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

Bản án số:**80**/2023/HS-PT
Ngày 18/5/2023

NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM
TÒA ÁN NHÂN DÂN THÀNH PHỐ ĐÀ NẴNG

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

Thẩm phán - Chủ toạ phiên toà: Ông **Phan Vĩnh Chuyển**

Các Thẩm phán: Ông **Bùi Trọng Danh**

Bà **Nguyễn Thị Cảnh**

***- Thư ký phiên toà*:** Bà **Nguyễn Thị Na**- Thư ký Toà án nhân dân thành phố Đà Nẵng.

- Đại diện Viện Kiểm sát nhân dân thành phố Đà Nẵng tham gia phiên tòa: ông **Lương Hồng Minh** - Kiểm sát viên.

Ngày 18 tháng 5 năm 2023, tại trụ sở Tòa án nhân dân thành phố Đà Nẵng mở phiên tòa công khai xét xử phúc thẩm vụ án hình sự thụ lý số 70/2023/TLPT-HS ngày29 tháng 3 năm 2023 đối với bị cáo Nguyễn Xuân C, do có kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân thành phố Đà Nẵng đối với Bản án hình sự sơ thẩm số 18/2023/HS-ST ngày 23/2/2023 của Tòa án nhân dân quận Thanh Khê, thành phố Đà Nẵng.

Bị cáo bị kháng nghị:

Nguyễn Xuân C, sinh ngày 29/02/1992, tại thành phố Đà Nẵng; Nơi cư trú: Số 646/6 Đ, Tổ 28 phường P, quận L , thành phố Đà Nẵng. Nghề nghiệp: Lái xe. Trình độ học vấn: 12/12. Dân tộc: Kinh. Tôn giáo: Không. Quốc tịch: Việt Nam. Con ông Nguyễn Xuân L và bà Trịnh Thị Kim M *(Đều còn sống)*, chưa có vợ, con; Tiền án: Chưa;

Tiền sự: Ngày 20/5/2022 bị Công an quận Thanh Khê, thành phố Đà Nẵng xử phạt vi phạm hành chính về hành vi *"Sử dụng trái phép chất ma túy"* bằng hình thức phạt tiền 1.500.000đ *(Một triệu năm trăm ngàn đồng)*. (QĐ số 20/QĐ-XPHC) .

Về nhân thân: Ngày 25/02/2020 bị Công an phường Hoà Phát, quận Cẩm Lệ, thành phố Đà Nẵng xử phạt hành chính về hành vi đánh bạc trái phép được thắng

thua bằng tiền với hình thức "Xóc bầu cua"*(Quyết định xử phạt hành chính số 59 ngày 25/02/2020).*

Bị cáo hiện đang chấp hành Lệnh cấm đi khỏi nơi cư trú tại ngoại; Có mặt tại phiên tòa.

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 20 giờ 30 phút ngày 16/5/2022 tại trước nhà số 215 đường D, phường C, quận K, thành phố Đà Nẵng, Tổ công tác 911 Công an thành phố Đà Nẵng tiến hành kiểm tra hành chính Võ Thanh V và Nguyễn Xuân C phát hiện có dấu hiệu vi phạm pháp luật nên đã chuyển vụ việc đến Công an phường C, quận K, thành phố Đà Nẵng xử lý theo quy định. Qua kiểm tra điện thoại của C và V phát hiện có nhiều tin nhắn thể hiện việc hoạt động tổ chức đánh bạc dưới hình thức số đề và cá độ bóng đá thắng thua bằng tiền nhưng độc lập không liên quan nên đã tách thành 02 vụ án độc lập để điều tra theo đúng quy định pháp luật.

Qua quá trình điều tra xác định: Vào khoảng tháng 4/2022, Nguyễn Xuân C cùng Lê Đình A và đối tượng tên T *(chưa rõ nhân thân, lai lịch)* cùng nhau góp số tiền là 80.000.000 đồng *(Tám mươi triệu đồng)* rồi lập ra nhóm zalo *"Thần tài"* để hoạt động tổ chức đánh bạc dưới hình thức số đề và cá độ bóng đá thắng thua bằng tiền. C sử dụng số điện thoại 0905.110.311 đăng ký tài khoản zalo *"Nguyễn C"* và tài khoản *"L"* đăng ký bằng sim rác điện thoại *(không rõ số)*, A sử dụng số điện thoại 0768.595.259 đăng ký tài khoản zalo*"Đình An"* còn T *(tên gọi khác Đ)* sử dụng số điện thoại 0905.413.346 tài khoản zalo *"Đ"*. Hàng ngày, C cùng đồng bọn nhận tin nhắn đánh bạc dưới hình thức số đề và cá độ bóng đá từ các con bạc thông qua số điện thoại cá nhân và tài khoản zalo rồi nhắn lên nhóm zalo trên. Cả ba thống nhất đến cuối ngày C sẽ có trách nhiệm tập hợp tin nhắn số đề và cá độ bóng đá trên zalo nhóm *"Thần tài"* để tính thắng thua. Theo thỏa thuận, số tiền thắng thua đối với hình thức số đề sẽ chia đều cho cả 03 đối tượng, đối với hình thức cá độ bóng đá chỉ có C và A nên sẽ chia đều với nhau.

* *Đối với hình thức số đề*: Khi ghi số đề cho người chơi và nhận tịch đề từ chủ đề cấp dưới, C và A dùng số tiền người chơi trực tiếp đánh để tính thắng thua *(tiền trên tịch)*, trích thưởng lại cho người chơi 10% trên tổng số đề mà họ đã đánh nên tiền thực nhận từ người chơi sẽ là 90% tiền trên tịch.

Tùy vào cách thức đánh đề và căn cứ kết quả xổ số kiến thiết các đài Miền Trung, Miền Nam và Miền Bắc hàng ngày để xác định thắng thua, tỉ lệ thắng tiền đề như sau:

* Đối với các đài Miền Trung và Miền Nam:

- Đánh độc đắc *(đánh 03 số cuối của giải đặc biệt)*: tỉ lệ 1 ăn 600.

- Đánh đầu - đuôi *(đánh 02 số cuối của giải đặc biệt và 02 số của giải tám)*: tỉ lệ 1 ăn 70 *(nếu chỉ trúng đầu hoặc trúng đuôi, tỉ lệ ăn thua sẽ là 1 ăn 35)*.

- Đánh bao 6 lô *(đánh ba con số cuối của giải đặc biệt, giải năm, giải sáu và giải bảy)*: tỉ lệ 1 ăn 600.

- Đánh bao 17 lô *(đánh ba con số cuối của các giải)*: tỉ lệ 1 ăn 600.Nếu đánh đảo thì số tiền đánh đề được tính bằng cách chia cho số lượt đảo.

- Đánh bao 18 lô *(đánh hai con số cuối của các giải)*: tỉ lệ 1 ăn 70.

Ở các hình thức đánh bao lô, số tiền người đánh đề được tính bằng cách chia cho số lô *(6 hoặc 17 hoặc 18)*, nếu trúng bao nhiêu lô thì nhân theo tỉ lệ lô trúng. Nếu đánh đảo thì số tiền đánh đề được tính bằng cách chia cho số lượt đảo.

Tất cả các hình thức trên nếu đánh 2 hoặc 3 đài thì số tiền người đánh đều được chia cho 02 hoặc 03 tương ứng với số đài mà họ chơi.

* Đối với đài miền Bắc:

- Đánh độc đắc *(đánh 03 số cuối của giải đặc biệt)*: tỉ lệ 1 ăn 600.

Đánh đầu - đuôi *(đánh 02 số cuối của giải đặc biệt và 02 số của 04 giải bảy)*: tỉ lệ 1 ăn 70 *(nếu chỉ trúng 01 trong 5 số thì tỉ lệ thắng là 1 ăn 14 lần)*.

- Đánh bao 23 lô*(đánh ba con số cuối của các giải)*: tỉ lệ 1 ăn 600.

- Đánh bao 27 lô*(đánh hai con số cuối của các giải)*: tỉ lệ 1 ăn 70.

- Đánh bao 10 lô*(đánh ba con số cuối của các giải đặc biệt, giải năm và giải sáu)*: tỉ lệ 1 ăn 600.

Ở các hình thức đánh bao lô, số tiền người đánh đề được tính bằng cách chia cho số lô *(10 hoặc 23 hoặc 27)*, nếu trúng bao nhiêu lô thì nhân theo tỉ lệ lô trúng. Nếu đánh đảo thì số tiền đánh đề được tính bằng cách chia cho số lượt đảo.

Đối với hình thức đánh độc đắc, bao lô 03 con số, tùy thỏa thuận giữa người ghi đề với người chơi để chỉ trả tiền thắng đề có thể là: 1 ăn 500.

Đối với đài miền Bắc còn có các hình thức đánh xuyên *(còn gọi là xiên)*, tức là đánh các cặp 02 số cuối của các giải gồm: xuyên 2 tỉ lệ 1 ăn 10 lần; xuyên 3 tỉ lệ 1 ăn 40 lần; xuyên 4 tỉ lệ 1 ăn 100 lần.

Vào ngày 16/5/2022, Nguyễn Xuân C, Lê Đình A và "T" đã trực tiếp ghi số để cho người chơi và nhận tịch đề từ chủ đề cấp dưới sau đó chuyển lên zalo nhóm *"Thần tài"* để tính thắng thua, cụ thể:

- Nguyễn Xuân C đã nhận ghi số đề cho một người *(không rõ nhân thân, lai lịch)* có tài khoản zalo *"Xương Rồng"* với tổng số tiền trên tịch là 750.000 đồng*(Bảy trăm năm mươi ngàn)* và người chơi không trúng thưởng; ghi cho một người tên "Bé" có số điện thoại 09035.344158 với số tiền trên tịch là 1.000.000 đồng *(Một triệu đồng),* tiền trúng thưởng là 1.296.000 đồng*(Một triệu hai trăm chín mươi sáu ngàn đồng)*; nhận tịch đề từ một chủ đề cấp dưới tên T *không rõ nhân thân, lai lịch)* có tài khoản zalo "Tk" khi chuyển lên nhóm zalo "Thần tài" có ký hiệu T8 đến T28 với số tiền trên tịch là 16.520.000 đồng*(Mười sáu triệu,năm trăm hai mươi ngàn đồng)* số tiền người chơi trúng thưởng là 9.737.000 đồng*(Chín triệu,bảy trăm ba mươi bảy ngàn đồng) (-194.000)*. Như vậy, C chuyển lên zalo nhóm "Thần tài" với tổng số tiền trên tịch là 18.270.000 đồng*(Mười tám triệu,hai trăm bảy mươi ngàn đồng),* tiền người chơi trúng thưởng là 11.033.000 đồng *(Mười một triệu,không trăm ba mươi ba ngàn đồng)* nên tiền đánh bạc là 29.303.000 đồng*(Hai mươi chín triệu, ba trăm không ba ngàn đồng).*

- Lê Đình A đã nhận ghi số đề cho một người tên T *(không rõ nhân thân, lai lịch)* sau đó chuyển lên zalo nhóm "Thần tài" với số tiền trên tịch là 8.100.000 đồng *(Tám triệu một trăm ngàn đồng)*nhưng người chơi không trúng thưởng nên tiền đánh bạc: 8.100.000 đồng*(Tám triệu một trăm ngàn đồng).*

- Đối tượng "Tiến" (Đ) đã chuyển tịch đề lên zalo nhóm "Thần tài" với số tiền trên tịch là 43.590.000 đồng*(Bốn mươi ba triệu, năm trăm chín mươi ngàn đồng)* tiền người chơi trúng thưởng là 30.661.000 đồng*(Ba mươi triệu, sáu trăm sáu mươi một ngàn đồng),* tiền đánh bạc là 74.251.000 đồng*(Bảy mươi bốn triệu, hai trăm năm mươi một ngàn đồng).*

Tổng số tiền của C, An, T đã chuyển tịch đề lên zalo nhóm "Thần tài" gồm: số tiền trên tịch là 69.960.000 đồng *(trong đó: tiền thực nhận là 62.964.000 đồng),* tiền người chơi trúng thưởng là 41.694.000 đồng*(Bốn mươi mốt triệu, sáu trăm chín mươi tư ngàn đồng)*; Tổng tiền đánh bạc là 111.654.000 đồng*(Một trăm mười một triệu, sáu trăm năm mươi bốn ngàn đồng),* tiền thu lợi bất chính là 21.270.000 đồng*(Hai mươi mốt triệu.hai trăm bảy mươi ngàn đồng)*

Trên cơ sở kết quả xổ số kiến thiết các đài miền Trung, miền Nam Bắc trong ngày 16/5/2022 thì số tiền đánh bạc của nhóm zalo Thần tài được tính riêng từng đài, cụ thể:

+ Đài miền Nam *(TP. Hồ Chí Minh, Đồng Tháp, Cà Mau)* gồm: số tiền tịch 17.260.000 đồng *(trong đó, tiền thực nhận: 15.534.000đ)* số tiền trúng thưởng 15.945.000 đồng*(Mười lăm triệu, chín trăm bốn mươi lăm ngàn đồng)*; số tiền đánh bạc 33.205.000 đồng*(Ba mươi ba triệu, hai trăm không năm ngàn đồng)*, tiền thu lợi (-411.000) đồng.

+ Đài miền Trung *(Phú Yên, Thừa Thiên Huế)*: số tiền trên tịch 21.930.000 đồng *(tiền thực nhận: 19.737.000 đồng)*, số tiền trúng thưởng 15.378.000 đồng; số tiền đánh bạc 37.308. 000 đồng*(Ba mươi bảy triệu, ba trăm không tám ngàn đồng)*, thu lợi 4.359.000 đồng*(Bốn triệu, ba trăm năm mươi chín ngàn đồng)*

+ Đài miền Bắc: số tiền trên tịch 30.770.000 đồng *(tiền thực nhận: 27.693.000 đồng)*, số tiền trúng 10.371.000 đồng; số tiền đánh bạc 41.141.000 đồng*(Bốn mươi mốt triệu, một trăm bốn mươi mốt ngàn đồng)*, thu lợi 17.322.000 đồng*(Mười bảy triệu, ba trăm hai mươi hai ngàn đồng)*.

***** Đối với hình thức cá độ bóng đá, hàng ngày C sẽ lên trang mạng "kèo nhà cái" để xem các kèo cá độ, tỷ lệ thắng thua rồi thông báo lại cho người chơi. Sau đó, căn cứ vào kết quả của trận đấu để tính thắng thua rồi xoá hết các tin nhắn ngày hôm đó. Với hình thức cá độ bóng đá chỉ có C và A tham gia và trong ngày 16/5/2022, C và A không thực hiện hành vi cá độ bóng đá. Qua kiểm tra điện thoại của C, A bị thu giữ không ghi nhận tin nhắn nào liên quan đến cá độ bóng đá nên không có cơ sở để xử lý đối với C và A.

Qua xác minh chủ thuê bao số điện thoại 0905.413.346 đứng tên Phùng Đắc T, anh T không biết việc sở hữu số điện thoại trên. Qua nhận dạng, C và An xác định anh Phùng Đắc T không phải là đối tượng tên T cùng tham gia tổ chức đánh bạc với C, A. Đồng thời, xác minh chủ thuê bao số điện thoại 09035.344.158 của người có tài khoản zalo B do chị Đinh Thị T *(sinh năm: 2001, trú: xã P, huyện K, tỉnh Gia Lai)* đứng tên, qua xác minh tại địa chỉ trên không có người tên Đinh Thị T thường trú. Qua kiểm tra tin nhắn đi, tin nhắn đến của các số điện thoại trên không có nội dung gì liên quan đến đánh bạc dưới hình thức số đề hay cá độ bóng đá.

Theo Công văn số 103 ngày 19/10/2022 của Sở Thông tin và truyền thông thành phố Đà Nẵng trả lời về Công văn số 506 ngày 12/7/2022 của Cơ quan CSĐT Công an quận Thanh Khê, thành phố Đà Nẵng về việc hỗ trợ cung cấp thông tin

nhân thân, lai lịch các tài khoản zalo "Tk", "Xương rồng", "Đ" và khôi phục dữ liệu tin nhắn nhóm zalo "Thần tài"; Tuy nhiên, do thông tin, hình ảnh không đầy đủ nên không thể kiểm tra, rà soát cung cấp thông tin theo yêu cầu.

* Tại Bản án Hình sự sơ thẩm số 18/2023/HS-ST ngày 23/2/2023, Tòa án nhân dân quận Thanh Khê, Tp. Đà Nẵng đã quyết định:

Về tội danh: Tuyên bố bị cáo Nguyễn Xuân C, phạm tội ***"Tổ chức đánh bạc".***

Về hình phạt: Căn cứ điểm c khoản 1 Điều 322; điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51 và Điều 65 Bộ luật Hình sự.

Xử phạt: Bị cáo Nguyễn Xuân C 18 *(Mười tám)* tháng tù nhưng cho hưởng án treo, thời gian thử thách là 36 *(Ba mươi sáu)* tháng tính từ ngày tuyên án sơ thẩm, ngày 23/02/2023.

Giao bị cáo Nguyễn Xuân C về cho UBND phường P, quận L, thành phố Đà Nẵng để giám sát và giáo dục trong thời gian thử thách. Trong trường hợp Nguyễn Xuân C, Lê Đình A thay đổi nơi cư trú thì thực hiện theo quy định tại khoản 1 Điều 69 của Luật thi hành án Hình sự.

Trong thời gian thử thách, bị cáo Nguyễn Xuân C cố ý vi phạm nghĩa vụ 02 lần trở lên thì Tòa án có thể quyết định buộc bị cáo Nguyễn Xuân C, phải chấp hành hình phạt tù của bản án đã cho hưởng án treo.

Ngoài ra bản án sơ thẩm còn quyết định về phần hình phạt đối với bị cáo Lê Đình A *(nhưng không kháng cáo và không bị kháng nghị)*, phần xử lý vật chứng, phần án phí và quyền kháng cáo bản án.

* Trong hạn luật định, ngày 21tháng 3 năm 2023, Viện kiểm sát nhân dân thành phố Đà Nẵng có Quyết định kháng nghị phúc thẩm số 03/QĐ-VKSĐN-P7 ngày 21/3/2023 với nội dung: Kháng nghị một phần bản án hình sự sơ thẩm số 18/2023/HSST ngày 23/02/2023 của TAND quận Thanh Khê, thành phố Đà Nẵng về phần hình phạt đã xét xử bị cáo Nguyễn Xuân C về tội *"Tổ chức đánh bạc"* quy định tại điểm c khoản 1 Điều 322 BLHS. Đề nghị TANDTPĐN áp dụng điểm b khoản 1 Điều 355 BLHS để sửa bản án sơ thẩm theo hướng: Thay đổi biện pháp chấp hành hình phạt, buộc bị cáo Nguyễn Xuân C phải chịu hình phạt tù (giữ nguyên mức án), không cho bị cáo C hưởng án treo.

Tại phiên tòa phúc thẩm:

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân thành phố Đà Nẵng giữ nguyên nội dung Quyết định kháng nghị số 03/QĐ-VKSĐN-P7 ngày 21/3/2023 của Viện VKS nhân dân thành phố Đà Nẵng, đồng thời có quan điểm về việc giải quyết vụ án như sau:

Về thủ tục tố tụng: Quyết định kháng nghị số 03/QĐ-VKSĐN-P7 ngày 21/3/2023 của VKSNDTPĐN theo đúng thủ tục tố tụng và trong thời hạn luật định nên đảm bảo hợp lệ.

Về nội dung: Tại phiên tòa phúc thẩm bị cáo Nguyễn Xuân C khai nhận trong khoản thời gian tháng 4/2022 bị cáo có cùng với Lê Đình A và đối tượng tên T *(chưa rõ lai lịch)* bàn bạc thống nhất lập nhóm zalo có tên *"Thần tài"* và cùng góp chung mỗi người số tiền 80.000.000đ *(Tám mươi triệu đồng)* để tổ chức đánh bạc dưới hình thức ghi số đề và cá độ bóng đá thắng thua bằng tiền cho những người chơi dựa trên kết quả xổ số kiến thiết hằng ngày của các đài miền Trung, miền Nam và miền Bắc *(đối với hình thức hình số đề)*; Đến ngày 16/5/2022 bị cáo cùng với A và T đã tổ chức đánh bạc thắng thua bằng tiền dưới thức ghi số đề cho những người chơi với tổng số tiền đánh bạc cho *(cả ba đài Trung, Nam, Bắc)* với tổng số tiền đánh bạc là 111.654.000đ *(Một trăm mười một triệu, sáu trăm năm mươi tư ngàn đồng)*, thu lợi bất chính số tiền 21.270.000đ *(Hai mươi mốt triệu, hai trăm bảy mươi ngàn đồng)* chia nhau tiêu xài. Vì vậy, Bản án hình sự sơ thẩm số: 18/2023/HSST ngày 23/2/2023 của TAND quận Thanh Khê, thành phố Đà Nẵng đã xét xử bị cáo C và đồng phạm A về tội *"Tổ chức đánh bạc"* theo điểm c khoản 1 Điều 322 BLHS là có căn cứ, đúng pháp luật. Tuy nhiên, xét trong vụ án này bị cáo C là người có vai trò chính đứng ra lập nhóm Zalo *"Thần tài"* cùng rủ An và đối tượng Tiến tham gia góp tiền để tổ chức đánh bạc thắng thua bằng tiền dưới hình thức ghi số đề theo lời khai của bị cáo thể hiện nhiều lần, bản thân bị cáo là người có nhân thân không tốt *(do trước đây vào năm 2020 đã bị Công an phường Hòa phát, quận Cẩm Lệ, thành phố Đà Nẵng xử lý hành chính về hành vi đánh bạc trái phép dưới hình thức "Xóc bầu, cua")*, đồng thời là người nghiện ma túy bị Công an quận Thanh Khê, thành phố Đà Nẵng xử phạt vi phạm hành chính về hành vi*"Sử dụng trái phép chất ma túy"* theo QĐ số: 20/QĐ-XPHCngày 20/5/2022, mặc khác bị cáo cũng là người có số tiền tổ chức đánh bạc nhiều hơn bị cáo A, hành vi của bị cáo là thuộc trường hợp nghiêm trọng, không đủ điều kiện hưởng án treo theo Nghị quyết số: 01/2022/NQ-HĐTP của HĐTPTANDTC ngày 15/4/2022 sửa đổi, bổ sung một số điều của Nghị quyết số: 02/NQ-HĐTP ngày 15/5/2018 của Hội đồng Thẩm phán TANDTC hướng dẫn áp dụng Điều 65 BLHS về án treo. Vì vậy, việc Tòa án cấp sơ thẩm xử phạt bị cáo C 18 *(mười tám)* tháng tù về tội "Tổ chức đánh bạc" cho hưởng án treo là không đúng quy định của pháp luật; Do đó, đề nghị HĐXX căn cứ điểm b khoản 1 Điều 355, điểm d

khoản 2 Điều 357 BLTTHS, sửa bản án sơ thẩm giữ nguyên mức hình phạt tù và không cho bị cáo C hưởng án treo.

- Bị cáo Nguyễn Xuân C thừa nhận Tòa án cấp sơ thẩm đã xét xử bị cáo về tội: *"Tổ chức đánh bạc"*, theo quy định tại khoản 1 Điều 322 của BLHS là đúng pháp luật, không oan. Bị cáo xin Hội đồng xét xử giữ nguyên bản án sơ thẩm, cho bị cáo được hưởng án treo để có điều kiện làm ăn lo cho cha, mẹ già yếu.

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, sau khi nghe ý kiến của bị cáo và ý kiến của đại diện Viện kiểm sát, Hội đồng xét xử nhận định như sau:

[1] Tại phiên tòa phúc thẩm, bị cáo C khai nhận: Trong khoản thời gian tháng 4/2022 đến ngày bị phát hiện 16/5/2022, bị cáo là người khởi xướng đứng ra lập nhóm Zalo có tên "Thần tài" sau đó rủ Lê Đình A cùng với đối tượng T *(chưa rõ nhân thân, lai lịch)* bàn bạc thống nhất góp chung mỗi người số tiền 80.000.000 đồng *(Tám mươi triệu đồng)* nhằm mục đích tổ chức đánh bạc dưới hình thức ghi số đề thắng thua bằng tiền cho những người chơi dựa trên cơ sở kết quả xổ số kiến thiết hàng ngày của các đài miền Trung, miền Nam và miền Bắc để hưởng lợi chia nhau tiêu xài. Trong ngày 16/5/2022 bị cáo cùng với A và T đã tổ chức đánh bạc dưới hình thức ghi số đề thắng thua bằng tiền với tổng số tiền đánh bạc là 111.654.000 đồng *(Một trăm mười một triệu, sáu trăm năm mươi bốn ngàn đồng)* cho tất cả ba đài (*miền Nam: 33.205.000 đồng; miền Trung: 37.308.000 đồng; miền Bắc: 41.141.000 đồng)*, thu lợi bất chính số tiền: 21.270.000 đồng *(Hai mươi mốt triệu, một trăm bốn mươi mốt ngàn đồng)*. Vì vậy, bị cáo thừa nhận Tòa án cấp sơ thẩm đã xét xử bị cáo và đồng phạm An về tội:*"Tổ chức đánh bạc"*, theo quy định tại khoản 1 Điều 322 Bộ luật hình sự là đúng pháp luật, sau khi xét xử sơ thẩm bị cáo nhận thấy, mức hình phạt 18 *(mười tám)* tháng tù và cho bị cáo được hưởng án treo là phù hợp, nên bị cáo không có kháng cáo. Tuy nhiên, sau đó VKSND thành phố Đà Nẵng có quyết định kháng nghị phúc thẩm đối với bản án sơ thẩm số: 18/2023/HSST ngày 23/02/2023 về phần hình phạt của bị cáo theo hướng đề nghị HĐXX không cho bị cáo hưởng án treo, bị cáo xin HĐXX xem xét cho bị cáo giữ nguyên mức hình phạt của Bản án sơ thẩm cho bị cáo được hưởng án treo.

[2] Xét kháng nghị của VKSNDTPĐN thì thấy: Đây là vụ án có tính chất nghiêm trọng, xâm phạm đến trật tự công cộng, gây ảnh hưởng đến tình trật tự công cộng tại địa phương, vì vậy, các cơ quan tiến hành tố tụng cấp sơ thẩm khởi tố, điều

tra, truy tố và xét xử đối với bị cáo và đồng phạm nhằm mục đích răn đe, giáo dục riêng các bị cáo và phòng ngừa chung cho xã hội là cần thiết. Tuy nhiên, khi quyết định hình phạt Tòa án cấp sơ thẩm chưa xem xét đánh giá một cách khách quan, toàn diện của vụ án cũng như về nhân thân của bị cáo C, nên xử phạt bị cáo 18 *(mười tám)* tháng tù và cho hưởng án treo là không phù hợp với quy định của pháp luật bởi lẽ: Trong vụ án này bị cáo C là người khởi xướng, trực tiếp lập nhóm Zalo có tên "Thần tài", sau đó rủ A và Tiến cùng bàn bàn bạc thống nhất mỗi người chung góp số tiền 80.000.000đ *(Tám mươi triệu đồng)* để tổ chức đánh bạc dưới hình thức ghi số đề được thắng thua bằng tiền cho những người chơi dựa trên kết quả xổ số kiến thiết hằng ngày của các nhà đài khu vực ba miền Trung, Nam, Bắc trong thời gian dài từ tháng 4/2022 đến ngày 16/5/2022 mới bị bắt. Chỉ tính riêng trong ngày 16/5/2022, tổng số tiền bị cáo C cùng với đồng phạm tổ chức đánh bạc là 111.654.000 đồng *(Một trăm mười một triệu, sáu trăm năm mươi bốn ngàn đồng)*, thu lợi bất chính số tiền: 21.270.000 đồng *(Hai mươi mốt triệu, một trăm bốn mươi mốt ngàn đồng)*, trong đó xác định bị cáo C là người có số tiền tổ chức đánh bạc nhiều hơn so với đồng phạm A trong cùng vụ án, mặc khác, về nhân thân trước đây vào năm 2022 đã bị Công an phường Hòa Phát, quận Cẩm Lệ, thành phố Đà Nẵng xử phạt hành chính về hành vi đánh bạc trái phép thắng thua bằng tiền dưới hình thức *"Xóc bầu cua"*(QĐ số: 59/XPHC ngày 25/02/2020), mặc dù đã quá thời hạn 01 năm kể từ ngày chấp hành xong quy định xử phạt hành chính và được coi là chưa bị xử phạt hành chính, tuy nhiên, khi bị phát hiện về hành vi tổ chức đánh bạc bị cáo còn có hành vi sử dụng trái phép chất ma túy, nên bị Công an quận Thanh Khê, thành phố Đà Nẵng ra quyết định xử phạt vi phạm hành chính về hành vi *"Sử dụng trái phép chất ma túy"* bằng hình thức phạt tiền 1.500.000đ *(Một triệu năm trăm ngàn đồng)*. (QĐ số 20/QĐ-XPHCngày 20/5/2022); Do đó, bị cáo C không đủ điều kiện để được hưởng án treo theo quy định của Nghị quyết số: 01/2022/NQ-HĐTP ngày 15/4/2022 sửa đổi, bổ sung một số điều của Nghị quyết số: 02/2018/NQ-HĐTP ngày 15/5/2018 của Hội đồng Thẩm phán TANDTC về việc hướng dẫn áp dụng Điều 65 BLHS năm 2015 (sửa đổi, bổ sung 2017) về án treo. Vì lẽ trên, HĐXX cấp phúc thẩm thấy rằng Tòa án cấp sơ thẩm xử phạt bị cáo C 18 *(mười tám)* tháng tù về tội "Tổ chức đánh bạc" theo điểm c khoản 1 Điều 322 BLHS và cho bị cáo hưởng án treo là không có căn cứ, nên chấp nhận toàn bộ quyết định kháng nghị số: 03/QĐ-VKSĐN-P7 ngày 21/3/2023 của VKSND thành phố Đà Nẵng sửa bản án hình sự sơ thẩm số 18/2023/HSST ngày 23/02/2023 của Tòa án nhân dân quận Thanh Khê

thành phố Đà Nẵng xét xử đối với bị cáo C, giữ nguyên mức hình phạt tù và không cho bị cáo được hưởng án treo theo Điều 65 BLHS.

[3] *Vấn đề cần rút kinh nghiệm:* Đây là vụ án có đồng phạm *(gồm 03 người C, An, Tiến)* cùng bàn bạc thống nhất ý chí góp tiền nhằm mục đích tổ chức đánh bạc dưới hình thức ghi số đề thắng thua bằng tiền nhằm thu lợi bất chính, tuy nhiên, Tòa án cấp sơ thẩm khi quyết định hình phạt không áp dụng Điều 58 BLHS là có sai sót trong áp dụng pháp luật nên cần rút kinh nghiêm, Tòa án cấp phúc thẩm bổ sung nội dung về Điều luật này cho đúng quy định pháp luật.

[4] *Về xử lý vật chứng:* Tại cấp phúc thẩm gia đình bị cáo C (do cha là Nguyễn Xuân Liêm) tự nguyện nộp số tiền 30.000.000đ *(Ba mươi triệu đồng),* tiền phạt bổ sung theo quyết định của Bản án sơ thẩm, căn cứ Điều 47 BLHS và Điều 106 BLTTHS tiếp tục quy trữ tạm giữ để đảm bảo cho việc thi hành án.

[5] 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.

[6] Do chấp nhận kháng nghị, nên bị cáo không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm theo quy định của pháp luật.

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH:

1. *Căn cứ*: Điểm b khoản 1 Điều 355 và điểm d khoản 2 Điều 357 Bộ luật Tố tụng hình sự.

1.1. Chấp nhận Quyết định kháng nghịphúc thẩm số: 03/QĐ-VKSĐN-P7 ngày 21/3/2023 của Viện kiểm sát nhân dân thành phố Đà Nẵng; Sửa Bản án sơ thẩm giữ nguyên mức hình phạt không cho bị cáo Nguyễn Xuân C hưởng án treo theo Điều 65 BLHS.

1.2.*Căn cứ:* Điểm c khoản 1 Điều 322; điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51 và Điều 58 Bộ luật Hình sự.

Xử phạt: Bị cáo **Nguyễn Xuân C**:**01** ***(một)*** năm **06** ***(sáu)*** tháng tù về tội "Tổ chức đánh bạc". Thời gian chấp hành hình phạt tù tính từ ngày bắt giam thi hành án.

2. ***Xử lý vật chứng:*** Căn cứ Điều 47 BLHS và Điều 106 BLTTHS.

Tiếp tục quy trữ, tạm giữ số tiền 30.000.000đ *(Ba mươi triệu đồng)* do ông Nguyễn Xuân Liêm (cha ruột bị cáo) tự nguyện nộp theo BL thu tiền số: 0000786 ngày 17/5/2023 tại Chi cục thi hành án dân sự quận Thanh Khê, thành phố Đà Nẵng nhằm đảm bảo cho việc thi hành án về hình phạt bổ sung theo quyết định của Bản án sơ thẩm.

3. ***Về án phí***: Căn cứ Nghị quyết số 326/2016/UBTVQH14 ngày 30 tháng 12 năm 2016 của Ủy ban thường vụ Quốc hội khóa 14 quy định về mức thu, miễn, giảm, thu, nộp, quản lý và sử dụng án phí và lệ phí Tòa án.

Bị cáo Nguyễn Xuân C không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

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

Nơi nhận:
- VKSND thành phố Đà Nẵng;
- Vụ giám đốc kiểm tra 1;
- VKSND quận Thanh Khê,
- Công an quận Thanh Khê;
- PV27; PC81 Công an TP. Đà Nẵng;
- TAND quận Thanh Khê;
- THA DS quận Thanh Khê;
- Sở Tư pháp TPĐN;
- Bị cáo;
- Lưu: HS; HCTP.

TM. HỘI ĐỒNG XÉT XỬ PHÚC THẨM
Thẩm phán – Chủ tọa phiên tòa
(Đã ký và đóng dấu)

Phan Vĩnh Chuyển