

**Bản án số: 38/2018/PT-HS
Ngày: 26-01-2018**

NHÂN DANH

NƯỚC CỘNG H XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM

TÒA ÁN NHÂN DÂN THÀNH PHỐ HÀ NỘI

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

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Ông Trần Nam Hà.

Các Thẩm phán: Ông Mai Văn Quang và ông Ngô Tiến Phong.

- Thư ký phiên tòa: Ông Dương Tuấn Dũng - Thư ký Tòa án.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân thành phố Hà Nội tham gia phiên tòa: Ông Nguyễn Văn Hồng - Kiểm sát viên.

Ngày 26/01/2018 tại trụ sở Toà án nhân dân thành phố Hà Nội xét xử phúc thẩm vụ án hình sự thụ lý số 916/2017/TLPT-HS ngày 24/11/2017 đối với bị cáo Phùng Thị H do có kháng cáo của bị cáo đối với bản án hình sự sơ thẩm số 142/2017/ST-HS ngày 29/9/2017 của Tòa án nhân dân quận H, thành phố Hà Nội.

Bị cáo có kháng cáo: **PHÙNG THỊ H**, sinh năm 1961 tại Hà Nội; ĐKNKTT và trú tại: Số nhà 44/11 đường VNT, phường Q, quận H, thành phố Hà Nội; nghề nghiệp: Lao động tự do; trình độ học vấn: 06/10; con ông Phùng Văn B, bà Nguyễn Thị V, có chồng là Nguyễn Văn H (*Đều đã chết*) và 03 con, lớn sinh năm 1989, nhỏ sinh năm 1999; tiền án, tiền sự: Chưa; bị tạm giữ từ ngày 03/9/2016 đến ngày 09/9/2016; hiện tại ngoại. 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: Phùng Thị H mở quán bán nước tại nhà ở số 44/11 đường VNT, phường Q, quận H, thành phố Hà Nội. Từ khoảng 16 giờ đến 18 giờ hàng ngày, H vừa bán nước vừa bán số lô, đề cho khách; khi khách yêu cầu mua số lô, đề thì H ghi các số lô, đề mà khách đánh vào 01 tờ giấy nhỏ (*tích kê*) giao cho khách. Sau đó H ghi các số lô, đề khách mua vào 01 tờ giấy. Đối với những số lô, đề khách đánh ít tiền H sẽ giữ lại để trực tiếp đánh bạc thắng thua với khách và những số lô, đề còn lại H ghi vào một tờ giấy khác rồi dùng máy

Fax số thuê bao 0437198759 gửi nội dung vào máy Fax số thuê bao 0436473216 của Nguyễn Văn Thảo (*sinh năm 1960; ĐKNKTT: Số 87 phố Linh Đường, phường Hoàng Liệt, quận Hoàng Mai, thành phố Hà Nội*). Thảo và H thỏa thuận với tiền lô thu của khách 22.500đồng/1 điểm, nếu khách đánh từ 10 điểm lô trở lên hoặc 23.000đồng/1 điểm nếu khách đánh dưới 10 điểm lô, H sẽ chuyển cho Thảo số tiền 22.000 đồng/1 điểm lô; còn với tiền đề mà khách đánh, H sẽ chuyển cho Thảo 74% và giữ lại 26% tổng số tiền đề thu của khách, với số tiền khách đánh lô xiên thì H chuyển hết cho Thảo và không hưởng lợi do khách ít khi đánh lô xiên. Căn cứ vào kết quả xổ số kiến thiết miền bắc mở thưởng từ 18 giờ 15 đến 18 giờ 30 hàng ngày sẽ lấy hai số cuối của giải đặc biệt là số đề, hai số cuối của tất cả các giải sẽ là những số lô, còn lô xiên hai là cặp hai số có hai chữ số, lô xiên ba là cặp ba số có hai chữ số của tất cả các giải thưởng trong kết quả xổ số đó. Nếu trúng đề thì khách mua đề sẽ thắng 70 lần số tiền đã bỏ ra; với lô xiên 2 nếu khách mua trúng sẽ thắng gấp 10 lần số tiền đã bỏ ra; đối với lô xiên 3 nếu khách mua trúng sẽ thắng gấp 40 lần số tiền đã bỏ ra; đối với mỗi điểm lô nếu khách trúng mỗi điểm lô một lần (*một nháy*) sẽ thắng là 80.000 đồng/1 điểm, nếu trúng hai lần (*hai nháy*) sẽ thắng 80.000 đồng $\times 2 = 160.000$ đồng/1 điểm; H trực tiếp thanh toán tiền thắng cho khách.

Khoảng 17 giờ 40 ngày 03/9/2016, Tổ công tác của Công an quận H bắt quả tang các đối tượng Phùng Duy Ích (*sinh năm 1965; ĐKNKTT: Thôn Vật Lại, xã Vật Lại, huyện Ba Vì, thành phố Hà Nội*), Hoàng Xuân Trường (*sinh năm 1981; ĐKNKTT: Số 305 khu tập thể Trại Găng, phường Thanh Nhàn, quận Hai Bà Trưng, thành phố Hà Nội*), Quán Thành Thiện (*sinh năm 1979; ĐKNKTT: Thôn Hoàng Thượng, xã Hoàng Đông, huyện Duy Tiên, tỉnh Hà Nam*), Nguyễn Văn Hải (*sinh năm 1960; ĐKNKTT: Số 3 ngõ Lan Bá, phường Trung Phụng, quận Đống Đa, thành phố Hà Nội*) đang mua số lô, đề của H; thu giữ của Phùng Thị H 4.690.000 đồng, 01 điện thoại di động Xphone màu đồng đã qua sử dụng, 01 quyển sổ ghi kết quả xổ số, 13 tờ giấy cuống Fax của số máy 0437198759, 01 máy Fax Panasonic KX - FT 938 màu đen, 02 bảng cấp ghi số lô, đề ngày 03/9/2016; thu giữ của Quán Thành Thiện 01 tích kê ghi nội dung "3/9 Đ tổng 10 x 5N; xiên (60 - 58) x 20 nghìn" có chữ ký của H; thu giữ của Nguyễn Văn Hải 01 tích kê đề ngày 03/9, trên có ghi "Đề đầu 2 x 2N, đuôi 2 x 3N"; 01 tích kê đề ngày 03/9, có ghi "Lô 50 x 5N, đề 93", sau tích kê có chữ ký của Nguyễn Văn Hải; thu giữ của Hoàng Xuân Trường 01 tích kê số đề ngày 03/9 có ghi hai

số đề 15 và 51; thu giữ của Phùng Duy Ích 01 tích kê ghi số lô 33 x 20N, số đề 18 x 40N (ngày 03/9/2016).

Đối với 02 bảng cấp thu giữ tại nhà H: Bảng cấp thứ nhất H ghi những số lô, đề khách đến mua với tổng số tiền là 5.716.000 đồng, trong đó tiền đề là 785.000 đồng, tiền lô là 4.531.000 đồng, tiền lô xiên là 400.000 đồng. Bảng cấp thứ hai là bảng sao chép lại từ bảng cấp thứ nhất những số H không giữ lại để chuyển cho Thảo qua máy Fax. Trong những số chuyển này có ghi số lô 38, 83 mỗi con 1.600 điểm. H khai số lô này do Trần Thị Thanh Hương (*trú tại: Số 6 ngõ 86 phố VNT, phường Q, quận H, thành phố Hà Nội*) nhắn tin đánh lô qua điện thoại; sau khi nhận được tin nhắn, H không ghi vào bảng cấp thứ nhất mà ghi thẳng bảng cấp thứ 2 để chuyển cho Thảo; tổng số tiền của bản cấp thứ 2 là 77.824.800 đồng.

Đối với hành vi của các đối tượng đánh lô, đề là Phùng Duy Ích, Hoàng Xuân Trường, Quán Thành Thiện, Nguyễn Văn Hải bị phát hiện trước giờ có kết quả xổ số và số tiền mua lô, đề chưa đủ căn cứ xử lý hình sự nên Cơ quan điều tra - Công an quận H đã ra quyết định xử phạt hành chính.

Ngày 04/9/2016 Trần Thị Thanh Hương đến cơ quan điều tra đầu thú và khai nhận ngày 03/9/2016, Hương dùng số điện thoại 01694707132 nhắn tin vào số H là 01697381897 đánh lô số 38, 83, mỗi số 1600 điểm x 22.500 đồng, tổng số tiền đánh bạc là 72.000.000 đồng; H nhắn tin lại OK (*đồng ý*); cả hai thỏa thuận sau khi có kết quả xổ số sẽ thanh toán tiền thắng thua với nhau; sau đó Hương và H đã xóa tin nhắn liên quan đến việc đánh bạc. Cơ quan điều tra đã tạm giữ của Hương 01 điện thoại di động Nokia 6300 có số thuê bao 01694707132. Tập đoàn viễn thông Viettel cung cấp không có thông tin liên quan đến tin nhắn giữa 02 số thuê bao 01694707132 (*Hương*), 01697381897 (*H*) vào ngày 03/9/2016. Do chưa đủ căn cứ xác định hành vi đánh bạc giữa Trần Thị Thanh Hương và Phùng Thị H nên Công an quận H đã ra quyết định tách rút tài liệu số 21 ngày 14/11/2016 liên quan đến hành vi của Trần Thị Thanh Hương để tiếp tục điều tra xử lý sau. Ngày 30/6/2017 Tòa án nhân dân quận H đã trả hồ sơ để điều tra bổ sung, xem xét làm rõ hành vi của Trần Thị Thanh Hương nhưng Hương không có mặt ở địa phương. Đối tượng Nguyễn Văn Thảo không có mặt tại nơi cư trú nên cơ quan điều tra đã tách rút tài liệu liên quan để tiếp tục điều tra xử lý sau.

Tại bản án hình sự sơ thẩm số 142/2017/HS-ST ngày 29/9/2017 của Tòa án nhân dân quận H đã áp dụng khoản 1, khoản 3 Điều 249; điểm p khoản 1 Điều 46 của Bộ luật Hình sự, xử phạt Phùng Thị H 18 tháng tù, phạt bổ sung 5.000.000 đồng về tội “*Tổ chức đánh bạc*”. Ngoài ra bản án hình sự sơ thẩm còn quyết định xử lý vật chứng, án phí và quyền kháng cáo.

Ngày 04/10/2017, bị cáo Phùng Thị H có đơn kháng cáo đề nghị được hưởng án treo.

Tại phiên tòa: Bị cáo vẫn giữ nguyên yêu cầu kháng cáo. Đại diện Viện kiểm sát nhân dân thành phố Hà Nội sau khi đánh giá tính chất, mức độ, hậu quả của hành vi; nhân thân và các tình tiết tăng nặng, giảm nhẹ của bị cáo đã đề nghị Hội đồng xét xử phúc thẩm căn cứ các Điều 331; 332; 333; điểm a khoản 1 Điều 335; Điều 336 của Bộ luật Tố tụng Hình sự năm 2015, chấp nhận kháng cáo của Phùng Thị H về hình thức, không chấp nhận kháng cáo về nội dung, giữ nguyên hình phạt 18 tháng tù.

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 tố tụng:* Sau khi xét xử sơ thẩm, trong thời hạn luật định bị cáo Phùng Thị H kháng cáo là hợp lệ, được chấp nhận.

[2] *Về nội dung:* Khoảng 17 giờ 40 phút ngày 03/9/2016 tại nhà của Phùng Thị H, Công an quận H, thành phố Hà Nội đã bắt quả tang H bán số lô, đề cho các đối tượng Phùng Duy Ích, Hoàng Xuân Trường, Quán Thành Thiện, Nguyễn Văn Hải; thu giữ các tài liệu, đồ vật chứng minh trong ngày 03/9/2016 H đã nhiều lần bán cho nhiều người số lô, đề với tổng số tiền là 79.037.800 đồng; H còn sử dụng điện thoại, máy Fax phục vụ cho việc đánh bạc nói trên. Hành vi trên của Phùng Thị H bị Tòa án cấp sơ thẩm kết án về tội “*Tổ chức đánh bạc*” theo khoản 1 Điều 249 của Bộ luật Hình sự năm 1999 là có căn cứ, đúng pháp luật.

[3] *Xét kháng cáo của bị cáo Hội đồng xét xử nhận thấy:* Ngoài việc tổ chức đánh bạc với số tiền lớn nêu trên, bị cáo còn thừa nhận đã tổ chức đánh bạc dưới hình thức lô, đề nhiều ngày trước đó nên việc áp dụng hình phạt tù đối với bị cáo là cần thiết. Tuy nhiên, sau khi phạm tội bị cáo đã thành khẩn khai báo; ăn năn hối cải; nhân thân chưa có tiền án, tiền sự, phạm tội lần đầu; Tòa án cấp sơ thẩm xử phạt bị cáo 18 tháng tù là có phần nghiêm khắc nên Hội đồng

xét xử phúc thẩm áp dụng thêm khoản 2 Điều 46 của Bộ luật Hình sự, chấp nhận một phần kháng cáo, giảm hình phạt cho bị cáo.

Các quyết định khác của bản án sơ thẩm không bị kháng cáo, kháng nghị tiếp tục có hiệu lực pháp luật.

[4] Kiến nghị: Trong vụ án này, hành vi của Trần Thị Thanh Hương và Nguyễn Văn Thảo đã có dấu hiệu phạm tội "*Đánh bạc và Tổ chức đánh bạc*", Tòa án cấp sơ thẩm đã trả hồ sơ yêu cầu điều tra bổ sung nhưng không được đáp ứng. Hội đồng xét xử kiến nghị Viện kiểm sát nhân dân và Công an quận H tiếp tục điều tra, làm rõ hành vi của những đối tượng này để xử lý theo đúng quy định của pháp luật, tránh bỏ lọt tội phạm.

[5] *Về án phí phúc thẩm*: Căn cứ Điều 99 của Bộ luật Tố tụng hình sự và Nghị quyết số 326/UBTVQH14 ngày 30/12/2016 của Ủy ban Thường vụ Quốc hội về án phí, lệ phí tòa án thì bị cáo không phải nộp án phí hình sự phúc thẩm.

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH:

1. Căn cứ điểm b khoản 1 Điều 335; điểm c khoản 1 Điều 337 của Bộ luật Tố tụng Hình sự năm 2015, sửa bản án sơ thẩm, cụ thể:

- Áp dụng khoản 1 Điều 249; khoản 3 Điều 249; điểm p khoản 1 Điều 46; khoản 2 Điều 46 của Bộ luật Hình sự năm 1999, xử phạt Phùng Thị H **12** (*Mười hai*) tháng tù về tội "*Tổ chức đánh bạc*", thời hạn chấp hành hình phạt tù tính từ ngày bắt đầu thi hành án, được trừ thời gian đã bị tạm giữ (*Từ 03/9/2016 đến ngày 09/9/2016*); phạt bổ sung 5.000.000 đồng để sung công quỹ Nhà nước.

- Bị cáo không phải nộp án phí hình sự phúc thẩm.

2. 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.

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

Nơi nhận:

- TAND Cấp cao tại Hà Nội;
- TT Lý lịch tư pháp TW-Bộ Tư pháp;
- VKSND thành phố Hà Nội;
- Công an thành phố Hà Nội;
- TAND quận H;
- VKSND quận H;
- Công an quận H;
- THADS quận H;
- UBND phường Q, quận H;
- Người kháng cáo;
- Lưu HS, VT.

TM. HỘI ĐỒNG XÉT XỬ PHÚC THẨM
Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa

Trần Nam Hà