

**TOÀ ÁN NHÂN DÂN
TỈNH NAM ĐỊNH**

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

Bản án số: 116/2021/HS-PT
Ngày: 14 -12-2021

**NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HOÀ XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM
TOÀ ÁN NHÂN DÂN TỈNH NAM ĐỊNH**

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

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Ông Nguyễn Đức Cảnh
Các Thẩm phán: Bà Nguyễn Thị Bạch Tuyết
Ông Vũ Hà Nam.

- Thư ký phiên tòa: Bà Nguyễn Thị Thảo - Thư ký Tòa án nhân dân tỉnh Nam Định.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Nam Định tham gia phiên tòa: Bà Lê Thanh Hà - Kiểm sát viên

Ngày 14 tháng 12 năm 2021, tại trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Nam Định xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự thụ lý số 112/2021/TLPT-HS ngày 28 tháng 10 năm 2021 theo Quyết định đưa vụ án ra xét xử số 105/2021/QĐXXPT-HS ngày 01 tháng 12 năm 2021 do có kháng cáo của bị cáo Nguyễn Văn Ph đối với Bản án hình sự sơ thẩm số 60/2021/HS-ST ngày 21-9-2021 của Tòa án nhân dân huyện Hải Hậu.

- Bị cáo có kháng cáo:

Nguyễn Văn Ph, sinh năm 1986; nơi sinh và nơi đăng ký hộ khẩu thường trú: Xóm 6, xã H, huyện H, tỉnh Nam Định; nơi cư trú: Xóm 1, xã H, huyện H, tỉnh Nam Định; giới tính: Nam; Quốc tịch: Việt Nam; dân tộc: Kinh; tôn giáo: Không; nghề nghiệp: tự do; học vấn: 9/12; con ông Nguyễn Văn H, sinh năm 1956 và con bà Trần Thị Đ, sinh năm 1953; có vợ là Phan Thị Thu Th, sinh năm 1985; có 02 con, con lớn sinh năm 2011, con nhỏ sinh năm 2021; tiền án, tiền sự: Không; bị cáo bị tạm giữ từ ngày 12-6- 2021 đến ngày 15- 6- 2021 được áp dụng biện pháp ngăn chặn “Cấm đi khỏi nơi cư trú”. (Có mặt)

- Các bị cáo không kháng cáo (Đều vắng mặt).

1. Phạm Văn C, sinh năm 1999; nơi cư trú: Xóm 10, xã H, huyện H, tỉnh Nam Định;

2. Nguyễn Thị H, sinh năm 1976; nơi cư trú: Xóm 4A, xã H, huyện H, tỉnh Nam Định.

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:

Do quen biết từ trước, sáng 08-6-2021, Nguyễn Văn Ph đặt vấn đề với Nguyễn Thị H: Nếu có khách mua số lô, số đề thì H bán sau đó tổng hợp chuyển qua mạng Zalo cho Ph. H và Ph thỏa thuận giá bán cho khách 1 điểm lô là 22.500 đồng; 1 điểm lô xiên là 1.000 đồng. Ph sẽ mua lại của H mỗi điểm lô với giá 21.800 đồng, số lô xiên Ph chiết khấu lại cho H 25%; việc mua bán, chuyển bảng số lô, số đề thông qua mạng Zalo, thanh toán thắng thua trong vòng 3 ngày, hình thức giao tiền trực tiếp.

Khoảng 17 giờ 37 phút ngày 10-6-2021, Phạm Văn C sử dụng tài khoản Zalo “Cường Bear” lập bảng số thuê bao 0965.069.666 cài đặt trong điện thoại di động nhãn hiệu Iphone 12 nhắn tin vào tài khoản Zalo “Hoài Lợi” lập bảng số thuê bao 0368.244.584 cài đặt trong điện thoại di động Iphone 6 của Nguyễn Thị H để mua số lô các số lô $92 = 1.300 \text{ điểm} \times 22.500\text{đ} / 1 \text{ điểm} = 29.250.000\text{đ}$; số lô xiên 2 gồm (số 92-01) = 500.000đ. Tổng số tiền C mua số lô của H là 29.750.000đ. H thỏa thuận với C: Nếu kết quả xổ số kiến thiết miền bắc mở thưởng trong ngày có 02 số cuối của tất cả các giải trùng với số lô đã ghi thì người mua thắng, mỗi điểm lô = 80.000 đồng. Đối với lô xiên 2, nếu trùng cả hai cặp số người mua đã chọn với 02 số cuối tất cả các giải thì người mua được hưởng 10 lần số tiền đã mua. Nếu số lô đã ghi không trùng với một trong các trường hợp trên thì người mua bị mất số tiền đã mua.

Khoảng 18 giờ cùng ngày, H sử dụng tài khoản Zalo “Hoài Lợi” nhắn tin vào tài khoản Zalo “Bong Hong” lập bảng số thuê bao 0907.225.899 được cài đặt trong điện thoại di động Iphone X của Nguyễn Văn Ph chuyển toàn bộ số lô trên cho Ph, cụ thể: Số lô $92 = 1.300 \text{ điểm} \times 21.800\text{đ} / \text{điểm} = 28.340.000\text{đ}$; lô xiên 2: (số 92 - 01) = 500.000đ, trừ chiết khấu 25% = 375.000đ. Tổng số tiền lô, lô xiên H phải chuyển cho Ph là 28.715.000đ, Ph đồng ý và nhắn tin lại “Ok”.

Đối chiếu với kết quả xổ số miền Bắc mở thưởng ngày 10-6-2021, số lô C mua của H không trúng. Sáng ngày 11-6-2021, C đã trả cho H số tiền 29.750.000đ; 15 giờ cùng ngày, H chuyển cho Ph số tiền 28.715.000đ; H hưởng số tiền chênh lệch là 1.035.000đ. Ngày 12-6-2021, Phạm Văn C đến Công an huyện Hải Hậu đầu thú.

Với nội dung vụ án nêu trên, tại Bản án hình sự sơ thẩm số 60/2021/HS-ST ngày 21-9-2021, Tòa án nhân dân huyện Hải Hậu đã quyết định:

Căn cứ khoản 1 Điều 321; điểm i, s khoản 1, khoản 2 Điều 51 Bộ luật Hình sự (BLHS). Tuyên bố bị cáo Nguyễn Văn Ph phạm tội “Đánh bạc”.

Xử phạt bị cáo Nguyễn Văn Ph 10 (mười) tháng tù; thời hạn tù tính từ ngày bị cáo đi chấp hành án.

Ngoài ra Bản án còn tuyên về tội danh và hình phạt đối với các bị cáo khác và tuyên xử lý vật chứng, án phí, quyền kháng cáo.

Ngày 30-9-2021, bị cáo Nguyễn Văn Ph có đơn kháng cáo với nội dung: Tòa án cấp sơ thẩm xét xử bị cáo về tội “Đánh bạc” là đúng người, đúng tội. Tuy nhiên, bị cáo tự giác khai báo giúp cơ quan điều tra sớm làm sáng tỏ vụ án, tự nguyện sửa chữa, khắc phục hậu quả do hành vi sai phạm mình gây ra, bản thân là lao động chính trong gia đình, các con còn nhỏ, bố mẹ già yếu mất hoàn toàn khả năng lao động. Bị cáo đề nghị Hội đồng xét xử phúc thẩm xem xét cho bị cáo được hưởng án treo để có điều kiện chăm lo cho gia đình.

Tại phiên toà phúc thẩm, bị cáo giữ nguyên yêu cầu kháng cáo và trình bày: Ngoài tình tiết đã đề nghị trong đơn kháng cáo thì bản thân rất ăn năn hối hận về hành vi đã gây ra, bị cáo hoàn cảnh gia đình khó khăn có xác nhận của chính quyền địa phương. Đề nghị Hội đồng xét xử xem xét cho bị cáo được hưởng án treo.

Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Nam Định kết luận về vụ án: Đơn kháng cáo của bị cáo hợp lệ, được xem xét theo trình tự phúc thẩm. Cấp sơ thẩm xét xử bị cáo là đúng người, đúng tội, đã áp dụng đầy đủ các tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự. Tại cấp phúc thẩm, bị cáo xuất trình đơn trình bày hoàn cảnh gia đình khó khăn có xác nhận của chính quyền địa phương. Xét thấy, bị cáo có nhiều tình tiết giảm nhẹ, có nhân thân tốt, có nơi cư trú rõ ràng, hoàn cảnh gia đình khó khăn. Đề nghị HĐXX áp dụng điểm b khoản 1 Điều 355; điểm e khoản 1 Điều 357 Bộ luật Tố tụng Hình sự (BLTTHS); Điều 65 BLHS giữ nguyên hình phạt 10 tháng tù nhưng cho bị cáo hưởng án treo, thời gian thử thách là 20 tháng.

NHẬN ĐỊNH CỦA TOÀ 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 toà, Hội đồng xét xử nhận định như sau:

[1] Về phần thủ tục: Đơn kháng cáo của bị cáo làm trong thời hạn luật định, được Hội đồng xét xử xem xét theo trình tự phúc thẩm.

[2] Do có mối quan hệ từ trước nên Ph và H đã thỏa thuận: H trực tiếp bán số lô, số đề cho khách sau đó chuyển lại cho Ph để hưởng chênh lệch. Hồi 17 giờ 37 phút ngày 10-6-2021, H bán cho C 1.300 điểm lô và 01 điểm lô xiên với tổng số tiền

29.750.000đ. H đã chuyển cho Ph số tiền 28.715.000đ, chiếm hưởng trái phép số tiền 1.035.000đ. Như vậy, hành vi mà các bị cáo thực hiện đã đủ yếu tố cấu thành tội “Đánh bạc”, tội phạm và hình phạt được quy định tại khoản 1 Điều 321 của BLHS. Nên cấp sơ thẩm đã xét xử Nguyễn Văn Ph cùng các bị cáo khác về tội “Đánh bạc” theo khoản 1 Điều 321 của BLHS là có cơ sở.

[3] Xét yêu cầu kháng cáo xin hưởng án treo của bị cáo thấy rằng: Ngoài những tình tiết giảm nhẹ mà cấp sơ thẩm đã xem xét cho bị cáo là có nhân thân tốt, phạm tội lần đầu và thuộc trường hợp ít nghiêm trọng, bị cáo thành khẩn khai báo ăn năn hối cải, bản thân bị cáo sau khi thực hiện tội phạm bị cáo cũng đã tự nguyện nộp lại số tiền thu lời bất chính do hành vi bị cáo gây ra. Tại phiên tòa phúc thẩm, bị cáo nộp đơn đề nghị và có xác nhận của chính quyền địa phương xác nhận hoàn cảnh gia đình bị cáo khó khăn, con còn nhỏ, là lao động chính trong gia đình. Đây là tình tiết giảm nhẹ quy định tại khoản 1 và khoản 2 Điều 51 BLHS. Do bị cáo có nhiều tình tiết giảm nhẹ, có nơi cư trú rõ ràng, đối chiếu với hướng dẫn tại Điều 2 Nghị quyết số 02/2018/NQ-HĐTP ngày 15/5/2018 của Hội đồng thẩm phán Tòa án nhân dân tối cao, bị cáo có đủ điều kiện miễn chấp hành hình phạt tù, nên cần chấp nhận kháng cáo xin được hưởng án treo của bị cáo, sửa bản án sơ thẩm, tạo điều kiện cho bị cáo vừa cải tạo vừa chăm lo cho gia đình, thể hiện bản chất nhân đạo, khoan hồng của pháp luật.

[4] 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.

[5] Do sửa án sơ thẩm, nên người kháng cáo không phải nộp án phí hình sự phúc thẩm theo quy định của pháp luật.

Vì các lẽ trên

QUYẾT ĐỊNH:

1. Căn cứ điểm b khoản 1 Điều 355, điểm e khoản 1 Điều 357 BLTTHS; Chấp nhận kháng cáo của bị cáo Nguyễn Văn Ph, sửa bản án sơ thẩm.

2. Căn cứ vào khoản 1 Điều 321; các điểm i, s khoản 1; khoản 2 Điều 51; Điều 65 BLHS. Tuyên bố bị cáo Nguyễn Văn Ph phạm tội “Đánh bạc”

Xử phạt: Bị cáo Nguyễn Văn Ph 10 (Mười) tháng tù, nhưng cho hưởng án treo, thời gian thử thách 20 (Hai mươi) tháng, thời hạn thử thách tính từ ngày tuyên án phúc thẩm (Bị cáo bị tạm giam từ ngày 12-6- 2021 đến ngày 15- 6- 2021).

Giao bị cáo Nguyễn Văn Ph cho Ủy ban nhân dân xã H, huyện H giám sát, giáo dục trong thời gian thử thách;

Trường hợp bị cáo thay đổi nơi cư trú thì thực hiện theo qui định tại Điều 92 Luật thi hành án Hình sự. Trong thời gian thử thách, nếu bị cáo cố ý vi phạm nghĩa vụ 02 lần trở lên, thì Tòa án có thể quyết định buộc bị cáo phải chấp hành hình phạt tù của bản án đã cho hưởng án treo;

3. 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;

4. Án phí: Bị cáo không phải nộp án phí hình sự phúc thẩm.

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

Trong trường hợp bản án được thi hành theo quy định tại Điều 2 Luật thi hành án thì người bị thi hành án có quyền tự nguyện thi hành án hoặc bị cưỡng chế thi hành án, thời hiệu thi hành án thực hiện theo Điều 30 Luật thi hành án dân sự.

Nơi nhận:

- Bị cáo;
- VKSND-CA tỉnh Nam Định;
- TAND-VKS-CA huyện Hải Hậu;
- Chi cục Thi hành án huyện Hải Hậu;
- UBND xã H;
- Lưu HS, VP.

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

(Đã ký)

Nguyễn Đức Cảnh

