

Bản án số: 197/2022/HS-PT

Ngày: 20/4/2022.

**NHÂN DANH**  
**NƯỚC CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM**  
**TÒA ÁN NHÂN DÂN THÀNH PHỐ HỒ CHÍ MINH**

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

*Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa:* Ông Nguyễn Tuấn Anh.

*Các Thẩm phán:*

1. Bà Nguyễn Thị Hà.
2. Ông Lê Công Huân.

**- Thư ký phiên tòa:** Bà Trần Thị Mộng Nhung - Thư ký Tòa án.

**- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh tham gia phiên tòa:** Ông Trần Thanh Khánh - Kiểm sát viên.

Ngày 20 tháng 4 năm 2022, tại trụ sở Tòa án nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự phúc thẩm thụ lý số 98/2022/HSPT ngày 21/02/2022 đối với bị cáo Nguyễn Duyên H, do có kháng cáo của bị cáo đối với bản án hình sự sơ thẩm số 08/2022/HSST ngày 13/01/2022 của Tòa án nhân dân Quận 7, Thành phố Hồ Chí Minh.

*Bị cáo có kháng cáo:*

Nguyễn Duyên H (tên gọi khác: Út Chịch); sinh ngày 10/7/1990; giới tính: Nam; nơi đăng ký thường trú: Ấp Tân Phú, xã Long Phụng, huyện Cần Giuộc, tỉnh Long An; chỗ ở: số 944/15/1 đường Huỳnh Tấn Phát, phường Tân Phú, Quận 7, Thành phố Hồ Chí Minh; nghề nghiệp: Lơ xe; trình độ học vấn: 9/12; quốc tịch: Việt Nam; dân tộc: Kinh; tôn giáo: Không; con ông Nguyễn Văn P và bà Nguyễn Thị G; có vợ và 02 con (con lớn sinh năm 2010, con nhỏ sinh năm 2013); tiền sự: Không; bị tạm giữ từ ngày 05/5/2021 đến ngày 12/5/2021, được thay thế biện pháp ngăn chặn “Cấm đi khỏi nơi cư trú”.

- Tiền án: Ngày 09/3/2015, bị Tòa án nhân dân huyện Cần Giuộc, tỉnh Long An xử phạt 5.000.000 đồng, về tội “Đánh bạc” tại bản án số 11/2005/HSST; đã chấp hành xong khoản tiền phạt ngày 27/7/2020.

- Nhân thân: Ngày 27/10/2008, bị Công an phường Phú Thuận, Quận 7, Thành phố Hồ Chí Minh xử phạt hành chính về hành vi “Đánh bạc” theo Quyết định xử phạt vi phạm hành chính số 0034858/QĐ –XPHC ngày 18/11/2008

- Bị cáo tại ngoại (Có mặt tại phiên tòa).

*Những người tham gia tố tụng khác trong vụ án:* Không có kháng cáo và không bị kháng nghị nên 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:

Vào khoảng 11h00' ngày 25/7/2020, Nguyễn Duyên H đến quán cà phê trên đường Gò Ô Môi, phường Phú Thuận, Quận 7, Thành phố Hồ Chí Minh uống cà phê cùng Huỳnh Văn V và Tuấn C (không rõ nhân thân, lai lịch). Trong lúc ngồi nói chuyện, V nhận được điện thoại của Thái Văn T rủ đến khu vực Cảng Bến Nghé, phường Tân Thuận Đông đá gà ăn tiền. V rủ H và Tuấn C tham gia, H và Tuấn C đồng ý. Tuấn C đưa 8.000.000 đồng cho V giữ, V chở H mang theo con gà điều đỏ đến bãi đất trống bên cạnh nhà số 3/1 Bến Nghé, khu phố 5, phường Tân Thuận Đông, Quận 7. Khi đến nơi, H và V gặp Thái Văn T và bên cánh gà trắng, gồm Quách Quốc H, Nguyễn Văn H, Lê Trung C và Huỳnh Tấn T đá độ gà 12.000.000 đồng mỗi bên.

Bên cánh gà điều đỏ, gồm Huỳnh Văn V, Nguyễn Duyên H và Tuấn C. Trong đó, V hùn 2.000.000 đồng, H hùn 2.000.000 đồng và Tuấn C hùn 8.000.000 đồng. Hai bên cánh gà đồng ý đá theo tỷ lệ gà điều đỏ chấp gà trắng đá ăn 9, hai bên đang thả gà ra đá thì bị Công an phát hiện bắt quả tang thu giữ cùng vật chứng vào lúc 15h45' ngày 25/7/2020. Riêng Nguyễn Duyên H bỏ trốn khỏi hiện trường nên Cơ quan Cảnh sát điều tra, Công an Quận 7 ra Quyết định truy nã đối với Nguyễn Duyên H.

Đối với Thái Văn T, Quách Quốc H, Nguyễn Văn H, Lê Trung C, Huỳnh Tấn T và Huỳnh Văn V đã bị Tòa án nhân dân Quận 7, Thành phố Hồ Chí Minh xét xử và xử lý vật chứng tại bản án hình sự số 27/2021/HS-ST ngày 05/02/2021.

Ngày 05/5/2021, Cơ quan CSĐT Công an Quận 7 bắt được Nguyễn Duyên H và ra Quyết định phục hồi điều tra vụ án hình sự đối với bị can và Quyết định phục hồi điều tra bị can Nguyễn Duyên H, về tội “Đánh bạc”.

Tại Cơ quan Cảnh sát điều tra, Công an Quận 7, bị cáo Nguyễn Duyên H khai nhận hành vi phạm tội của mình như nêu trên.

Tiến hành cho đối chất giữa Nguyễn Duyên H với Nguyễn Văn H, Lê Trung C, Huỳnh Tấn T. Kết quả H, C và T khai bên cánh gà điều đỏ chỉ có Nguyễn Duyên H và Huỳnh Văn V đá độ 12.000.000 đồng với bên cánh gà trắng, gồm có Quách Quốc H, Nguyễn Văn H, Lê Trung C và Huỳnh Tấn T đá độ 12.000.000 đồng. Nguyễn Duyên H khai bên cánh gà điều đỏ ngoài Huỳnh Văn V và Nguyễn Duyên H, còn có Tuấn C tham gia đá độ.

Tiến hành cho đối chất giữa Nguyễn Duyên H với Huỳnh Văn V: Huỳnh Văn V khai nhận là có Tuấn C tham gia đá độ 8.000.000 đồng bên cánh gà điều đỏ. Lý do trước đây không khai ra Tuấn C là Nguyễn Duyên H chưa bị bắt, và hiện nay H khai thì V mới khai lại là có Tuấn C tham gia đá độ như nêu trên. Nguyễn Duyên H xác nhận lời khai của Huỳnh Văn V là đúng.

Tại bản án hình sự sơ thẩm số 08/2022/HS-ST ngày 13/01/2022 của Tòa án nhân dân Quận 7, Thành phố Hồ Chí Minh đã quyết định: Tuyên bố bị cáo

Nguyễn Duyên H phạm tội “Đánh bạc”.

- Căn cứ vào khoản 1 Điều 321; điểm h khoản 1 Điều 52; điểm s khoản 1 Điều 51 Bộ luật Hình sự năm 2015 (sửa đổi, bổ sung năm 2017);

Xử phạt bị cáo Nguyễn Duyên H 01 (một) năm 09 (chín) tháng tù. Thời hạn tù tính từ ngày bắt bị cáo chấp hành án nhưng được trừ đi thời gian bị tạm giữ từ ngày 05/5/2021 đến ngày 12/5/2021.

- Ngoài ra, án sơ thẩm còn tuyên về án phí và quyền kháng cáo theo quy định pháp luật.

Ngày 26/01/2022, bị cáo Nguyễn Duyên H có đơn kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt để được hưởng hình phạt cải tạo không giam giữ với lý do bản thân là lao động chính duy nhất trong gia đình, cha mẹ già yếu không có khả năng lao động, có 02 con còn nhỏ; và hủy một phần bản án vì trong vụ án bị cáo chỉ tham gia đá gà 2.000.000 đồng, là người trông coi gà điều đỏ chứ không phải chủ gà như cáo trạng của Viện kiểm sát quy buộc.

Tại phiên tòa phúc thẩm, bị cáo Nguyễn Duyên H thay đổi yêu cầu kháng cáo, chỉ xin xem xét giảm nhẹ hình phạt và được hưởng án treo, cho bị cáo cơ hội sửa chữa, cải tạo ngoài xã hội để lao động giúp đỡ gia đình có hoàn cảnh khó khăn về kinh tế.

Trong phần tranh luận, đại diện Viện kiểm sát thực hành quyền công tố sau khi tóm tắt nội dung vụ án, phân tích về tính chất, mức độ phạm tội và các tình tiết tăng nặng, giảm nhẹ trách nhiệm hình sự. Đã kết luận đủ căn cứ xác định bản án sơ thẩm xét xử bị cáo Phạm Duyên H, về tội “Đánh bạc” theo khoản 1 Điều 321 Bộ luật Hình sự năm 2015 (sửa đổi, bổ sung năm 2017), là có cơ sở pháp luật, đúng người, đúng tội. Sau khi xét xử sơ thẩm, bị cáo kháng cáo trong thời hạn luật định và hợp lệ nên về hình thức được chấp nhận để xét xử theo thủ tục phúc thẩm.

Về nội dung kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt: Tại cấp phúc thẩm, bị cáo Nguyễn Duyên H không có thêm tình tiết giảm nhẹ gì mới để được xem xét, bị cáo có nhân thân xấu, phạm tội thuộc trường hợp “tái phạm” theo điểm h khoản 1 Điều 52 Bộ luật Hình sự năm 2015 (sửa đổi, bổ sung năm 2017; mức án 01 (một) năm 09 (chín) tháng tù cấp sơ thẩm xử phạt đối với bị cáo là thỏa đáng, không nặng. Do đó, đề nghị Hội đồng xét xử áp dụng điểm a khoản 1 Điều 355 và Điều 356 của Bộ luật Tố tụng hình sự: Không chấp nhận kháng cáo của bị cáo Nguyễn Duyên H, giữ nguyên bản án hình sự sơ thẩm của Tòa án nhân dân Quận 7, Thành phố Hồ Chí Minh.

Bị cáo Nguyễn Duyên H không tranh luận chỉ nói lời sau cùng xin giảm nhẹ hình phạt và được hưởng án treo.

### **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:

Tại phiên tòa, bị cáo Nguyễn Duyên H đã khai nhận toàn bộ hành vi phạm tội của mình cùng đồng phạm, phù hợp với nội dung bản án sơ thẩm và bản Cáo trạng truy tố; phù hợp với các tài liệu, chứng cứ: biên bản bắt người phạm tội quả tang, biên bản tạm giữ đồ vật – tài liệu, biên bản niêm phong vật chứng, lời khai của các bị cáo khác trong vụ án đã bị xét xử bằng bản án có hiệu lực pháp luật (Thái Văn T, Quách Quốc H, Nguyễn Văn H, Lê Trung C, Huỳnh Tấn T và Huỳnh Văn V), cùng các tài liệu, biên bản về hoạt động tố tụng khác của Cơ quan điều tra đã thu thập có trong hồ sơ vụ án.

Đã đủ cơ sở để kết luận: Vào lúc 15h45' ngày 25/7/2020, bị cáo Nguyễn Duyên H đã có hành vi tham gia hùn tiền 2.000.000 đồng bên cánh gà điều đỏ với Huỳnh Văn V và Tuấn C (chưa rõ lai lịch) để đá độ gà 12.000.000 đồng mỗi bên với bên cánh gà trắng, gồm Quách Quốc H, Nguyễn Văn H, Lê Trung C và Huỳnh Tấn T; khi hai bên đang thả gà ra đá tại bãi đất trống bên cạnh nhà số 3/1 Bến Nghé, phường Tân Thuận Đông, Quận 7, Thành phố Hồ Chí Minh do Thái Văn T đứng ra tổ chức và làm trọng tài thì bị Công an phát hiện bắt quả tang, thu giữ cùng vật chứng.

Trong vụ án, bị cáo Nguyễn Duyên H phải chịu trách nhiệm hình sự đồng phạm với Huỳnh Văn V, Quách Quốc H, Nguyễn Văn H, Lê Trung C, Huỳnh Tấn T và Tuấn C (chưa rõ lai lịch), về hành vi đánh bạc trái phép thắng thua bằng tiền với số tiền dùng đánh bạc là 24.000.000 đồng.

Như vậy, với số tiền dùng đánh bạc và hành vi nêu trên của bị cáo, cấp sơ thẩm đã xét xử bị cáo Nguyễn Duyên H về tội “Đánh bạc” theo quy định tại khoản 1 Điều 321 Bộ luật Hình sự năm 2015 (sửa đổi, bổ sung năm 2017), là có cơ sở pháp luật, đúng người, đúng tội, không oan sai.

Sau khi xét xử sơ thẩm, ngày 26/01/2022, bị cáo Nguyễn Duyên H có đơn kháng cáo về hình thức làm trong thời hạn, hợp lệ và tại phiên tòa phúc thẩm, bị cáo thay đổi kháng cáo phù hợp với quy định tại các Điều 332, 333 và 342 Bộ luật Tố tụng hình sự 2015 nên được chấp nhận để xét xử theo trình tự phúc thẩm.

Về nội dung kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt và hưởng án treo: Xét, khi quyết định hình phạt, cấp sơ thẩm đã nhận định: Bị cáo Nguyễn Duyên H sau khi phạm tội đã bỏ trốn gây khó khăn cho Cơ quan điều tra và bị bắt theo quyết định truy nã; bị cáo có nhân thân xấu, từng bị xử phạt hành chính và bị kết án về hành vi “Đánh bạc”; phạm tội thuộc trường hợp “tái phạm”, là tình tiết nặng trách nhiệm hình sự theo điểm h khoản 1 Điều 52 Bộ luật Hình sự năm 2015 (sửa đổi, bổ sung năm 2017); đồng thời xem xét quá trình điều tra, truy tố và tại phiên tòa, thành khẩn khai báo, ăn năn hối cải để giảm nhẹ cho bị cáo một phần hình phạt theo quy định tại điểm s khoản 1 Điều 51 Bộ luật Hình sự năm 2015 (sửa đổi, bổ sung năm 2017). Từ đó, cấp sơ thẩm xử phạt bị cáo Nguyễn Duyên H mức án 01 (một) năm 09 (chín) tháng tù là thỏa đáng, không nặng, mới đủ tác dụng để giáo dục, răn đe bị cáo nói riêng và công tác đấu tranh phòng ngừa tội phạm chung.

Xét, bị cáo Nguyễn Duyên H bị Cơ quan điều tra bắt theo Quyết định truy nã và phạm tội thuộc trường hợp “tái phạm”, vi phạm điều cấm của pháp luật không cho hưởng án treo theo quy định tại Điều 3 Nghị quyết số 02/2018/NQ-HĐTP ngày 15/5/2018 của Hội đồng Thẩm phán Tòa án nhân dân tối cao hướng dẫn áp dụng Điều 65 Bộ luật Hình sự 2015 (sửa đổi, bổ sung năm 2017). Nên yêu cầu kháng cáo xin hưởng án treo của bị cáo là không có cơ sở để được chấp nhận như đề nghị của đại diện Viện kiểm sát về yêu cầu kháng cáo của bị cáo Nguyễn Duyên H tại phiên tòa phúc thẩm là có cơ sở pháp luật.

Tuy nhiên tại phiên tòa phúc thẩm, bị cáo Nguyễn Duyên H có thêm tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự mới: gia đình bị cáo có hoàn cảnh khó khăn về kinh tế, là lao động chính trong gia đình và cha mẹ đã lớn tuổi, có hai con còn nhỏ; theo quy định tại khoản 2 Điều 51 của Bộ luật Hình sự 2015 (sửa đổi, bổ sung năm 2017) cần được xem xét. Đồng thời, trong quá trình điều tra, truy tố, xét xử được tại ngoại, bị cáo đã chấp hành tốt không vi phạm pháp luật; cũng như xem xét về tính chất mức độ tham gia phạm tội của bị cáo đồng phạm (bị cáo Nguyễn Duyên H hùn 2.000.000 đồng để đánh bạc, không phải chủ gà đứng ra cấp độ) và mức án của đồng phạm khác trong vụ án đã bị Tòa án nhân dân Quận 7, Thành phố Hồ Chí Minh xét xử tại bản án hình sự số 27/2021/HS-ST ngày 05/02/2021; để cân nhắc giảm nhẹ cho bị cáo Nguyễn Duyên H một phần hình phạt, thể hiện sự khoan hồng của pháp luật. Do đó, có cơ sở để chấp nhận một phần kháng cáo của bị Nguyễn Duyên H, sửa bản án hình sự sơ thẩm theo hướng giảm nhẹ cho bị cáo một phần hình phạt.

+Về án phí: Do kháng cáo được chấp nhận một phần nên căn cứ Điều 136 Bộ luật Tố tụng hình sự năm 2015, bị cáo Nguyễn Duyên H không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm theo quy định tại Nghị quyết số 326/2016/UBTVQH14 ngày 30/12/2016 của Ủy ban Thường vụ Quốc hội quy định về mức thu, miễn, giảm, nộp, quản lý và sử dụng án phí và lệ phí Tòa án.

Các vấn đề khác của bản án hình sự sơ thẩm không có kháng cáo, kháng nghị đã có hiệu lực pháp luật kể từ ngày hết thời hạn kháng cáo, kháng nghị.

Vì các lẽ trên;

### **QUYẾT ĐỊNH:**

1. Căn cứ vào điểm b khoản 1 Điều 355 và điểm c khoản 1 Điều 357 của Bộ luật Tố tụng hình sự 2015.

Chấp nhận một phần kháng cáo của bị cáo Nguyễn Duyên H, sửa bản án hình sự sơ thẩm số 08/2022/HS-ST ngày 13/01/2022 của Tòa án nhân dân Quận 7, Thành phố Hồ Chí Minh theo hướng giảm nhẹ hình phạt cho bị cáo.

2. Căn cứ vào khoản 1 Điều 321; điểm h khoản 1 Điều 52; điểm s khoản 1, 2 Điều 51; Điều 58; Điều 38 Bộ luật Hình sự năm 2015 (sửa đổi, bổ sung năm 2017).

Xử phạt bị cáo Nguyễn Duyên H 01 (một) năm 06 (sáu) tháng tù, về tội “Đánh bạc”. Thời hạn tù tính từ ngày bắt bị cáo chấp hành án, được khấu trừ thời gian đã bị tạm giữ từ ngày 05/5/2021 đến ngày 12/5/2021.

3. Về án phí: Căn cứ vào Điều 136 Bộ luật Tố tụng hình sự năm 2015 và Nghị quyết số 326/2016/UBTVQH14 ngày 30/12/2016 của Ủy ban Thường vụ Quốc hội quy định về mức thu, miễn, giảm, nộp, quản lý và sử dụng án phí và lệ phí Tòa án.

Bị cáo Nguyễn Duyên H không phải nộp án phí hình sự phúc thẩm.

4. Các quyết định khác của bản án hình sự sơ thẩm không có kháng cáo, kháng nghị có hiệu lực pháp luật kể từ ngày hết thời hạn kháng cáo, kháng nghị.

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

**Nơi nhận:**

- |                                |     |
|--------------------------------|-----|
| - TAND tối cao;                | (1) |
| - TAND cấp cao tại TP.HCM;     | (1) |
| - VKSND TP.HCM;                | (3) |
| - VKSND ND Quận 7;             | (1) |
| - P.PC53-CA TP.HCM;            | (1) |
| - Bị cáo;                      | (1) |
| - Trại giam;                   | (1) |
| - Thi hành án Quận 7;          | (2) |
| - TAND Quận 7;                 | (1) |
| - Công an Quận 7;              | (1) |
| - UBND nơi BC cư trú;          | (2) |
| - Sở Tư pháp;                  | (1) |
| - Lưu, Tòa Hình sự, hồ sơ (23) | (7) |

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

**Nguyễn Tuấn Anh**