

Bản án số: 51/2018/HSPT

Ngày 31/5/2018

NHÂN DANH

NƯỚC CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM

TÒA ÁN NHÂN DÂN TỈNH HẢI DƯƠNG

- Với thành phần Hội đồng xét xử phúc thẩm gồm có:

Thẩm phán- Chủ tọa phiên tòa: Ông **Mạc Minh Quang**.

Các thẩm phán: Ông **Nguyễn Văn Chát** và ông **Nguyễn Huy Hiếu**.

- Thư ký phiên tòa: Bà **Vũ Thị Hà** - Thư ký Tòa án nhân dân tỉnh Hải Dương.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Hải Dương tham gia phiên tòa:
Ông **Nguyễn Quang Trung** - Kiểm sát viên.

Ngày 31/5/2018, tại trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Hải Dương xét xử phúc thẩm vụ án hình sự thụ lý số 81/2018/TLPT-HS ngày 11 tháng 5 năm 2018 đối với bị cáo Lê Thị H, do có kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân huyện Cẩm Giàng, tỉnh Hải Dương đối với bản án hình sự sơ thẩm số 23/2018/HSST, ngày 23/3/2018 của Tòa án nhân dân huyện Cẩm Giàng, tỉnh Hải Dương.

- Bị cáo bị kháng nghị: **Lê Thị H**, sinh năm 1971 tại thị trấn C, huyện C, tỉnh Hải Dương; Nơi ĐKKHKT: phường V, thành phố L, tỉnh Lạng Sơn; Hiện trú tại: phường Đ, thành phố L, tỉnh Lạng Sơn; nghề nghiệp: lao động tự do; trình độ văn hóa: 7/10; dân tộc: kinh; giới tính: nữ; tôn giáo: không; quốc tịch: Việt Nam; con ông Lê Văn A1 và bà Trịnh Thị A2; có chồng và 01 con sinh năm 1996. Tiền án, tiền sự: không. Bị cáo tại ngoại. Có mặt.

Trong vụ án còn có bị cáo Lê Thị N không kháng cáo và không bị kháng nghị.

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:

Đầu tháng 10 năm 2017, Lê Thị N và em ruột là Lê Thị H có thỏa thuận thống nhất với nhau: H sẽ bán số lô, số đề cho người chơi rồi chuyển toàn bộ bảng ghi lô đề đó cho N qua hình thức tin nhắn điện thoại di động để hưởng % hoa hồng trên số tiền ghi được. Sau khi nhận được bảng lô đề của H thì N sẽ chuyển lại cho người khác qua điện thoại di động để được hưởng % hoa hồng.

Hình thức chơi, mua bán và chuyển bảng lô đề cụ thể như sau: H bán các số lô đề tại đường L, phường V, thành phố L, tỉnh L cho những người chơi. Người chơi "lô thường" mua 02 số tự nhiên bất kỳ, 01 điểm lô là 20.200 đồng.

Người chơi lô xiên 2, xiên 3, xiên 4 thì bỏ tiền ra mua 02 cặp số tự nhiên, 03 cặp số tự nhiên, 04 cặp số tự nhiên bất kỳ. Khi mua các loại lô xiên, sẽ được H khuyến mại 30%. Người chơi đề 2 số, đề 3 số bỏ tiền mua 02 số tự nhiên, 03 số tự nhiên bất kỳ, được H khuyến mại 23%. Việc thắng thua được xác định bằng cách: Người chơi so số lô, số đề mình đã mua so với kết quả xổ số kiến thiết miền bắc mở thưởng trong ngày hôm đó. Đến trước thời điểm mở kết quả xổ số kiến thiết miền bắc (lúc 18 giờ 15 phút trong ngày), H chốt bảng lô đề rồi chuyển bảng lô, đề đó qua tin nhắn điện thoại di động cho N để hưởng %. H được hưởng 1.000 đồng/01 điểm lô, 2% trên số tiền ghi bán đề 2 số, đề 3 số (tính trên số tiền thực thu của người chơi, đã trừ đi % khuyến mại) và hưởng 1% trên số tiền ghi bán lô xiên 2, xiên 3, xiên 4 (tính trên số tiền thực thu của người chơi, đã trừ đi % khuyến mại). Việc thanh toán giữa H với người mua lô, đề của H được thực hiện vào hôm sau. H trực tiếp là người thanh toán tiền cho người thắng. Việc thanh toán tiền thắng, thua và tiền % được hưởng giữa H với N cũng được thực hiện vào hôm sau.

Sau khi nhận xong các bảng lô đề của H thì N sẽ chuyển bảng lô đề đó cho người khác để hưởng %. Theo N khai thì N chuyển những bảng lô đề nhận được cho Thái Quang T, sinh năm 1969 trú tại khu 1, thị trấn C, huyện C, tỉnh Hải Dương để hưởng % với số lô thường là 50 đồng/01 điểm; với số đề, lô xiên các loại là 1% trên số tiền mà người chơi bỏ ra mua sau khi đã trừ % khuyến mại.

Đến chiều ngày 16/10/2017 H ngồi tại đường L, phường V, thành phố L, tỉnh Lạng Sơn ghi bán số lô, số đề cho nhiều người, rồi tổng hợp lại gửi tin nhắn cho N ở khu 1, thị trấn C, huyện C, tỉnh Hải Dương, cụ thể: H dùng điện thoại di động Nokia 106 cú số sim là 0986.668.xxx và điện thoại di động Nokia 150, có số sim là 01657.655.xxx, nhắn 05 tin vào số điện thoại di động Nokia 105 V0304 cú số sim 0965.096.xxx của N để chuyển các số lô, số đề và số lô xiên với tổng số tiền là 61.463.000đ.

Đến 18 giờ 10 phút cùng ngày, khi N đang ở nhà tại thị trấn C, huyện C, tỉnh Hải Dương còn H ở nhà tại phường Đ, thành phố L, tỉnh Lạng Sơn đều cầm điện thoại di động chờ kết quả xổ số kiến thiết miền bắc mở thưởng trong ngày thì bị lực lượng cảnh sát Công an tỉnh Hải Dương phát hiện, lập biên bản vụ việc; quản lý 01 điện thoại di động Nokia 150, màu đen, có số sim 01657.655.xxx; 01 chiếc điện thoại di động Nokia 106, màu đen, có số sim 0986.668.xxx và 03 quyển sổ ghi số lô, số đề của H; 01 chiếc điện thoại di động Forme, màu đen, có số sim 01635.091.xxx; 01 chiếc điện thoại di động nhón hiệu Nokia 105 V0304, màu đen, có số sim 0965.096.xxx của N.

Bản án hình sự sơ thẩm số 23/2018/HSST ngày 23/3/2018, Tòa án nhân dân

(TAND) huyện Cẩm Giàng đã áp dụng quy định của pháp luật và xử phạt bị cáo N 29 tháng tù cho hưởng án treo và bị cáo H 27 tháng tù cho hưởng án treo; xử lý vật chứng (trong đó không truy thu số tiền các bị cáo đánh bạc với nhau). Ngoài ra bản án còn tuyên về hình phạt bổ sung, án phí và quyền kháng cáo theo quy định.

Sau khi xét xử sơ thẩm, ngày 05/4/2018 Viện kiểm sát nhân dân huyện Cẩm Giàng kháng nghị với nội dung đề nghị sửa án sơ thẩm theo hướng truy thu số tiền đánh bạc 61.463.000đ của bị cáo H.

Tại phiên tòa phúc thẩm:

- Bị cáo H trình bày là bị cáo bán số lô số đề cho những người qua đường, không biết họ là ai và họ chưa trả tiền cho bị cáo. Bị cáo đã chuyển số lô số đề bán được cho N trong ngày và ngày 16/10/2017 nếu không bị bắt thì bị cáo sẽ thanh toán tiền bán số lô số đề cho N kể cả trường hợp những người mua số lô số đề của bị cáo họ chưa trả tiền cho bị cáo. Nay, VKSND huyện Cẩm Giàng kháng nghị, bị cáo đề nghị Tòa án xem xét theo quy định của pháp luật.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân (VKSND) tỉnh tham gia phiên tòa giữ nguyên quyết định kháng nghị của VKSND huyện Cẩm Giàng và đề nghị HĐXX chấp nhận kháng nghị của VKS.

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:

[1]. Xét kháng nghị của VKSND huyện Cẩm Giàng.

Do có sự thỏa thuận từ trước nên vào chiều ngày 16/10/2017 H và N đã thực hiện hành vi đánh bạc trái phép bằng hình thức số lô, số đề; H đã chuyển số lô, số đề cho N tổng là 61.463.000 đồng để hưởng % hoa hồng thì bị phát hiện. Theo H khai số lô, số đề mà H đã chuyển cho N là do một số đối tượng không rõ họ tên và địa chỉ mua của H và họ chưa thanh toán tiền cho bị cáo. Quá trình điều tra cũng không xác định được các đối tượng đã mua số lô, số đề của H là ai. Tại phiên tòa bị cáo xác định ngày 16/10/2017 nếu không bị bắt thì bị cáo vẫn phải thanh toán tiền bán số lô số đề cho N gồm cả tiền của những người mua số lô số đề của bị cáo mà họ chưa trả tiền cho bị cáo. Do đó, trong vụ án này N và H đánh bạc trái phép với nhau, tổng số tiền đánh bạc là 61.463.000 đồng và số tiền này H chưa chuyển cho N thì bị phát hiện bắt giữ. Số tiền 61.463.000 đồng là công cụ dùng vào việc phạm tội nên cần tịch thu sung quỹ nhà nước theo quy định, Tòa án cấp sơ thẩm không quyết định truy thu số tiền này là không đúng quy định tại điểm a khoản 1 Điều 41 BLHS năm 1999 nay là điểm a khoản 1 Điều 47 BLHS năm 2015 sửa đổi bổ sung năm 2017. Vì vậy, kháng nghị của VKSND huyện Cẩm Giàng là có căn cứ, chấp nhận sửa bản án sơ thẩm về nội

dung trên.

[2]. Về án phí: Kháng nghị của VKSND huyện Cẩm Giàng được chấp nhận nhưng bị cáo không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

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

Vì các lẽ trên;

Căn cứ khoản 1 Điều 355, khoản 2 Điều 357 Bộ luật tố tụng hình sự;

QUYẾT ĐỊNH:

1. Chấp nhận kháng nghị của Viện trưởng VKSND huyện Cẩm Giàng, tỉnh Hải Dương; sửa bản án hình sự sơ thẩm số 23/2018/HSST ngày 23/3/2018 của TAND huyện Cẩm Giàng, tỉnh Hải Dương.

2. Điều luật áp dụng: điểm a khoản 1 Điều 41 BLHS năm 1999, điểm a khoản 1 Điều 47 BLHS năm 2015 sửa đổi bổ sung năm 2017; điểm a khoản 2 Điều 106 BLTTHS năm 2015.

3. Về xử lý vật chứng: Truy thu của bị cáo Lê Thị H số tiền 61.463.000đ (sáu mươi một triệu, bốn trăm sáu mươi ba nghìn đồng).

4. Về án phí: Bị cáo không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

Các quyết định khác của bản án sơ thẩm không có kháng cáo, kháng nghị đã 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 31/5/2018.

Nơi nhận:

- VKSND tỉnh Hải Dương;
- VKSND thành phố Hải Dương;
- Công an thành phố Hải Dương;
- Trại tạm giam Kim Chi HD;
- Sở tư pháp tỉnh Hải Dương;
- THA dân sự thành phố Hải Dương;
- Bị cáo;
- Lưu hồ sơ.

TM. HỘI ĐỒNG XÉT XỬ SƠ THẨM
Thẩm phán - chủ tọa phiên tòa

(Đã ký)

Mạc Minh Quang.