

TOÀ ÁN NHÂN DÂN CẤP CAO CỘNG HOÀ XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM
TẠI HÀ NỘI Độc lập - Tự do - Hạnh phúc

Bản án số: 541/2019/HSPT

Ngày 11/9/2019

NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HOÀ XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM
TOÀ ÁN NHÂN DÂN CẤP CAO TẠI HÀ NỘI

Thành phần Hội đồng xét xử phúc thẩm gồm có:

- Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Ông Ngô Hồng Phúc;
- Các Thẩm phán: + Ông Thái D Nhiệm;
+ Ông Nguyễn Xuân Phách;
- Thư ký phiên tòa: Bà Phạm Thị Thanh Nga, Thư ký của Tòa án nhân dân cấp cao tại Hà Nội
- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân cấp cao tại Hà Nội tham gia phiên tòa: Ông Vũ Đức Minh - Kiểm sát viên cao cấp.

Ngày 11 tháng 9 năm 2019, tại trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Hà Nam, xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự Thụ lý số 523/2019/TLPT-HS ngày 10/7/2019 do có kháng cáo của bị cáo đối với Bản án hình sự sơ thẩm số 13/2019/HSST ngày 04/6/2019 của Tòa án nhân dân tỉnh Hà Nam.

Bị cáo có kháng cáo:

Nguyễn Thế D, sinh năm 1988; nơi đăng ký hộ khẩu thường trú tại thôn HN, xã TH, huyện TL, tỉnh Hà Nam; trình độ văn hóa phổ thông: 12/12; bố là Nguyễn Thế H, sinh năm 1955, mẹ là Nguyễn Thị N, sinh năm 1958; vợ là Lại Thị P, sinh năm 1993 và có 02 con: con lớn sinh năm 2013, con nhỏ sinh năm 2014; tiền án, tiền sự: không.

Bị cáo bị bắt tạm giữ, tạm giam từ ngày 18/01/2019, hiện tạm giam tại Trại tạm giam Công an tỉnh Hà Nam; có mặt theo lệnh trích xuất đến phiên tòa của Hội đồng xét xử.

Trong vụ án này còn có bị cáo Nguyễn Cao C. Bị cáo này không kháng cáo và cũng không bị kháng nghị.

TÓM TẮT NỘI DUNG VỤ ÁN:

Theo bản án hình sự sơ thẩm, nội dung vụ án được tóm tắt như sau:

Khoảng cuối tháng 12 năm 2018, Nguyễn Thế D thông qua các mối quan hệ xã hội, biết một đối tượng tên là H ở Hà Nội (D không biết lai lịch cụ thể) có làm (ghi) số lô, số đề trái phép. D liên lạc và được H cung cấp cho các tài khoản gồm: Tài khoản Lh24060101 có mật khẩu là zxc0101; Tài khoản Lh24060102 có mật khẩu là zxc0202, tài khoản Lh2406005 có mật khẩu là qaz345; Tài khoản

ED777 (hiện chưa xác định được mật khẩu) và tài khoản Agent Lh2406, là tài khoản quản lý các tài khoản trên có mật khẩu là qaz234 để D trực tiếp đánh số lô, số đề trên trang Web LD789.Net. Sau khi có được tài khoản trên trang Web LD789.Net, D đã cấp lại cho Nguyễn Cao C 03 tài khoản và mật khẩu gồm: Tài khoản Lh24060101, tài khoản Lh24060102 và tài khoản Lh2406005 để C đánh số lô, số đề trên trang Web LD789.Net, số tiền thắng thua sẽ thanh toán trực tiếp với D. Khi chơi, những số nào C chơi lớn thì D sẽ sử dụng tài khoản ED777 để chuyển lại cho H.

Ngoài ra C còn sử dụng điện thoại di động để nhắn tin đến điện thoại di động của D để ghi số lô, số đề trực tiếp với nhau.

Nguyễn Thế D và Nguyễn Cao C quy ước và thống nhất với nhau, cụ thể như sau:

Đánh đề qua hình thức nhắn tin điện thoại thì dựa vào kết quả giải thưởng xổ số kiến thiết khu vực Miền Bắc phát trên kênh truyền hình VTC9 vào lúc 18 giờ 15 phút hàng ngày để tính thắng thua, cụ thể: C tự chọn các số gồm hai số tự nhiên bất kỳ (từ số 00 đến số 99) và số tiền mua số đề đó (số lượng số đề và số tiền chơi bao nhiêu tùy thuộc vào khả năng của người chơi). Nếu số đề của người chơi đã mua trùng với hai số cuối cùng của giải đặc biệt thì người chơi sẽ được hưởng số tiền gấp 70 lần so với số tiền đã bỏ ra chơi. Nếu không trùng với 2 số của giải đặc biệt thì người chơi thua mất số tiền đã bỏ ra. D thống nhất sẽ thu của C 72% trong tổng số tiền gốc mà C đã ghi số đề.

Ngoài ra Nguyễn Thế D và Nguyễn Cao C còn thỏa thuận với nhau cách thức đánh bạc trên trang Web LD789.Net, cụ thể như sau:

C sẽ sử dụng tài khoản và mật khẩu D đã cung cấp đăng nhập vào trang Web để chơi số lô, số đề, số lô trực tiếp và cách tính thắng, thua sẽ do trang Web tự đưa ra. Tùy vào từng thời điểm người chơi chọn, khi kết quả xổ số kiến thiết khu vực Miền Bắc đang trong quá trình quay mở thưởng trang Web sẽ tự đưa ra tỷ lệ thắng, thua. Sau khi có kết quả mở thưởng của xổ số kiến thiết khu vực Miền Bắc, trang Web sẽ tổng hợp kết quả và so sánh với số tiền người chơi đã chọn để tính số tiền thắng thua của người chơi. D phải trả tiền cho C trong trường hợp trang Web tính C thắng và ngược lại.

Vào hồi 19 giờ 15 phút ngày 18 tháng 01 năm 2019, Phòng Cảnh sát hình sự Công an tỉnh Hà Nam phối hợp với công an xã TH, huyện TL, tỉnh Hà Nam tiến hành kiểm tra hành chính tại nhà của Nguyễn Thế D ở thôn HN, xã TH, huyện TL thì phát hiện D đang sử dụng điện thoại di động nhận ghi số đề trái phép cho Nguyễn Cao C và sử dụng điện thoại di động để vào trang Web LD789.Net, đăng nhập các tài khoản Lh24060101; tài khoản Lh24060102, tài khoản Lh2406005 chơi số lô, số đề trực tiếp với C trong ngày 17/01/2019 nên đã tiến hành lập biên bản đồng thời khai thác tài khoản do D cung cấp.

Căn cứ các tài liệu điều tra, ngày 19/01/2019 Cơ quan Cảnh sát điều tra Công an tỉnh Hà Nam đã ra lệnh bắt người trong trường hợp khẩn cấp, Lệnh khám xét khẩn cấp chỗ ở đối với Nguyễn Thế D và Nguyễn Cao C. Quá trình thực hiện lệnh bắt, khám xét và thu giữ:

Thu của Nguyễn Thế D: 01 điện thoại di động nhãn hiệu LG màu vàng đen, có số IMEI 1: 353873061898550; 01 điện thoại di động nhãn hiệu Iphone 5s gold; 01 cây máy tính hình trụ màu đen có chữ Golden com; 01 màn hình máy tính màu trắng đen có chữ HP23es và số tiền 140.330.000 đồng.

Thu giữ của Nguyễn Cao C: 01 điện thoại di động nhãn hiệu Nokia có số IMEI 1: 355832097363045, số IMEI 2: 355832098863043; 01 cây máy tính hình trụ màu đen có chữ Lenovo thinkcentre; 01 màn hình máy tính màu đen có chữ HP 201IX; 01 bàn phím màu trắng đen có chữ GM 816 và 01 chuột máy tính có chữ Logitech.

Quá trình điều tra, Cơ quan Cảnh sát điều tra Công an tỉnh Hà Nam đã chứng minh, làm rõ được tổng số tiền Nguyễn Thế D, Nguyễn Cao C sử dụng vào việc đánh bạc dưới hình thức ghi số lô, số đề trái phép là:

Ghi số lô, số đề trái phép bằng hình thức nhắn tin điện thoại là 10 triệu đồng. Qua trang Web LD789.Net:

+ Tài khoản LH24060101: số tiền đánh đề 38.511.720 đồng, số tiền thắng 3.990.000 đồng, số tiền đánh lô 161.148.360 đồng, số tiền thắng 232.240.000 đồng, số tiền đánh lô trực tiếp 19.546.000 đồng, số tiền trúng lô 10.000.000 đồng. Tổng số tiền Nguyễn Thế D và Nguyễn Cao C đánh bạc thông qua tài khoản Lh24060101 là 471.436.080 đồng.

+ Tài khoản Lh 24060102: số tiền đánh đề 54.124.300 đồng.

+ Tài khoản Lh2406005: số tiền đánh đề 38.472.300 đồng; số tiền đánh xiên 2: 1.108.800 đồng; số tiền đánh lô trực tiếp 10.630.300 đồng; số tiền trúng 10.400.000 đồng. Tổng cộng là trên 60 triệu đồng.

Như vậy, tổng số tiền D và C sử dụng vào việc đánh bạc bằng hình thức ghi số lô, số đề trái phép thông qua nhắn tin điện thoại và qua trang Web LD789.Net trong ngày 17/01/2019 là 596.172.080 đồng (gồm tiền đặc cược và tiền thắng bạc).

Tại Bản án hình sự sơ thẩm số 13/2019/HSST ngày 04/6/2019, Tòa án nhân dân tỉnh Hà Nam áp dụng điểm b, c khoản 2, khoản 3 Điều 321; Điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51 Bộ luật hình sự; Điều 17; Điều 47; Điều 50; Điều 58 đối với cả hai bị cáo; Điều 35 và Điều 38 (Đối với bị cáo D); Điều 65 (Đối với bị cáo C) của Bộ luật Hình sự 2015; Nghị quyết số 02/2018/NQHĐTP ngày 15/5/2018 của Hội đồng Thẩm phán Tòa án nhân dân Tối cao hướng dẫn áp dụng Điều 65 Bộ luật hình sự về án treo; Điều 106; Khoản 2 Điều 136 Bộ luật tố tụng hình sự năm 2015; 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:

Tuyên bố các bị cáo Nguyễn Thế D, Nguyễn Cao C phạm tội “Đánh bạc”:

1. Xử phạt Nguyễn Thế D 39 (Ba mươi chín) tháng tù. Thời hạn tù tính từ ngày 18/01/2019.

2. Xử phạt Nguyễn Cao C 36 (Ba mươi sáu) tháng tù, nhưng cho hưởng án treo, thời gian thử thách là 05 (Năm) năm, kể từ ngày tuyên án sơ thẩm.

Giao bị cáo Nguyễn Cao C cho Ủy ban nhân dân xã TH, huyện TL, tỉnh Hà Nam cùng gia đình giám sát và 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 khoản 1 Điều 69 Luật thi hành án hình sự.

Trong thời gian thử thách, người được hưởng án treo cố tình vi phạm nghĩa vụ từ 2 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.

Phạt bổ sung đối với bị cáo Nguyễn Thế D 10 triệu đồng sung quỹ Nhà nước. Miễn hình phạt tiền đối với bị cáo Nguyễn Cao C.

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

Sau khi xét xử sơ thẩm, ngày 17/6/2019, bị cáo Nguyễn Cao C kháng cáo xin được giảm hình phạt và xin được hưởng án treo.

Căn cứ vào các tài liệu, chứng cứ đã được thẩm tra công khai tại phiên tòa phúc thẩm; căn cứ vào kết quả tranh luận tại phiên tòa, trên cơ sở xem xét đầy đủ, toàn diện các chứng cứ, ý kiến của Kiểm sát viên đại diện cho Viện kiểm sát nhân dân cấp cao tham gia phiên tòa, ý kiến tranh luận của bị cáo;

HỘI ĐỒNG XÉT XỬ NHẬN ĐỊNH VỀ VỤ ÁN:

Nghiên cứu hồ sơ vụ án, kết quả quá trình điều tra, diễn biến và kết quả phiên tòa sơ thẩm và đặc biệt nghiên cứu đơn kháng cáo của bị cáo và thông qua xét hỏi, tranh tụng tại phiên tòa phúc thẩm, Hội đồng xét xử phúc thẩm đánh giá và nhận định về vụ án như sau:

[1] Tại phiên tòa phúc thẩm cũng như phiên tòa sơ thẩm và quá trình điều tra vụ án, Nguyễn Thế D đều thành khẩn khai nhận toàn bộ hành vi phạm tội, lời nhận tội của bị cáo phù hợp với lời khai của Nguyễn Cao C, kết quả thu giữ vật chứng và các tài liệu khác có trong hồ sơ của vụ án, như vậy Hội đồng xét xử phúc thẩm có đủ cơ sở kết luận:

Nguyễn Thế D đã sử dụng điện thoại có kết nối Internet, truy cập vào trang Web LD789.Net chơi số lô, số đề trực tiếp với Nguyễn Cao C. Tổng số tiền mà Nguyễn Thế D đã đánh bạc trái phép với Nguyễn Cao C trên trang Web LD 789.Net và đánh bạc qua nhắn tin qua điện thoại là 333.452.080 đồng và số

tiền mà Nguyễn Cao C đánh bạc trái phép với Nguyễn Thế D là 262.630.000 đồng. Hành vi được tóm tắt nêu trên của Nguyễn Thế D là đã sử dụng mạng viễn thông, phương tiện điện tử để đánh bạc, cho nên cấp sơ thẩm truy tố và xét xử Nguyễn Thế D đồng phạm với Nguyễn Cao C về tội “Đánh bạc” theo quy định tại điểm b, c khoản 2 Điều 321 của Bộ luật Hình sự là có căn cứ.

[2] Xét kháng cáo xin giảm hình phạt và xin được hưởng án treo của bị cáo Nguyễn Thế D, Hội đồng xét xử phúc thẩm nhận thấy:

Khi quyết định hình phạt, Tòa án cấp sơ thẩm đã xem xét các tình tiết tăng nặng, giảm nhẹ trách nhiệm hình sự đối với bị cáo, như: Trong giai đoạn điều tra, truy tố và xét xử, bị cáo đều thành khẩn khai nhận toàn bộ hành vi phạm tội, tỏ ra ăn năn hối cải, nên bị cáo được hưởng tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự quy định tại điểm s khoản 1 Điều 51 của Bộ luật Hình sự.

Thêm nữa, ở giai đoạn chuẩn bị xét xử sơ thẩm và xét xử phúc thẩm, gia đình bị cáo đã xuất trình thêm các tài liệu như: Bị cáo có ông nội là ông Lại Vi K là Liệt sỹ, có bác ruột Ngô Thị L được nhà nước tặng thưởng Huy chương kháng chiến hạng Nhất thời kỳ chống Mỹ cứu nước. Gia đình bị cáo có hoàn cảnh khó khăn, vợ chồng có 02 con nhỏ, vợ bị cáo lại không có công ăn việc làm, bị cáo lại là lao động chính trong gia đình; Ủy ban nhân dân xã TH là nơi bị cáo cư trú cũng có xác nhận, đề nghị Hội đồng xét xử xem xét cho bị cáo. Bị cáo được hưởng nhiều tình tiết giảm nhẹ quy định tại khoản 1 và khoản 2 Điều 51 của Bộ luật Hình sự. Tuy nhiên, Tòa án cấp sơ thẩm đã xử phạt bị cáo tới 39 tháng tù là có phần quá nghiêm khắc.

Tại phiên tòa phúc thẩm, thân nhân của bị cáo lại xuất trình thêm một số tài liệu để xác định thêm về tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự đối với bị cáo như: Biên lai thu tiền số 0001761 ngày 04/9/2019 và Biên lai thu tiền số 00017305 ngày 05/9/2019 của Cục thi hành án dân sự tỉnh Hà Nam, theo đó xác định bị cáo đã nộp toàn bộ số tiền về án phí hình sự sơ thẩm và hình phạt bổ sung, cho nên Hội đồng xét xử phúc thẩm nhận thấy, bị cáo phạm tội thuộc trường hợp ít nghiêm trọng, đã tỏ ra ăn năn hối cải, cùng với các tình tiết giảm nhẹ và nhận xét nêu trên, Hội đồng xét xử thấy rằng cần chấp nhận đơn kháng cáo của bị cáo trong trường hợp này là phù hợp.

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;

Căn cứ vào điểm b khoản 1 Điều 355 của Bộ luật tố tụng hình sự;

QUYẾT ĐỊNH:

Chấp nhận kháng cáo của bị cáo; sửa bản án sơ thẩm; cụ thể:

1. Áp dụng điểm b, c khoản 2, khoản 3 Điều 321; Điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51 Bộ luật hình sự; Điều 17; Điều 47; Điều 50; Điều 58; Điều 35, Điều 38 và Điều 65 của Bộ luật Hình sự 2015;

2. Xử phạt bị cáo **Nguyễn Thế D 36** (Ba mươi sáu) tháng tù nhưng cho hưởng án treo, thời gian thử thách là 05 năm kể từ ngày tuyên án phúc thẩm về tội “Đánh bạc”;

Giao bị cáo Nguyễn Thế D cho Ủy ban nhân dân xã TH, huyện TL, tỉnh Hà Nam giám sát, giáo dục trong thời gian thử thách;

Trong trường hợp thay đổi nơi cư trú thì bị cáo Nguyễn Thế D phải có nghĩa vụ thực hiện đúng theo quy định của pháp luật về thi hành án hình sự.

Trong thời gian thử thách, nếu bị cáo Nguyễn Thế D cố ý vi phạm nghĩa vụ 02 lần trở lên thì có thể bị Tòa án quyết định buộc bị cáo phải chấp hành hình phạt tù của bản án này.

Trường hợp bị cáo thực hiện hành vi phạm tội mới thì sẽ bị Tòa án buộc bị cáo phải chấp hành hình phạt của bản án này và tổng hợp với hình phạt của bản án mới để buộc bị cáo phải chấp hành hình phạt chung của các bản án theo quy định tại Điều 56 của Bộ luật hình sự.

3. Căn cứ quy định tại khoản 4 Điều 328 của Bộ luật tố tụng hình sự, Hội đồng xét xử phúc thẩm tuyên bố trả tự do cho bị cáo ngay tại phiên tòa.

4. **Về số tiền đã thu giữ của bị cáo:** Sau khi đối trừ các khoản tiền mà bị cáo Nguyễn Thế D có nghĩa vụ phải thi hành án, Cơ quan thi hành án dân sự tỉnh Hà Nam xem xét trả lại số tiền đã thu giữ còn thừa cho bị cáo.

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.

6. Bản án phúc thẩm có hiệu lực pháp luật kể từ ngày tuyên án.

Nơi nhận:

- TAND tối cao (Vụ 1);
- VKSNDCC tại Hà Nội;
- Công an tỉnh Hà Nam;
- VKSND tỉnh Hà Nam;
- TAND tỉnh Hà Nam;
- Cục THADS tỉnh Hà Nam;
- Bị cáo (Theo địa chỉ cư trú);
- Lưu HS vụ án, Phòng HCTP/2b.

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

Ngô Hồng Phúc

