

**TÒA ÁN NHÂN DÂN
THÀNH PHỐ HỒ CHÍ MINH**

**CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM
Độc lập - Tự do - Hạnh phúc**

Bản án số:102/2019/HS-PT
Ngày 20-02-2019

**NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM
TÒA ÁN NHÂN DÂN THÀNH PHỐ HỒ CHÍ MINH**

Thành phần Hội đồng xét xử phúc thẩm gồm có:

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Ông Vũ Hoài Nam

Các Thẩm phán: 1. Bà Đoàn Thị Hương Giang

2. Bà Nguyễn Huỳnh Mai Tâm Quyên

Thư ký phiên tòa: Bà Trần Thị Mộng Nhung – Thư ký Tòa án nhân dân
Thành phố Hồ Chí Minh

***Đại diện Viện kiểm sát nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh tham gia
phiên tòa:*** Bà Bùi Quỳnh Chi - Kiểm sát viên.

Ngày 20 tháng 02 năm 2019 tại trụ sở Tòa án nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự phúc thẩm thụ lý số:593/HSPT ngày 27 tháng 12 năm 2018 đối với bị cáo Ngô Kim H do có kháng cáo của bị cáo đối với Bản án hình sự sơ thẩm số: 101/2018/HSST ngày 20/11/2018 của Tòa án nhân dân Quận 4, Thành phố Hồ Chí Minh.

Bị cáo có kháng cáo:

Ngô Kim H, sinh năm 1961 tại Thành phố Hồ Chí Minh; Giới tính: nữ; Nơi đăng ký hộ khẩu thường trú: 458/17B N, Phường 18, Quận 4, Thành phố Hồ Chí Minh; nghề nghiệp: nội trợ; trình độ học vấn: 5/12; Con ông: Ngô Văn L (chết) và bà Lê Thị H (chết); Có chồng là Nguyễn Văn N (chết); có 01 con sinh năm 1982; tiền án, tiền sự: không.

Bị cáo 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:

Vào khoảng 17 giờ ngày 18/7/2015, Đội Cảnh sát Điều tra tội phạm về trật tự xã hội Công an Quận 4 cùng Công an Phường 18, Quận 4 kiểm tra hành chính nhà số 460/38A N, Phường 18, Quận 4, Thành phố Hồ Chí Minh phát hiện Ngô Kim H đang ghi số đề cho Phan Thị Kim D (sinh năm 1966, HKTT: 16/16B C, phường C, Quận 1, Thành phố Hồ Chí Minh) nên đã mời về trụ sở Công an Phường 18, Quận 4 lập biên bản phạm tội quả tang.

Công an Quận 4 thu giữ của Ngô Kim H: 01 quyển tập học sinh bên trong có 10 trang ghi số đề ngày 18/7/2015; 01 quyển tập học sinh bên trong có 11 trang ghi số đề ngày 17/7/2015; 01 tờ phôi ghi đề ngày 18/7/2015; 01 tờ phôi ghi đề không ghi ngày; 01 điện thoại di động hiệu Nokia màu đen, số Imei: 3519800448663; số tiền 7.295.000 đồng; Một số vật dụng hỗ trợ cho việc ghi số đề gồm: 02 tờ giấy than, 02 máy tính hiệu Casio, 03 cây bút bi, 02 cuốn giấy dò kết quả xổ số.

Thu giữ của Phan Thị Kim D: 03 tờ phôi đề đài Hà Nội ghi ngày 18/7/2015; 02 tờ phôi đề ghi ngày 18/7/2015; 01 điện thoại di động hiệu Nokia 5130C-2 Express Music màu xám, số Imei: 359355/03/314633/8.

Ngày 12/11/2015, Cơ quan Cảnh sát Điều tra Công an Quận 4 đã khởi tố vụ án, khởi tố bị can và ra lệnh bắt bị can để tạm giam đối với Ngô Kim H về hành vi “Đánh bạc”. Ngày 29/12/2015, Cơ quan Cảnh sát điều tra Công an Quận 4 ra lệnh truy nã đối với Ngô Kim H do Ngô Kim H không có mặt tại địa phương. Đến ngày 25/5/2018, Ngô Kim H đến Công an Phường 18, Quận 4 đầu thú.

Tại Cơ quan Điều tra, Ngô Kim H xác nhận: khoảng giữa tháng 3/2015, Ngô Kim H nhận ghi số đề cho một người tên “Anh Hai” (chưa rõ lai lịch). Hàng ngày, Ngô Kim H sử dụng nhà số 460/38A N, Phường 18, Quận 4, Thành phố Hồ Chí Minh để ghi số đề các đài miền Nam. Đến khoảng 16 giờ cùng ngày thì Ngô Kim H giao phôi đề lại cho “Anh Hai”, Từ 17 giờ cùng ngày, Ngô Kim H tiếp tục ghi số đề đài Hà Nội rồi giao phôi đề lại cho “Anh Hai” và nhận tiền công là 2% (sau khi đã trừ 20% tiền cò cho người đến ghi số đề).

Khi ghi số đề, Ngô Kim H quy định tỷ lệ ăn thua như sau: đối với số có 02 chữ số thì tỷ lệ ăn thua là đặt 01 ăn 73; đối với số có 03 chữ số thì tỷ lệ ăn thua là đặt 01 ăn 630; đối với số có 04 chữ số thì tỷ lệ ăn thua là đặt 01 ăn 5.000.

Kết quả giải trình các tờ phôi tạm giữ của Hằng vào ngày 18/7/2015 thể hiện số tiền mà các con bạc trúng đề Miền Nam là 1.832.500 đồng. Như vậy, tổng số tiền Ngô Kim H tham gia đánh bạc theo kết quả xổ số đài Miền Nam là 5.643.500 đồng.

Số tiền mà con bạc đưa cho Ngô Kim H ghi số đề theo đài Hà Nội là 4.769.000 đồng, vào thời điểm Công an Quận 4 kiểm tra thì đài Hà Nội chưa có kết quả xổ số.

Như vậy tổng số tiền mà Ngô Kim H tham gia đánh bạc trong ngày 18/7/2015 là 10.412.500 đồng.

Kết quả giải trình các tờ phôi tạm giữ của Ngô Kim H vào ngày 17/7/2015: số tiền mà các con bạc đưa cho Ngô Kim H để ghi số đề theo đài Miền Nam là 5.031.400 đồng, số tiền các con bạc trúng thưởng đài Miền Nam là 2.019.700 đồng.

Số tiền mà các con bạc đưa cho Ngô Kim H để ghi theo đài Hà Nội là

12.435.800 đồng, số tiền các con bạc trúng thưởng đài Hà Nội là 4.521.000 đồng.

Như vậy, tổng số tiền mà Ngô Kim H dùng để đánh bạc trong ngày 17/7/2018 là 24.007.900 đồng.

Ngày 12/7/2015, Ngô Kim H ghi đề cho 03 con bạc với tổng số tiền thực tế là 536.800 đồng, không có con bạc trúng thưởng.

Đối với tờ phoi đề không ghi ngày, Ngô Kim H khai của các con bạc đến ghi đề làm rơi lại, không phải của Ngô Kim H ghi.

Căn cứ Kết luận giám định số 998/KLGD-TT ngày 28/0/2015 của Phong Kỹ thuật Hình sự Công an Thành phố Hồ Chí Minh, có đủ căn cứ xác định các tờ phoi thu giữ của Ngô Kim H là do Ngô Kim H viết ra phù hợp với vật chứng thu giữ, phù hợp với lời khai của Ngô Kim H và Phan Thị Kim D tại Cơ quan điều tra.

Tại Cơ quan điều tra, Ngô Kim H khai nhận trung bình mỗi ngày Ngô Kim H ghi cho khoảng 10 đến 15 con bạc, thu lợi bất chính mỗi ngày khoảng 100.000 đồng. Tổng số tiền Ngô Kim H thu lợi từ việc ghi số đề tính từ giữa tháng 3/2015 đến ngày 18/7/2015 là 3.000.000 đồng, Ngô Kim H đã tự nguyện giao nộp số tiền 3.000.000 đồng cho Cơ quan Cảnh sát điều tra Công an Quận 4. Ngoài ra, số tiền 7.295.000 đồng, Ngô Kim H khai có 7.048.000 đồng là tiền thực tế Ngô Kim H ghi được trong 18/7/2015, có 247.000 đồng là tiền Ngô Kim H thu lợi từ những ngày trước đó.

Tại Bản án hình sự sơ thẩm số 101/2018/HSST ngày 20/11/2018 của Tòa án nhân dân Quận 4, Thành phố Hồ Chí Minh đã quyết định:

Tuyên bố bị cáo Ngô Kim H, phạm tội “Đánh bạc”.

Áp dụng Điểm b, i, s Khoản 1 và Khoản 2 Điều 51; Điểm g Khoản 1 Điều 52; Khoản 1 Điều 321 của Bộ luật Hình sự năm 2015 sửa đổi, bổ sung năm 2017.

Xử phạt Ngô Kim H 12 (Mười hai) tháng tù. Thời hạn tù tính từ bắt bị cáo chấp hành án.

Ngoài ra bản án sơ thẩm còn tuyên về xử lý vật chứng, án phí và quyền kháng cáo.

Ngày 03/12/2018 bị cáo Ngô Kim H làm đơn kháng cáo xin được hưởng án treo.

Đại diện viện kiểm sát phát biểu quan điểm giải quyết vụ án: sau khi phân tích tính chất của vụ án, những tình tiết tăng nặng, giảm nhẹ trách nhiệm hình sự đối với bị cáo đã cho rằng mức hình phạt mà Tòa án cấp sơ thẩm xét xử bị cáo là có căn cứ và phù hợp, đề nghị Hội đồng xét xử cấp phúc thẩm không chấp nhận kháng cáo của bị cáo.

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:

Bị cáo đã có hành vi tham gia đánh bạc với số tiền: ngày 12/7/2015 là 536.800 đồng; ngày 17/7/2015 là 24.007.900 đồng; ngày 18/7/2015 là 10.412.500 đồng. Số tiền thu lợi bất chính từ tháng 3/2015 đến ngày bị bắt quả tang là 3.000.000 đồng nên Tòa án cấp sơ thẩm đã áp dụng Khoản 1 Điều 321 của Bộ luật Hình sự năm 2015 sửa đổi, bổ sung năm 2017 xét xử bị cáo là đúng người, đúng tội.

Ngô Kim H kháng cáo, đơn kháng cáo làm trong hạn luật định là hợp lệ.

Xét kháng cáo của bị cáo, Hội đồng xét xử cấp phúc thẩm nhận thấy:

Khi lượng hình, Hội đồng xét xử cấp sơ thẩm đã xem xét bị cáo có tình tiết tăng nặng trách nhiệm hình sự “phạm tội 02 lần trở lên” được quy định tại điểm g Khoản 1 Điều 52 Bộ luật Hình sự. Đồng thời, Hội đồng xét xử cấp sơ thẩm cũng xem xét các tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự cho bị cáo như: bị cáo có nhân thân tốt, phạm tội lần đầu thuộc trường hợp ít nghiêm trọng, thành khẩn khai báo, ăn năn hối cải; tự nguyện ra đầu thú và nộp lại số tiền thu lợi bất chính theo các quy định tại điểm b, i, s Khoản 1 Điều 51 của Bộ luật Hình sự 2015 sửa đổi, bổ sung 2017 để từ đó tuyên phạt bị cáo mức hình phạt 12 tháng tù là có căn cứ.

Xét, bị cáo có tình tiết tăng nặng trách nhiệm hình sự là “phạm tội 02 lần trở lên” được quy định tại điểm g Khoản 1 Điều 52 Bộ luật Hình sự thuộc trường hợp không được hưởng án treo theo quy định tại khoản 5 Điều 3 Nghị Quyết 02/2018/NQ-HĐTP ngày 15/5/2018 của Hội đồng thẩm phán Tòa án nhân dân Tối Cao về hướng dẫn áp dụng Điều 65 của Luật Hình sự về án treo. Do đó, Hội đồng xét xử phúc thẩm không chấp nhận kháng cáo của bị cáo, giữ nguyên bản án sơ thẩm.

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

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH:

- Căn cứ vào điểm a khoản 1, khoản 2 Điều 355; Điều 356 của Bộ luật Tố tụng hình sự năm 2015.

Không chấp nhận kháng cáo của bị cáo Ngô Kim H, giữ nguyên bản án sơ thẩm.

Tuyên bố bị cáo Ngô Kim H phạm tội “Đánh bạc”.

- Căn cứ khoản 1 Điều 321; điểm b, i, s khoản 1 và khoản 2 Điều 51; điểm g Khoản 1 Điều 52 Bộ luật Hình sự năm 2015 sửa đổi, bổ sung năm 2017;

Xử phạt: Ngô Kim H 12 (Mười hai) tháng tù. Thời hạn tù tính từ ngày bắt bị cáo chấp hành án.

Bị cáo phải nộp 200.000 đồng án phí hình sự phúc thẩm.

Các quyết định khác của bản án sơ thẩm không có kháng cáo, không bị 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.

Nơi nhận:

- TAND tối cao; (1)
- TAND cấp cao tại TP.HCM; (1)
- VKSND TP.HCM; (3)
- VKSND Quận 4; (1)
- P.PC53-CA TP.HCM; (1)
- Bị cáo; (1)
- Trại giam; (1)
- Thi hành án Quận 4; (2)
- TAND Quận 4; (1)
- Công an Quận 4; (1)
- UBND nơi BC cư trú; (2)
- Sở Tư pháp; (1)
- Lưu, Tòa Hình sự, hồ sơ (23) (7)

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

Vũ Hoài Nam