

**TÒA ÁN NHÂN DÂN
TỈNH LÂM ĐỒNG**

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

Bản án số: 06/2021/HC-ST

Ngày: 22/01/2021

Về việc “*Khiếu kiện Quyết định hành chính, hành vi hành chính trong quản lý Nhà nước về đăng ký doanh nghiệp*”.

**NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM
TÒA ÁN NHÂN DÂN TỈNH LÂM ĐỒNG**

- Thành phần Hội đồng xét xử sơ thẩm gồm có:**
Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Ông Dư Thành Trung
Các Hội thẩm nhân dân:
1. Ông Lê Văn Tư
2. Bà Hoàng Thị Biên.

- Thư ký phiên tòa: Bà Nguyễn Trần Huyền Trang, là Thư ký Tòa án nhân dân tỉnh Lâm Đồng.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Lâm Đồng tham gia phiên tòa: Ông Đỗ Văn Phương- Kiểm sát viên.

Ngày 22 tháng 01 năm 2021, tại trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Lâm Đồng xét xử sơ thẩm công khai vụ án thụ lý số 56/2020/HC-ST ngày 17-11-2020; về việc “*Khiếu kiện Quyết định hành chính, hành vi hành chính trong quản lý Nhà nước về đăng ký doanh nghiệp*”, theo Quyết định đưa vụ án ra xét xử số 46/2020/QĐXXST-HC ngày 28-12-2020; Quyết định hoãn phiên tòa số 01/2021/QĐST-HC ngày 14-01-2021, giữa các đương sự:

1. Người khởi kiện: Công ty cổ phần O

Địa chỉ trụ sở: Thôn Phú An, xã Phú Hội, huyện Đ, tỉnh Lâm Đồng

Người đại diện theo pháp luật: Ông Nguyễn Anh D; chức vụ: Chủ tịch Hội đồng quản trị kiêm Tổng giám đốc; có mặt.

Người đại diện theo ủy quyền: Ông Nguyễn Đức Tuấn, sinh năm 1976

Địa chỉ: Số CH201-98 ngõ 42 Triều Khúc, quận T, Thành phố Hà Nội; có mặt.

(Theo văn bản ủy quyền ngày 17-11-2020).

Người bảo vệ quyền và lợi ích hợp pháp của người khởi kiện: Luật sư **Trần Nam D**, Luật sư **Nguyễn Hữu H** - Công ty Luật TNHH MTV TDH L thuộc Đoàn luật sư Thành phố Hồ Chí Minh

Địa chỉ: Số 05 Phan Chu Trinh, Phường, Quận B, Thành phố Hồ Chí Minh; có mặt.

2. Người bị kiện: Phòng đăng ký kinh doanh- Sở kế hoạch và đầu tư tỉnh Lâm Đồng.

Địa chỉ trụ sở: Trung tâm hành chính tỉnh Lâm Đồng- số 36 đường Trần Phú, Phường 4, thành phố Đà Lạt, tỉnh Lâm Đồng.

Người đại diện theo pháp luật: Ông **Trần Thanh Q**, chức vụ: Trưởng phòng

Người đại diện theo ủy quyền: Bà **Phan Thị Thanh V**, chức vụ: Phó phòng; có mặt

(Theo văn bản ủy quyền số 94/ĐKKD ngày 26-11-2020).

NỘI DUNG VỤ ÁN

Theo đơn khởi kiện đề ngày 26-10-2020, ngày 06-11-202; đơn khởi kiện bổ sung ngày 17-11-2020, ngày 18-12-2020 và lời trình bày của người đại diện của người khởi kiện Công ty cổ phần O thể hiện như sau:

Công ty Cổ phần O (sau đây viết tắt là Công ty O) là Công ty cổ phần gồm có 03 (ba) cổ đông, trong đó Công ty Tai-Ling Biotech., Inc (một pháp nhân của Đài Loan- Trung Quốc) nắm giữ 49% cổ phần, bà Nguyễn Thị Thanh H nắm giữ 48% cổ phần và ông Trần Giang nắm giữ 3% cổ phần, đã được Phòng Đăng ký kinh doanh- Sở Kế hoạch và Đầu tư tỉnh Lâm Đồng (sau đây viết tắt là Phòng ĐKKD) cấp Giấy chứng nhận đăng ký doanh nghiệp mã số 5801350252 lần đầu vào ngày 22-8-2017.

Sau khi Công ty O đi vào hoạt động kinh doanh, bà Chen, Chia-Hui- Chủ tịch Hội đồng quản trị (sau đây viết tắt là HĐQT) của Công ty O giai đoạn 2017-2019 với tư cách là người đại diện theo pháp luật của Công ty đã có các hành vi vi phạm pháp luật và không thực hiện các nghĩa vụ mà Luật doanh nghiệp quy định đối với người đại diện theo pháp luật và Chủ tịch HĐQT của Công ty cổ phần.

Trước tình hình đó, các cổ đông sáng lập Công ty O là bà Nguyễn Thị Thanh H và ông Trần G nắm giữ 51% cổ phần có quyền biểu quyết, đã gửi “Văn bản yêu cầu về việc triệu tập cuộc họp đại hội đồng cổ đông (sau đây viết tắt là ĐHĐCĐ) bất thường Công ty Cổ phần O” đề ngày 05/06/2019 cho Hội đồng quản trị Công ty O để giải quyết các vấn đề nêu trên. Việc ban hành văn bản yêu cầu như trên phù hợp với quy định tại điểm c Khoản 3 Điều 136 Luật Doanh nghiệp hiện hành về thẩm quyền yêu cầu triệu tập cuộc họp Đại hội đồng cổ đông bất thường của cổ đông hoặc nhóm cổ đông sở hữu từ 10% cổ phần phổ thông trở lên. Tuy nhiên, Hội đồng quản trị không thực hiện việc triệu tập cuộc họp theo quy định tại Khoản 1, Khoản 2 Điều 136 của Luật Doanh nghiệp hiện hành và Điều lệ của Công ty O. Do vậy, ngày 08-11-2019, ông G , bà H đã ban hành “*Thông báo về việc triệu tập tham dự cuộc họp Đại Hội Đồng Cổ Đông bất thường 2019*”.

Do Công ty O được tổ chức theo mô hình: “Đại Hội Đồng Cổ Đông- Hội Đồng Quản Trị- Tổng Giám Đốc”, không có cơ cấu Ban Kiểm Soát, nên các cổ đông Việt Nam đã thực hiện quyền triệu tập cuộc họp ĐHĐCĐ bất thường căn cứ theo Khoản 6 Điều 136 Luật Doanh nghiệp hiện hành, cụ thể: “6. *Trường hợp Ban kiểm soát không triệu tập họp Đại hội đồng cổ đông theo quy định tại Khoản 5 Điều này thì cổ đông hoặc nhóm cổ đông theo quy định tại Khoản 2 Điều 114 của Luật này có quyền đại diện Công ty triệu tập họp Đại hội đồng cổ đông theo quy định của Luật này*”.

“*Thông báo về việc triệu tập tham dự cuộc họp ĐHĐCĐ bất thường 2019*” đã được gửi đến các cổ đông có quyền dự họp trong đó có Công ty Tai-Ling Biotech., Inc theo đúng trình tự quy định tại Điều 139 Luật Doanh nghiệp hiện hành.

Căn cứ theo quy định tại Khoản 2 Điều 141 và Điều 16.5 Điều lệ hiện hành của Công ty O quy định về “Số đại biểu cần thiết”, bà Nguyễn Thị Thanh H đã phát hành “*Thông báo về việc triệu tập tham dự cuộc họp Đại hội đồng cổ đông bất thường năm 2019*” đề ngày 08-11-2019 và “*Thông báo về việc hoãn và tổ chức lại cuộc họp ĐHĐCĐ bất thường 2019*” đề ngày 19-11-2019. Theo đó, cuộc họp ĐHĐCĐ bất thường 2019, được thông báo tổ chức lại vào ngày 20-11-2019.

Tuy nhiên, cổ đông Công ty Tai-Ling Biotech., Inc. đã không có mặt theo đúng thời gian, địa điểm tổ chức cuộc họp ĐHĐCĐ bất thường như đã nêu tại thông báo.

Ngày 20-11-2019, cuộc họp ĐHĐCĐ bất thường 2019 của Công ty O đã được diễn ra đúng theo các quy định của Luật Doanh nghiệp và Điều lệ hiện hành của Công ty.

Tại cuộc họp này, các cổ đông dự họp đại diện 51% cổ phần có quyền biểu quyết đã biểu quyết nhất trí với tỷ lệ 100% các vấn đề quan trọng được nêu ra trong chương trình nghị sự, trong đó có việc “*Bãi nhiệm chức danh người đại diện theo pháp luật của Công ty Cổ phần O đối với bà Chen, Chia-Hui và bổ nhiệm ông Nguyễn Anh Dũng làm Người đại diện theo pháp luật duy nhất của Công ty Cổ phần O*”.

Cùng ngày 20-11-2019, ĐHĐCĐ của Công ty O đã ban hành Nghị quyết số 07/2019/NQ-ĐHĐCĐ về việc xử lý và giải quyết các vấn đề có liên quan đến bà Chen, Chia-Hui, theo đó, “*Bãi nhiệm tư cách người đại diện theo pháp luật đối với bà Chen, Chia-Hui, bổ nhiệm ông Nguyễn Anh Dũng làm người đại diện theo pháp luật duy nhất của Công ty cổ phần O*”; đồng thời buộc bà Chen, Chia-Hui và Công ty Tai-Ling Biotech., Inc liên đới chịu trách nhiệm về kết quả hoạt động sản xuất kinh doanh và phải đền bù tất cả các thiệt hại đã gây ra cho Công ty O từ khi mới thành lập cho đến khi Công ty hoàn tất việc chuyển giao toàn bộ quyền điều hành, quản lý và tự chủ tài chính.

Căn cứ theo quy định tại Điều 144 Luật Doanh nghiệp thì Nghị quyết số 07/2019/NQ-ĐHĐCĐ và tất cả các Nghị quyết khác liên quan đến cuộc họp ĐHĐCĐ bất thường ngày 20-11- 2019 đều được thông qua hợp pháp do “*các cổ đông dự họp đại diện 51% cổ phần có quyền biểu quyết đã biểu quyết nhất trí với tỷ lệ 100% các vấn đề quan trọng được nêu ra trong chương trình nghị sự*”.

Như vậy, căn cứ theo quy định tại Khoản 1 Điều 147 Luật Doanh nghiệp nêu trên, cho đến thời điểm hiện nay đã hơn 01 (một) năm kể ngày thông qua và ban hành, tất cả các Nghị quyết của ĐHĐCĐ bất thường năm 2019 của Công ty đều không bị cổ đông hay nhóm cổ đông theo luật định yêu cầu Tòa án hoặc Trọng tài xem xét, hủy bỏ. Điều này cũng đã được Tòa án nhân dân tỉnh Lâm Đồng xác nhận và khẳng định tại Văn bản số 847/TA - DS đề ngày 09-10-2020.

Với tất cả những căn cứ trình bày ở trên, tất cả các Nghị quyết ĐHĐCĐ bất thường năm 2019 đều đã được ĐHĐCĐ phê chuẩn và thông qua theo đúng trình tự mà Luật Doanh nghiệp hiện hành và Điều lệ Công ty O quy định.

Sau khi đã họp Đại hội đồng cổ đông, ngày 17-12-2019, Công ty đã tổ chức họp Hội đồng quản trị. Tại cuộc họp các thành viên có mặt của Hội đồng quản trị đã biểu quyết thông qua nhiều nội dung và đã ban hành Nghị quyết số 05/2019/NQ-HĐQT ngày 17-12-2019, bổ nhiệm ông Nguyễn Anh Dũng- Thành viên HĐQT Công ty nhiệm kỳ 2019-2021 kiêm nhiệm giữ chức vụ Tổng giám đốc Công ty và là người đại diện theo pháp luật duy nhất của Công ty.

Ngày 14-01-2020, Công ty đã nộp hồ sơ yêu cầu thay đổi một số nội dung đăng ký doanh nghiệp của Công ty theo Thông báo thay đổi nội dung đăng ký doanh nghiệp số 012511/2019/TB-O ngày 25-11-2019 bao gồm: Thay đổi người đại diện theo pháp luật từ bà Chen, Chia-Hui sang ông Nguyễn Anh Dũng; bổ sung một số ngành nghề kinh doanh; sửa đổi Điều lệ của Công ty.

Tuy nhiên, đến nay Phòng đăng ký kinh doanh chưa thực hiện việc cấp giấy chứng nhận đăng ký doanh nghiệp và xác nhận việc thay đổi nội dung đăng ký doanh nghiệp theo các nội dung nêu trên cho Công ty theo quy định tại Điều 43, Điều 49 Nghị định 78/2015/NĐ-CP. Vì vậy, ngày 26-10-2020, Công ty khởi kiện đề nghị Tòa án nhân dân tỉnh Lâm Đồng: Buộc Phòng đăng ký kinh doanh - Sở kế hoạch và đầu tư tỉnh Lâm Đồng thực hiện hành vi hành chính cấp giấy chứng nhận đăng ký doanh nghiệp và giấy xác nhận về việc thay đổi nội dung đăng ký doanh nghiệp cho Công ty theo Thông báo thay đổi nội dung đăng ký doanh nghiệp số 012511/2019TB-O ngày 25-11-2019.

Ngày 27-11-2020, Công ty O nhận được văn bản số 93/CV-ĐKKD ngày 26-11-2020 của Phòng đăng ký kinh doanh - Sở kế hoạch và đầu tư tỉnh Lâm Đồng nội dung từ chối giải quyết hồ sơ yêu cầu thay đổi nội dung đăng ký doanh nghiệp cho Công ty.

Do vậy, ngày 18-12-2020, Công ty có đơn khởi kiện bổ sung yêu cầu Tòa án giải quyết: Hủy Công văn số 93/CV-ĐKKD ngày 26-11-2020 của Phòng đăng ký kinh doanh - Sở kế hoạch và đầu tư tỉnh Lâm Đồng nêu trên.

Theo văn bản trình bày của người đại diện theo ủy quyền của người bị kiện Phòng đăng ký kinh doanh - Sở kế hoạch và đầu tư tỉnh Lâm Đồng thể hiện như sau:

Ngày 28-11-2019, Phòng đăng ký kinh doanh nhận hồ sơ đề nghị thay đổi người đại diện theo pháp luật của Công ty O (nộp hồ sơ qua mạng). Ngày 02-12-2019, Phòng đăng ký kinh doanh ra văn bản số 18907/19 về việc yêu cầu Công ty O sửa đổi, bổ sung: Giấy giới thiệu do người đại diện theo pháp luật hiện tại của Công ty ký ghi rõ họ tên giới thiệu cho cá nhân để thực hiện thủ tục đăng ký thay đổi; thông báo thay đổi nội dung đăng ký doanh nghiệp, việc bầu và thay đổi Chủ tịch Hội đồng quản trị thuộc thẩm quyền của Hội đồng quản trị Công ty, đề nghị Công ty thực hiện đúng theo quy định tại Điều 149 đến 154 và Điều 156 Luật Doanh nghiệp năm 2014, cuộc họp Đại hội đồng cổ đông cũng phải được thực hiện và thông qua theo đúng quy định tại Điều 135, 136, 138, 139, 141, 142 Luật Doanh nghiệp năm 2014. Tuy nhiên, Công ty không sửa đổi bổ sung hồ sơ theo yêu cầu của Phòng ĐKKD mà thay vào đó là văn bản giải trình về lý do không bổ sung hồ sơ theo yêu cầu.

Ngày 16-12-2019, Phòng Đăng ký kinh doanh nhận được văn bản yêu cầu của Công ty cổ phần Tai- Ling Biotech.,Inc (cổ đông chiếm 49% vốn điều lệ của Công ty CP O) về việc không giải quyết thay đổi nội dung đăng ký doanh nghiệp đối với Công ty O trong thời gian Tòa án nhân dân tỉnh Lâm Đồng thụ lý giải quyết đơn yêu cầu phá sản của Công ty O

Ngày 14-01-2020, Phòng Đăng ký kinh doanh tiếp tục nhận được hồ sơ của Công ty O việc thay đổi người đại diện theo pháp luật, thay đổi, bổ sung ngành nghề kinh doanh, do Trung tâm phục vụ hành chính công chuyển đến. Tuy nhiên, trước đó ngày 02-01-2020, Phòng Đăng ký kinh doanh nhận được văn bản số 09/TB-TA ngày 26-12-2019 của Tòa án nhân dân tỉnh Lâm Đồng về việc đề nghị đăng báo cáo Quyết định mở thủ tục phá sản trên cổng thông tin điện tử đối với Công ty O, ngày 13-01-2020 Phòng Đăng ký kinh doanh đã thực hiện thông báo Quyết định mở thủ tục phá sản số 01/2019/QĐ-TA ngày 18-12-2019 của Tòa án nhân dân tỉnh Lâm Đồng đối với Công ty cổ phần O, trên cổng thông tin quốc gia về Đăng ký doanh nghiệp.

Ngày 17-01-2020, Tòa án nhân dân tỉnh Lâm Đồng có văn bản số 16/TA-DS về việc trả lời văn bản số 61/KHĐT-ĐKKD của Sở kế hoạch và đầu tư tạm ngưng mọi thủ tục liên quan đến việc điều chỉnh đối với giấy chứng nhận đăng ký doanh nghiệp của Công ty O.

Căn cứ điểm c khoản 1 Điều 56 Nghị định số 78/2015/NĐ-CP, Phòng ĐKKD đã thông báo đến Công ty ngưng thực hiện thủ tục liên quan đến điều chỉnh nội dung giấy chứng nhận đăng ký doanh nghiệp của Công ty.

Ngày 17-7-2020, Sở kế hoạch và đầu tư tiếp tục nhận được văn bản số 589/TB-TA ngày 16-7-2020 của Tòa án nhân dân tỉnh Lâm Đồng về việc gỡ thông tin đã đăng đối với Quyết định mở thủ tục phá sản trên cổng thông tin quốc gia về đăng ký doanh nghiệp đối với Công ty O vì lý do trong quá trình giải quyết vụ việc phá sản, Tòa án xác định Công ty O không mất khả năng thanh toán và Tòa án cũng đã ban hành Quyết định đình chỉ tiến hành thủ tục phá sản số 01/2020/QĐ-ĐCTTPS ngày 13-7-2020.

Trong quá trình xem xét hồ sơ đề nghị thay đổi nội dung đăng ký doanh nghiệp của Công ty O và các văn bản của doanh nghiệp nước ngoài (Công ty Tailing). Hồ sơ thể hiện nội bộ các cổ đông Công ty, các thành viên của Hội đồng quản trị xảy ra mâu thuẫn. Vì vậy, tranh chấp nội bộ liên quan đến hồ sơ doanh nghiệp của các cổ đông không thuộc thẩm quyền giải quyết của cơ quan đăng ký kinh doanh theo quy định tại Điều 4 Nghị định 78/2015/NĐ-CP.

Quá trình giải quyết hồ sơ, Phòng đăng ký kinh doanh đã nhiều lần có văn bản đề nghị Tòa án cho ý kiến đối với hồ sơ đề nghị thay đổi người đại diện theo pháp luật của Công ty O. Theo đó, Tòa án nhân dân tỉnh Lâm Đồng đã có văn bản số 660/TA-DS ngày 04-9-2020; văn bản số 840/TA-DS ngày 09-10-2020; văn bản số 847/TA-DS ngày 09-10-2020 đều có nội dung Tòa án nhân dân tỉnh Lâm Đồng hiện không thụ lý bất cứ vụ việc liên quan đến nội dung Công ty Tai-ling Biotech., Inc khởi kiện yêu cầu hủy bỏ nghị quyết của Công ty O cũng như không thụ lý các vụ án nào liên quan đến Công ty O theo quy định tại Khoản 4 Điều 30 Bộ luật tố tụng dân sự. Đồng thời, đề nghị Sở kế hoạch và đầu tư tỉnh Lâm Đồng căn cứ theo quy định của Luật Doanh nghiệp và Nghị định 78/2015/NĐ-CP và Điều lệ tổ chức hoạt động Công ty O để giải quyết hồ sơ thay đổi người đại diện theo pháp luật của Công ty O.

Tuy nhiên, do Công ty Tai-Ling Biotech., Inc. (cổ đông chiếm 49% vốn Điều lệ của Công ty cổ phần O) có đơn kiến nghị đề ngày 03-8-2020, thư khuyến cáo kèm theo đơn kêu cứu ngày 14-10-2020 nội dung đề nghị tạm ngưng thủ tục đăng ký doanh nghiệp đối với Công ty O nên ngày 23-10-2020, Phòng ĐKKD đã ban hành văn bản số 88/CV-ĐKKD trả lời ông Nguyễn Anh D với nội dung Phòng ĐKKD xét thấy cần phải tham vấn thêm ý kiến liên ngành có liên quan trước khi xét cấp hoặc từ chối điều chỉnh giấy chứng nhận đăng ký doanh nghiệp của Công ty O.

Đến nay, sau khi đã tham vấn ý kiến từ các ngành liên quan, đồng thời rà soát toàn bộ hồ sơ đề nghị thay đổi người đại diện theo pháp luật của Công ty đối với sự phù hợp của Luật doanh nghiệp và các văn bản hướng dẫn thi hành Luật doanh nghiệp, Điều lệ Công ty, Hợp đồng liên doanh... Phòng Đăng ký kinh doanh

- Sở Kế hoạch và Đầu tư tỉnh Lâm Đồng ban hành công văn số 93/CV-ĐKKD ngày 26-11-2020 nội dung từ chối cấp thay đổi người đại diện theo pháp luật của Công ty cổ phần O vì các lý do sau:

+ Hồ sơ đăng ký thay đổi người đại diện theo pháp luật của Công ty cổ phần O do ông Nguyễn Anh Dũng nộp tại Phòng Đăng ký kinh doanh- Sở Kế hoạch và Đầu tư là chưa hợp lệ (Biên bản họp Đại hội đồng cổ đông bất thường của Công ty ngày 20-11-2019 chưa hợp lệ, trình tự thủ tục triệu tập họp Đại hội đồng cổ đông chưa tuân thủ các quy định tại Điều 114, 136, 149, 152 Luật Doanh nghiệp năm 2014). Cụ thể, theo quy định tại Điều 136 Luật Doanh nghiệp quy định thẩm quyền triệu tập cuộc họp là Chủ tịch hội đồng quản trị. Trong trường hợp Công ty cho rằng bà Chen, Chia-Hui vi phạm về nghĩa vụ của Chủ tịch hội đồng quản trị trong việc triệu tập cuộc họp đại hội đồng cổ đông và các nghĩa vụ khác thì kèm theo việc yêu cầu triệu tập cuộc họp các cổ đông yêu cầu triệu tập cuộc họp phải có chứng cứ chứng minh bà Chen, Chia-Hui đã có hành vi vi phạm nêu trên. Đồng thời, để xác định được việc bà Chen, Chia-Hui đã có những vi phạm về nghĩa vụ của Chủ tịch hội đồng quản trị thì các cổ đông phải thực hiện khởi kiện ra Tòa án để được xem xét giải quyết. Sau đó, thì mới thực hiện triệu tập cuộc họp đại hội đồng cổ đông. Mặt khác, việc tổ chức cuộc họp đại hội đồng cổ đông mà không có Công ty Tai-Ling Biotech,. Inc là cổ đông nắm giữ 49% cổ phần của Công ty tham gia dẫn đến việc thông qua các nghị quyết tại cuộc họp ngày 20-11-2019 trong đó có nội dung thay đổi người đại diện theo pháp luật từ bà Chen, Chia Hui sang ông Nguyễn Anh Dũng là không đúng quy định, không hợp lệ.

+ Đại hội đồng cổ đông thông qua bầu thêm 02 thành viên Hội đồng quản trị thuộc bên Việt Nam dẫn tới số thành viên Hội đồng quản trị thuộc bên Việt Nam là 04 thành viên (tăng 02 thành viên so với Điều 15 Hợp đồng liên doanh ký ngày 20-3-2017 và Điều 22.1 Điều lệ Công ty) và sửa đổi Điều lệ Công ty nhưng chưa sửa đổi nội dung này theo Hợp đồng liên doanh ký ngày 20-3-2017, đồng thời thay đổi người đại diện theo pháp luật dẫn đến có sự khác biệt giữa Điều 18.4 Hợp đồng liên doanh và Điều 5 Điều lệ Công ty. Theo Điều 29 Hợp đồng liên doanh “bất kỳ bổ sung hay sửa đổi nào đối với Hợp đồng liên doanh sẽ được thỏa thuận bằng văn bản bởi các bên và những sự bổ sung hay sửa đổi đó với Hợp đồng này sẽ chỉ có hiệu lực khi được cơ quan liên quan phê duyệt (nếu pháp luật Việt Nam yêu cầu) và theo Điều 32 Hợp đồng liên doanh quy định trường hợp có sự khác biệt nào giữa các điều khoản của Hợp đồng liên doanh và Điều lệ thì các điều khoản của Hợp đồng liên doanh được ưu tiên áp dụng. Từ đó không xác định tính hợp lệ của biên bản họp Đại hội đồng cổ đông và biên bản họp Hội đồng quản trị.

+ Khoản 3 Điều 4 Nghị định 78/2015/NĐ-CP ngày 14-9-2015 của Chính phủ về Đăng ký doanh nghiệp quy định “*Cơ quan đăng ký kinh doanh không giải quyết tranh chấp giữa các thành viên, cổ đông của Công ty với nhau hoặc với tổ chức cá nhân khác hoặc giữa doanh nghiệp với tổ chức cá nhân khác*”.

Căn cứ các văn bản và hồ sơ các bên gửi đến Phòng đăng ký kinh doanh thể hiện các bên đang có mâu thuẫn liên quan đến việc quản lý và điều hành hoạt động của Công ty và không thống nhất thay đổi người đại diện theo pháp luật, thay đổi chủ tịch Hội đồng quản trị.

Vụ án đã được tổ chức phiên họp kiểm tra việc giao nộp, tiếp cận, công khai chứng cứ theo thủ tục chung; không tổ chức đối thoại được.

Tại phiên tòa hôm nay, người khởi kiện giữ nguyên yêu cầu khởi kiện, đề nghị Tòa án xem xét chấp nhận yêu cầu khởi kiện:

+ Hủy Công văn số 93/CV-ĐKKD ngày 26-11-2020 của Phòng đăng ký kinh doanh- Sở kế hoạch đầu tư tỉnh Lâm Đồng về hồ sơ đề nghị thay đổi nội dung giấy chứng nhận đăng ký kinh doanh của Công ty O có nội dung từ chối cấp thay đổi người đại diện theo pháp luật của Công ty cổ phần O.

+ Buộc Phòng đăng ký kinh doanh- Sở kế hoạch đầu tư tỉnh Lâm Đồng thực hiện hành vi hành chính cấp giấy chứng nhận đăng ký doanh nghiệp và giấy xác nhận về việc thay đổi nội dung đăng ký doanh nghiệp cho Công ty cổ phần O theo thông báo thay đổi nội dung đăng ký doanh nghiệp số 012511/2019TB-O ngày 25-11-2019 bao gồm: Thay đổi người đại diện theo pháp luật từ bà Chen, Chia-Hui sang ông Nguyễn Anh Dũng; bổ sung một số ngành nghề kinh doanh; sửa đổi Điều lệ của Công ty.

Người bảo vệ quyền và lợi ích hợp pháp của người khởi kiện trình bày bản luận cứ, đề nghị Tòa án chấp nhận yêu cầu khởi kiện của Công ty cổ phần O.

Người đại diện theo ủy quyền của người bị kiện giữ nguyên lời trình bày, đề nghị Tòa án bác yêu cầu khởi kiện của Công ty cổ phần O.

Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Lâm Đồng đã phát biểu ý kiến về việc tuân theo pháp luật tố tụng trong quá trình giải quyết vụ án của Thẩm phán, Hội thẩm nhân dân, Thư ký phiên tòa trong quá trình giải quyết vụ án, kể từ khi thụ lý cho đến trước thời điểm Hội đồng xét xử nghị án không vi phạm gì. Đối với người tham gia tố tụng đã thực hiện đúng các quyền, nghĩa vụ tố tụng.

Về nội dung: Căn cứ điểm b Khoản 2 Điều 193 Luật tố tụng Hành chính đề nghị Tòa án nhân dân tỉnh Lâm Đồng chấp nhận toàn bộ yêu cầu khởi kiện của Công ty cổ phần O.

NHẬN ĐỊNH CỦA TÒA ÁN:

Sau khi xem xét các tài liệu, chứng cứ có trong hồ sơ vụ án đã được thẩm tra tại phiên tòa, trên cơ sở xem xét toàn diện ý kiến của người khởi kiện, của người bị kiện, ý kiến của đại diện Viện kiểm sát và các văn bản pháp luật có liên quan; căn cứ vào kết quả tranh tụng tại phiên tòa. Hội đồng xét xử sơ thẩm nhận định:

[1] Về tố tụng:

[1.1] Việc xác định tư cách tham gia tố tụng của ông Nguyễn Anh Dũng:

Theo Nghị quyết 07/2019/NQ-ĐHĐCĐ ngày 20-11-2019 của Công ty O thì ông Nguyễn Anh Dũng là người đại diện theo pháp luật của Công ty cổ phần O và hiện nay Nghị quyết này đang có hiệu lực. Do vậy, Tòa án xác định ông Nguyễn Anh Dũng là người đại diện theo pháp luật của Công ty O tham gia tố tụng là phù hợp.

[1.2] Quá trình giải quyết vụ án, ông Nguyễn Bảo Kha và người đại diện theo ủy quyền của người bị kiện có đơn trình bày đề nghị Tòa án đưa Công ty Tailing Biotech,. Inc vào tham gia tố tụng với tư cách là người có quyền lợi, nghĩa vụ liên quan trong vụ án. Ngày 22-12-2020, Tòa án nhân dân tỉnh Lâm Đồng đã có văn bản số 220/TA-HC về việc trả lời đơn của ông Kha với nội dung Tòa án không xác định Công ty Tai-Ling Biotech,. Inc là người có quyền lợi, nghĩa vụ liên quan trong vụ án.

[2] Về đối tượng, thời hiệu khởi kiện và thẩm quyền giải quyết: Xuất phát từ việc ngày 14-01-2020, Công ty cổ phần O nộp hồ sơ đề nghị cấp giấy chứng nhận đăng ký doanh nghiệp, xác nhận về việc thay đổi nội dung đăng ký doanh nghiệp theo thông báo thay đổi nội dung đăng ký doanh nghiệp số 012511/2019/TB-O ngày 25-11-2019 bao gồm các nội dung: Thay đổi người đại diện theo pháp luật từ bà Chen, Chia-Hui sang ông Nguyễn Anh Dũng; bổ sung một số ngành nghề kinh doanh; sửa đổi Điều lệ của Công ty. Tuy nhiên, Phòng đăng ký kinh doanh - Sở kế hoạch đầu tư tỉnh Lâm Đồng không thực hiện các hành vi hành chính theo thông báo nêu trên từ tháng 01 năm 2020. Đến ngày 26-11-2020, Phòng đăng ký kinh doanh ban hành công văn số 93/CV-ĐKKD nội dung từ chối cấp giấy chứng nhận đăng ký doanh nghiệp, xác nhận về việc thay đổi nội dung đăng ký doanh nghiệp của Công ty cổ phần O. Cho rằng, việc Phòng đăng ký kinh doanh- Sở kế hoạch đầu tư tỉnh Lâm Đồng không thực hiện hành vi hành chính nêu trên và việc ban hành công văn số 93/CV-ĐKKD gây ảnh hưởng đến quyền và lợi ích hợp pháp của mình nên ngày 26-10-2020 Công ty O đã có đơn khởi kiện đề nghị Tòa án giải quyết: Buộc Phòng đăng ký kinh doanh - Sở kế hoạch đầu tư tỉnh Lâm Đồng thực hiện hành vi hành chính cấp giấy chứng nhận đăng ký doanh nghiệp và giấy xác nhận về việc thay đổi nội dung đăng ký doanh nghiệp cho Công ty cổ phần O theo Thông báo thay đổi nội dung đăng ký doanh nghiệp số 012511/2019/TB-O ngày 25-11-2019.

Ngày 18-12-2020, Công ty có đơn khởi kiện bổ sung yêu cầu Tòa án giải quyết: Hủy Công văn số 93/CV-ĐKKD ngày 26-11-2020 của Phòng đăng ký kinh doanh- Sở kế hoạch đầu tư tỉnh Lâm Đồng.

Căn cứ khoản 2 Điều 3, Điều 30, Điều 32, Điều 116 Luật tố tụng Hành chính; xác định đối tượng khởi kiện là: “*Khiếu kiện Quyết định hành chính, hành vi hành chính trong quản lý Nhà nước về đăng ký doanh nghiệp*”; vụ án thuộc thẩm quyền giải quyết của Tòa án và còn trong thời hiệu khởi kiện.

[3] Xét các quyết định hành chính, hành vi hành chính là đối tượng khởi kiện:

[3.1] Về thẩm quyền thực hiện hành vi hành chính cấp giấy chứng nhận đăng ký doanh nghiệp và giấy xác nhận về việc thay đổi nội dung đăng ký doanh nghiệp:

Điều a khoản 1 Điều 13, khoản 1 Điều 14 Nghị định 78/2015/NĐ-CP ngày 14-9-2015 của Chính phủ quy định về đăng ký doanh nghiệp (sau đây viết tắt là Nghị định 78) quy định: Phòng đăng ký kinh doanh - Sở kế hoạch và đầu tư trực tiếp tiếp nhận hồ sơ đăng ký doanh nghiệp; xem xét tính hợp lệ của hồ sơ đăng ký doanh nghiệp và cấp hoặc từ chối cấp giấy chứng nhận đăng ký doanh nghiệp.

[3.2] Về trình tự thủ tục và căn cứ ban hành công văn số 93/CV-ĐKKD ngày 26-11-2020 của Phòng đăng ký kinh doanh - Sở kế hoạch và đầu tư tỉnh Lâm Đồng:

Căn cứ vào điều khoản luật viện dẫn nêu trên thì việc Phòng đăng ký kinh doanh - Sở kế hoạch và đầu tư tỉnh Lâm Đồng ban hành văn bản số 93/CV-ĐKKD ngày 26-11-2020 là đúng thẩm quyền.

[4] Xét hồ sơ đăng ký doanh nghiệp của Công ty cổ phần O:

- Theo thông báo thay đổi nội dung đăng ký doanh nghiệp số 012511/2019/TB-O ngày 25-11-2019 Công ty O đề nghị đăng ký doanh nghiệp gồm những nội dung: Thay đổi người đại diện theo pháp luật từ bà Chen, Chia-Hui sang ông Nguyễn Anh Dũng; bổ sung một số ngành nghề kinh doanh; sửa đổi một số nội dung trong điều lệ của Công ty.

Tại khoản 1 Điều 43 Nghị định 78 quy định:

“Điều 43. Đăng ký thay đổi người đại diện theo pháp luật của Công ty trách nhiệm hữu hạn, Công ty cổ phần

1. Hồ sơ đăng ký thay đổi người đại diện theo pháp luật của Công ty trách nhiệm hữu hạn, Công ty cổ phần bao gồm các giấy tờ sau:

a) Thông báo thay đổi người đại diện theo pháp luật;

b) Bản sao hợp lệ một trong các giấy tờ chứng thực cá nhân của người bổ sung, thay thế làm đại diện theo pháp luật của Công ty;

c) Quyết định của chủ sở hữu Công ty đối với Công ty trách nhiệm hữu hạn một thành viên Quyết định và bản sao hợp lệ biên bản họp của Hội đồng thành viên đối với Công ty trách nhiệm hữu hạn hai thành viên trở lên về việc thay đổi người đại diện theo pháp luật;

Quyết định và bản sao hợp lệ biên bản họp của Đại hội đồng cổ đông đối với Công ty cổ phần về việc thay đổi người đại diện theo pháp luật trong trường hợp việc thay đổi người đại diện theo pháp luật làm thay đổi nội dung Điều lệ Công ty;

Quyết định và bản sao hợp lệ biên bản họp của Hội đồng quản trị đối với Công ty cổ phần trong trường hợp việc thay đổi người đại diện theo pháp luật không làm thay đổi nội dung của Điều lệ Công ty ngoài nội dung họ, tên, chữ ký của người đại diện theo pháp luật của Công ty quy định tại Điều 25 Luật Doanh nghiệp.

Quyết định, biên bản họp phải ghi rõ những nội dung được sửa đổi trong Điều lệ Công ty.

2. Nội dung Thông báo thay đổi người đại diện theo pháp luật gồm:

a) Tên, mã số doanh nghiệp, mã số thuế hoặc số Giấy chứng nhận đăng ký kinh doanh (trường hợp doanh nghiệp chưa có mã số doanh nghiệp, mã số thuế);

b) Họ, tên, số Chứng minh nhân dân hoặc Hộ chiếu hoặc chứng thực cá nhân hợp pháp khác quy định tại Điều 10 Nghị định này, chức danh, địa chỉ thường trú của người đang là đại diện theo pháp luật của Công ty và của người bổ sung, thay thế làm đại diện theo pháp luật của Công ty;

c) Họ, tên và chữ ký của một trong những cá nhân sau:

[...] Chủ tịch Hội đồng quản trị đối với Công ty cổ phần. Trường hợp Chủ tịch Hội đồng quản trị là người đại diện theo pháp luật thì người ký thông báo là Chủ tịch Hội đồng quản trị mới được Hội đồng quản trị bầu.”

Tại Điều 49, Nghị định 78/2015/NĐ-CP của Chính phủ quy định:

“Điều 49. Thông báo bổ sung, thay đổi ngành, nghề kinh doanh

1. Trường hợp bổ sung, thay đổi ngành, nghề kinh doanh, doanh nghiệp gửi Thông báo đến Phòng Đăng ký kinh doanh nơi doanh nghiệp đã đăng ký. Nội dung Thông báo bao gồm:

a) Tên, mã số doanh nghiệp, mã số thuế hoặc số Giấy chứng nhận đăng ký kinh doanh (trường hợp doanh nghiệp chưa có mã số doanh nghiệp, mã số thuế);

b) Ngành, nghề đăng ký bổ sung hoặc thay đổi;

c) Họ, tên, chữ ký của người đại diện theo pháp luật của doanh nghiệp,

Kèm theo Thông báo phải có Quyết định và bản sao hợp lệ biên bản họp của Hội đồng thành viên đối với Công ty trách nhiệm hữu hạn hai thành viên trở lên, của Đại hội đồng cổ đông đối với Công ty cổ phần và của các thành viên hợp danh đối với Công ty hợp danh; quyết định của chủ sở hữu Công ty đối với Công ty trách nhiệm hữu hạn một thành viên về việc bổ sung, thay đổi ngành, nghề kinh doanh. Quyết định, biên bản họp phải ghi rõ những nội dung được thay đổi trong Điều lệ Công ty.”

Căn cứ theo các quy định nêu trên thấy rằng hồ sơ đăng ký doanh nghiệp do Công ty O nộp cho Phòng đăng ký kinh doanh đã đầy đủ, bao gồm:

+ Thông báo thay đổi người đại diện theo pháp luật, cụ thể là thông báo số 012511/2019/TB-O ngày 25-11-2019 (bút lục số 430). Nội dung thông báo đúng quy định tại khoản 2 Điều 43 Nghị định 78. Thông báo này do ông Nguyễn Anh Dũng là Chủ tịch Hội đồng quản trị mới được Hội đồng quản trị bầu ký.

+ Biên bản họp Đại hội đồng cổ đông số 01/2019/BBH-ĐHĐCĐ ngày 20-11-2020 (bút lục số 390-405); Nghị quyết số 07/2019/NQ-ĐHĐCĐ ngày 20-11-2019 của Đại hội đồng cổ đông Công ty cổ phần O (BL 423-427). Theo đó, tại Điều 3 của Nghị quyết đã bãi nhiệm Chủ tịch Hội đồng quản trị và người đại diện theo pháp luật của Công ty cổ phần O đối với bà Chen, Chia- Hui; tại Điều 5 Nghị quyết có nội dung bổ nhiệm ông Nguyễn Anh Dũng- thành viên HĐQT kiêm tổng giám đốc Công ty cổ phần O làm người đại diện theo pháp luật duy nhất của Công ty cổ phần O. Tại Điều 1, Điều 5 Nghị quyết 08/2019/NQ-ĐHĐCĐ ngày 20-11-2020 của Đại hội đồng cổ đông Công ty cổ phần O về việc bổ sung ngành nghề kinh doanh; sửa đổi, bổ sung Điều lệ của Công ty.

+ Bản sao Giấy chứng minh nhân dân của ông Nguyễn Anh Dũng.

+ Bản sửa đổi, bổ sung đối với Điều lệ của Công ty O.

Để đánh giá tính hợp pháp của hồ sơ đăng ký doanh nghiệp cần xem xét tính hợp pháp của cuộc họp Đại hội đồng cổ đông của Công ty O ngày 20-11-2020; đây là cơ sở để ban hành Nghị quyết số 07/2019/NQ-ĐHĐCĐ ngày 20-11-2019; Nghị quyết 08/2019/NQ-ĐHĐCĐ ngày 20-11-2019 của Đại hội đồng cổ đông Công ty cổ phần O.

Về thẩm quyền triệu tập Đại hội đồng cổ đông:

Điều 114, Điều 136 Luật Doanh nghiệp quy định:

“Điều 114. Quyền của cổ đông phổ thông

2. Cổ đông hoặc nhóm cổ đông sở hữu từ 10% tổng số cổ phần phổ thông trở lên trong thời hạn liên tục ít nhất 06 tháng hoặc một tỷ lệ khác nhỏ hơn quy định tại Điều lệ Công ty có các quyền sau đây:

c) Yêu cầu triệu tập họp Đại hội đồng cổ đông trong trường hợp quy định tại khoản 3 Điều này;

3. Cổ đông hoặc nhóm cổ đông quy định tại khoản 2 Điều này có quyền yêu cầu triệu tập họp Đại hội đồng cổ đông trong các trường hợp sau đây:

a) Hội đồng quản trị vi phạm nghiêm trọng quyền của cổ đông, nghĩa vụ của người quản lý hoặc ra quyết định vượt quá thẩm quyền được giao;

b) Nhiệm kỳ của Hội đồng quản trị đã vượt quá 06 tháng mà Hội đồng quản trị mới chưa được bầu thay thế;

c) Trường hợp khác theo quy định của Điều lệ Công ty.”

Điều 136. Thẩm quyền triệu tập họp Đại hội đồng cổ đông

3. Hội đồng quản trị phải triệu tập họp bất thường Đại hội đồng cổ đông trong các trường hợp sau đây:

c) Theo yêu cầu của cổ đông hoặc nhóm cổ đông quy định tại khoản 2 Điều 114 của Luật này;

đ) Các trường hợp khác theo quy định của pháp luật và Điều lệ Công ty.

4. Trường hợp Điều lệ Công ty không quy định khác, thì Hội đồng quản trị phải triệu tập họp Đại hội đồng cổ đông trong thời hạn 30 ngày, kể từ ngày số thành viên Hội đồng quản trị còn lại theo quy định tại điểm b hoặc nhận được yêu cầu quy định tại điểm c và điểm d khoản 3 Điều này”.

Tại Điều 16.3, Điều 16.4 Điều lệ của Công ty cổ phần O quy định:

“16.3 Hội đồng quản trị có thể triệu tập một cuộc họp ĐHĐCĐ bất thường trong những trường hợp quy định tại Luật Doanh nghiệp.

16.4 Trong trường hợp Hội đồng quản trị không triệu tập cuộc họp bất thường của ĐHĐCĐ theo Điều 16.3, cổ đông (hoặc nhóm cổ đông) nắm giữ mười phần trăm (10%) tổng số cổ phần phổ thông hoặc nhiều hơn trong thời hạn liên tục sáu (06) tháng trở lên có quyền triệu tập cuộc họp Đại Hội Đồng cổ đông.”

Căn cứ các quy định nêu trên, căn cứ vào các tài liệu có trong hồ sơ thể hiện: Bà Chen, Chia-Hui là Chủ tịch Hội đồng quản trị của Công ty O đã vi phạm nghiêm trọng quyền của cổ đông, nghĩa vụ của người quản lý và ra quyết định vượt quá thẩm quyền được giao theo quy định tại điểm a, khoản 3 Điều 114 Luật Doanh nghiệp. Cụ thể là: Kể từ ngày được thành lập và đi vào hoạt động từ tháng 8 năm 2017, bà Chen, Chia-Hui- Chủ tịch HĐQT Công ty cổ phần O đến trước ngày 20/11/2019, đã không triệu tập bất kỳ một cuộc họp ĐHĐCĐ nào kể cả là thường niên hay bất thường theo quy định của pháp luật cũng như Điều lệ của Công ty O, để báo cáo tình hình hoạt động, sản xuất kinh doanh cho các cổ đông sáng lập, gây ảnh hưởng đến quyền lợi của các cổ đông. Ngoài ra, bà Chen, Chia-Hui còn có các hành vi sai phạm khác như Tòa án đã xác định theo Quyết định đình chỉ tiến hành thủ tục phá sản số 01/2020/QĐ-ĐCTTPS ngày 13-7-2020 của Tòa án nhân dân tỉnh Lâm Đồng có nội dung: “Nhu vậy, có căn cứ xác định việc bà Chen, Chia-Hui ký xác nhận các khoản nợ của Công ty O là không đúng với tình hình thực tế của Công ty cổ phần O; bởi lẽ, có những khoản nợ Công ty cổ phần O không nợ nhưng bà Chen, Chia-Hui lại xác định là có nợ”. Hành vi này của bà Chen, Chia-Hui đã vi phạm nghiêm trọng nghĩa vụ của người quản lý doanh nghiệp. Vì vậy, các Cổ đông sáng lập Công ty O là bà Nguyễn Thị Thanh Hà và ông Trần Giang nắm giữ 51% cổ phần có quyền biểu quyết, đã thực hiện quyền và nghĩa vụ cổ đông của mình bằng việc gửi “Văn bản yêu cầu về việc triệu tập cuộc họp đại hội đồng cổ đông bất thường Công ty Cổ phần O” đề ngày 05-06-2019 cho Hội đồng quản trị Công ty O (BL 228). Tuy nhiên, Hội đồng quản trị không thực hiện việc triệu tập cuộc họp. Do vậy, bà Hà đã trực tiếp triệu tập cuộc họp đại hội đồng cổ đông bất thường. Cụ thể là bà Nguyễn Thị Thanh Hà đã phát hành Thông báo số

0811/2019/TBMH/ĐHĐCĐ-O ngày 08-11-2019 và Thông báo số 1911/2019/TBMH/ĐHĐCĐ-O ngày 19-11-2019 triệu tập cuộc họp ĐHĐCĐ. Việc làm này là phù hợp với quy định tại điểm c khoản 2, khoản 3 Điều 114, khoản 3, khoản 4 Điều 136 Luật Doanh nghiệp về quyền của cổ đông phổ thông và thẩm quyền triệu tập cuộc họp ĐHĐCĐ và Điều lệ của Công ty.

Các thông báo nêu trên đã được gửi đến các cổ đông có quyền dự họp trong đó có Công ty Tai-Ling Biotech., Inc theo đúng trình tự quy định tại Điều 139 Luật Doanh nghiệp. Đồng thời, đã được đăng tải lên trang thông tin điện tử của Công ty (bút lục 180-181). Tuy nhiên, cổ đông Tai-Ling Biotech., Inc đã không xác nhận tham dự cuộc họp như đã thông báo, đồng thời đến ngày 19/11/2019, Tai-Ling Biotech., Inc cũng đã không có mặt theo đúng thời gian, địa điểm tổ chức cuộc họp ĐHĐCĐ bất thường như đã nêu tại Thông báo; chứng minh rằng cổ đông này đã từ chối quyền cổ đông của mình.

Về điều kiện tiến hành cuộc họp Đại hội đồng cổ đông:

Điều 141 Luật Doanh nghiệp quy định:

“1. Cuộc họp Đại hội đồng cổ đông được tiến hành khi có số cổ đông dự họp đại diện ít nhất 51% tổng số phiếu biểu quyết; tỷ lệ cụ thể do Điều lệ Công ty quy định.

2. Trường hợp cuộc họp lần thứ nhất không đủ điều kiện tiến hành theo quy định tại khoản 1 Điều này thì được 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 quy định khác. Cuộc họp của Đại hội đồng cổ đông triệu tập lần thứ hai được tiến hành khi 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”.

Như vậy, biên bản họp ĐHĐCĐ ngày 20-11-2020 thể hiện số cổ đông tham gia nắm giữ 51% tổng số cổ phần có quyền biểu quyết là đáp ứng đủ điều kiện mà Luật Doanh nghiệp quy định.

Tại điểm c Khoản 2 Điều 135 Luật Doanh nghiệp quy định về thẩm quyền của Đại hội đồng cổ đông:

“2. Đại hội đồng cổ đông có các quyền và nghĩa vụ sau đây:

c) Bầu, miễn nhiệm, bãi nhiệm thành viên Hội đồng quản trị, Kiểm soát viên”.

Tại Khoản 2 Điều 156 Luật Doanh nghiệp quy định:

“2. Thành viên Hội đồng quản trị có thể bị bãi nhiệm theo nghị quyết của Đại hội đồng cổ đông”.

Qua xem xét biên bản họp Đại hội đồng cổ đông ngày 20-11-2019 thấy rằng: Cuộc họp ĐHĐCĐ đã thông qua nhiều nội dung trong đó có nội dung “Bãi nhiệm chức danh Người đại diện theo pháp luật của Công ty Cổ phần O đối với bà Chen,

Chia-Hui và bổ nhiệm ông Nguyễn Anh Dũng- thành viên HĐQT kiêm Tổng giám đốc Công ty cổ phần O làm người đại diện theo pháp luật duy nhất của Công ty O; Thông qua việc sửa đổi, bổ sung Điều lệ Công ty; thông qua việc thay đổi, bổ sung ngành nghề kinh doanh”.

Tất cả các nội dung này đã được biểu quyết tán thành 100% đáp ứng đủ điều kiện đề nghị quyết được thông qua theo khoản 1 Điều 144 Luật Doanh nghiệp; quy định các nội dung thay đổi nêu trên được thông qua nếu được số cổ đông đại diện ít nhất 65% tổng số phiếu biểu quyết của tất cả các cổ đông dự họp tán thành.

Như vậy, việc triệu tập cuộc họp ĐHĐCĐ ngày 20-11-2019 của Công ty cổ phần O là đúng quy định về thẩm quyền, trình tự, điều kiện tiến hành cuộc họp và thành phần tham dự, tỷ lệ biểu quyết. Từ đó thấy rằng, Nghị quyết số 07/2019/NQ-ĐHĐCĐ; Nghị quyết số 08/2019/NQ-ĐHĐCĐ ngày 20-11-2019 của Công ty O đã được ban hành phù hợp với quy định của Luật doanh nghiệp và Điều lệ của Công ty.

Điều 13 Luật doanh nghiệp quy định về người đại diện theo pháp luật của doanh nghiệp:

“Điều 13. Người đại diện theo pháp luật của doanh nghiệp

3. Doanh nghiệp phải bảo đảm luôn có ít nhất một người đại diện theo pháp luật cư trú tại Việt Nam. Trường hợp doanh nghiệp chỉ có một người đại diện theo pháp luật thì người đó phải cư trú ở Việt Nam và phải ủy quyền bằng văn bản cho người khác thực hiện quyền và nghĩa vụ của người đại diện theo pháp luật khi xuất cảnh khỏi Việt Nam. Trường hợp này, người đại diện theo pháp luật vẫn phải chịu trách nhiệm về việc thực hiện quyền và nghĩa vụ đã ủy quyền”.

Tại công văn số 2315/PA08 (Đ2) ngày 03-11-2020 của Phòng quản lý xuất nhập cảnh - Công an tỉnh Lâm Đồng xác nhận “bà Chen, Chia-Hui chưa được Phòng quản lý xuất nhập cảnh công an tỉnh Lâm Đồng cấp thẻ tạm trú, cấp thị thực hoặc gia hạn tạm trú trong thời gian từ 22-08-2017 đến 31-10-2020” (bút lục 93).

Như vậy, việc bà Chen, Chia-Hui- người đại diện theo pháp luật của doanh nghiệp nhưng không cư trú tại Việt Nam là trái với quy định. Vì vậy, Đại hội đồng cổ đông thực hiện việc bãi nhiệm đối với bà Chen, Chia-Hui là hoàn toàn phù hợp với luật định nhằm đảm bảo hoạt động của Công ty.

Ngoài ra, hồ sơ thể hiện sau khi cuộc họp ĐHĐCĐ diễn ra, ngày 17-12-2020 Công ty O đã tiến hành họp Hội đồng quản trị và đã thông qua Nghị quyết số 05/2019/NQ-HĐQT ngày 17-12-2019 bổ nhiệm ông Nguyễn Anh Dũng giữ chức vụ Chủ tịch Hội đồng quản trị của Công ty cổ phần O nhiệm kỳ 2019-2021 và là người đại diện theo pháp luật duy nhất của Công ty là thể hiện sự chặt chẽ trong quy trình bổ nhiệm, thay đổi người đại diện theo pháp luật của Công ty.

Khoản 1 Điều 152 Luật Doanh nghiệp quy định:

“1. Hội đồng quản trị bầu một thành viên của Hội đồng quản trị làm Chủ tịch”.

- Xét ý kiến của người bị kiện: Việc người bị kiện cho rằng do Điều lệ của Công ty không phù hợp với Hợp đồng liên doanh nên biên bản họp Đại hội đồng cổ đông và biên bản họp Hội đồng quản trị của Công ty không hợp lệ là không đúng. Bởi lẽ, Điều lệ của Công ty O là sự cụ thể hóa của Hợp đồng liên doanh đã được các bên nhất trí thông qua trong đó có cổ đông Công ty Tai- Ling Biotech,. Inc và đã được cơ quan có thẩm quyền xét duyệt. Vì vậy, Điều lệ đương nhiên có tính ưu tiên áp dụng so với Hợp đồng liên doanh hoặc bất kể một thỏa thuận nào khác của các bên trước khi thành lập pháp nhân.

- Tại Điều 4 Nghị định số 78/2015/NĐ-CP của Chính phủ quy định về nguyên tắc áp dụng giải quyết thủ tục đăng ký doanh nghiệp quy định như sau:

“Điều 4. Nguyên tắc áp dụng giải quyết thủ tục đăng ký doanh nghiệp

1. Người thành lập doanh nghiệp hoặc doanh nghiệp tự kê khai hồ sơ đăng ký doanh nghiệp và chịu trách nhiệm trước pháp luật về tính hợp pháp, trung thực và chính xác của các thông tin kê khai trong hồ sơ đăng ký doanh nghiệp. Trường hợp doanh nghiệp có nhiều người đại diện theo pháp luật, chữ ký của những người đại diện theo pháp luật trong hồ sơ đăng ký doanh nghiệp có giá trị pháp lý như nhau.

2. Cơ quan đăng ký kinh doanh chịu trách nhiệm về tính hợp lệ của hồ sơ đăng ký doanh nghiệp, không chịu trách nhiệm về những vi phạm pháp luật của doanh nghiệp và người thành lập doanh nghiệp”.

Điều 56 Nghị định 78/2015/NĐ-CP quy định:

“Điều 56. Các trường hợp không thực hiện đăng ký thay đổi nội dung đăng ký doanh nghiệp

1. Doanh nghiệp không được thực hiện việc đăng ký thay đổi nội dung đăng ký doanh nghiệp trong các trường hợp sau:

a) Đã bị Phòng Đăng ký kinh doanh ra Thông báo về việc vi phạm của doanh nghiệp thuộc trường hợp thu hồi Giấy chứng nhận đăng ký doanh nghiệp hoặc đã bị ra Quyết định thu hồi Giấy chứng nhận đăng ký doanh nghiệp;

b) Đang trong quá trình giải thể theo quyết định giải thể của doanh nghiệp;

c) Theo yêu cầu của Tòa án hoặc Cơ quan thi hành án hoặc cơ quan công an”.

Theo lời trình bày của người bị kiện thì quá trình giải quyết Phòng đăng ký kinh doanh đã nhiều lần có văn bản đề nghị Tòa án cho ý kiến đối với hồ sơ đề nghị thay đổi người đại diện theo pháp luật của Công ty O. Theo đó, Tòa án nhân dân tỉnh Lâm Đồng đã có văn bản số 660/TA-DS ngày 04-9-2020; văn bản số 840/TA-DS ngày 09-10-2020; văn bản số 847/TA-DS ngày 09-10-2020 đều có nội dung Tòa án nhân dân tỉnh Lâm Đồng hiện không thụ lý bất cứ vụ việc liên quan đến nội dung Công ty Tai-Ling Biotech,. Inc khởi kiện yêu cầu hủy bỏ nghị quyết của Công ty O cũng như không thụ lý các vụ án nào liên quan đến Công ty O theo

quy định tại Khoản 4 Điều 30 Bộ luật tố tụng dân sự. Đồng thời, đề nghị Sở kế hoạch và đầu tư tỉnh Lâm Đồng căn cứ theo quy định của Luật Doanh nghiệp và Nghị định 78/2015/NĐ-CP và Điều lệ tổ chức hoạt động Công ty O để giải quyết hồ sơ thay đổi người đại diện theo pháp luật của Công ty O.

Như vậy, theo các công văn trả lời của Tòa án nhân dân tỉnh Lâm Đồng thì Công ty O không thuộc các trường hợp không được thực hiện đăng ký thay đổi nội dung đăng ký doanh nghiệp. Đồng thời, như đã xác định đối tượng khởi kiện ở phần trên thì quan hệ pháp luật ở đây là việc Công ty O đề nghị Phòng đăng ký kinh doanh - Sở kế hoạch và đầu tư tỉnh Lâm Đồng thực hiện đăng ký doanh nghiệp và xác nhận thay đổi nội dung đăng ký doanh nghiệp của Công ty; không phải đề nghị giải quyết tranh chấp giữa các cổ đông như lời trình bày của người bị kiện.

Tổng hợp các căn cứ và phân tích trên thấy rằng, hồ sơ đăng ký doanh nghiệp của Công ty O là đúng quy định của pháp luật; Công ty không thuộc trường hợp không được thực hiện đăng ký thay đổi nội dung đăng ký doanh nghiệp theo quy định của Nghị định 78/2015/NĐ-CP. Tuy nhiên, Phòng đăng ký kinh doanh đã không thực hiện đăng ký kinh doanh cho Công ty O là gây ảnh hưởng đến quyền, lợi ích hợp pháp của doanh nghiệp.

Lập luận của các Luật sư bảo vệ quyền và lợi ích hợp pháp của người khởi kiện cũng như đề nghị của đại diện Viện kiểm sát là có cơ sở nên cần chấp nhận yêu cầu khởi kiện của Công ty O, buộc Phòng đăng ký kinh doanh - Sở kế hoạch và đầu tư tỉnh Lâm Đồng phải cấp giấy chứng nhận đăng ký doanh nghiệp theo điểm a, điểm c khoản 1; Khoản 2 Điều 32 Luật Doanh nghiệp; Điều 43 Nghị định 78/2015/NĐ-CP và cấp giấy xác nhận về việc thay đổi nội dung đăng ký doanh nghiệp theo Điều 49 Nghị định 78/2015/NĐ-CP; Đồng thời, hủy Công văn số 93/CV-ĐKKD ngày 26-11-2020 của Phòng đăng ký kinh doanh- Sở kế hoạch và đầu tư tỉnh Lâm Đồng theo hướng nhận định trên.

[5] Về án phí: Do yêu cầu khởi kiện của Công ty O được chấp nhận nên Phòng đăng ký kinh doanh - Sở kế hoạch và đầu tư tỉnh Lâm Đồng phải chịu án phí hành chính sơ thẩm theo quy định pháp luật.

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH:

Căn cứ vào khoản 2 Điều 3, Điều 30, Điều 32, Điều 116, khoản 1, 3 Điều 158, Điều 164, điểm b khoản 2 Điều 193, Điều 206, Điều 348 của Luật tố tụng hành chính;

Căn cứ Điều 13, điểm a, điểm c khoản 1 khoản 2 Điều 32, Điều 114, Điều 141, Điều 156 Luật Doanh nghiệp 2014;

Căn cứ Điều 4, Điều 13, Điều 14, Điều 43, Điều 49, Điều 56 Nghị định 78/2015/NĐ-CP ngày 14-9-2015 của Chính phủ quy định về đăng ký doanh nghiệp;

Căn cứ Nghị quyết 326/2016/UBTVQH14 ngày 30/12/2016 của Ủy ban

thường vụ Quốc hội, quy định về án phí lệ phí Tòa án.

Tuyên xử:

1. Chấp nhận yêu cầu khởi kiện của Công ty cổ phần O.

- Hủy Công văn số 93/CV-ĐKKD ngày 26-11-2020 của Phòng đăng ký kinh doanh - Sở kế hoạch và đầu tư tỉnh Lâm Đồng.

- Buộc Phòng đăng ký kinh doanh- Sở kế hoạch và đầu tư tỉnh Lâm Đồng thực hiện hành vi hành chính cấp giấy chứng nhận đăng ký doanh nghiệp và giấy xác nhận về việc thay đổi nội dung đăng ký doanh nghiệp cho Công ty cổ phần O theo Thông báo thay đổi nội dung đăng ký doanh nghiệp số 012511/2019/TB-O ngày 25-11-2019 bao gồm: Thay đổi người đại diện theo pháp luật từ bà Chen, Chia-Hui sang ông Nguyễn Anh Dũng; bổ sung một số ngành nghề kinh doanh; sửa đổi Điều lệ của Công ty cổ phần O.

2. Về án phí: Buộc Phòng đăng ký kinh doanh - Sở kế hoạch và đầu tư tỉnh Lâm Đồng phải chịu số tiền 300.000 đồng án phí hành chính sơ thẩm. Hoàn trả lại cho Công ty cổ phần O số tiền 300.000 đồng tạm ứng án phí đã nộp theo biên lai thu số AA/2017/0005133 ngày 17-11-2020 của Cục thi hành án dân sự tỉnh Lâm Đồng.

3. Về quyền kháng cáo: Báo cho đương sự có mặt tại phiên tòa biết có quyền kháng cáo trong hạn 15 ngày kể từ ngày tuyên án để yêu cầu Tòa án nhân dân cấp cao tại Thành phố Hồ Chí Minh xét xử phúc thẩm.

Nơi nhận:

- VKSND tỉnh Lâm Đồng;
- Phòng KTNV&THA;
- Cục THADS tỉnh LĐ;
- Người khởi kiện;
- Người bị kiện;
- Người liên quan;
- UBND tỉnh Lâm Đồng
- Lưu án văn; Hồ sơ vụ án;

TM. HỘI ĐỒNG XÉT XỬ SƠ THẨM

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa

Dư Thành Trung

