

**TÒA ÁN NHÂN DÂN
TỈNH VĨNH LONG**

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

Bản án số: 15/2022/HS-PT

Ngày: 25-3-2022

**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: Bà Huỳnh Thị Kiều Duyên

Các Thẩm phán:

Ông Lê Thành Tân

Ông Lâm Văn Năm

- Thư ký phiên tòa: Bà Dương Thị Thu Nguyệt – Thư ký Tòa án nhân dân tỉnh Vĩnh Long.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Vĩnh Long tham gia phiên tòa:
Bà Nguyễn Thị Hồng Châu - Kiểm sát viên.

Ngày 25 tháng 3 năm 2022, 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: 02/2022/TLPT-HS ngày 07 tháng 01 năm 2022 đối với bị cáo do có kháng cáo của bị cáo Đ Th K Tr (A Th) đối với Bản án hình sự sơ thẩm số: 48/2021/HS-ST ngày 03 tháng 12 năm 2021 của Tòa án nhân dân huyện Tr Ô, tỉnh Vĩnh Long.

- Bị cáo có kháng cáo:

Họ và tên: Đ Th K Tr, sinh năm: 1986; tên gọi khác: A Th.

Nơi cư trú: ấp Tr Ng, xã Tr C, huyện Tr Ô, tỉnh Vĩnh Long; nghề nghiệp: nội trợ; trình độ học vấn: 12/12; dân tộc: kinh; giới tính: nữ; tôn giáo: phật; quốc tịch: Việt Nam; con ông Đ V V và bà Tr Th B; có chồng B V M và 02 người con; tiền án: không; tiền sự: không.

Bị cáo hiện tại ngoại, có mặt tại phiên tòa.

- Những người tham gia tố tụng khác có liên quan đến kháng cáo:

Các bị cáo: H Th K Nh, Ng Th H, H K Ng, H Th L; H Th M Ph, H T H.

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 18 giờ ngày 13/4/2021, nhận được tin báo của quần chúng nhân dân tại nhà của H Th K Nh, sinh năm 1986; địa chỉ ấp Kh Ph, xã H Th, huyện Tr Ô, tỉnh Vĩnh Long có đối tượng nhận ghi bán số lô, số đề; Công an huyện Tr Ô tiến hành kiểm tra, bắt quả tang H Th K Nh đang thực hiện hành vi ghi, bán số lô, số đề nên tiến hành lập biên bản bắt người phạm tội quả tang và thu giữ tang vật.

Tiến hành kiểm tra điện thoại di động hiệu Iphone X màu trắng với số sim 0898.082.627 của Nh phát hiện Nh dùng tài khoản zalo “Phuc Phat Nhu” nhận chuyển số lô, số đề qua tin nhắn, cụ thể như sau:

Trong tài khoản zalo “Phuc Phat Nhu” có nhiều tin nhắn đến từ các tài khoản zalo như: “Ngoc Loan”, “Hương”, “Kim”, “C H”, “Beng Beng”, “Hoang Thao”. “Lê Thắm”, “Ga Ta”, “A H2” có nội dung thể hiện các con số (đã trích xuất hình ảnh lưu trữ vào hồ sơ vụ án có chữ ký xác nhận của Nh, được đánh số BL từ 53-56) do Nh nhận từ:

- Ng Th H, nơi cư trú: ấp H T, xã H Ngh, huyện V L, tỉnh Vĩnh Long.
- H K Ng, nơi cư trú: ấp Kh Ph, xã H Th, huyện Tr Ô, tỉnh Vĩnh Long.
- Ph H H, nơi cư trú: ấp H Tr A, xã H Ngh, huyện V L, tỉnh Vĩnh Long.
- H T H; nơi cư trú: ấp 4, xã Th Ph, huyện C K, tỉnh Trà Vinh.
- H Th L; nơi cư trú: ấp T Qu, xã T Th, huyện Tr Ô, tỉnh Vĩnh Long.
- H Th M Ph, nơi cư trú: ấp T Qu, xã T Th, huyện Tr Ô, tỉnh Vĩnh Long.
- V Th H (Bong); nơi cư trú: ấp Kh Ph, xã H Th, huyện Tr Ô, tỉnh Vĩnh Long.
- L Th Th E; nơi cư trú: ấp 4, xã Th Ph, huyện C K, tỉnh Trà Vinh.
- H (nhưng không rõ họ tên địa chỉ).

Trong ứng dụng WhasApp của điện thoại Nh, có tin nhắn gửi đi đến tài khoản “A B” thể hiện các con số lô, số đề do Nh nhận từ người mua chuyển đến thầu tên “Beo” (không biết cụ thể họ tên và địa chỉ) nhằm mục đích hưởng lợi (huê hồng) (đã trích xuất hình ảnh lưu trữ vào hồ sơ vụ án, được đánh số BL từ 73-77).

Trong tài khoản zalo “Phúc Phát Nhu” có tin nhắn gửi đi do Nhiên tổng hợp các số lô, số đề từ người mua chuyển đến tài khoản zalo “Đang Thi Kim Trinh” của Đ Th K Tr, nơi cư trú ấp Tr Ng, xã Tr C, huyện Tr Ô, tỉnh Vĩnh Long nhằm mục đích hưởng lợi (tiền huê hồng) từ Tr (BL 130-138).

Hình thức mua bán: dựa vào kết quả xổ số kiến thiết của các tỉnh Miền Nam và Miền Bắc (Thủ Đô Hà Nội) trong ngày Nhiên mua bán và nhận số lô, số

đề từ người khác rồi chuyển giao lại cho Đ Th K Tr và B (không rõ họ tên và địa chỉ) thông qua điện thoại di động hiệu Iphone X màu trắng, số sim 0898.082.627, tài khoản zalo “Phuc Phat Nhu” và ứng dụng WhatsApp, nếu ai có nhu cầu mua số lô, số đề thì gọi điện thoại trực tiếp vào số điện thoại của Nh và đọc số cần mua cùng số tiền và công ty xổ số; Nh ghi bằng giấy hoặc nhắn tin và tài khoản zalo “Phuc Phat Nhu” để mua và chuyển giao, nếu Nh đồng ý bán và nhận số lô, số đề thông qua zalo thì nhắn tin phản hồi “ok” hoặc theo số thứ tự tin nhắn người mua gửi đến. Sau khi nhận số lô, số đề từ người mua Nh tiếp tục nhắn tin chuyển giao cho Tr thông qua zalo “Dang Thi Kim Trinh” và B thông qua ứng dụng WhatsApp với tỷ lệ chênh lệch để hưởng lợi ích. Sau khi các công ty kiến thiết mở thưởng thì Nh tiến hành sao chép số lô, số đề ra giấy (phơi đề) cộng, đối chiếu, kiểm tra kết quả thắng, thua sau đó thanh toán với Tr, B.

Tỷ lệ tính thắng thua các con số giữa Nh và những người mua là: 1/70 đối với số đầu, số đuôi, số bao lô của hai chữ số (mua 1.000đ trúng 70.000đ); 1/600 đối với số bao lô ba chữ số (mua 1.000đ trúng 600.000đ); 1/500 đối với số đá (mua 1.000đ trúng 500.000đ).

Tỷ lệ ăn thua giữa Nh với Tr, B dựa vào số tiền trên phơi, Nh hưởng huê hồng 01% trên tổng số tiền đã chuyển.

Sau khi có kết quả xổ số kiểm tra trúng, không trúng; ngày hôm sau mới giao nhận tiền.

Qua quá trình điều tra chứng minh như sau: vào ngày 13/4/2021, dựa trên kết quả xổ số các tỉnh Bạc Liêu, Bến Tre, Vũng Tàu (sổ xổ Miền Nam) và kết quả xổ số Miền Bắc (Thủ Đô), Nh dùng tài khoản zalo “Phúc Phat Nhu” nhận, giao, chuyển số lô, số đề và số tiền của người mua, giao phơi đề cụ thể như sau:

1. Khoảng 14 giờ 34 phút ngày 13/4/2021 Ng Th H sử dụng tài khoản zalo “Hương” chuyển phơi đề đã được tổng hợp của người mua đến tài khoản zalo “Phuc Phat Nhu” của Nh, số tiền dựa vào kết quả xổ số của các tỉnh Miền Nam với số tiền gốc mua 31.198.400 đồng, sau khi có kết quả xổ số trúng 7.800.000 đồng. Tổng số tiền là 38.998.400 đồng.

Khoảng 18 giờ 13 phút, ngày 13/4/2021 H tiếp tục chuyển các con số của đài Miền Bắc số tiền 11.901.150 đồng gửi đến tài khoản zalo “Phuc Phat Nhu” cho Nh nhưng chưa có kết quả xổ số (thể hiện phơi đề đánh số 7).

2. Khoảng 15 giờ 35 phút, ngày 13/4/2021 H K Ng sử dụng tài khoản zalo “Kim” nhắn tin các số lô, số đề cần mua đến tài khoản “Phú Phat Nhu” của Nh

số tiền gốc 7.371.000 đồng dựa vào kết quả xổ số các tỉnh Miền Nam; sau khi có kết quả xổ số trúng 15.050.000 đồng. Tổng số tiền là 22.421.000 đồng.

Khoảng 16 giờ 49 ngày 13/4/2021 Ng tiếp tục chuyển các con số lô, số đề của đài Miền Bắc đến tài khoản zalo “Phuc Phat Nhu” của Nh số tiền 902.000 đồng, nhưng chưa có kết quả xổ số (thể hiện tại phôi đề đánh số 4).

3. H Th L sử dụng tài khoản zalo “Ngoc Loan” nhắn tin các con số lô, số đề cần mua đến tài khoản zalo “Phuc Phat Nhu” của Nh dựa vào kết quả xổ số Miền Nam số tiền gốc 3.540.600 đồng; sau khi có kết quả xổ số trúng 2.100.000 đồng. Tổng số tiền là 5.640.600 đồng.

4. H Th M Ph sử dụng tài khoản zalo “Hoang Thao” nhắn tin các con số lô, số đề cần mua đến tài khoản zalo “Phuc Phat Nhu” của Nh dựa vào kết quả xổ số Miền Nam số tiền 1.549.800 đồng; sau khi có kết quả xổ số trúng 4.340.000 đồng. Tổng số tiền là 5.889.000 đồng (thể hiện phôi đề số 4).

5. H T H sử dụng tài khoản “HTH” nhắn tin các con số lô, số đề cần mua đến tài khoản zalo “Phuc Phat Nhu” của Nh dựa vào kết quả xổ số Miền Nam số tiền 3.166.000 đồng, sau khi có kết quả xổ số trúng 3.500.000 đồng. Tổng số tiền 6.666.000 đồng (thể hiện phôi đề số 01).

6. Ph H H nhắn tin vào số điện thoại 0898.082.627 của Nh báo các số lô, số đề cần mua cho bị cáo Nh dựa vào kết quả xổ số Miền Nam số tiền 2.558.5000 đồng; sau khi có kết quả xổ số trúng 2.450.000 đồng. Tổng số tiền là 5.008.500 đồng (thể hiện tại phôi đề số 6).

7. V Th H sử dụng tài khoản zalo “Ga Ta” nhắn tin các con số lô, số đề cần mua đến tài khoản zalo “Phuc Phat Nhu” của Nh dựa vào kết quả xổ số Miền Nam số tiền 780.000 đồng; sau khi có kết quả không trúng (thể hiện trong phôi đề số 2).

8. H Th K Nh tự mua số lô, số đề chuyển đến cho Đ Th K Tr số tiền 1.795.800 đồng dựa vào xổ số các đài Miền Nam, sau khi có kết quả trúng 801.000 đồng (thể hiện tại phôi đề số 7).

Như vậy, số tiền Nh dùng để đánh bạc với các bị cáo khác dựa vào kết quả xổ số đài Miền Nam là 51.180.100 đồng; sau khi có kết quả xổ số trúng 36.0410.000 đồng; số tiền đài Miền Bắc là 12.803.150 đồng.

H Th K Nh chuyển cho thầu đề Đ Th K Tr vào ngày 13/4/2021 dựa vào kết quả xổ số các đài Miền Nam số tiền 44.979.860 đồng; sau khi có kết quả xổ số trúng 33.241.000 đồng; đài Miền Bắc là 8.889.590 đồng..

H Th K Nh sử dụng ứng dụng WhatsApp chuyển số lô, số đề đến đối tượng Beo thông qua tài khoản “A B” dựa vào kết quả xổ số các đài Miền Nam số tiền 6.200.240 đồng; sau khi có kết quả xổ số trúng 2.800.000 đồng; dựa vào kết quả xổ số đài Miền Bắc số tiền 3.913.560 đồng (chưa xổ số).

Trong quá trình điều tra Nh khai nhận bắt đầu hoạt động ghi, bán số lô, số đề khoảng tháng 4/2020 đến ngày bị bắt quả tang 13/4/2021; số tiền thu lợi bất chính từ việc bán số lô, số đề, nhận huê hồng từ Tr và B là 50.000.000 đồng. Trong ngày 13/4/2021 tổng số tiền thu lợi bất chính của Nh là: 1.053.140 đồng; trong đó: nhận huê hồng của Tr là 38.000 đồng, nhận huê hồng của B là 250.140 đồng; tiền tự mua số lô, số đề là 810.000 đồng (chưa nhận được tiền).

Đ Th K Tr khai thu lợi bất chính từ việc nhận số lô, số đề trước đó là 7.000.000 đồng; ngày 13/4/2021 thu lợi được 19.950.000 đồng.

Tại bản án Hình sự sơ thẩm số: 48/2021/HS-ST ngày 03 tháng 12 năm 2021 của Tòa án nhân dân huyện Tr Ô đã quyết định:

Tuyên bố bị cáo Đ Th K Tr (A Th) phạm tội “Đánh bạc”.

Áp dụng điểm b khoản 2 Điều 321; khoản 1 Điều 17; điểm g khoản 1 Điều 52; điểm s khoản 1, 2 Điều 51; Điều 38 của Bộ luật Hình sự.

Xử phạt bị cáo Đ Th K Tr (A Th) 03 (ba) năm tù; thời hạn chấp hành hình phạt tù tính kể từ ngày bị cáo đi chấp hành án.

Ngoài ra Tòa án cấp sơ thẩm còn quyết định xử phạt các bị cáo khác từ phạt tiền số tiền 30.000.000 đồng đến 02 năm tù nhưng cho hưởng án treo, thời gian thử thách là 04 năm; quyết định áp dụng hình phạt bổ sung đối với các bị cáo khác, quyết định về xử lý vật chứng; án phí và quyền kháng cáo vụ án theo quy định của pháp luật.

Sau khi xét xử sơ thẩm, ngày 13 tháng 12 năm 2021 bị cáo Đ Th K Tr có đơn kháng cáo với nội dung: yêu cầu Tòa án cấp phúc thẩm xét xử lại vụ án theo hướng giảm nhẹ hình phạt tù và cho bị cáo được hưởng án treo.

Tại phiên tòa phúc thẩm bị cáo trình bày: Vẫn giữ nguyên yêu cầu kháng cáo.

Đại diện Viện Kiểm sát nhân dân tỉnh Vĩnh Long phát biểu quan điểm: Sau khi phân tích hành vi phạm tội của các bị cáo, khẳng định cấp sơ thẩm xét xử các bị cáo về tội “Đánh bạc” là có căn cứ. Tuy nhiên, quá trình điều tra xét xử có nhiều vi phạm như: Chỉ truy tố xét xử số tiền sau khi trừ hoa hồng không tính số tiền trên phơi là không đúng qui định. Khung hình phạt áp dụng đối với bị cáo H là không chính xác. Bị cáo Nh khai đánh bạc trước đó 1 năm, bị cáo Tr

khai đánh bạc trước đó khoản 1 tháng, bị cáo H khai đánh bạc trước đó khoản 2 tháng, nhưng cơ quan chưa điều tra làm rõ hành vi các bị cáo đánh bạc trước đó là sai sót. Số tiền bị cáo Nh dùng để đánh bạc trên ứng dụng Whatsapp đối với B nhưng không tính vào số tiền đánh bạc của Nh là sai sót. Cấp sơ thẩm áp dụng các tình tiết giảm nhẹ qui định tại các điểm b, i khoản 1 Điều 51 bộ luật hình sự đối với bị cáo Nh là không chính xác. Đề nghị áp dụng điểm c khoản 1 Điều 355, điểm b khoản 1 Điều 358 Bộ luật Tố tụng hình sự. Hủy toàn bộ bản án sơ thẩm số 48/2021/HS-ST ngày 03 tháng 12 năm 2021 của Tòa án nhân dân huyện Tr Ô. Giao toàn bộ hồ sơ cho Viện kiểm sát nhân dân huyện Tr Ô để điều tra lại.

Lời nói sau cùng của bị cáo: Xin giảm nhẹ hình phạt.

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] Về hành vi, quyết định tố tụng của Cơ quan điều tra Công an huyện Tr Ô, Điều tra viên, Viện kiểm sát nhân dân huyện Tr Ô, Kiểm sát viên trong quá trình điều tra, truy tố đã thực hiện đúng về thẩm quyền, trình tự thủ tục quy định của Bộ luật Tố tụng hình sự. Quá trình điều tra và tại phiên tòa, bị cáo không có ý kiến hoặc khiếu nại, quyết định của Cơ quan tiến hành tố tụng; do đó, các hành vi, quyết định tố tụng của Cơ quan tiến hành tố tụng, người tiến hành tố tụng đã thực hiện đều hợp pháp.

[2] Về hành vi phạm tội của bị cáo: Căn cứ vào các chứng cứ có trong hồ sơ vụ án đã đủ căn cứ xác định: thông qua mạng xã hội Zalo, bị cáo H Th K Nh đã có hành vi bán số đầu số đuôi dựa vào kết quả xổ số kiến thiết các đài miền nam, miền bắc. Ngày 13/4/2021 H Th K Nh đã có hành vi bán số đầu số đuôi cho các bị cáo H th H, Ph H H, H K Ng, H T H, H Th L, H Th M Ph và các đối tượng khác, sau đó Nh giao phôi lại cho Đ Th K Tr và bị lực lượng công an bắt quả tang. Số tiền các bị cáo dùng để đánh bạc ít nhất là 5.000.000 đồng. Do đó, cấp sơ thẩm xét xử các bị cáo về tội đánh bạc là có căn cứ.

Tuy nhiên, căn cứ các kết quả thu thập được trên mạng xã hội zalo, cùng bản tự khai của các bị cáo. Lời khai của bị cáo Tr, H tại phiên tòa xác định số tiền thực nhận của người mua là đã trừ tiền hoa hồng của người mua rồi, nhưng khi trúng thưởng thì tính trên số tiền mua thực tế. Mục đích để cho người mua tham gia đánh bạc nhiều. Các bảng tự cộng phôi đề là đã trừ tiền hoa hồng rồi, bảng cộng phôi đề là cộng trên số tiền thực nhận. Đối chiếu các phôi đề trên ứng

dụng Zalo đã thu thập ngày 13/4/2021 cùng với các bảng tự cộng phôi đề của các bị cáo lập tại cơ quan điều tra cho thấy các bảng tự cộng phôi đề là số tiền các bị cáo thực nhận không phải là số tiền trên phôi đề các bị cáo mua bán trên Zalo. Thể hiện, cáo trạng chỉ truy tố số tiền các bị cáo dùng để đánh bạc sau khi đã trừ hoa hồng (người mua chỉ trả cho người bán số tiền sau khi đã trừ hoa hồng) mà không thể hiện số tiền trên phôi là chưa đúng qui định hướng dẫn về việc xử lý về tội “Đánh bạc” từ đó dẫn đến xác định khung hình phạt, quyết định hình phạt đối với các bị cáo là không chính xác.

Bị cáo Tr khai bán số đầu số đuôi khoản 1 tháng, bị cáo Nh khai bán số đầu số đuôi khoản 1 năm, bị cáo H khai bán số đầu số đuôi khoản 2, 3 tháng, nhưng cơ quan điều tra không điều tra làm rõ hành vi bán số đầu số đuôi trước đó của các bị cáo là chưa điều tra vụ án một cách toàn diện.

Kết quả số xổ kiến thiết của các đài miền bắc, miền nam là căn cứ các bị cáo xác định trúng thưởng, tuy nhiên cơ quan điều tra lại dùng bản phô tô bị nhòe, tô chữ số lại để làm căn cứ xác định số trúng thưởng giải quyết vụ án là không phù hợp(BL 500).

Nội dung kết luận điều tra, cáo trạng, bản án sơ thẩm, không thể hiện các bị cáo trúng thưởng con số nào, đài nào, mỗi con số trúng thưởng là bao nhiêu? để từ đó xác định tổng số tiền các bị cáo dùng để đánh bạc một cách logic, chính xác.

Ngoài ra, khi xét xử cấp sơ thẩm áp dụng các tình tiết giảm nhẹ đối với các bị cáo là không chính xác, vì số tiền các bị cáo nộp không phải là tiền khắc phục hậu quả nên không được hưởng tình tiết giảm nhẹ qui định tại điểm b khoản 1 Điều 51 Bộ luật Hình sự.

Do việc điều tra chưa đầy đủ mà cấp phúc thẩm không thể khắc phục, nên cần thiết phải điều tra lại.

Trong vụ án chỉ có bị cáo Tr kháng cáo, tuy nhiên thể hiện hồ sơ các bị cáo khác mua của bị cáo Nh, bị cáo Nh giao lại cho bị cáo Tr, nên xác định số tiền bị cáo Tr dùng để đánh bạc liên quan đến các bị cáo khác, nên cần thiết hủy toàn bộ bản án để điều tra làm rõ hành vi của từng bị cáo để đảm bảo việc giải quyết vụ án một cách khách quan toàn diện.

[4] Lời phát biểu của đại diện Viện kiểm sát đề nghị hủy toàn bộ bản án sơ thẩm là có căn cứ.

[5] Về án phí hình sự phúc thẩm: Do hủy án sơ thẩm nên bị cáo không phải chịu án phí phúc thẩm.

Vì các lẽ trên;

QUYẾT ĐỊNH:

Căn cứ vào điểm b khoản 1 Điều 358 của Bộ luật Tố tụng hình sự.

Không chấp nhận kháng cáo của bị cáo Đ Th K Trh (A Th); Hủy toàn bộ bản án sơ thẩm số 48/2021/HS-ST ngày 03 tháng 12 năm 2021 của Tòa án nhân dân huyện Tr Ôn.

Giao hồ sơ về Viện kiểm sát nhân dân huyện Trà ôn để điều tra xét xử lại.

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

Nơi nhận:

- TANDTC: 01;
- TANDCC: 01;
- VKSNDCC: 01;
- VKSND TVL: 02;
- TAND H T.ÔN: 02;
- VKSND + CQĐT H T.ÔN: 02;
- CQTHADS + THAHS H T.ÔN: 02;
- TG + BC: 02;
- PHSCAVL: 01
- STP: 01;
- UBND, CA xã TC: 02;
- Lưu VP, lưu hồ sơ vụ án: 02;

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

(Đã ký và đóng dấu)

Huỳnh Thị Kiều Duyên

