TÒA ÁN NHÂN DÂN **TỈNH QUẢNG NGÃI**	**CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM** **Độc lập – Tự do – Hạnh phúc**

Bản án số: 30/2023/HS-PT
Ngày 23-02-2023

NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM

TÒA ÁN NHÂN DÂN TỈNH QUẢNG NGÃI

Thành phần Hội đồng xét xử phúc thẩm gồm có:

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Bà Lê Thị Mỹ Giang.

Các Thẩm phán: Ông Nguyễn Văn Năm.

Bà Trần Thị Bé.

Thư ký phiên tòa: Ông Trần Đại Nghĩa – Thư ký Tòa án nhân dân tỉnh Quảng Ngãi.

Đại diện viện kiểm sát nhân dân tỉnh Quảng Ngãi tham gia phiên tòa: Ông Nguyễn Công Thành – Kiểm sát viên.

Trong ngày 23 tháng 02 năm 2023 tại Trụ sở Tòa án nhân dân huyện Mộ Đức, tỉnh Quảng Ngãi, Tòa án nhân dân tỉnh Quảng Ngãi xét xử công khai vụ án hình sự phúc thẩm thụ lý số: 45/2023/TLPT-HS ngày 03 tháng 01 năm 2023 do có kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Quảng Ngãi đối với bản án hình sự sơ thẩm số: 40/2022/HS-ST ngày 16/11/2022 của Tòa án nhân dân thị xã Đức Phổ, tỉnh Quảng Ngãi.

- *Bị cáo bị kháng nghị:*

Dương Q, sinh ngày 10/10/1974 tại tỉnh Quảng Ngãi;

Nơi cư trú: Tổ dân phố LA, phường PV, thị xã ĐP, tỉnh Quảng Ngãi; nghề nghiệp: Thợ hồ; trình độ học vấn: 12/12; dân tộc: Kinh; tôn giáo: Không; giới tính: Nam; quốc tịch: Việt Nam; con ông Dương T và bà Nguyễn Thị T1 (chết); vợ Nguyễn Thị Mỹ L, có 02 con: Lớn sinh năm 2006, nhỏ sinh năm 2012; tiền án, tiền sự: Không; nhân thân: Ngày 11/7/2018 và ngày 04/12/2019 bị Công an huyện Đức Phổ (Nay là thị xã Đức Phổ) xử phạt hành chính 1.500.000đồng về hành vi đánh bạc trái phép, bị cáo đã chấp hành xong. Bị cáo tại ngoại, có mặt tại phiên tòa.

Ngoài ra còn có bị cáo Nguyễn N không có kháng cáo và không bị kháng cáo, kháng nghị.

- *Người làm chứng:* Ông Nguyễn Ngọc T3, sinh năm 1982.

Địa chỉ: Tổ dân phố ĐT, phường PV, thị xã ĐP, tỉnh Quảng Ngãi.

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:

Lúc 21 giờ 30 phút ngày 08/6/2022, nhận được tin báo của quần chúng nhân dân, lực lượng Cơ quan cảnh sát điều tra Công an thị xã Đức Phổ phối hợp với Công an phường Phổ Vinh tiến hành kiểm tra tại quán cà phê TV của ông Nguyễn Trung T4 ở tổ dân phố ĐT, phường PV, thị xã ĐP thì phát hiện Dương Q có hành vi đánh bạc trái phép dưới hình thức đánh lô đề và cá độ bóng đá thắng thua bằng tiền với một số đối tượng thông qua điện thoại di động hiệu Iphone 6s Plus. Lực lượng chức năng đã tạm giữ điện thoại di động của Dương Q để phục vụ việc xác minh, điều tra.

Dữ liệu điện thoại di động trích xuất từ điện thoại di động của Dương Q xác định:

Lợi dụng trận bóng đá giữa 02 đội tuyển TAJAKISTAN với UAE thuộc giải U23 Châu Á diễn ra lúc 22 giờ ngày 06/06/2022, Dương Q đã nhận các kèo cá độ của Nguyễn N (Sinh năm 1970, trú tại: Tổ dân phố ĐT, phường PV), cụ thể:

Dương Q sử dụng điện thoại hiệu Iphone 6s Plus có sim số thuê bao 0394101047 liên lạc với Nguyễn N sử dụng điện thoại hiệu Itel Vision 1 pro có số thuê bao là 0386662199. Hai đối tượng liên lạc với cách thức: Nguyễn N gọi điện thoại cho Dương Q hỏi kèo bóng đá, Q lên mạng bằng điện thoại để xem kèo, sau đó Nguyễn N gọi lại thì Q nói kèo và Nguyễn N sẽ chọn kèo và số tiền đánh bạc, sau đó Dương Q nhắn tin lại cho Nguyễn N để xác nhận các kèo Nguyễn N đã đặt. Trong trận bóng đá giữa TAJAKISTAN với UAE, Nguyễn N và Dương Q đã thống nhất đánh bạc với nhau trong 04 kèo cá độ:

1. Kèo phạt góc hiệp 1: Nguyễn N đặt kèo tài 05 quả phạt góc đánh số tiền 2.000.000 đồng. Kết quả hiệp 01 chỉ có 04 quả phạt góc nên Nguyễn N thua 2.000.000 đồng.

2. Kèo phạt góc cả trận: Nguyễn N đặt kèo xỉu 9,5 quả phạt góc với số tiền 5.000.000 đồng. Kết quả cả trận có 11 quả phạt góc nên Nguyễn N thua 5.000.000 đồng.

3. Kèo phạt góc hiệp 2: Nguyễn N đặt kèo tài 5,5 quả phạt góc với số tiền 2.000.000 đồng. Kết quả hiệp 02 có 07 quả phạt góc nên Nguyễn N thắng 2.000.000 đồng.

4. Kèo phạt góc cả trận: Nguyễn N đặt kèo xỉu 7,5 quả phạt góc với số tiền 2.000.000 đồng. Kết quả cả trận có 11 quả phạt góc nên Nguyễn N thua 2.000.000 đồng.

Đối chiếu kết quả và số lần phạt góc trong trận bóng đá giữa TAJAKISTAN với UAE thì hiệp 01 có 04 quả phạt góc, hiệp 02 có 07 quả phạt góc, cả trận là 11 quả phạt góc. Cho nên xác định tổng tiền đánh bạc của Dương Q và Nguyễn N là 13.000.000 đồng, trong đó tiền Nguyễn N đặt cược là 11.000.000 đồng, Nguyễn N thắng được 01 kèo 2.000.000 đồng. Tương ứng với số tiền thua của Nguyễn N là số tiền thắng của Dương Q.

Ngoài việc đánh bạc dưới hình thức cá độ bóng đá với Nguyễn N thì Dương Q còn sử dụng điện thoại để đánh bạc cá độ bóng đá và đánh lô đề với các đối tượng khác nhưng số tiền đánh bạc mỗi lần đều dưới 05 triệu đồng, cụ thể:

- Dương Q đánh bạc cá độ bóng đá với đối tượng Nguyễn Thanh V (Sinh năm 1983, trú tại: Tổ dân phố TL, phường PV, lưu trong điện thoại tên VV, số điện thoại 0976578202) ở trận bóng đá giữa đội Croatia và Việt Nam tại giải DuBai cúp 2022, diễn ra ngày 26/3/2022 với số tiền đá 02 kèo là 1.000.000 đồng, Nguyễn Thanh V thắng 400.000 đồng. Tổng tiền đánh bạc là 1.400.000 đồng.

- Dương Q đánh bạc dưới hình thức đánh lô đề (bán lô đề) với Nguyễn Ngọc T3 (Lưu tên trong ứng dụng Zalo là A T3):

+ Ngày 07/6/2022, Nguyễn Ngọc T3 mua con số 89 bao lô, mỗi lô 20.000 đồng ở 02 đài Quảng Nam và ĐăkLăk với tổng tiền là 720.000 đồng (Khuyến mãi còn 520.000 đồng). Sau khi có kết quả T3 không trúng lô đề.

+ Ngày 07/6/2022, Nguyễn Ngọc T3 mua con số 55 bao lô, mỗi lô 40.000 đồng ở đài Miền Bắc với tổng tiền là 1.080.000 đồng (Khuyến mãi còn 880.000 đồng). Sau khi có kết quả T3 không trúng lô đề.

+ Ngày 08/6/2022, Nguyễn Ngọc T3 mua con số 28 bao lô, mỗi lô 10.000 đồng tại 02 đài Đà Nẵng và Khánh Hòa với tổng tiền 360.000 đồng (Khuyến mãi còn 260.000 đồng). Sau khi có kết quả T3 trúng lô đề ở đài Khánh Hòa được 700.000 đồng. Do đó tổng tiền đánh bạc là 1.060.000 đồng.

+ Ngày 08/6/2022, Nguyễn Ngọc T3 mua con số 28, 78 bao lô, mỗi lô 10.000 đồng ở đài Miền Bắc với tổng tiền là 540.000 đồng (Khuyến mãi còn 440.000 đồng). Sau khi có kết quả T3 không trúng lô đề.

Dương Q đánh bạc dưới hình thức đánh lô đề (Mua lô đề) với đối tượng Bùi Hoài D (Trú tại: Tổ dân phố ĐT, phường PV, lưu tên trong điện thoại là Xieng, số điện thoại 0966251427):

+ Ngày 08/6/2022, Dương Q mua con số 28, 32 đá cặp 10.000 đồng ở đài Miền Bắc với tổng tiền là 540.000 đồng (Khuyến mãi còn 440.000 đồng). Sau khi có kết quả Dương Q không trúng con số nào khi đá cặp. Do đó tiền đánh bạc là 540.000 đồng.

Ngoài ra Dương Q còn nhắn tin đưa ra kèo cá độ bóng đá với đối tượng lưu tên trong điện thoại là LT (0343043667) nhưng sau khi đưa ra tỷ lệ kèo thì LT nhắn tin không cá độ nữa.

Mở rộng diện xác minh, Cơ quan điều tra đã tạm giữ điện thoại di động của đối tượng Nguyễn Ngọc T3, qua đó xác định T3 còn đánh bạc với đối tượng lưu tên trong điện thoại là "Chau Bao", số điện thoại 0932546870, T3 khai là tên Bảo. Theo đó T3 và Bảo cá độ bóng đá với nhau ở trận bóng giữa Việt Nam với Malaysia diễn ra vào ngày 08/6/2022 ở 02 kèo với tổng số tiền 1.000.000 đồng. Trận đấu chưa kết thúc thì bị cơ quan chức năng phát hiện.

Bản án hình sự sơ thẩm số: 40/2022/HS-ST ngày 16/11/2022 của Tòa án nhân dân thị xã Đức Phổ, tỉnh Quảng Ngãi.

Tuyên bố: Bị cáo Dương Q phạm tội "*Đánh bạc*".

Áp dụng: khoản 1 Điều 321; điểm i, s khoản 1 Điều 51; Điều 35; Điều 17 của Bộ luật hình sự năm 2015, sửa đổi bổ sung năm 2017.

Xử phạt: Bị cáo Dương Q 40.000.000đồng.

Ngoài ra, còn tuyên về phần tội danh, hình phạt đối với bị cáo Nguyễn N; biện pháp tư pháp, án phí và quyền kháng cáo theo luật định.

Ngày 15/12/2022, Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Quảng Ngãi kháng nghị đề nghị Tòa án nhân dân tỉnh Quảng Ngãi sửa bản án sơ thẩm số: 40/2022/HS-ST ngày 16/11/2022 của Tòa án nhân dân thị xã Đức Phổ theo hướng áp dụng Điều 38 Bộ luật hình sự, xử phạt tù đối với bị cáo Dương Q.

* *Quan điểm của đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Quảng Ngãi về việc giải quyết vụ án:* Tòa án cấp sơ thẩm xét xử bị cáo Dương Q về tội "*Đánh bạc*" quy định tại khoản 1 Điều 321 Bộ luật hình sự là có căn cứ, đúng pháp luật. Tuy nhiên cấp sơ thẩm không điều tra làm rõ về tiền án, tiền sự của Nguyễn Ngọc T3 để xác định Nguyễn Ngọc T3 có phạm tội đánh bạc hay không. Vì vậy, căn cứ điểm c khoản 1 Điều 355, Điều 358 Bộ luật tố tụng hình sự, đề nghị Hội đồng xét xử hủy toàn bộ bản án sơ thẩm 40/2022/HS-ST ngày 16/11/2022 của Tòa án nhân dân thị xã Đức Phổ để điều tra, xét xử lại theo quy định. Vì đề nghị hủy án sơ thẩm nên đề nghị Hội đồng xét xử không xem xét nội dung kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Quảng Ngãi.

NHẬN ĐỊNH CỦA TÒA ÁN:

Trên cơ sở nội dung vụ án, căn cứ vào các tài liệu có trong hồ sơ vụ án đã được tranh tụng tại phiên tòa, Hội đồng xét xử nhận định như sau:

[1] Về tố tụng: Ông Nguyễn Ngọc T3 có hành vi đánh bạc dưới hình thức đánh lô đề với bị cáo Dương Q trong vụ án này và bị Công an thị xã Đức Phổ xử phạt vi phạm hành chính theo Quyết định xử phạt vi phạm hành chính số 265/QĐ-XPHC ngày 21/09/2022. Tòa án cấp sơ thẩm xác định Nguyễn Ngọc T3 là người làm chứng trong vụ án là chưa đảm bảo tư cách tham gia tố tụng của Nguyễn Ngọc T3 và Nguyễn Ngọc T3 còn có liên quan đến việc truy thu số tiền đánh bạc. Ngày 13 tháng 02 năm 2023, Tòa án nhân dân tỉnh Quảng Ngãi ra Thông báo bổ sung người tham gia tố tụng số 77/2023/TB-HS và triệu tập Nguyễn Ngọc T3 tham gia phiên tòa phúc thẩm với tư cách là người có quyền lợi, nghĩa vụ liên quan. Tuy nhiên, xét thấy việc xác định Nguyễn Ngọc T3 là người có quyền lợi, nghĩa vụ liên quan tại giai đoạn phúc thẩm sẽ không đảm bảo chế độ xét xử sơ thẩm, phúc thẩm quy định tại Điều 27 Bộ luật tố tụng hình sự. Do đó, Hội đồng xét xử phúc thẩm không xác định lại tư cách tham gia tố tụng của Nguyễn Ngọc T3.

[2] Hành vi của bị cáo: Tại phiên tòa phúc thẩm bị cáo Dương Q khai nhận toàn bộ hành vi phạm tội, lời khai nhận tội của bị cáo phù hợp với các tài liệu, chứng cứ trong hồ sơ vụ án nên đủ cơ sở kết luận:

Từ ngày 06/6/2022 đến ngày 08/6/2022 bị cáo đã thực hiện 09 lần đánh bạc dưới hình thức cá độ bóng đá và làm chủ lô đề. Trong đó có 01 lần vào ngày 06/6/2022 đánh bạc với số tiền là 13.000.000đồng, 08 lần còn lại mỗi lần số tiền đánh bạc dưới 5.000.000đồng.

Bị cáo là người có đầy đủ năng lực chịu trách nhiệm hình sự, biết hành vi đánh bạc thắng thua bằng tiền là vi phạm pháp luật nhưng vì động cơ tư lợi nên bị cáo vẫn thực hiện, hành vi của bị cáo đã xâm phạm đến trật tự công cộng tại địa phương.

Do đó, Tòa án cấp sơ thẩm xét xử Dương Q về tội *"*Đánh bạc" quy định tại khoản 1 Điều 321 Bộ luật hình sự là có căn cứ, đúng pháp luật.

[3] Hành vi của Nguyễn Ngọc T3:

Nguyễn Ngọc T3 tham gia đánh bạc dưới hình thức đánh lô đề với bị cáo Dương Q 04 lần trong ngày 07/6/2022 và ngày 08/6/2022. Mặc dù hành vi đánh bạc của Nguyễn Ngọc T3 với số tiền mỗi lần dưới 5.000.000đồng nhưng cấp sơ thẩm chưa làm rõ Nguyễn Ngọc T3 có hay không tiền án, tiền sự về hành vi "Đánh bạc", "Tổ chức đánh bạc" để xem xét trách nhiệm hình sự là điều tra chưa đầy đủ.

[4] Xét thấy việc điều tra ở cấp sơ thẩm không đầy đủ mà cấp phúc thẩm không thể bổ sung được. Do đó, Hội đồng xét xử phúc thẩm cần hủy toàn bộ Bản án hình sự sơ thẩm số: 40/2022/HS-ST ngày 16/11/2022 của Tòa án nhân dân thị xã Đức Phổ để điều tra lại theo thủ tục chung. Do hủy Bản án hình sự sơ thẩm nên không xem xét nội dung kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Quảng Ngãi.

[5] Đề nghị của đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Quảng Ngãi được Hội đồng xét xử chấp nhận.

[6] Về án phí: Bị cáo không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH:

Căn cứ điểm c khoản 1 Điều 355; điểm b khoản 1 Điều 358 Bộ luật tố tụng hình sự năm 2015; Nghị quyết 326/2016/UBTVQH 14 của Ủy ban Thường vụ Quốc hội quy định về mức thu, miễn, giảm, thu, nộp, quản lý và sử dụng án phí và lệ phí Tòa án.

1. Hủy toàn bộ bản án hình sự sơ thẩm số: 40/2022/HS-ST ngày 16/11/2022 của Tòa án nhân dân thị xã Đức Phổ, tỉnh Quảng Ngãi.

Chuyển hồ sơ vụ án cho Viện kiểm sát nhân dân thị xã Đức Phổ, tỉnh Quảng Ngãi để điều tra lại.

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

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

***Nơi nhận**:*
- VKSND tỉnh Quảng Ngãi;
- Sở Tư pháp tỉnh Quảng Ngãi;
- VKSND, TAND thị xã Đức Phổ;
- Công an thị xã Đức Phổ;
- THA dân sự thị xã Đức Phổ;
- Bị cáo;
- Lưu hồ sơ.

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

(Đã ký)

Lê Thị Mỹ Giang