

**TÒA ÁN NHÂN DÂN
TỈNH NGHỆ AN**

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

Bản án số: 88/2021/HS-PT
Ngày 20/05/2021

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

TÒA ÁN NHÂN DÂN TỈNH NGHỆ AN

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

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Ông Trần Quốc Cường.

Các Thẩm phán: Ông Trần Quốc Sơn

Bà Trần Thị Mỹ Hải

- Thư ký phiên tòa: Bà Đặng Thị Bích Hà, Thư ký Tòa án nhân dân tỉnh Nghệ An.

- Đại diện Viện kiểm sát tỉnh Nghệ An tham gia phiên tòa:

Ông Nguyễn Thanh Hà - Kiểm sát viên.

Ngày 20/05/2021, tại Tòa án nhân dân tỉnh Nghệ An xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự phúc thẩm thụ lý số: 86/2021/TLPT-HS ngày 22/03/2021, đối với bị cáo Dương Công C, do có kháng cáo của bị cáo đối với Bản án hình sự sơ thẩm số 24/2021/HS-ST ngày 04/02/2021 của Tòa án nhân dân huyện Quỳnh Lưu, tỉnh Nghệ An.

- Bị cáo có kháng cáo.

Họ và tên: **Dương Công C** (tên gọi khác: không); sinh ngày 19/01/1982 tại huyện Quỳnh Lưu, tỉnh Nghệ An; nơi cư trú: Xóm 7, xã N, huyện Quỳnh Lưu, tỉnh Nghệ An; nghề nghiệp: Lao động tự do; trình độ học vấn: lớp 12/12; Dân tộc: Kinh; Tôn giáo: không; Quốc tịch: Việt Nam; con ông: Dương Công D, con bà: Trần Thị S; vợ: Nguyễn Thị T; có 02 con, con lớn sinh năm 2013, con nhỏ sinh năm 2015; tiền án, tiền sự: không;

Bị cáo bị tạm giữ, tạm giam: từ ngày 15/9/2020 đến ngày 09/12/2020 được thay đổi biện pháp ngăn chặn cho Bảo lãnh. Bị cáo tại ngoại. 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 như sau:

Khoảng tháng 6 năm 2017, Dương Công C biết được thủ đoạn lừa đảo chiếm

đoạt tài sản thông qua hình thức tạo các trang Website rao bán số lô, số đề trên mạng Internet. Thông qua mạng Internet, trên ứng dụng Facebook, C lập ra một tài khoản (hiện C không nhớ rõ tên tài khoản) và mở tài khoản số 108866768422 mang tên Dương Công C tại Ngân hàng Công thương (Viettinbank) chi nhánh Bắc Nghệ An, để phục vụ cho việc thanh toán bằng hình thức chuyển khoản. Nếu các bị hại gửi mã thẻ cào điện thoại di động thì C sử dụng dịch vụ “8pay.vn” để đổi sang tiền mặt. Cuối năm 2018, C thấy một số người thực hiện hành vi bán số lô, số đề qua mạng xã hội bị Công an phát hiện và bắt giữ, xử lý nên C không tiếp tục thực hiện và xóa tài khoản của mình trên mạng xã hội Facebook.

Đến khoảng đầu năm 2020, C đăng ký tài khoản trên kênh Youtube mang tên “XSMB SOI CAU HOANG PHONG” và làm các video giới thiệu mình là nhân viên soi cầu Hoàng Phong có khả năng phân tích, tổng hợp, dự đoán và đưa ra các “cầu” lô đề chính xác để người xem tin tưởng và mua số. Kết thúc mỗi video C đính kèm số điện thoại 0342117761 để liên hệ. C cũng sử dụng số điện thoại 0342117761 đăng ký tài khoản Zalo mang tên “Soi cầu bạch thủ” để kết bạn, nhắn tin quảng cáo, nhằm lôi kéo các bị hại tin tưởng vào các con số C cung cấp là chính xác, đã được soi kỹ, theo “cầu” của C cho sẽ trúng thưởng. C yêu cầu các bị hại sau khi trúng thưởng phải gửi cho C “lộc”. Khi các bị hại yêu cầu cung cấp số lô, số đề, C tự nghĩ ra một cặp số bất kỳ rồi cung cấp cho bị hại mà không có căn cứ nào để xác định số C cung cấp là trúng thưởng. Sau đó số C đã cho mà không trúng thì C nói với các bị hại là do cầu gãy, tiếp tục theo cam kết sẽ trúng. C xem kết quả xổ số Miền Bắc, nếu số đã cho trúng thì C gửi tài khoản cho bị hại để họ chuyển tiền. Từ ngày 21/3/2020 đến ngày 15/9/2020, C đã thực hiện hành vi lừa đảo chiếm đoạt tài sản đối với các bị hại, cụ thể như sau:

1. Khoảng tháng 03/2020, thông qua mạng Internet chị Trần Thị D biết đến kênh Youtube “XSMB SOI CAU HOANG PHONG” của C, thấy trong các video có đăng tải nội dung chuyên soi cầu xổ số với những lời quảng cáo “*có khả năng soi cầu chuẩn, đưa ra nhận định, quy luật các số lô, đề về các ngày*”. Chị D dùng tài khoản Zalo có tên “D Trần” đăng ký bằng số điện thoại 0937011954 kết bạn nhắn tin, trao đổi với C về việc mua số lô. C xưng tên “*Hoàng Phong*” là nhân viên soi cầu và giới thiệu là “*nhân viên làm kỹ thuật nên thành thạo về máy tính, do vậy có khả năng tính xác suất, khả năng soi cầu chuẩn các con số lô, số đề về ngày hôm đó*”. Chị D tin tưởng nên đồng ý mua số, C yêu cầu chị D nếu đánh trúng phải chuyển tiền phí cho C qua tài khoản Viettinbank số 108866768422. C cho chị D các số lô, số đề. Chị D dùng các số C cho để đánh lô tô Nhà nước. Khi xem kết quả mở thưởng của những lần mua số thì xác suất trúng rất ít. Từ tháng

3/2020 đến tháng 7/2020, chị D mua số của C nhiều lần nhưng chỉ trúng 05 (năm) lần và đã chuyển tiền phí cho C, cụ thể:

Ngày 31/3/2020 chuyển số tiền 5.000.000 đồng (năm triệu đồng);

Ngày 04/04/2020 chuyển số tiền 3.000.000 đồng (ba triệu đồng);

Ngày 30/4/2020 chuyển số tiền 2.000.000 đồng (hai triệu đồng);

Ngày 25/5/2020 chuyển số tiền 5.000.000 đồng (năm triệu đồng);

Ngày 16/7/2020 chuyển số tiền 2.000.000 đồng (hai triệu đồng).

Tổng số tiền C chiếm đoạt của chị D: 17.000.000 đồng (mười bảy triệu đồng).

Sau khi biết tin Công an tỉnh Nghệ An thông báo tìm người bị hại trong vụ án Dương Công C lừa đảo chiếm đoạt tài sản bằng hình thức số lô, số đề, ngày 18/10/2020 chị D đã đến Cơ quan Cảnh sát điều tra Công an tỉnh Nghệ An để trình báo sự việc.

2. Khoảng tháng 3/2020, do có nhu cầu chơi xổ số Nhà nước anh Trần Văn Tr đã truy cập mạng Internet vào kênh Youtube để xem các video kết quả xổ số thì thấy video “XSMB SOI CAU HOANG PHONG” của C. Anh Tr tin tưởng nên đã sử dụng tài khoản Zalo “*Anh vẫn chờ*” đăng ký bằng số điện thoại 0965620831 kết bạn và nhắn tin với C. Sau khi nhắn tin trao đổi, C cung cấp cho anh Tr các số lô, số đề. Anh Tr đã dùng các số đó để đánh xổ số lô tô Nhà nước. Từ tháng 3/2020 đến tháng 8/2020, anh Tr đã mua số của C nhiều lần nhưng sau khi xem kết quả mở thưởng thì anh Tr thấy thua nhiều hơn thắng. Những lần đánh thắng, C chủ động nhắn tin cho anh Tr để hỏi tiền phí (tiền lộc) và dùng tài khoản Vettinbank số 100869458125 mang tên Trần Văn Tr chuyển tiền vào tài khoản cho C, cụ thể:

Ngày 27/3/2020 chuyển số tiền 1.000.000 đồng (một triệu đồng);

Ngày 29/4/2020 chuyển số tiền 1.000.000 đồng (một triệu đồng);

Ngày 30/4/2020 chuyển số tiền 500.000 đồng (năm trăm nghìn đồng);

Ngày 22/5/2020 chuyển số tiền 1.000.000 đồng (một triệu đồng);

Ngày 29/5/2020 chuyển số tiền 1.000.000 đồng (một triệu đồng);

Ngày 10/7/2020 chuyển số tiền 1.000.000 đồng (một triệu đồng);

Ngày 19/7/2020 chuyển số tiền 500.000 đồng (năm trăm nghìn đồng);

Ngày 23/8/2020 chuyển số tiền 1.000.000 đồng (một triệu đồng);

Ngày 25/8/2020 chuyển số tiền 500.000 đồng (năm trăm nghìn đồng);

Tổng số tiền C chiếm đoạt của anh Tr: 7.500.000 đồng (bảy triệu năm trăm nghìn đồng).

Ngày 17/10/2020 anh Tr đã đến Công an tỉnh Nghệ An để trình báo sự việc.

3. Đầu tháng 07/2020, do có nhu cầu chơi xổ số lô tô Nhà nước nên anh Chu Mai Q đã truy cập mạng Internet vào kênh Youtube để xem các video kết quả xổ số thì thấy video “XSMB SOI CAU HOANG PHONG”. Tin tưởng các nội dung quảng cáo nên anh Q đã sử dụng tài khoản Zalo “*Chu Q*” đăng ký bằng số điện thoại 0964467151 kết bạn và nhắn tin với C. Sau khi nhắn tin trao đổi đến ngày 14/7/2020 anh Q xin C số thì được C nói “phải mất phí”, anh Q hỏi số lô bao nhiêu tiền thì C nói 2.000.000 đồng (hai triệu đồng)” và cung cấp số tài khoản cho anh Q nhưng anh Q không đánh. Đến ngày 22/7/2020, anh Q tiếp tục nhắn tin hỏi C “*số cho có chắc chắn trúng không thì C trả lời là chắc chắn*”, anh Q tin tưởng nên đến Ngân hàng Đầu tư và phát triển Việt Nam (BIDV) – Chi nhánh Nghệ An – Phòng giao dịch Ga Vinh, chuyển khoản cho C số tiền 2.000.000 đồng (hai triệu đồng) để mua số. Sau khi nhận được tiền, C đã gửi cho anh Q số lô 94 nhưng anh Q không đánh. Đến ngày 23/7/2020, anh Q tiếp tục nhắn tin cho C để mua số và đến Ngân hàng BIDV chuyển khoản cho C số tiền 2.000.000 đồng (hai triệu đồng) rồi chụp ảnh biên lai chuyển tiền gửi cho C thì được C cho số lô 23, số xiên hai 23 – 89. Kiểm tra kết quả quay thưởng ngày 23/07/2020, anh Q không trúng. Biết mình bị lừa nên anh Q nhắn tin cho C để đòi lại tiền nhưng C nói tiếp tục theo mới trúng. Các ngày tiếp theo, C nhắn tin và gửi hình ảnh những người C cho số trúng để anh Q tiếp tục theo đánh. Sau khi đòi lại tiền C không trả nên ngày 14/09/2020 anh Q đã đến Cơ quan Cảnh sát điều tra Công an tỉnh Nghệ An để trình báo sự việc.

Quá trình điều tra xác định tổng số tiền Dương Công C dùng thủ đoạn gian dối để chiếm đoạt của chị Trần Thị D, anh Trần Văn Tr và anh Chu Mai Q là 28.500.000 đồng (hai mươi tám triệu năm trăm nghìn đồng). Số tiền này bị cáo và gia đình đã bồi thường cho các bị hại.

Tại bản án hình sự sơ thẩm số 24/2021/HS-ST ngày 04/02/2021 của Tòa án nhân dân huyện Quỳnh Lưu, tỉnh Nghệ An đã quyết định: Tuyên bố bị cáo Dương Công C phạm tội “Lừa đảo chiếm đoạt tài sản”. Căn cứ khoản 1 Điều 174; điểm b, s khoản 1, 2 Điều 51; điểm g khoản 1 Điều 52; Điều 54 Bộ luật Hình sự, xử phạt bị cáo Dương Công C 05 (năm) tháng tù. Thời hạn tù tính từ ngày bắt bị cáo thi hành án nhưng được trừ thời gian tạm giữ, tạm giam từ ngày 15/9/2020 đến ngày 09/12/2020. Ngoài ra bản án sơ thẩm còn tuyên về xử lý vật chứng, án phí, quyền kháng cáo của bị cáo.

Sau khi xét xử sơ thẩm, ngày 05/02/2021, bị cáo Dương Công C kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt với các lý do: Hiện nay vợ bị cáo đang mang thai, con đang còn nhỏ, ốm đau thường xuyên và bị bệnh trầm cảm, gia đình bị cáo hiện rất

khó khăn. Bị cáo luôn chấp hành tốt các chính sách, pháp luật của Nhà nước, thực sự ăn năn hối cải, ân hận với hành vi phạm tội của mình. Bị cáo xin được giảm nhẹ hình phạt để có điều kiện chăm sóc con cái và gia đình, hòa nhập với cộng đồng và là người công dân có ích cho gia đình và xã hội. Tại phiên tòa phúc thẩm, bị cáo bổ sung thêm nội dung kháng cáo là xin được hưởng án treo. Bị cáo khai nhận các hành vi của mình, nhưng bị cáo cho rằng những người bị hại là chị Trần Thị D và anh Trần Văn Tr tự nguyện đưa tiền cho bị cáo sau khi có kết quả xô số trúng thưởng.

Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Nghệ An phát biểu quan điểm: Tòa án cấp sơ thẩm đã xét xử và quyết định hình phạt đối với bị cáo về tội Lừa đảo chiếm đoạt tài sản theo khoản 1 Điều 174 Bộ luật hình sự là có căn cứ, đúng pháp luật. Đề nghị Hội đồng xét xử áp dụng điểm a khoản 1 Điều 355; Điều 356 Bộ luật hình sự năm 2015 không chấp nhận kháng cáo của bị cáo Dương Công C, giữ nguyên Bản án sơ thẩm.

Bị cáo không tranh luận, nói lời sau cùng bị cáo thừa nhận hành vi phạm tội, xin được giảm nhẹ 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:

[1] Về tính hợp pháp của đơn kháng cáo: Đơn kháng cáo bị cáo Dương Công C được gửi trong thời hạn kháng cáo theo quy định tại khoản 1 Điều 333 Bộ luật tố tụng hình sự. Việc kháng cáo của bị cáo là đúng quy định tại Điều 331 Bộ luật tố tụng hình sự. HĐXX chấp nhận xem xét giải quyết đơn kháng cáo của bị cáo theo trình tự phúc thẩm.

[2] Hành vi phạm tội của bị cáo:

Bị cáo Dương Công C không có căn cứ để biết trước kết quả xô số mở thưởng hàng ngày, nhưng với mục đích chiếm đoạt tài sản của người khác, bị cáo đăng ký tài khoản trên kênh Youtube mang tên “XSMB SOI CAU HOANG PHONG” làm video đăng thông tin kèm số điện thoại 0342117761 có tài khoản Zalo “Soi cầu bạch thủ” rao bán các số lô, số đề phát trên kênh Youtube. Khi các bị hại tin tưởng liên hệ, chuyển tiền và yêu cầu cung cấp số lô, số đề, bị cáo tự nghĩ ra những con số bất kỳ gửi cho họ. Trong khoảng thời gian từ tháng 03/2020 đến tháng 8/2020, bị cáo đã chiếm đoạt của chị Trần Thị D 17.000.000 đồng (mười bảy triệu đồng), anh Trần Văn Tr 7.500.000 đồng (bảy triệu năm trăm nghìn đồng), anh Chu Mai Q 4.000.000 đồng (bốn triệu đồng), tổng cộng

28.500.000 đồng (hai mươi tám triệu năm trăm nghìn đồng). Lời khai nhận của bị cáo tại phiên tòa phúc thẩm phù hợp với lời khai và các tài liệu, chứng cứ khác đã được thu thập tại hồ sơ vụ án. Hành vi của bị cáo là đưa ra các thông tin gian dối nhằm cho người bị hại tin tưởng những con số bị cáo đưa cho họ là số sẽ trúng thưởng để chiếm đoạt tiền của họ là hành vi lừa đảo chiếm đoạt tài sản. Bị cáo đã thực hiện nhiều hành vi, chiếm đoạt của 03 bị hại với số tiền 28.500.000 đồng. Tòa án cấp sơ thẩm xét xử bị cáo về tội “Lừa đảo chiếm đoạt tài sản” theo khoản 1 Điều 174 Bộ luật hình sự năm 2015 là có căn cứ, đúng người, đúng tội, đúng pháp luật.

[3] Xét kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt của bị cáo:

Khoảng tháng 6 năm 2017, Dương Công C biết được thủ đoạn lừa đảo chiếm đoạt tài sản thông qua hình thức tạo các trang Website rao bán số lô, số đề trên mạng Internet và đã thực hiện thủ đoạn lừa đảo trên. Cuối năm 2018, bị cáo thấy một số người thực hiện hành vi bán số lô, số đề qua mạng xã hội bị Công an phát hiện và bắt giữ, xử lý nên C dừng việc thực hiện và xóa tài khoản của mình trên mạng xã hội Facebook. Khoảng đầu năm 2020, bị cáo tiếp tục thực hiện hành vi lừa đảo chiếm đoạt tài sản với thủ đoạn trên. Bị cáo nhận thức được hành vi của mình là phạm tội nhưng vẫn cố tình thực hiện hành vi phạm tội. Hành vi phạm tội của bị cáo là nguy hiểm cho xã hội, xâm phạm đến quyền sở hữu tài sản của người khác được pháp luật bảo vệ, ảnh hưởng đến trật tự an toàn xã hội. Tòa án cấp sơ thẩm căn cứ vào tính chất, mức độ hành vi phạm tội, tình tiết tăng nặng, giảm nhẹ trách nhiệm hình sự xử phạt bị cáo 5 tháng tù về tội “Lừa đảo chiếm đoạt tài sản” dưới mức thấp nhất của khung hình phạt theo Bộ luật hình sự 2015 trên cơ sở đánh giá toàn diện tính chất vụ án, xem xét các tình tiết giảm nhẹ cho bị cáo. Tại cấp phúc thẩm, bị cáo xin được giảm nhẹ hình phạt và được hưởng án treo nhưng không xuất trình được thêm tình tiết giảm nhẹ mới, do đó không có cơ sở để chấp nhận yêu cầu kháng cáo của bị cáo.

[4] Về án phí hình sự phúc thẩm: Kháng cáo của bị cáo Dương Công C không được chấp nhận nên bị cáo phải chịu án phí hình sự phúc thẩm theo luật định.

[5] Các quyết định khác của án sơ thẩm không có kháng cáo, kháng nghị 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 a khoản 1 Điều 355, Điều 356 Bộ luật tố tụng hình sự năm 2015: Không chấp nhận kháng cáo của bị cáo Dương Công C, giữ nguyên Bản án sơ thẩm.

[2] Căn cứ khoản 1 Điều 174; điểm b, s khoản 1, 2 Điều 51; điểm g khoản 1 Điều 52; Điều 54 Bộ luật Hình sự, xử phạt bị cáo Dương Công C 05 (năm) tháng tù, về tội “Lừa đảo chiếm đoạt tài sản”. Thời hạn tù tính từ ngày bắt bị cáo thi hành án nhưng được trừ thời gian tạm giữ, tạm giam từ ngày 15/9/2020 đến ngày 09/12/2020.

[3] Về án phí: Căn cứ các điều 135, 136 Bộ luật tố tụng hình sự; điểm a, khoản 2, Điều 23 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, bị cáo Dương Công C phải chịu 200.000 đồng (Hai trăm ngàn đồng) án phí hình sự phúc thẩm.

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

Bản án phúc thẩm có hiệu lực kể từ ngày tuyên án./.

Nơi nhận:

- VKSND tỉnh Nghệ An;
- TAND huyện Quỳnh Lưu;
- VKSND huyện Quỳnh Lưu;
- Cơ quan điều tra Công an h.Quỳnh Lưu.
- Cơ quan T.H.A hình sự h.Quỳnh Lưu;
- Bị cáo kháng cáo;
- Sở Tư pháp tỉnh Nghệ An;
- Lưu HSVA. THS.

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

(Đã ký)

Trần Quốc C

THÀNH VIÊN HỘI ĐỒNG XÉT XỬ PHÚC THẨM

CÁC THẨM PHÁN

**THẨM PHÁN
– CHỦ TỌA PHIÊN TÒA**

Trần Thị Mỹ Hải Trần Quốc Sơn

Trần Quốc C