả trực tiếp sau.

Hồi 18 giờ 35 phút ngày 27/12/2022, Cơ quan điều tra Công an thành phố Sông Công tiến hành khám xét khẩn cấp nơi ở của Hoàng Công Th, phát hiện và thu giữ 01 điện thoại di động, nhãn hiệu Samsung Galaxy A11, màu xám đen, lắp sim số 0375049273 của Hoàng Công Th, kiểm tra điện thoại có nhiều nội dung tin nhắn liên quan đến hành vi đánh bạc dưới hình thức mua bán số lô, số đề, được thua bằng tiền.

Quá trình điều tra xác định, trước đó ngày 25/12/2021, Nguyễn Ngọc B (sinh năm 1991, địa chỉ tổ dân phố DD, phường BQ, thành phố Sông Công) sử dụng điện thoại nhãn hiệu Oppo A15S, lắp sim số 0843.034.123 nhắn tin đến số điện thoại của Th mua các số đề gồm 03, 30, mỗi số 50.000đ, số đề 33, 77, mỗi số 85.000đ, đề “kép” (gồm các số 00, 11 cho đến 99), mỗi số 10.000đ, tổng số tiền đánh bạc là 370.000đ. Ngày 26/12/2021, B tiếp tục nhắn tin cho Th mua các số đề gồm 03, 30, 33, 70 mỗi số 50.000đ, tổng số tiền là 200.000đ; Ngày 26/12/2021, Nguyễn Tiến H nhắn tin mua các số đề 11, 44, mỗi số 100.000đ, tổng số tiền là 200.000đ.

Kết quả xác minh, thu thập kết quả xổ số Miền Bắc các ngày 25, 26, 27/12/2021, xác định tại thời điểm phát hiện, đã có kết quả mở thưởng, cụ thể: Ngày 25, 26/12/2021 Hoàng Công Th đánh bạc dưới hình thức mua số đề được thua bằng tiền với Nguyễn Ngọc B và Nguyễn Tiến H, đối chiếu với kết quả mở thưởng B và H mua đều không trúng. Đối chiếu với kết quả xổ số mở thưởng ngày 27/12/2021, xác định Lê Đình Minh T mua số lô 64, trúng 75 điểm, được số tiền 6.000.000đ; Bà Tạ Thị N mua số lô 89, 98, mỗi số trúng 5 điểm và được tổng số tiền 800.000đ; Th mua số lô 64 của L trúng 75 điểm, được số tiền 6.000.000đ, số lô 89 và 98, mỗi số trúng 5 điểm và được số tiền 800.000đ, số lô 03 trúng 20 điểm, được 1.600.000đ và số lô 76 trúng 10 điểm, được 800.000đ, tổng số tiền trúng thưởng được 9.200.000đ. Tổng số tiền T đánh bạc với Th là 9.450.000đ, số tiền bà N đánh bạc với Th là 1.597.000đ, số tiền anh H đánh bạc với Th là 300.000đ, số tiền L đánh bạc với Th là 16.791.000đ, tổng số tiền Th đánh bạc với bà N, T, anh H và L là 16.986.000đ.

Vật chứng của vụ án: Cơ quan Điều tra Công an thành phố Sông Công đã thu giữ, niêm phong điện thoại di động của các bị cáo và những người mua số lô, số đề của các bị cáo; Thu giữ số tiền 3.239.000đ của Hoàng Công Th; 9.200.000 đồng của Hoàng Thị L; 3.450.000 đồng thu giữ của Lê Đình Minh T; 880.000 đồng thu giữ của Tạ Thị N; 300.000 đồng thu giữ của Nguyễn Tiến H; Trả lại điện thoại nhãn hiệu Oppo A15S lắp sim có số thuê bao 0843.034.123 là chiếc điện thoại B sử dụng để đánh bạc vào ngày 25/12/2021, cho chị Vũ Thị Thanh H1, sinh năm 1992, trú tại TDP DD, phường BQ, thành phố Sông Công, là vợ của B.

Tại bản án hình sự sơ thẩm số 43/2022/HS-ST ngày 22/7/2022 của Tòa án nhân dân thành phố Sông Công, tỉnh Thái Nguyên đã căn cứ vào: khoản 1, khoản 3 Điều 321; điểm i, s khoản 1 Điều 51; Điều 17, Điều 58, Điều 38 Bộ luật hình sự; Xử phạt bị cáo Hoàng Công Th 09 (chín) tháng tù về tội Đánh bạc. Thời hạn tù tính từ ngày chấp hành bản án, được trừ thời gian tạm giữ từ ngày 28/12/2021

đến ngày 06/01/2022. Phạt bổ sung bị cáo 10 triệu đồng nộp ngân sách Nhà nước.

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

Ngày 01/8/2022, bị cáo Hoàng Công Th có đơn kháng cáo xin được hưởng án treo.

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

Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Thái Nguyên 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, khoản 1 Điều 321, điểm i, s khoản 1, khoản 2 Điều 51, Điều 17, Điều 58, Điều 65 Bộ luật hình sự, chấp nhận kháng cáo của bị cáo Hoàng Công Th, giữ nguyên mức hình phạt 09 tháng tù và cho bị cáo hưởng án treo.

Trong phần tranh luận: bị cáo không có ý kiến tranh luận với đại diện Viện kiểm sát.

Lời nói sau cùng, bị cáo đề nghị Hội đồng xét xử xem xét cho bị cáo được hưởng án treo.

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 thủ tục tố tụng:

[1] Đơn kháng cáo của bị cáo làm trong hạn luật định và đúng theo thủ tục quy định nên được xem xét giải quyết theo thủ tục phúc thẩm.

Về nội dung:

[2] Xét kháng cáo của bị cáo xin hưởng án treo, Hội đồng xét xử thấy:

Tại phiên tòa hôm nay, bị cáo Hoàng Công Th đã khai nhận toàn bộ hành vi phạm tội của mình như lời khai tại cơ quan điều tra và lời khai tại phiên tòa sơ thẩm. Lời khai của bị cáo là khách quan, phù hợp với biên bản bắt người phạm tội quả tang, biên bản thu giữ vật chứng, biên bản khám nghiệm hiện trường, sơ đồ hiện trường, lời khai của các bị cáo khác, lời khai của người làm chứng và các chứng cứ, tài liệu khác được thu thập hợp lệ có trong hồ sơ vụ án. Hội đồng xét xử có đủ căn cứ kết luận: Khoảng 18 giờ 35 phút ngày 27/12/2021, tại thành phố Sông Công, Hoàng Công Th có hành vi đánh bạc trái phép bằng hình thức mua, bán số lô, số đề với tổng số tiền đánh bạc 16.986.000 đồng.

Với hành vi nêu trên tại bản án hình sự sơ thẩm số 43/2022/HS-ST ngày 22/7/2022 của Tòa án nhân dân thành phố Sông Công, tỉnh Thái Nguyên đã áp dụng khoản 1 Điều 321, điểm i, s khoản 1 Điều 51, Điều 17, Điều 58, Điều 38 Bộ luật hình sự xử phạt Hoàng Công Th 09 tháng tù về tội Đánh bạc là hoàn toàn có căn cứ, đúng quy định của pháp luật.

Sau khi xét xử sơ thẩm bị cáo Hoàng Công Th đã nộp số tiền phạt 10 triệu đồng, nộp số tiền án phí hình sự sơ thẩm 200.000 đồng. Ngoài ra bị cáo còn cung cấp giấy xác nhận của Ban Thi đua khen thưởng, Sở Nội vụ tỉnh Thái Nguyên, xác nhận bà Tạ Thị N là mẹ đẻ bị cáo được Chủ tịch nước tặng thưởng Huân chương kháng chiến chống Mỹ cứu nước hạng Nhì. Đây là những tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự mới theo quy định tại khoản 2 Điều 51 Bộ luật hình sự cần được xem xét áp dụng cho bị cáo.

Xét thấy, bị cáo Hoàng Công Th chưa có tiền án, tiền sự, phạm tội lần đầu và thuộc trường hợp ít nghiêm trọng, có nhiều tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự, bị cáo thực hiện hành vi phạm tội đánh bạc với số tiền không lớn. Căn cứ hướng dẫn tại Nghị quyết số 02/2018/NQ-HĐTP ngày 15/5/2018 của Hội đồng Thẩm phán Tòa án nhân dân tối cao hướng dẫn Điều 65 Bộ luật hình sự về án treo và Nghị quyết số 01/2022/NQ-HĐTP ngày 15/4/2022 của Hội đồng Thẩm phán Tòa án nhân dân tối cao sửa đổi, bổ sung một số điều của Nghị quyết số 02/2018/NQ-HĐTP ngày 15/5/2018 của Hội đồng Thẩm phán Tòa án nhân dân tối cao hướng dẫn Điều 65 Bộ luật hình sự về án treo, thì bị cáo đủ điều kiện để được hưởng án treo.

Hội đồng xét xử chấp nhận đề nghị của Đại diện Viện kiểm sát và kháng cáo của bị cáo, áp dụng hình phạt tù cho hưởng án treo đối với Hoàng Công Th, cũng đủ khả năng để bị cáo tự cải tạo và không gây nguy hiểm cho xã hội, không ảnh hưởng xấu đến an ninh trật tự, an toàn xã hội, thể hiện sự khoan hồng, nhân đạo của pháp luật.

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

[4] Các quyết định khác của Bản án sơ thẩm không có kháng cáo, không bị kháng nghị, Hội đồng xét xử không xem xét và đã 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; chấp nhận kháng cáo của bị cáo Hoàng Công Th, sửa bản án hình sự sơ thẩm số 43/2022/HSST ngày 22/7/2022 của Tòa án nhân dân thành phố Sông Công, tỉnh Thái Nguyên.

1. Áp dụng khoản 1 Điều 321, điểm i, s khoản 1, khoản 2 Điều 51, Điều 17, Điều 58, Điều 65 Bộ luật hình sự; xử phạt Hoàng Công Th 09 (chín) tháng tù cho hưởng án treo thời gian thử thách 18 (mười tám) tháng kể từ ngày tuyên án phúc thẩm về tội Đánh bạc.

Giao bị cáo Hoàng Công Th cho UBND phường Bách Quang, thành phố Sông Công, tỉnh Thái Nguyên giám sát, giáo dục 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 Luật Thi hành án hình sự.

Trong thời gian thử thách, người được hưởng án treo cố ý vi phạm nghĩa vụ 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.

2. Án phí: Căn cứ Nghị quyết số 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 Hoàng Công Th không phải chịu án phí hình sự hình sự phúc thẩm.

3. Ghi nhận bị cáo Hoàng Công Th đã nộp số tiền phạt 10 triệu đồng và 200.000 đồng án phí hình sự sơ thẩm nộp ngân sách Nhà nước theo biên lai thu số 0000932 ngày 15/8/2022 của Chi cục Thi hành án dân sự thành phố Sông Công, tỉnh Thái Nguyên.

4. Các quyết định khác của bản án hình sự sơ thẩm số 43/2022/HSST ngày 22/7/2022 của Tòa án nhân dân thành phố Sông Công, tỉnh Thái Nguyên 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 Thái Nguyên;
- Sở Tư pháp tỉnh Thái Nguyên;
- Công an TP. Sông Công;
- VKSND TP. Sông Công;
- TAND TP. Sông Công;
- Chi cục THADS TP. Sông Công;
- Bị cáo;
- Lưu hồ sơ.

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

Hoàng Quý Sửu