

**TÒA ÁN NHÂN DÂN
TỈNH LÂM ĐỒNG**

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

Bản án số: 86/2022/HS-PT

Ngày: 22-8-2022

**NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM**

TÒA ÁN NHÂN DÂN TỈNH LÂM ĐỒNG

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

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Ông Nguyễn Duy Hoài

Các Thẩm phán: Ông Dư Thành Trung

Ông Nguyễn Hữu Hồng

- Thư ký phiên tòa: Ông Hoàng Quốc Huy - Thư ký Tòa án nhân dân tỉnh Lâm Đồng.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Lâm Đồng tham gia phiên tòa:
Ông Nguyễn Anh Khanh - Kiểm sát viên.

Ngày 22 tháng 8 năm 2022, tại trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Lâm Đồng xét xử phúc thẩm vụ án hình sự thụ lý số 68/2022/TLST-HS ngày 20/4/2022 đối với bị cáo Nguyễn Trung N; do có kháng cáo của bị cáo đối với Bản án hình sự sơ thẩm số 11/2022/HS-ST ngày 25/3/2022 của Tòa án nhân dân huyện Đơn Dương, tỉnh Lâm Đồng.

** Bị cáo có kháng cáo.*

Họ và tên: **Nguyễn Trung N**; Tên gọi khác: Không; sinh năm 1994 tại Thanh Hóa; nơi ĐKKTT và cư trú: Thôn LN, xã TT, huyện Đơn Dương, tỉnh Lâm Đồng; quốc tịch: Việt Nam; dân tộc: Kinh; tôn giáo: Không; nghề nghiệp: Lái xe; trình độ học vấn: 07/12; con ông Nguyễn Văn Ph, sinh năm 1958 và con bà Nguyễn Thị L, sinh năm 1960; Vợ, con: Chưa có; tiền sự: Không; Tiền án: Tại bản án số 11/2015/HSST ngày 11/3/2015 của Tòa án nhân dân huyện Đơn Dương xử phạt Nguyễn Trung N 7.000.000 đồng về hành vi đánh bạc. Đến ngày 09/8/2021 mới chấp hành xong hình phạt, hiện chưa được xóa án tích.

Bị cáo bị tạm giam tại nhà tạm giữ công an huyện Đơn Dương từ ngày 30/6/2021 đến ngày 08/7/2021 được áp dụng biện pháp ngăn chặn Cấm đi khỏi nơi cư trú. Có mặt

Người bào chữa cho bị cáo Nguyễn Trung N: Luật sư Huỳnh Phước H - Công ty Luật TNHH hăng luật Hiệp Định, thuộc Đoàn Luật sư thành phố Hồ Chí Minh. Có mặt.

** Người tham gia tố tụng khác liên quan đến kháng cáo bị cáo Nam:*

Họ và tên: **Nguyễn Hữu V**, (tên gọi khác: Ki); sinh năm 1993 tại Lâm Đồng; nơi ĐKKHKT và cư trú: Thôn Kinh Tế Mới, xã Tu Tra, huyện Đơn Dương, tỉnh Lâm Đồng; quốc tịch: Việt Nam; dân tộc: Kinh; tôn giáo: Không; nghề nghiệp: Kinh doanh; trình độ học vấn: 12/12; con ông Nguyễn Hữu Ch, sinh năm 1963 và con bà Trần Thị Thanh Th, sinh năm 1967; vợ, con: Chưa có; tiền án, tiền sự: Không.

Bị cáo bị tạm giam tại nhà tạm giữ công an huyện Đơn Dương từ ngày 30/6/2021 đến ngày 08/7/2021 được áp dụng biện pháp ngăn chặn khác. 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:

Vào lúc 00 giờ 25 phút ngày 30/6/2021, Cơ quan cảnh sát điều tra công an huyện Đơn Dương bắt quả tang tại quán cà phê, bi da “KI” thuộc thôn Kinh Tế Mới, xã Tu Tra, huyện Đơn Dương do Nguyễn Viết Nhật T, sinh năm 1990; Hộ khẩu thường trú tại thôn Lạc Thanh, xã Tu Tra, huyện Đơn Dương làm chủ có một số đối tượng đang tụ tập đánh bạc bằng hình thức cào liêng thắng thua bằng tiền gồm có Hoàng Hải Đ, Nguyễn Viết Nhật T, Trần Nhật H, Nguyễn Hữu V, Nguyễn Thanh T, Nguyễn Viết Kh, thu giữ tại sòng bạc số tiền 450.000 đồng và 01 bộ bài Tú lơ khơ, số tiền các đối tượng sử dụng đánh bạc là 3.500.000 đồng.

Quá trình điều tra, kiểm tra điện thoại di động của Nguyễn Hữu V xác định được vào tối ngày 29/06/2021 Nguyễn Hữu V sử dụng điện thoại sim số 0949750000 nhắn tin qua ứng dụng Messenger kèo cá độ bóng đá cho Nguyễn Trung N trong trận đấu giữa đội tuyển Anh và đội tuyển Đức của giải bóng đá Châu Âu (Euro) với tỷ lệ kèo tài, xỉu cả trận là 1 $\frac{3}{4}$ trái, nằm kèo xỉu ăn đủ, nằm kèo tài ăn 80. Sau đó Nam nhắn tin lại là nằm xỉu cả trận với số tiền 6.000.000 đồng thì Vũ đồng ý. Khi hết hiệp 1 của trận đấu thì tỷ số là 0 – 0 thì Vũ ngồi chơi đánh bài thì bị bắt quả tang. Quá trình điều tra Nguyễn Hữu V và Nguyễn Trung N đã thừa nhận hành vi cá độ của mình. Như vậy tổng số tiền Nguyễn Hữu V và Nguyễn Trung N sử dụng đánh bạc bằng hình thức cá độ bóng đá là 6.000.000 đồng (vì chưa có kết quả trận đấu cả trận thì bị bắt).

Quá trình điều tra bổ sung bị cáo Nguyễn Trung N khai nhận đã sử dụng điện thoại di động hiệu Iphone 12 Pro Max dùng để nhắn tin cá độ bóng đá với bị cáo Nguyễn Hữu V với số tiền là 6.000.000 đồng, chứ không phải là điện thoại di động hiệu Iphone màu trắng bị bề lưng đã khai trước đây, bị cáo Nguyễn Trung N khai là do nhầm lẫn nên mới khai là điện thoại di động hiệu Iphone màu trắng bị

bể lưng, nay bị cáo Nguyễn Trung N khai lại thực tế là sử dụng điện thoại di động hiệu Iphone 12 Pro max để nhắn tin cá độ bóng đá.

Tuy nhiên vào ngày 23/9/2021 Cơ quan điều tra đã trả lại 01 điện thoại di động hiệu Iphone 12 Pro max cho bị cáo Nguyễn Trung N, sau khi nhận lại tài sản bị cáo Nguyễn Trung N đã bán điện thoại cho người tên Ngân (không rõ, lai lịch cụ thể) nên không thu giữ được. Nên vào ngày 15/12/2021 cơ quan điều tra đã yêu cầu định giá tài sản đối với 01 điện thoại di động hiệu Iphone 12 Pro max 128 GB đã trả cho bị cáo Nguyễn Trung N.

Tại kết luận định giá tài sản số 65/2021/KL-HĐĐGTS ngày 20/12/2021 Hội đồng định giá tài sản trong tổ tụng hình sự huyện Đơn Dương xác định chiếc điện thoại di động hiệu Iphone 12 Pro max 128GB có giá trị là 23.800.000 đồng.

Về tang vật:

Số tiền 6.000.000 đồng thu giữ là tiền dùng để đánh bạc cần tịch thu sung Ngân sách nhà nước.

Đối với 01 điện thoại di động hiệu Iphone 7 Plus của bị cáo Nguyễn Hữu V liên quan tới việc cá độ bóng đá nên cần tịch thu sung Ngân sách nhà nước.

Đối với số tiền 5.600.000 đồng và 01 điện thoại di động hiệu Iphone 12 của bị cáo Nguyễn Hữu V là những tài sản không liên quan tới việc đánh bạc nên Cơ quan điều tra đã trả lại cho chủ sở hữu là thỏa đáng.

Đối với 01 điện thoại di động hiệu Iphone 12 Pro max của bị cáo Nguyễn Trung N không thu giữ được nên buộc bị cáo Nam nộp lại số tiền 23.800.000 đồng theo kết luận định giá tài sản để sung vào Ngân sách nhà nước.

Đối với 01 điện thoại di động hiệu Iphone màu trắng bị bể lưng của bị cáo Nguyễn Trung N không liên quan tới việc cá độ bóng đá, tuy nhiên cần tiếp tục tạm giữ để đảm bảo việc thi hành án. Căn cứ vào kết luận định giá tài sản số 68/2021/KL –HĐĐGTS ngày 27 /12 /2021 thì giá trị còn lại của điện thoại di động hiệu Iphone X màu trắng bể lưng cũ là 5.740.000 đồng.

Cáo trạng số 03/CT-VKSĐD ngày 06/01/2022, Viện kiểm sát nhân dân huyện Đơn Dương truy tố Nguyễn Hữu V và Nguyễn Trung N về tội “*Đánh bạc*” theo quy định tại khoản 1 Điều 321 Bộ luật Hình sự.

Tại Bản án hình sự sơ thẩm số 11/2022/HS-ST ngày 25/3/2022 của Tòa án nhân dân huyện Đơn Dương đã xử;

1. Tuyên bố các bị cáo Nguyễn Hữu V và Nguyễn Trung N phạm tội “*Đánh bạc*”.

Áp dụng khoản 1 Điều 321; Điều 17, Điều 35; điểm i, s khoản 1, khoản 2 Điều 51 Bộ luật Hình sự; xử phạt bị cáo Nguyễn Hữu V 25.000.000đ (Hai mươi lăm triệu đồng) sung Ngân sách Nhà nước.

Áp dụng khoản 1, khoản 3 Điều 321; Điều 17, Điều 38; điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51; điểm h khoản 1 Điều 52 Bộ luật Hình sự; xử phạt bị cáo Nguyễn Trung N 12 (Mười hai) tháng tù. Thời hạn chấp hành hình phạt tù tính từ ngày bắt thi hành án. Được trừ thời gian tạm giữ từ ngày 30/06/2021 đến ngày 08/07/2021. Phạt bổ sung bị cáo Nguyễn Trung N số tiền 15.000.000 đồng.

2. Về xử lý vật chứng: Căn cứ khoản 1 Điều 47 Bộ luật hình sự; khoản 2 Điều 106 Bộ luật Tố tụng hình sự.

Tịch thu sung Ngân sách nhà nước số tiền 6.000.000 đồng (Số tiền này cơ quan cảnh sát điều tra Công an huyện Đơn Dương đã nộp vào Chi cục Thi hành án dân sự huyện Đơn Dương, theo biên lai thu số 0001368 ngày 03/11/2021).

Tịch thu sung Ngân sách nhà nước 01 điện thoại di động hiệu Iphone 7 Plus của bị cáo Nguyễn Hữu V (Tài sản này cơ quan cảnh sát điều tra Công an huyện Đơn Dương đã nộp vào Chi cục thi hành án dân sự huyện Đơn Dương, theo Biên bản giao nhận vật chứng, tài sản ngày 03/11/2021).

Trả lại bị cáo Nguyễn Hữu V số tiền 5.600.000 đồng và 01 điện thoại di động hiệu Iphone 12 của bị cáo.

Tiếp tục tạm giữ 01 điện thoại di động hiệu Iphone X màu trắng bề lưng của bị cáo Nguyễn Trung N để đảm bảo cho việc thi hành án (Theo Biên bản giao nhận vật chứng, tài sản ngày 03/11/2021 của Chi cục thi hành án dân sự huyện Đơn Dương).

Buộc bị cáo Nguyễn Trung N phải nộp số tiền 23.800.000 đồng (Theo Kết luận định giá tài sản số 65/2021/KL-HĐĐGTS ngày 20/12/2021 Hội đồng định giá tài sản trong tố tụng hình sự huyện Đơn Dương) để sung Ngân sách nhà nước.

Ngoài ra, bản án còn tuyên án phí và quyền kháng cáo theo quy định của pháp luật.

Ngày 25/3/2022 bị cáo Nguyễn Trung N kháng cáo toàn bộ nội dung vụ án.

Tại phiên tòa phúc thẩm, Nguyễn Hữu V khai nhận hành vi như bản án sơ thẩm đã xét xử, không thắc mắc, khiếu nại nội dung bản án sơ thẩm.

Bị cáo Nguyễn Trung N giữ quyền im lặng không trả lời các câu hỏi của HĐXX và yêu cầu tuyên bố bị cáo không phạm tội đánh bạc.

Luật sư Huỳnh Phước H bào chữa cho bị cáo N đề nghị Hội đồng xét xử tuyên bố bị cáo N không phạm tội vì cấp sơ thẩm vi phạm việc thu thập vật chứng là điện thoại của bị cáo sử dụng vào việc nhắn tin cá độ bóng đá, có dấu hiệu làm

sai lệch hồ sơ vụ án, chiếc điện thoại của bị cáo sử dụng nhắn tin cá độ thì không thu hồi được nên buộc bị cáo phải nộp tiền là không đúng; việc niêm phong vật chứng vụ án không được tiến hành kịp thời, khi niêm phong không nêu rõ tình trạng của điện thoại; theo quy định tại Điều 98 của Bộ luật Tố tụng hình sự thì lời nhận tội của bị cáo không phải là chứng cứ để buộc tội bị cáo. Ngoài ra, nếu bị cáo có hành vi nhắn tin cá độ nhưng chưa bỏ tiền ra để đánh bạc, giá trị của việc cá độ bằng không; nên hành vi của bị cáo chưa cấu thành tội phạm; đề nghị Hội đồng xét xử tuyên bố bị cáo Nguyễn Trung N không phạm tội.

Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Lâm Đồng đề nghị căn cứ điểm a khoản 1 Điều 355; Điều 356 của Bộ luật Tố tụng hình sự, không chấp nhận kháng cáo bị cáo Nguyễn Trung N; giữ nguyên bản án sơ thẩm.

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] Xét kháng cáo của bị cáo N: Đơn kháng cáo của bị cáo gửi trong hạn luật định và đúng quy định nên được xem xét. Bị cáo kháng cáo kêu oan.

[2] Căn cứ lời khai của các bị cáo và các chứng cứ có trong hồ sơ thể hiện: Vào tối ngày 29/06/2021 Nguyễn Hữu V sử dụng điện thoại sim số 0949750000 nhắn tin qua ứng dụng Messenger kèo cá độ bóng đá cho Nguyễn Trung N trong trận đấu giữa đội tuyển Anh và đội tuyển Đức của giải bóng đá Châu Âu (Euro) với tỷ lệ kèo tài, xỉu cả trận là 1 $\frac{3}{4}$ trái, nằm kèo xỉu ăn đủ, nằm kèo tài ăn 80. Sau đó Nam nhắn tin lại là nằm xỉu cả trận với số tiền 6.000.000 đồng thì Vũ đồng ý. Khi hết hiệp 1 của trận đấu thì tỷ số là 0 – 0 thì Vũ ngồi chơi đánh bài thì bị bắt quả tang. Quá trình điều tra Nguyễn Hữu V và Nguyễn Trung N đã thừa nhận hành vi cá độ của mình. Như vậy tổng số tiền Nguyễn Hữu V và Nguyễn Trung N sử dụng đánh bạc bằng hình thức cá độ bóng đá là 6.000.000 đồng (vì chưa có kết quả trận đấu cả trận thì bị bắt).

Bị cáo Nguyễn Trung N đề nghị Hội đồng xét xử tuyên bố bị cáo không phạm tội đánh bạc nhưng im lặng và không trả lời các câu hỏi của Hội đồng xét xử và không đưa ra chứng cứ, tài liệu nào khác; nhưng căn cứ vào lời khai nhận của bị cáo Nguyễn Trung N tại giai đoạn điều tra, biên bản kiểm tra điện thoại của bị cáo Nguyễn Hữu V và lời khai nhận tội của bị cáo Nguyễn Hữu V thì lời khai bị cáo N thừa nhận tham gia đánh bạc với V, bị cáo V thừa nhận đánh bạc với N; quá trình điều tra bị cáo N đã tự viết bản tự khai, ký vào các biên bản lấy lời khai, biên bản hỏi cung bị cáo và thừa nhận có tham gia cá độ bóng đá bằng tin nhắn Messenger với bị cáo V với số tiền 6.000.000 đồng và tự nguyện nộp lại 6.000.000

đồng để khắc phục hậu quả (bút lục 74-89; 193-194); lời khai của các bị cáo trùng khớp với nhau; Biên bản kiểm tra điện thoại của bị cáo V thể hiện đúng nội dung các bị cáo cá độ như đã nêu; bị cáo Nguyễn Trung N có tiền án về tội “*Đánh bạc*” chưa được xoá án tích nay lại tiếp tục đánh bạc. Do vậy, Tòa án cấp sơ thẩm đã xem xét toàn diện chứng các chứng cứ, tài liệu có trong hồ sơ vụ án, tuyên bố các bị cáo Nguyễn Hữu V và Nguyễn Trung N phạm tội “*Đánh bạc*” theo khoản 1 Điều 321 của Bộ luật Hình sự là có căn cứ, đúng pháp luật; Toà án cấp sơ thẩm đã xem xét nhân thân của bị cáo và các tình tiết tăng nặng, giảm nhẹ trách nhiệm hình sự để xử phạt bị cáo 12 tháng tù là có căn cứ, đảm bảo công tác răn đe giáo dục bị cáo và phòng ngừa chung nên không có căn cứ để chấp nhận kháng cáo của bị cáo đề nghị tuyên bố bị cáo không phạm tội đánh bạc.

[3] Về xử lý vật chứng: Điều tra viên của Cơ quan điều tra Công an huyện Đơn Dương đã xác định bị cáo Nguyễn Trung N sử dụng điện thoại hiệu Iphone 12 Pro Max màu trắng, gắn số sim 0794427898 của bị cáo để nhắn tin cá độ bóng đá và do nhầm lẫn nên mới trả lại chiếc điện thoại này cho bị cáo, dẫn đến bị cáo đã bán chiếc điện thoại này nên không thể thu hồi (bút lục 192); đây là chiếc điện thoại bị cáo sử dụng để cá độ bóng đá nên cần tịch thu sung công quỹ Nhà nước. Tuy nhiên không thu hồi được vật chứng này, cấp sơ thẩm đã tiến hành định giá chiếc điện thoại trên có giá là 23.800.000đ và buộc bị cáo N nộp lại số tiền này là chưa phù hợp; bởi vì đây là vật chứng của vụ án nên việc không thể thu hồi được thì không định giá để buộc bị cáo nộp tiền theo kết luận định giá, nên sửa bản án sơ thẩm về nội dung này.

[4] Về án phí: Bị cáo phải chịu án phí hình sự phúc thẩm theo quy định của pháp luật.

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH:

Căn cứ vào điểm a, b khoản 1 Điều 355, Điều 356; điểm d khoản 1 Điều 357 của Bộ luật Tố tụng hình sự.

1. Không chấp nhận kháng cáo của bị cáo Nguyễn Trung N, giữ nguyên tội danh và hình phạt như bản án sơ thẩm; sửa bản án sơ thẩm về phần xử lý vật chứng.

Tuyên bố bị cáo Nguyễn Trung N phạm tội “*Đánh bạc*”.

Áp dụng khoản 1, khoản 3 Điều 321; Điều 17, Điều 38; điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51; điểm h khoản 1 Điều 52 Bộ luật Hình sự; Xử phạt bị cáo Nguyễn Trung N 12 (Mười hai) tháng tù. Thời hạn chấp hành hình phạt tù tính từ ngày bắt thi hành án. Được trừ thời gian tạm giữ từ ngày 30/06/2021 đến ngày

08/07/2021 vào thời gian chấp hành hình phạt tù. Phạt bổ sung bị cáo Nguyễn Trung N số tiền 15.000.000 đồng để sung ngân sách Nhà nước.

2. Về xử lý vật chứng: Căn cứ khoản 1 Điều 47 Bộ luật hình sự; khoản 2 Điều 106 Bộ luật Tố tụng hình sự.

Tịch thu sung Ngân sách nhà nước số tiền 6.000.000 đồng (Số tiền này cơ quan cảnh sát điều tra Công an huyện Đơn Dương đã nộp vào Chi cục Thi hành án dân sự huyện Đơn Dương, theo biên lai thu số 0001368 ngày 03/11/2021).

Tịch thu sung Ngân sách nhà nước 01 điện thoại di động hiệu Iphone 7 Plus của bị cáo Nguyễn Hữu V (Tài sản này cơ quan cảnh sát điều tra Công an huyện Đơn Dương đã nộp vào Chi cục thi hành án dân sự huyện Đơn Dương, theo Biên bản giao nhận vật chứng, tài sản ngày 03/11/2021).

Trả lại bị cáo Nguyễn Hữu V số tiền 5.600.000 đồng và 01 điện thoại di động hiệu Iphone 12 của bị cáo.

Tiếp tục tạm giữ 01 điện thoại di động hiệu Iphone X màu trắng bẻ lưng của bị cáo Nguyễn Trung N để đảm bảo cho việc thi hành án (Theo Biên bản giao nhận vật chứng, tài sản ngày 03/11/2021 của Chi cục thi hành án dân sự huyện Đơn Dương).

3. Về án phí: Áp dụng Điều 135 Bộ luật tố tụng hình sự; Điều 23 Nghị quyết số: 326/2016/UBTVQH14 ngày 30 tháng 12 năm 2016 của Ủy ban thường vụ Quốc hội quy định về án phí, lệ phí Tòa án. Buộc bị cáo Nguyễn Trung N phải chịu 200.000đ 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 tỉnh Lâm Đồng (01);
- Vụ GDKT I – TANDTC (01);
- Phòng KTNV&THA (04);
- Sở Tư pháp tỉnh Lâm Đồng (01);
- TAND huyện Đơn Dương (02);
- VKSND huyện Đơn Dương (01);
- Cơ quan CSĐT CA huyện Đơn Dương (01);
- Cơ quan THAHS CA huyện Đơn Dương (01);
- Phòng PV 06 - Công an tỉnh Lâm Đồng (01);
- Bị cáo (03); Luật sư (01);
- Lưu hồ sơ; Ấn văn.

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

Đã ký

Nguyễn Duy Hoài