

Bản án số: 35/2024/HS-PT
Ngày: 29 – 05 – 2024

NHÂN DANH

NƯỚC CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM

TÒA ÁN NHÂN DÂN TỈNH BẠC LIÊU

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

Thẩm phán – Chủ tọa phiên tòa: Bà Nguyễn Thị Thu Hương

Các Thẩm phán:

Bà Lê Thị Thúy Linh

Ông Trần Minh Tấn

- Thư ký phiên tòa: Ông Nguyễn Vũ Duy - Thư ký Tòa án nhân dân tỉnh Bạc Liêu.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Bạc Liêu tham gia phiên tòa: Bà Dương Thục Trinh - Kiểm sát viên.

Ngày 29 tháng 5 năm 2024, tại trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Bạc Liêu xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự phúc thẩm thụ lý số: 39/2024/TLPT-HS ngày 09 tháng 4 năm 2024 đối với bị cáo T do có kháng cáo của bị cáo T đối với Bản án hình sự sơ thẩm số 07/2024/HS-ST ngày 28 tháng 02 năm 2024 của Tòa án nhân dân huyện L, tỉnh Bạc Liêu.

- Bị cáo có kháng cáo: T (tên gọi khác H), sinh năm 1963 tại Bạc Liêu. Chỗ ở hiện nay: Ấp A, xã B, huyện L, tỉnh Bạc Liêu; Đăng ký thường trú: Không có; nghề nghiệp: Chạy xe Hon đa khách; trình độ học vấn (văn hóa): 9/12; dân tộc: Kinh; giới tính: Nam; tôn giáo: Không; quốc tịch: Việt Nam; con ông: C (đã chết) và bà D (đã chết); anh, chị, em ruột: 07 người, lớn nhất sinh năm 1959, nhỏ nhất sinh năm 1968; có vợ tên N, sinh năm 1975 (không còn sống chung); con có 02 người, lớn nhất sinh năm 1981 và nhỏ nhất sinh năm 2000; tiền án: Không; tiền sự: Không; Bị cáo tại ngoại. (Có mặt)

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: Bị cáo T có hành vi ghi bán số đề từ khoảng tháng 4/2022, đến ngày 01/02/2023 vào lúc 15 giờ 30 phút, tại nhà ông Y thuộc ấp A, xã B, huyện L, tỉnh Bạc Liêu, Công an xã B, huyện L, tỉnh Bạc Liêu phát hiện, bắt quả tang tiến hành kiểm tra thu giữ của bị cáo T: 01 (một) điện thoại di động nhãn hiệu Vivo bên trong có lưu trữ dữ liệu là phôi số đề; tiền Việt Nam là 950.000 đồng.

Bị cáo T dựa vào kết quả xổ số kiến thiết các đài Miền Nam hằng ngày (thứ 2 đài Cà Mau; thứ 3 đài Bạc Liêu; thứ 4 đài Sóc Trăng; thứ 5 đài An Giang; thứ 6 đài Trà Vinh; thứ 7 đài Hậu Giang; chủ nhật đài Đà Lạt; đài phụ Miền Nam nếu người chơi có nhu cầu mua) và đài Miền Bắc (Công ty Trách nhiệm hữu hạn một thành viên Xổ số kiến thiết Thủ Đức) để đối chiếu với phôi số đề đã ghi xác định thắng thua với người chơi.

- Tỷ lệ tiền mua số đề như sau:

** Đối với đài Miền Nam*

Đối với số đầu, số đuôi người chơi mua bao nhiêu tiền thì trả bấy nhiêu, tỷ lệ 1:1. Đối với số lô 02 con, tỷ lệ 1:15 (Người chơi mua 1.000 đồng thì T thu 15.000 đồng). Đối với số đá 02 con, tỷ lệ 1 x 2 x 15 (Người chơi mua số tiền 1.000 đồng thì T thu 30.000 đồng). Đối với số đá 03 con, tỷ lệ 1 x 6 x 15 (Người chơi mua 1.000 đồng thì T thu 90.000 đồng). Đối với số đá 04 con, tỷ lệ 1 x 12 x 15 (Người chơi mua 1.000 đồng thì T thu số tiền 180.000 đồng).

** Đối với đài Miền Bắc*

Đối với số đầu, tỷ lệ 1:4 (Người chơi mua 1.000 đồng thì T thu 4.000 đồng). Đối với số đuôi, người chơi mua bao nhiêu tiền thì trả bấy nhiêu, tỷ lệ 1:1. Đối với số lô 02 con, tỷ lệ 1:23 (Người chơi mua 1.000 đồng thì T thu 23.000 đồng). Đối với số đá 02 con, tỷ lệ 1 x 2 x 23 (Người chơi mua số tiền 1.000 đồng thì T thu 46.000 đồng). Đối với số đá 03 con, tỷ lệ 1 x 6 x 23 (Người chơi mua 1.000 đồng thì T thu 138.000 đồng). Đối với số đá 04 con, tỷ lệ 1 x 12 x 23 (Người chơi mua 1.000 đồng thì T thu số tiền 276.000 đồng).

Tỷ lệ trúng như sau: Tỷ lệ trúng đài Miền Nam và đài Miền Bắc: Đối với số đầu, số đuôi, số lô 02 con tỷ lệ trúng là 1:80 (Người chơi 1.000 đồng trúng số được 80.000 đồng). Đối với số đá 02 con, số đá 03 con, số đá 04 con, tỷ lệ trúng là 1:600 (Người chơi mua 1.000 đồng trúng số được 600.000 đồng). Qua đối chiếu các phôi đề trong điện thoại di động hiệu Vivo thu giữ của T, xác định số tiền đánh bạc đủ định lượng để truy cứu trách nhiệm hình sự như sau:

- *Đài Miền Bắc: Ngày 09/01/2023:* Tại File ghi âm tên: N 2023-01-09 17-33-32.m4a, tạo lúc: 17-33-32, ngày 09/01/2023, bị cáo T ghi bán số đề cho người tên N gồm: 19 con số lô 02 con, 02 con số đá 02 con, 02 con số đá 03 con, với số tiền là 3.404.000 đồng, tiền trúng 560.000 đồng. Tại File ghi âm tên: Phuoc 2023-01-09 17-30-31.m4a, tạo lúc: 17-30-31, ngày 09/01/2023. T ghi bán số đề cho P gồm: 20 con số lô 02 con, 05 con số đá 04 con, với số tiền là 3.956.000 đồng, tiền trúng 1.080.000 đồng. Tổng số tiền bị cáo T dùng để đánh bạc trong ngày 09/01/2023 của đài Miền Bắc là 7.360.000 đồng.

+ *Ngày 10/01/2023:* Tại File ghi âm tên: N 2023-01-10 17-41-38.m4a, tạo lúc: 17-41-38, ngày 10/01/2023. T ghi bán số đề cho người tên N gồm: 04 con số lô 02 con, 02 con số đá 02 con, 03 con số đá 03 con, với số tiền là 2.162.000 đồng, tiền trúng 3.000.000 đồng. Tại File ghi âm tên: Phuoc 2023-01-10 17-37-20.m4a, tạo lúc: 17-37-20, ngày 10/01/2023. T ghi bán số đề cho P gồm: 04 con số lô 02 con, 01 con số đá 04 con, với số tiền là 1.012.000 đồng, không có số trúng. Tại File ghi âm tên: 7 Điền 2023-01-10 17-08-40.m4a, tạo lúc: 17-08-40, ngày 10/01/2023. T ghi bán số đề cho Đ gồm: 03 con số lô 02 con, 01 con số đá 03 con, với số tiền là 2.070.000 đồng, không có số trúng. Tại File ghi âm tên: M 2023-01-10 17-02-45.m4a, tạo lúc: 17-02-45, ngày 10/01/2023. T ghi bán số đề cho người tên M gồm: 04 con số lô 02 con, 02 con số đá 02 con, với số tiền là 552.000 đồng, không có số trúng. Tổng số tiền T dùng để đánh bạc trong ngày 10/01/2023 của đài Miền Bắc là 5.796.000 đồng.

- *Đài Bạc Liêu: Ngày 10/01/2023:* Tại File ghi âm tên: N 2023-01-10 15-23-17.m4a, tạo lúc: 15-23-17, ngày 10/01/2023 và File ghi âm tên: N 2023-01-10 15-04-09.m4a, tạo lúc: 15-04-09, ngày 10/01/2023. T ghi bán số đề cho người tên N gồm: 16 con số đầu, 16 con số đuôi, 12 con số lô 02 con, với số tiền là 2.815.000 đồng, trúng 2.640.000 đồng. Tại File ghi âm tên: M 2023-01-10 15-19-41.m4a, tạo lúc: 15-19-41,

ngày 10/01/2023. T ghi bán số đề cho người tên M gồm: 01 con đầu, 01 con số đuôi, 04 con số lô 02 con, với số tiền là 350.000 đồng, trúng 400.000 đồng. Tại File ghi âm tên: Phuoc 2023-01-10 14-59-15.m4a, tạo lúc: 14-59-15, ngày 10/01/2023. T ghi bán số đề cho P gồm: 08 con số đầu, 08 con số đuôi, 09 con số lô 02 con, với số tiền là 1.610.000 đồng, trúng 400.000 đồng. Tại File ghi âm tên: 7 Điền 2023-01-10 14-15-07.m4a, tạo lúc: 14-15-07, ngày 10/01/2023. T ghi bán lô đề cho Đ gồm: 01 con số đầu, 01 con số đuôi, 01 con số lô 02 con, với số tiền là 1.150.000 đồng, trúng 40.800.000 đồng. Tổng số tiền T dùng để đánh bạc trong ngày 10/01/2023 của đài Bạc Liêu là 5.925.000 đồng, tiền trúng 44.240.000 đồng = 50.165.000 đồng

Tại Bản án hình sự sơ thẩm số 07/2024/HS-ST ngày 28 tháng 02 năm 2024 của Tòa án nhân dân huyện L, đã quyết định:

Tuyên bố bị cáo T phạm tội “Đánh bạc”.

Căn cứ điểm b khoản 2 Điều 321; Điều 38, điểm s khoản 1 Điều 51; điểm g khoản 1 Điều 52 của Bộ luật Hình sự: Xử phạt bị cáo T 03 (ba) năm tù. Thời hạn chấp hành hình phạt tù kể từ ngày bắt bị cáo đi thi hành án.

Ngoài ra, Bản án sơ thẩm còn tuyên về xử lý vật chứng, án phí hình sự sơ thẩm và quyền kháng cáo theo quy định của pháp luật.

Sau khi xét xử sơ thẩm, ngày 13 tháng 3 năm 2024, bị cáo kháng cáo yêu cầu xét xử bị cáo theo Viện kiểm sát nhân dân huyện L đã truy tố đối với bị cáo theo khoản 1 Điều 321 của Bộ luật Hình sự và giảm nhẹ hình phạt.

Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Bạc Liêu phát biểu quan điểm giải quyết vụ án như sau: có căn cứ để cho rằng cấp sơ thẩm bỏ lọt hành vi phạm tội, đối với những ngày tính số tiền trúng đề đủ yếu tố cấu thành tội phạm là ngày 28/01/2023, ngày 31/01/2023 và bỏ lọt người phạm tội đối với Đ và P. Viện kiểm sát đề nghị Hội đồng xét xử căn cứ điểm c khoản 1 Điều 355; khoản 1 Điều 358 của Bộ luật Tố tụng hình sự, hủy Bản án hình sự sơ thẩm số 07/2024/HS-ST ngày 28/02/2024 của Tòa án nhân dân huyện L, tỉnh Bạc Liêu, để điều tra lại theo thủ tục chung.

Bị cáo không có ý kiến tranh luận và giữ nguyên kháng cáo

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] Bị cáo T có hành vi đánh bạc nhiều lần bằng hình thức số đề được thắng thua bằng tiền, mà không được Cơ quan nhà nước cho phép, trong đó số tiền mỗi lần tham gia đánh bạc trên 5.000.000đ nên cấp sơ thẩm đã xét xử bị cáo về tội “Đánh bạc” theo quy định tại Điều 321 của Bộ luật Hình sự là phù hợp với quy định của pháp luật.

[2] Theo quy định, đánh bạc trái phép là hành vi được thực hiện dưới bất kỳ hình thức nào với mục đích được, thua bằng tiền hay giá trị hiện vật. Như vậy, khi các bị cáo cũng như những người khác tham gia đánh bạc bằng hình thức số đề, khi đã có kết quả xổ số thì số tiền trúng số đề là số tiền được dùng vào việc đánh bạc. Như vậy, mặc dù Viện kiểm sát nhân dân huyện L truy tố bị cáo theo quy định tại khoản 1 Điều 321 của Bộ luật Hình sự nhưng khi tính số trúng thì số tiền đánh bạc của bị cáo, cụ thể: Ngày 09/01/2023: Số tiền bị cáo T dùng để đánh bạc trong ngày 09/01/2023 của đài Miền Bắc là 9.000.000 đồng, trong đó, tiền bán số là 7.360.000 đồng, tiền trúng là 1.640.000 đồng. Ngày 10/01/2023: Số tiền bị cáo T dùng để đánh bạc trong ngày 10/01/2023 của đài Miền Bắc là 8.796.000 đồng, trong đó, tiền bán số là 5.796.000

đồng, tiền trúng là 3.000.000 đồng. Ngày 10/01/2023: Số tiền bị cáo T dùng để đánh bạc trong ngày 10/01/2023 của đài Bạc Liêu là 50.165.000 đồng, trong đó, tiền bán số là 5.925.000 đồng, tiền trúng là 44.240.000 đồng.

[3] Tại Điều 321 của Bộ luật Hình sự quy định: “1. Người nào đánh bạc trái phép dưới bất kỳ hình thức nào được thua bằng tiền hay hiện vật trị giá từ 5.000.000 đồng đến dưới 50.000.000 đồng hoặc dưới 5.000.000 đồng nhưng đã bị xử phạt vi phạm hành chính về hành vi này hoặc hành vi quy định tại Điều 322 của Bộ luật này, chưa được xóa án tích mà còn vi phạm, thì bị phạt tiền từ 20.000.000 đồng đến 100.000.000 đồng, phạt cải tạo không giam giữ đến 03 năm hoặc phạt tù từ 06 tháng đến 03 năm. 2. Phạm tội thuộc một trong các trường hợp sau đây, thì bị phạt tù từ 03 năm đến 07 năm: ...b) Tiền hoặc hiện vật dùng đánh bạc trị giá 50.000.000 đồng trở lên;”. Như vậy, bị cáo T số tiền dùng để đánh bạc trị giá 50.000.000 đồng trở lên theo quy định điểm b khoản 2 Điều 321 của Bộ luật Hình sự, nên cấp sơ thẩm xét xử bị cáo theo điểm b khoản 2 Điều 321 của Bộ luật Hình sự là có căn cứ.

Tuy nhiên, ở vụ án này còn có dấu hiệu bỏ lọt tội phạm là Đ do số tiền Đ mua số đề và tiền trúng ngày 10/01/2023 theo kết quả xổ số đài Bạc Liêu là 41.950.000 đồng; bỏ lọt tội phạm là P số tiền mua số đề và tiền trúng ngày 09/01/2023 của đài Miền Bắc là 5.036.000 đồng.

Đồng thời, đối với bị cáo T ngoài các lần mà Viện kiểm sát đã truy tố và Tòa án đã xét xử thì còn các lần khác có đủ lượng tiền cấu thành tội phạm là ngày 28/01/2023 số tiền đánh bạc 6.030.000 đồng và ngày 31/01/2023 số tiền 7.195.000 đồng, nhưng Viện kiểm sát nhân dân huyện L không truy tố là bỏ sót hành vi phạm tội.

[4] Từ những phân tích nêu trên, Hội đồng xét xử có đủ căn cứ để chấp nhận đề nghị của Kiểm sát viên đề nghị hủy bản án hình sự sơ thẩm số 07/2024/HS-ST ngày 28/02/2024 của Tòa án nhân dân huyện L, tỉnh Bạc Liêu, để điều tra lại theo thủ tục chung, vì: có căn cứ xác định cấp sơ thẩm bỏ lọt hành vi phạm tội và bỏ lọt người phạm tội là người mua gồm: Đ và P.

[5] Vấn đề cấp sơ thẩm bỏ lọt hành vi phạm tội và bỏ lọt người phạm tội nêu trên Tòa án nhân dân huyện L, tỉnh Bạc Liêu đã trả hồ sơ để điều tra bổ sung, nhưng Viện kiểm sát nhân dân huyện L, tỉnh Bạc Liêu không chấp nhận, nên cấp sơ thẩm không có lỗi.

[6] Bị cáo không pH chịu án phí hình sự phúc thẩm.

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH:

Căn cứ điểm c khoản 1 Điều 355, điểm a khoản 1 Điều 358, khoản 1 Điều 360 của Bộ luật Tố tụng hình sự, tuyên xử:

1. Hủy Bản án hình sự sơ thẩm số 07/2024/HS-ST ngày 28 tháng 02 năm 2024 của Tòa án nhân dân huyện L, tỉnh Bạc Liêu.

3. Chuyển hồ sơ vụ án cho Viện kiểm sát nhân dân huyện L, tỉnh Bạc Liêu để điều tra lại theo quy định của pháp luật.

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

Nơi nhận:

- TAND CC tại TP.HCM;
- VKSND tỉnh Bạc Liêu;
- Phòng HSNV CA tỉnh Bạc Liêu;
- TAND huyện L;
- VKSND huyện L;
- CQĐT Công an huyện L;
- Chi cục THADS huyện L;
- Sở Tư pháp tỉnh Bạc Liêu;
- Bị cáo;
- Người có quyền lợi, nghĩa vụ liên quan;
- Lưu: HS, THS, THCTP

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

Nguyễn Thị Thu Hương