

**TÒA ÁN NHÂN DÂN
TỈNH THÁI NGUYÊN**

Bản án số: 81/2022/HS-PT
Ngày: 23 - 8 - 2022

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

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

- **Thành phần Hội đồng xét xử phúc thẩm gồm có:**
- **Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa:** Bà Trần Thị Nhài.
- **Các thẩm phán:** 1. Ông Đặng Minh Tuấn
2. Bà Lê Thị Hồng Phương
- **Thư ký phiên tòa:** Bà Diệp Thu Trang - Thư ký Tòa án nhân dân tỉnh Thái Nguyên
- **Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Thái Nguyên tham gia phiên tòa:** Bà Dương Thị Thu Hiền, chức vụ: Kiểm sát viên.

Ngày 23 tháng 8 năm 2022, tại Trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Thái Nguyên, xét xử phúc thẩm vụ án hình sự phúc thẩm thụ lý số: 55/2022/TLPT-HS ngày 25/7/2022 do có kháng cáo của bị cáo Dương Thị Minh H đối với bản án hình sự sơ thẩm số 145/2022/HSST ngày 13/6/2022 của Tòa án nhân dân thành phố Thái Nguyên, tỉnh Thái Nguyên.

** Bị cáo có kháng cáo:*

Dương Thị Minh H, tên gọi khác: không. Sinh ngày 03/9/1982. Nơi ĐKKHKT: Tổ 12, phường PĐP, thành phố TN, tỉnh Thái Nguyên; nơi ở: Tổ 26, phường PĐP, thành phố TN, tỉnh Thái Nguyên; nghề nghiệp: Lao động tự do; trình độ học vấn: 12/12; dân tộc: Sán diu; giới tính: Nữ; tôn giáo: Không; quốc tịch: Việt Nam; con ông: Dương Ngọc V (đã chết) và bà Đinh Thị T; có chồng Phùng Quang H1; có 02 con; Tiền án, tiền sự: Không.

Bị cáo tại ngoại (bị tạm giữ từ ngày 16/12/2021 đến ngày 22/12/2021). Có mặt.

Ngoài ra trong vụ án còn có 02 bị cáo là Lương Hàn T1 và Nguyễn Ngọc T2 không kháng cáo, không bị kháng nghị, Tòa án không triệu tập.

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 15 phút ngày 15/12/2021 nhận được tin báo của quần chúng nhân dân về việc tại nhà số 63, ngõ 62, đường XH thuộc tổ 26, phường PĐP, thành phố TN, tỉnh Thái Nguyên có một số đối tượng có biểu hiện đánh bạc bằng hình thức mua bán số lô, số đề, tổ công tác của Đội Cảnh sát hình sự Công an thành phố Thái Nguyên phối hợp cùng Công an phường Phan Đình Phùng tiến

hành kiểm tra hành chính đối với địa điểm trên, gồm có Dương Thị Minh H, Phùng Quang H1 (là chồng của H) và Lưu Thị Bảo Y, sinh năm 1989, trú tại tổ 15, phường PDP, thành phố Thái Nguyên. Quá trình kiểm tra, H tự nguyện giao nộp cho tổ công tác 01 chiếc điện thoại di động nhãn hiệu Samsung Galaxy Note10 life màu trắng lắp sim số thuê bao 0948.232.586 và 0972.235.545, 01 chiếc điện thoại di động nhãn hiệu Vsmart VOS 4.0 màu trắng lắp sim số thuê bao 0967.232.586 và 0945.979.010 và 700.000đồng. H trình bày 02 chiếc điện thoại trên H sử dụng để đánh bạc bằng hình thức bán số lô, số đề cho những người có nhu cầu; 700.000đồng là tiền H bán số lô, số đề cho Y. Tổ công tác đã lập biên bản sự việc, thu giữ vật chứng theo quy định. Kiểm tra người và điện thoại của H1, Y không phát hiện thu giữ gì.

Quá trình điều tra xác định H có hành vi đánh bạc bằng hình thức bán số lô, số đề cho Lương Hàn T1, Nguyễn Ngọc T2 qua tin nhắn trên ứng dụng Zalo; H bán số lô, số đề trực tiếp với Lưu Thị Bảo Y. Cụ thể:

- Khoảng 17 giờ 30 phút ngày 15/12/2021, Nguyễn Ngọc T2 sử dụng tài khoản Zalo “Ngoc Thang” đăng nhập trong điện thoại di động nhãn hiệu Iphone 7, màu đen, lắp sim số thuê bao 0979.369.988 của T2 nhắn 3 tin nhắn vào tài khoản Zalo “Lục Bình Tím” của H được đăng nhập trong điện thoại di động nhãn hiệu Samsung Galaxy Note10 life màu trắng lắp sim số thuê bao 0948.232.586 và 0972.235.545 để mua 44 số đề với số tiền 4.500.000đồng; 700 điểm của 08 số lô với giá 22.000đồng/điểm với tổng số tiền 15.400.000đồng. H nhắn tin lại cho T2 xác nhận việc đồng ý bán số lô, số đề trên. Tổng số tiền H và T2 đánh bạc với nhau là 19.900.000đồng.

- Khoảng 18 giờ 10 phút ngày 15/12/2021, Lương Hàn T1 sử dụng tài khoản Zalo “Lương Hàn T1” đăng nhập trong máy điện thoại di động Samsung Galaxy A52 có lắp sim số thuê bao 0962.599.387 của T1 nhắn 03 tin nhắn vào tài khoản Zalo “Chi Hương Bạc Tam” của H đăng nhập trong điện thoại di động nhãn hiệu Vsmart VOS 4.0 màu trắng lắp sim số thuê bao 0967.232.586 và 0945.979.010 để mua 74 số đề với số tiền 14.300.000 đồng. H nhắn tin lại cho T1 xác nhận việc đồng ý bán các số đề trên. Tổng số tiền H và T1 đánh bạc với nhau là 14.300.000 đồng.

H thỏa thuận với T2 và T1 sau khi có kết quả xổ số cùng ngày sẽ đối chiếu kết quả trúng thưởng rồi chuyển tiền sau.

- Khoảng 18 giờ 00 phút cùng ngày, Lưu Thị Bảo Y đến nhà của H tại tổ 26, phường Phan Đình Phùng, thành phố Thái Nguyên và mua trực tiếp của H 04 số lô, mỗi số 10 điểm với giá 880.000 đồng. Y trả cho H 700.000 đồng số tiền còn lại 180.000đồng Y nợ H.

Tổng số tiền Dương Thị Minh H đánh bạc với Ngô Ngọc T2, Lương Hàn T1, Lưu Thị Bảo Y vào ngày 15/12/2021 là 35.080.000đồng.

Về phương thức đánh đề: Người mua nhắn tin qua số điện thoại để mua của người bán các số đề là số có 02 chữ số từ 00 đến 99 với số tiền tùy ý. Nếu số đề người mua trùng với 2 số cuối cùng giải đặc biệt của kết quả xổ số kiến thiết Miền Bắc mở thưởng cùng ngày, thì người mua trúng thưởng và người bán phải trả cho

người mua số tiền gấp 70 lần số tiền người mua đã mua số đề đó. Nếu không trúng thì người mua mất số tiền đã bỏ ra mua số đề. Giải nhất là đối chiếu với 2 số cuối cùng giải nhất của kết quả xổ số kiến thiết Miền Bắc.

Về cách thức đánh lô: Người mua nhắn tin qua số điện thoại để mua của người bán các số lô là số có 02 chữ số từ 00 đến 99 với số tiền tùy ý với mức giá mỗi điểm do người bán quy định. Nếu số lô người mua trùng với 02 số cuối cùng của bất kỳ giải nào của kết quả xổ số kiến thiết Miền Bắc mở thưởng cùng ngày thì trúng thưởng và người bán phải trả cho người mua mỗi điểm lô trúng thưởng là 80.000đồng. Nếu không trúng thì người mua mất số tiền đã bỏ ra mua số lô. Đối với lô xiên 2, xiên 3: Người mua sẽ mua một bộ 2 hoặc 3 số là các số có 2 chữ số từ 00 đến 99 với số tiền tùy ý. Nếu tất cả các số trong bộ số đã mua đều là số lô trúng thưởng thì người bán phải trả cho người mua số tiền gấp 10, 30 lần (tương ứng với bộ 2, 3 số) mà người mua đã bỏ ra mua bộ số đó. Nếu có 1 số trong bộ số không trúng thưởng thì người mua mất số tiền đã mua.

Nếu người bán đồng ý bán số lô, đề cho người mua thì sẽ nhắn tin xác nhận để đồng ý bán. Sau khi tính toán tiền mua số lô, số đề và tiền trúng thưởng để xác định T2 thua thì người mua và người bán sẽ thanh toán với nhau bằng tiền Ngân hàng Nhà nước Việt Nam.

Quá trình điều tra và tại phiên tòa sơ thẩm H khai: H thu của khách 22.000đ/1 điểm lô và thu 80% tổng số tiền khách mua số đề. Sau đó H chuyển các số lô, đề đã bán cho khách từ tài khoản Zalo “Lục Bình Tím” sang ứng dụng Telegram trên điện thoại di động của H rồi chuyển toàn bộ các số lô, số đề đã bán cho khách vào tài khoản Telegram của Nguyễn Tất Thành để mua của Thành với giá 21.800đ/1 điểm số lô và trả cho Thành 72% tổng số tiền mua số đề để hưởng chênh lệch. Quá trình điều tra cơ quan điều tra không xác định được nhân thân, lý lịch của Thành.

Đối với Lưu Thị Bảo Y đánh bạc với số tiền 880.000đồng và không có tình tiết định tội nào khác nên Công an thành phố Thái Nguyên đã ra Quyết định xử phạt vi phạm vi hành chính.

Tại bản án hình sự sơ thẩm số 145/2022/HSST ngày 13/6/2022 Tòa án nhân dân thành phố Thái Nguyên đưa vụ án ra xét xử sơ thẩm, quyết định: Tuyên bố: Các bị cáo Dương Thị Minh H, Lương Hàn T1 và Nguyễn Ngọc T2 phạm tội “Đánh bạc”.

Áp dụng khoản 1, 3 Điều 321; điểm i, s khoản 1 Điều 51, Điều 35, Điều 38; Điều 17; Điều 58 BLHS xử phạt: Dương Thị Minh H 15 (Mười lăm) tháng tù. Thời hạn tù tính từ ngày bị cáo đi chấp hành án, được trừ thời gian bị tạm giữ từ ngày 16/12/2021 đến ngày 22/12/2021. Phạt bổ sung bị cáo 10.000.000đồng.

Ngoài ra, Tòa án cấp sơ thẩm còn quyết định về hình phạt đối với các bị cáo khác; quyết định xử lý vật chứng, án phí và quyền kháng cáo theo quy định.

Ngày 23/6/2021 bị cáo Dương Thị Minh H kháng cáo với nội dung xin giảm nhẹ hình phạt và cho hưởng án treo.

Tại phiên tòa phúc thẩm hôm nay bị cáo chỉ xin hưởng án treo và khai nhận toàn bộ hành vi phạm tội của mình.

Quan điểm của đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Thái Nguyên tại phiên tòa: Sau khi tóm tắt nội dung vụ án, phân tích đánh giá tính chất vụ án, hành vi phạm tội, nhân thân, các tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự và các vấn đề liên quan đến kháng cáo của bị cáo. Đại diện Viện kiểm sát đề nghị Hội đồng xét xử căn cứ điểm b khoản 1 Điều 355, điểm e khoản 1, khoản 3 Điều 357 Bộ luật tố tụng hình sự, chấp nhận kháng cáo của bị cáo Dương Thị Minh H. Sửa bản án hình sự sơ thẩm của Tòa án nhân dân thành phố Thái Nguyên theo hướng giữ nguyên mức hình phạt, chuyển biện pháp cải tạo cho bị cáo hưởng án treo, ấn định thời gian thử thách theo quy định. Tổng số tiền bán số lô, số đề của H là 35.080.000 đồng, đã thu giữ của bị cáo 700.000 đồng bản án sơ thẩm đã tuyên tịch thu sung quỹ Nhà nước, số tiền còn lại 34.380.000 đồng đây là số tiền dùng đánh bạc, việc chưa thanh toán, giao nhận tiền với nhau là do bị Công an phát hiện không ảnh hưởng đến thời điểm hoàn thành của tội phạm nên phải truy thu nộp ngân sách nhà nước theo quy định điểm a khoản 1 Điều 47 BLHS, điểm a khoản 2 Điều 106 BLTTHS, nhưng cấp sơ thẩm không truy thu số tiền trên là thiếu sót. Tại phiên tòa bị cáo H tự nguyện nhận sẽ nộp khoản tiền 34.380.000 đồng vào ngân sách Nhà nước nên cần sửa bản án sơ thẩm về xử lý vật chứng truy thu nộp ngân sách nhà nước khoản tiền này.

Bị cáo H không tranh luận gì. Lời nói sau cùng bị cáo xin hưởng án treo.

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: Đơn kháng cáo của bị cáo làm trong hạn luật định được đưa ra xét xử theo trình tự phúc thẩm.

[2]. Về nội dung: Căn cứ các tài liệu đã thu thập trong hồ sơ vụ án, căn cứ lời khai của bị cáo khai trong quá trình điều tra cũng như phiên tòa sơ thẩm, phúc thẩm, Hội đồng xét xử có đủ cơ sở xác định: Từ 17 giờ 30 phút đến 18 giờ 10 phút ngày 15/12/2021, tại địa bàn thành phố Thái Nguyên, tỉnh Thái Nguyên, Dương Thị Minh H có hành vi đánh bạc bằng hình thức mua, bán số lô, số đề thông qua tin nhắn ứng dụng Zalo trên điện thoại di động với Nguyễn Ngọc T2, Lương Hàn T1 và bán trực tiếp cho Lưu Thị Bảo Y với tổng số tiền 35.080.000 đồng.

Với hành vi trên, Tòa án nhân dân thành phố Thái Nguyên, tỉnh Thái Nguyên đã xét xử bị cáo Dương Thị Minh H phạm tội “Đánh bạc” theo khoản 1 Điều 321 Bộ luật hình sự là có căn cứ, đúng pháp luật.

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

Bị cáo H có nhân thân tốt, không tiền án, tiền sự, phạm tội lần đầu và thuộc trường hợp ít nghiêm trọng, quá trình điều tra cũng như tại phiên tòa sơ thẩm, phúc thẩm thành khẩn, ăn năn hối cải khai nhận hành vi phạm tội của mình. Bản án sơ thẩm đã đánh giá tính chất vụ án, hành vi phạm tội của bị cáo, xem xét nhân thân, các tình tiết tăng nặng, giảm nhẹ trách nhiệm hình sự xử phạt bị cáo H 15 tháng tù là phù hợp. Sau khi xét xử sơ thẩm bị cáo đã xuất trình biên lai thi hành xong khoản tiền phạt bổ sung, tiền án phí theo bản án sơ thẩm đã tuyên, điều đó thể hiện ý thức chấp hành pháp luật của bị cáo. Ngoài các tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự mà cấp sơ thẩm đã áp dụng cho bị cáo, bị cáo được hưởng thêm tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự tại khoản 2 Điều 51 Bộ luật hình sự, bị cáo không phải chịu tình tiết tăng nặng trách nhiệm hình sự nào. Xét bị cáo phạm tội là đồng phạm với vai trò giản đơn, có nơi cư trú rõ ràng được chính quyền địa phương xác nhận. Căn cứ vào Nghị quyết số 02/2018/NQ-HĐTP ngày 15/5/2018 và Nghị quyết 01/2022/NQ-HĐTP ngày 15/4/2022 của Hội đồng thẩm phán Tòa án nhân dân tối cao hướng dẫn áp dụng Điều 65 Bộ luật hình sự thấy bị cáo đủ điều kiện được hưởng án treo. Do đó, Hội đồng xét xử chấp nhận kháng cáo của bị cáo, giữ nguyên mức hình phạt tù, chuyển biện pháp cải tạo cho bị cáo được cải tạo dưới sự giám sát của chính quyền địa phương cũng đủ tác dụng răn đe, giáo dục đối với bị cáo.

[4]. Số tiền 35.080.000đồng bị cáo H bán số lô, số đề cho Nguyễn Ngọc T2 (19.900.000 đồng), Lương Hàn T1 (14.300.000 đồng) và Lưu Thị Bảo Y (880.000 đồng). Trong đó, H đã nhận tiền của Y 700.000 đồng, H cho Y nợ 180.000 đồng; còn H, T2 và T1 chưa thanh toán tiền cho nhau do có quan hệ quen biết từ trước và các bên thỏa thuận sau khi có kết quả xổ số cùng ngày sẽ đối chiếu kết quả trúng thưởng rồi chuyển tiền sau. Hành vi của phạm tội của H, T2, T1 và Y đã hoàn thành. Việc chưa thanh toán, giao nhận tiền với nhau là do bị Công an phát hiện không ảnh hưởng đến thời điểm hoàn thành của tội phạm. Theo quy định tại điểm a, khoản 2 Điều 106 BLTTHS, điểm a khoản 1 Điều 47 BLHS phải truy thu số tiền 34.380.00.000 đồng đối với bị cáo H để nộp Ngân sách Nhà nước, nhưng cấp sơ thẩm không truy thu là có phần thiếu sót. Tại phiên tòa phúc thẩm bị cáo H tự nguyện nhận sẽ nộp khoản tiền 34.380.00.000đồng vào ngân sách Nhà nước nên cần sửa bản án sơ thẩm về xử lý vật chứng truy thu nộp ngân sách nhà nước khoản tiền này.

[5]. Đề nghị của đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Thái Nguyên là có căn cứ Hội đồng xét xử chấp nhận.

[6]. Về án phí: Bị cáo không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

[7]. Các quyết định khác của bản án hình sự sơ thẩm không có kháng cáo, kháng nghị, Hội đồng xét xử không xem xét.

Vì các lẽ trên, Hội đồng xét xử phúc thẩm Tòa án nhân dân tỉnh Thái Nguyên.

QUYẾT ĐỊNH:

Căn cứ điểm b khoản 1 Điều 355; điểm e khoản 1, khoản 3 Điều 357 của Bộ luật tố tụng hình sự, chấp nhận kháng cáo của bị cáo Dương Thị Minh H. Sửa bản án hình sự sơ thẩm số 145/2022/HS-ST ngày 13/6/2022 của Tòa án nhân dân thành phố Thái Nguyên, tỉnh Thái Nguyên.

1. Áp dụng khoản 1 Điều 321; điểm i, s khoản 1, khoản 2 Điều 51; Điều 17, Điều 58; Điều 65 Bộ luật hình sự, xử phạt: Dương Thị Minh H 15 (Mười lăm) tháng tù cho hưởng án treo, 30 (Ba mươi) tháng thử thách về tội “Đánh bạc”. Thời gian thử thách tính từ ngày tuyên án phúc thẩm.

Giao bị cáo Dương Thị Minh H cho Ủy ban nhân dân phường Phan Đình Phùng, thành phố Thái Nguyên, tỉnh Thái Nguyên giám sát, giáo dục trong thời gian thử thách. Gia đình bị cáo có trách nhiệm phối hợp với Ủy ban nhân dân phường Phan Đình Phùng trong việc giám sát và giáo dục bị cáo. Nếu bị cáo thay đổi nơi cư trú thì thực hiện theo khoản 3 Điều 92 Luật thi hành án hình sự.

Trong thời gian thử thách nếu người được hưởng án treo cố ý vi phạm nghĩa vụ theo quy định của Luật thi hành án hình sự 02 lần trở lên thì Tòa án có thể quyết định người đó phải chấp hành hình phạt tù của bản án đã cho hưởng án treo.

+ Ghi nhận ngày 12/8/2022 bị cáo Dương Thị Minh H đã nộp 10.000.000đồng tiền phạt bổ sung, 200.000 đồng tiền án phí hình sự sơ thẩm tại Chi cục thi hành án dân sự thành phố Thái Nguyên (biên lai thu số 0000616).

2. Căn cứ điểm a, khoản 2 Điều 106 BLTTHS, điểm a khoản 1 Điều 47 BLHS: Truy thu của bị cáo H khoản tiền dùng đánh bạc là 34.380.000đồng (Ba mươi bốn triệu, ba trăm tám mươi nghìn đồng) nộp ngân sách Nhà nước.

3. Về án phí: Căn cứ vào Điều 136 Bộ luật tố tụng hình sự; Nghị quyết 326/2016/UBTVQH14 của Ủy ban thường vụ quốc hội: Bị cáo không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

4. Các quyết định khác của bản án hình sự sơ thẩm không bị 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.

Nơi nhận:

- VKSND tỉnh Thái Nguyên;
- Sở tư pháp tỉnh Thái Nguyên;
- VKSND thành phố Thái Nguyên;
- TAND thành phố Thái Nguyên;
- Công an thành phố Thái Nguyên;
- THADS thành phố Thái Nguyên;
- Bị cáo;
- Lưu Hồ sơ vụ án.

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

Trần Thị Nhài