

**TÒA ÁN NHÂN DÂN
THÀNH PHỐ HỒ CHÍ MINH**

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

Bản án số: 163 /2021/HS-PT
Ngày: 19-04-2021

**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 Phạm Lương Toàn

Các Thẩm phán: Bà Nguyễn Thị Hà

Ông Trần Minh Châu

Thư ký phiên tòa: Ông Trần Hoàng Tân – thư ký Tòa án nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh

Đại diện Viện kiểm sát nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh tham gia phiên tòa: Bà Trần Nguyễn Phương Thùy - Kiểm sát viên

Ngày 19 tháng 4 năm 2021, tại trụ sở Tòa án nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh, xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự thụ lý số 31 /HSPT ngày 22 tháng 01 năm 2021 đối với bị cáo Lê Thị Hồng Th do có kháng cáo của bị cáo đối với bản án hình sự sơ thẩm số 133/2020/HSST Ngày: 17/12/2020 của Tòa án nhân dân quận 3, Thành phố Hồ Chí Minh.

Bị cáo có kháng cáo:

LÊ THỊ HỒNG TH (tên gọi khác: Bé Dế), giới tính: Nữ, sinh ngày 05-01-2001 tại Đồng Nai; trú tại: Ấp 3, xã PT, huyện NT, tỉnh Đồng Nai; nghề nghiệp: Nội trợ; trình độ văn hóa: 11/12; con ông Lê Thanh H và bà Lê Thị Hồng V; có chồng và 02 con; tiền án, tiền sự: Không; bị cáo bị áp dụng biện pháp ngăn chặn “Cấm đi khỏi nơi cư trú” từ ngày 11-9-2020. (Có mặt).

Bị hại: Ngô Thị Nhật L, sinh 1984; Địa chỉ: F11/8S2 ấp 6, xã VLA, huyện BC, Thành phố Hồ Chí Minh (vắng mặt).

NỘI DUNG VỤ ÁN:

Theo các tài liệu có trong hồ sơ vụ án và diễn biến tại phiên tòa thì nội dung vụ án được tóm tắt như sau:

Vào tháng 02-2020, do nhu cầu cần tìm mua khẩu trang y tế để tài trợ cho trường học nên chị Ngô Thị Nhật L lên mạng xã hội Facebook tìm hiểu được biết tài khoản Facebook “Sống chậm” (là tài khoản của Lê Thị Hồng Th) đăng bán khẩu trang y tế với giá 80.000 đồng/hộp nên chị L liên hệ mua thì tài khoản “Sống chậm” nhắn tin yêu cầu chị L kết bạn qua mạng Zalo theo số điện thoại 034279927 với tên là “Quỳnh” để giao dịch. Lúc này, “Quỳnh” thỏa thuận và đồng ý bán cho chị L 100 hộp khẩu trang với giá 80.000 đồng/hộp, 150 hộp khẩu trang với giá 70.000 đồng/hộp. Vào ngày 18 và 19-02-2020, chị L sử dụng phần mềm Zalopay

và Internet Banking thực hiện 03 lần giao dịch chuyển tiền cho “Quỳnh” tổng cộng số tiền 10.000.000 đồng từ tài khoản số 0721000516271, tên chủ tài khoản Ngô Thị Nhật L, mở tại Ngân hàng TMCP Vietcombank – CN Kỳ Đồng (trụ sở 13-13Bis Kỳ Đồng, Phường 9, Quận 3) và nhờ bạn là Trần Ngọc T, tài khoản số 0381000468429 chuyển số tiền 8.500.000 (qua Zalopay) đến tài khoản số 611704060782423, tên chủ tài khoản Lê Thị Hồng Th, mở tại Ngân hàng TMCP Quốc tế Việt Nam (VIB). Sau khi chuyển tiền, chị L không nhận được khẩu trang y tế do “Quỳnh” thỏa thuận mà chỉ nhận được một hộp mỹ phẩm BKone và chị L không liên lạc được với “Quỳnh” nữa nên làm đơn tố cáo gửi đến cơ quan Công an. Qua truy xét, Cơ quan Cảnh sát điều tra – Công an Quận 3 xác định đối tượng “Quỳnh” chính là Lê Thị Hồng Th, người thực hiện hành vi lừa đảo chiếm đoạt tài sản của chị Ngô Thị Nhật L nên khởi tố bị can điều tra.

Quá trình điều tra, bị can Lê Thị Hồng Th thành khẩn khai nhận như sau: Vào khoảng tháng 2-2020 do thời điểm này dịch Covid-19 đang bùng phát, có rất nhiều người tìm mua khẩu trang y tế nên khẩu trang khan hiếm và giá cao. Bản thân Th đang thiếu nợ tiền hàng online nên nảy sinh ý định lừa đảo để chiếm đoạt tiền của người muốn mua khẩu trang y tế giá rẻ. Th tạo một tài khoản Facebook có tên “Sống chậm” tham gia vào nhóm bán khẩu trang giá rẻ đăng bài có nội dung bán khẩu trang y tế giá rẻ. Tài khoản này có hình đại diện là một người nữ, đăng nhiều hình ảnh khẩu trang, tất cả đều do Th tải trên mạng internet. Sau khi đăng bài, có tài khoản Facebook tên “L Ngô” nhắn tin hỏi mua khẩu trang y tế, Th dùng tài khoản Facebook “Sống chậm” nhắn tin cho chị L và cho số điện thoại 0343739927 (sim này Th lấy của bà Lê Thị Hồng Vân – mẹ ruột của Th) để chị L kết bạn qua mạng Zalo tên “Quỳnh”. Mặc dù không có bán khẩu trang y tế nhưng Th vẫn nhắn tin trao đổi, thương lượng bán 250 hộp khẩu trang cho chị L với tổng giá trị là 18.500.000 đồng, Th yêu cầu chị L chuyển tiền qua tài khoản số 611704060782423, tên chủ tài khoản Lê Thị Hồng Th, mở tại Ngân hàng TMCP Quốc tế Việt Nam (VIB). Để cho chị L tin mà chuyển tiền, Th lấy 01 hộp mỹ phẩm KBone ra Bru cục Viettel Post xã Phú Thạnh gửi cho chị L rồi chụp lại hóa đơn gửi hàng cho chị L. Vào ngày 18 và 19-02-2020 chị L chuyển số tiền 18.500.000 đồng đến tài khoản số 611704060782423, khi nhận được tiền của chị L chuyển đến, Th đến các trụ ATM của Ngân hàng Vietcombank, Viettinbank và VIB khu vực huyện Nhơn Trạch rút hết số tiền 18.500.000 đồng sử dụng để trả nợ và tiêu xài cá nhân rồi xóa tài khoản Facebook “Sống chậm” và Zalo “Quỳnh”, tháo bỏ SIM số điện thoại 0343739927 để chị L không còn liên lạc được với Th.

Tại bản án hình sự sơ thẩm số 133/2020/HSST Ngày: 17/12/2020 của Tòa án nhân dân Quận 3, Thành phố Hồ Chí Minh đã quyết định:

Tuyên bố bị cáo Lê Thị Hồng Th đã phạm “Tội lừa đảo chiếm đoạt tài sản”.

Áp dụng khoản 1 Điều 174, điểm 1 khoản 1 Điều 52; điểm i, s khoản 1, khoản 2 Điều 51 Bộ luật Hình sự năm 2015, sửa đổi, bổ sung năm 2017; xử phạt bị cáo Lê Thị Hồng Th 08 (tám) tháng tù; thời hạn tù tính từ ngày bị bắt chấp hành án.

Áp dụng Điều 48 Bộ luật Hình sự năm 2015, sửa đổi, bổ sung năm 2017; Điều 589, 590, 591 Bộ luật Dân sự năm 2015. Bị cáo Lê Thị Hồng Th có trách nhiệm bồi thường cho chị Ngô Thị Nhật L số tiền 14.500.000 đồng (mười bốn triệu năm trăm ngàn).

Ngoài ra bản án còn tuyên về án phí và quyền kháng cáo của bị cáo và những người tham gia tố tụng khác.

Ngày 27 /12/2020, bị cáo có đơn kháng cáo toàn bộ bản án.

Tại phiên tòa phúc thẩm hôm nay:

Bị cáo Lê Thị Hồng Th thừa nhận hành vi phạm tội như bản án sơ thẩm của Tòa án nhân dân Quận 3 đã nêu, bị cáo rất ăn năn hối hận về những lỗi lầm của mình, hiện bị cáo có việc làm ổn định, tại phiên tòa hôm nay bị cáo xin xem xét lại là bị cáo chỉ kháng cáo đề nghị Hội đồng xét xử xem xét giảm nhẹ hình phạt cho bị cáo, cho bị cáo được hưởng án treo để có thể làm việc nuôi gia đình do bị cáo phải nuôi mẹ và con còn nhỏ.

Đại diện Viện kiểm sát nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh tham gia phiên tòa đưa ra ý kiến phát biểu như sau: Bản án của Tòa án nhân dân Quận 3 đã xét xử bị cáo là đúng người đúng tội, mức hình phạt mà tòa án cấp sơ thẩm đã xử phạt đối với bị cáo là có căn cứ, tuy nhiên do trong quá trình điều tra bị cáo đã bồi thường một phần thiệt hại của vụ án nên đề nghị áp dụng thêm điểm b khoản 1 Điều 51 Bộ luật hình sự đối với bị cáo, xét tính chất mức độ hành vi phạm tội của bị cáo thuộc trường hợp ít nghiêm trọng bị cáo cũng có nhiều tình tiết giảm nhẹ, gia đình khó khăn nên đề nghị Hội đồng xét xử xem xét sửa bản án hình sự sơ thẩm của Tòa án nhân dân Quận 3, Thành phố Hồ Chí Minh cho bị cáo được hưởng án treo cũng đủ răn đe, giáo dục bị cáo. Bên cạnh đó, trong quá trình xét xử sơ thẩm cũng không triệu tập mẹ của bị cáo là chủ sở điện thoại mà bị cáo đã sử dụng để lừa đảo là có phần thiếu sót mặc dù sự thiếu sót này không làm ảnh hưởng bản chất của vụ án nhưng cũng cần nhắc nhở cấp sơ thẩm để rút kinh nghiệm.

NHẬN ĐỊNH CỦA TÒA ÁN:

Trên cơ sở nội dung vụ án, căn cứ vào các chứng cứ tài liệu trong hồ sơ vụ án đã được tranh tụng công khai tại phiên tòa, Hội đồng xét xử phúc thẩm nhận định như sau:

[1] Về thủ tục tố tụng: Xét đơn kháng cáo của bị cáo Lê Thị Hồng Th làm trong hạn luật định nên chấp nhận xem xét giải quyết theo trình tự phúc thẩm. Bên cạnh đó, tại phiên tòa hôm nay bị cáo đã trình bày rõ bị cáo chỉ kháng cáo đề nghị xem xét giảm nhẹ hình phạt và cho hưởng án treo chứ không kháng cáo xem xét lại toàn bộ nội dung vụ án, Hội đồng xét xử xét trình bày của bị cáo là phù hợp với quy định pháp luật và không vượt quá nội dung đơn kháng cáo của bị cáo đã nộp nên tại phiên tòa hôm nay Hội đồng xét xử xem xét yêu cầu kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt và xin được hưởng án treo của bị cáo Lê Thị Hồng Th.

[2]Về hành vi, tội danh: Tại phiên tòa hôm nay, bị cáo Lê Thị Hồng Th thừa nhận hành vi phạm tội đúng như nội dung bản án sơ thẩm của tòa án nhân dân Quận 3 đã xét xử đối với bị cáo, theo đó Lê Thị Hồng Th mặc dù không có khẩu trang y tế để bán nhưng lợi dụng tình hình dịch bệnh Covid trong giai đoạn tháng 2/2020 diễn biến hết sức phức tạp, bị cáo đã đăng thông tin trên mạng là bị cáo có bán khẩu trang y tế, sau đó lợi dụng việc bà Ngô Thị Nhật L cần nguồn khẩu trang để cung cấp cho các trường học nên bị cáo đã nhắn tin yêu cầu bà L kết bạn qua mạng Zalo theo số điện thoại 034279927 với tên là “Quỳnh” để giao dịch nhắn tin trao đổi, thương lượng bán 250 hộp khẩu trang cho bà L với tổng giá trị là 18.500.000 đồng, để cho bà L tin mà chuyển tiền, Th lấy 01 hộp mỹ phẩm KBone ra Bưu cục Viettel Post xã Phú Thạnh gửi cho bà L rồi chụp lại hóa đơn gửi hàng cho bà L, sau khi bà L chuyển số tiền trên thì bị cáo đã đến các trụ ATM của các Ngân hàng Vietcombank, Viettinbank và VIB rút toàn bộ số tiền để chiếm đoạt. Bản án sơ thẩm của tòa án nhân dân Quận 3 đã xử phạt bị cáo về tội “Tội lừa đảo chiếm đoạt tài sản” tội phạm và hình phạt được quy định tại khoản 1 Điều 174 của Bộ luật Hình sự năm 2015, sửa đổi, bổ sung năm 2017 là đúng người, đúng tội không oan sai.

[3]Về nội dung kháng cáo của bị cáo, Hội đồng xét xử cấp phúc thẩm nhận thấy: Tòa án nhân dân cấp sơ thẩm đã xem xét các tình tiết giảm nhẹ đối với bị cáo như đã thành khẩn khai báo, có thái độ ăn năn hối cải; phạm tội lần đầu và thuộc trường hợp ít nghiêm trọng; hiện nay đang nuôi con nhỏ theo quy định tại điểm i, s khoản 1, khoản 2 Điều 51 Bộ luật Hình sự năm 2015, sửa đổi, bổ sung năm 2017 là có cơ sở nhưng việc cấp sơ thẩm đã nhận định áp dụng tình tiết bị cáo trong quá trình điều tra bị cáo đã khắc phục một phần hậu quả mà không áp dụng điểm b khoản 1 Điều 51 Bộ luật Hình sự năm 2015, sửa đổi, bổ sung năm 2017 trong phần quyết định đối với bị cáo là có phần thiếu sót. Tuy nhiên, như tòa án cấp sơ thẩm đã nhận định, trong tình hình đất nước nói chung và Thành phố Hồ Chí Minh nói riêng là nhà nước và mọi người dân đều đang phải nỗ lực, căng mình, dồn toàn lực, huy động mọi sức lực, khả năng để đối phó với dịch bệnh Covid19, bị cáo chẳng những không cùng mọi người ra sức chống dịch mà còn lợi dụng tình hình để thực hiện hành vi phạm tội với mục đích trục lợi, hành vi này rất đáng lên án, đây cũng là tình tiết tăng nặng được quy định tại điểm 1 khoản 1 Điều 52 Bộ luật Hình sự năm 2015, sửa đổi, bổ sung năm 2017 như tòa án cấp sơ thẩm đã nhận định đối với bị cáo là có cơ sở. Do vậy, Hội đồng xét xử xét không chấp nhận kháng cáo của bị cáo được hưởng án treo mà cần phải cách ly bị cáo ra khỏi xã hội trong một thời gian để giáo dục, răn đe và phòng ngừa chung cho xã hội.

[4] Do kháng cáo của bị cáo không được chấp thuận nên bị cáo phải chịu tiền án phí hình sự phúc thẩm.

Vì các lẽ trên;

QUYẾT ĐỊNH:

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

1/ Không chấp nhận kháng cáo của bị cáo Lê Thị Hồng Th.

2/ Giữ nguyên bản án hình sự sơ thẩm số 133/2020/HSST Ngày: 17/12/2020 của Tòa án nhân dân Quận 3, Thành phố Hồ Chí Minh.

Căn cứ khoản 1 Điều 174, điểm 1 khoản 1 Điều 52; điểm i, s, b khoản 1, khoản 2 Điều 51 Bộ luật Hình sự năm 2015, sửa đổi, bổ sung năm 2017;

Xử phạt bị cáo Lê Thị Hồng Th 08 (tám) tháng tù về tội “lừa đảo chiếm đoạt tài sản” ; thời hạn tù tính từ ngày bắt bị cáo chấp hành án.

3/Bị cáo phải chịu 200.000 đồng án phí hình sự phúc thẩm.

Các 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 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 Quận 3; (1)
- THA DS Quận 3; (1)
- TAND Quận 3; (1)
- Công an Quận 3; (1)
- Bị cáo; (1)
- Phòng PC 53 – CA TP.HCM; (1)
- Người bị hại; (1)
- Sở tư pháp; (1)
- UBND nơi bị cáo cư trú; (1)
- Lưu, hình sự, hồ sơ. (18) (3)

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

Phạm Lương Toàn