

Bản án: 60/2023/HS-PT
Ngày 10 tháng 8 năm 2023

**NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM
TÒA ÁN NHÂN DÂN TỈNH P**

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

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Bà Lê Thị Thu Huyền

Các thẩm phán: Ông Nguyễn Hà Giang.
Ông Nguyễn Quang Vũ.

- Thư ký phiên tòa: Ông Nguyễn Hồng Quân- Thư ký Tòa án nhân dân tỉnh P.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh P tham gia phiên tòa: Bà Trương Thị Kim Dung- Kiểm sát viên.

Ngày 10 tháng 8 năm 2023, tại trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh P đưa ra xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự thụ lý số:44/2023/TLPT-HS ngày 25 tháng 4 năm 2023 do có kháng cáo của bị cáo Đỗ Minh H đối với Bản án hình sơ thẩm số:08/2023/HSST ngày 17 tháng 3 năm 2023 của Tòa án nhân dân huyện T, tỉnh P.

Bị cáo kháng cáo:

1. Đỗ Minh H - sinh ngày 15 tháng 11 năm 1977 tại huyện T, tỉnh P; Nơi cư trú: Khu 9, xã H, huyện T, tỉnh P; Nghề nghiệp: Lao động tự do; Trình độ học vấn:12/12; dân tộc: Kinh; Giới tính: Nam; tôn giáo: Không; quốc tịch: Việt Nam; con ông: Đỗ Văn N, sinh năm 1946 và bà Nguyễn Thị C, sinh năm 1947; vợ: Bùi Thị H, sinh năm 1982; Con: Có 02 con (nhỏ sinh năm 2010, lớn sinh năm 2015); Bị cáo là Đảng viên Đảng Cộng sản Việt Nam đã bị đình chỉ sinh hoạt Đảng theo quyết định số 45-QĐ/UBKTHU ngày 19 tháng 01 năm 2023 của Ủy ban kiểm tra huyện ủy T;

Tiền án: Không;

Tiền sự: Công an huyện T ra Quyết định xử phạt vi phạm hành chính số 76/QĐ-XPHC ngày 12/10/2021 đối với Đỗ Minh H về hành vi Đánh bạc bằng hình thức bán số lô, số đề, phạt tiền 1.500.000đ. Ngày 05/11/2021 bị cáo đã chấp hành xong. Bị cáo không bị bắt, tạm giữ, tạm giam. Bị cáo bị áp dụng biện pháp ngăn chặn Cấm đi khỏi nơi cư trú tại xã H, huyện T, tỉnh P.(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:

Hồi 18 giờ 10 phút ngày 16/10/2022, Tổ công tác của Cơ quan CSĐT Công an huyện T nhận được tin báo của quần chúng nhân dân về việc Ngô Ngọc Hkhu 8, xã H, huyện T đang ghi số lô, số đề cho người khác tại nhà, tổ công tác đã T hành kiểm tra đã phát hiện Ngô Ngọc Hđang bán số lô, số đề cho Nguyễn Anh T, sinh năm 1985 và Nguyễn Ngọc Q, sinh năm 1984 đều ở khu 8 xã H (H1 bán cho

Nguyễn Ngọc Q 2.400.000đồng, cho Nguyễn Anh T 50.000đồng). Tổ công tác T hành lập biên bản sự việc và thu giữ của H1 số tiền 5.350.000đồng (trong đó có số tiền H1 bán số lô, số đề cho T và Q). Sau đó, đưa H1, Q và T về công an huyện T để làm việc.

Ngô Ngọc Q giao nộp 01 chiếc điện thoại di động Sam sung Galaxy J7 Prime màu vàng bên trong lắp sim số điện thoại di động 0327.560.xxx, có dữ liệu hình ảnh liên quan đến hành vi đánh bạc của Q và H1 ngày 16/10/2022.

Ngô Ngọc H giao nộp 01 chiếc điện thoại di động Oppo A12 số thuê bao 0966.630.xxx, H1 khai đó là chiếc điện thoại H1 sử dụng để liên lạc mua bán số lô, số đề với nhiều người khác. Cơ quan điều tra kiểm tra dữ liệu trong điện thoại do H1 giao nộp không có thông tin, dữ liệu gì liên đến hành vi mua bán số lô, số đề như lời H1 khai, H1 trình bày: Sau khi nhận tin mua bán số lô, số đề với người khác H1 thường chụp ảnh lại màn hình tin nhắn để đối chiếu việc thanh toán trả thưởng, sau đó xóa tin nhắn. Đối với ảnh chụp lại màn hình, sau khi thanh toán xong với người mua số lô, số đề H1 cũng xóa trên điện thoại. Cơ quan điều tra có công văn số 854 ngày 17/10/2022, đề nghị Đội phòng chống tội phạm sử dụng công nghệ cao thuộc Phòng Cảnh sát hình sự Công an tỉnh P khôi phục lại dữ liệu chiếc điện thoại thu giữ của H1. Kết quả: Đã khôi phục được 2451 tệp hình ảnh.

Từ kết quả khai thác dữ liệu được khôi phục, đã làm rõ ngày 07/5/2022, Ngô Ngọc H bán số lô, số đề cho Đỗ Minh H, sinh năm 1977 ở khu 9, xã H, với tổng số tiền là 6.123.000đồng. Tại Cơ quan điều tra H1 và H khai nhận về hành vi đánh bạc ngày 07/5/2022 như sau:

Chiều ngày 07/5/2022, Đỗ Minh H bán hàng ở quán của mình thuộc khu 9 xã H, huyện T, H lập bảng đề để bán cho những người chơi (do thời gian đã lâu nên H không nhớ được những người đến mua số lô, số đề). Khoảng gần 18 giờ cùng ngày, sau khi bán số lô, số đề cho những người chơi được tổng số tiền là 1.663.000đồng (Một triệu sáu trăm sáu mươi ba nghìn đồng), H dùng bút bi mực xanh ghi những số lô, số đề đã bán vào một tờ giấy sau đó dùng điện thoại di động chụp ảnh rồi gửi qua tin nhắn qua zalo cho Ngô Ngọc H (H1 sử dụng zalo đăng ký số điện thoại di động 0966.630.085 có tên zalo là “Ngọc H1” và lưu số điện thoại của H là “Bồ nhí VTri”). Các số lô, số đề trong bảng mà H đã chuyển cho H1. Tổng số tiền H mua số lô, đề ngày 07/5/2022 là 1.663.000đồng (gồm: tiền các số đề là 1.180.000đ và 21 điểm số lô tổng tiền là 483.000đ) Sau khi nhận được tin nhắn, H1 nhắn tin lại “OK”, tức là đồng ý. Sau đó, H1 chụp ảnh màn hình điện thoại di động có chứa nội dung tin nhắn mua bán

số lô, số đề giữa H1 và H. So sánh với kết quả xổ số kiến thiết Miền Bắc mở thưởng ngày 07/5/2022, H trúng 50.000 đồng tiền đề, được số tiền là 3.500.000đồng và trúng 12 điểm lô được số tiền là 960.000đồng, tổng số tiền H trúng là 4.460.000đồng. Như vậy, tổng số tiền đánh bạc giữa H1 và H ngày 07/5/2022 là 6.123.000đồng. Đối với chiếc điện thoại di động, số điện thoại H sử dụng để đăng ký zalo và sử dụng để mua số lô, số đề với H1, sau khi chuyển bảng đề cho H1 thì mấy ngày sau điện thoại di động của H bị hư hỏng không còn sử dụng được nên H đã vứt bỏ

chiếc điện thoại di động cùng chiếc sim đăng ký Zalo đi, bản thân H không nhớ số điện thoại khi đó sử dụng. Đối với mảnh giấy và chiếc bút sử dụng để ghi số lô, số đề H đã vứt bỏ.

Quá trình kiểm tra dữ liệu khôi phục trong điện thoại di động của Ngô Ngọc H còn phát hiện nhiều hình ảnh chụp những mảnh giấy có các hình ảnh có nội dung là các chữ số giống các tờ không ghi ngày, tháng, năm và tên người. Do thời gian lâu, H không nhớ, không xác định được những mảnh giấy trên là giấy nháp hay các tờ mà người chơi mua số lô, số đề gửi hay không? Vì vậy không xác định được việc mua bán số lô, số đề từ những hình ảnh khai thác từ dữ liệu phục hồi trên điện thoại của H1.

Quá trình điều tra xác định hình thức đánh bạc như sau: H1, H mua, bán các số lô, số đề là các số tự nhiên có hai chữ số từ 00 đến 99, sau đó so sánh với kết quả xổ số kiến thiết Miền Bắc mở thưởng cùng ngày. Đối với số đề thì so sánh với hai số cuối của giải đặc biệt, nếu trúng thì người chơi được số tiền gấp 70 lần số tiền đã mua. Đối với số lô thì so sánh với hai số cuối của tất cả các giải, nếu trúng được số tiền tương ứng là 80.000 đồng/ điểm. Trường hợp trùng nhiều lần thì sẽ được gấp bấy nhiêu lần, nhưng H1 không quá 3 lần. Nếu không trúng thì người chơi mất số tiền đã mua.

Tại cơ quan điều tra, Đỗ Minh H, Ngô Ngọc H1, Nguyễn Anh T, Nguyễn Ngọc Q cũng đã khai nhận hành vi vi phạm của mình như trên.

Động cơ, mục đích: Đỗ Minh H, Ngô Ngọc H thực hiện hành vi phạm tội nhằm thu lợi bất chính từ việc đánh bạc.

Quá trình điều tra, Đỗ Minh H đã tự nguyện giao nộp số tiền sử dụng để đánh bạc ngày 07/5/2022 là 4.460.000 đồng.

Xác minh tài sản xác định: Ngô Ngọc H1, Đỗ Minh H sống cùng gia đình trên nhà và đất là tài sản chung của gia đình; không có tài sản riêng.

Tại bản án hình sự sơ thẩm số: 08/2023/HSST ngày 17 tháng 3 năm 2023 của Tòa án nhân dân huyện T, tỉnh P đã quyết định:

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

Tuyên bố: Bị cáo Đỗ Minh H phạm tội “Đánh bạc”.

Xử phạt bị cáo Đỗ Minh H: 7 (Bảy) tháng tù. Thời hạn tù tính từ ngày bị cáo đi thi hành án.

Hình phạt bổ sung: Không áp dụng hình phạt bổ sung đối với bị cáo Đỗ Minh H.

Bản án còn tuyên về án phí, quyền kháng cáo và các vấn đề khác đúng quy định của pháp luật.

Kháng cáo: Ngày 23/3/2023: Bị cáo Đỗ Minh H kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt.

Tại phiên tòa phúc thẩm, bị cáo Đỗ Minh H vẫn giữ nguyên yêu cầu kháng cáo, tại cấp phúc thẩm bị cáo xuất trình tình tiết mới: Đã ủng hộ làm nhà Đại đoàn kết cho hộ gia đình chính sách năm 2023 có xác nhận của Chính quyền địa phương; bố đẻ bị cáo là ông Đỗ Văn N là bố đẻ của bị cáo được thưởng Huân chương kháng

chiến hạnh nhĩ, Huân chương chiến sỹ vẻ vang hạng 3, Huân chương chiến sỹ giải phóng.

Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh P trình bày quan điểm giải quyết vụ án: Đề nghị Hội đồng xét xử, căn cứ điểm b khoản 1 Điều 355; Điều 357 Bộ luật tố tụng hình sự. Chấp nhận kháng cáo của bị cáo Đỗ Minh H. Sửa bản án hình sự sơ thẩm số: 08/2023/HSST ngày 17 tháng 3 năm 2023 của Tòa án nhân dân huyện T.

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]. Về thủ tục tố tụng: Kháng cáo của bị cáo trong hạn luật định được xem xét, giải quyết.

[2]. Về nội dung vụ án: Tại cơ quan điều tra, phiên tòa sơ thẩm và phiên tòa phúc thẩm lời khai của bị cáo phù hợp với lời khai của bị cáo khác, phù hợp với lời khai của người có quyền lợi nghĩa vụ liên quan, phù hợp với các tài liệu, chứng cứ có trong hồ sơ vụ án có đủ căn cứ xác định:

Khoảng 18 giờ ngày 07/5/2022, Ngô Ngọc H đã có hành vi đánh bạc bằng hình thức ghi số lô, số đề với Đỗ Minh H với tổng số tiền đánh bạc là 6.123.000 đồng.

Hành vi của bị cáo đã phạm vào tội: "Đánh bạc" theo khoản 1 Điều 321 Bộ luật hình sự. Tòa án cấp sơ thẩm đã xét xử bị cáo về hành vi nêu trên là đúng người, đúng tội, đúng quy định của pháp luật.

[3]. Xét kháng cáo kháng cáo của bị cáo, Hội đồng xét xử xét thấy:

Trong quá trình tố tụng tại cơ quan điều tra, cũng như tại Tòa án cấp sơ đã xác định bị cáo phạm tội thuộc trường hợp ít nghiêm trọng, nH1 bị cáo Đỗ Minh đã bị xử phạt hành chính về tội đánh bạc. Tòa án cấp sơ thẩm đã căn cứ vào các tình tiết giảm nhẹ quy định tại điểm i, s đối với bị cáo như: Bị cáo thuộc trường hợp ít nghiêm trọng, quá trình điều tra đã nhận thức được hành vi phạm tội của mình, thành khẩn khai báo, ăn năn hối cải. Bị cáo không bị áp dụng tình tiết tăng nặng trách nhiệm hình sự nào. Tòa án cấp sơ thẩm đã tuyên phạt bị cáo Đỗ Minh H 07 tháng tù giam. Tại cấp phúc thẩm bị cáo xuất trình thêm chứng cứ mới đó là: Trong quá trình sinh sống tại địa phương, bị cáo đã tích cực chung tay góp sức ủng hộ người nghèo để xóa nhà tạm, biết chia sẻ với cộng đồng và đã được chính quyền địa phương xác nhận; bố đẻ bị cáo là ông Đỗ Văn N có công với cách mạng được thưởng Huân chương kháng chiến hạng nhĩ, Huân chương chiến sỹ vẻ vang hạng 3, Huân chương chiến sỹ giải phóng. Đây là tình tiết giảm nhẹ được quy định tại khoản 2 Điều 51 Bộ luật Hình sự. Do vậy, bị cáo Đỗ Minh H được áp dụng thêm tình tiết giảm nhẹ được quy định tại khoản 2 Điều 51 Bộ luật Hình sự.

Từ những phân tích trên có đủ căn cứ để chấp nhận kháng cáo đề nghị cấp phúc thẩm xem xét xin được giảm nhẹ hình phạt của bị cáo Đỗ Minh H, như đề nghị của Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh tại phiên tòa.

[4]. Kháng cáo được chấp nhận nên bị cáo Đỗ Minh H không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

[5]. Các quyết định khác của Bản án sơ thẩm không có kháng cáo, kháng nghị không xem xét.

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH:

[1]. Căn cứ điểm b khoản 1 Điều 355; điểm e khoản 1 Điều 357 Bộ luật tố tụng hình sự năm 2015 sửa đổi, bổ sung năm 2017. Chấp nhận kháng cáo của bị cáo Đỗ Minh H. Sửa một phần Bản án hình sự sơ thẩm số 08/2023/HSST ngày 17/3/2023 của Tòa án nhân dân huyện T tỉnh P.

[2]. Căn cứ khoản 1, Điều 321; điểm i, s, khoản 1 và khoản 2 Điều 51; Điều 38, Điều 54 Bộ luật Hình sự.

Tuyên bố: Bị cáo Đỗ Minh H phạm tội “Đánh bạc”.

Xử phạt bị cáo Đỗ Minh H: 04 (Bốn) tháng tù. Thời hạn tù tính từ ngày bị cáo đi thi hành án.

Hình phạt bổ sung: Không áp dụng hình phạt bổ sung đối với bị cáo Đỗ Minh H.

[3]. Về án phí hình sự phúc thẩm: Áp dụng điểm h khoản 2 Điều 23 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 Đỗ Minh H không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

[4]. 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./.

Nơi nhận

- VKSND tỉnh P;
- TAND H. T;
- VKSND H.T;
- Công an H. T;
- Chi cục THADS H. T;
- TB UBND nơi bị cáo cư trú;
- Bị cáo;
- Lưu HS; Lưu VP.

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

Lê Thị Thu Huyền

BIÊN BẢN NGHỊ ÁN

Vào hồi 15 giờ 00 ngày 10 tháng 8 năm 2023. Tại phòng Nghị án Toà án nhân dân tỉnh P.

Với Hội đồng xét xử phúc thẩm gồm có:

Thẩm phán - chủ tọa phiên tòa: Bà Lê Thị Thu Huyền

Các Thẩm phán: Ông Nguyễn Hà Giang.

Ông Nguyễn Quang Vũ.

T hành nghị án vụ án hình sự phúc thẩm thụ lý số 44/2023/TL-HSPT ngày 25 tháng 4 năm 2023, đối với bị cáo:

1. Đỗ Minh H - sinh ngày 15 tháng 11 năm 1977 tại huyện T, tỉnh P; Nơi cư trú: Khu 9, xã H, huyện T, tỉnh P; Nghề nghiệp: Lao động tự do; Trình độ học vấn: 12/12; dân tộc: Kinh; Giới tính: Nam; tôn giáo: Không; quốc tịch: Việt Nam; con ông: Đỗ Văn N, sinh năm 1946 và bà Nguyễn Thị C, sinh năm 1947; vợ: Bùi Thị H, sinh năm 1982; Con: Có 02 con (nhỏ sinh năm 2010, lớn sinh năm 2015); Bị cáo là Đảng viên Đảng Cộng sản Việt Nam đã bị đình chỉ sinh hoạt Đảng theo quyết định số 45-QĐ/UBKTHU ngày 19 tháng 01 năm 2023 của Ủy ban kiểm tra huyện ủy T;

Tiền án: Không;

Tiền sự: Công an huyện T ra Quyết định xử phạt vi phạm hành chính số 76/QĐ-XPHC ngày 12/10/2021 đối với Đỗ Minh H về hành vi Đánh bạc bằng hình thức bán số lô, số đề, phạt tiền 1.500.000đ. Ngày 05/11/2021 bị cáo đã chấp hành xong. Bị cáo không bị bắt, tạm giữ, tạm giam. Bị cáo bị áp dụng biện pháp ngăn chặn Cấm đi khỏi nơi cư trú tại xã H, huyện T, tỉnh P. (Có mặt)

Căn cứ Điều 299 và Điều 326 của Bộ luật tố tụng hình sự;

Căn cứ các chứng cứ và tài liệu đã được xem xét tại phiên tòa, kết quả tranh tụng tại phiên tòa, các quy định của pháp luật.

**HỘI ĐỒNG XÉT XỬ THẢO LUẬN, BIỂU QUYẾT,
QUYẾT ĐỊNH CÁC VẤN ĐỀ CỦA VỤ ÁN NHƯ SAU:**

1. Về nội dung xử : Căn cứ điểm b khoản 1 Điều 355; điểm e khoản 1 Điều 357 Bộ luật tố tụng hình sự năm 2015 sửa đổi, bổ sung năm 2017. Chấp nhận kháng cáo của bị cáo Đỗ Minh H. Sửa một phần Bản án hình sự sơ thẩm số 08/2023/HSST ngày 17/3/2023 của Tòa án nhân dân huyện T tỉnh P.

Kết quả biểu quyết 03/03 = tỷ lệ 100%

2. Về áp dụng điều luật và hình phạt:

Căn cứ khoản 1, Điều 321; điểm i, s, khoản 1 và khoản 2 Điều 51; Điều 38, Điều 54 Bộ luật Hình sự.

Tuyên bố: Bị cáo Đỗ Minh H phạm tội “Đánh bạc”.

Xử phạt bị cáo Đỗ Minh H: 04 (Bốn) tháng tù. Thời hạn tù tính từ ngày bị cáo đi thi hành án.

Hình phạt bổ sung: Không áp dụng hình phạt bổ sung đối với bị cáo Đỗ Minh H.

Kết quả biểu quyết 03/03 = tỷ lệ 100%

3. Về án phí hình sự phúc thẩm: Áp dụng điểm h khoản 2 Điều 23 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 Đỗ Minh H không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

Kết quả biểu quyết 03/03 = tỷ lệ 100%

4. 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 kể từ ngày tuyên án.

Kết quả biểu quyết 03/03 = tỷ lệ 100%

Nghị án kết thúc vào hồi 15 giờ 15 phút ngày 10 tháng 8 năm 2023 .

Biên bản nghị án đã được đọc lại cho tất cả thành viên Hội đồng xét xử cùng nghe và ký tên dưới đây./.

THÀNH VIÊN HỘI ĐỒNG XÉT XỬ THẨM PHÁN - CHỦ TOẠ PHIÊN TOÀ

Nguyễn Hà Giang

Nguyễn Quang Vũ

Lê Thị Thu Huyền

