

Bản án số: **42/2019/HS-PT**

Ngày: 21-02-2019

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

TÒA ÁN NHÂN DÂN TỈNH QUẢNG NAM

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

Thẩm phán – Chủ tọa phiên tòa: Bà **Nguyễn Thị Liên**

Các Thẩm phán:

Ông Trần Thế Cẩm

Ông Nguyễn Hữu Thịnh

- Thư ký phiên tòa: Bà **Trần Thị Thanh Thảo** - Thư ký Tòa án nhân dân tỉnh Quảng Nam.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Quảng Nam tham gia phiên tòa:
Ông Nguyễn Quyết Thắng- Kiểm sát viên.

Ngày 21 tháng 02 năm 2019, tại trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Quảng Nam xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự phúc thẩm thụ lý số 301/2018/TLPT-HS ngày 21 tháng 12 năm 2018 đối với bị cáo Nguyễn Viết L. Do có kháng cáo của bị cáo Nguyễn Viết L đối với Bản án hình sự sơ thẩm số 47/2018/HS-ST ngày 02 tháng 11 năm 2018 của Tòa án nhân dân huyện D, tỉnh Quảng Nam.

- Bị cáo kháng cáo: **Nguyễn Viết L**, sinh năm 1994; nơi sinh: huyện D, tỉnh Quảng Nam; Nơi cư trú: khối phố C, thị trấn N, huyện D, tỉnh Quảng Nam; nghề nghiệp: Không; trình độ học vấn: 9/12; dân tộc: Kinh; Tôn giáo: không; Quốc tịch: Việt Nam; giới tính: Nam; con ông: Nguyễn K (đã chết) và bà Nguyễn Thị T, sinh năm 1969; bị cáo đã có vợ và 01 con sinh năm 2016; tiền án, tiền sự: không;

Bị cáo bị bắt tạm giam ngày 08/3/2018. Ngày 27/4/2018, bị cáo được thay thế biện pháp tạm giam bằng biện pháp ngăn chặn “Bảo lĩnh” cho đến nay. Bị cáo 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:

Với ý định nhấn tin giả trúng thưởng để lừa đảo chiếm đoạt tiền của người tham gia mạng xã hội facebook. Khoảng đầu tháng 10 năm 2017, Nguyễn Viết L đến quán internet V, CyberCore ở M, thị trấn N, huyện D vào mạng tìm mua website “Trunggiaithuong2017.com” với giá 200.000 đồng và tạo web có nội dung giống với Website trao thưởng trực tuyến, đồng thời tích hợp Website này với tài

khoản gmail cá nhân của L là “aevinplay@gmail.com”. Sau đó L dùng tài khoản facebook cá nhân liên hệ với người tên P (không rõ lai lịch) mua 50 tài khoản Facebook và mật khẩu tương ứng của từng tài khoản này với giá 250.000 đồng. Tiếp theo L sử dụng phần mềm NOX Player 6 truy cập vào các tài khoản Facebook đã mua đổi tên thành “thư trực tuyến” và gửi tin nhắn có nội dung L đã soạn sẵn: *“FACEBOOK THÔNG BÁO! Xin chúc mừng tài khoản Messenger của bạn đã may mắn nhận được giải nhì từ sự kiện “Tuần lễ vàng tri ân khách hàng năm 2017 quý II”. Tài khoản Messenger của bạn mang mã số trúng thưởng là “13979” đã may mắn được hệ thống lựa chọn ngẫu nhiên, xác nhận là tài khoản đã trúng thưởng. Phần quà giải nhì của bạn gồm: 01 xe máy Honda SH 150i Việt Nam, 01 phiếu quà tặng tiền mặt trị giá 200.000.000đ và 01 thẻ sử dụng xăng miễn phí 1 năm. Một lần nữa xin chúc mừng bạn là chủ nhân may mắn trúng thưởng “GIẢI NHÌ” của sự kiện trên. Giải thưởng do CTCP xe máy HONDA và tập đoàn mạng xã hội FACEBOOK tài trợ. Bây giờ bạn hãy vui lòng tiến hành truy cập vào trang địa chỉ Website: “Trunggiaithuong2017.com” để đăng ký làm thủ tục hồ sơ nhận giải thưởng hoặc có thể truy cập vào Google.com gõ: Trunggiaithuong2017.com (viết liền nhau, không dấu). Mọi thắc mắc xin liên hệ CSKH: (08).9820.3452. Đây là tin nhắn chính xác được xác nhận từ hệ thống giải thưởng Messenger. Xin vui lòng không cung cấp mã số dự thưởng cho bất kỳ ai và sẽ không có ai từ FACEBOOK yêu cầu bạn cung cấp mã này. Lưu ý: bạn cần hoàn tất thủ tục hồ sơ gốc trên website trước khi liên hệ cho nhân viên để những thông tin bạn cần hướng dẫn được rõ ràng hơn. Xin cảm ơn! TIN NHẮN NÀY THAY CHO GIẤY THÔNG BÁO TRỰC TIẾP TỪ TẬP ĐOÀN”*.

Vào sáng ngày 06/10/2017, tài khoản Facebook của chị Đinh Thị T1 nhận được tin nhắn trúng thưởng do L gửi. Nghĩ là giải thưởng có thật nên chị T1 sử dụng số 01654359508 điện thoại vào số 0898203452 để hỏi thủ tục nhận thưởng. L nhận mình tên T2, nhân viên chăm sóc khách hàng, giải thích cơ cấu giải thưởng và yêu cầu chị T1 điền thông tin cá nhân và nộp 3.000.000 đồng phí hồ sơ gốc bằng cách nạp số seri và mã thẻ cào điện thoại vào website “Trunggiaithuong2017.com”. Chị T1 nạp 06 thẻ cào Vinaphone mệnh giá mỗi thẻ 500.000 đồng theo yêu cầu của L. L tiếp tục yêu cầu chị T1 nộp số tiền 14.300.000 đồng tiền thuế giải thưởng cũng qua hình thức thanh toán bằng thẻ cào như trên. Chị T1 đã nạp 28 thẻ cào Viettel mệnh giá mỗi thẻ 500.000 đồng, 03 thẻ cào Viettel mệnh giá mỗi thẻ 100.000 đồng vào website “Trunggiaithuong2017.com”. Sau đó chị T1 điện thoại cho L thì L tiếp tục yêu cầu chị T1 nộp 6.000.000 đồng để nhận mã số Google chuyển tiền trúng thưởng. Lúc này chị T1 nghi ngờ bị lừa nên không thanh toán nữa. Lai chặn, không liên lạc với số điện thoại chị T1 và chiếm đoạt của chị T1 số tiền 17.300.000 đồng. Với phương thức thủ đoạn tương tự, cũng trong ngày 06/10/2017, Nguyễn Viết L đã lừa đảo của chị Phạm Thị B1 và chị Nguyễn Thị B2 mỗi người 3.000.000 đồng (ba triệu đồng) tiền bằng hình thức nộp thẻ cào điện thoại.

Nguyễn Viết L đã chiếm đoạt tổng cộng 23.300.000 đồng (hai mươi ba triệu ba trăm ngàn đồng) tiền thẻ cào điện thoại của ba bị hại. Tất cả số seri và mã thẻ cào điện thoại L nạp vào 02 tài khoản game Xeng.Club của mình là “Lendoi5522” và “Lendoitrano5522”. Sau đó một phần L sử dụng vào việc chơi game, phần còn

lại L bán cho một người đàn ông tên “C” không rõ lai lịch với tỷ lệ 100.000 đồng xeng (tiền ảo được quy đổi từ tiền mặt khi nạp vào tài khoản game) đổi lấy 80.000 đồng tiền mặt. Số tiền chiếm đoạt được L tiêu xài cá nhân hết.

Với nội dung vụ án như trên, tại Bản án hình sự sơ thẩm số 47/2018/HS-ST ngày 02 tháng 11 năm 2018 của Tòa án nhân dân huyện D, tỉnh Quảng Nam đã quyết định:

Tuyên bố: bị cáo Nguyễn Viết L phạm tội: "*Lừa đảo chiếm đoạt tài sản*";

Áp dụng khoản 1 Điều 174; điểm b, s khoản 1, khoản 2 Điều 51, điểm g khoản 1 Điều 52 của Bộ luật Hình sự năm 2015(*được sửa đổi, bổ sung năm 2017*) xử phạt bị cáo Nguyễn Viết L 9 tháng tù. Thời hạn tù được tính từ ngày bắt thi hành án trừ cho số ngày tạm giam 01 tháng 19 ngày.

Ngoài ra, bản án sơ thẩm còn quyết định về xử lý vật chứng, án phí và quyền kháng cáo.

Ngày 14/11/2018, bị cáo Nguyễn Viết L kháng cáo bản án sơ thẩm với lý do mức án cấp sơ thẩm xét xử là nặng. Đề nghị cấp phúc thẩm xem xét cho bị cáo được hưởng án treo.

Tại phiên tòa phúc thẩm bị cáo Nguyễn Viết L giữ nguyên kháng cáo.

Kiểm sát viên tại phiên tòa phát biểu quan điểm về vụ án: Bị cáo Nguyễn Viết L dùng thủ đoạn gian dối để chiếm đoạt tài sản của những người bị hại với tổng số tiền 23.300.000 đồng. Do đó, Tòa án cấp sơ thẩm xét xử bị cáo tội "*Lừa đảo chiếm đoạt tài sản*" theo quy định tại khoản 1 Điều 174 Bộ luật Hình sự 2015 (*được sửa đổi, bổ sung năm 2017*) là có căn cứ pháp luật. Bản án sơ thẩm đã đánh giá đúng tính chất, mức độ hành vi phạm tội, nhân thân và áp dụng đầy đủ các tình tiết tăng nặng, giảm nhẹ đối với bị cáo xử phạt bị cáo 09 (Chín) tháng tù là đúng người, đúng tội, đúng pháp luật, không nặng. Tại phiên tòa phúc thẩm, bị cáo không có tình tiết giảm nhẹ mới nên đề nghị Hội đồng xét xử áp dụng điểm a khoản 1 Điều 355; Điều 356 Bộ luật Tố tụng hình sự không chấp nhận kháng cáo của bị cáo, giữ nguyên bản án sơ thẩm về phần hình phạt.

Bị cáo không tranh luận xin 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] Về tố tụng:

Sau khi xét xử sơ thẩm, bị cáo Nguyễn Viết L có đơn kháng cáo trong hạn luật định theo quy định tại các Điều 331, 332, 333 của Bộ luật tố tụng Hình sự năm 2015 nên kháng cáo của bị cáo là hợp pháp.

[2] Về nội dung:

[2.1] Tại phiên tòa phúc thẩm bị cáo Nguyễn Viết L khai nhận: Vào ngày 06/10/2017, Nguyễn Viết L đã mua website “*Trunggiaithuong2017.com*” và tài khoản facebook có tên “*thutructuyen*” giả nhân tin cho những người sử dụng facebook về việc họ đã trúng thưởng xe máy Honda SH150i, số tiền 200.000.000 đồng và 01 năm sử dụng xăng miễn phí. Nhận được tin nhắn của Lai, chị Đinh Thị

T1, Phạm Thị B1 và Nguyễn Thị B2 tưởng mình trúng thưởng thật nên đã liên hệ số điện thoại của L. L đóng giả làm nhân viên chăm sóc khách hàng và yêu cầu các bị hại nộp phí làm hồ sơ, thuế VAT, phí vận chuyển và phí kích hoạt. Chị T1 đã nộp số tiền 17.300.000 đồng. Chị B1 nộp số tiền 3.000.000 đồng. Chị B2 nộp số tiền 3.000.000 đồng. Các bị hại đều nộp tiền bằng thẻ cào điện thoại. Tổng số tiền các bị hại đã nộp cho L là 23.300.000 đồng.

[2.2] Xét lời khai nhận tội của bị cáo phù hợp với lời khai của người bị hại, người làm chứng; phù hợp với vật chứng đã thu giữ và các tài liệu chứng cứ khác có trong hồ sơ vụ án, Hội đồng xét xử có đủ cơ sở kết luận: Bị cáo Nguyễn Viết L dùng thủ đoạn gian dối để chiếm đoạt tài sản của những người bị hại Đinh Thị T1, Phạm Thị B1 và Nguyễn Thị B2 với tổng số tiền 23.300.000 đồng. Do đó, Tòa án cấp sơ thẩm kết án bị cáo về tội "Lừa đảo chiếm đoạt tài sản" theo quy định tại khoản 1 Điều 174 Bộ luật Hình sự 2015 (được sửa đổi, bổ sung năm 2017) là có căn cứ pháp luật.

[2.3] Bị cáo Nguyễn Viết L kháng cáo cho rằng: “Bản án sơ thẩm xử phạt bị cáo là quá nặng. Số tiền bị cáo chiếm đoạt 23.300.000 đồng là thuộc trường hợp phạm tội gây thiệt hại không lớn theo quy định tại điểm h Điều 51 Bộ luật hình sự 2015 nhưng cấp sơ thẩm chưa xem xét khi lượng hình. Bị cáo có nhân thân tốt, có nơi cư trú rõ ràng, sau khi phạm tội thành khẩn khai báo, ăn năn hối cải, tự nguyện bồi thường thiệt hại cho người bị hại, người bị hại có đơn xin giảm nhẹ hình phạt, bị cáo là người lao động chính trong gia đình, vợ bị cáo đang nuôi con nhỏ dưới 36 tháng, bị cáo có ông nội là Liệt sĩ đề nghị Hội đồng xét xử phúc thẩm xem xét cho bị cáo hưởng án treo”.

Hội đồng xét xử xét thấy: Bị cáo lừa đảo chiếm đoạt của nhiều người bị hại với tổng số tiền là 23.300.000 đồng nên không có đủ căn cứ để áp dụng tình tiết giảm nhẹ theo điểm h Điều 51 Bộ luật hình sự 2015 đối với bị cáo. Tòa án cấp sơ thẩm đã đánh giá đúng tính chất của vụ án, mức độ và hậu quả do hành vi phạm tội gây ra; áp dụng đầy đủ các tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự được quy định tại điểm b, s khoản 1, khoản 2 Điều 51 và tình tiết tăng nặng trách nhiệm hình sự tại điểm g khoản 1 Điều 52 BLHS xử phạt bị cáo Nguyễn Viết L 09 (Chín) tháng tù là đúng pháp luật và không nặng.

Tại cấp phúc thẩm, người bị hại chị Đinh Thị T1 có đơn xin giảm nhẹ hình phạt cho bị cáo Lai, tuy nhiên tình tiết “người bị hại xin giảm nhẹ hình phạt cho bị cáo” đã được Tòa án cấp sơ thẩm áp dụng khi đánh giá các tình tiết giảm nhẹ đối với bị cáo được quy định tại khoản 2 Điều 51 Bộ luật hình sự nên không được xem là tình tiết giảm nhẹ mới.

Đồng thời, bị cáo có 01 tình tiết tăng nặng trách nhiệm hình sự là “*phạm tội từ 02 lần trở lên*” và để ngăn chặn tình hình tội phạm dùng mạng xã hội để lừa đảo chiếm đoạt tài sản đang diễn biến phức tạp trên địa bàn huyện D nên cấp sơ thẩm áp dụng hình phạt tù đối với bị cáo là đúng pháp luật, đảm bảo tính răn đe, giáo dục đối với bị cáo và phòng ngừa chung cho xã hội. Do đó, không có cơ sở chấp nhận kháng cáo xin được hưởng án treo của bị cáo, giữ nguyên bản án sơ thẩm về phần hình phạt.

[3] Do kháng cáo của bị cáo Nguyễn Viết L không được chấp nhận nên bị cáo phải chịu án phí hình sự phúc thẩm theo quy định của pháp luật.

[4] Các phần quyết định khác của bản án sơ thẩm không có kháng cáo, kháng nghị đã có hiệu lực từ ngày hết thời hạn kháng cáo, kháng nghị.

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH:

Căn cứ điểm a khoản 1 Điều 355; Điều 356 của Bộ luật tố tụng hình sự năm 2015;

Không chấp nhận kháng cáo của bị cáo Nguyễn Viết L, giữ nguyên bản án sơ thẩm về phần hình phạt.

Áp dụng khoản 1 Điều 174; điểm b, s khoản 1, khoản 2 Điều 51, điểm g khoản 1 Điều 52 của Bộ luật Hình sự năm 2015(*được sửa đổi, bổ sung năm 2017*) xử phạt bị cáo Nguyễn Viết L **09 (Chín)** tháng tù. Thời gian chấp hành hình phạt tù được tính từ ngày bắt đi thi hành án, được trừ vào thời hạn tạm giam từ ngày 08 tháng 3 năm 2018 đến ngày 27 tháng 4 năm 2018.

Bị cáo Nguyễn Viết L phải chịu 200.000 (Hai trăm nghìn) đồng án phí hình sự phúc thẩm.

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

Bản án hình sự phúc thẩm có hiệu lực pháp luật kể từ ngày tuyên án (ngày 21-02-2019).

Nơi nhận:

- Những người tham gia tố tụng;
- VKS tỉnh Quảng Nam;
- TAND huyện D;
- VKSND huyện D;
- Công an huyện D;
- Chi cục THADS huyện D;
- Sở Tư pháp Qnam;
- Phòng PV 27 CA Q.Nam;
- Trại giam Công an tỉnh Qnam;
- Lưu: HS, VP.

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

Nguyễn Thị Liên