

**TÒA ÁN NHÂN DÂN CẤP CAO
TẠI ĐÀ NẴNG**

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

Bản án số: 215/2022/HC-PT
Ngày: 23-8-2022
V/v Khiếu kiện quyết định
hành chính, hành vi hành chính
về thu hồi GCN đăng ký doanh nghiệp.

**NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM
TÒA ÁN NHÂN DÂN CẤP CAO TẠI ĐÀ NẴNG**

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

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Ông **Phạm Việt Cường**

Các Thẩm phán: Ông **Nguyễn Tấn Trường**
Ông **Phạm Tồn.**

- Thư ký phiên tòa: Ông **Lương Quang Toàn** - Thư ký Tòa án nhân dân cấp cao tại Đà Nẵng.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân cấp cao tại Đà Nẵng tham gia phiên tòa:
Ông Quách Đức Dũng- Kiểm sát viên.

Ngày 23-8-2022, tại điểm cầu Trung tâm tại trụ sở Tòa án nhân dân cấp cao tại Đà Nẵng với điểm cầu Thành phần tại trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Quảng Nam và điểm cầu Thành phần tại trụ sở Ủy ban nhân dân tỉnh Quảng Nam. Tòa án nhân dân cấp cao tại Đà Nẵng xét xử phúc thẩm công khai vụ án hành chính thụ lý số 116/2022/TLPT-DS ngày 22-6-2022 về “Khiếu kiện quyết định hành chính, hành vi hành chính về thu hồi Giấy chứng nhận đăng ký doanh nghiệp”.

Do Bản án hành chính sơ thẩm số 26/2022/DS-ST ngày 28-4-2022 của Tòa án nhân dân tỉnh Quảng Nam bị kháng cáo.

Theo Quyết định đưa vụ án ra xét xử phúc thẩm số 1995/2022/QĐ-PT ngày 19-7-2022, giữa các đương sự:

- Người khởi kiện: Ông **Đào Duy T**, sinh năm 1981; địa chỉ cư trú: thành phố Đà Nẵng, vắng mặt.

Người đại diện theo ủy quyền:

1. Bà Mai Thị T1, sinh năm 1995; địa chỉ liên hệ: tỉnh Quảng Nam, có mặt tại điểm cầu Thành phần, trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Quảng Nam.

2. Ông Nguyễn Công L, sinh năm 1953; địa chỉ cư trú: tỉnh Hà Tĩnh, có mặt tại điểm cầu Thành phần, trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Quảng Nam.

Người bảo vệ quyền và lợi ích hợp pháp của người khởi kiện:

Luật sư **Nguyễn Thành L** - Công ty Luật TNHH MTV V, thuộc Đoàn Luật sư tỉnh Quảng Nam, có mặt tại điểm cầu Thành phần, trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Quảng Nam.

- *Người bị kiện:* **Phòng Đăng ký Kinh doanh** - Sở Kế hoạch Đầu tư tỉnh Quảng Nam; địa chỉ: Số 02 Trần Phú, thành phố Tam Kỳ, tỉnh Quảng Nam.

Người đại diện theo pháp luật: Ông **Huỳnh Văn M** - Chức vụ: Trưởng phòng Phòng Đăng ký kinh doanh, có mặt tại điểm cầu Thành phần, trụ sở Ủy ban nhân dân tỉnh Quảng Nam.

- *Người có quyền lợi, nghĩa vụ liên quan:*

1. Bà **Nguyễn Thị Hoài S**, sinh năm 1976; địa chỉ cư trú: tỉnh Quảng Nam, có mặt tại điểm cầu Thành phần, trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Quảng Nam.

2. Bà **Nguyễn Thị N**, địa chỉ cư trú: tỉnh Nghệ An, có đơn xin xét xử vắng mặt.

3. Ông **Nguyễn Văn C**, địa chỉ cư trú: tỉnh Quảng Nam, có mặt tại điểm cầu Thành phần, trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Quảng Nam.

NỘI DUNG VỤ ÁN:

- *Người khởi kiện trình bày:*

Ngày 23-4-2021, Phòng đăng ký kinh doanh, thuộc Sở Kế hoạch Đầu tư tỉnh Quảng Nam (sau đây viết tắt là Phòng ĐKKD) cấp Giấy chứng nhận đăng ký doanh nghiệp công ty cổ phần cho Công ty Cổ phần Đầu tư - Xây dựng Hạ tầng Quảng Nam (sau đây viết tắt là Công ty CPĐT - XDHT Quảng Nam), nội dung thay đổi Giám đốc, thay đổi người đại diện theo pháp luật từ ông Đào Duy T sang bà Nguyễn Thị Hoài S. Phòng ĐKKD cấp Giấy xác nhận thay đổi đăng ký doanh nghiệp, bà Nguyễn Thị Hoài S Chủ tịch Hội đồng quản trị, người đại diện pháp luật, Giám đốc Công ty CPĐT - XDHT Quảng Nam thay ông Đào Duy T là hành vi vi phạm pháp luật, bởi cơ sở pháp lý sau:

Theo Quyết định số 05/QĐ ngày 30-3-2021, ông Đào Duy T là Giám đốc Công ty CPĐT - XDHT Quảng Nam đã gửi đến bà Nguyễn Thị Hoài S (cổ đông công ty) về điều chỉnh vốn đăng ký 50.000.000.000 đồng giảm xuống 10.000.000.000 đồng bằng 1.000.000 cổ phần (sau đây viết tắt là CP). Số cổ phần đã thanh toán 1.011.872,9 CP, bằng 10.118.729.000 đồng. Ông Đào Duy T đã góp vốn 7.781.927.000 đồng, bằng 778.192,7 CP, chiếm 76,91%, bà Nguyễn Thị Hoài S góp vốn 2.336.802.060 đồng, bằng 233.680,2 CP, chiếm 23,09%; ông Nguyễn Văn H đã có đơn xin rút khỏi công ty, bằng 0% CP; bà Đào Thị H đã có đơn xin nhượng quyền góp vốn, bằng 0% CP; bà Nguyễn Thị N đã xin rút khỏi danh sách cổ đông, bằng 0% CP; ông Nguyễn Văn C không phải cổ đông Công ty CPĐT - XDHT Quảng Nam. Quyết định trên gửi đến bà Nguyễn Thị Hoài S, nhưng đến nay bà S không phản đối. Do đó, vốn góp của ông Đào Duy T là 76,9% CP chiếm đa số. Theo đó, khi bỏ phiếu bầu Hội đồng quản trị, ông T vẫn đạt 76,9% CP nên vẫn giữ nguyên Chủ tịch Hội đồng quản trị Công ty CPĐT - XDHT Quảng Nam. Phòng ĐKKD thuộc Sở Kế hoạch và Đầu tư tỉnh Quảng Nam cấp Giấy xác nhận đăng ký kinh doanh đối với Công ty CPĐT - XDHT

Quảng Nam, thay đổi người đại diện pháp luật từ ông Đào Duy T sang bà Nguyễn Thị Hoài S là không đúng quy định của pháp luật.

Hồ sơ đăng ký thay đổi đăng ký kinh doanh do bà Nguyễn Thị Hoài S đăng ký không hợp lệ: Ông Đào Duy T là người đại diện pháp luật, Chủ tịch Hội đồng quản trị, Giám đốc công ty. Do đó, Hội nghị Hội đồng quản trị, Đại hội cổ đông bàn về thay đổi đăng ký doanh nghiệp (thay đổi người đại diện pháp luật, thay đổi giám đốc, thay đổi cổ đông sáng lập) không có ông Đào Duy T tham dự là không hợp pháp, giấy triệu tập Đại hội cổ đông do bà Nguyễn Thị Hoài S ký, nhưng không gửi đến người đại diện theo pháp luật là không hợp lệ. Biên bản họp cổ đông chỉ có bà Nguyễn Thị Hoài S là cổ đông duy nhất nên không hợp lệ. Mặc dù, danh sách cổ đông tham dự Hội nghị có bà Nguyễn Thị N và ông Nguyễn Văn C nhưng không phải là cổ đông công ty (bà N xác nhận ghi trên Hợp đồng chuyển nhượng vốn số 02/HĐCN ngày 10-6-2018 và băng ghi âm kèm theo).

Do đó, Đại hội cổ đông Công ty CP ĐT - XDHT Quảng Nam theo Giấy mời số 05/CV-GCA ngày 08-3-2021 là ngụy tạo. Việc bà S đại diện Công ty CP ĐT - XDHT Quảng Nam cung cấp các tài liệu ngụy tạo kê khai đăng ký thay đổi người đại diện pháp luật, thay đổi Giám đốc, thay đổi cổ đông sáng lập là công nhiên chiếm đoạt bất hợp pháp quyền sở hữu Công ty CP ĐT - XDHT Quảng Nam.

Phòng ĐKKD thuộc Sở Kế hoạch và Đầu tư tỉnh Quảng Nam cấp Giấy chứng nhận đăng ký doanh nghiệp thay đổi lần đầu trong bối cảnh Công ty CP ĐT - XDHT Quảng Nam chỉ có 2 cổ đông là trái quy định tại điểm b khoản 1 Điều 111 của Luật Doanh nghiệp năm 2014

Vì vậy, yêu cầu Tòa án: Hủy Giấy chứng nhận đăng ký doanh nghiệp công ty cổ phần (đăng ký thay đổi lần thứ nhất vào ngày 23-4-2021) đối với Công ty CP ĐT - XDHT Quảng Nam; địa chỉ trụ sở chính: tỉnh Quảng Nam.

- Người bị kiện trình bày:

Ngày 22-4-2021, bà Nguyễn Thị Hoài S nộp hồ sơ thay đổi người đại diện theo pháp luật của Công ty CP ĐT - XDHT Quảng Nam tại Phòng ĐKKD gồm: Thông báo thay đổi người đại diện theo pháp luật số 01/TB ngày 21-4-2021, Biên bản họp Đại hội đồng cổ đông (lần thứ ba) số 01/BB-HĐCĐ ngày 21-4-2021 về việc thay đổi người đại diện theo pháp luật, Quyết định số 01/QĐ ngày 21-4-2021 của Đại hội đồng cổ đông về việc thay đổi người đại diện theo pháp luật, Bản sao chứng thực Chứng minh nhân dân của bà Nguyễn Thị Hoài S, Biên bản số 01/BB-HĐQT ngày 21-4-2021 họp Hội đồng quản trị về việc bầu Chủ tịch Hội đồng quản trị, Quyết định số 01/QĐ-HĐQT ngày 21-4-2021 của Hội đồng quản trị về việc bầu Chủ tịch Hội đồng quản trị.

Căn cứ vào các quy định của Luật Doanh nghiệp, Nghị định số 01/2021/NĐ-CP ngày 04-01-2021 của Chính phủ về Đăng ký doanh nghiệp, Phòng ĐKKD đã cấp Giấy chứng nhận đăng ký doanh nghiệp đăng ký thay đổi lần thứ 1 ngày 23-4-2021, thay đổi người đại diện theo pháp luật từ ông Đào Duy T, chức danh: Giám đốc sang bà Nguyễn Thị Hoài S, chức danh: Giám đốc.

Ngày 27-4-2021, Sở Kế hoạch và Đầu tư tỉnh Quảng Nam nhận được đơn khiếu nại của ông Đào Duy T, nội dung khiếu nại liên quan đến hồ sơ đăng ký thay

đổi nội dung đăng ký doanh nghiệp lần thứ 1 ngày 23-4-2021 của Công ty CP ĐT - XDHT Quảng Nam. Qua xem xét nội dung đơn khiếu nại, Sở Kế hoạch và Đầu tư đã có Công văn số 741/SKHĐT-ĐKKD ngày 05-5-2021 gửi Công an tỉnh Quảng Nam về việc đề nghị xác nhận hành vi giả mạo hồ sơ đăng ký doanh nghiệp.

Đến nay, Phòng ĐKKD nhận thấy việc thay đổi đăng ký doanh nghiệp công ty cổ phần (đăng ký thay đổi lần thứ nhất vào ngày 23-4-2021) đối với Công ty CP ĐT - XDHT Quảng Nam; địa chỉ trụ sở chính: tỉnh Quảng Nam là đúng quy định của pháp luật.

- Người có quyền lợi, nghĩa vụ liên quan:

1. Bà Nguyễn Thị Hoài S trình bày:

Từ tháng 9-2017, bà Nguyễn Thị Hoài S là cổ đông góp tiền vào Công ty CP ĐT - XDHT Quảng Nam. Từ năm 2017-2021, ông Đào Duy T không báo cáo tài chính, kinh tế công ty cho các cổ đông, chiếm đoạt tài sản của bà S, mặc dù bà S đã yêu cầu nhiều lần nhưng ông T không hợp tác và không tuân thủ đúng điều lệ công ty và Luật Doanh nghiệp. Vì vậy, bà S đã triệu tập đại hội đồng cổ đông đối với ông T. Bà S đã viết giấy mời ông T nhiều lần, nhưng ông T không có địa chỉ như trong giấy phép kinh doanh và ông T bỏ đi, không để lại địa chỉ cho các cổ đông biết. Sau đó, bà S viết giấy mời cho các cổ đông khác của công ty để họp Đại hội đồng cổ đông công ty để bầu ra Giám đốc mới. Trong các cuộc họp Đại hội đồng cổ đông công ty, ông T đều vắng mặt, các cổ đông và những người có quyền lợi, nghĩa vụ liên quan có mặt đầy đủ. Bà S nêu ra ý kiến: Giám đốc Đào Duy T bỏ đi không thông báo cho các cổ đông biết địa chỉ; ông T giả chữ ký của 02 cổ đông là bà Đào Thị Thanh H và ông Nguyễn Văn H, nhưng thực tế 02 người này không bao giờ có mặt, đó là ông T lập hồ sơ khống cho đủ thành viên cổ đông công ty để lừa đảo chiếm đoạt tiền của bà S; vốn điều lệ công ty: 50.000.000.000 đồng, ông T chiếm 60% cổ phần công ty, tương đương 30.000.000.000 đồng, nhưng ông T chưa bỏ đồng nào vào công ty và các cổ đông chưa ký giấy chứng nhận ông T góp cổ phần vào công ty; không có công ty hoạt động tại tỉnh Quảng Nam. Theo Luật Doanh nghiệp và điều lệ công ty: 03 tháng thì Giám đốc phải báo cáo tài chính với các cổ đông một lần để biết hoạt động của công ty và Điều lệ công ty trang 27, 29 quy định: Giám đốc hoạt động không báo cáo tài chính, kinh tế cho các cổ đông biết, thì thua lỗ thất thu tài sản Giám đốc phải chịu đền bù cho công ty và các cổ đông. Ông T không báo cáo với các cổ đông và không hợp tác.

Bà S đã nhờ Công ty Thừa phát lại P lập vi bằng làm chứng, cùng với Tổ trưởng tổ dân phố chứng kiến không có công ty như trong giấy phép hoạt động kinh doanh. Sau đó, bà S nhờ Đài truyền hình Việt Nam (VTV8) cùng Báo Tài nguyên và Môi trường đưa lên thông tin đại chúng. Những ý kiến bà S ra trước các cuộc họp Đại hội đồng cổ đông công ty đã được các cổ đông và những người có quyền lợi, nghĩa vụ chấp thuận bà S làm Giám đốc công ty. Sau đó, bà S đã gửi đơn và các văn bản kèm theo tới Phòng ĐKKD thuộc Sở Kế hoạch và Đầu tư tỉnh Quảng Nam để làm thủ tục cấp lại Giấy phép kinh doanh cho bà S làm Giám đốc để bà S tiếp tục điều hành công ty. Vì vậy, bà S không đồng ý yêu cầu khởi kiện của ông Đào Duy T.

2. Ông Nguyễn Văn C trình bày:

Ông Nguyễn Văn C là thành viên Hội đồng quản trị và là người có quyền lợi, nghĩa vụ liên quan của Công ty CP ĐT - XDHT Quảng Nam. Ông C được bà Nguyễn Thị Hoài S mời họp Đại hội đồng cổ đông và được biết bà S nêu ra trong cuộc họp: Ông Đào Duy T đăng ký Giấy phép kinh doanh tại địa chỉ tỉnh Quảng Nam, nhưng thực tế không có công ty trong địa chỉ trên; bà S đã mời Công ty Thừa phát lại Phạm Hoàng lập vi bằng làm chứng, với nội dung không có công ty tại địa chỉ như trong Giấy phép kinh doanh; từ tháng 09-2017 (thành lập công ty), ông Đào Duy T làm Giám đốc mà không báo cáo tài chính kinh tế cho các cổ đông biết; vốn điều lệ công ty là 50.000.000.000 đồng, nhưng ông T không góp đồng nào vào công ty, không có chứng nhận của các cổ đông; ông T giả chữ ký của 02 cổ đông là bà Đào Thị Thanh H và ông Nguyễn Văn H, nhưng thực tế 02 người này không bao giờ có mặt. Các cổ đông đã yêu cầu ông T báo cáo tài chính, kinh tế cho các cổ đông theo Điều lệ công ty và Luật Doanh nghiệp nhưng ông T từ chối, không hợp tác, nên ông C cùng các cổ đông và thành viên khác trong cuộc họp đã thống nhất và ký bầu bà Nguyễn Thị Hoài S làm Giám đốc công ty để điều hành công ty. Ông C không đồng ý yêu cầu khởi kiện của ông Đào Duy T.

3. Bà Nguyễn Thị N trình bày:

Bà Nguyễn Thị N thống nhất trình bày của bà Nguyễn Thị Hoài S và ông Nguyễn Văn C.

Tại Bản án hành chính sơ thẩm số 26/2022/DS-ST ngày 28-4-2022, Tòa án nhân dân tỉnh Quảng Nam quyết định:

Căn cứ Điều 3, khoản 1 Điều 115, khoản 2 Điều 116, điểm b khoản 2 Điều 193 của Luật Tổ tụng hành chính; các Điều 139, 140, 143, 144 và 145 của Luật Doanh nghiệp; Điều 50 Nghị định số 01/2021/NĐ-CP ngày 04-01-2021 của Chính phủ về Đăng ký doanh nghiệp; Nghị quyết số 326/2016/UBTVQH14 ngày 30-12-2016 của Ủy ban thường vụ Quốc hội về mức thu, miễn, giảm, thu, nộp, quản lý và sử dụng án phí và lệ phí Tòa án, xử:

1. Chấp nhận yêu cầu khởi kiện của người khởi kiện là ông Đào Duy T:

Hủy Giấy chứng nhận đăng ký doanh nghiệp công ty cổ phần (đăng ký thay đổi lần thứ nhất vào ngày 23-4-2021) đối với Công ty CP Đầu tư và Xây dựng Hạ tầng Quảng Nam; địa chỉ trụ sở chính: tỉnh Quảng Nam của Phòng Đăng ký kinh doanh - Sở Kế hoạch Đầu tư tỉnh Quảng Nam.

2. Tiếp tục thi hành Quyết định áp dụng Biện pháp khẩn cấp tạm thời số 05/2021/QĐ-BPKCTT ngày 12-11-2021 của Tòa án nhân dân tỉnh Quảng Nam theo quy định tại các Điều 66, 67, 68 và 69 của Luật Tổ tụng hành chính.

Ngoài ra, bản án sơ thẩm còn quyết định về án phí sơ thẩm và thông báo quyền kháng cáo theo quy định của pháp luật.

Ngày 09-5-2022, người có quyền lợi, nghĩa vụ liên quan là bà Nguyễn Thị Hoài S kháng cáo toàn bộ bản án.

Căn cứ vào các tài liệu có trong hồ sơ vụ án đã được thẩm tra tại phiên tòa; căn cứ kết quả tranh tụng tại phiên tòa trên cơ sở xem xét đầy đủ các tài liệu chứng cứ,

lời trình bày của các đương sự, ý kiến của Kiểm sát viên, các quy định của pháp luật.

NHẬN ĐỊNH CỦA TÒA ÁN:

[1]. Sau khi xét xử sơ thẩm, người có quyền lợi, nghĩa vụ liên quan kháng cáo bản án. Đơn kháng cáo của đương sự là trong thời hạn quy định tại Điều 206 của Luật Tố tụng hành chính, do đó Hội đồng xét xử quyết định đưa vụ án ra xét xử phúc thẩm.

Tại phiên tòa phúc thẩm, người kháng cáo giữ nguyên nội dung kháng, đề nghị Hội đồng xét xử phúc thẩm bác yêu cầu khởi kiện của ông Đào Duy T; người bị kiện đề nghị bác yêu cầu của khởi kiện; người đại diện theo uỷ quyền của người khởi kiện đề nghị không chấp nhận kháng cáo của bà Nguyễn Thị Hoài S. Như vậy, các đương sự không thoả thuận với nhau về việc giải quyết vụ án.

Đại diện Viện kiểm sát nhân dân cấp cao tại Đà Nẵng đề nghị Hội đồng xét xử phúc thẩm căn cứ khoản 1 Điều 241 của Luật Tố tụng hành chính bác kháng cáo của bà Nguyễn Thị Hoài S; giữ nguyên quyết định của bản án sơ thẩm.

[2]. Xét kháng cáo của đương sự:

Bà Nguyễn Thị Hoài S kháng cáo toàn bộ bản án, nên Hội đồng xét xử phúc thẩm xem xét các vấn đề:

[2.1] Về tố tụng:

Giấy chứng nhận đăng ký doanh nghiệp công ty cổ phần (đăng ký thay đổi lần thứ nhất vào ngày 23-4-2021) đối với Công ty CP ĐT - XDHT Quảng Nam có nội dung “làm phát sinh, thay đổi, hạn chế, chấm dứt quyền, lợi ích hợp pháp của cơ quan, tổ chức, cá nhân...” nên là quyết định hành chính và là đối tượng khởi kiện vụ án hành chính. Ông Đào Duy T cho rằng quyền và lợi ích hợp pháp của mình bị ảnh hưởng, nên khởi kiện yêu cầu hủy Giấy chứng nhận đăng ký doanh nghiệp công ty cổ phần này. Tòa án cấp sơ thẩm xác định đơn khởi kiện còn trong thời hiệu, nên thụ lý và xác định quan hệ pháp luật giải quyết trong vụ án là “Khiếu kiện quyết định hành chính, hành vi hành chính về thu hồi Giấy chứng nhận đăng ký doanh nghiệp” là đúng quy định tại khoản 2 Điều 3, khoản 1 Điều 30, khoản 4 Điều 32, khoản 1 Điều 115, điểm a khoản 2 Điều 116 của Luật Tố tụng hành chính.

[2.2]. Về nội dung:

[2.2.1]. Về việc thành lập Công ty Cổ phần Đầu tư và Xây dựng Hạ tầng Quảng Nam và xác định các cổ đông của Công ty:

Công ty Cổ phần Đầu tư và Xây dựng hạ tầng Quảng Nam được Phòng ĐKKD thuộc Sở Kế hoạch và Đầu tư tỉnh Quảng Nam cấp Giấy chứng nhận đăng ký doanh nghiệp số 4001121332, đăng ký lần đầu ngày 14-9-2017, đăng ký thay đổi lần thứ 1 ngày 23-4-2021, nội dung thay đổi người đại diện theo pháp luật từ ông Đào Duy T sang người đại diện theo pháp luật là bà Nguyễn Thị Hoài S, chức danh: Giám đốc. Hồ sơ thay đổi người đại diện theo pháp luật của công ty do bà Nguyễn Thị Hoài S nộp tại Phòng ĐKKD ngày 22-4-2021.

Theo Điều lệ công ty, thì những cổ đông công ty gồm ông Đào Duy T, bà Nguyễn Thị Hoài S, ông Nguyễn Văn H, bà Đào Thị Thanh H. Đến ngày 19-6-2018, Danh sách cổ đông sáng lập (Phụ lục I-7 kèm theo Điều lệ Công ty - bút lục số 214 - 215) gồm: Ông Đào Duy T 3.500.000 CP chiếm 70% vốn điều lệ, bà Nguyễn Thị Hoài S 1.000.000 CP chiếm 20% vốn điều lệ, ông Nguyễn Văn H và bà Đào Thị Thanh H đã chuyển nhượng toàn bộ vốn góp theo Hợp đồng số 01/HĐ ngày 19-6-2018. Quá trình giải quyết vụ án tại cấp sơ thẩm, bà Nguyễn Thị Thanh H và ông Nguyễn Văn H đã cung cấp văn bản trình bày ý kiến (được công chứng, chứng thực) xác nhận việc đã chuyển nhượng toàn bộ vốn góp, hiện nay không còn là cổ đông của công ty.

Bà Nguyễn Thị N không cung cấp được hợp đồng góp vốn vào công ty, nhưng qua Biên bản họp hội đồng quản trị Công ty ngày 21-01-2020, được ông Đào Duy T ký xác nhận bà Nguyễn Thị N có tỷ lệ vốn góp 10% (bút lục số 198), có chữ ký của bà N là cổ đông, phù hợp với Chứng thư tư vấn pháp lý ngày 27-02-2020 của Công ty Cổ phần tư vấn và đại lý Thuế Hà Tĩnh thể hiện bà N góp 5.000.000.000 đồng, ông Đào Duy T góp 35.000.000.000 đồng, bà Nguyễn Thị Hoài S góp 10.000.000.000 đồng. Như vậy, có căn cứ xác định công ty có 03 cổ đông gồm các ông (bà): Đào Duy T, Nguyễn Thị Hoài S và Nguyễn Thị N.

Bà Nguyễn Thị Hoài S cho rằng ông Nguyễn Văn C là cổ đông của công ty, nhưng không cung cấp được tài liệu, chứng cứ để chứng minh; tại Biên bản họp Đại hội đồng cổ đông lần 2 ngày 21-4-2021 cũng không thể hiện ông C là cổ đông của công ty, mà tại cuộc họp thể hiện việc bầu ông C là thành viên Hội đồng quản trị, nhưng hồ sơ công ty không thể hiện ông C là thành viên, do đó việc bầu ông C là thành viên Hội đồng quản trị là không đúng quy định tại Điều 115 và Điều 137 của Luật Doanh nghiệp.

[2.2.2]. Về triệu tập cuộc họp Đại hội đồng cổ đông, thủ tục đăng ký thay đổi người đại diện Công ty:

- Về triệu tập cuộc họp Đại hội đồng cổ đông:

Bà Nguyễn Thị Hoài S là cổ đông của công ty, là thành viên Hội đồng quản trị, do đó việc bà S triệu tập họp Đại hội đồng cổ đông là đúng quy định theo Điều 140 của Luật Doanh nghiệp và Điều 32 Điều lệ công ty.

Điều 143 và Điều 145 Luật Doanh nghiệp quy định: ... *Người triệu tập họp Đại hội đồng cổ đông phải gửi thông báo mời họp đến tất cả cổ đông trong danh sách cổ đông có quyền dự họp chậm nhất 21 ngày trước ngày khai mạc, thông báo mời họp được gửi bằng phương thức bảo đảm đến địa chỉ liên lạc của cổ đông và **đăng trên trang thông tin điện tử của công ty**, trường hợp công ty xét thấy cần thiết, thì đăng báo hằng ngày của trung ương hoặc địa phương theo quy định của Điều lệ công ty...*

Trường hợp cuộc họp lần thứ nhất không đủ điều kiện tiến hành theo quy định tại khoản 1 Điều này thì thông báo mời họp lần thứ hai phải được gửi trong thời hạn 30 ngày kể từ ngày dự định họp lần thứ nhất, nếu Điều lệ công ty không quy định khác. Cuộc họp Đại hội đồng cổ đông lần thứ hai được tiến hành khi có số cổ đông dự họp đại diện từ 33% tổng số phiếu biểu quyết trở lên.

Trường hợp cuộc họp lần thứ hai không đủ điều kiện tiến hành theo quy định tại khoản 2 Điều này thì thông báo mời họp lần thứ ba phải được gửi trong thời hạn 20

ngày kể từ ngày dự định họp lần thứ hai, nếu Điều lệ công ty không quy định khác. Cuộc họp Đại hội đồng cổ đông lần thứ ba được tiến hành không phụ thuộc vào tổng số phiếu biểu quyết của các cổ đông dự họp.

Theo các quy định viện dẫn trên, cuộc họp Đại hội đồng cổ đông được tiến hành khi có đủ số cổ đông đại diện ít nhất 51% tổng số phiếu biểu quyết, tỷ lệ cụ thể do Điều lệ công ty quy định. Trường hợp lần thứ nhất không đủ điều kiện tiến hành, thì triệu tập họp lần thứ hai trong thời hạn 30 ngày, kể từ ngày dự định họp lần thứ nhất, nếu Điều lệ công ty không có quy định khác và lần hai phải có số cổ đông dự họp đại diện ít nhất 33% tổng số phiếu biểu quyết, tỷ lệ cụ thể do Điều lệ công ty quy định. Nếu lần triệu tập thứ hai cũng không đủ điều kiện tiến hành, thì được triệu tập lần thứ ba trong thời hạn 20 ngày, kể từ ngày dự định họp lần thứ hai, nếu Điều lệ công ty không có quy định khác. Đối với cuộc họp lần này, thì việc tiến hành cuộc họp không phụ thuộc vào tổng số phiếu biểu quyết của các cổ đông dự họp.

Bà Nguyễn Thị Hoài S thực hiện 03 lần việc triệu tập và tiến hành họp Đại hội đồng cổ đông để thay đổi người đại diện theo pháp luật của Công ty: Biên bản họp đại hội đồng cổ đông bất thường lần 1 ngày 01-01-2021 (nhưng trong Biên bản họp lần 3 ghi họp lần 1 là ngày 01-3-2021); bà S chiếm 20% cổ phần có mặt, bà N chiếm 10% cổ phần có mặt, ông Đào Duy T chiếm 70% cổ phần vắng mặt (bút lục số 99). Biên bản họp Đại hội cổ đông bất thường lần 2 ngày 04-02-2021 (nhưng Biên bản họp lần 3 ghi họp lần 2 là ngày 01-4-2021), ông T chiếm 70% cổ phần vắng mặt.

Tại cuộc họp Đại hội cổ đông bất thường lần 3 ngày 21-4-2021, ông T chiếm 70% cổ phần vắng mặt, căn cứ Điều 145 của Luật Doanh nghiệp, bà S đã tiến hành họp và thông qua nội dung thay đổi người đại theo pháp luật từ ông Đào Duy T sang bà Nguyễn Thị Hoài S, biên bản lần 3 đã được bà S nộp cho Phòng ĐKKD kèm theo các giấy tờ liên quan để đăng ký thay đổi trong Giấy chứng nhận đăng ký kinh doanh của Công ty CP ĐT - XDHT Quảng Nam.

Quá trình giải quyết vụ án, bà Nguyễn Thị Hoài S cung cấp cho Tòa án 02 phiếu báo phát và hoàn trả của Bưu điện có chứa Giấy đề nghị về việc triệu tập họp Đại hội đồng cổ đông bất thường lần 1 ngày 29-12-2020, được đóng dấu bưu điện ngày **29-12-2020** gửi đến người nhận là ông Đào Duy T, địa chỉ: Khu 1B, phường Điện Ngọc, thị xã Điện Bàn, tỉnh Quảng Nam (bút lục số 145) và Giấy đề nghị về việc triệu tập họp Đại hội đồng cổ đông bất thường lần 2 ngày **15-01-2021**, được đóng dấu Bưu điện ngày **13-01-2021** gửi đến người nhận là ông Đào Duy T, địa chỉ: Khu 1B, phường Điện Ngọc, thị xã Điện Bàn, tỉnh Quảng Nam. Bà S không cung cấp báo phát của Giấy mời họp cổ đông lần 3.

Xét thấy, về địa chỉ người nhận căn cứ các văn bản có trong hồ sơ vụ án thể ông Đào Duy T có địa chỉ thường trú tại: Khối 10, thị trấn Đức T, huyện Đức T, tỉnh Hà Tĩnh. Không có tài liệu, chứng cứ thể hiện ông Đào Duy T cư trú tại địa chỉ Khu 1B, phường Điện Ngọc, thị xã Điện Bàn, tỉnh Quảng Nam tại thời điểm bà S mời họp Đại hội đồng cổ đông; đồng thời, Giấy đề nghị về việc triệu tập họp Đại hội đồng cổ đông bất thường được bà S gửi cho ông Đào Duy T không đảm bảo về thời hạn gửi, không đảm bảo về nội dung của cổ đông tham dự cuộc họp. Bà S cũng không thực hiện việc công bố công khai trên phương tiện thông tin điện tử. Quá trình giải quyết vụ án, ông

T cho biết hoàn toàn không biết việc triệu tập họp Đại hội đồng cổ đông bất thường của bà S. Do đó, việc bà Nguyễn Thị Hoài S triệu tập họp Đại hội đồng cổ đông 3 lần là không đúng quy định, dẫn đến mất quyền dự họp Đại hội đồng cổ đông là ông Đào Duy T theo Điều 144 của Luật Doanh nghiệp.

- Về thủ tục đăng ký thay đổi người đại diện công ty:

Phòng ĐKKD thuộc Sở Kế hoạch và Đầu tư tỉnh Quảng Nam căn cứ các tài liệu, chứng cứ do bà Nguyễn Thị Hoài S cung cấp trong khi thủ tục triệu tập cuộc họp Đại hội đồng cổ đông không đúng (như phân tích nêu trên) và không xem xét tính hợp pháp của biên bản và nghị quyết Đại hội đồng cổ đông, từ đó ban hành Giấy chứng nhận đăng ký doanh nghiệp số 4001121332, đăng ký lần đầu ngày 14-9-2017, đăng ký thay đổi lần thứ 1 ngày 23-4-2021, nội dung thay đổi người đại diện theo pháp luật từ ông Đào Duy T sang người đại diện theo pháp luật là bà Nguyễn Thị Hoài S là không đúng quy định của pháp luật, ảnh hưởng trực tiếp đến quyền và lợi ích hợp pháp của cổ đông là ông Đào Duy T và Công ty CP ĐT - XDHT Quảng Nam. Như vậy, Tòa án nhân dân tỉnh Quảng Nam chấp nhận yêu cầu khởi kiện của ông Đào Duy T, huỷ Giấy chứng nhận đăng ký thay đổi lần thứ 1 ngày 23-4-2021, nội dung thay đổi người đại diện theo pháp luật của Công ty CP ĐT - XDHT Quảng Nam là có căn cứ. Trường hợp, cần thiết phải thay đổi người đại diện theo pháp luật, Công ty CP ĐT - XDHT Quảng Nam phải tổ chức lại họp Đại hội đồng cổ đông theo đúng quy định của Luật Doanh Nghiệp và Điều lệ của công ty.

Như vậy, kháng cáo của bà Nguyễn Thị Hoài S đã được Hội đồng xét xử phúc thẩm xem xét và không có cơ sở để chấp nhận.

[3]. Trong quá trình giải quyết vụ án, theo yêu cầu của đương sự, Tòa án nhân dân tỉnh Quảng Nam ban hành Quyết định áp dụng biện pháp khẩn cấp tạm thời số 05/2021/QĐ-BPKCTT ngày 12-11-2021, buộc Phòng ĐKKD thuộc Sở Kế hoạch và Đầu tư tỉnh Quảng Nam tạm đình chỉ thi hành đối với quyết định hành chính là Giấy chứng nhận đăng ký doanh nghiệp công ty cổ phần đối với Công ty CP ĐT - XDHT Quảng Nam là đúng quy định tại các Điều 66 và Điều 67 của Luật Tổ tụng hành chính. Tuy nhiên, vụ án đã được giải quyết bằng bản án có hiệu lực pháp luật, do đó việc áp dụng biện pháp khẩn cấp tạm là không cần thiết. Vì vậy, Hội đồng xét xử phúc thẩm quyết định hủy bỏ quyết định áp dụng biện pháp khẩn cấp tạm thời này.

[4]. Về án phí hành chính:

Do kháng cáo không được chấp nhận, nên bà Nguyễn Thị Hoài S phải chịu án phí hành chính phúc thẩm theo quy định của pháp luật.

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH:

1. Căn cứ khoản 1 Điều 241 của Luật Tổ tụng hành chính.

- Bác kháng cáo của người có quyền lợi, nghĩa vụ liên quan là bà Nguyễn Thị Hoài S.

- Giữ nguyên Bản án hành chính sơ thẩm số 26/2022/HCST ngày 28-4-2022 của Tòa án nhân dân tỉnh Quảng Nam.

2. Căn cứ điểm b khoản 2 Điều 193 của Luật Tổ tụng hành chính 2015; các Điều 139, 140, 143, 144 và 145 của Luật Doanh nghiệp, xử:

2.1. Chấp nhận yêu cầu khởi kiện của người khởi kiện là ông Đào Duy T:

Hủy Giấy chứng nhận đăng ký doanh nghiệp công ty cổ phần (đăng ký thay đổi lần thứ nhất ngày 23-4-2021) đối với Công ty Cổ phần Đầu tư và Xây dựng Hạ tầng Quảng Nam; địa chỉ trụ sở chính: tỉnh Quảng Nam của Phòng Đăng ký kinh doanh - Sở Kế hoạch Đầu tư tỉnh Quảng Nam”.

2.2. Hủy bỏ Quyết định áp dụng biện pháp khẩn cấp tạm thời số 05/2021/QĐ-BPKCTT ngày 12-11-2021 của Tòa án nhân dân tỉnh Quảng Nam (có quyết định kèm theo bản án phúc thẩm).

3. các quyết định khác của bản án sơ thẩm không có kháng cáo, không bị kháng cáo, kháng nghị đã có hiệu lực kể từ ngày hết thời hạn kháng cáo, kháng nghị.

4. Về án phí hành chính:

Căn cứ khoản 1 Điều 349 của Luật Tổ tụng hành chính; khoản 1 Điều 34 Nghị quyết số 326/2016/UBTVQH14 ngày 30-12-2016 của Ủy ban thường vụ Quốc hội về mức thu, miễn, giảm, thu, nộp, quản lý và sử dụng án phí và lệ phí Tòa án.

- Bà Nguyễn Thị Hoài S phải chịu 300.000 đồng (ba trăm nghìn đồng) án phí hành chính phúc thẩm, nhưng được trừ vào số tiền 300.000 đồng (ba trăm nghìn đồng) tạm ứng án phí phúc thẩm đã nộp theo Biên lai thu tạm ứng án phí, lệ phí Tòa án số 0000146 ngày 13-5-2022 của Cục Thi hành án Dân sự tỉnh Quảng Nam, nay được chuyển thành án phí; bà S đã nộp đủ án phí hành chính phúc thẩm.

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

Nơi nhận:

- TAND tỉnh Quảng Nam;
- TANDTC - Vụ III;
- VKSNDCC tại Đà Nẵng;
- VKSND tỉnh Quảng Nam;
- Các đương sự (theo địa chỉ);
- Cục THA dân sự tỉnh Quảng Nam;
- Lưu: H/sơ vụ án, các Phòng HCTP, LTHS.

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

(Đã ký)

Phạm Việt Cường