

**TÒA ÁN NHÂN DÂN
TỈNH ĐẮK NÔNG**

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

Bản án số: 62/2023/HS-PT
Ngày 18-8-2023

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

TÒA ÁN NHÂN DÂN TỈNH ĐẮK NÔNG

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

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Ông Lương Đức Dương

Các Thẩm phán: Ông Nguyễn Xuân Chiến và ông Lê Văn Hữu

- Thư ký phiên tòa: Ông Nguyễn Minh Tú là Thư ký Tòa án nhân dân tỉnh Đắk Nông.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đắk Nông tham gia phiên tòa: Bà Nguyễn Thị Nguyễn - Kiểm sát viên.

Ngày 18 tháng 8 năm 2023 tại trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Đắk Nông xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự thụ lý số: 79/2023/TLPT-HS ngày 21 tháng 7 năm 2023, đối với bị cáo Nguyễn C và đồng phạm, do có kháng cáo của các bị cáo đối với Bản án hình sự sơ thẩm số: 29/2023/HS-ST ngày 30 tháng 5 năm 2023 của Tòa án nhân dân huyện Đắk R'lấp, tỉnh Đắk Nông.

Các bị cáo có kháng cáo:

1. Nguyễn C, sinh năm 1972 tại tỉnh Khánh Hòa; nơi cư trú: Tổ dân phố 6, thị trấn K, huyện Đ, tỉnh Đắk Nông; nghề nghiệp: Kinh doanh; trình độ học vấn: 10/12; giới tính: Nam; tôn giáo: không; quốc tịch: Việt Nam; dân tộc: Kinh; con ông Nguyễn M và bà Huỳnh Thị X (đều đã chết); có vợ là chị Nguyễn Thị L và 02 con (lớn sinh năm 1998, nhỏ sinh năm 2013); tiền án, tiền sự: không; bị tạm giữ từ ngày 21-11-2022 đến ngày 30-11-2022, tại ngoại - Có mặt.

2. Hồ Tân Đ, sinh năm 1998 tại tỉnh Kiên Giang; nơi đăng ký thường trú: Số 571, đường Trần Khánh D, phường A, thành phố R, tỉnh Kiên Giang chỗ ở hiện nay: Tổ dân phố 6, thị trấn K, huyện Đ, tỉnh Đắk Nông; nghề nghiệp: Lao động tự do; trình độ học vấn: 10/12; giới tính: Nam; tôn giáo: không; quốc tịch: Việt Nam; dân tộc: Kinh; con ông Hồ Kim P và bà Phan Thị H; chưa có vợ con; tiền án, tiền sự: không; bị tạm giữ từ ngày 21-11-2022 đến ngày 30-11-2022, tại ngoại - Có mặt.

3. Nguyễn Văn K, sinh năm 1998 tại tỉnh Kiên Giang; nơi đăng ký thường trú: Ấp T, xã M, huyện C, tỉnh Kiên Giang; chỗ ở hiện nay: Tổ dân phố 6, thị trấn K, huyện Đ, tỉnh Đắk Nông; nghề nghiệp: Lao động tự do; trình độ học vấn: 06/12; giới tính: Nam; tôn giáo: không; quốc tịch: Việt Nam; dân tộc: Kinh; con ông Nguyễn Văn H (đã chết) và bà Phan Thị M; có vợ là Lê Thị Cẩm N và 02 con; tiền án, tiền sự: không; bị tạm giữ từ ngày 21-11-2022 đến ngày 30-11-2022, tại ngoại - Có mặt.

Người bào chữa cho các bị cáo Nguyễn C, Hồ Tân Đ và Nguyễn Văn K: Ông Nguyễn Thái H là Luật sư của Công ty luật TNHH Kim Nguyên; địa chỉ: Số 28, đường số 2E, khu dân cư N, phường A, quận B, thành phố Hồ Chí Minh - Có 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: Năm 2020, Nguyễn C xây dựng cơ sở xông hơi, massage T tọa lạc tại tổ dân phố 6, thị trấn K, huyện Đ, đồng thời là người trực tiếp quản lý, điều hành mọi hoạt động của cơ sở massage. Để thu hút khách, Cường tuyên từ 06 đến 08 nhân viên nữ ăn, ở thường xuyên tại cơ sở để phục vụ và bán vé giá 300.000 đồng/lượt (trích cho nhân viên nữ 100.000đồng), C cho phép nhân viên nữ kích dục hoặc bán dâm khi khách có yêu cầu (giá mỗi lần kích dục, bán dâm do nhân viên nữ tự thỏa thuận với khách và nhân viên nữ được hưởng toàn bộ số tiền này). Cách thức hoạt động của phòng xông hơi: Khi khách và nhân viên vào phòng để xông hơi, xoa bóp thì đèn điện luôn bật sáng, nếu tắt bóng điện lớn tức trong phòng đang có hoạt động bán dâm, kích dục cho khách.

Tháng 8 năm 2022, C thuê Hồ Tấn Đ và Nguyễn Văn K điều hành, quản lý cơ sở massage và trả 5.000.000đồng/tháng/người. Công việc chính của Đ và K là bán vé, dẫn khách vào phòng xông hơi, bố trí nhân viên nữ phục vụ khách theo sự chỉ đạo của C; dọn dẹp, vệ sinh phòng. C chỉ đạo Đ và K không được cản trở nhân viên nữ kích dục, bán dâm cho khách, không môi giới mại dâm, nhận tiền mua dâm của khách hoặc ăn chia tiền bán dâm của nhân viên. Nếu có lực lượng chức năng đến kiểm tra thì Đ, K trực tiếp đi đến phòng thông báo cho nhân viên nữ biết để ngừng các hoạt động bán dâm, kích dục đồng thời thông báo cho C biết để xử lý.

Khoảng 20 giờ ngày 20-11-2022, khi C, Đ và K có mặt tại cơ sở Massage T thì có 04 khách đến massage: Nguyễn Thành T, Nguyễn Quang H, Lê Hoài N và Lê Văn D. Lúc này, C trực tiếp bán vé, Đ và K dẫn khách vào phòng xông hơi, đồng thời Đ gọi 04 nhân viên nữ: Huỳnh Thị Ngọc G, Đặng Phương H, Phạm Thị Ngọc T và Đinh Thị H phục vụ khách theo sự chỉ đạo của C. Khoảng 15 phút sau, thấy các phòng xông hơi đã tắt điện C, Đ và K biết trong phòng massage đang chuẩn bị thực hiện hành vi mua bán dâm. Tại phòng Vip 3, 4, 5, Huỳnh Thị Ngọc G thỏa thuận bán dâm cho Nguyễn Thành T và Đặng Phương H thỏa thuận bán dâm cho Nguyễn Quang H giá 700.000 đồng/lần và Phạm Thị Ngọc T thỏa thuận bán dâm cho Lê Hoài N giá 800.000 đồng/lần; tại phòng Vip 01, Đinh Thị H thỏa thuận kích dục cho Lê Văn D giá 300.000 đồng/lần. Đến khoảng 20 giờ 40 phút cùng ngày, khi 04 nhân viên nữ đang thực hiện hành vi kích dục, bán dâm thì bị Cơ quan Cảnh sát điều tra Công an tỉnh Đắk Nông bắt quả tang.

Bản án hình sự sơ thẩm số: 29/2023/HS-ST ngày 30 tháng 5 năm 2023 của Tòa án nhân dân huyện Đắk R'lấp đã quyết định: Tuyên bố: Các bị cáo Nguyễn C, Hồ Tấn Đ và Nguyễn Văn K phạm tội “*Chứa mại dâm*”. Áp dụng điểm c khoản 2 Điều 327; khoản 2 Điều 51 của Bộ luật Hình sự, xử phạt Nguyễn C 06 năm tù, Nguyễn Văn K và Hồ Tấn Đ mỗi bị cáo 05 năm 06 tháng tù. Ngoài ra, bản án sơ thẩm còn quyết định về xử lý vật chứng, án phí và quyền kháng cáo.

Ngày 12-6-2023, các bị cáo Nguyễn C, Hồ Tấn Đ và Nguyễn Văn K kháng cáo kêu oan, đề nghị Tòa án cấp phúc thẩm trả hồ sơ điều tra bổ sung để làm rõ các tình tiết liên quan trong vụ án tính chất, mức độ hành vi phạm tội của từng bị cáo.

Tại phiên tòa phúc thẩm, các bị cáo giữ nguyên nội dung kháng cáo và trình bày: Lời khai của các bị cáo tại cơ quan điều tra không khách quan: bị ép cung, dụ cung. Mặt khác, bị cáo C thường xuyên yêu cầu, nhắc nhở các nhân viên nữ không được bán dâm; giữa bị cáo C và các nhân viên nữ không thỏa thuận bất kỳ việc hưởng lợi ích vật chất nào và cần được đối chất giữa C, Đ và K với các nhân viên

Đinh Thị H, Phạm Thị Ngọc T, Đặng Phương H và Huỳnh Thị Ngọc G (trước và tại thời điểm bị bắt quả tang) để làm rõ các tình tiết liên quan đến vụ án, đánh giá đúng bản chất của sự việc.

Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đắk Nông phát biểu quan điểm: Sau khi xét xử sơ thẩm, các nhân viên massage bị bắt quả tang ngày 20-11-2022 thay đổi lời khai và mâu thuẫn với lời khai tại cơ quan điều tra chưa được làm rõ, ảnh hưởng đến việc đánh giá toàn diện, khách quan các tình tiết của vụ án. Mặc dù, tại phiên tòa sơ thẩm và tại phiên tòa phúc thẩm Tòa án nhân dân huyện Đắk R'lấp và Tòa án nhân dân tỉnh Đắk Nông đã triệu tập, tuy nhiên các nhân viên này đều vắng mặt và đã thay đổi địa chỉ liên lạc. Ngoài ra, một số biên bản lấy lời khai của các bị cáo trùng với thời điểm lập biên bản phạm tội quả tang chưa được làm rõ. Do đó, đề nghị Hội đồng xét xử căn cứ điểm c khoản 1 Điều 355; khoản 1 Điều 358 của Bộ luật Tố tụng hình sự: Hủy bản án sơ thẩm để điều tra lại.

Luật sư bào chữa cho các bị cáo: Thống nhất với quan điểm của đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đắk Nông và không có ý kiến tranh luận. Các bị cáo không bào chữa, tranh luận, đề nghị Hội đồng xét xử trả hồ sơ để điều tra lại.

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]. Xét kháng cáo của các bị cáo Nguyễn C, Hồ Tân Đ và Nguyễn Văn K, Hội đồng xét xử xét thấy:

[1.1]. Mặc dù, tại phiên tòa sơ thẩm các bị cáo đều thay đổi lời khai cho rằng lời khai tại cơ quan điều tra không khách quan, do khi bị lấy lời khai và hỏi cung tâm lý không ổn định. Tuy nhiên, tại các biên ghi lời khai (bút lục số 84 ngày 20-11-2022) của bị cáo C, phù hợp với Biên bản hỏi cung (bút lục số 94 ngày 05-01-2023); Biên bản tự khai của bị cáo Đ (bút lục số 113, 114), phù hợp với Biên bản ghi lời khai (bút lục số 115 ngày 20-11-2022), Biên bản hỏi cung (bút lục số 121, 122 ngày 02-12-2022); Biên bản tự khai của bị cáo K (bút lục số 131), phù hợp với Biên bản ghi lời khai (bút lục số 132, 134 ngày 20-11-2022), Biên bản hỏi cung (bút lục số 140 ngày 02-12-2022), nội dung: Các bị cáo đều khai nhận đồng ý để cho các nhân viên massage bán dâm khi khách đến xông hơi có nhu cầu, tiền bán dâm nhân viên massage được hưởng; khi đèn trong phòng massage tắt (có hoạt động kích dục hoặc bán dâm); mọi hoạt động của cơ sở Massage T đều do bị cáo C điều hành, các bị cáo Đ và K là người thừa hành: bố trí phòng, nhân viên massage, dẫn khách, dọn vệ sinh phòng và cùng bị cáo C cảnh giới tại quầy bán vé; mục đích để cho nhân viên massage bán dâm là để thu hút khách đến massage...Mặt khác, lời khai của các bị cáo C, Đ và K còn phù hợp với Biên bản phạm tội quả tang; lời khai của các nhân viên massage Đặng Phương H, Huỳnh Thị Ngọc G và Phạm Thị Ngọc T (các bút lục số 193, 201, 203), đồng thời không có căn cứ xác định bị ép cung và dụ cung.

[1.2]. Tuy nhiên, sau khi xét xử sơ thẩm các bị cáo C, Đ và K đều kháng cáo cho rằng bản án sơ thẩm kết án chỉ căn cứ vào lời khai của người mua dâm và người bán dâm (bị oan); tại phiên tòa phúc thẩm giữ nguyên nội dung kháng cáo và trình bày không biết sự việc các nhân viên massage bán dâm và bị bắt quả tang. Đồng thời, ngày 09-6-2023 (sau khi xét xử sơ thẩm) các nhân viên massage: Đinh Thị H,

Phạm Thị Ngọc T, Đặng Phương H và Huỳnh Thị Ngọc G đều có “Bản tường trình” có xác nhận của Công an thị trấn K xác nhận (các bút lục số 350, 352, 353 và 356), nội dung mâu thuẫn với lời khai của họ tại cơ quan điều tra, cụ thể: Mọi hoạt động mua, bán dâm của các nhân viên massage các bị cáo C, Đ và K đều không biết; trong thời gian làm nhân viên massage tại cơ sở T bị cáo C yêu cầu không được bán dâm, đây là tình tiết mới tại giai đoạn xét xử phúc thẩm, cần phải được tranh tụng để nhận định các nội dung có mâu thuẫn mới có căn cứ đánh giá đầy đủ, khách quan các tình tiết của vụ án và quyết định hình phạt đúng với tính chất, mức độ hành vi của từng bị cáo. Song, tại phiên tòa sơ thẩm các nhân viên massage Đinh Thị H, Phạm Thị Ngọc T, Đặng Phương H và Huỳnh Thị Ngọc G đều vắng mặt và tại phiên tòa phúc thẩm Tòa án nhân dân tỉnh Đắk Nông triệu tập nhiều lần (đã phải hoãn phiên tòa) nhưng không có kết quả (*khi viết tường trình các nhân viên massage trên ghi địa chỉ tại nơi tạm trú là cơ sở Massage T: Tổ 6, thị trấn K, huyện Đ, tại phiên tòa phúc thẩm bị cáo C khai nhận: có nhận được giấy triệu tập đối với các nhân viên massage nhưng không biết hiện nay họ đang cư trú ở đâu, điện thoại không liên lạc được*). Mặt khác, tại Biên bản ghi lời khai của Hồ Tấn Đ (Hỏi 22 giờ 00, kết thúc hỏi 22 giờ 30 phút ngày 20-11-2022 - bút lục số 115), Biên bản lấy lời khai của Nguyễn Văn K (Hỏi 22 giờ 45, kết thúc hỏi 23 giờ 30 phút ngày 20-11-2022 - các bút lục số 132, 134) diễn ra cùng thời điểm lập Biên bản phạm tội quả tang (Bắt đầu 21 giờ 40 phút, kết thúc 23 giờ 50 phút ngày 20-11-2022 - bút lục số 14) và do cùng một cán bộ điều tra thực hiện là có sự mâu thuẫn, nội dung này cũng phải cần được làm rõ (Các biên bản ghi lời khai trên các bị cáo thừa nhận toàn bộ hành vi phạm tội). Do đó, Hội đồng xét xử có căn cứ chấp nhận quan điểm giải quyết vụ án của đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Đắk Nông và chấp nhận kháng cáo của các bị cáo: Hủy bản án sơ thẩm để điều tra lại để làm rõ mâu thuẫn giữa lời khai của các nhân viên massage khi bị bắt quả tang, tại cơ quan điều tra và sau khi xét xử sơ thẩm cũng như sự mâu thuẫn về thời gian trong khi cùng một cán bộ điều tra vừa lập biên bản phạm tội quả tang vừa lấy lời khai của các bị cáo Hồ Tấn Đ và Nguyễn Văn K.

[3]. Về án phí: Do kháng cáo được chấp nhận nên các bị cáo Nguyễn C, Hồ Tấn Đ và Nguyễn Văn K không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm.

QUYẾT ĐỊNH:

1. Căn cứ điểm c khoản 1 Điều 355; khoản 1 Điều 358 của Bộ luật Tố tụng hình sự: Chấp nhận kháng cáo của các bị cáo Nguyễn C, Hồ Tấn Đ và Nguyễn Văn K:

1.1. Hủy Bản án hình sự sơ thẩm số : 29/2023/HS-ST ngày 30-5-2023 của Tòa án nhân dân huyện Đắk R'lấp để điều tra lại.

1.2. Giao hồ sơ vụ án cho Viện kiểm sát nhân dân huyện Đắk R'lấp để giải quyết theo quy định của pháp luật.

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

Nơi nhận:

- VKSND tỉnh Đắk Nông;
- TAND huyện Đắk R'lấp ;
- VKSND huyện Đắk R'lấp
- (kèm theo hồ sơ vụ án)
- Bị cáo;
- Lưu: Hồ sơ, Tổ HCTP.

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

(Đã ký)

Lương Đức Dương

