

Bản án số: 445/2021/HS-PT
Ngày 26 tháng 11 năm 2021

NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM
TÒA ÁN NHÂN DÂN CẤP CAO TẠI THÀNH PHỐ HỒ CHÍ MINH

Với thành phần Hội đồng xét xử phúc thẩm:

Thẩm phán – Chủ tọa phiên tòa: Ông Lê Hoàng Tấn.

Các Thẩm phán: 1/ Bà Trần Thị Thúy Hồng
2/ Bà Trần Thị Hòa Hiệp

Thư ký phiên tòa: Bà Tiểu Phương Quyền, Thư ký Tòa án nhân dân cấp cao tại Thành phố Hồ Chí Minh.

Đại diện Viện kiểm sát nhân dân: Ông Nguyễn Vi Dũng, Kiểm sát viên cao cấp Viện kiểm sát nhân dân cấp cao tại Thành phố Hồ Chí Minh.

Ngày 26/11/2021, tại trụ sở Tòa án nhân dân cấp cao tại Thành phố Hồ Chí Minh, xét xử công khai vụ án hình sự phúc thẩm thụ lý số 510/2021/TLPT-HS ngày 14/10/2021. Do có Quyết định kháng nghị của Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh, đối với Bản án Hình sự sơ thẩm số 223/2021/HS-ST ngày 25/6/2021 của Tòa án nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh.

Bị cáo bị kháng nghị: **Lại Văn H**, sinh ngày: 02/9/1995 tại Lâm Đồng; Hộ khẩu thường trú: tổ dân phố K, thị trấn D, huyện D, tỉnh Lâm Đồng, nơi cư trú: 506/44A đường LLQ, Phường X, Quận Y, Thành phố Hồ Chí Minh; Nghề nghiệp: lao động tự do, trình độ văn hóa (học vấn): 12/12; Dân tộc: Kinh; Giới tính: nam; Tôn giáo: không; Quốc tịch: Việt Nam; Con ông Lại Văn Đ và bà Nhâm Thị T; Có vợ và 01 con sinh năm 2021; Tiền án, tiền sự: không; Bị cáo đang tại ngoại tại địa phương và bị áp dụng biện pháp ngăn chặn “Cấm đi khỏi nơi cư trú” (Có mặt).

Người bị hại không có kháng cáo: Bà Nguyễn Thị Kim L;
Địa chỉ: 38 Ngõ 226 TM, phường T, quận H, Thành phố Hà Nội.

NỘI DUNG VỤ ÁN

Theo Bản án sơ thẩm, vụ án có nội dung như sau:

Khoảng đầu năm 2019, bị cáo Lại Văn H đưa thông tin giới thiệu nhận làm dịch vụ hoàn tiền của tài khoản quảng cáo đã thanh toán cho Facebook trên cộng đồng Isocial (cộng đồng mở chuyên mua bán, thảo luận tự do các vấn đề trên Facebook). Đến khoảng tháng 3/2019, tài khoản Facebook “Minh Nguyen” (là của

anh Nguyễn Phú M, nhân viên của bà Nguyễn Thị Kim L được giao quản lý các Fanpage: “Chuyện Phiếm”, “Nàng Tám”, “Tâm sự 24h”, “Adsup Agency” trên mạng xã hội Facebook) đã liên hệ với bị cáo đặt vấn đề nhờ hoàn tiền cho những tài khoản quảng cáo cho các Fanpage nêu trên.

Sau đó, anh M đã cung cấp cho bị cáo tài khoản và mật khẩu phần mềm Teamviewer (đây là phần mềm cho phép một máy tính truy cập và điều khiển từ xa một máy tính khác) để bị cáo đăng nhập vào máy tính của mình. Lúc này, bị cáo đang ở nhà tại địa chỉ 506/44A Lạc Long Quân, Phường 5, Quận 11, Thành phố Hồ Chí Minh và thực hiện các thao tác điều khiển từ xa trên máy tính của mình, đăng nhập vào tài khoản Facebook “Minh Nguyen” thông qua trình duyệt Internet, tài khoản Facebook này đã mở sẵn và nhấn phím F12 trên bàn phím, lúc này trên màn hình máy tính bên phải xuất hiện thanh công cụ và bị cáo bấm chọn “Network” rồi chọn “bz, rồi chọn “Headers”, lúc này trên màn hình sẽ xuất hiện dòng chữ “Cookie”. Sau đó, bị cáo sao chép lại toàn bộ dòng “Cookie” (là 01 tập tin mã hóa tài khoản và mật khẩu của Facebook “Minh Nguyen”) để lấy toàn bộ tài khoản và mật khẩu của Facebook “Minh Nguyen”.

Sau khi kiểm tra, bị cáo thấy tài khoản quảng cáo của Facebook “Minh Nguyen” vi phạm các chính sách quảng cáo nên Facebook không cho hoàn tiền và đã trả lời là không hoàn được tiền quảng cáo cho Facebook “Minh Nguyen” biết bằng hình thức nhắn tin qua mạng xã hội Messenger, nhưng hiện tại nội dung các tin nhắn không còn tồn tại do tài khoản Facebook mà bị cáo sử dụng để nhắn tin cho “Minh Nguyen” đã bị khóa. Khi thông báo xong, bị cáo kết thúc việc điều khiển tài khoản Facebook Minh Nguyen” từ xa.

Khoảng 01 tuần sau, bị cáo đã sử dụng đoạn Cookie đã sao chép và tự ý đăng nhập vào tài khoản Facebook “Minh Nguyen” trên máy tính của mình mà không có sự đồng ý của chủ tài khoản Facebook “Minh Nguyen” và đã đăng nhập thành công vào tài khoản Facebook nêu trên. Sau đó, bị cáo thực hiện một số thao tác kỹ thuật để chiếm quyền điều khiển, quản lý các Fanpage “Chuyện Phiếm”, “Nàng Tám”, “Tâm sự 24h”, “Adsup Agency”.

Ngày 10/3/2019, bị cáo đã giao các Fanpage “Nàng Tám”, “Tâm sự 24h”, “Adsup Agency” cho một người quen biết trên mạng Facebook có tên tài khoản là “Lê Minh V1” để nhờ bán giùm. Sau đó, “Lê Minh V1” đã bán Fanpage “Nàng Tám” cho tài khoản Facebook “Đỗ Hoài Phong” với giá 19.000.000 đồng, thanh toán qua trung gian là Ngô Quốc Q (đây là người được cho là có uy tín trong việc đảm bảo giao dịch thanh toán trên mạng internet. Đồng thời, bị cáo đã tự bán Fanpage “Chuyện Phiếm” với giá 13.000.000 đồng cho Bùi Hữu V - sinh năm

1995; Hộ khẩu thường trú: thôn Mỹ Thuận, xã Đại Nghĩa, huyện Đại Lộc, tỉnh Quảng Nam.

Qua xác minh, cơ quan điều tra xác định được Nguyễn Phú M, Nguyễn Đình Ph, Đỗ Hoàng Ph1 và Bùi Hữu V có liên quan đến việc mua bán các Fanpage, tuy nhiên không có sự bàn bạc và không biết bị cáo xâm nhập trái phép vào các tài khoản Fanpage của bà Nguyễn Thị Kim L để chiếm quyền quản lý nên cơ quan điều tra không xử lý. Đối với Ngô Quốc Q và Lê Minh V1, cơ quan điều tra tiếp tục xác minh làm rõ và xử lý sau.

Cơ quan điều tra đã khởi tố vụ án, khởi tố bị can đối với Lại Văn H về hành vi xâm phạm trái phép mạng máy tính, mạng viễn thông hoặc phương tiện điện tử của người khác. Tại cơ quan điều tra, bị cáo đã khai nhận toàn bộ hành vi phạm tội như đã nêu trên.

Tại Bản Cáo trạng số 125/CT-VKS-P2 ngày 26 tháng 02 năm 2021, Viện kiểm sát nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh có nội dung: Truy tố Lại Văn H tội danh “Xâm nhập trái phép mạng máy tính, mạng viễn thông hoặc phương tiện điện tử của người khác” theo khoản 1 Điều 289 của Bộ luật Hình sự năm 2015 (sửa đổi, bổ sung năm 2017).

Tại Bản án hình sự sơ thẩm số 223/2021/HS-ST ngày 25/6/2021 của Tòa án nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh, đã tuyên xử:

Tuyên bố bị cáo Lại Văn H, phạm tội “Xâm phạm trái phép mạng máy tính, mạng viễn thông hoặc phương tiện điện tử của người khác”, theo khoản 1 Điều 289; điểm b, s khoản 1, khoản 2 Điều 51; Điều 65 Bộ luật Hình sự năm 2015 (sửa đổi, bổ sung năm 2017). Xử phạt bị cáo Lại Văn H 01 năm tù, nhưng cho hưởng án treo, thời gian thử thách là 2 năm kể từ ngày 25/6/2021.

Giao bị cáo Lại Văn H cho Ủy ban nhân dân Phường 5, Quận 11, Thành phố Hồ Chí Minh giám sát và giáo dục trong thời gian thử thách. Trong thời gian thử thách, người được hưởng án treo cố ý vi phạm nghĩa vụ 2 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. Trường hợp người được hưởng án treo thay đổi nơi cư trú thì thực hiện theo quy định tại khoản 1 Điều 69 Luật Thi hành án Hình sự.

Ngoài ra, Bản án sơ thẩm còn giải quyết các vấn đề liên quan đến án phí và quyền kháng cáo theo luật định.

Ngày 02/7/2021, Viện trưởng Viện Kiểm sát nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh có Quyết định kháng nghị số 41/KN-VKS-P2, nội dung: Đề nghị phúc xử theo hướng tăng hình phạt và không cho bị cáo được hưởng án treo.

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 Thành phố Hồ Chí Minh, đề nghị xét xử bị cáo từ 18 đến 24 tháng tù giam.

Bị cáo Lại Văn H, xin được xem xét giữ nguyên Bản án sơ thẩm, vì hoàn cảnh gia đình khó khăn, bản thân bị cáo thật thà khai báo, ăn năn hối hận và cũng đã khắc phục hậu quả cho phía bị hại.

NHẬN ĐỊNH CỦA TÒA ÁN

Sau khi nghiên cứu các tài liệu có trong hồ sơ vụ án được thẩm tra tại phiên tòa và căn cứ vào kết quả tranh luận tại phiên tòa. Hội đồng xét xử nhận định:

1/ Về thủ tục kháng nghị: Quyết định kháng nghị của Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh, làm trong hạn luật định, nên thủ tục kháng nghị hợp lệ.

2/ Về nội dung giải quyết kháng nghị:

[2.1] Bị cáo Lại Văn H đã thừa nhận toàn bộ hành vi phạm tội của mình, phù hợp với các chứng cứ tài liệu có trong hồ sơ có cơ sở xác định, lúc đầu bị cáo được giao tài khoản và mật khẩu tài khoản Facebook có tên “Minh Nguyen” đã thực hiện dịch vụ hoàn tiền của tài khoản quảng cáo trên Facebook nhưng sau khi không thực hiện được và trả lại tài khoản cho chủ sở hữu, bị cáo đã lén lút sao chép lại tập tin mã hóa tài khoản và mật khẩu của Facebook “Minh Nguyen”. Sau đó bị cáo đã đăng nhập vào tài khoản “Minh Nguyen” thực hiện một số thao tác kỹ thuật để chiếm quyền điều khiển, quản lý fanpage “Chuyện phiếm”, “Nàng tám”, “Tâm sự 24h” của bà Nguyễn Thị Kim L rồi đem bán cho người khác thu được số tiền 22.500.000đồng.

[2.2] Theo khoản 1 Điều 289 Bộ luật Hình sự quy định: *Người nào cố ý vượt qua cảnh báo mã truy cập, tường lửa, sử dụng quyền quản trị của người khác xâm nhập trái phép mạng máy tính, mạng viễn thông hoặc phương tiện điện tử của người khác, chiếm quyền điều khiển, can thiệp vào các chức năng hoạt động của phương tiện điện tử, lấy cắp, thay đổi, hủy hoại, làm giả các dữ liệu hoặc sử dụng trái phép các dịch vụ thì bị phạt tiền từ 50.000.000đồng đến 300.000.000đồng hoặc bị xử phạt từ 1 năm tù đến 5 năm tù.*

Đối chiếu với trường hợp phạm tội của bị cáo thì thấy, bị cáo đã thao tác trên máy tính của mình xâm nhập trái phép vào mạng máy tính, viễn thông ở trang mạng của bà Nguyễn Thị Kim L đem bán lấy tiền tiêu xài, như vậy đã đủ yếu tố để cấu thành tội “Xâm phạm trái phép mạng máy tính, mạng viễn thông hoặc phương tiện điện tử của người khác”, như điều luật đã viện dẫn.

Tòa án cấp sơ thẩm đã xét xử bị cáo về tội danh và khung hình phạt nêu trên là có căn cứ hợp pháp phù hợp với khoản 1 Điều 289 Bộ luật Hình sự năm 2015.

[2.3] Theo Nghị quyết số 02/2018/NQ-HĐTP-TANDTC của Hội đồng thẩm phán Tòa án nhân dân tối cao, quy định các điều kiện cho hưởng án treo và các điều kiện không cho hưởng án treo cụ thể như sau:

Điều 2: Điều kiện cho người bị kết án phạt tù được hưởng án treo:

1/ Bị xử phạt tù không quá 3 năm.

2/ Có nhân thân tốt.

3/ Có từ 2 tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự trở lên trong đó có ít nhất một tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự quy định khoản 1 Điều 51 BLHS và không có tình tiết tăng nặng trách nhiệm hình sự tại khoản 1 Điều 52 BLHS.

4/ Có nơi cư trú rõ ràng, có công việc ổn định để cơ quan, tổ chức có thẩm quyền giám sát, giáo dục.

5/ Xét thấy không cần phải chấp hành hình phạt tù nếu người phạm tội có khả năng tự cải tạo và việc cho họ hưởng án treo không gây nguy hiểm cho xã hội, không ảnh hưởng đến an ninh trật tự ngoài xã hội.

Điều 3: Những trường hợp không cho hưởng án treo:

1/ Người phạm tội là người chủ mưu, cầm đầu, chỉ huy, ngoan cố chống đối, côn đồ dùng thủ đoạn xảo quyệt có tính chất chuyên nghiệp, lợi dụng chức vụ quyền hạn để trục lợi, cố ý gây hậu quả đặc biệt nghiêm trọng.

2/ Người thực hiện hành vi bỏ trốn và đã bị các cơ quan tiến hành tố tụng, truy nã.

3/ Người được hưởng án treo phạm tội mới trong thời gian thử thách, người đang được hưởng án treo bị xét xử về một tội phạm khác trước khi được hưởng án treo.

4/ Người phạm tội bị xét xử trong một lần về nhiều tội trừ trường hợp dưới 18 tuổi.

5/ Người phạm tội nhiều lần trừ trường hợp người phạm tội dưới 18 tuổi,

6/ Phạm tội thuộc trường hợp tái phạm, tái phạm nguy hiểm.

Đối chiếu với quy định trên thì thấy: Bị cáo thành khẩn khai báo, ăn năn hối hận, bị cáo là người tự nguyện sửa chữa, bồi thường khắc phục hậu quả cho phía người bị hại, số tiền thu lợi 22.500.000đồng nhưng bị cáo đã bồi thường cho bà Loan số tiền 140.000.000đồng, bị cáo chưa có tiền án tiền sự, phạm tội lần đầu. Phía bị hại cũng có đơn bãi nại cho bị cáo, hiện nay bị cáo có vợ đang sinh con còn nhỏ (năm 2021).

Tòa án cấp sơ thẩm đã áp dụng các điểm b, s khoản 1, 2 Điều 51 Bộ luật Hình sự năm 2015. Ngoài ra sau khi xét xử sơ thẩm thì phía người bị hại là bà

Nguyễn Thị Kim L cũng có đơn xin bãi nại, đề nghị miễn truy cứu trách nhiệm hình sự cho bị cáo và xin cho bị cáo được hưởng án treo. Hiện nay bị cáo đang có việc làm ổn định, là nhân viên của Công ty TNHH Hoàng Anh Vina tại Thành phố Hồ Chí Minh, có giấy xác nhận của phía Công ty.

Tòa án cấp sơ thẩm đã xét tính chất mức độ phạm tội cũng như nhân thân của bị cáo, không cách ly bị cáo ra khỏi xã hội mà cho được hưởng án treo, ấn định thời gian thử thách là phù hợp với các quy định của pháp luật về các điều kiện được hưởng án treo như đã viện dẫn, do đó kháng nghị của Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh không có cơ sở chấp nhận.

Bởi các lẽ trên; Căn cứ khoản 1 Điều 355 Bộ Luật tố tụng Hình sự.

QUYẾT ĐỊNH:

Không chấp nhận Quyết định kháng nghị của Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh. Giữ nguyên bản án sơ thẩm.

1/ Tuyên bố bị cáo Lại Văn H phạm tội “Xâm phạm trái phép mạng máy tính, mạng viễn thông hoặc phương tiện điện tử của người khác”, theo khoản 1 Điều 289; điểm b, s khoản 1, khoản 2 Điều 51; Điều 65 Bộ luật Hình sự năm 2015 (sửa đổi, bổ sung năm 2017). Xử phạt bị cáo Lại Văn H 01 năm tù, nhưng cho hưởng án treo, thời gian thử thách là 2 năm kể từ ngày 25/6/2021.

Giao bị cáo Lại Văn H cho Ủy ban nhân dân Phường 5, Quận 11, Thành phố Hồ Chí Minh giám sát và giáo dục trong thời gian thử thách. Trong thời gian thử thách, người được hưởng án treo cố ý vi phạm nghĩa vụ 2 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. Trường hợp người được hưởng án treo thay đổi nơi cư trú thì thực hiện theo quy định tại khoản 1 Điều 69 Luật Thi hành án Hình sự.

2/ Các phần quyết định khác của bản án hình sự sơ thẩm không có kháng cáo, không bị kháng nghị đã có hiệu lực pháp luật thi hành.

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

Nơi nhận:

- Tòa án nhân dân tối cao.
- VKSNDCC tại Tp. HCM.
- VKSND Tp. HCM.
- TAND Tp. HCM (2).
- Công an Tp. HCM.
- UBND P5, Q11, Tp. HCM.
- Cục THADS Tp. HCM.
- Những người tham gia tố tụng.
- Sở Tư pháp Tp. HCM.
- Lưu VP; HS vụ án, NTV.

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

LÊ HOÀNG TẤN