

**TÒA ÁN NHÂN DÂN
TỈNH NINH THUẬN**

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

Bản án số: 18/2020/HS-PT

Ngày: 17 – 3 - 2020.

**NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM
TÒA ÁN NHÂN DÂN TỈNH NINH THUẬN.**

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

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Ông Lâm Bách

Các Thẩm phán: Ông Hàng Lâm Viên.

Ông Võ Minh Công

- Thư ký phiên tòa: Bà Nguyễn Thị Nga.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Ninh Thuận tham gia phiên tòa:
Ông Nguyễn Hòa Bình - Kiểm sát viên.

Ngày 17 tháng 3 năm 2020, tại Trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Ninh Thuận xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự phúc thẩm thụ lý số: 14/2020/TLPT-HS ngày 04 tháng 2 năm 2020 đối với bị cáo Nguyễn Văn H do có kháng cáo của bị cáo đối với Bản án hình sự sơ thẩm số: 113/2019/HS-ST ngày 28 tháng 11 năm 2019 của Tòa án nhân dân thành phố Phan rang- Tháp chàm, tỉnh Ninh Thuận.

- Bị cáo có kháng cáo: NGUYỄN VĂN H - sinh năm: 1995, tại tỉnh Ninh Thuận.

Nơi cư trú: thôn C, xã P, huyện Ninh Phước, tỉnh Ninh Thuận; Giới tính: Nam; Dân tộc: Kinh; Quốc tịch: Việt Nam; Tôn giáo: Không; Nghề nghiệp: làm thuê; Trình độ văn hóa: 12/12; Con ông (không rõ) và bà Nguyễn Thị Ch; Vợ, con: chưa có; Tiền án, tiền sự: không; Tạm giữ, tạm giam: không.

Bị cáo hiện đang tại ngoại, *Có mặt tại phiên tòa.*

- Người bào chữa cho bị cáo: Luật sư Hứa Thanh Ka – thuộc Văn phòng luật sư Nhất Linh, Đoàn luật sư tỉnh Ninh Thuận. *Có mặt tại phiên tòa.*

Ngoài ra, còn có: các bị hại không có kháng cáo, không liên quan đến kháng cáo nên Tòa án không triệu tập đến 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:

Nguyễn Văn H là nhân viên kinh doanh của Công ty trách nhiệm hữu hạn Đ (sau đây gọi tắt là Công ty Đ) từ tháng 03 năm 2018, với công việc tìm kiếm và phát triển thị trường.

Sáng ngày 01/11/2018, bà Lê Thị Kim T là nhân viên kế toán của Công ty Đ giao cho Nguyễn Văn H 50.625.000^d (Năm mươi triệu sáu trăm hai mươi lăm nghìn đồng) là tiền bán hàng của công ty và nhờ H đi gửi vào tài khoản của công ty mở tại Ngân hàng Nam Á. Tuy nhiên, sau khi nhận tiền do chị T giao, H nảy sinh ý định chiếm đoạt số tiền này để nạp vào tài khoản đánh bạc của H tại Website: “Ngon.club” nên H đem số tiền này đến cửa hàng Viettel trên đường Thống Nhất, thuộc phường Mỹ Hương, thành phố Phan Rang- Tháp Chàm, tỉnh Ninh Thuận để chuyển tiền vào tài khoản số 2570102617008 tại Ngân hàng TMCP Quân Đội (sau đây gọi tắt là Ngân hàng quân đội) do Đào Huy H là chủ tài khoản. H đã chơi đánh bạc trên mạng hết số tiền này.

Sáng cùng ngày, bà Nguyễn Thị Thúy L cũng là nhân viên của Công ty TNHH Đ gọi điện thoại nhờ H đến trụ sở Công ty cổ phần xây dựng H Ninh Thuận (sau đây gọi tắt là Công ty H) để lấy số tiền 20.000.000^d (hai mươi triệu đồng) là tiền hàng mà Công ty H mua hàng của Công ty Đ , H nhận lời. Sau khi nhận được tiền từ Công ty H, H nảy sinh ý định chiếm đoạt để sử dụng vào việc đánh bạc trên mạng nên tiếp tục đem số tiền này đến cửa hàng Viettel để chuyển tiền vào tài khoản của Đào Huy H.

Sau đó, đến khoảng 15 giờ cùng ngày, H cùng ông Quách Trung T là nhân viên của Công ty Đ đi uống nước tại quán cà phê. Trong quá trình nói chuyện, H nghe anh T kể trong ngày anh T thu được số tiền 20.000.000^d (hai mươi triệu đồng) là tiền khách hàng trả cho Công ty Đ . Lúc này, H nói với anh T về việc người nhà H đang bị bệnh cần tiền chữa trị và hỏi mượn anh T số tiền này. Tuy nhiên, anh T không có quyền quyết định nên H đã gọi điện thoại cho ông Phạm Quang T (là nhân viên Công ty và là chồng chị G quản lý công ty) để hỏi mượn số tiền ông T vừa thu được của khách hàng. Biết hoàn cảnh của H khó khăn nên ông T đồng ý cho H mượn. Sau khi được anh T xác nhận về việc đồng ý cho H mượn tiền, ông T giao cho H số tiền 20.000.000^d (hai mươi triệu đồng). Trên đường đi về nhà, H tiếp tục nảy sinh ý định sử dụng số tiền này vào việc đánh bạc trên mạng nên mang số tiền này chuyển tiền vào tài khoản của Đào Huy H tại Ngân hàng Quân Đội.

Tổng số tiền H chiếm đoạt của Công ty Đ vào ngày 01/11/2018 là 90.625.000^d (chín mươi triệu sáu trăm hai mươi lăm nghìn đồng), H sử dụng đánh bạc trên Website: “Ngon.club” và thua hết.

Ngoài ra, khoảng tháng 12 năm 2018, ông Huỳnh Hồng P thông qua sự giới thiệu của H đã đặt mua cửa của Công ty Đ . Khi đặt mua, ông P đã giao cho H số tiền 20.000.000^d (hai mươi triệu đồng) để đặt cọc mua cửa, H đã nộp số tiền này về công ty. Sau khi công trình hoàn thành, bà Nguyễn Thị Quỳnh G là quản lý của Công ty Đ gọi điện thoại thông báo sẽ cho nhân viên đến nhà ông Phúc để thu tiền cửa. Tuy nhiên, khoảng 15 giờ ngày 31/01/2019, do có công việc phải đi vào TP.Phan Rang-Tháp Chàm nên ông P đã chủ động gọi điện thoại hẹn H ra gặp ở một quán cà phê trên đường Ngô Gia Tự, thuộc phường Kinh Dinh, TP.Phan

Rang-Tháp Chàm, ông P đã đưa cho H số tiền 40.000.000^d (bốn mươi triệu đồng) để nhờ H đưa về cho Công ty Đ, H đồng ý. Sau khi nhận tiền từ ông P, H nảy sinh ý định chiếm đoạt số tiền này để sử dụng vào việc đánh bạc trên mạng nên nộp số tiền này vào số tài khoản của Đào Huy H và sử dụng vào việc đánh bạc trên mạng hết.

* Tại Bản án hình sự sơ thẩm số: 113/2019/HS-ST ngày 28 tháng 11 năm 2019 của Tòa án nhân dân thành phố Phan rang- Tháp chàm, tỉnh Ninh Thuận đã quyết định: căn cứ điểm c khoản 2 Điều 175; điểm b, s khoản 1, khoản 2 Điều 51; điểm g khoản 1 Điều 52, Điều 54 Bộ luật Hình sự; Điều 584, 585, 589 của Bộ luật Dân sự 2015; điều 136 Bộ luật Tố tụng Hình sự; điểm đ khoản 1 điều 12, điều 23 Nghị quyết số 326/2016/UBTVQH14 ngày 30/12/2016. Tuyên bố: bị cáo Nguyễn Văn H phạm tội “Lạm dụng tín nhiệm chiếm đoạt tài sản”. Xử phạt: bị cáo Nguyễn Văn H 15 (Mười lăm) tháng tù. Thời hạn tù tính từ ngày bắt thi hành án.

Ngoài ra Bản án sơ thẩm còn quyết định về trách nhiệm dân sự, án phí và quyền kháng cáo theo quy định.

- Ngày 11/12/2019 bị cáo Nguyễn Văn H có kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt tù, chuyển sang án treo. Với lý do: phạm tội lần đầu, chưa có tiền án, tiền sự, thành khẩn khai báo, ăn năn hối cải, khắc phục một phần hậu quả cho người bị hại, bị cáo là lao động chính, chăm sóc cho mẹ và bà không lao động được.

Tại phiên tòa phúc thẩm, Bị cáo giữ nguyên kháng cáo;

* Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Ninh Thuận phát biểu quan điểm giải quyết vụ án:

- Về hình thức: Đơn kháng cáo của bị cáo Nguyễn Văn H là đúng chủ thể và đều đảm bảo thời hạn theo quy định của pháp luật.

- Về nội dung: bị cáo lợi dụng sự tin tưởng của Công ty Đ và ông Huỳnh Hồng P, khi nhận được tiền đã mang đi nộp tiền vào tài khoản đánh bạc trên mạng thua hết tiền.

Tại phiên tòa, bị cáo không xuất trình được các tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự mới. Các tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự đã được cấp sơ thẩm xem xét đầy đủ nên không có căn cứ chấp nhận kháng cáo, đề nghị giữ nguyên bản án sơ thẩm.

* Người bào chữa cho bị cáo trình bày quan điểm bào chữa:

Việc đại diện Viện kiểm sát đề xuất về tội danh là phù hợp.

Bị cáo không có cha, sống với mẹ và bà ngoại (Nguyễn Thị L). Hiện nay bà ngoại đang trí, mất sức lao động. Ông ngoại (Nguyễn L), ông cố (Nguyễn Th) tham gia cách mạng có công với đất nước.

Bị hại (Công ty Đ) có đơn xin giảm nhẹ hình phạt cho bị cáo để bị cáo có điều kiện nuôi mẹ và bà ngoại đã già yếu. Hoàn cảnh của bị cáo có khó khăn nên đề nghị Hội đồng xét xử cho bị cáo được hưởng án treo.

- Bị cáo nói lời sau cùng: bị cáo là lao động chính nên đề nghị Hội đồng xét xử cho bị cáo 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:

[1] Bị cáo Nguyễn Văn H kháng cáo đúng quy định tại các Điều 331, 332 và Điều 333 Bộ luật Tố tụng hình sự nên vụ án được xem xét theo trình tự phúc thẩm.

[2] Tại phiên tòa phúc thẩm, bị cáo Nguyễn Văn H thừa nhận hành vi phạm tội của mình như sau: lợi dụng sự tin tưởng của Công ty TNHH Đ và ông Huỳnh Hồng P, trong các ngày 01/11/2018 và 31/01/2019, sau khi nhận được tiền từ Công ty và ông P, bị cáo đã chiếm đoạt số tiền này mang đi đánh bạc trên mạng dẫn đến không có khả năng trả lại tiền cho Công ty và ông P. Tổng số tiền bị cáo chiếm đoạt là 130.625.000đ (Một trăm ba mươi triệu sáu trăm hai mươi lăm ngàn đồng). Vì vậy, Tòa án nhân dân thành phố Phan rang – Tháp chàm xét xử bị cáo về tội “Lạm dụng tín nhiệm chiếm đoạt tài sản” với tình tiết định khung là “chiếm đoạt tài sản trị giá từ 50 triệu đồng đến 200 triệu đồng” theo điểm c khoản 2 Điều 175 Bộ luật Hình sự là có căn cứ, đúng pháp luật.

[3] Xét kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt, xin hưởng án treo của bị cáo Nguyễn Văn H : Tòa án cấp sơ thẩm đã căn cứ vào tính chất, mức độ hành vi phạm tội của bị cáo, áp dụng các tình tiết giảm nhẹ như: thành khẩn khai báo, ăn năn hối cải, tự nguyện bồi thường một phần thiệt hại về dân sự, gia đình bị cáo có công với đất nước, bị hại xin giảm nhẹ hình phạt theo điểm b, s khoản 1, khoản 2 Điều 51 BLHS. Áp dụng Điều 54 xử phạt bị cáo Nguyễn Văn H 15 tháng tù dưới mức thấp nhất của khoản 2 Điều 175 BLHS (khung hình phạt từ 2-7 năm tù) là phù hợp nên không có căn cứ giảm nhẹ hình phạt tù theo yêu cầu kháng cáo của bị cáo.

[3.1] Bị cáo đã nhiều lần thực hiện hành vi phạm tội, mỗi lần đều đủ yếu tố cấu thành tội phạm nên phải chịu tình tiết tăng nặng trách nhiệm hình sự “phạm tội 2 lần trở lên”, được quy định tại điểm g khoản 1 điều 52 Bộ luật Hình sự; thuộc trường hợp không cho hưởng án treo theo quy định tại khoản 5 Điều 3 Nghị quyết số 02/2018/NQ-HĐTP ngày 15/5/2018 của Hội đồng Thẩm phán Tòa án nhân dân Tối cao.

[3.2] Hội đồng xét xử không chấp nhận toàn bộ kháng cáo của bị cáo Nguyễn Văn H ; giữ nguyên bản án sơ thẩm như đề nghị của đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Ninh Thuận tại phiên tòa.

[4] Về án phí phúc thẩm: do yêu cầu kháng cáo không được chấp nhận nên bị cáo Nguyễn Văn H phải chịu án phí hình sự phúc thẩm. Tuy nhiên, bị cáo thuộc hộ cận nghèo nên được miễn án phí hình sự phúc thẩm theo quy định tại điểm đ khoản 1 Điều 12 Nghị quyết số 326/2016/UBTVQH14 ngày 30/12/2016 của Ủy ban Thường vụ Quốc hội quy định về mức thu, miễn, giảm, thu, nộp, quản lý và sử dụng án phí và lệ phí Tòa án .

[5] Các quyết định khác của bản án sơ thẩm có hiệu lực pháp luật kể từ ngày hết thời hạn kháng cáo, kháng nghị

Vì các lẽ trên;

QUYẾT ĐỊNH:

Căn cứ vào điểm a khoản 1 Điều 355, Điều 356 Bộ luật Tố tụng hình sự: Không chấp nhận kháng cáo của bị cáo Nguyễn Văn H ; giữ nguyên Bản án hình sự sơ thẩm số 113/2019/HSST ngày 28/11/2019 của Tòa án nhân dân thành phố Phan rang- Tháp chàm, tỉnh Ninh Thuận.

Tuyên bố: Bị cáo Nguyễn Văn H phạm tội “Lạm dụng tín nhiệm chiếm đoạt tài sản”.

Áp dụng: điểm c khoản 2 điều 175; điểm b, s khoản 1, khoản 2 Điều 51; điểm g khoản 1 Điều 52, Điều 54 Bộ luật Hình sự; điểm đ khoản 1 Điều 12, Điều 23 Nghị quyết số 326/2016/UBTVQH14 ngày 30/12/2016 của Ủy ban Thường vụ Quốc hội.

Xử phạt: Bị cáo Nguyễn Văn H 15 (Mười lăm) tháng tù. Thời hạn tù tính từ ngày bắt thi hành án.

Về án phí: Bị cáo Nguyễn Văn H được miễn án phí hình sự phúc thẩm.

Các quyết định khác của bản án sơ thẩm 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 (17/3/2020).

Nơi nhận:

- VKSND tỉnh Ninh Thuận;
- VKSND tp Phan rang- Tháp chàm;
- TAND tp Phan rang- Tháp chàm;
- Công an tp Phan rang- Tháp chàm;
- CC THADS tp Phan rang- Tháp chàm;
- PV 27;
- Sở Tư pháp (kèm án sơ thẩm);
- Bị cáo;
- Phòng KTNV-THA; HCTP;
- Lưu án văn, hồ sơ./.

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

Lâm Bách

