TÒA ÁN NHÂN DÂN CẤP CAO TẠI THÀNH PHỐ HỒ CHÍ MINH	**CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM** **Độc lập - Tự do - Hạnh phúc**

Bản án số: 822/2023/HS-PT
Ngày: 25-10-2023

NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM

TÒA ÁN NHÂN DÂN CẤP CAO TẠI THÀNH PHỐ HỒ CHÍ MINH

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

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Bà Nguyễn Thị Cúc

Các Thẩm phán: Ông Trần Văn Mười

Bà Nguyễn Thị Thụy Vũ

- Thư ký phiên tòa: Ông Nguyễn Hữu Trung – Thư ký Tòa án nhân dân cấp cao tại Thành phố Hồ Chí Minh

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân cấp cao tại Thành phố Hồ Chí Minh tham gia phiên tòa: Ông Bùi Văn Thành - Kiểm sát viên.

Ngày 25 tháng 10 năm 2023, tại trụ sở Tòa án nhân dân cấp cao tại Thành phố Hồ Chí Minh xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự phúc thẩm thụ lý số: 592/2023/HSPT ngày 10 tháng 8 năm 2023 đối với bị cáo Kiều Đức Cường do có kháng nghị của Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Bà Rịa – Vũng Tàu đối với Bản án hình sự sơ thẩm số 37/2023/HS-ST ngày 29 tháng 6 năm 2023 của Tòa án nhân dân tỉnh Bà Rịa – Vũng Tàu.

Bị cáo bị kháng nghị: Kiều Đức C, sinh năm 1990 tại tỉnh Lâm Đồng; nơi cư trú: Tổ E, phường T, quận T, thành phố Hà Nội; giới tính: Nam; quốc tịch: Việt Nam; dân tộc: Kinh; tôn giáo: Thiên chúa; trình độ học vấn: 06/12; nghề nghiệp: Không; con ông Kiều Duy H (đã chết) và bà Nguyễn Thị M, sinh năm 1969; bị cáo là con thứ nhất trong gia đình có 03 người con; vợ: Vũ Bảo N, sinh năm 1993; con: có 01 người con sinh năm 2012. Tiền án, tiền sự: không.

Bị bắt tạm giữ ngày 30-12-2022. Hiện đang tạm giam tại Trại tạm giam Công an tỉnh B. Có mặt tại phiên toà.

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:

Khoảng tháng 6 năm 2021, qua truy cập vào các trang mạng internet, Kiều Đức C biết được nhiều gái mại dâm có nhu cầu muốn quảng cáo, tìm khách mua dâm nên đã nảy sinh ý định làm quảng cáo cho các gái mại dâm đi bán dâm cho

khách. C liên hệ rủ rê, lôi kéo những cô gái từng bán dâm cho C và một số gái bán dâm trên mạng xã hội để thực hiện việc môi giới. C liên hệ với 01 đối tượng (không rõ nhân thân, lai lịch) là người quản lý trang web "Gaigu6.tv" rồi thống nhất phương thức đăng bài, ăn chia hoa hồng. Sau đó, C được đối tượng này cung cấp tài khoản đăng nhập là "MrBao87", mật khẩu "Anhyeuai1" và hướng dẫn cách đăng bài, trao đổi thông tin bằng cách nhắn tin qua mạng xã hội Telegram. Trong khoảng thời gian từ tháng 06/2021 đến tháng 12/2022, C đã đăng bài môi giới cho khoảng 14 gái bán dâm trên các tỉnh, thành phố gồm: Bà Rịa – Vũng Tàu, Bình Dương, Hà Nội, Lâm Đồng,…

Hình thức môi giới như sau:

Các gái bán dâm liên lạc và gửi thông tin cá nhân, số điện thoại, hình ảnh, video khiêu dâm (do gái bán dâm tự chụp ảnh, tự quay video) cho C qua tài khoản ứng dụng Zalo đăng ký bằng số điện thoại của C 0971.663.348 tên "A L", để C đăng bài quảng cáo bán dâm trên web "Gaigu6.tv". Hàng tháng, gái bán dâm trả tiền môi giới cho C gấp 10 lần số tiền một lần bán dâm (giả sử nếu bán dâm với giá 500.000 đồng/lần thì phải trả tiền đăng bài môi giới là 5.000.000đồng/tháng). Trong đó, C trả cho người quản lý trang web "Gaigu6.tv" 90% số tiền, C hưởng hoa hồng 10% còn lại. Tiền môi giới được gái bán dâm chuyển trực tiếp vào tài khoản Ngân hàng L3 số 042916666666 mang tên Nguyễn Xuân Q và tài khoản Ngân hàng V số 100620006666 mang tên Trần Nhật L1 do C quản lý và sử dụng. Sau đó, C dùng số tiền này để mua tiền ảo tại trang web "Rutxu.com" rồi nạp mã tiền ảo vào trang web "Gaigu6.tv" để thực hiện thỏa thuận ăn chia tiền hoa hồng trước đó với đối tượng quản lý trang web. Ngoài ra, C còn thực hiện hành vi môi giới mại dâm theo cách tính phí tiền phòng hàng ngày. Cụ thể: C đăng bài môi giới mại dâm cho gái bán dâm nhưng số điện thoại trên bài đăng không phải số điện thoại của gái bán dâm mà là số điện thoại của một người khác do C ấn định. Người này trao đổi, thỏa thuận việc mua bán dâm với khách rồi mới thông báo lại với gái bán dâm về giá và địa điểm bán dâm. Sau đó, gái bán dâm sẽ trả thêm tiền môi giới (tức là tiền trực điện thoại) cho C tương đương số tiền 100.000 đồng/lần bán dâm (nếu người mua dâm liên lạc qua số điện thoại do C cung cấp). Số tiền này C được hưởng 60.000 đồng, còn người trực điện thoại được hưởng 40.000 đồng.

Tại địa bàn tỉnh Bà Rịa – Vũng Tàu, C không đăng tải số điện thoại để liên hệ với người mua dâm mà để gái bán dâm tự liên hệ với khách và thoả thuận địa điểm để thực hiện hành vi mua bán dâm.

Chiều ngày 29-12-2022, Cơ quan Cảnh sát điều tra Công an tỉnh B tiến hành kiểm tra tại các nhà nghỉ trên địa bàn tỉnh gồm: nhà nghỉ H3, nhà nghỉ A H1 và nhà nghỉ R thì phát hiện bắt quả tang Lê Thanh H2, Phạm Thị P và Thạch Thị Sa L2 đang có hành vi bán dâm cho khách. Quá trình điều tra, 03 gái bán dâm trên khai nhận được C môi giới nhiều lần trên trang web "Gaigu6.tv" và hàng tháng chuyển tiền vào tài khoản ngân hàng do C cung cấp. Cụ thể: Từ tháng 06/2022

đến tháng 12/2022, Lê Thanh H2 đã sử dụng tài khoản ngân hàng T số 19034414987012 của H2 chuyển cho C số tiền 5.000.000 đồng/tháng, tổng số tiền đã chuyển là 35.000.000 đồng. Từ tháng 09/2022 đến tháng 12/2022, Phạm Thị P sử dụng tài khoản Ngân hàng V1 số 0191000379098 của P để chuyển cho C số tiền 4.000.000đồng/tháng, tổng số tiền đã chuyển là 16.000.000 đồng. Từ tháng 09/2022 đến tháng 12/2022, Thạch Thị Sa L2 sử dụng tài khoản Ngân hàng T số 7274781900 của L2 để chuyển cho C số tiền 4.000.000 đồng/tháng, tổng số tiền đã chuyển 16.000.000 đồng.

Tổng số tiền thu lợi bất chính thông qua hoạt động môi giới mại dâm của Kiều Đức C từ Lê Thanh H2, Phạm Thị P và Thạch Thị Sa L2 trong khoảng thời gian từ tháng 06/2022 đến tháng 12/2022 là 67.000.000 đồng. Trong đó, C nhận được số tiền 6.700.000 đồng, số tiền 60.300.000 đồng còn lại C đã chuyển cho người quản lý trang web "Gaigu6.tv".

Tại Cơ quan điều tra Công an tỉnh B, Kiều Đức C đã khai nhận hành vi phạm tội như trên.

Tài sản thu giữ gồm:

- Số tiền 1.000.000 đồng của Thạch Thị Sa L2; số tiền 500.000 đồng của Lê Thanh H2; số tiền 500.000 đồng của Phạm Thị P. Phòng C1 Công an tỉnh B đã ra các Quyết định xử phạt vi phạm hành chính số 04/QĐ-XPHC, số 05/QĐ-XPHC và 06/QĐ-XPHC ngày 09-01-2023 tịch thu, sung công quỹ Nhà nước đối với các số tiền trên.

- 01 điện thoại di động hiệu Iphone 13 Pro max, màu xanh, số seri: QKM1YWNJHK, số máy: MLLE3VN/A, số Imei: 353652735765738 thu giữ của Kiều Đức C, đã chuyển đến Cục thi hành án dân sự tỉnh Bà Rịa – Vũng Tàu chờ xử lý theo quy định.

Tại Bản án hình sự sơ thẩm số 37/2023/HS-ST ngày 29 tháng 6 năm 2023 của Tòa án nhân dân tỉnh Bà Rịa - Vũng Tàu đã tuyên xử:

Tuyên bố: Bị cáo Kiều Đức C phạm tội "*Môi giới mại dâm*".

Áp dụng các điểm d, đ, khoản 2 Điều 328; các điểm r, s, Khoản 1, Khoản 2 Điều 51; Điều 54; Điều 38; Điều 50 Bộ luật hình sự. Xử phạt: Bị cáo Kiều Đức C 02 (Hai) năm tù. Thời hạn chấp hành hình phạt tù được tính từ ngày 30-12-2022.

Ngày 12/7/2023, Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Bà Rịa – Vũng Tàu ban hành Quyết định kháng nghị phúc thẩm số 02/QĐ-VKS-P2 đề nghị tăng mức hình phạt đối với bị cáo vì hành vi phạm tội của bị cáo đã bị phát hiện trước khi Cơ quan điều tra làm việc với bị cáo nên Tòa án cấp sơ thẩm áp dụng điểm r Khoản 1 Điều 51, Điều 54 Bộ luật hình sự khi quyết định hình phạt đối với bị cáo là không đúng.

Tại phiên tòa phúc thẩm, Đại diện Viện kiểm sát nhân dân Cấp cao tại Thành phố Hồ Chí Minh vẫn giữ nguyên nội dung kháng nghị của Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Bà Rịa – Vũng Tàu.

Bị cáo Kiều Đức C thừa nhận hành vi phạm tội như bản án sơ thẩm đã tuyên xử bị cáo.

Đại diện Viện kiểm sát nhân dân cấp cao tại Thành phố Hồ Chí Minh phát biểu quan điểm:

Về tố tụng: Người tiến hành tố tụng và người tham gia tố tụng thực hiện đúng quy định của Bộ Luật tố tụng hình sự.

Về nội dung: Tại phiên tòa, bị cáo thừa nhận hành vi phạm tội của mình; căn cứ vào tài liệu có trong hồ sơ vụ án thì hành vi phạm tội *"Môi giới mại dâm"* của bị cáo C là do Cơ quan điều tra Công an tỉnh B kiểm tra phát hiện quả tang các đối tượng Lê Thanh H2, Phạm Thị P, Thạch Thị Sa L2 đang bán dâm cho khách tại các nhà nghỉ trên địa bàn tỉnh Bà Rịa - Vũng Tàu. Qua công tác lấy lời khai các đối tượng bán dâm, kiểm tra trích xuất tài khoản Zalo trên điện thoại của các đối tượng bán dâm xác định được nickname tên "A L" có số điện thoại đăng ký 0971663348 đăng tải các thông tin, hình ảnh, clip khiêu dâm của gái bán dâm lên trang "Gaigu6.tv", do đó cơ quan điều tra đã triệu tập C làm việc và C khai nhận hành vi phạm tội của mình. Như vậy, hành vi phạm tội của bị cáo đã bị phát hiện trước khi công an làm việc với bị cáo nên căn cứ vào điểm h Khoản 1 Điều 4 Bộ luật hình sự thì trường hợp này không phải là "người phạm tội tự thú" mà chỉ được xem là tình tiết " Người phạm tội thành khẩn khai báo". Do vậy, Tòa án cấp sơ thẩm nhận định bị cáo có hai tình tiết giảm nhẹ là điểm s, r Khoản 1 Điều 51, Điều 54 và xử phạt bị cáo mức án dưới mức thấp nhất của khung hình phạt là không đúng quy định của pháp luật.

Bị cáo thực hiện hành vi phạm tội với thủ đoạn tinh vi, xảo quyệt, điều hành đường dây *"Môi giới mại dâm"* trên mạng internet có tổ chức và phức tạp, diễn ra ở nhiều tỉnh, thành trên cả nước. Bị cáo là đồng phạm giúp sức tích cực cho đối tượng quản lý trang Web "Gaigu6.tv" để thực hiện hành vi phạm tội nên cần phải xử bị cáo mức án nghiêm khắc đúng với tính chất, mức độ hành vi phạm tội của bị cáo mới đủ để răn đe, giáo dục. Do vậy, đề nghị Hội đồng xét xử chấp nhận kháng nghị của Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân tính Bà Rịa - Vũng Tàu sửa một phần quyết định của bản án sơ thẩm; cụ thể không áp dụng điểm r Khoản 1 Điều 51, Điều 54 để quyết định hình phạt đối với bị cáo C.

Đề nghị áp dụng điểm s Khoản 1, Khoản 2 Điều 51; điểm d, đ Khoản 2 Điều 328; Điều 38; Điều 50 Bộ luật hình sự tuyên xử bị cáo từ 4 năm tù giam đến 5 năm tù giam.

Bị cáo nói lời sau cùng: đề nghị Hội đồng xét xử giữ y bản án sơ thẩm.

NHẬN ĐỊNH CỦA TÒA ÁN:

[1] Quyết định kháng nghị phúc thẩm số 02/QĐ-VKS-P2 ngày 12/7/2023 của Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Bà Rịa – Vũng Tàu ban hành trong thời hạn theo quy định tại Điều 337 của Bộ luật tố tụng hình sự nên được xem xét theo trình tự xét xử phúc thẩm.

[2] Xét nội dung kháng nghị:

[2.1] Tại phiên tòa, bị cáo đã khai nhận hành vi phạm tội đúng như nội dung bản án sơ thẩm đã tuyên xử và phù hợp với các tài liệu có trong hồ sơ vụ án nên có căn cứ xác định nội dung vụ án như sau:

Trong khoảng thời gian từ tháng 6/2022 đến tháng 12/2022, Kiều Đức C nhiều lần sử dụng điện thoại di động cá nhân để đăng tải thông tin cá nhân, số điện thoại liên lạc, hình ảnh và video khiêu dâm của 03 đối tượng gồm Lê Thanh H2, Phạm Thị P và Thạch Thị Sa L2 lên trang web "Gaigu6.tv" để giới thiệu việc bán dâm cho những người này thực hiện hành vi bán dâm cho khách trên địa bàn tỉnh Bà Rịa – Vũng Tàu nhằm thu lợi bất chính.

Số tiền thu lợi bất chính thông qua hoạt động môi giới mại dâm được xác định là 67.000.000 đồng (Sáu mươi bảy triệu đồng). Trong đó, bị cáo C nhận được số tiền 6.700.000 đồng (Sáu triệu bảy trăm ngàn đồng), số tiền còn lại 60.300.000 đồng (Sáu mươi triệu ba trăm ngàn đồng) bị cáo đã chuyển cho người quản lý trang web "Gaigu6.tv".

[2.2] Hành vi của bị cáo đã đã bị Tòa án cấp sơ thẩm xét xử về tội "*Môi giới mại dâm*" theo quy định tại điểm d, đ, Khoản 2 Điều 328 Bộ luật Hình sự là đúng người, đúng tội.

[2.3] Về tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự đối với bị cáo, Hội đồng xét xử nhận thấy: Căn cứ vào tài liệu, chứng cứ có trong hồ sơ vụ án thể hiện sau khi Cơ quan điều tra Công an tỉnh B kiểm tra phát hiện quả tang các đối tượng Lê Thanh H2, Phạm Thị P, Thạch Thị Sa L2 đang bán dâm cho khách tại các nhà nghỉ trên địa bàn tỉnh Bà Rịa - Vũng Tàu; qua công tác lấy lời khai các đối tượng bán dâm, kiểm tra trích xuất tài khoản Zalo trên điện thoại của các đối tượng bán dâm xác định được nickname tên "A L" có số điện thoại đăng ký 0971663348 đăng tải các thông tin, hình ảnh, clip khiêu dâm của gái bán dâm lên trang "Gaigu6.tv", do đó cơ quan điều tra đã triệu tập C làm việc và C khai nhận hành vi phạm tội của mình. Như vậy, hành vi phạm tội của bị cáo đã bị phát hiện trước khi bị cáo khai nhận nên Tòa án cấp sơ thẩm nhận định "*Trước khi bị cáo tự nguyện khai nhận thì bị cáo chưa bị phát hiện thực hiện hành vi phạm tội"* là không đúng.

[2.4] Căn cứ vào điểm h Khoản 1 Điều 4 Bộ Luật tố tụng hình sự thì " *tự thú là việc người phạm tội tự nguyện khai báo với cơ quan, tổ chức về hành vi phạm tội của mình trước khi tội phạm hoặc người phạm tội bị phát hiện*". Do vậy, Tòa án cấp sơ thẩm áp dụng tình tiết người phạm tội tự thú theo điểm r Khoản 1 Điều 51 khi quyết định hình phạt đối với bị cáo là không đúng quy định của pháp

luật. Kháng nghị của Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Bà Rịa - Vũng Tàu không áp dụng điểm r Khoản 1 Điều 51, Điều 54 khi xử phạt bị cáo là có căn cứ.

[3] Xét thấy, tại cơ quan điều tra và tại phiên tòa sơ thẩm, phúc thẩm bị cáo thành khẩn khai báo về hành vi phạm tội của mình, bị cáo có nhân thân tốt, chưa có tiền án, tiền sự và tự nguyện nộp toàn bộ số tiền thu lợi bất chính từ hành vi vi phạm. Tuy nhiên, bị cáo thực hiện hành vi phạm tội với thủ đoạn tinh vi, xảo quyệt, điều hành đường dây *"Môi giới mại dâm"* trên mạng internet có tổ chức và phức tạp, diễn ra ở nhiều tỉnh, thành trên cả nước. Bị cáo là đồng phạm giúp sức tích cực cho đối tượng quản lý trang Web "Gaigu6.tv" để thực hiện hành vi phạm tội nên cần phải xử bị cáo mức án nghiêm khắc đúng với tính chất, mức độ hành vi phạm tội của bị cáo mới đủ để răn đe, giáo dục và phòng ngừa tội phạm chung nên cần tăng mức hình phạt đối với bị cáo như đề nghị của đại diện Viện kiểm sát tham gia phiên tòa là có căn cứ.

[4] Về án phí hình sự phúc thẩm: bị cáo không phải chịu.

[5] Các quyết định khác của bản án sơ thẩm không có kháng cáo, kháng nghị có hiệu lực thi hành kể từ ngày hết thời hạn kháng cáo, kháng nghị.

Vì các lẽ trên;

QUYẾT ĐỊNH:

Áp dụng Khoản 2 điều 355, Điều 357 của Bộ Luật Tố tụng hình sự năm 2015;

Áp dụng Nghị quyết số 326/2016/UBTVQH14 ngày 30/12/2016 của Ủy ban thường vụ Quốc hội quy định về án phí, lệ phí Tòa án.

Chấp nhận kháng nghị của Viện Trưởng Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Bà Rịa – Vũng Tàu, sửa một phần quyết định của Bản án hình sự sơ thẩm số 37/2023/HS-PT ngày 29/6/2023 của Tòa án nhân dân tỉnh Bà Rịa – Vũng Tàu.

Tuyên xử:

1. Tuyên bố: Bị cáo Kiều Đức C phạm tội "*Môi giới mại dâm*".

Áp dụng các điểm d, đ, khoản 2 Điều 328; các điểm s, khoản 1 khoản 2 Điều 51; Điều 38; Điều 50 Bộ luật hình sự.

Xử phạt: Bị cáo Kiều Đức C 04 (bốn) năm tù. Thời hạn chấp hành hình phạt tù được tính từ ngày 30-12-2022. Tiếp tục tạm giam bị cáo để đảm bảo công tác thi hành án.

2. Án phí hình sự phúc thẩm: Bị cáo Kiều Đức C không phải chịu.

3. Các quyết định khác của Bản án sơ thẩm không có kháng cáo, kháng nghị có hiệu lực thi hành kể từ ngày hết thời hạn kháng cáo, kháng nghị.

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

THÀNH VIÊN HỘI ĐỒNG XÉT XỬ **THẨM PHÁN – CHỦ TỌA PHIÊN TÒA**

Trần Văn Mười **Nguyễn Thị Thụy Vũ** **Nguyễn Thị Cúc**