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

Bản án số: 33/2020/HC-PT
Ngày 20 tháng 02 năm 2020
V/v khiếu kiện yêu cầu hủy giấy chứng nhận đăng ký kinh doanh của Phòng đăng ký kinh doanh-Sở Kế hoạch đầu tư tỉnh Tiền Giang.

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

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

Thẩm phán – Chủ tọa phiên tòa: Ông Nguyễn Văn Hùng;

Các Thẩm phán: Ông Trần Xuân Minh;

Ông Phạm Công Mười;

- ***Thư ký phiên tòa:***Ông Thới Ngọc Bắc - Thư ký Tòa án nhân dân cấp cao tại Thành phố Hồ Chí Minh.

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

Ngày 20 tháng 12 năm 2019, tại trụ sở Tòa án nhân dân cấp cao tại Thành phố Hồ Chí Minh xét xử phúc thẩm công khai vụ án hành chính thụ lý số 227/2019/TLPT-HC ngày 19 tháng 3 năm 2019 về "*Khiếu kiện yêu cầu hủy Giấy chứng nhận đăng ký kinh doanh của Phòng đăng ký kinh doanh- Sở Kế hoạch và đấu tư tỉnh Tiền Giang*".

Do Bản án hành chính sơ thẩm số 35/2019/HC-ST ngày 30 tháng 10 năm 2019 của Tòa án nhân dân tỉnh Tiền Giangbị kháng cáo.

Theo Quyết định đưa vụ án ra xét xử phúc thẩm số: 1227/2020/QĐPT-DS ngày 13 tháng 01 năm 2020, giữa các đương sự:

-*Người khởi kiện*: Công ty Liên doanh Thủy sản V – N .

Đại diện theo pháp luật: Cát Thắng A – Chức vụ: Tổng Giám đốc (có mặt).

Địa chỉ trụ sở chính: Số N, phường Đ, Quận C, Thành phố Hồ Chí Minh.

Địa chỉ giao dịch tạm thời: Số K, phường K, Quận 1, Thành phố Hồ Chí Minh.

-*Người bị kiện*:Phòng Đăng ký kinh doanh – Sở Kế hoạch và Đầu tư tỉnh Tiền Giang.

Đại diện: Ông Lâm Trí Đ- Trưởng phòng đăng ký kinh doanh (có mặt).

Địa chỉ: Số C, Phường C, thành phố Mỹ Tho, tỉnh Tiền Giang - Là người bị kiện.

-*Người có quyền lợi, nghĩa vụ liên quan*: Công ty TNHH Thủy sản Việt Nga - Tiền Giang.

Trụ sở chính: L, Phường F, thành phố Mỹ Tho, tỉnh Tiền Giang.

Địa chỉ: A đường Đ, Phường C, thành phố Vĩnh Long, tỉnh Vĩnh Long.

Đại diện theo pháp luật: Ông Lê Trung Nguyên K - Chủ tịch công ty.

Đại diện theo ủy quyền: Bà Lê Thị Cẩm P(có mặt).

-*Người kháng cáo:*Người khởi kiện Công ty Liên doanh Thủy sản V - N và người có quyền lợi, nghĩa vụ liên quan công ty TNHH Thủy sản Việt Nga - Tiền Giang.

NỘI DUNG VỤ ÁN:

Theo đơn khởi kiện, văn bản sửa đổi bổ sung đơn khởi kiện, bản tự khai và biên bản đối thoại, người khởi kiện Công ty Liên doanh Thủy sản V - N (sau đây viết tắt là S), đại diện theo pháp luật: Ông Cát Thắng A – Chức vụ: Tổng Giám đốc trình bày:

Ngày 21 tháng 12 năm 2016, Phòng Đăng ký kinh doanh Sở Kế hoạch và Đầu tư tỉnh Tiền Giang đã cấp Giấy chứng nhận đăng ký doanh nghiệp Công ty TNHH Một thành viên, Mã số doanh nghiệp: 1200668251, Đăng ký thay đổi lần đầu ngày 09/10/2007, Đăng ký thay đổi lần thứ 3 (Chuyển đổi loại hình doanh nghiệp sang Công ty TNHH Một thành viên) cho Công ty TNHH Thủy sản Việt Nga -Tiền Giang (sau đây viết tắt là Việt Nga Tiền Giang).

Không đồng ý, Skhởi kiện yêu cầu: Yêu cầu hủy bỏ toàn bộ quyết định hành chính là Giấy chứng nhận Đăng ký doanh nghiệp Công ty Trách nhiệm hữu hạn một thành viên, Mã số doanh nghiệp: 1200668251 Đăng ký lần đầu: ngày 09 tháng 10 năm 2007, Đăng ký thay đổi lần thứ 3 ngày 21 tháng 12 năm 2016 (Chuyển đổi loại hình doanh nghiệp sang Công ty TNHH Một thành viên) buộc Phòng Đăng ký kinh doanh Sở Kế hoạch và Đầu tư tỉnh Tiền Giang khôi phục lại Giấy chứng nhận đăng ký doanh nghiệp được cấp trên cơ sở hồ sơ hợp lệ gần nhất là Giấy chứng nhận đăng ký kinh doanh Công ty Trách nhiệm hữu hạn Hai thành viên trở lên, số 5302000395, đăng ký lần đầu ngày 09/10/2007;khôi phục quyền, lợi ích hợp pháp của S bị xâm phạm do quyết định hành chính trái pháp luật gây ra.

Lý do khởi kiện được *S*đưa ra như sau:

Ngày 28/12/2016, Công ty Liên doanh Thủy sản V - N gửi Công văn số 63/SPC thông báo tới Sở Kế hoạch và Đầu tư tỉnh Tiền Giang việc không được tham gia bàn bạc, lấy ý kiến khi chuyển đổi loại hình doanh nghiệp từ công ty TNHH hai thành viên sang một thành viên của Công ty TNHH Thủy sản Việt Nga -Tiền Giang. Tài sản còn đang tranh chấp là thửa đất tại 199A Đinh Bộ Lĩnh, khu phố 5, Phường 9, TP. Mỹ Tho.

Ngày 11/01/2017, Phòng đăng ký kinh doanh Sở Kế hoạch và Đầu tư tỉnh Tiền Giang có Công văn phúc đáp số 15/ĐKKD trả lời tóm tắt như sau: Căn cứ vào Quyết định của Bản án số 109/2011/KDTM-ST ngày 21/6/2011 của Tòa án nhân dân tỉnh Tiền Giang và hồ sơ giải trình của Công ty TNHH Thủy sản Việt Nga -Tiền Giang, Phòng Đăng ký kinh doanh Sở Kế hoạch và Đầu tư tỉnh Tiền Giang đã chấp thuận làm thủ tục chuyển đổi sang loại hình Công ty TNHH Một thành viên cho Công ty TNHH Thủy sản Việt Nga -Tiền Giang (sau đây viết tắt là Cty Việt Nga- Tiền Giang).

Ngày 10/02/2017, S đã gửi Công văn số 05/SPFC đề nghị Sở Kếhoạch và Đầu tư tỉnh Tiền Giang tổ chức cuộc họp với nội dung cần làm rõ tóm tắt như sau:

+ Việc Sở Kế hoạch và Đầu tư tỉnh Tiền Giang cấp phép chuyển đổi từ Xí nghiệp Nước đá Liên doanh Tiền Giang sang Công ty TNHH Thủy sản Việt Nga – Tiền Giang (loại hình Cty TNHH Hai thành viên trở lên năm 2007) (loại hình Công ty TNHH Một thành viên năm 2016) đã thực hiện đúng các Luật và Nghị định hướng dẫn thực hiện?.

+ Giá trị tài sản của Xí nghiệp Nước đá Liên doanh Tiền Giang (có phần vốn góp của S) đã được chuyển giao cho Công ty TNHH Thủy sản Việt Nga-Tiền Giang. Nay Sở Kế hoạch và Đầu tư tỉnh Tiền Giang cấp phép chuyển đổi loại hình doanh nghiệp từ Công ty TNHH Hai thành viên thành Công ty TNHH Một thành viên thì phần vốn góp của S do ai quản lý sử dụng (sở hữu).

Ngày 06/3/2017, Sở Kế hoạch và Đầu tư tỉnh Tiền Giang chủ trì cuộc họp với S, sau khi các bên trình bày, thảo luận sự việc liên quan và quan điểm của mỗi bên, phía Sở Kế hoạch và Đầu tư tỉnh Tiền Giang yêu cầu Seprimfico cung cấp thêm hồ sơ, chứng lý. Phía S đề nghị Sở Kế hoạch và Đầu tư tỉnh Tiền Giang sớm ra thông báo kết luận nội dung cuộc họp.

- Ngày 06/3/2017, S đã gửi Công văn số 10/SPFC cung cấp thêm hồ sơ và nhắc lại đề nghị Sở Kế hoạch và Đầu tư tỉnh Tiền Giang sớm ra thông báo kết luận nội dung cuộc họp.

- Ngày 16/6/2017, Sở Kế hoạch và Đầu tư tỉnh Tiền Giang tổ chức cuộc họp có sự tham gia của các bên liên quan (S và Công ty TNHH Thủy sản Việt

Nga - Tiền Giang Một thành viên). Nội dung cuộc họp: Các bên trình bày về vốn và tài sản, công nợ của doanh nghiệp Công ty TNHH Thủy sản Việt Nga - Tiền Giang Hai thành viên, Sở Kế hoạch và Đầu tư tỉnh Tiền Giang yêu cầu các bên tự thỏa thuận giải quyết. S một lần nữa lại đề nghị Sở Kế hoạch và Đầu tư tỉnh Tiền Giang sớm ra văn bản thông báo kết luận cuộc họp ngày 06/3/2017.

- Ngày 17/7/2017, Công ty Cổ phần Xuất nhập khẩu Đồng Tâm (Đối tác đầu tư với S thành lập Xí nghiệp Liên doanh nước đá Tiền Giang – tiền thân của Công ty TNHH Thủy sản Việt – Nga Tiền Giang Hai thành viên) có Công văn trả lời số 24/CV.17 với nội dung tóm tắt như sau: Thông báo Công ty TNHH Thủy sản Việt – Nga Tiền Giang Hai thành viên đã được chuyển đổi thành Công ty TNHH Thủy sản Việt – Nga Tiền Giang Một thành viên do Công ty Cổ phần Xuất nhập khẩu Đồng Tâm làm chủ sở hữu 100% vốn điều lệ và được Sở Kế hoạch và Đầu tư tỉnh Tiền Giang cấp Giấy chứng nhận kinh doanh số 1200668251 hoàn toàn đúng thủ tục và đúng quy định của pháp luật. Phần tài sản còn lại và nợ tồn đọng từ Xí nghiệp Nước đá Liên doanh chuyển qua, Công ty Cổ phần Xuất nhập khẩu Đồng Tâm kiến nghị S tiến hành thực hiện giải quyết tại tòa án.

- Ngày 27/7/2017, Phòng Đăng ký kinh doanh Sở Kế hoạch và Đầu tư tỉnh Tiền Giang tiếp tục cho phép thay đổi nội dung đăng ký kinh doanh của Công ty TNHH Thủy sản Việt – Nga Tiền Giang một thành viên. Người đại diện pháp luật: Lê Trung Nguyên K.

- Ngày 22/8/2017, S gửi Công văn số 18/SPFC đề nghị Sở Kế hoạch và Đầu tư tỉnh Tiền Giang có Văn bản thông báo kết luận cuộc họp ngày 06/3/2017, tới ngày 15/9/2017 nếu chưa nhận được thông tin phản hồi sẽ khởi kiện.

- Ngày 05/9/2017, Phòng Đăng ký kinh doanh Sở Kế hoạch và Đầu tư tỉnh Tiền Giang có công văn số 2465/SKH&ĐT-ĐKKD trả lời về việc đăng ký thay đổi nội dung đăng ký doanh nghiệp của Công ty Thủy sản Việt Nga – Tiền Giang là căn cứ vào nội dung bản án số 109/2011/KDTM-ST; khoản 3, Điều 48 Luật Doanh nghiệp 2014; việc Công ty TNHH Thủy sản Việt Nga - Tiền Giang thực hiện thủ tục thay đổi nội dung đăng ký kinh doanh theo quy định của Luật Doanh nghiệp và Phòng Đăng ký Kinh doanh Sở Kế hoạch và Đầu tư tỉnh Tiền Giang cấp thay đổi nội dung Giấy chứng nhận đăng ký doanh nghiệp là đúng quy định của pháp luật.

S nhận thấy rằng:

1. S có đầy đủ chứng cứ pháp lý và lịch sử là Nhà đầu tư và thành viên đã tham gia góp vốn thành lập Xí nghiệp Nước đá Liên doanh Tiền Giang (Tiền thân của Công ty TNHH Thủy sản Việt Nga - Tiền Giang).

2. Thực hiện theo Luật Doanh nghiệp năm 2005, Xí nghiệp Nước đá Liên doanh Tiền Giang chuyển đổi loại hình doanh nghiệp và bổ sung nâng vốn điều lệ lên 6 tỷ đồng. Xí nghiệp Nước đá Liên doanh Tiền Giang đã thực hiện: Toàn bộ vốn, công nợ, tài sản, diện tích đất, hồ sơ tài liệu đã được kiểm kê, thẩm định giá và bàn giao nguyên trạng sang Công ty TNHH Thủy sản Việt Nga - Tiền Giang. Riêng phần bổ sung vốn theo hợp đồng không do người có thẩm quyền và đại diện theo pháp luật ký nên đã không được thực hiện.

3. Quyết định của Tòa án nhân dân tỉnh Tiền Giang tại Bản án số 109/2011/KDTM-ST ngày 21/6/2011 không có phần nội dung buộc thi hành như Phòng Đăng ký kinh doanh Sở Kế hoạch và Đầu tư tỉnh Tiền Giang viện dẫn.

4. Phòng Đăng ký kinh doanh Sở Kế hoạch và Đầu tư tỉnh Tiền Giang đã vi phạm không thi hành Quyết định của Tòa án nhân dân tỉnh Tiền Giang tại Bản án số 109/2011/KDTM-ST ngày 21/6/2011, trích dẫn nội dung (từ dòng 17, trang 7): "*Không chấp nhận yêu cầu khởi kiện của Công ty Cổ phần thương mại Satra Tiền Giang (nay là Công ty Cổ phần xuất nhập khẩu Đồng Tâm) yêu cầu tuyên bố Công ty liên doanh thủy sản Việt Nga không còn là thành viên của Công ty TNHH thủy sản Việt Nga Tiền Giang. Công ty cổ phần thương mại Satra Tiền Giang được phép huy động vốn góp và đăng ký thay đổi nội dung kinh doanh theo quy định của Luật Doanh nghiệp năm 2005*".

5. Sở Kế hoạch và Đầu tư tỉnh Tiền Giang đã vi phạm pháp luật khi đồng nhất thay đổi nội dung Đăng ký doanh nghiệp với chuyển đổi loại hình doanh nghiệp khi cấp Giấy chứng nhận đăng ký doanh nghiệp cho Công ty TNHH Thủy sản Việt Nga - Tiền Giang, được thể hiện rõ trong 2 văn bản trả lời S:

* Văn bản số 15/ĐKKD ngày 11/01/2017: Chuyển đổi loại hình doanh nghiệp từ 2 thành viên sang 1 thành viên.

* Văn bản số 2465/SKH&ĐT-ĐKKD ngày 05/9/2017: Thay đổi nội dung đăng ký doanh nghiệp.

Dẫn tới việc vi phạm khoản 2, Điều 4 và điểm đ, điểm e , khoản 2, Điều 25 Nghị định 78/NĐ - CP ngày 14/9/2015 của Chính phủ về Đăng ký doanh nghiệp, khi tiếp nhận và thụ lý hồ sơ của Công ty TNHH Thủy sản Việt Nga - Tiền Giang.

Hậu quả của việc vi phạm Luật Doanh nghiệp 2014 và các Nghị định hướng dẫn thi hành Luật Doanh nghiệp 2014, Quyết định của Tòa án tại Bản án số 109/2011/KDTM-ST ngày 21/6/2011 của Tòa án nhân dân tỉnh Tiền Giang về việc tranh chấp *"Giữa các thành viên Công ty với nhau về vốn góp"* như sau:

Hành vi Phòng Đăng ký kinh doanh – Sở Kế hoạch và Đầu tư tỉnh Tiền Giang cấp Giấy chứng nhận đăng ký doanh nghiệp, Mã số doanh

nghiệp:1200668251, đăng ký thay đổi lần đầu ngày 09/10/2007, đăng ký thay đổi lần thứ 3 ngày 21/12/2016 (chuyển đổi loại hình doanh nghiệp sang Công ty TNHH Một thành viên) cho Công ty TNHH Thủy sản Việt Nga -Tiền Giang là vi phạm Luật Doanh nghiệp 2014, Nghị Định 78/NĐ -CP ngày 14/9/2015 của Chính phủ về Đăng ký doanh nghiệp và Quyết định của Tòa án tại Bản án số 109/2011/KDTM-ST ngày 21/6/2011 của Tòa án nhân dân tỉnh Tiền Giang về việc tranh chấp *"Giữa các thành viên Công ty với nhau về vốn góp"*.

S không còn là thành viên của Công ty TNHH Thủy sản Việt Nga - Tiền Giang.

S bị mất toàn bộ vốn đã đầu tư tại Công ty TNHH Thủy sản Việt Nga - Tiền Giang.

Người bị kiện Phòng Đăng ký kinh doanh – Sở Kế hoạch và Đầu tư tỉnh Tiền Giang đại diện theo ủy quyền ông Lâm Trí Đ Trưởng phòng đăng ký kinh doanh trình bày:

1. Về người đại diện theo pháp luật của Công ty Liên doanh Thủy sản Việt - Nga Seamprimfico:

Công ty Liên doanh Thủy sản Việt - Nga Seamprimfico được thành lập và hoạt động theo Giấy phép đầu tư số 10/KTĐN-GPĐT ngày 03/6/1988 của Bộ Kinh tế Đối ngoại; Quyết định số 5252/QĐ-UB ngày 21/8/2001 của UBND Thành phố Hồ Chí Minh; Quyết định số10/KTĐN-GPĐT-DDC5-HCM ngày 15/12/2005 của UBND Thành phố Hồ Chí Minh. Theo các văn bản trên, Công ty Liên doanh Thủy sản Việt - Nga Seamprimfico đã hết thời gian hoạt động.

Ngày 17/10/2014, Sở Kế hoạch và Đầu tư Thành phố Hồ Chí Minh có Công văn số 8888 ngày 17/10/2014, trong đó chấp thuận Ông Cát Thắng Anh là người đại diện theo pháp luật của Công ty Liên doanh Thủy sản Việt - Nga Seamprimfico để tiến hành các thủ tục giải thể theo quy định của pháp luật đối với Công ty Liên doanh Thủy sản Việt - Nga Seamprimfico. Do đó, ông Cát Thắng Anh không có toàn quyền của người đại diện theo pháp luật theo quy định tại khoản 1 Điều 13 Luật Doanh nghiệp năm 2014. Hơn nữa, cơ quan cấp Giấy phép thành lập và điều chỉnh, bổ sung Giấy phép thành lập của Công ty Liên doanh Thủy sản Việt - Nga Seamprimfico là Bộ Kinh tế Đối ngoại (nay là Bộ Thương mại) và UBND Thành phố Hồ Chí Minh.Do đó, thẩm quyền chấp thuận người đại diện theo pháp luật của Công ty Liên doanh Thủy sản Việt - Nga Seamprimfico phải là các cơ quan trên.

Bên cạnh đó, theo quy định tại Luật Doanh nghiệp năm 2014, Nghị định 78/2015/NĐ-CP ngày 14/9/2015 của Chính phủ về đăng ký doanh nghiệp quy định về hồ sơ đăng ký thay đổi người đại diện theo pháp luật của công ty. Do đó, để ông Cát Thắng Anh là người đại diện theo pháp luật Công ty Liên doanh Thủy sản Việt - Nga Seamprimfico thực hiện các quyền theo quy định tại khoản

1 Điều 13 Luật Doanh nghiệp "*..đại diện cho doanh nghiệp với tư cách nguyên đơn, bị đơn, người có quyền lợi, nghĩa vụ liên quan trước Trọng tài, Toà án...*" thì phải được Hội đồng quản trị Công ty Liên doanh Thủy sản Việt - Nga Seamprimfico quyết định cử là người đại diện theo pháp luật của Công ty và phải được UBND Thành phố Hồ Chí Minh đồng ý chấp thuận.

Phòng Đăng ký kinh doanh - Sở Kế hoạch và Đầu tư Tiền Giang kính đề nghị Tòa án nhân dân tỉnh Tiền Giang xem xét lại tư cách người đại diện theo pháp luật Công ty Liên doanh Thủy sản Việt - Nga Seamprimfico của ông Cát Thắng Anh.

2. Về việc cấp Giấy chứng nhận đăng ký doanh nghiệp của Công ty TNHH Thủy sản Việt Nga – Tiền Giang

2.1. Về Giấy chứng nhận đăng ký doanh nghiệp công ty TNHH một thành viên đăng ký thay đổi lần 3 ngày 21/12/2016 (chuyển đổi loại hình doanh nghiệp sang công ty TNHH một thành viên).

Ngày 22/11/2016, ông Trần Văn T là người đại diện theo pháp luật Công ty TNHH Thủy sản Việt Nga - Tiền Giang đến Phòng Đăng ký kinh doanh Sở Kế hoạch và Đầu tư đăng ký chuyển đổi công ty trách nhiệm hai thành viên trở lên thành công ty trách nhiệm hữu hạn một thành viên. Hồ sơ đăng ký chuyển đổi bao gồm:

Hồ sơ đăng ký doanh nghiệp của Công ty TNHH Thủy sản Việt Nga - Tiền Giang không có các hồ sơ theo quy định tại khoản 2 Điều 25 về hồ sơ đăng ký doanh nghiệp trong trường hợp chuyển đổi công ty trách nhiệm hữu hạn hai thành viên trở lên thành công ty trách nhiệm một thành viên như sau:

- Hợp đồng chuyển nhượng phần vốn góp trong công ty hoặc các giấy tờ chứng minh hoàn tất việc chuyển nhượng;

- Biên bản họp của Hội đồng thành viên về việc chuyển đổi loại hình công ty không có thành viên Công ty Liên doanh Thủy sản Việt - Nga Seamprimfico tham dự họp và ký tên.

Phòng Đăng ký kinh doanh thực hiện cấp Giấy chứng nhận đăng ký doanh nghiệp công ty TNHH một thành viên mà không yêu cầu Doanh nghiệp nộp các hồ sơ trên là vì thành viên Công ty Liên doanh Thủy sản Việt - Nga Seamprimfico không có tư cách thành viên của Công ty TNHH Thủy sản Việt Nga - Tiền Giang với lý do như sau:

- Công ty Liên doanh Thủy sản Việt - Nga Seamprimfico có Văn bản số 10/SPFC-2011 ngày 25/08/2010 gửi Tòa án nhân dân tỉnh Tiền Giang, trong đó đã phủ định tư cách thành viên của Công ty Liên doanh Thủy sản Việt - Nga Seamprimfico tại Công ty Thủy sản Việt Nga - Tiền Giang: " *Hội đồng quản trị Công ty liên doanh Thủy sản Việt – Nga không có Nghị quyết về việc*

Seamprifico cùng SatraTico liên doanh thành lập công ty TNHH Thủy sản Việt – Nga Tiền Giang"..vv..

- Bản án số 109/2011/KDTM-ST ngày 21/6/2011 của Tòa án nhân dân tỉnh Tiền Giang về việc tranh chấp giữa các thành viên công ty với nhau về vốn góp, tại trang 5 có nêu: "*Tại thời điểm ngày 20/8/2007,ông Sotnikov là đồng chủ tịch Hội đồng quản trị Công ty Việt Nga ký kết hợp đồng thành lập Công ty TNHH Thủy sản Việt Nga – Tiền Giang và thỏa thuận ra bản Điều lệ của Công ty TNHH Thủy sản Việt Nga – Tiền Giang, nhưng không đưa ra được bản Nghị quyết hay Quyết định của Hội đồng quản trị Công ty Việt Nga về việc thống nhất góp vốn liên doanh thành lập Công ty TNHH thủy sản Việt Nga – Tiền Giang*".

Hơn nữa, trong trường hợp Công ty Liên doanh Thủy sản Việt - Nga Seamprimfico là thành viên của Công ty TNHH Thủy sản Việt Nga - Tiền Giang, nhưng thành viên này không góp vốn như đã cam kết trong thời hạn quy định tại Khoản 3 Điều 6 và khoản 4 Điều 18 Nghị định 102/NĐ-CP ngày 01/10/2010 của Chính phủ hướng dẫn chi tiết thi hành Luật Doanh nghiệp năm 2005;Khoản 2 Điều 48 Luật Doanh nghiệp năm 2014 nên đương nhiên không còn là thành viên công ty, đã mất tư cách thành viên của công ty.

2.2. Về việc đăng ký thay đổi nội dung đăng ký doanh nghiệp sau lần thứ 3.

Ngày 03/7/2017, Công ty TNHH Thủy sản Việt Nga - Tiền Giang đăng ký thay đổi chủ sở hữu từ Công ty cổ phần xuất nhập khẩu Đồng Tâm sang Công ty cổ phần Thương mại dầu khí Cửu Long (tại Hợp đồng chuyển nhượng vốn, những tranh chấp sau khi hoàn tất việc chuyển nhượng sẽ do chủ sở hữu mới chịu trách nhiệm).

Theo quy định tại khoản 1 Điều 56 Nghị định 78/2015/NĐ-CP thì 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".*

Công ty TNHH Thủy sản Việt Nga - Tiền Giang đăng ký thay đổi nội dung đăng ký doanh nghiệp ngày 03/7/2017 không thuộc trường hợp không được thực hiện việc đăng ký thay đổi nội dung đăng ký doanh nghiệp theo quy định trên nên Phòng Đăng ký kinh doanh thực hiện việc đăng ký thay đổi nội dung đăng ký doanh nghiệp là đúng quy định.

Phòng Đăng ký kinh doanh - Sở Kế hoạch và Đầu tư nhận thấy tại thời điểm Công ty TNHH Thủy sản Việt Nga - Tiền Giang gặp khó khăn trong hoạt động sản xuất kinh doanh, thành viên Công ty cổ phần Thương mại Satra Tiền

Giang khởi kiện Công ty Liên doanh Thủy sản Việt - Nga Seamprimfico yêu cầu thanh toán các khoản chi phí phát sinh do thành viên này không góp vốn thì Công ty Liên doanh Thủy sản Việt - Nga Seamprimfio phủ định tư cách là thành viên Công ty TNHH Thủy sản Việt Nga - Tiền Giang để không phải thanh toán các khoản nợ. Đến nay, Công ty TNHH Thủy sản Việt Nga - Tiền Giang có hướng phát triển trong hoạt động sản xuất kinh doanh thì Công ty Liên doanh Thủy sản Việt - Nga Seamprimfico khởi kiện yêu cầu khôi phục tư cách thành viên tại Công ty TNHH Thủy sản Việt Nga - Tiền Giang, kính đề nghị Tòa án nhân dân tỉnh Tiền Giang xem xét.

*Người có quyền lợi, nghĩa vụ liên quan: Công ty TNHH Thủy sản Việt Nga - Tiền Giang, đại diện theo ủy quyền ông Huỳnh Hữu Hiệp trình bày:*Công ty Việt Nga tiền thân là Công ty TNHH hai thành viên Thủy sản Việt Nga – Tiền Giang do công ty cổ phần thương mại Satra Tiền Giang (nay là công ty cổ phần xuất nhập khẩu Đồng Tâm**)** và Công ty liên doanh thủy sản Việt Nga S thành lập ngày 20/8/2007. Tuy nhiên, từ khi thành lập cho đến nay công ty S không góp vốn vào công ty Thủy Sản Việt Nga – Tiền Giang. Do vi phạm về cam kết góp vốn công ty cổ phần xuất nhập khẩu Đồng Tâm đã khởi kiện S và được Tòa án tỉnh Tiền Giang giải quyết bằng bản án số 109/2011/KDTM-ST với nội dung hủy bỏ hợp đồng thành lập giữa công ty cổ phần XNK Đồng Tâm và công ty S đồng thời xác định trong hơn 3 năm công tyS không góp bất kỳ đồng vốn nào vào Công ty Thủy sản Việt Nga - Tiền Giang thì không phải là thành viên của Công ty Thủy sản Việt Nga- Tiền Giang.

Đến tháng 12/2016, Công ty Thủy sản Việt Nga tiến hành điều chỉnh giảm vốn điều lệ và chuyển đổi loại hình doanh nghiệp thành Công ty TNHH một thành viên Thủy Sản Việt Nga- Tiền Giang

Ngày 21/12/2016, Công ty Việt Nga – Tiền Giang được Phòng đăng ký kinh doanh thuộc Sở kế hoạch đầu tư tỉnh Tiền Giang cấp giấy chứng nhận đăng ký doanh nghiệp lần thứ 3 với mức vốn điều lệ 1.800.000.000 đồng và do Công ty cổ phần xuất nhập khẩu Đồng Tâm làm chủ sở hữu giữ toàn bộ 100% vốn điều lệ.

Nay với yêu cầu khởi kiện của Công ty S chúng tôi không đồng ý. Đề nghị Tòa án bác yêu cầu khởi kiện của Công ty S.

Tại Bản án hành chính sơ thẩm số 35/2019/HC-ST ngày 30 tháng 10 năm 2019 của Tòa án nhân dân tỉnh Tiền Giangđã quyết định:

Khoản 3 Điều 6, khoản 4 Điều 48 Nghị định 102/NĐ-CP ngày 01/10/2010 của Chính phủ;

Khoản 2 Điều 48 Luật doanh nghiệp 2014.

Không chấp nhận khiếu kiện cửa Công ty Thủy sản V - N, yêu cầu hủy bỏ

quyết định hành chính là giấy chứng nhận đăng ký doanh nghiệp mã số 1200668251 đăng ký thay đổi lần thứ 3 ngày 21/12/2016 về việc chuyển đổi loại hình doanh nghiệp sang công ty TNHH một thành viên Thủy sản Việt – Nga Tiền Giang của Phòng đăng ký kinh doanh thuộc sở Kế hoạch Đầu tư tỉnh Tiền Giang.

Ngoài ra án sơ thẩm còn tuyên về án phí và quyền kháng cáo.

Ngày 02/11/2018, S có đơn kháng cáo bản án sơ thẩm. Đề nghị sửa án sơ thẩm theo hướng chấp nhận toàn bộ yêu cầu khởi kiện của S.

Tại phiên tòa hôm nay, ông Anh đại diện S vẫn giữ nguyên yêu cầu kháng cáo và trình bày:

Việc thành lập Việt Nga Tiền Giang gồm 2 nguồn vốn: Vốn góp mỗi bên 03 tỷ đồng và vốn từ xí nghiệp liên doanh nước đá chuyển sang theo chủ trương của tỉnh, tài sản từ xí nghiệp liên doanh nước đá Tiền Giang chuyển cho Việt Nga Tiền Giang được xác định mỗi bên 50% sau khi trừ công nợ của xí nghiệp nước đá do Satra đã thanh toán. Theo quy định thì việc thành lập doanh nghiệp mới phải có dự án đầu tư, đây là sự chuyển đổi loại hình doanh nghiệp, không phải thành lập mới, Schỉ không góp phần vốn 03 tỷ đồng là vốn bổ sung thêm, hợp đồng thành lập công ty TNHH Việt Nga Tiền giang ngày 20/8/2007 không có hiệu lực do người ký hợp đồng của bên Skhông có thẩm quyền.

Ông Đ trình bày: Theo quy định tại Nghị định 78/2015/NĐ-CP thì việc cấp giấy chứng nhận đăng ký kinh doanh theo đăng ký của doanh nghiệp, bên S không góp vốn theo cam kết trong thời hạn 90 ngày nên đương nhiên mất tư cách thành viên.

Bà P trình bày: Hiện nay Việt Nga Tiền Giang đã được cấp giấy chứng nhận QSDĐ, phía bên S từ năm 2007 đến nay không góp vốn, không cử người tham gia công ty, việc đăng ký chuyển đổi từ công ty hai thành viên sang công ty TNHH một thành viên là đúng, đề nghị bác kháng cáo.

Đại diện Viện Kiểm sát phát biểu quan điểm giải quyết vụ án như sau:

Về tố tụng: Hội đồng xét xử, thư ký và người tham gia tố tụng thực hiện đúng quy định, không vi phạm tố tụng.

Về nội dung kháng cáo: Năm 2007 hai bên ký hợp đồng thành lập công ty, sau đó có khởi kiện tranh chấp về vốn góp và S đã phủ nhận tư cách thành viên, không góp vốn, bản án số 109/2011/KDTM-ST của TAND tỉnh Tiền Giang xác định S không góp vốn, phủ nhận tư cách thành viên công ty nên S đương nhiên không còn là thành viên công ty, do đó Việt Nga Tiền Giang có quyền làm thủ tục chuyển đổi từ công ty TNHH hai thành viên thành công ty TNHH một thành viên và Phòng đăng ký kinh doanh cấp giấy chứng nhận đăng

ký kinh doanh đăng ký thay đổi lần 3 là đúng. Đề nghị bác kháng cáo, giữ nguyên quyết định của án sơ thẩm.

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 tụng tại phiên tòa, Hội đồng xét xử nhận định:

[1]- Ngày 09/10/2007, Phòng đăng ký kinh doanh- Sở Kế hoạch và đầu tư tỉnh Tiền Giang (sau đây viết tắt là Sở KHĐT) cấp Giấy chứng nhận đăng ký kinh doanh công ty TNHH hai thành viên trở lên số 5302000395, cấp lần đầu cho Công ty TNHH thủy sản Việt Nga- Tiền Giang (sau đây viết tắt là Việt Nga- Tiền Giang), trụ sở tại 199A Đinh Bộ Lĩnh, khu phố 5, Phường 9, TP. Mỹ Tho. Công ty có hai thành viên là S và Công ty CPTM Satra Tiền Giang. Vốn điều lệ là 06 tỷ đồng, mỗi thành viên góp 03 tỷ đồng = 50%.

Theo đại diện người bị kiện thì Giấy chứng nhận đăng ký kinh doanh số 5302000395 trên được cấp trên cơ sở Hợp đồng về việc thành lập công ty TNHH thủy sản Việt Nga- Tiền Giang giữa công ty CPTM Satra Tiền Giang với S ký ngày 20/8/2007.

Theo S thì:Xí nghiệp Nước đá Liên doanh Tiền Giang đã thực hiện: Toàn bộ vốn, công nợ, tài sản, diện tích đất, hồ sơ tài liệu đã được kiểm kê, thẩm định giá và bàn giao nguyên trạng sang Công ty TNHH Thủy sản Việt Nga - Tiền Giang(trong đó có phần vốn góp của Stại Xí nghiệp Nước đá Liên doanh Tiền Giang)khi thành lập Thủy sản Việt Nga- Tiền Giang. Riêng phần bổ sung vốn theo hợp đồng thành lập công ty TNHH thủy sản Việt- Nga Tiền Giang không do người có thẩm quyền và đại diện theo pháp luật ký nên đã không được thực hiện.

[2]- Về trình tự, thủ tục, thẩm quyền ban hànhGiấy chứng nhận đăng ký doanh nghiệp công ty TNHH một thành viên đăng ký thay đổi lần 3 ngày 21/12/2016 (chuyển đổi loại hình doanh nghiệp sang công ty TNHH một thành viên):

Ngày 22/11/2016, ông Trần Văn T là người đại diện theo pháp luật Công ty TNHH Thủy sản Việt Nga - Tiền Giang đến Phòng Đăng ký kinh doanh Sở Kế hoạch và Đầu tư đăng ký chuyển đổi công ty trách nhiệm hai thành viên trở lên thành công ty trách nhiệm hữu hạn một thành viên. Trên cơ sở hồ sơ doanh nghiệp cung cấp, Phòng đăng ký kinh doanh- Sở Kế hoạch và đầu tư tỉnh Tiền Giang xem xét, tiến hành cấp Giấy chứng nhận đăng ký doanh nghiệp công ty TNHH một thành viên đăng ký thay đổi lần 3 ngày 21/12/2016 (chuyển đổi loại hình doanh nghiệp sang công ty TNHH một thành viên) là đúng trình tự, thủ tục theo quy định tại Điều 31 Luật doanh nghiệp năm 2014, đúng thẩm quyền của Phòng đăng ký kinh doanh.

[3]- Về nội dung Giấy chứng nhận đăng ký doanh nghiệp công ty TNHH một thành viên đăng ký thay đổi lần 3 ngày 21/12/2016 (chuyển đổi loại hình doanh nghiệp sang công ty TNHH một thành viên):

Công ty TNHH thủy sản Việt Nga- Tiền Giang được thành lập và đăng ký kinh doanh lần đầu theo Giấy chứng nhận đăng ký kinh doanh công ty TNHH hai thành viên trở lên cấp ngày 09/10/2007, số đăng ký 5302000395. Tiền thân công ty này là do chuyển đổi từ xí nghiệp nước đá liên doanh Tiền Giang để thành lập công ty mới là Công ty TNHH thủy sản Việt Nga- Tiền Giang, phần giá trị tài sản của nhà nước trong xí nghiệp nước đá liên doanh với S được giao cho Công ty cổ phần thương mại Satra Tiền Giang (Sau đây viết tắt là Satra), (BL: 164).

Để thành lập Công ty TNHH thủy sản Việt Nga- Tiền Giang, Satra và S đã ký hợp đồng về việc thành lập công ty TNHH thủy sản Việt Nga- Tiền Giang ngày 20/8/2007. Theo đó, vốn điều lệ ban đầu của Việt Nga- Tiền Giang là 06 tỷ đồng, mỗi bên đóng góp 50% là 03 tỷ đồng. Trên cơ sở hợp đồng này, Phòng đăng ký kinh doanh đã Giấy chứng nhận đăng ký kinh doanh công ty TNHH hai thành viên trở lên cấp ngày 09/10/2007, số đăng ký 5302000395.

Quá trình hoạt động của Việt Nga- Tiền Giang thì đại diện của Việt Nga- Tiền Giang cho rằng: Khi đi vào hoạt động, Satra Tiền Giang nhiều lần kêu gọi nhắc nhở nhưng S vẫn không thực hiện góp vốn theo hợp đồng, cho đến nay chỉ có Satra góp vốn, bên S không góp vốn, nhiều năm không cử người tham gia điều hành công ty liên doanh nên Satra (nay là công ty cổ phần xuất nhập khẩu Đồng Tâm) đã khởi kiện ra tòa tranh chấp giữa các thành viên công ty về việc góp vốn vào năm 2010.

Xét thấy: Quá trình giải quyết vụ kiện tranh chấp giữa các thành viên công ty về việc góp vốn, TAND tỉnh Tiền Giang đã xét xử bằng bản án số 109/2011/KDTM-ST ngày 21/6/2011. Theo nội dung bản án thì S có văn bản số 10/SPFC-2010 ngày 25/8/2010 phủ nhận việc ký hợp đồng về việc thành lập công ty TNHH tủy sản Việt Nga- Tiền Giang này 20/8/2007, cho rằng người đại diện cho bên S là ông Sotnikov không có thẩm quyền ký hợp đồng này. Bản án đã nhận định:"*Hợp đồng thành lập công ty thủy sản Việt Nga- Tiền Giang và bản điều lệ của công ty này là không phù hợp quy định của pháp luật tại điểm a, b khoản 1 Điều 38 Luật doanh nghiệp năm 2005... Từ ngày 09/10/2007 đến nay công ty TNHH thủy sản Việt Nga- Tiền Giang với giấy đăng ký kinh doanh đã được Sở Kế hoạch và đầu tư tỉnh tiền Giang cấp vẫn hoạt động bình thường với số vốn chỉ riêng công ty Satra đóng góp... Công ty Việt Nga không góp vốn thì không còn là thành viện công ty TNHH thủy sản Việt Nga- Tiền Giang, lẽ ra thì công ty TNHH thủy sản Việt Nga- Tiền Giang phải làm thủ tục thay đổi nội dungđăng ký kinh doanh*...". Bản án này hiện nay đang có hiệu lực pháp luật.

Mặt khác, căn cứ điểm c khoản 2 Điều 39 Luật doanh nghiệp năm 2005, khoản 2 , điểm a khoản 3 Điều 48 Luật doanh nghiệp năm 2014 thì hết thời hạn góp vốn, thành viên chưa góp vốn theo cam kết đương nhiên không còn là thành viên của công ty và công ty phải thay đổi nội dung đăng ký kinh doanh. Thời hạn góp với theo quy định tại khoản 3 Điều 6 Nghị định 102/NĐ-CP ngày 01/10/2010 là 36 tháng kể từ ngày cấp giấy chứng nhận đăng ký kinh doanh.

Như vậy, việc thành lập Việt Nga Tiền Giang trên cơ sở hợp đồng ngày 20/8/2007 giữa S với Satra nhưng S đã có văn bản phủ nhận tư cách thành viện, cho rằng hợp đồng thành lập công ty vô hiệu, không góp cổ phần, không cử người tham gia điều hành công ty. Theo bản án số 109/2011/KDTM-STvà các quy định pháp luật được viện dẫn trên thì S không còn là thành viên của Việt Nga- Tiền Giang. Phòng đăng ký kinh doanh Sở Kế hoạch và Đầu tư tỉnh Tiền Giang đã cấp Giấy chứng nhận đăng ký doanh nghiệp Công ty TNHH Một thành viên, Mã số doanh nghiệp: 1200668251, Đăng ký thay đổi lần đầu ngày 09/10/2007, Đăng ký thay đổi lần thứ 3 ngày 21 tháng 12 năm 2016(Chuyển đổi loại hình doanh nghiệp sang Công ty TNHH Một thành viên) cho Công ty TNHH Thủy sản Việt Nga -Tiền Giang là đúng pháp luật.

[4]- Đối với phần tài sản của S trong xí nghiệp nước đá liên doanh Tiền Giang: Xét thấy, Giấy chứng nhận đăng ký kinh doanh lần đầu cấp cho Việt Nga- Tiền Giang ngày 09/10/2007 trên cơ sở Hợp đồng về việc thành lập công ty TNHH thủy sản Việt Nga- Tiền Giang ngày 20/8/2007. Trong Hợp đồng về việc thành lập công ty TNHH thủy sản Việt Nga- Tiền Giang không có nội dung về tài sản liên quan đến tài sản của xí nghiệp nước đá liên doanh Tiền Giang chuyển qua. Do đó, phần tài sản của S trong xí nghiệp nước đá liên doanh Tiền Giang (nếu có) mà được chuyển cho Việt Nga- Tiền Giang khi thành lập thì được giải quyết bằng vụ kiện khác khi có yêu cầu.

Vì vậy, không chấp nhận yêu cầu kháng cáo của S, giữ nguyên quyết định của án sơ thẩm. S phải chịu án phí phúc thẩm.

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH:

- Căn cứ vào khoản 1 Điều 241 của Luật tố tụng hành chính;

Không chấp nhận kháng cáo của Công ty liên doanh thủy sản Việt Nga S; giữ nguyên quyết định Bản án sơ thẩm số 35/2018/HC- ST ngày 30 tháng 10 năm 2018 của Tòa án nhân dân tỉnh Tiền Giangnhư sau:

Căn cứ điểm c khoản 2 Điều 39 Luật doanh nghiệp năm 2005 Khoản 3 Điều 6Nghị định 102/NĐ-CP ngày 01/10/2010 của Chính phủ, khoản 2, điểm a Khoản 3 Điều 48 Luật doanh nghiệp 2014.

1. Không chấp nhậnyêu cầu khởi kiện cửa Công ty Thủy sản V - N về yêu

cầu hủy bỏGiấy chứng nhận đăng ký doanh nghiệp công ty trách nhiệm hữu hạn một thành viên, mã số 1200668251, đăng ký lần đầu ngày 09/10/2007, đăng ký thay đổi lần thứ 3 ngày 21/12/2016 (chuyển đổi loại hình doanh nghiệpsang công ty TNHH một thành viên) công tyThủy sản Việt – Nga Tiền Giang của Phòng đăng ký kinh doanh- sở Kế hoạch Đầu tư tỉnh Tiền Giang.

2. Về án phí:Công ty liên doanh Thủy sản V - N chịu 300.000đ án phí sơ thẩm và 300.000đ án phí phúc thẩm nhưng được khấu trừ 600.000 đồng tiền tạm án phí đã nộp theo biên lai thu số 00410 ngày 08/12/2017 và số 706 ngày 02/11/2018 của Cục thi hành án dân sự tỉnh tiền Giang. nên xem như đã nộp xong án phí.

Bản án phúc thẩm có hiệu lực pháp luật kể từ ngày tuyên án là ngày 20/02/2020.

Nơi nhận:
- Tòa án nhân dân tối cao;
- VKSNDCC tại TP. Hồ Chí Minh;
- TAND tỉnh Tiền Giang;
- VKSND tỉnh Tiền Giang;
- Cục THADS tỉnh Tiền Giang;
- Đương sự;
- Lưu: HS, VP

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

(đã ký)

Nguyễn Văn Hùng