

**TÒA ÁN NHÂN DÂN
HUYỆN NGHI LỘC
TỈNH NGHỆ AN**

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

Bản án số: 90/2022/HS-ST
Ngày 20 - 9 - 2022

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

TÒA ÁN NHÂN DÂN HUYỆN NGHI LỘC – TỈNH NGHỆ AN

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

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Bà Lưu Thị Hồng Thê

Các Hội thẩm nhân dân: Ông Nguyễn Xuân Vinh

Ông Lê Quang Hòa

- Thư ký phiên tòa: Bà Phan Thị Hải

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân huyện Nghi Lộc tham gia phiên tòa:
Bà Hồ Thị Hậu - Kiểm sát viên.

Ngày 20 tháng 9 năm 2022 tại trụ sở Tòa án nhân dân huyện Nghi Lộc, tỉnh Nghệ An xét xử sơ thẩm công khai vụ án hình sự thụ lý số 85/2022/TLST-HS ngày 22 tháng 8 năm 2022 theo Quyết định đưa vụ án ra xét xử số: 122/2022/QĐXXST-HS ngày 05 tháng 9 năm 2022 đối với bị cáo:

Phùng Việt H - sinh ngày 24/5/1991 tại tỉnh Vĩnh Phúc. Tên gọi khác: Không. Nơi thường trú: Thôn X, xã C, huyện Thanh Oai, thành phố Hà Nội. Nơi tạm trú: số nhà 203, tổ Lẻ 1, phường H, thành phố Vĩnh Yên, tỉnh Vĩnh Phúc Nghề nghiệp: lao động tự do; Trình độ học vấn: 12/12; Quốc tịch: Việt Nam; Tôn giáo: không; Giới tính: Nam; Con ông Phùng Văn Dũng và Phùng Thị Thảo; vợ Trần Thị Tú Ng (sinh năm 1988) và có 01 con; Tiền sự: không; Tiền án: ngày 19/7/2021 bị TAND thành phố Hà Nội xử phạt 24 tháng tù về tội “Cố ý gây thương tích” nhưng cho hưởng án treo, thử thách 48 tháng kể từ ngày tuyên án phúc thẩm tại Bản án phúc thẩm số 561/HS-PT; Nhân thân: ngày 20/10/2015 bị Công an phường Liên Bảo, thành phố Vĩnh Yên, tỉnh Vĩnh Phúc xử phạt hành chính về hành vi “Tàng trữ trái phép chất ma túy”, ngày 15/11/2020 bị Công an Quận Nam Từ Liêm, thành phố Hà Nội xử phạt 15.000.000 đồng về hành vi “Mua bán, vận chuyển, tàng trữ trái phép công cụ hỗ trợ”; Bị tạm giữ, tạm giam từ ngày 31/5/2022 đến ngày 28/7/2022, bị áp dụng biện pháp ngăn chặn Cấm đi khỏi nơi cư trú. Có mặt tại phiên tòa.

Bị hại: anh Đào Duy G – sinh năm 1984; Địa chỉ: xóm 19 xã P, thành phố

Vinh, tỉnh Nghệ An. Vắng mặt.

Người có quyền lợi liên quan:

1. Anh Nguyễn Văn S – sinh năm 2001; Nơi đăng ký thường trú: số 205/59/10, phường X, Quận Bắc Từ Liêm, thành phố Hà Nội. Vắng mặt.

2. Anh Trịnh Văn B – sinh năm 1975; Nơi cư trú: Thôn L, xã K, huyện Khoái Châu, tỉnh Hưng Yên. Vắng mặt.

3. Chị Đinh Thị H - sinh năm 1984; nơi cư trú: ấp 9 xã R, huyện Cẩm Mỹ, tỉnh Đồng Nai. Vắng 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:

Ngày 31/5/2022, qua đơn tố giác của anh Đào Duy G, đối tượng Phùng Việt H đã đến Công an huyện Nghi Lộc đầu thú về hành vi "Lừa đảo chiếm đoạt tài sản" qua mạng Internet, giao nộp 01 điện thoại di động hân hiệu Iphone12 Pro màu xám đã cũ bên trong gắn thẻ sim 0986.917777 + 01 máy tính xách tay nhãn hiệu HP Icore i3 màu vàng + 01 thẻ Ngân hàng Quân đội số 9704222067049783 và khai nhận về hành vi phạm tội như sau.

Khoảng đầu năm 2022, Phùng Việt H tạo lập các Fanpage có tên “Thiết bị Nghe – Đọc – Định vị lên thông minh”, “Phần mềm hỗ trợ nghe lén – theo dõi – đọc tin nhắn 4.0” và Kênh Youtube có tên “Phần mềm theo dõi điện thoại” sau đó đăng tải nhiều bài viết, Video quảng cáo về việc mình có thể cung cấp thiết bị, cài đặt phần mềm theo dõi điện thoại với nhiều tính năng như có thể đọc trộm toàn bộ tin nhắn trên ứng dụng Zalo, Messenger, nghe lén và định vị GPS các đối tượng một cách an toàn và bí mật. H còn thuê một người đàn ông không quen biết trên mạng xã hội và tạo lập 2 trang Website có địa chỉ <https://www.phanmemtheodoi.com.vn> và <https://www.phanmemtheodoi.net> với mục đích cho khách truy cập theo các tài khoản do H tạo ra. H yêu cầu khách hàng phải thanh toán các khoản tiền: đăng ký tài khoản (1.200.000 đồng), mua Data dữ liệu (1.200.000 đồng), mở khoá tài khoản do đăng nhập sai thông tin (900.000 đồng) gửi vào số tài khoản 8818636899999 của H tại Ngân hàng Quân đội; sau khi nhận được tiền, H chặn Zalo, Facebook, số điện thoại của khách hàng để chiếm đoạt số tiền được chuyển khoản.

Vào ngày 27/5/2022, do có nhu cầu theo dõi, giám sát điện thoại của người thân, anh Đào Duy G đã truy cập Kênh Youtube của H lập và liên hệ tài khoản

Zalo theo số điện thoại 0986.917777 (do H sử dụng). Sau khi được H tư vấn, anh G tin tưởng và chuyển số tiền 2.200.000 đồng vào tài khoản ngân hàng để được H cài đặt theo dõi 02 máy điện thoại và 02 sim điện thoại. Thanh toán xong, do anh G không sử dụng được chức năng giám sát, theo dõi điện thoại nên H dẫn dụ anh G gửi thêm tiền để mua Data để truy cập dữ liệu. Lúc này, anh G nhận ra mình bị lừa nên yêu cầu H trả lại tiền thì H chặn Zalo và cắt liên lạc với anh G.

Với thủ đoạn tương tự, vào các ngày 28/4/2022 H chiếm đoạt của anh Nguyễn Văn S số tiền 1.200.000 đồng, ngày 08/5/2022 chiếm đoạt của anh Trịnh Văn B 1.400.000 đồng và ngày 28/5/2022 chiếm đoạt của chị Đinh Thị H 1.700.000 đồng.

Anh G, anh S, anh B và chị H đã được gia đình bị cáo hoàn trả số tiền chiếm đoạt.

Ngày 07/9/2022 Cơ quan điều tra đã chuyển số vật chứng sang Chi cục thi hành án dân sự huyện Nghi Lộc bảo quản chờ xét xử gồm: 01 điện thoại di động hân hiệu Iphone12 Pro màu xám đã cũ bên trong gắn thẻ sim 0986.917777, 01 máy tính xách tay nhãn hiệu HP Icore i3 màu vàng, 01 thẻ Ngân hàng Quân đội số 9704222067049783.

Tại bản cáo trạng số 90/CT-VKS-NL ngày 16/8/2022 Viện kiểm sát nhân dân huyện Nghi Lộc truy tố bị cáo về tội “Lừa đảo chiếm đoạt tài sản” theo quy định tại khoản 1 điều 174 của Bộ luật Hình sự.

Tại phiên tòa:

- Bị cáo thừa nhận hành vi phạm tội như cáo trạng truy tố. Sau khi bị phát giác, bị cáo đã đầu thú và nhờ gia đình hoàn trả tiền cho các bị hại, giao nộp toàn bộ công cụ, phương tiện phạm tội đồng thời tích cực phối hợp với cơ quan điều tra điều tra xác minh làm rõ hành vi phạm tội. Bị cáo có người thân có công với cách mạng và xin được giảm nhẹ hình phạt.

- Bị hại và người có quyền lợi liên quan vắng mặt tại phiên tòa nhưng quá trình điều tra thừa nhận đã nhận lại đầy đủ số tiền bị chiếm đoạt và không yêu cầu gì thêm về phần dân sự.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân huyện Nghi Lộc giữ quyền công tố và kiểm sát xét xử đề nghị: giữ nguyên việc truy tố bị cáo phạm tội “Lừa đảo chiếm đoạt tài sản” và đề nghị: Áp dụng khoản 1 Điều 174; điểm b, s khoản 1, khoản 2 Điều 51; điểm h khoản 1 Điều 52; Điều 38 của Bộ luật Hình sự xử phạt

bị cáo mức án từ 07 tháng đến 09 tháng tù; tổng hợp hình phạt của Bản án số 561/2021/HSPT ngày 21/7/2021 của Tòa án nhân dân thành phố Hà Nội, buộc bị cáo phải chấp hành hình phạt chung của cả hai bản án là từ 31 tháng đến 33 tháng tù. Không áp dụng hình phạt bổ sung đối với bị cáo và xử lý vật chứng theo quy định của pháp luật.

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 tính hợp pháp của hành vi tố tụng và quyết định tố tụng của Điều tra viên, Kiểm sát viên trong quá trình điều tra, truy tố, xét xử:

- Trong quá trình điều tra: Điều tra viên được phân công điều tra đã thực hiện đúng quy định của pháp luật tố tụng về việc kiểm tra, xác minh, lập hồ sơ giải quyết nguồn tin về tội phạm; lập hồ sơ vụ án; hỏi cung bị can; xử lý vật chứng; giao nhận các văn bản tố tụng đúng thời hạn.

- Trong quá trình điều tra, truy tố, xét xử: Kiểm sát viên đã thực hiện nghiêm túc hoạt động kiểm sát điều tra; tham gia phiên tòa đúng thời gian, địa điểm; công bố bản cáo trạng; tham gia xét hỏi, luận tội, tranh luận và phát biểu quan điểm về việc giải quyết vụ án đồng thời thực hiện việc kiểm sát việc tuân theo pháp luật của Tòa án cũng như người tham gia tố tụng trong giai đoạn xét xử.

Do các hành vi tố tụng và quyết định tố tụng của Điều tra viên và Kiểm sát viên đều tuân thủ quy định của Bộ luật tố tụng hình sự nên hợp pháp và được sử dụng làm chứng cứ để Hội đồng xét xử xem xét.

[2] Về nội dung:

Tại phiên tòa hôm nay bị cáo đã khai nhận hành vi phạm tội của mình đúng như cáo trạng truy tố. Xét lời khai nhận tội của bị cáo tại phiên tòa phù hợp với lời khai tại cơ quan điều tra, lời khai bị hại, người có quyền lợi liên quan và vật chứng được thu giữ, các chứng cứ, tài liệu khác có tại hồ sơ vụ án. Như vậy có đủ cơ sở kết luận: Vào ngày 27/5/2022, Phùng Việt H đã tự tạo và sử dụng trang Fanpage “Thiết bị Nghe – Đọc – Định vị lén thông minh”, “Phần mềm hỗ trợ nghe lén – theo dõi – đọc tin nhắn 4.0”; Website <https://www.phanmemtheodoi.com.vn> và <https://www.phanmemtheodoi.net>; Kênh Youtube có tên “Phần mềm theo dõi điện thoại” để lừa những người có nhu cầu theo dõi, giám sát, nghe lén điện thoại của người khác là mình cung cấp được các phần mềm có chức năng thực hiện việc

nghe lén, đọc trộm tin nhắn, định vị GPS để họ chuyển tiền vào tài khoản 88186368999999 tại Ngân hàng Quân đội mang tên PH Việt H chiếm đoạt số tiền là 2.200.000 đồng của bị hại anh Đào Duy G. Như vậy, hành vi của bị cáo đã đủ yếu tố cấu thành tội “Lừa đảo chiếm đoạt tài sản” theo quy định tại khoản 1 Điều 174 Bộ luật hình sự. Do vậy, Hội đồng xét xử chấp nhận truy tố của Viện kiểm sát nhân dân huyện Nghi Lộc để xác định tội danh và khung hình phạt đối với bị cáo.

Xét tính chất vụ án: Hành vi của bị cáo có tính chất và mức độ nguy hiểm không lớn cho xã hội, xâm phạm trực tiếp đến quyền sở hữu tài sản của người khác được pháp luật bảo vệ. Ngày 21/7/2021 bị cáo bị xử phạt 24 tháng tù nhưng được cho hưởng án treo, thử thách 48 tháng kể từ ngày tuyên án phúc thẩm nên phạm tội lần ngày thuộc trường hợp tái phạm (là tình tiết tăng nặng trách nhiệm hình sự quy định tại điểm h khoản 1 Điều 52 của Bộ luật Hình sự), nhân thân xấu nên cần cách ly ra khỏi xã hội một thời gian để cải tạo bị cáo thành người có ích cho xã hội và cần áp dụng khoản 2 Điều 56 của Bộ luật Hình sự, tổng hợp bản án để buộc bị cáo phải chấp hành hình phạt chung của cả hai bản án.

Tuy nhiên cũng cần xét bị cáo có nhiều tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự như: thành khẩn khai báo, ăn năn hối cải; đã khắc phục toàn bộ hậu quả; tích cực hợp tác với cơ quan điều tra trong quá trình điều tra (quy định tại điểm b, s, t khoản 1 Điều 51 Bộ luật hình sự); đầu thú và có người thân có công với cách mạng (khoản 2 Điều 51 của Bộ luật Hình sự) nên Hội đồng xét xử xem xét giảm nhẹ cho các bị cáo một phần khi quyết định hình phạt để thể hiện sự khoan hồng của pháp luật.

Về hình phạt bổ sung: xét bị cáo có tài sản nên không cần áp dụng hình phạt bổ sung đối với bị cáo.

Về dân sự: bị hại và những người có quyền lợi liên quan đã nhận lại số tiền bị chiếm đoạt, không có yêu cầu gì nên không xem xét.

Về vật chứng: 01 điện thoại di động nhãn hiệu Iphone12 Pro màu xám đã cũ bên trong gắn thẻ sim 0986.917777 và 01 máy tính xách tay nhãn hiệu HP Icore i3 màu vàng do bị cáo giao nộp là công cụ, phương tiện để thực hiện hành vi phạm tội nên cần tịch thu sung vào ngân sách nhà nước.

Chiếc thẻ Ngân hàng là công cụ phạm tội, không còn giá trị sử dụng, cần tiêu hủy.

Vấn đề khác:

Đối với người đàn ông cung cấp 2 Website cho bị cáo để thực hiện hành vi lừa đảo không xác định được danh tính nên cơ quan điều tra tiếp tục xác minh, xử lý sau.

Ngoài các hành vi phạm tội đã truy tố, bị cáo còn lừa đảo chiếm đoạt tài sản của anh S, anh B và chị H nhưng số tiền chiếm đoạt đều dưới mức tối thiểu (2.000.000 đồng), bị cáo chưa có tiền án, tiền sự về các hành vi chiếm đoạt nên không cấu thành tội phạm.

Về án phí: bị cáo phải chịu án phí hình sự sơ thẩm theo quy định của pháp luật.

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH:

Căn cứ vào khoản 1 Điều 174 của Bộ luật Hình sự;

Tuyên bố bị cáo Phùng Việt H, phạm tội “Lừa đảo chiếm đoạt tài sản”.

- Về hình phạt:

Áp dụng khoản 1 Điều 174; điểm b, s, t khoản 1 Điều 51; điểm h khoản 1 Điều 52; khoản 2 Điều 56 của Bộ luật Hình sự;

Xử phạt bị cáo **Phùng Việt H 08 (Tám)** tháng tù. Tổng hợp hình phạt 24 tháng tù tại Bản án phúc thẩm số 561/HS-PT ngày 19/7/2021 của Tòa án nhân dân thành phố Hà Nội, buộc bị cáo phải chấp hành hình phạt chung của cả hai bản án là 02 (Hai) năm 08 (Tám) tháng tù. Thời hạn chấp hành hình phạt tù tính từ ngày bắt bị cáo thi hành án nhưng được trừ thời gian tạm giữ, tạm giam từ ngày 31/5/2022 đến ngày 28/7/2022.

- Về vật chứng: áp dụng Điều 47 Bộ luật Hình sự; điểm a, điểm c khoản 2 Điều 106 Bộ luật tố tụng Hình sự

+ Tiêu hủy 01 thẻ Ngân hàng Quân đội số 9704222067049783 mang tên chủ thẻ PH Việt H.

+ Sung vào ngân sách nhà nước:

01 điện thoại di động hãn hiệu Iphone12 Pro màu xám đã cũ bên trong gắn thẻ sim 0986.917777; 01 máy tính xách tay nhãn hiệu HP Icore i3 màu vàng (Các vật chứng trên hiện đang được bảo quản tại Chi cục thi hành án dân sự huyện Nghi Lộc theo Biên bản giao nhận vật chứng ngày 07/9/2022).

- Về án phí: áp dụng Điều 136, khoản 2 Điều 135 Bộ luật tố tụng hình sự; Điểm a khoản 1 Điều 23 Nghị quyết 326/2016/UBTVQH14 ngày 30/12/2016

quy định về mức thu, miễn, giảm, thu, nộp, quản lý và sử dụng án phí, lệ phí Tòa án.

Buộc bị cáo Phùng Việt H phải chịu 200.000 đồng án phí hình sự sơ thẩm.

Bị cáo có quyền kháng cáo lên Tòa án nhân dân tỉnh Nghệ An trong hạn 15 ngày kể từ ngày tuyên án sơ thẩm. Bị hại, người có quyền lợi liên quan có quyền kháng cáo lên Tòa án nhân dân tỉnh Nghệ An trong hạn 15 ngày kể từ ngày nhận được bản án hoặc bản án được niêm yết.

Nơi nhận:

- Bị cáo; bị hại; NCQLLQ;
- VKSND huyện Nghi Lộc;
- VKSND tỉnh Nghệ An;
- CQĐT Công an huyện Nghi Lộc;
- CQTHAHS huyện Nghi Lộc;
- CCTHADS huyện Nghi Lộc;
- Lưu HS, VP.

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

Lưu Thị Hồng Thế