TÒA ÁN NHÂN DÂN CẤP CAO TẠI ĐÀ NẴNG	**CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM Độc lập - Tự do - Hạnh phúc**

Quyết định số: 06/2022/HS-GĐT
Ngày 19 tháng 4 năm 2022

NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM

ỦY BAN THẨM PHÁN
TÒA ÁN NHÂN DÂN CẤP CAO TẠI ĐÀ NẴNG

- Thành phần Ủy ban Thẩm phán Tòa án nhân dân cấp cao gồm có:

Phó Chánh án - Chủ tọa phiên tòa: Ông Phạm Tấn Hoàng.

Các thành viên Hội đồng giám đốc thẩm: Ông Lê Tự và Ông Đặng Kim Nhân.

- Thư ký phiên tòa: Ông Nguyễn Vũ Thắng - Thẩm tra viên Tòa án.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân cấp cao tại Đà Nẵng tham gia phiên tòa: Ông Quách Đức Dũng - Kiểm sát viên.

Ngày 19 tháng 4 năm 2022, tại trụ sở Tòa án nhân dân cấp cao tại Đà Nẵng mở phiên tòa giám đốc thẩm xét xử vụ án hình sự đối với:

*** Người bị kết án:**

1. Nguyễn Thanh G, sinh ngày 01/11/1997; trú tại: thôn Quý Ngọc, xã Tam Phú, thành phố Tam Kỳ, tỉnh Quảng Nam; trình độ học vấn: 12/12; nghề nghiệp: lao động tự do; con ông Nguyễn Thanh V (sinh năm 1973) và bà Lương Thị Hồng N (sinh năm 1972); vợ là Trần Huyền M (sinh năm 1998); có 01 con sinh năm 2020; tiền án, tiền sự: không.

Nhân thân: Ngày 26/8/2018, bị Công an phường An Phú, thành phố Tam Kỳ xử phạt vi phạm hành chính 1.000.000 đồng về hành vi "Đánh bạc trái phép bằng hình thức chơi xóc đĩa được thua bằng tiền", chấp hành xong ngày 04/9/2018; bị bắt tạm giữ, tạm giam từ ngày 13/01/2021.

2. Trần Như T, sinh ngày 27/10/2001; trú tại: thôn Tân Phú, xã Tam Phú, thành phố Tam Kỳ, tỉnh Quảng Nam; trình độ học vấn: 10/12; nghề nghiệp: lao đông tự do; con ông Trần Văn Đ (chết) và bà Trần Thị M (sinh năm 1960); bị cáo chưa có vợ, con; tiền án, tiền sự: không; bị bắt tạm giữ, tạm giam từ ngày 13/01/2021.

3. Nguyễn Tiến S, sinh ngày 13/8/1997; trú tại: thôn Tân Phú, xã Tam Phú, thành phố Tam Kỳ, tỉnh Quảng Nam; trình độ học vấn: 12/12; nghề nghiệp: lao động tự do; con ông Nguyễn Tiến Đ (sinh năm 1969) và bà Nguyễn Thị C (sinh năm 1969); bị cáo chưa có vợ, con; tiền án, tiền sự: không; bị bắt tạm giữ, tạm giam từ ngày 13/01/2021.

(Ngoài ra, trong vụ án còn có bị cáo Huỳnh Ngọc Trường Gi bị kết án về tội "*Đánh bạc*").

*** Người có quyền lợi, nghĩa vụ liên quan**: ông Huỳnh Ngọc A, sinh năm 1972; trú tại: thôn Quý Ngọc, xã Tam Phú, thành phố Tam Kỳ, tỉnh Quảng Nam.

NHẬN THẤY:

Tháng 12/2020, Nguyễn Thanh G nghe tin Huỳnh Ngọc Trường Gi chơi đánh bạc thắng một số tiền, nên nảy sinh ý định chiếm đoạt tiền của Gi. Để thực hiện ý định, G nhờ một người tên H (không rõ lai lịch) mua giúp 01 bộ dụng cụ dùng để đánh bạc xóc đĩa gian lận gồm: 01 cái chén có gắn camera, 01 cái đĩa, 04 con vị được cắt ra từ bộ bài tú lơ khơ, 01 điện thoại di động hiệu Nokia màu đen dạng bàn phím bấm, có kết nối với camera giấu trong chén; khi rung bộ chén đĩa và bấm nút nguồn màu đỏ trên điện thoại sẽ thấy được kết quả các con vị có bên trong chén. Sau đó, G liên lạc với Trần Như T và bảo T rủ thêm Nguyễn Tiến S để cùng tham gia. G bàn bạc với T và S là G sẽ giả vờ tham gia cầm cái xóc đĩa cùng Gi; khi Gi rung bộ chén đĩa, G bấm nút nguồn màu đỏ trên điện thoại sẽ thấy được kết quả các con vị có bên trong chén; G sẽ ngồi bên Gi để ra tín hiệu bằng ngón tay, khi nào G đưa 01 ngón tay thì S, T đặt mặt lẻ, còn đưa 02 ngón tay thì đặt vào mặt chẵn.

Vào ngày 27/12/2020, tại nhà bà nội vợ của Nguyễn Thanh G (thôn Tân Phú, xã Tam Phú, thành phố Tam Kỳ), Nguyễn Thanh G, Trần Như T và Nguyễn Tiến S đã sử dụng bộ chén, đĩa có gắn camera rủ Huỳnh Ngọc Trường Gi đánh bạc thắng thua bằng tiền dưới hình thức xóc đĩa; mỗi lần đặt cược với số tiền từ 200.000 đồng đến 7.000.000 đồng; khi Gi cầm cái thua hết số tiền 7.000.000 đồng, G đứng ra vay giúp Gi số tiền 5.000.000 đồng của S để tiếp tục cầm cái. Gi tiếp tục cầm cái được khoảng 08 ván thì thua hết số tiền vay của S. Sau đó, Gi tiếp tục cầm 01 điện thoại di động, dây chuyền và xe mô tô cho S và vay thêm của T, S nhiều lần để lấy tiền cầm cái xóc đĩa. T và S tiếp tục đặt cược với số tiền lớn hơn, khi đến thời điểm Gi cầm cái thua và nợ tiền của T, S với số tiền 100.000.000 đồng thì T, S, G không cho Gi chơi nữa. Lúc này, G nói S trả lại cho Gi điện thoại di động, dây chuyền và xe máy, rồi yêu cầu Gi đi cầm xe để trả tiền cho S. Khoảng 12 giờ 30 phút cùng ngày, Gi dẫn G, T, S đến gặp anh Nguyễn T Viễn cầm giấy tờ xe và dây chuyền được số tiền 20.000.000 đồng, Gi nói anh Viễn chuyển số tiền này vào tài khoản ngân hàng của S. Sau đó, G, T, S nói Gi viết giấy mượn tiền, gồm một giấy mượn số tiền 50.000.000 đồng của T và một giấy mượn số tiền 30.000.000 đồng của S.

Tại Kết luận điều tra số 28/KLĐT ngày 07/4/2021, Cơ quan Cảnh sát điều tra Công an thành phố Tam Kỳ đề nghị truy tố Nguyễn Thanh G, Trần Như T và Nguyễn Tiến S về tội "*Lừa đảo chiếm đoạt tài sản*" theo khoản 2 Điều 174 Bộ luật Hình sự.

Tại Cáo trạng số 35/CT-VKSTK-HS ngày 20/4/2021, Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân thành phố Tam Kỳ truy tố Nguyễn Thanh G, Trần Như T và

Nguyễn Tiến S về tội "*Lừa đảo chiếm đoạt tài sản*" theo khoản 2 Điều 174 Bộ luật Hình sự.

Ngày 04/6/2021, Viện kiểm sát nhân dân thành phố Tam Kỳ ban hành Văn bản số 74/VKS gửi Tòa án nhân dân thành phố Tam Kỳ với nội dung xin rút lại toàn bộ hồ sơ vụ án Nguyễn Thanh G và đồng phạm bị truy tố về tội "*Lừa đảo chiếm đoạt tài sản*".

Ngày 14/7/2021, Viện kiểm sát nhân dân thành phố Tam Kỳ có Văn bản số 90/VKS gửi Cơ quan Cảnh sát điều tra Công an thành phố Tam Kỳ với nội dung đề nghị thay đổi quyết định khởi tố vụ án hình sự và quyết định khởi tố bị can đối với Nguyễn Thanh G, Trần Như T và Nguyễn Tiến S từ tội "*Lừa đảo chiếm đoạt tài sản*" S tội "*Đánh bạc*" và ra quyết định khởi tố Huỳnh Ngọc Trường Gi về tội "*Đánh bạc*".

Ngày 15/7/2021, Cơ quan Cảnh sát điều tra Công an thành phố Tam Kỳ ra quyết định thay đổi quyết định khởi tố vụ án hình sự và quyết định khởi tố bị can đối với Nguyễn Thanh G, Trần Như T và Nguyễn Tiến S về tội "*Đánh bạc*" và ra quyết định khởi tố Huỳnh Ngọc Trường Gi về tội "Đánh bạc".

Tại Kết luận điều tra số 65/KLĐT ngày 23/7/2021, Cơ quan Cảnh sát điều tra Công an thành phố Tam Kỳ đề nghị truy tố Nguyễn Thanh G, Trần Như T, Nguyễn Tiến S và Huỳnh Ngọc Trường Gi về tội "*Đánh bạc*" theo khoản 2 Điều 321 Bộ luật Hình sự.

Tại Cáo trạng số 76/CT-VKSTK-HS ngày 02/8/2021, Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân thành phố Tam Kỳ truy tố Nguyễn Thanh G, Trần Như T, Nguyễn Tiến S và Huỳnh Ngọc Trường Gi về tội "*Đánh bạc*" theo điểm b khoản 2 Điều 321 Bộ luật Hình sự.

Ngày 24/9/2021, Tòa án nhân dân thành phố Tam Kỳ ra Quyết định trả hồ sơ để điều tra bổ sung số 07/2021/HSST-QĐ với nội dung: đề nghị điều tra bổ sung về hành vi "*Lừa đảo chiếm đoạt tài sản*" đối với Nguyễn Thanh G, Trần Như T và Nguyễn Tiến S.

Ngày 04/10/2021, Viện kiểm sát nhân dân thành phố Tam Kỳ có Văn bản số 120/VKS gửi Tòa án nhân dân thành phố Tam Kỳ với nội dung giữ nguyên quyết định truy tố đối với Nguyễn Thanh G, Trần Như T, Nguyễn Tiến S và Huỳnh Ngọc Trường Gi về tội "*Đánh bạc*" theo điểm b khoản 2 Điều 321 Bộ luật Hình sự.

Tại Bản án hình sự sơ thẩm số 106/2021/HSST ngày 17/11/2021, Toà án nhân dân thành phố Tam Kỳ quyết định:

"*Tuyên bố Nguyễn Thanh G, Trần Như T, Nguyễn Tiến S và Huỳnh Ngọc Trường Gi phạm tội "Đánh bạc".*

- Áp dụng điểm b khoản 2 Điều 321; điểm a khoản 1 Điều 52; điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51 Bộ luật Hình sự, xử phạt: Nguyễn Thanh G 03 năm tù, thời gian chấp hành hình phạt tính từ ngày 13/01/2021.

- Áp dụng điểm b khoản 2 Điều 321; điểm a khoản 1 Điều 52; điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51; khoản 1 Điều 54 Bộ luật Hình sự, xử phạt:

+ Trần Như T 02 năm tù, thời gian chấp hành hình phạt tính từ ngày 13/01/2021;

+ Nguyễn Tiến S 02 năm tù, thời gian chấp hành hình phạt tính từ ngày 13/01/2021;

- Áp dụng điểm b khoản 2 Điều 321; điểm s khoản 1 Điều 51; khoản 1 Điều 54 Bộ luật Hình sự, xử phạt: Huỳnh Ngọc Trường Gi 15 tháng tù, thời gian chấp hành hình phạt tính từ ngày bắt giam thi hành án".

Ngoài ra, Bản án sơ thẩm còn quyết định xử lý vật chứng, án phí, công bố quyền kháng cáo và kiến nghị xem xét kháng nghị Bản án sơ thẩm theo trình tự giám đốc thẩm để giải quyết vụ án đúng quy định của pháp luật.

Ngày 13/12/2021, Chánh án Tòa án nhân dân tỉnh Quảng Nam có Văn bản số 10/CV-KN đề nghị xem xét theo thủ tục giám đốc thẩm đối với Bản án hình sự sơ thẩm nêu trên, với lý do: hành vi phạm tội của các bị cáo Nguyễn Thanh G, Trần Như T và Nguyễn Tiến S phạm vào tội "*Lừa đảo chiếm đoạt tài sản*"; các cơ quan tiến hành tố tụng kết tội các bị cáo về tội "*Đánh bạc*" là không đúng tội danh.

Tại Quyết định kháng nghị giám đốc thẩm số 01/2022/KN-HS ngày 11/3/2022, Chánh án Tòa án nhân dân cấp cao tại Đà Nẵng đề nghị Ủy ban Thẩm phán Tòa án nhân dân cấp cao tại Đà Nẵng xét xử theo thủ tục giám đốc, hủy Bản án hình sự sơ thẩm số 106/2021/HS-ST ngày 17/11/2021 của Tòa án nhân dân thành phố Tam Kỳ, tỉnh Quảng Nam về phần trách nhiệm hình sự đối với Nguyễn Thanh G, Trần Như T và Nguyễn Tiến S để xét xử lại theo đúng quy định pháp luật.

Tại phiên tòa giám đốc thẩm, Đại diện Viện kiểm sát nhân dân cấp cao tại Đà Nẵng đề nghị Ủy ban Thẩm phán Tòa án nhân dân cấp cao tại Đà Nẵng chấp nhận kháng nghị của Chánh án Tòa án nhân dân cấp cao tại Đà Nẵng.

XÉT THẤY:

[1]. Quá trình điều tra, truy tố và xét xử sơ thẩm, các bị cáo đều thừa nhận hành vi của mình, lời khai của các bị cáo phù hợp với các chứng cứ khác có trong hồ sơ nên có đủ cơ sở xác định: Nguyễn Thanh G biết Huỳnh Ngọc Trường Gi chơi đánh bạc và thắng tiền, nên nảy sinh ý định rủ Gi đánh bạc với mục đích chiếm đoạt tiền của Gi. G đã rủ Nguyễn Tiến S và Trần Như T cùng tham gia, cả 3 đối tượng chuẩn bị 12.000.000 đồng, bàn bạc và thống nhất đánh bạc xóc đĩa gian lận, bằng cách dùng một bộ chén dĩa có gắn camera, kết nối với điện thoại để biết kết quả chẵn, lẽ của từng lần chơi. Ngày 27/12/2020, Nguyễn Thanh G rủ Huỳnh Ngọc Trường Gi đánh bạc bằng hình thức xóc đĩa, ăn thua bằng tiền. Lúc vào sòng, G giả vờ chung tiền với Gi để cùng nhau cầm cái xóc đĩa; nhằm tạo lòng tin của Gi, những ván đầu các đối tượng để cho Gi thắng với số tiền nhỏ. Khi cược số tiền lớn với khoảng 500.000 đồng mỗi ván, thì các đối

tượng thực hiện những thủ đoạn gian lận như đã cùng nhau bàn bạc, thống nhất từ trước, dẫn đến Gi liên tiếp bị thua với số tiền 7.000.000 đồng. G vờ đứng ra vay của T và S để Gi tiếp tục cầm cái và tất cả những ván tiếp theo Gi cũng đều bị thua. Gi cầm cố điện thoại, xe máy, dây chuyền, tài sản mang theo để tiếp tục đánh bạc nhưng liên tiếp thua và nợ T, S với số tiền 100.000.000 đồng. Sau đó, T và S bắt Gi viết giấy nợ 80.000.000 đồng, còn 20.000.000 đồng Gi chuyển vào tài khoản cho S để S chuyển cho G.

[2]. Xuất phát từ việc muốn chiếm đoạt tiền của Gi, G đã mua dụng cụ đánh bạc gian lận và bàn bạc thống nhất với T và S cùng nhau thực hiện thủ đoạn gian lận trong quá trình đánh bạc, nhằm dành phần thắng về mình để chiếm đoạt tiền của Gi. G, T và S đã làm cho Gi tin tưởng là cùng nhau đánh bạc thắng, thua không có gian lận dù trái phép, từ đó Gi mới tham gia để các bị cáo có điều kiện thực hiện hành vi chiếm đoạt tài sản của Gi. Việc Gi tham gia đánh bạc là chỉ có thua đúng theo ý đồ của G, S. Như vậy, việc đánh bạc là phương thức, thủ đoạn để thực hiện hành vi lừa đảo chiếm đoạt tài sản. Do đó, hành vi phạm tội của Nguyễn Thanh G, Trần Như T và Nguyễn Tiến S đã cấu thành tội "*Lừa đảo chiếm đoạt tài sản*" theo quy định tại Điều 174 Bộ luật Hình sự. Các cơ quan tiến hành tố tụng cấp sơ thẩm truy cứu trách nhiệm hình sự đối với G, T và S về tội "*Đánh bạc*" là sai lầm nghiêm trọng trong việc áp dụng pháp luật.

[3]. Do Cơ quan cảnh sát điều tra Công an thành phố Tam Kỳ và Viện kiểm sát nhân dân thành phố Tam Kỳ đã từng điều tra và truy tố Nguyễn Thanh G, Trần Như T và Nguyễn Tiến S về tội "*Lừa đảo chiếm đoạt tài sản*" theo khoản 2 Điều 174 Bộ luật Hình sự, nên xét thấy việc điều tra lại là không cần thiết, mà chỉ cần hủy Bản án hình sự sơ thẩm số 106/2021/HS-ST ngày 17/11/2021 của Tòa án nhân dân thành phố Tam Kỳ, tỉnh Quảng Nam về phần trách nhiệm hình sự đối với Nguyễn Thanh G, Trần Như T và Nguyễn Tiến S, chuyển hồ sơ cho Tòa án nhân dân thành phố Tam Kỳ xét xử lại theo đúng quy định pháp luật.

Vì các lẽ trên;

QUYẾT ĐỊNH:

Căn cứ Điều 382; khoản 3 Điều 388; Điều 391 Bộ luật tố tụng Hình sự;

1. Chấp nhận Quyết định kháng nghị giám đốc thẩm số 01/2022/KN-HS ngày 11/3/2022 của Chánh án Tòa án nhân dân cấp cao tại Đà Nẵng.

2. Hủy Bản án hình sự sơ thẩm số 106/2021/HS-ST ngày 17/11/2021 của Tòa án nhân dân thành phố Tam Kỳ, tỉnh Quảng Nam về phần trách nhiệm hình sự đối với Nguyễn Thanh G, Trần Như T và Nguyễn Tiến S để xét xử lại theo đúng quy định pháp luật.

3. Chuyển hồ sơ vụ án cho Tòa án nhân dân thành phố Tam Kỳ, tỉnh Quảng Nam để xét xử lại theo thủ tục chung quy định tại Bộ luật tố tụng Hình sự.

4. Quyết định của Hội đồng giám đốc thẩm có hiệu lực pháp luật kể từ ngày ra quyết định./.

Nơi nhận:
- VKSNDCC tại Đà Nẵng;
- TANDTC - Vụ I;
- TAND tỉnh Quảng Nam;
- VKSND tỉnh Quảng Nam;
- Công an tỉnh Quảng Nam;
- TAND thành phố Tam Kỳ (02 bản kèm hồ sơ vụ án);
- VKSND thành phố Tam Kỳ;
- Công an thành phố Tam Kỳ;
- Cơ quan THA HS Công an thành phố Tam Kỳ;
- Trại giam Kim Sơn - Cục C10 Bộ Công an (xã Ân Nghĩa, huyện Hoài Ân, tỉnh Bình Định; 04 bản, để lưu và giao các phạm nhân T và S);
- Trại tạm giam Công an tỉnh Quảng Nam 02 bản, để lưu và giao phạm nhân G);
- Người có quyền lợi, nghĩa vụ liên quan (theo địa chỉ nêu trên);
- Lưu: Phòng GĐKT I (03 bản), HCTP, LTHS.

TM. ỦY BAN THẨM PHÁN
KT. CHÁNH ÁN
PHÓ CHÁNH ÁN - CHỦ TỌA PHIÊN TÒA

Phạm Tấn Hoàng

HỘI ĐỒNG GIÁM ĐỐC THẨM

CÁC THẨM PHÁN **PHÓ CHÁNH ÁN – CHỦ TỌA**

Lê Tự **Đặng Kim Nhân** **Phạm Tấn Hoàng**