

Bản án số: 24/2019/HS-PT  
Ngày 25-02-2019

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

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

*Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa:* Ông Chu Long Kiêm.

*Các Thẩm phán:* Ông Lê Xuân Sơn;

Ông Cao Đức Chiến.

***- Thư ký phiên tòa:*** Bà Nguyễn Thị Thu Hương – Thư ký Tòa án nhân dân tỉnh Lạng Sơn.

***- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Lạng Sơn tham gia phiên tòa:***  
Ông Tống Văn Giang – Kiểm sát viên.

Ngày 25/02/2019 tại trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Lạng Sơn xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự phúc thẩm thụ lý số: 04/2019/TLPT-HS ngày 08 tháng 01 năm 2019 đối với bị cáo Hương Thị H do có kháng cáo của bị cáo đối với Bản án hình sự sơ thẩm số: 89/2018/HS-ST ngày 26 tháng 11 năm 2018 của Tòa án nhân dân huyện Cao Lộc, tỉnh Lạng Sơn.

***- Bị cáo có kháng cáo:***

Hương Thị H, sinh ngày 25/01/1984 tại huyện C, tỉnh Lạng Sơn. Nơi đăng ký hộ khẩu thường trú: Bản L, xã P, huyện C, tỉnh Lạng Sơn; chỗ ở: Thôn M, xã P, huyện Cao Lộc, tỉnh Lạng Sơn; nghề nghiệp: Buôn bán; trình độ văn hóa: 02/12; dân tộc: Nùng; giới tính: Nữ; tôn giáo: Không; quốc tịch: Việt Nam; con ông Nông Văn T (đã chết) và bà Hương Thị S (sinh năm 1960); có chồng là Hoàng Văn Đ (sinh năm 1984) và 01 con (sinh năm 2005); nhân thân: Chưa bị truy cứu trách nhiệm hình sự, chưa bị xử phạt vi phạm hành chính, chưa bị xử lý kỷ luật; tiền án, tiền sự: Không có. Bị cáo bị tạm giam từ ngày 23/6/2018 đến ngày 09/7/2018 được thay đổi biện pháp ngăn chặn cho bảo lãnh, hiện tại ngoại. Có mặt.

*Ngoài ra trong vụ án còn có 04 bị cáo không có kháng cáo, không bị kháng nghị.*

**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 17 giờ 50 phút ngày 07/6/2018, Tổ Công tác Công an huyện Cao Lộc làm nhiệm vụ tại thôn M, xã P, huyện C, tỉnh Lạng Sơn phát hiện tại nhà ở trọ của Hương Thị H có biểu hiện nghi vấn về hành vi đánh bạc bằng hình thức nhận số lô, đề từ các thư ký chuyển bằng tin nhắn đến. Tổ công tác đã tiến hành kiểm tra, tạm giữ của Hương Thị H 01 điện thoại di động Iphone 7 plus, 01 điện thoại Sam Sung Galaxy J2 Pro dữ liệu trong máy chứa nhiều tin nhắn có nội dung số lô, đề; 01 xe máy nhãn hiệu Yamaha, 01 xe ô tô nhãn hiệu Mazda; 01 giấy chứng nhận kiểm định an toàn kỹ thuật xe ô tô; 01 giấy phép lái xe hạng B2; 01 giấy chứng minh nhân dân mang tên Hương Thị H; số tiền 14.500.000 đồng. Hương Thị H khai nhận hằng ngày sử dụng điện thoại di động để nhận tin nhắn số lô, đề của các Thư ký gồm Lương Lê G, Tô Thị H1, Đàm Văn H2 và những người có nhu cầu mua số lô, đề.

Quá trình điều tra xác định: Hương Thị H là người làm nghề buôn bán quần áo và nhận thầu công bốc vác, sang tải hàng hóa tại bãi xe T2 thuộc xã M2, huyện V, tỉnh Lạng Sơn. Qua việc buôn bán, vận chuyển hàng hóa Hương Thị H quen biết với Tô Thị H1 là người bán hàng nước đôi diện bãi xe T2 và Lương Lê G là người bán đồ chơi trẻ em, chăn màn tại chợ Đ1 thuộc thị trấn Đ1, huyện C.

Khoảng tháng 2 và tháng 4 năm 2018, Hương Thị H lần lượt đề nghị với Tô Thị H1 và Lương Lê G nhận ghi số lô, đề cho khách đánh, sau đó chuyển lại cho Hương Thị H để hưởng lợi tiền chênh lệch. Với Lương Lê G, Hương Thị H thống nhất nhận đề 3 số là 710 đồng/điểm; lô 21.600 đồng/điểm; xiên 710 đồng/điểm; với Tô Thị H1 đề 3 số là 720 đồng/điểm, lô 21.700 đồng/điểm, xiên 720 đồng/điểm. Lương Lê G và Tô Thị H1 đồng ý.

Theo đề nghị của Hương Thị H, thường ngày Lương Lê G và Tô Thị H1 nhận ghi lô, đề cho khách đến đánh trực tiếp hoặc qua điện thoại rồi sau đó sẽ tổng hợp tất cả số lô, đề ghi được trong ngày lại và chuyển qua tin nhắn điện thoại đến cho Hương Thị H. Thời điểm chốt tin nhắn đánh lô là trước 18 giờ 05 phút, tin nhắn đánh đề là trước 18 giờ 20 phút. Trong khoảng thời gian này, Hương Thị H đều tính là nhận, ngoài giờ này thì mặc định là không nhận. Căn cứ vào kết quả xổ số kiến thiết miền Bắc từng ngày, Hương Thị H, Lương Lê G, Tô Thị H1 tự tính lại số lô, đề được thua và phải bù thưởng cho khách rồi sau đó nhắn tin thống nhất thanh toán với nhau.

Riêng đối với Đàm Văn H2, khoảng cuối tháng 4, đầu tháng 5/2018, Hương Thị H đề nghị Đàm Văn H2 ghi lô, đề cho khách sau đó chuyển lại cho Hương Thị H để hưởng lợi tiền chênh lệch. Đàm Văn H2 đồng ý và nhận ghi cấp lô, đề trực tiếp với khách đến đánh tại quán bán tạp hóa của mình. Đến cuối giờ chiều, Đàm Văn H2 tổng hợp số lô, đề ghi được lại trong ngày vào một tờ giấy và mang đến nhà hoặc phòng trọ cho Hương Thị H. Căn cứ kết quả xổ số kiến thiết miền Bắc từng ngày, Hương Thị H, Đàm Văn H2 tự tính lại số lô, đề được thua và phải bù thưởng cho khách rồi sau đó Đàm Văn H2 trực tiếp đến gặp Hương Thị H để trao đổi, thanh toán.

Tổng số tiền bị cáo Hướng Thị H sử dụng đánh bạc được chứng minh trong vụ án trong các ngày 05, 06, 07/06/2018 là 45.535.200 đồng. Tuy nhiên số tiền này Hướng Thị H chưa được nhận.

Với hành vi nêu trên, tại Bản án hình sự sơ thẩm số 89/2018/HS-ST ngày 26/11/2018 của Tòa án nhân dân huyện Cao Lộc, tỉnh Lạng Sơn đã tuyên bố bị cáo Hướng Thị H phạm Tội đánh bạc.

Về hình phạt: Áp dụng khoản 1, 3 Điều 321; điểm s khoản 1 Điều 51; điểm g khoản 1 Điều 52; Điều 17; Điều 38 Bộ luật Hình sự năm 2015, xử phạt bị cáo Hướng Thị H 01 (một) năm tù, được trừ đi thời hạn tạm giữ, tạm giam 17 ngày (từ 23/6/2018 đến ngày 09/7/2018), bị cáo còn phải chấp hành là 11 tháng 13 ngày, thời hạn chấp hành hình phạt tù được tính từ ngày bị cáo bị bắt đi thi hành án. Phạt tiền đối với bị cáo Hướng Thị H 15.000.000đồng

Ngoài ra bản án còn tuyên về hình phạt của các bị cáo khác trong vụ án, xử lý vật chứng, án phí, quyền kháng cáo theo quy định của pháp luật.

Sau khi xét xử sơ thẩm, trong thời hạn luật định ngày 02/12/2018 bị cáo Hướng Thị H có đơn kháng cáo xin được hưởng án treo. Tại phiên tòa phúc thẩm, bị cáo Hướng Thị H giữ nguyên nội dung kháng cáo, đề nghị Hội đồng xét xử xem xét về tình tiết giảm nhẹ, nhân thân, hoàn cảnh của bị cáo và cho bị cáo được hưởng án treo.

Ý kiến của Kiểm sát viên: Đơn kháng cáo của bị cáo làm trong hạn luật định là hợp lệ. Tòa án cấp sơ thẩm đã xét xử đối với bị cáo về tội “Đánh bạc” là có căn cứ, đúng người đúng tội, không oan. Tại phiên tòa phúc thẩm, bị cáo xuất trình thêm 02 đơn trình bày hoàn cảnh gia đình, 01 bản sao sổ hộ khẩu, 01 bản phô tô sổ lĩnh tiền cứu trợ xã hội thường xuyên, bị cáo phải nuôi mẹ già tâm thần; bị cáo đã nộp tiền thi hành án đối với phần phạt tiền của Bản án sơ thẩm nên có thể áp dụng thêm cho bị cáo tình tiết giảm nhẹ quy định tại khoản 2 Điều 51 của Bộ luật Hình sự 2015. Bản án sơ thẩm áp dụng chưa đầy đủ tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự, cần áp dụng thêm cho bị cáo phạm tội lần đầu, thuộc trường hợp ít nghiêm trọng theo điểm i khoản 1 Điều 51 của Bộ luật Hình sự 2015. Bị cáo có nơi cư trú rõ ràng, chấp hành tốt đường lối, pháp luật tại địa phương, được chính quyền địa phương xác nhận bị cáo cải tạo tại địa phương không ảnh hưởng đến an ninh trật tự. Do đó, đề nghị Hội đồng xét xử phúc thẩm chấp nhận kháng cáo của bị cáo, sửa một phần Bản án hình sự sơ thẩm của Tòa án nhân dân huyện Cao Lộc, tỉnh Lạng Sơn, chuyển hình phạt cho bị cáo được 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] Tại phiên tòa sơ thẩm và phúc thẩm, bị cáo Hướng Thị H đều thừa nhận hành vi phạm tội của mình, cụ thể: Hàng ngày, bị cáo Hướng Thị H làm chủ đề, nhận số lô, đề từ các bị cáo khác trong vụ án thông qua tin nhắn điện

thoại di động. Sau đó Hương Thị H đối chiếu kết quả xổ số kiến thiết miền Bắc và thanh toán cho các Thư ký đề vào ngày hôm sau. Số tiền các bị cáo Lương Lê G, Đàm Văn H2, Tô Thị H1 dùng để đánh bạc với Hương Thị H trong các ngày 05, 06, 07/6/2018 là 45.535.200 đồng. Do đó Tòa án nhân dân huyện Cao Lộc, tỉnh Lạng Sơn xử phạt bị cáo Hương Thị H về Tội đánh bạc theo khoản 1, 3 Điều 321 Bộ luật Hình sự 2015 là có căn cứ, đúng người, đúng tội.

[2] Tại phiên tòa phúc thẩm bị cáo kháng cáo xin được hưởng án treo.

[3] Xét yêu cầu kháng cáo của bị cáo, Hội đồng xét xử nhận thấy: Tòa án cấp sơ thẩm đã xem xét đầy đủ tình tiết tăng nặng, tình tiết giảm nhẹ, tính chất, vai trò, mức độ, hành vi phạm tội của bị cáo và xử phạt bị cáo 01 (một) năm tù là phù hợp với quy định của pháp luật.

[4] Trong vụ án này, bị cáo đã thực hiện làm chủ đề trong nhiều ngày liên tục và mỗi lần đều cấu thành tội phạm nên đã bị áp dụng tình tiết tăng nặng là phạm tội nhiều lần. Tội đánh bạc là tội cố ý, Tòa án cấp sơ thẩm không áp dụng cho bị cáo tình tiết giảm nhẹ, phạm tội lần đầu, thuộc trường hợp ít nghiêm trọng theo điểm i khoản 1 Điều 51 của Bộ luật Hình sự 2015 là có căn cứ.

[5] Hội đồng xét xử thấy cần thiết áp dụng chế tài hình phạt tù giam đối với bị cáo mới đảm bảo được tính răn đe và tính phòng ngừa chung. Tại phiên tòa phúc thẩm, bị cáo Hương Thị H xuất trình thêm được các tính tiết mới là đơn xin hưởng án treo có xác nhận của chính quyền địa phương, 01 đơn trình bày hoàn cảnh gia đình, 01 bản sao sổ hộ khẩu, 01 bản phô tô sổ lĩnh tiền cứu trợ xã hội thường xuyên của mẹ đẻ bị cáo Hương Thị H và bị cáo cho rằng bị cáo phải nuôi mẹ già tâm thần; bị cáo đã nộp tiền thi hành án đối với phần phạt tiền của Bản án sơ thẩm, bị cáo là lao động chính duy nhất trong gia đình. Đây là những tình tiết mới Hội đồng xét xử có căn cứ áp dụng thêm khoản 2 Điều 51 Bộ luật Hình sự năm 2015 đối với bị cáo. Tuy nhiên, điều đó cũng không làm thay đổi được bản chất hành vi, vai trò của bị cáo trong vụ án. Căn cứ vào khoản 1, Điều 3 Nghị quyết số 02/2018/NQ-HĐTP ngày 15/5/2018 của Hội đồng Thẩm phán Tòa án nhân dân tối cao thì bị cáo Hương Thị H là người chủ mưu, cầm đầu; phạm tội nhiều lần nên bị cáo thuộc trường hợp không được hưởng án treo. Do đó, không có căn cứ sửa Bản án sơ thẩm cho bị cáo hưởng án treo, cần giữ nguyên phần hình phạt đối với bị cáo.

[6] Ý kiến của đại diện Viện kiểm sát tại phiên tòa không phù hợp với nhận định trên nên không được chấp nhận.

[7] Do kháng cáo của bị cáo Hương Thị H không được chấp nhận nên bị cáo phải chịu án phí hình sự phúc thẩm theo quy định của pháp luật.

[8] Các phần khác của Bản án sơ thẩm, không có kháng cáo, không bị kháng nghị có hiệu lực pháp luật, kể từ ngày hết thời hạn kháng cáo kháng nghị.

Vì các lẽ trên,

### **QUYẾT ĐỊNH:**

Căn cứ điểm a khoản 1 Điều 355; Điều 356 Bộ luật Tố tụng hình sự 2015;

1. Không chấp nhận kháng cáo của bị cáo Hương Thị H xin hưởng án treo, giữ nguyên quyết định về phần hình phạt của Bản án hình sự sơ thẩm số 89/2018/HS-ST ngày 26/11/2018 của Tòa án nhân dân huyện Cao Lộc, tỉnh Lạng Sơn.

Áp dụng khoản 1, 3 Điều 321; điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51; điểm g khoản 1 Điều 52; các Điều 17; 38, 50 của Bộ luật Hình sự năm 2015 xử phạt bị cáo Hương Thị H 01 (một) năm tù về tội Đánh bạc, được trừ đi thời hạn tạm giữ, tạm giam 17 ngày (từ ngày 23/6/2018 đến ngày 09/7/2018). Bị cáo còn phải chấp hành là 11 tháng 13 ngày, thời hạn chấp hành hình phạt tù được tính từ ngày bị cáo bị bắt đi thi hành án.

Phạt tiền đối với bị cáo Hương Thị H 15.000.000đồng. Xác nhận bị cáo Hương Thị H đã nộp đầy đủ 15.000.000đồng (mười lăm triệu đồng) tại Chi cục Thi hành án dân sự huyện C, tỉnh Lạng Sơn theo Biên lai thu tiền nộp Ngân sách Nhà nước số AA/2012/04609 ngày 15/02/2019.

2. Về án phí: Áp dụng điểm b khoản 2 Điều 23 Nghị quyết 326/2016/UBTVQH14 ngày 30 tháng 12 năm của Ủy ban Thường vụ Quốc hội;

Bị cáo Hương Thị H phải chịu 200.000 đồng án phí hình sự phúc thẩm đề sung quỹ Nhà nước.

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.

Bản án hình sự phúc thẩm có hiệu lực kể từ ngày tuyên án./.

**Nơi nhận:**

- TAND cấp cao tại Hà Nội;
- VKSND cấp cao tại Hà Nội;
- VKSND tỉnh Lạng Sơn;
- Phòng PV 27 Công an tỉnh Lạng Sơn;
- Sở Tư pháp tỉnh Lạng Sơn;
- TAND H. Cao Lộc, tỉnh Lạng Sơn;
- VKSND H. Cao Lộc, tỉnh Lạng Sơn;
- CCTHADS H. C, tỉnh Lạng Sơn;
- Công an H. Cao Lộc, tỉnh Lạng Sơn;
- Bị cáo;
- Lưu: Hồ sơ, HCTP, Tòa Hình sự.

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

**Chu Long Kiểm**