

Bản án số: 93/2022/HS-ST
Ngày 27-10-2022

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

TÒA ÁN NHÂN DÂN HUYỆN ĐÔ LƯƠNG - TỈNH NGHỆ AN

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

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Ông Nguyễn Đức Anh.

Các Hội thẩm nhân dân:

1. Ông: Nguyễn Tất Hùng.

2. Bà: Lê Thị Sửu.

- Thư ký phiên tòa: Ông Lê Văn Đạt, Thư ký Tòa án nhân dân huyện Đô Lương, tỉnh Nghệ An.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân huyện Đô Lương, tỉnh Nghệ An tham gia phiên tòa: Ông Bùi Nguyên Nam - Kiểm sát viên.

Ngày 27 tháng 10 năm 2022 tại Trụ sở Tòa án nhân dân huyện Đô Lương, tỉnh Nghệ An, xét xử sơ thẩm công khai vụ án hình sự sơ thẩm thụ lý số: 83/2022/TLST-HS ngày 03 tháng 10 năm 2022 theo Quyết định đưa vụ án ra xét xử số: 114/2022/QĐXXST-HS ngày 17 tháng 10 năm 2022 đối với bị cáo:

Đào Trung Kh, sinh ngày 11 tháng 02 năm 2004. Nơi cư trú: Xóm Làng Nghè, xã Lăng Thành, huyện Yên Thành, tỉnh Nghệ An; nghề nghiệp: Làm ruộng; trình độ học vấn: 9/12; dân tộc: Kinh; giới tính: Nam; tôn giáo: Không; quốc tịch: Việt Nam; con ông Đào Văn Hiền, sinh năm 1973 và bà Nguyễn Thị Minh, sinh năm 1976; Vợ, con: Chưa có; tiền án, tiền sự: Không; bị cáo bị tạm giữ, tạm giam từ ngày 11/8/2022 đến ngày 22/9/2022 được thay đổi biện pháp ngăn chặn bằng cấm đi khỏi nơi cư trú, hiện đang tại ngoại có mặt tại phiên tòa.

*Người bị hại: 1. Chị Nguyễn Thị Thùy Linh, sinh năm 2003; Trú tại: Xóm 04, xã Đại Sơn, huyện Đô Lương, Nghệ An. (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:

Vào thời gian đầu năm 2021 Đào Trung Kh, sinh ngày 11/02/2004 ở xóm Làng Nghè, xã Lăng Thành, huyện Yên Thành, tỉnh Nghệ An, mua được một tài khoản chạy quảng cáo trên Facebook của một người không quen biết trên mạng xã hội với giá 12.000.000 đồng. Sau khi có tài khoản quảng cáo này Đào Trung Kh đã quảng cáo trên Facebook của mình là có nhận chạy quảng cáo cho các Livestream bán hàng trên Facebook. Vào ngày 05/11/2021 có tài khoản “Linh Mít” của chị Nguyễn Thị Thùy Linh, sinh năm 2003 ở xóm 04, xã Đại Sơn, Đô Lương, nhắn tin đặt vấn đề về việc sẽ thuê Đào Trung Kh chạy quảng cáo để chị Nguyễn Thị Thùy Linh, Livestream bán hàng mỹ phẩm trên mạng xã hội Facebook thì Đào Trung Kh nhất trí. Sau khi thống nhất xong thì Đào Trung Kh nói với chị Nguyễn Thị Thùy Linh là chị Linh phải chịu chi phí chạy quảng cáo cho Facebook, ngoài ra còn phải thanh toán số tiền công 05 % trong tổng số tiền đã chi phí cho Facebook cho Đào Trung Kh, thì chị Linh nhất trí. Sau khi thống nhất xong thì Đào Trung Kh, yêu cầu chị Linh chuyển vào tài khoản của mình số 19037120491018 thuộc ngân hàng Techcombank với số tiền 3.000.000 đồng để Đào Trung Kh chi phí cho việc chạy quảng cáo trong thời hạn một tuần. Sau khi nhận được tiền Đào Trung Kh đã nộp số tiền này vào tài khoản quảng cáo của mình, mục đích để thực hiện việc chạy quảng cáo cho chị Linh như đã thỏa thuận. Tuy nhiên sau khi nhận được tiền và thông qua tin nhắn Đào Trung Kh biết chị Linh không am hiểu gì về chạy quảng cáo trên Face book, nên Đào Trung Kh đã nảy sinh ý định lừa đảo để chiếm đoạt tiền của chị Linh. Để thực hiện ý định đó Đào Trung Kh đã yêu cầu chị Linh chuyển tiếp vào tài khoản Techcombank của mình nói trên với số tiền 2.300.000 đồng. Sau khi nhận thêm được số tiền trên Đào Trung Kh hẹn chị Linh tối 05/11/2021 sẽ chạy quảng cáo cho chị Linh bán hàng. Tuy nhiên tối hôm đó do Đào Trung Kh bận việc không thực hiện được, nên Kh đã hẹn chị Linh sang tối 06/11/2021 sẽ thực hiện việc chạy quảng cáo. Sang ngày 06/11/2021 Đào Trung Kh đã nói dối với chị Linh là chạy quảng cáo bây giờ lên giá nên yêu cầu chị Linh phải chuyển tiếp số tiền 4.800.000 đồng, nên chị Linh đã chuyển đủ số tiền này cho Đào Trung Kh với mục đích được Đào Trung Kh tiến hành chạy quảng cáo cho mình bán hàng. Tối ngày 06/11/2021 chị Linh đã tiến hành Livestream bán hàng và Đào Trung Kh chỉ sử dụng số tiền 1.000.000 đồng trong số tiền 3.000.000 đồng chị Linh chuyển lần đầu để chạy quảng cáo cho chị Linh. Còn sau đó Đào Trung Kh không chạy quảng cáo cho chị Linh nữa và tiêu xài cá nhân hết số tiền 7.100.000 đồng chị Linh đã chuyển thêm sau đó.

Đến ngày 10/11/2021 thấy Đào Trung Kh chạy quảng cáo không hiệu quả, nên chị Linh đã yêu cầu Đào Trung Kh hoàn lại toàn bộ số tiền chị Linh đã chuyển. Để chị Linh tin tưởng và tiếp tục chuyển tiền cho mình, nên Đào Trung Kh đã nói dối với chị Linh là toàn bộ số tiền chị Linh chuyển cho Đào Trung Kh đã chuyển hết vào tài khoản quảng cáo để thực hiện việc chạy

quảng cáo cho chị Linh. Còn bây giờ muốn rút ra thì chị Linh phải tiếp tục nộp tiền vào tài khoản Facebook của Đào Trung Kh cho đủ “Ngưỡng” thì mới rút lại số tiền đó để trả cho chị Linh được. Do chị Linh không hiểu nên Đào Trung Kh đã giải thích cho chị Linh “Ngưỡng” là một mức tiền nhất định do Facebook đề ra cho tài khoản chạy quảng cáo mỗi thời điểm là một mốc khác nhau. Tin lời Đào Trung Kh nói và hơn nữa cũng mong muốn được lấy lại tiền, nên chị Linh đã chuyển cho Đào Trung Kh số tiền 5.500.000 đồng vào số tài khoản MB 838683865678 của mình thuộc Ngân hàng thương mại cổ phần Quân đội. Sau khi nhận được tiền Đào Trung Kh đã sử dụng cá nhân hết mà không nộp vào tài khoản như đã nói với chị Linh.

Đến ngày 16/11/2021 chị Linh tiếp tục nhắn tin đòi hoàn tiền, nên Đào Trung Kh đã lên mạng Internet tải một tài khoản chạy quảng cáo đang bị âm tiền, sau đó cắt, ghép thay đổi thông tin để chứng minh tài khoản quảng cáo của mình đang bị âm tiền và gửi cho chị Linh để chị Linh tin tưởng và tiếp tục chuyển tiền cho mình (Trên thực tế tài khoản của Đào Trung Kh không hề âm tiền). Sau khi gửi hình ảnh tài khoản bị âm xong thì Đào Trung Kh tiếp tục yêu cầu chị Linh chuyển vào tài khoản MB 838683865678 số tiền 2.000.000 đồng thì chị Linh đã chuyển đủ số tiền Đào Trung Kh yêu cầu. Và để chị Linh tin tưởng hơn nữa, Đào Trung Kh tiếp tục tải trên mạng Internet về một căn cước công dân của người khác, sau đó chỉnh sửa thành tên “Đào Trung Kh” có địa chỉ ở Núi Thành, Quảng Nam. Mặc dù đã nhận được các thông tin do Đào Trung Kh cung cấp, nhưng vào ngày 24/11/2021 chị Linh yêu cầu Đào Trung Kh phải viết giấy cam kết hoàn trả lại số tiền thì Đào Trung Kh đã nhất trí viết giấy cam kết. Tuy nhiên việc viết giấy này là để chị Linh tin tưởng để chuyển tiền tiếp cho Đào Trung Kh chứ Đào Trung Kh không có ý định trả lại tiền cho chị Linh như cam kết.

Bằng cách thức trên Đào Trung Kh tiếp tục yêu cầu chị Linh chuyển các số tiền thêm cụ thể:

- Ngày 20/11/2021 chuyển 3.000.000 đ
- Ngày 22/11/2021 chuyển 2.000.000 đ
- Ngày 24/11/2021 chuyển 500.000 đ
- Ngày 26/11/2021 chuyển 5.000.000 đ
- Ngày 01/12/2021 chuyển 4.000.000 đ
- Ngày 04/12/2021 chuyển 2.500.000 đ
- Ngày 04/12/2021 chuyển 1.500.000 đ
- Ngày 06/12/2021 chuyển 1.000.000 đ
- Ngày 08/12/2021 chuyển 5.200.000 đ
- Ngày 09/12/2021 chuyển 3.000.000 đ
- Ngày 10/12/2021 chuyển 4.980.000 đ
- Ngày 11/12/2021 chuyển 15.000.000 đ
- Ngày 16/12/2021 chuyển 15.000.000 đ

Tổng cộng chị Nguyễn Thị Thùy Linh đã chuyển cho Đào Trung Kh số tiền 80.280.000 đồng. Trong số tiền này Đào Trung Kh đã sử dụng số tiền

30.000.000 đồng, để mua hai tài khoản quảng cáo cho mình nhưng chỉ sử dụng được một thời gian thì bị khóa. Thời gian sau đó do chị Linh đã nhiều lần nhắn tin xin Đào Trung Kh trả lại tiền thì Đào Trung Kh đã trả lại cho chị Linh số tiền 10.000.000 đồng và chặn tất cả các liên lạc với chị Linh để không phải trả lại số tiền cho chị Linh nữa.

Sau nhiều lần nhắn tin và xuống nhà Đào Trung Kh ở xã Lăng Thành, Yên Thành để đòi lại số tiền không được và biết mình đã bị Đào Trung Kh lừa, nên vào ngày 09/8/2022 chị Nguyễn Thị Thùy Linh đã đến Cơ quan cảnh sát điều tra Công An huyện Đô Lương, tỉnh Nghệ An tố cáo Đào Trung Kh về hành vi lừa đảo chiếm đoạt tài sản của mình.

Vào ngày 11/8/2022 Đào Trung Kh đã đến Cơ quan cảnh sát điều tra Công An huyện Đô Lương đầu thú và thành khẩn khai báo hành vi phạm tội của mình.

Quá trình điều tra xác định số tổng số tiền chị Nguyễn Thị Thùy Linh đã chuyển cho Đào Trung Kh là 80.280.000 đồng (*Tám mươi triệu hai trăm tám mươi nghìn đồng*). Trong tổng số tiền này Kh đã chuyển vào tài khoản quảng cáo của mình để chạy quảng cáo cho chị Linh là 3.000.000 đồng, tuy nhiên Đào Trung Kh chỉ mới sử dụng hết 1.000.000 đồng, còn lại 2.000.000 đồng hiện đang ở trong tài khoản. Sau khi chị Linh nhiều lần xin trả lại tiền thì Kh đã trả cho chị Linh số tiền 10.000.000 đồng. Số tiền còn lại là 67.280.000 đ (*Sáu bảy triệu hai trăm tám mươi nghìn đồng*) Đào Trung Kh đã chiếm đoạt và chi tiêu cá nhân hết.

Vật chứng của vụ án: Quá trình điều tra do điện thoại và máy tính là các công cụ để Đào Trung Kh thực hiện hành vi phạm tội, Đào Trung Kh đã bán cho người khác nên không thu hồi lại được.

Trách nhiệm dân sự: Bị can Đào Trung Kh đã tác động gia đình bồi thường đầy đủ cho người bị hại và người bị hại có đơn đề nghị xin giảm nhẹ hình phạt cho Đào Trung Kh.

Bản cáo trạng số 92/CT-VKS-ĐL ngày 03/10/2022 của Viện kiểm sát nhân dân huyện Đô Lương, tỉnh Nghệ An truy tố Đào Trung Kh về tội "Lừa đảo chiếm đoạt tài sản" theo điểm c khoản 2 điều 174 Bộ luật hình sự.

Tại phiên tòa, đại diện Viện kiểm sát nhân dân huyện Đô Lương, tỉnh Nghệ An giữ quyền công tố luận tội và tranh luận: Quá trình điều tra và tại phiên tòa bị cáo khai nhận toàn bộ hành vi phạm tội nên giữ nguyên quan điểm truy tố và đề nghị Hội đồng xét xử:

Về tội danh, điều luật áp dụng, mức hình phạt: Tuyên bố bị cáo Đào Trung Kh phạm tội "Lừa đảo chiếm đoạt tài sản". Áp dụng điểm c khoản 2 điều 174; điểm s, b khoản 1, 2 điều 51, Điều 91; Điều 101; Điều 65 Bộ luật hình sự. xử phạt bị cáo Đào Trung Kh từ 02 năm đến 02 năm 03 tháng tù nhưng cho hưởng án treo thời gian thử thách từ 04 năm đến 04 năm 06 tháng; Miễn hình phạt phụ là phạt tiền cho bị cáo.

Về án phí: Buộc bị cáo phải chịu án phí hình sự sơ thẩm.

Bị cáo nhất trí về tội danh, khung hình phạt, không tranh luận gì thêm và xin Hội đồng xét xử giảm nhẹ hình phạt.

Bị hại vắng mặt nên không có ý kiến tranh luận nhưng có đơn xin giảm nhẹ hình phạt cho bị cáo.

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 hành vi, quyết định của Cơ quan điều tra Công an huyện Đô Lương, Điều tra viên, Viện kiểm sát nhân dân huyện Đô Lương, Kiểm sát viên trong quá trình điều tra, truy tố đã thực hiện đúng về thẩm quyền, trình tự thủ tục quy định của Bộ luật tố tụng hình sự. Bị cáo, người bị hại không có người nào có ý kiến hoặc khiếu nại về hành vi, quyết định tố tụng của Cơ quan tiến hành tố tụng. Do đó, các hành vi, quyết định tố tụng của Cơ quan tiến hành tố tụng và người tiến hành tố tụng đều hợp pháp.

[2] Về sự vắng mặt của bị hại, người có quyền lợi nghĩa vụ liên quan: Tại phiên tòa người bị hại, người có quyền lợi nghĩa vụ liên quan vắng mặt nhưng xét thấy họ đã có lời khai đầy đủ và không ảnh hưởng tới quá trình xét xử vụ án. Căn cứ vào các Điều 292, 299 Bộ luật tố tụng hình sự, Hội đồng xét xử thống nhất vẫn tiến hành xét xử vụ án.

[3] Về hành vi phạm tội của bị cáo: Tại phiên tòa bị cáo Đào Trung Kh khai nhận toàn bộ hành vi phạm tội của mình.

Kiểm sát viên thực hành quyền công tố tại phiên tòa kết luận: Có đủ cơ sở kết luận Đào Trung Kh phạm tội "Lừa đảo chiếm đoạt tài sản" theo quy định tại điểm c khoản 2 điều 174 Bộ luật hình sự.

Hội đồng xét xử nhận thấy: Lời khai nhận tội của bị cáo tại phiên tòa hôm nay là hoàn toàn phù hợp với lời khai của các bị cáo tại cơ quan điều tra, phù hợp lời khai của người bị hại và các tài liệu khác có tại hồ sơ vụ án đủ căn cứ xác định: Trong thời gian từ ngày 05/11/2021 đến ngày 16/12/2021, Đào Trung Kh đã nhận chạy quảng cáo trên Facebook cho chị Nguyễn Thị Thùy Linh để tương tác bán hàng. Tuy nhiên sau khi nhận số tiền 3.000.000 đồng và thực hiện chạy quảng cáo cho chị Linh một lần với số tiền 1.000.000 đồng, Kh biết chị Linh không am hiểu về chạy quảng cáo trên Facebook, Nên Kh đã nhiều lần nói dối để chị Linh chuyển thêm 67.280.000 đồng và đã chi tiêu cho cá nhân hiết mà không chạy quảng cáo cho chị Linh. Do đó, Viện kiểm sát nhân dân huyện Đô Lương truy tố bị cáo Đào Trung Kh về tội "Lừa đảo chiếm đoạt tài sản" theo điểm c khoản 2 điều 174 Bộ luật hình sự là hoàn toàn có cơ sở.

[4] Về tính chất, mức độ hành vi phạm tội, các tình tiết tăng nặng giảm nhẹ trách nhiệm hình sự và nhân thân của bị cáo: Hành vi phạm tội của bị cáo là lừa lĩnh, xem thường pháp luật, xâm phạm trực tiếp đến tài sản của người

khác được pháp luật bảo vệ, gây tâm lý bất an trong xã hội. Bị cáo là người có đủ năng lực hành vi, hoàn toàn đủ khả năng nhận thức được hành vi của mình là vi phạm pháp luật.

Bị cáo Đào Trung Kh không có tình tiết tăng nặng trách nhiệm hình sự mà có các tình tiết giảm nhẹ đó là bị cáo Đào Trung Kh sau khi phạm tội đã ra đầu thú, quá trình điều tra và tại phiên tòa, bị cáo khai báo thành khẩn, ăn năn hối cải. Bị cáo đã tự nguyện bồi thường đầy đủ cho người bị hại, người bị hại cũng có đơn xin giảm nhẹ hình phạt cho bị cáo. Đây là tình tiết giảm nhẹ quy định tại điểm b, s khoản 1, 2 điều 51 Bộ luật hình sự cần áp dụng để giảm nhẹ hình phạt cho bị cáo thể hiện tính khoan hồng của pháp luật. Mặt khác bị cáo khi phạm tội đang ở lứa tuổi dưới 18 tuổi nên cần áp dụng Điều 91 Bộ luật hình sự khi quyết định hình phạt. Do bị cáo có nhiều tình tiết giảm nhẹ quy định ở khoản 1, 2 điều 51 Bộ luật hình sự, khi phạm tội đang ở độ tuổi dưới 18 tuổi và có nơi cư trú ổn định, nên cần áp dụng Điều 65 BLHS. Cho bị cáo được cải tạo tại địa phương cũng đủ tác dụng giáo dục bị cáo.

[5] Về hình phạt bổ sung: Ngoài hình phạt tù bị cáo còn có thể bị phạt tiền hoặc tịch thu tài sản, nhưng qua xác minh của cơ quan điều tra thì bị cáo đang sống phụ thuộc vào gia đình, tài sản không có gì đáng giá vì vậy không áp dụng hình phạt tiền hoặc tịch thu tài sản đối với bị cáo.

[6] Về trách nhiệm dân sự: Người bị hại không có yêu cầu bồi thường gì thêm nên không đặt ra xem xét.

[7] Về án phí: Căn cứ điều 136 Bộ luật tố tụng hình sự năm 2015, điểm a khoản 1 điều 23 Nghị quyết 326/2016/UBTVQH14 ngày 30/12/2016 của Quốc Hội; buộc bị cáo Đào Trung Kh phải chịu án phí hình sự sơ thẩm.

[8] Các đề nghị của đại diện Viện kiểm sát nhân dân huyện Đô Lương tại phiên tòa về việc giải quyết toàn bộ vụ án là có căn cứ, phù hợp với nhận định của Hội đồng xét xử nên được chấp nhận.

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH:

1. Tuyên bố: Đào Trung Kh phạm tội "Lừa đảo chiếm đoạt tài sản".

Căn cứ vào điểm c khoản 2 Điều 174; điểm b, s khoản 1, 2 Điều 51; Điều 91; Điều 101; Điều 65 Bộ luật hình sự. Xử phạt: Đào Trung Kh 02 (Hai) năm tù nhưng cho hưởng án treo, thời gian thử thách 04 (Bốn) năm. Thời hạn thử thách tính từ ngày tuyên án sơ thẩm.

Giao bị cáo Đào Trung Kh cho UBND xã Lãng Thành, huyện Yên Thành, tỉnh Nghệ An giám sát, giáo dục trong thời gian thử thách. Gia đình bị cáo có trách nhiệm phối hợp với cơ quan, tổ chức, chính quyền địa phương trong việc giám sát giáo dục bị cáo. Trong trường hợp bị cáo thay đổi nơi cư

trú thì thực hiện theo quy định tại khoản 2 điều 69 của Luật thi hành án hình sự.

Trong thời gian thử thách, người được hưởng án treo cố ý vi phạm nghĩa vụ 02 lần trở lên thì Tòa án có thể quyết định buộc người được hưởng án treo phải chấp hành hình phạt tù của bản án đã cho hưởng án treo.

2. Về án phí: Áp dụng Điều 136 Bộ luật tố tụng hình sự năm 2015, điểm a khoản 1 Điều 23 Nghị quyết 326/2016/UBTVQH14 ngày 30/12/2016 của Quốc Hội: Buộc bị cáo Đào Trung Kh phải chịu 200.000 đồng (Hai trăm ngàn đồng) án phí hình sự sơ thẩm.

Về quyền kháng cáo: Căn cứ Điều 331, 333 Bộ luật tố tụng hình sự năm 2015: Bị cáo có quyền kháng cáo lên Tòa án nhân dân tỉnh Nghệ An trong hạn 15 ngày kể từ ngày tuyên án. Người bị hại vắng mặt có quyền kháng cáo lên Tòa án nhân dân tỉnh Nghệ An trong hạn 15 ngày nhận được bản án hoặc bản án được niêm yết theo quy định của pháp luật.

Nơi nhận:

- VKSND huyện Đô Lương;
- Công an huyện Đô Lương;
- THADS huyện Đô Lương;
- Sở tư pháp tỉnh Nghệ An;
- Bị cáo;
- Người bị hại;
- Lưu hồ sơ vụ án.

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

Nguyễn Đức Anh