

**TÒA ÁN NHÂN DÂN
TỈNH VĨNH LONG**

**CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM
Độc lập – Tự do – Hạnh phúc**

Bản án số: 88 /2023/HS-PT

Ngày: 21 - 11 -2023.

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

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

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Ông Lê Thành Tân.

Các Thẩm phán: Ông Nguyễn Hữu Tuấn;
Ông Lâm Triệu Hữu.

- Thư ký phiên tòa: ông Trần Kiến Toàn – Thẩm tra viên của Tòa án nhân dân tỉnh Vĩnh Long.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Vĩnh Long tham gia phiên tòa: bà Lê Thị Mỹ Ngoan - Kiểm sát viên.

Ngày 21 tháng 11 năm 2023 tại trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Vĩnh Long xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự phúc thẩm thụ lý số: 136/2023/TLPT-HS, ngày 05 tháng 10 năm 2023 đối với bị cáo T T M, do có kháng cáo của bị cáo đối với Bản án hình sự sơ thẩm số: 47/2023/HS-ST, ngày 02 tháng 8 năm 2023 của Tòa án nhân dân huyện Vũng Liêm, tỉnh Vĩnh Long.

Bị cáo có kháng cáo:

T T M, sinh năm 1966, tại Vĩnh Long. Nơi cư trú: ấp Phú An, xã T T Đ, huyện V, tỉnh Vĩnh Long; nghề nghiệp: bán vé số; trình độ học vấn: 08/12; dân tộc: Kinh; giới tính: nữ; tôn giáo: không; quốc tịch: Việt Nam; con ông Trần Văn Vốn và bà Phạm Thị Mạnh (chết); có chồng là Nguyễn Văn Đức và 01 con sinh năm 1989; tiền án, tiền sự: không.

Nhân thân: ngày 14/9/2009, bị Tòa án nhân dân tỉnh Vĩnh Long xử phạt 01 năm 06 tháng tù, về tội “Đánh bạc”. Ngày 06/01/2010, bị Tòa án nhân dân huyện Vũng Liêm, tỉnh Vĩnh Long xử phạt 01 năm tù, về tội “Đánh bạc”; tổng hợp hình phạt buộc bị cáo phải chấp hành hình phạt chung là 02 năm 06 tháng tù. Bị cáo đã chấp hành xong.

Bị cáo tại ngoại và có mặt tại phiên tòa.

Người tham gia tố tụng khác có liên quan đến kháng cáo:

Người bị kết án P V S, sinh năm 1987 – vắng mặt.

Nơi cư trú: ấp Kinh Xáng, xã Lộc N, huyện H, tỉnh Bạc Liêu.

Đối với những người tham gia tố tụng khác Tòa án cấp phúc thẩm không triệu tập.

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:

Khoảng 14 giờ ngày 20/3/2023, Đội Cảnh sát hình sự - Công an huyện Vũng Liêm, tỉnh Vĩnh Long phối hợp Công an xã T T Đ, huyện V phát hiện T T M đang bán vé số kiến thiết tại khu vực bến phà Trung Thành Tây – Thanh Bình, có nhận ghi số đề cho 01 người lạ mặt không quen biết. Qua kiểm tra phát hiện, người này đánh đề ghi “Đầu” 30.000 đồng (ba mươi ngàn đồng) và đánh “Đuôi” 10.000 đồng (mười ngàn đồng) của số “53” đài Thành phố Hồ Chí Minh; đánh “Đầu” 20.000 đồng (hai mươi ngàn đồng) và đánh “Đuôi” 10.000 đồng (mười ngàn đồng) của số “39” đài Cà Mau. T T M ghi lên mặt sau tờ giấy kết quả xổ số kiến thiết ngày 18/02/2023 là “30.53.10”, “20.39.10”; đồng thời đã nhận số tiền 60.000 đồng (sáu mươi ngàn đồng) thay vì 70.000 đồng (bảy mươi ngàn đồng); đây là tiền mua số đề từ người này. T T M khai nhận việc ghi số đề được khoảng 01 tuần với hình thức như sau:

+ Đánh “Đầu” – “Đuôi”: đánh “Đầu” là tham gia cá cược theo kết quả tại giải 8 của các đài xổ số kiến thiết miền Nam vào buổi chiều cùng ngày; đánh “Đuôi” là tham gia cá cược theo kết quả tại giải đặc biệt (hai con số cuối) của đài xổ số kiến thiết miền Nam vào buổi chiều cùng ngày. Tỷ lệ thắng thua khi đánh “Đầu” và đánh “Đuôi” giống nhau, tỷ lệ thắng là “1 - 70”, tỷ lệ thua là “1 - 1”;

+ Đánh “Bao lô hai con”: là tham gia cá cược theo 2 số cuối của cả 18 lô đài xổ số kiến thiết miền Nam vào buổi chiều cùng ngày; nếu tham gia cá cược theo giải xổ số kiến thiết miền Bắc vào buổi chiều cùng ngày thì tham gia cá cược theo 02 số cuối của cả 27 lô. Tỷ lệ thắng là “1 - 70” nếu trúng một lô, nếu trúng nhiều lô thì nhân lên tương ứng. Tỷ lệ thua là “1 - 18” nếu tham gia cá cược các đài xổ số kiến thiết miền Nam, nhưng T T M và người chơi thỏa thuận với nhau chỉ lấy tỷ lệ là “1 - 13”. Nếu cá cược đài xổ số kiến thiết miền Bắc thì tỷ lệ thua là “1 - 27” nhưng T T M và người chơi thỏa thuận với nhau chỉ lấy tỷ lệ là “1 - 20”.

+ Đánh “Bao lô ba con”: là tham gia cá cược theo 03 số cuối của cả 17 lô (trừ giải 8) của đài xổ số kiến thiết miền Nam vào buổi chiều cùng ngày, nếu tham gia cá cược theo đài xổ số kiến thiết miền Bắc vào buổi chiều cùng ngày thì tham gia cá cược theo 02 số cuối của cả 23 lô (trừ giải 7). Tỷ lệ thắng là “1 - 600” nếu trúng một lô, nếu trúng nhiều lô thì nhân lên tương ứng. Tỷ lệ thua là “1 - 17” nếu tham gia cá cược các đài xổ số kiến thiết miền Nam, nhưng T T M và người chơi thỏa thuận với nhau chỉ lấy tỷ lệ là “1 - 13”. Nếu cá cược đài xổ số kiến thiết Miền Bắc thì tỷ lệ thua là “1 - 23”, nhưng T T M và người chơi thỏa thuận với nhau chỉ lấy tỷ lệ là “1 - 20”.

+ “Đá”: Là hình thức cá cược giống như bao lô hai số khác nhau trên cùng một đài xổ số kiến thiết, chỉ khi kết quả xổ số kiến thiết ra cùng lúc hai số đã chọn thì người chơi mới trúng đề. Tỷ lệ thắng là “1 - 600”, tỷ lệ thua là “1 - 18 x 02 số” nếu người chơi cá cược theo đài xổ số kiến thiết miền Nam và “1 - 27 x 02

số” nếu người chơi theo cược xổ số kiến thiết miền Bắc, nhưng T T M và người chơi thỏa thuận chỉ lấy tỷ lệ thua là “1 - 13 x 02 số” nếu người chơi cá cược theo đài xổ số kiến thiết miền Nam và “1 - 20 x 02 số” nếu người chơi cá cược theo đài xổ số kiến thiết miền Bắc.

Quá trình điều tra, Cơ quan Cảnh sát điều tra - Công an huyện Vũng Liêm đã xác định được ngày 19/3/2023 khi đang ở nhà của mình T T M nhận ghi số đề cho P V S với hình thức nhắn tin qua điện thoại di động, cụ thể: P V S sử dụng số điện thoại “0907851449” nhắn tin cho T T M qua số điện thoại “0766217986” với nội dung:

- + Lúc 15 giờ 14 phút ngày 19/3/2023: 63 lô 50. 3 đài
- + Lúc 15 giờ 41 phút ngày 19/3/2023: 68 lô 10. 3 đài
- + Lúc 15 giờ 44 phút ngày 19/3/2023: 60 lô 20. TG. KG
- + Lúc 15 giờ 45 phút ngày 19/3/2023: 352 lô 5. 3 đài
- + Lúc 17 giờ 05 phút ngày 19/3/2023: 64.69 lô 10 đá 5 mb
- + Lúc 17 giờ 59 phút ngày 19/3/2023: 59 lô 5 mb

Sau khi nhận được tin nhắn của P V S, T T M sử dụng số điện thoại “0766217986” nhắn tin trả lời qua số điện thoại “0907851449” của P V S cùng một nội dung: “Ok” vào các thời gian: lúc 15 giờ 14 phút, lúc 15 giờ 41 phút, lúc 15 giờ 45 phút, lúc 15 giờ 45 phút, lúc 17 giờ 05 phút, lúc 18 giờ 00 phút.

Tiến hành đối chiếu với kết quả xổ số kiến thiết các đài Tiền Giang, Kiên Giang, Đà Lạt và xổ số kiến thiết miền Bắc vào ngày 19/3/2023, xác định số tiền tham gia và tiền thắng cược giữa P V S và T T M cụ thể như sau:

+ Bao lô số “63” 50.000 đồng (năm mươi ngàn đồng) cả ba đài Tiền Giang, Kiên Giang và Đà Lạt. Kết quả: không trúng. Tiền tham gia là **2.700.000 đồng** (hai triệu bảy trăm ngàn đồng), nhưng M và S chỉ tính 1.950.000 đồng (một triệu chín trăm năm mươi ngàn đồng);

+ Bao lô số “68” 10.000 đồng (mười ngàn đồng) cả ba đài Tiền Giang, Kiên Giang và Đà Lạt. Kết quả: trúng 01 (một) lô đài Đà Lạt. Tiền tham gia là **540.000 đồng** (năm trăm bốn mươi ngàn đồng), nhưng M và S chỉ tính là 390.000 đồng (ba trăm chín mươi ngàn đồng). Tiền thắng cược là **700.000 đồng** (bảy trăm ngàn đồng);

+ Bao lô số “60” 20.000 đồng (hai mươi ngàn đồng) đài Tiền Giang và Kiên Giang. Kết quả: không trúng. Tiền tham gia là **720.000 đồng** (bảy trăm hai mươi ngàn đồng), nhưng M và S chỉ tính là 520.000 đồng (năm trăm hai mươi ngàn đồng);

+ Bao lô số “352” 5.000 đồng (năm ngàn đồng) cả ba đài Tiền Giang, Kiên Giang và Đà Lạt. Kết quả: không trúng. Tiền tham gia là **255.000 đồng** (hai trăm năm mươi ngàn đồng), nhưng M và S chỉ tính là 195.000 đồng (một trăm chín mươi ngàn đồng);

+ Bao lô số “64” và “69” mỗi số 10.000 đồng (mười ngàn đồng) và đã 5.000 đồng (năm ngàn đồng) số “64-69” đài miền Bắc. Kết quả: không trúng. Tiền tham gia là **810.000 đồng** (tám trăm mười ngàn đồng), nhưng M và S chỉ tính là 600.000 đồng (sáu trăm ngàn đồng);

+ Bao lô số “39” 5.000 đồng (năm ngàn đồng) đài miền Bắc. Kết quả: không trúng. Tiền tham gia là **135.000 đồng** (một trăm ba mươi ngàn đồng), nhưng M và S chỉ tính là 100.000 đồng (một trăm ngàn đồng).

Tổng số tiền tham gia đánh bạc thắng thua bằng tiền giữa P V S và T T M là 5.860.000 đồng (năm triệu tám trăm sáu mươi ngàn đồng). P V S đã thắng cược khi bao lô 10.000 đồng (mười ngàn đồng) số “68” đài Đà Lạt với số tiền là 700.000 đồng (bảy trăm ngàn đồng).

Qua điều tra, T T M và P V S đã thừa nhận hành vi phạm tội và đã chủ động nộp số tiền tham gia đánh bạc thắng thua bằng tiền.

Vật chứng thu giữ gồm: 01 (một) cây viết xanh và 01 (một) cây viết đỏ cùng hiệu Thiên Long; số tiền 6.250.000 đồng (sáu triệu hai trăm năm mươi ngàn đồng), trong đó: 320.000 đồng (ba trăm hai mươi ngàn đồng) tiền tạm giữ trong người của T T M; 4.675.000 đồng (bốn triệu sáu trăm bảy mươi lăm ngàn đồng) của T T M nộp tiền thu lợi bất chính từ hành vi mua bán số đề; 1.255.000 đồng (một triệu hai trăm năm mươi lăm ngàn đồng) của P V S nộp tiền thu lợi bất chính từ hành vi mua bán số đề; 01 (một) căn cước công dân số 086166012905 của T T M; 01 (một) điện thoại di động hiệu Samsung Galaxy A02S màu xanh, số Seri: R9JR2034KCJ, số IMEI 1: 352845142870742, số IMEI 2: 353051562870747, sim 1: 0989933967, sim 2: 0766217986.

Tại Bản án hình sự sơ thẩm số: 47/2023/HS-ST, ngày 02 tháng 8 năm 2023 của Tòa án nhân dân huyện Vũng Liêm, tỉnh Vĩnh Long đã quyết định:

Tuyên bố bị cáo T T M phạm tội: Đánh bạc.

Căn cứ vào khoản 1 Điều 321; điểm s khoản 1 Điều 51; Điều 17; Điều 58; Điều 38 của Bộ luật Hình sự;

Xử phạt: bị cáo T T M: 06 (sáu) tháng tù.

Thời hạn chấp hành hình phạt tù được tính từ ngày bị cáo đi thi hành án.

Về hình phạt bổ sung: miễn hình phạt bổ sung cho bị cáo.

Ngoài ra, án sơ thẩm còn xử phạt bị cáo P V S 01 năm tù, nhưng cho hưởng án treo, 02 năm thử thách cùng về tội đánh bạc; quyết định về xử lý vật chứng, án phí và quyền kháng cáo theo quy định.

Ngày 11/8/2023 bị cáo T T M có đơn kháng cáo nội dung: xin giảm nhẹ hình phạt và được hưởng án treo.

Tại phiên tòa phúc thẩm Kiểm sát viên, bị cáo, người tham gia tố tụng trình bày như sau:

Đại diện Viện Kiểm sát nhân dân tỉnh Vĩnh Long phát biểu quan điểm giải quyết vụ án: tại phiên tòa phúc thẩm hôm nay bị cáo đều thừa nhận hành vi

phạm tội của mình đúng như án sơ thẩm quy kết, đồng thời bị cáo cũng giữ nguyên yêu cầu kháng cáo xin được hưởng án treo.

Qua nghiên cứu toàn diện khách quan tài liệu có trong hồ sơ vụ án, xét thấy cấp sơ thẩm điều tra truy tố xét xử bị cáo M và bị cáo S về tội đánh bạc, với số tiền qua kiểm tra trong điện thoại của bị cáo M và là thừa nhận của hai bị cáo, vật chứng thu giữ trong hồ sơ vụ án, cũng như trình bày của các bị cáo tại phiên tòa sơ thẩm. Từ đó cấp sơ thẩm chỉ quy kết hai bị cáo phạm tội vào ngày 19/03/2023, số tiền đánh bạc thông qua 06 tin nhắn điện thoại hình thức đánh số đề bao lô, số đầu, số đuôi, bao lô 2 con, bao lô 3 con và số đá của các đài Kiên Giang, Tiền Giang, Đà Lạt và đài miền Bắc. Xác định với tổng số tiền tham gia đánh bạc của bị cáo M và bị cáo S là 5.860.000 đồng là chưa thu thập đầy đủ các chứng cứ khách quan của vụ án.

Trong quá trình điều tra cấp sơ thẩm không tiến hành thu thập kiểm tra điện thoại của sim 2 số 0766217986 của bị cáo M dùng để giao dịch mua bán số đề của những ngày trước đó khoảng một tuần như lời trình bày của bị cáo M. Từ đó, không có cơ sở để giải quyết triệt để vụ án; với những vi phạm như trên cấp phúc thẩm không thể bổ sung được. Vì vậy, đề nghị Hội đồng xét xử phúc thẩm hủy toàn bộ bản án sơ thẩm.

Từ những nhận định phân tích như trên, đề nghị Hội đồng xét xử áp dụng điểm đ khoản 1 Điều 355; điểm b khoản 1 Điều 358 của Bộ luật Tố tụng hình sự. Hủy toàn bộ Bản án sơ thẩm số 47/2023/HS – ST ngày 02 tháng 8 năm 2023 của Tòa án nhân dân huyện Vũng Liêm để điều tra lại đối với hai bị cáo.

Áp dụng Điều 136 của Bộ luật Tố tụng hình sự, điểm f khoản 2 Điều 23 Nghị quyết 36 của Ủy ban Thường vụ Quốc hội.

Bị cáo M không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

Bị cáo T T M trình bày: vào chiều ngày 20/03/2023 bị cáo bán số đề cho một người lạ, thì bị cáo bị bắt giữ rồi cơ quan điều tra khám xét thu giữ một điện thoại di động, sau đó kiểm tra điện thoại bên trong tin nhắn còn lưu tin nhắn bán số đề của ngày 19/03/2023. Bị cáo thừa nhận hành vi mua bán số đề của bị cáo là vi phạm pháp luật.

Người bị kết án P V S đã được triệu tập nhưng vắng mặt.

Bị cáo T T M nói lời sau cùng: bị cáo thống nhất với quan điểm của Kiểm sát viên.

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 phúc thẩm bị cáo T T M khai nhận: khoảng 14 giờ ngày 20/3/2023, bị đang bán vé số kiến thiết tại khu vực bến phà Trung Thành Tây – Thanh Bình, có nhận bán số đề cho một người lạ mặt không quen biết thì bị lực lượng công an bắt giữ. Qua kiểm tra phát hiện, ngày 19/3/2023 bị cáo M đã bán số đề cho P V S như sau: gồm cả ba đài miền Tiền Giang, Kiên Giang, Đà Lạt, và đài miền Bắc với tổng số tiền là 5.860.000đ (năm triệu tám trăm sáu mươi ngàn đồng).

[2] Trong quá trình điều tra bị cáo T T M khai nhận: ngày 19/03/2023 bị cáo bán số đề cho người lạ, sau đó bị cáo ghi lên mặt sau tờ giấy kết quả xổ số kiến thiết ngày 18/02/2023 là “30.53.10”, “20.39.10”. Qua điều tra có thu giữ điện thoại, dữ liệu trong điện thoại thể hiện bị cáo có thực hiện hành vi bán số đề ngày 19/03/2023 của các đài miền Nam và đài miền Bắc; đồng thời, bị cáo còn bán số đề cho P V S với hình thức nhắn tin qua điện thoại di động. Như vậy, bị cáo T T M mua bán số đề qua 02 hình thức: vừa trực tiếp vừa qua tin nhắn điện thoại di động; bị cáo khai nhận đã bán số đề khoảng 01 tuần trước khi bị bắt; nhưng cấp sơ thẩm chỉ điều tra và xử lý hành vi đánh bạc ngày 19/03/2023; đồng thời, cũng không xem xét phục hồi nhật ký điện thoại thu giữ của bị cáo, để xác định chính xác bị cáo M bán số đề cho những ai và số tiền dùng đánh bạc bao nhiêu. Như vậy, việc điều tra ở cấp sơ thẩm không đầy đủ mà cấp phúc thẩm không thể bổ sung được. Do đó, để đảm bảo không kết án oan người vô tội; đồng thời, cũng không để lọt người phạm tội, nên cần hủy bản án sơ thẩm. Mặc dù, bị án P V S không có kháng cáo, bị kháng nghị, nhưng việc điều tra lại có thể sẽ liên quan đến hành vi mua số đề của P V S, nên cần phải hủy toàn bộ bản án sơ thẩm, giao hồ sơ về cho cấp sơ thẩm điều tra lại thủ tục chung. Do hủy bản án sơ thẩm, nên cấp phúc thẩm không xem xét đơn kháng cáo của bị cáo T T M.

[4] Xét lời đề nghị của Vị đại diện Viện kiểm sát về việc hủy bản án sơ thẩm là có căn cứ pháp luật nên được chấp nhận.

[5] Về án phí hình sự phúc thẩm: hủy bản án sơ thẩm, nên bị cáo không phải nộp án phí hình sự phúc thẩm.

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH:

Căn cứ vào điểm c khoản 1 Điều 355, điểm b khoản 1 Điều 358 của Bộ luật Tố tụng hình sự;

Tuyên hủy Bản án sơ thẩm số: 47/2023/HS-ST, ngày 02 tháng 8 năm 2023 của Tòa án nhân dân huyện Vũng Liêm, tỉnh Vĩnh Long, đã xét xử đối với bị cáo T T M và P V S, từ giai đoạn điều tra.

Giao hồ sơ cho Viện kiểm sát nhân dân huyện Vũng Liêm, tỉnh Vĩnh Long điều tra lại theo thủ tục chung.

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

Nơi nhận:

- TANDTC: 01;
- TANDCC: 01;
- VKSNDCC: 01;
- VKSND TVL: 01;
- TAND + VKSND HVL: 02;
- CQTHADS HVL : 02;
- CQTHAHS HVL : 01;
- BC: 02;
- P HỒ SƠ-CAVL: 01
- STP: 01,
- UBND xã Trung Thành Đông: 01;
- UBND xã Lộc Ninh: 01;
- TNV+P KTNV:02;
- Lưu: 06.

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

Đã ký

Lê Thành Tân