

**TÒA ÁN NHÂN DÂN
TỈNH BẮC GIANG**

**CỘNG H XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM
Độc lập – Tự do – Hạnh phúc**

Bản án số: 138/2017/ HSPT

Ngày: 27/12/2017

**NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG H XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM
TÒA ÁN NHÂN DÂN TỈNH BẮC GIANG**

Với thành phần hội đồng xét xử phúc thẩm gồm có

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Ông Nguyễn Văn Nhiên

Các Thẩm phán:

1. Ông Nguyễn Văn Dũng

2. Ông Bạch Đăng Thi

Thư ký phiên tòa: bà Nguyễn Thị Hồng Vân- Thư ký Tòa án nhân dân tỉnh Bắc Giang.

Đại diện VKSND tỉnh Bắc Giang tham gia phiên tòa: ông Nguyễn Văn Thu-KSV trung cấp.

Ngày 27 tháng 12 năm 2017, tại trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Bắc Giang xét xử phúc thẩm vụ án hình sự thụ lý số: 185 /2017/HSPT ngày 22 tháng 10 năm 2017 đối với bị cáo có kháng cáo Bản án hình sự sơ thẩm số 55/ 2017/ HSST ngày 15/9/2017 của Tòa án nhân dân huyện H, tỉnh Bắc Giang

Họ và tên: Nguyễn Huy Tr, sinh năm 1972 (có mặt)

Nơi ĐKKHKT và chỗ ở: khu 5, thị trấn Th, huyện H, tỉnh Bắc Giang. Nghề nghiệp: Tự do. Trình độ văn hóa lớp: 4/12.

Con ông: Nguyễn Huy Tr (đã chết). Con bà: Nguyễn Thị G, sinh năm 1936. Vợ: Nguyễn Thị H, sinh năm 1980.

Con: Bị cáo có 02 con, lớn sinh năm 1996, nhỏ sinh năm 2006

Anh, chị em ruột: có 06 anh chị em, bị cáo là con thứ 5.

Tiền án, Tiền sự: Không

Bị cáo đầu thú, bị tạm giữ từ ngày 31/12/2016 đến ngày 06/01/2017 được thay thế bằng biện pháp bảo lãnh.

Vụ án còn có bị cáo Nguyễn Thị H và 6 người có quyền lợi, nghĩa vụ liên quan không có kháng cáo, kháng nghị, cấp phúc thẩm không triệu tập.

TÓM TẮT NỘI DUNG VỤ ÁN

Hồi 18 giờ 00 phút ngày 31/12/2016, tại quán cà phê Talk của vợ chồng Nguyễn Thị H, sinh năm 1980 thuộc khu 2, thị trấn Th, huyện H, Đội cảnh sát điều tra tội phạm về trật tự xã hội Công an huyện H bắt quả tang H có hành vi đánh bạc dưới hình thức ghi số đề cho các đối tượng: Ngô Văn M, sinh năm 1994; Hoàng Văn Ng, sinh năm 1994 đều ở thôn N, xã S, huyện H và cho đối tượng Nguyễn Văn C, sinh năm 1982 ở thôn Đ, xã T, huyện H,

tỉnh Bắc Giang. Cơ quan điều tra đã thu một số vật chứng gồm cấp đề, điện thoại di động của các đối tượng liên quan đến ghi đề.

Trong quá trình điều tra và tại phiên tòa sơ thẩm bị cáo H và bị cáo Tr khai nhận: Lợi dụng việc nhà nước tổ chức giải xổ số kiến thiết Miền Bắc và thông báo kết quả mở thưởng hàng ngày trên các phương tiện thông tin đại chúng, Nguyễn Huy Tr đã thống nhất với vợ là Nguyễn Thị H cùng nhau đánh bạc dưới hình thức ghi "Lô, đề". Để thực hiện hành vi đánh bạc, Tr và H cùng ghi số đề, số lô của các đối tượng, hàng ngày trước 18 giờ, Tr nhận trực tiếp các số lô, số đề của người chơi lô, đề qua tin nhắn điện thoại của Tr sau đó nhắn tin vào số điện thoại của H; còn H ghi số lô, số đề trực tiếp tại quán cà phê Talk và qua tin nhắn điện thoại của H, sau đó tổng hợp chung số lô, số đề đã ghi được H và Tr đều khai nhận chuyển cho Trần Đức C, sinh năm 1989 ở khu 3, thị trấn Th, huyện H để lấy tiền hoa hồng sử dụng cho việc chi tiêu, sinh hoạt chung trong gia đình. Đến 18 giờ ngày 31/12/2016, trong khi bán các số lô, số đề cho các đối tượng thì Nguyễn Thị H bị Công an huyện H bắt quả tang.

Hình thức đánh bạc (lô, đề) của các đối tượng tham gia đánh bạc là cá cược hai, ba số cuối của các giải xổ số kiến thiết miền bắc với tỉ lệ được thua cao để sát phạt nhau và thu lợi bất chính. Cụ thể như sau:

1. Hành vi đánh bạc với Đỗ Văn S, sinh năm 1972 ở thôn Đ, xã S, huyện H, tỉnh Bắc Giang.

Do quen biết nhau từ trước và biết Tr ghi số đề nên trước 18 giờ các ngày 29; 30 và 31/12/2016 S đã sử dụng chiếc điện thoại di động Nokia 0168 lắp sim 0945034086 nhắn tin vào số điện thoại 0985811972 của Tr để đánh các số lô, đề. Cụ thể:

- Ngày 29/12/2016, S đánh các số lô, số đề với Tr số tiền là: 1.745.000đ, tiền trúng: 1.600.000đ. Tổng số tiền Tr đánh bạc với S là: 3.345.000đ.

- Ngày 30/12/2016, S đánh các số lô, số đề với Tr số tiền là: 1.440.000đ, không trúng.

Ngày 31/12/2016, S nhắn tin đánh số lô, đề với Tr số tiền là: 1.575.000đ, không trúng (BL: 114-149; 256; 259)

2. Hành vi đánh bạc với Trần Mạnh T, sinh 1974 ở khu 5, thị trấn Th, huyện H:

Do quen biết nhau từ trước và biết Tr ghi các số lô, đề nên trước 18 giờ các ngày 29; 30 và 31/12/2016 T sử dụng chiếc điện thoại Nokia N1280 lắp sim 01252922823 nhắn tin vào số điện thoại 0985811972 của Tr đánh số lô, đề với Tr cụ thể:

-Ngày 29/12/2016, T đánh các số đề với Tr số tiền là 93.500đ, không trúng.

-Ngày 30/12/2016, T đánh số lô, số đề với Tr với số tiền là: 85.000đ, không trúng.

-Ngày 31/12/2016, T đánh các số lô, số đề với Tr số tiền là: 127.000đ, không trúng (BL: 181-184).

3. Hành vi đánh bạc với Ngô Thị Thu T, sinh năm 1989 ở khu 3, thị trấn Th, huyện H, tỉnh Bắc Giang.

T là con chị gái Tr, gọi Tr là cậu; do muốn giúp T có thêm thu nhập nên Tr đã chia các số lô, số đề của các đối tượng chơi đề cho T để T lấy tiền hoa hồng, trước 18 giờ các ngày 29/12/2016 Tr nhắn tin bằng số điện thoại 0985811972 vào số điện thoại 01636284539 đánh các số lô, số đề với T cụ thể:

-Ngày 29/12/2016, Tr đánh các số lô, số đề với T với số tiền là: 2.640.000đ, số tiền trúng là: 3.200.000đ. Tổng số tiền Tr đánh bạc với T là: 5.840.000đ.

4. Hành vi đánh bạc với Nguyễn Duy H, sinh năm 1971 ở thôn Q, xã T, huyện H, tỉnh Bắc Giang.

Do quen biết nhau từ trước và biết Tr ghi các số lô, số đề nên trước 18 giờ các ngày 29 và ngày 31/12/2016 H sử dụng chiếc điện thoại di động Iphone 5s màu trắng lắp sim 0984054297 nhắn tin vào số điện thoại 0985811972 của Tr đánh số lô, số đề với Tr cụ thể:

-Ngày 29/12/2016, H đánh các số đề với Tr số tiền là: 3.050.000đ, không trúng.

Ngày 31/12/2016, H đánh các số đề với Tr số tiền là: 850.000đ, không trúng (BL: 192- 196).

5. Hành vi đánh bạc với Đỗ Văn L, sinh năm 1972; Nơi ĐKKHKT: ở thôn G, xã L, huyện Đ, thành phố Hà Nội (hiện ở: khu 5, thị trấn Th, huyện H).

Do quen biết từ trước và biết Tr ghi số lô, số đề nên trước 18 giờ ngày 30/12/2016 L sử dụng chiếc điện thoại di động Nokia X2 lắp sim 0916101912 nhắn tin vào số điện thoại 0985811972 của Tr đánh các số lô, số đề với Tr với số tiền là: 2.545.000đ, tiền trúng: 2.400.000đ. Tổng số tiền Tr đánh bạc với L là: 4.945.000đ (BL: 202-206).

6. Hành vi đánh bạc với Nguyễn Văn V, sinh năm 1976 ở thôn Q, xã T, huyện H, tỉnh Bắc Giang.

Do quen biết từ trước và biết Tr ghi số lô, số đề nên trước 18 giờ các ngày 30 và ngày 31/12/2016 V sử dụng chiếc điện thoại di động Iphone 5s lắp sim 0973735969 nhắn tin vào số điện thoại 0985811972 của Tr để đánh các số lô, số đề cụ thể:

- Ngày 30/12/2016, V đánh số lô, đề với Tr số tiền là: 2.200.000đ, không trúng.

Ngày 31/12/2016, V đánh số lô với Tr số tiền là: 4.400.000đ, không trúng (BL: 213-217).

7. Hành vi đánh bạc với Trần Hải H, sinh năm 1987 ở khu 5, thị trấn Th, huyện H, tỉnh Bắc Giang.

Ngày 31/12/2016, do quen biết từ trước nên Tr nhận ghi các số lô, đề từ tin nhắn qua số điện thoại: 0942511111 của Trần Hải H cùng khu 5, thị trấn Th với Tr với số tiền: 10.360.000đ (BL: 142- 148).

8. Hành vi đánh bạc với Trần Đức Ch, sinh năm 1972 khu 2, thị trấn Th, huyện H, tỉnh Bắc Giang.

9. Ngày 31/12/2016, do quen biết nhau từ trước và biết H ghi số lô, số đề nên trước 18 giờ ngày 31/12/2016 Ch sử dụng chiếc điện thoại di động Iphone 5s lắp sim 0973012626 nhắn tin vào số điện thoại 0985827599 của H để đánh các số lô, số đề với H số tiền là: 330.000đ (BL: 246-248).

9. Hành vi đánh bạc với Lưu Minh Ng, sinh năm 1989 ở khu 5, thị trấn Th, huyện H, tỉnh Bắc Giang.

10. Ngày 31/12/2016, do quen nhau từ trước và biết H ghi số lô, số đề nên trước 18 giờ ngày 31/12/2016 Ng sử dụng chiếc điện thoại di động Nokia 1208 lắp sim 0972066226 nhắn tin vào số điện thoại 0985827599 của H để đánh các số lô, đề số tiền là: 2.800.000đ (BL: 238-241).

11. Hành vi đánh bạc với Nguyễn Văn C, sinh năm 1982; Nơi ĐKHKTT: khu 11, K, thành phố V, tỉnh Ph; chỗ ở: thôn Đ, xã T, huyện H.

Ngày 31/12/2016, do quen biết từ trước và biết H ghi số lô, đề nên trước 18 giờ ngày 31/12/2016 C sử dụng chiếc điện thoại di động Iphone 6 plus lắp sim 0972289078 đến trực tiếp quán cà phê Talk và nhắn tin vào số điện thoại 0985827599 của H để đánh các số lô, đề số tiền là: 3.996.000đ (280-281).

12. Hành vi đánh bạc với Ngô Văn M, sinh năm 1994 ở thôn N, xã S, huyện H, tỉnh Bắc Giang.

Do biết H ghi số đề nên trước 18 giờ ngày 31/12/2016 M cùng với Ng đến quán cà phê Talk của H để đánh các số lô, đề. Tổng số tiền H đánh bạc với M là: 2.800.000đ (BL: 121- 125).

13. Hành vi đánh bạc với Hoàng Văn Ng, sinh năm 1994 ở thôn N, xã S, huyện H, tỉnh Bắc Giang.

Do biết H ghi số đề nên trước 18 giờ ngày 31/12/2016 Ng cùng với M đến quán cà phê Talk của H để đánh các số lô, số đề. Tổng số tiền Ng đánh số lô, số đề với H số tiền là: 3.000.000đ (BL: 126-131).

Bản án sơ thẩm đã xác định số tiền Nguyễn Huy Tr và Nguyễn Thị H đánh bạc trong các ngày từ 29, 30 và ngày 31/12/2016: Ngày 29/12/2016 số tiền đánh bạc là 12.328.500đ; số tiền thu lợi bất chính là: 2.728.500đ; Ngày 30/12/2016 số tiền đánh bạc là 8.670.000đ, số tiền thu lợi bất chính là: 3.870.000đ; ngày 31/12/2016 số tiền đánh bạc là: 30.238.000đ.

Từ nội dung trên, Bản án hình sự sơ thẩm số 45/2017/ HSST ngày 05/6/2017 của Tòa án nhân dân huyện H áp dụng: khoản 1, 3 Điều 248; điểm p khoản 1, 2 Điều 46; điểm g khoản 1 Điều 48; Điều 20, Điều 53; Điều 33 BLHS năm 1999. Điểm s khoản 1 Điều 51 của Bộ luật hình sự năm 2015.

*Xử phạt: Nguyễn Huy Tr 09 tháng tù, thời hạn tù tính từ ngày bắt giam bị cáo để thi hành án nhưng được trừ thời hạn đã bị tạm giữ và phạt tiền từ 04 triệu đồng sung công quỹ Nhà nước.

Ngoài ra Bản án còn quyết định giải quyết về xử lý vật chứng, án phí và tuyên quyền kháng cáo. Sau khi xét xử sơ thẩm, ngày 27/9/2017 bị cáo Nguyễn Huy Tr nộp đơn kháng cáo xin được giảm nhẹ hình phạt và xin được hưởng án treo, lý do bị cáo phạm tội lần đầu, thành khẩn khai báo, nuôi dưỡng mẹ già trên 82 tuổi là mẹ của liệt sỹ, là người đang trực tiếp thờ cúng liệt sỹ; tự nguyện thi hành nộp tiền phạt bổ sung, án phí là 4.200.000 đồng.

Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Bắc Giang phát biểu quan điểm: Bản án hình sự sơ thẩm đã xét xử bị cáo là đúng người, đúng tội. Đề nghị Hội đồng xét

xử chấp nhận kháng cáo của bị cáo, giữ nguyên mức hình phạt và cho bị cáo được hưởng án treo.

NHẬN ĐỊNH CỦA HỘI ĐỒNG XÉT XỬ

1) Về thủ tục kháng cáo

Bị cáo Nguyễn Huy Tr nộp đơn kháng cáo trong thời hạn quy định của Bộ Luật TTHS được coi là hợp pháp, cấp phúc thẩm chấp nhận để xét xử xem xét lại về hành vi, yêu cầu kháng cáo của bị cáo.

2) Nội dung kháng cáo

Xét thấy, hồi 18 giờ 00 phút ngày 31/12/2016, Đội cảnh sát điều tra tội phạm về trật tự xã hội Công an huyện H bắt quả tang tại quán cà phê Talk của Nguyễn Thị H thuộc khu 2, thị trấn Th, huyện H. H đã có hành vi bán số lô, số đề cho các đối tượng tự khai tên là: Ngô Văn M, sinh năm 1994 và Hoàng Văn Ng, sinh năm 1994 đều ở thôn N, xã S, huyện H, tỉnh Bắc Giang.

Quá trình điều tra, và tại phiên tòa sơ thẩm đã chứng minh được vợ chồng Nguyễn Huy Tr và Nguyễn Thị H đã đánh bạc bằng hình thức bán các số lô, số đề cho các đối tượng, cụ thể từng ngày như sau:

- Ngày 29/12/2016 số tiền đánh bạc là: 12.328.500đ (Mười hai triệu ba trăm hai mươi tám nghìn năm trăm đồng), số tiền thu lợi bất chính là: 2.728.500đ (hai triệu bảy trăm hai mươi tám nghìn năm trăm đồng).

- Ngày 30/12/2016 số tiền đánh bạc là: 8.670.000đ (tám triệu sáu trăm bảy mươi nghìn đồng), số tiền thu lợi bất chính là: 3.870.000đ (ba triệu tám trăm bảy mươi nghìn đồng).

- Ngày 31/12/2016 số tiền đánh bạc là: 30.238.500đ (Ba mươi triệu hai trăm ba mươi tám nghìn năm trăm đồng).

Xét về vai trò của các bị cáo trong vụ án HĐXX thấy: Đây là vụ án đồng phạm giản đơn, Tr và H là vợ chồng do muốn có tiền chi tiêu trong gia đình nên Tr đã bàn với H ghi đề để lấy tiền hoa hồng chi tiêu chung cho gia đình H đồng ý. Sau khi thống nhất thì H ghi tại quán cà phê Talk còn Tr ghi ở nhà, cuối giờ chiều hàng ngày Tr chuyển số đề đã ghi cho H để H chuyển cho người khác kiếm lời.

Bản án hình sự sơ thẩm đã căn cứ các tình tiết giảm nhẹ, tăng nặng trách nhiệm hình sự xử phạt bị cáo 09 tháng tù về tội đánh bạc là đúng pháp luật, phù hợp với tính chất, mức độ hành vi của bị cáo. Bản án sơ thẩm đánh giá vai trò của bị cáo Tr và bị cáo H là 2 vợ chồng là ngang nhau là có căn cứ.

Về tình tiết giảm nhẹ: Bản án sơ thẩm đã áp dụng các tình tiết giảm nhẹ, tăng nặng đối với bị cáo Nguyễn Huy Tr được hưởng tình tiết giảm nhẹ quy định tại điểm p khoản 1 điều 46 – BLHS là “Người phạm tội thành khẩn khai báo, ăn năn hối cải”. Xong căn cứ vào Nghị quyết số 144/2016/QH13 ngày 29 tháng 6 năm 2016 của Quốc hội và Công văn số 276/TANDTC-PC ngày 13 tháng 9 năm 2016 của Tòa án nhân dân tối cao về việc hướng dẫn áp dụng một số quy định có lợi cho người phạm tội của Bộ luật hình sự năm 2015, các bị cáo được áp dụng hai tình tiết giảm nhẹ quy định tại điểm s khoản 1 điều 51 của Bộ luật hình sự năm 2015 là

“Người phạm tội thành khẩn khai báo hoặc ăn năm hồi cải”. Ngoài ra sau khi phạm tội bị cáo Tr còn ra đầu thú; bị cáo Tr là người trực tiếp thờ cúng liệt sỹ Nguyễn Huy Chiến là anh trai của bị cáo Tr. Do vậy, các bị cáo còn được áp dụng tình tiết giảm nhẹ quy định tại khoản 2 điều 46 của Bộ luật hình sự.

Tại cấp phúc thẩm, bị cáo Tr đã tự nguyện chấp hành bản án đã có hiệu lực pháp luật về khoản tiền phạt bổ sung 04 triệu đồng và 200.000 đồng án phí HSST. Đây là tình tiết mới, một lần nữa bị cáo Tr thể hiện sự năn hồi cải để trở thành người lương thiện. Ngoài ra, bà Nguyễn Thị G là mẹ đẻ của bị cáo Tr có đơn gửi Tòa án nhân dân tỉnh Bắc Giang đã trình bày: bà là mẹ của liệt sỹ Nguyễn Huy Chiến bị hy sinh tại Mặt trận Tây Nam năm 1979, bà có 6 người con (3 con gái, 3 con trai), con trai út của bà là Nguyễn Huy S bị ốm chết năm 2008, các con gái của bà đi lấy chồng và ở xa, hiện nay bà ở trực tiếp với Nguyễn Huy Tr là con trai duy nhất, bà hiện nay đã 82 tuổi đã già yếu, thường xuyên ốm đau, bệnh tật, nếu con trai của bà phải đi chấp hành cải tạo tập trung thì gia đình bà sẽ lâm vào tình trạng vô cùng quần bách về mọi mặt. Do đó bà đề nghị cấp phúc thẩm xem xét cho con trai của bà là Nguyễn Huy Tr được cải tạo tại nhà để sớm tối trông nom, nuôi dưỡng bà khi về già (Đơn có sự xác nhận của Chủ tịch UBND thị trấn Th, huyện H). Đây là những tiết giảm nhẹ mới được Hội đồng xét xử cấp phúc thẩm chấp nhận đơn kháng cáo của bị cáo và cho bị cáo cải tạo tại địa phương cũng đảm bảo tính giáo dục riêng và phòng người chung, không gây nguy hại cho xã hội. Đồng thời cũng thể hiện sự khoan hồng của pháp luật đối với người phạm tội có nhân thân tốt, có nhiều tình tiết giảm nhẹ nhất là đối với chính sách gia đình thương binh, liệt sỹ của Đảng và Nhà nước ta hiện nay, phù hợp với nguyên tắc về xử lý về hành vi phạm tội.

3) Về án phí: Do chấp nhận đơn kháng cáo, bị cáo Nguyễn Huy Tr không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

Vì các lẽ trên;

Áp dụng điểm b khoản 2 Điều 248; điểm đ khoản 1 Điều 249 Bộ luật Tố tụng hình sự, sửa án sơ thẩm:

QUYẾT ĐỊNH:

Chấp nhận đơn kháng cáo của bị cáo Nguyễn Huy Tr.

Áp dụng: khoản 1 Điều 248; điểm p khoản 1, 2 Điều 46; điểm g khoản 1 điều 48; điều 20; Điều 53; Điều 60 của Bộ luật hình năm 1999. Điểm s khoản 1 Điều 51 của Bộ luật hình sự năm 2015.

Xử phạt bị cáo **Nguyễn Huy Tr 09 tháng tù** về tội “đánh bạc”, nhưng cho bị cáo được hưởng án treo, thời gian thử thách là **18 tháng**, kể từ ngày tuyên án phúc thẩm. Giao bị cáo **Nguyễn Huy Tr** cho UBND thị trấn Th, huyện H, tỉnh Bắc Giang giám sát, giáo dục trong thời gian thử thách. Tr hợp người được hưởng án treo thay đổi nơi cư trú thì thực hiện theo quy định tại khoản 1 Điều 69 của Luật Thi hành án hình sự.

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

Bản án hình sự phúc thẩm có hiệu lực kể từ ngày tuyên án; các quyết định khác của Bản án sơ thẩm không có kháng cáo, kháng nghị có hiệu lực kể từ ngày hết thời hạn kháng cáo, kháng nghị.

- Nơi nhận:***
- VKSND tỉnh Bắc giang;
 - VKSND huyện H;
 - TAND huyện H;
 - Công an huyện H;
 - Chi cục THADS huyện H;
 - Lưu HS, THS.

**TM. HỘI ĐỒNG XÉT XỬ
THẨM PHÁN, CHỦ TỌA PHIÊN TÒA
Đã ký**

Nguyễn Văn Nhiên