TOÀ ÁN NHÂN DÂN **QUẬN NAMTỪ LIÊM** **THÀNH PHỐ HÀ NỘI**	**CỘNG HOÀ XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM** **Độc lập - Tự do - Hạnh Phúc**

Bản án số: 11/2017/KDTM-ST
Ngày: 18/10/2017
V/v: tranh chấp về kinh doanh thương mại trong lĩnh vực xây dựng.

NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HOÀ XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM

TOÀ ÁN NHÂN DÂN QUẬN NAM TỪ LIÊM, THÀNH PHỐ HÀ NỘI

Thành phần Hội đồng xét xử sơ thẩm gồm có:

Thẩm phán - Chủ toạ phiên toà: **Lý Kế Hiền**

Hội thẩm nhân dân:

1. Ông Tạ Đăng Kiên

2. Bà Trần Thị Hồng Thu

Th□ ký phiên toà: Bà Triệu Thuý Hà - Cán bộ Toà án nhân dân quận Nam Từ Liêm.

Đại diện viện kiểm sát nhân dân quận Nam Từ Liêm tham gia phiên tòa: Bà Phan Thị Tình-Kiểm sát viên

Ngày 18 tháng 10 năm 2017, tại trụ sở Tòa án nhân dân quận Nam Từ Liêm, xét xử sơ thẩm công khai vụ án kinh doanh thương mại số thụ lý số 19/2017/TLST-KDTM ngày 03/5/2017 về việc: "Tranh chấp hợp đồng kinh tế" theo quyết định đưa vụ án ra xét xử số 97/2017/QĐST-KDTM ngày 15 tháng 9 năm 201 và quyết định hoãn phiên tòa số 89/2017/QĐST-KDTM ngày 29.9.2017, giữa các đương sự:

1. Nguyên đơn: **Công ty TNHH cơ khí H**.

Địa chỉ: Thôn Ngọc Thạnh 2, xã Phước An, huyện Tuy Phước, tỉnh Bình Định;

Đại diện theo pháp luật: Ông Bùi Văn An – Giám đốc. Ủy quyền cho anh Nguyễn Văn Khiêm theo giấy ủy quyền số 16/UQ-2017 ngày 22.5.2017.

(Có mặt tại phiên tòa)

2. Bị đơn: **Công ty cổ phần xây dựng và thương mại V;**

Địa chỉ: Số 316/km 9, đường Nguyễn Trãi, phường Trung Văn, quận Nam Từ Liêm, thành phố Hà Nội.

Đại diện theo pháp luật: Ông Cao Văn Minh - Chủ tịch HĐQT kiêm tổng giám đốc.

(Vắng mặt tại phiên tòa)

NỘI DUNG VỤ ÁN:

Trong đơn khởi kiện đề ngày 09/3/2017 và bản tự khai khai tại Toà án, nguyên đơn Công ty TNHH cơ khí H trình bày: Ngày 14.6.2016 Công ty TNHH cơ khí H ký kết hợp đồng với Công ty cổ phần xây dựng và thương mại V, Công ty TNHH cơ khí H gia công lắp đặt cho Công ty cổ phần xây dựng và thương mại V trụ đèn và hàng rào công trình sân Tenit khu FLC nhơn Lý thành phố Quy Nhơn, tỉnh Bình Định. Giá trị hợp đồng là 175.000.000 đồng, Công ty cổ phần xây dựng và thương mại V tạm ứng cho Công ty TNHH cơ khí H 70.000.000đồng, khi nào thi công xong công trình thì bên Công ty cổ phần xây dựng và thương mại V thanh toán cho bên Công ty TNHH cơ khí H 105.000.000đồng. Ngày 21.7.2016 công trình đã được thi công xong. Công ty TNHH cơ khí H đã gửi văn bản cho Công ty cổ phần xây dựng và thương mại V ngày 21.7.2016 đề nghị Công ty cổ phần xây dựng và thương mại V tổ chức nghiệm thu bàn giao công trình, thanh lý hợp đồng và thanh toán nốt tiền cho Công ty TNHH cơ khí H. Bên Công ty cổ phần xây dựng và thương mại V không trả lời không có ý kiến gì.

Ngày 13.8.2017 Công ty TNHH cơ khí H đã gửi văn bản lần hai cho Công ty cổ phần xây dựng và thương mại V đề nghị như văn bản lần một nhưng không được Vạn Xuân im lặng không phúc đáp.

Ngày 18.01.2017 Công ty TNHH cơ khí H tiếp tục gửi văn bản cho Công ty cổ phần xây dựng và thương mại V yêu cầu Công ty cổ phần xây dựng và thương mại V thanh toán số tiền còn lại là 105.000.000 đồng trong thời hạn 30 ngày kể từ ngày Công ty TNHH cơ khí H gửi cho Công ty cổ phần xây dựng và thương mại V. Nếu Công ty cổ phần xây dựng và thương mại V không thanh toán cho Công ty TNHH cơ khí H thì Công ty TNHH cơ khí H khởi kiện ra Tòa án ND quận Nam Từ Liêm để giải quyết nhưng Công ty cổ phần xây dựng và thương mại V vẫn không trả lời. Đề nghị Tòa buộc Công ty cổ phần xây dựng và thương mại V phải thanh toán cho Công ty TNHH cơ khí H khoản tiền trên là 105.000.000 đồng.

Bị đơn Công ty cổ phần xây dựng và thương mại V đại diện ông Cao Văn Minh trình bày trong bản tự khai ngày 06/6/2017 như sau: Ngày 14/6/2016 Công ty cổ phần xây dựng và thương mại V có ký hợp đồng giao thầu hạng mục cơ khí thi công với Công ty TNHH cơ khí H các hạng mục gồm: Trụ đèn, tường rào sắt công trình ssna Tenit khu FLC Nhơn Lý, thành phố Quy Nhơn, tỉnh Bình Định. Tổng giá trị các hạng mục thi công là 175.000.000đ. (Bao gồm cả thuế VAT 10%). Tiến độ bàn giao công trình theo hợp đồng là ngày 26.6.2016.

Ngày 25.7.2016 Công ty cổ phần xây dựng và thương mại V nhận được công văn số 14/CV ngày 21.7.2016 (Giấy báo hoàn thành công trình) đề nghị Công ty cổ phần xây dựng và thương mại V tổ chức nghiệm thu bàn giao công trình, thanh lý hợp đồng và thanh toán nốt tiền cho Công ty TNHH cơ khí H. Khi nhận được giấy báo của Công ty TNHH cơ khí H phía bên thầu chính đã liên hệ với Ban quản lý dự án FLC và VT 6S để tổ chức nhiệm thu công trình. Do phía chủ đầu tư chưa bố trí được thời gian để nhiệm thu thì đến ngày 06/11/2016 do trận mưa bão từ biển thổi vào sân làm cho toàn bộ trụ cột đổ hàng rào phía biển đổ sập vào sân và làm đổ toàn bộ 4 trụ đèn cao áp gẫy và 4 bộ đèn giá trị 3,5tr/bộ bị vỡ toàn bộ.

Chủ đầu tư đã thanh tra và kết luận do phía nhà thầu thi công đã khoan lỗ vào trụ hàng rào để xỏ thanh giằng qua gây ra yếu nên bão là đổ ngay.

Công ty cổ phần xây dựng và thương mại V đã gửi hai văn bản đề ngày 14.11.2016 và 10.5.2017, công văn số 1411/2016TCKT ngày 14.11.2016 và số 1005/2017/TCKT ngày 10.5.2017 yêu cầu Công ty TNHH cơ khí H thực hiện bảo hành công trình. Tuy nhiên Công ty TNHH cơ khí H không có ý kiến gì về việc bảo hành mà chỉ yêu cầu trả tiền.

Yêu cầu Công ty TNHH cơ khí H làm hồ sơ nhiệm thu, thanh quyết toán đối với khối lượng và công việc đã thực hiện.

Kiểm tra hiện trường thực tế tại thời điểm bây giờ và cho biện pháp xử lý nếu không Vạn Xuân thuê đội khác sửa chữa. Công ty TNHH cơ khí H chịu trách nhiệm với những thiệt hại do Công ty TNHH cơ khí H gây ra. Đến ngày 12.6.2017 Công ty TNHH cơ khí H không đưa ra các giải pháp thì nhà thầu sẽ khởi kiện ra Tòa.

Tại phiên Tòa:

Đại diện Công ty TNHH cơ khí H đề nghị Tòa cho rút một phần đơn khởi kiện chỉ yêu cầu Tòa buộc Công ty cổ phần xây dựng và thương mại V phải thanh toán cho Công ty TNHH cơ khí H khoản tiền là 96,250.000 đồng. Để lại tiền bảo hành tương ứng 5% giá trị hợp đồng là 8.750.000đ cho Công ty cổ phần xây dựng và thương mại V làm tiền bảo hành công trình, không yêu cầu Tòa tính lãi chậm trả kể từ ngày phát sinh nghĩa vụ thanh toán cũng như cho đến khi Công ty cổ phần xây dựng và thương mại V thanh toán hết số tiền 96,250.000 đồng.

Đại diện Viện kiểm sát nhân dân quận Từ Liêm phát biểu ý kiến về việc tuân theo pháp luật tố tụng trong quá trình giải quyết vụ án:

Thẩm phán đã chấp hành đúng quy định tại Điều 48 của Bộ luật tố tụng dân sự trong quá trình giải quyết vụ án. Cụ thể: về việc thụ lý vụ án, quan hệ pháp luật

tranh chấp, tư cách của người tham gia tố tụng cũng như quá trình thu thập chứng cứ, thời hạn chuẩn bị xét xử, quyết định đưa vụ án ra xét xử, thời hạn gửi hồ sơ cho Viện kiểm sát, tống đạt các văn bản tố tụng đúng theo quy định của Bộ luật tố tụng dân sự.

Việc chấp hành pháp luật của người tham gia tố tụng: các đương sự đã thực hiện đúng các quy định của bộ luật tố tụng dân sự.

NHẬN ĐỊNH CỦA HỘI ĐỒNG XÉT XỬ

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

[1]**Về tố tụng:** Bị đơn là Công ty cổ phần xây dựng và thương mại V vắng mặt tại phiên tòa không có lý do. Tòa án đã triệu tập hợp lệ lần thứ hai nhưng bị đơn là Công ty cổ phần xây dựng và thương mại V vắng mặt mà không có người đại diện tham gia phiên tòa, nên căn cứ điểm b khoản 2 Điều 227 của Bộ luật tố tụng dân sự, Toà án tiến hành xét xử vắng mặt bị đơn.

- *Về quan hệ pháp luật và thẩm quyền giải quyết vụ án:* Ngày 14.6.2016 Công ty TNHH cơ khí H ký kết hợp đồng kinh tế với Công ty cổ phần xây dựng và thương mại V, nhằm mục đích lợi nhuận, khi xẩy ra tranh chấp Công ty TNHH cơ khí H khởi kiện ra Tòa án để giải quyết, đây là vụ án kinh doanh thương mại, theo quy định tại điểm a khoản 1 Điều 30 Bộ luật tố tụng dân sự

Bị đơn Công ty cổ phần xây dựng và thương mại V, địa chỉ: Số 31/km 9, đường Nguyễn Trãi, phường Trung Văn, quận Nam Từ Liêm, thành phố Hà Nội. Tòa án nhân dân quận Nam Từ Liêm có thẩm quyền giải quyết vụ án theo quy định tại Điểm a Khoản 1 Điều 39 - Bộ luật tố tụng dân sự.

- Về thời hiệu khởi kiện: Ngày 18.01.2017 Công ty TNHH cơ khí H tiếp tục gửi văn bản cho Công ty cổ phần xây dựng và thương mại V yêu cầu Công ty cổ phần xây dựng và thương mại V thanh toán số tiền còn lại là 105.000.000 đồng trong thời hạn 30 ngày kể từ ngày Công ty TNHH cơ khí H gửi cho Công ty cổ phần xây dựng và thương mại V là trong thời hiệu khởi kiện.

[2] **Về nội dung tranh chấp**: Ngày 14/6/2016 Công ty TNHH cơ khí H và Công ty cổ phần xây dựng và thương mại V có ký hợp đồng kinh tế số 1406/2016/HĐGK/VX-HL ngày 14.6.2016 thực hiện gia công lắp đặt cho Công ty cổ phần xây dựng và thương mại V theo hình thức khoán gọn theo bản vẽ thiết kế các hạng mục gồm: Trụ đèn, tường rào sắt công trình sân Tenit khu FLC Nhơn Lý, thành phố Quy Nhơn, tỉnh Bình Định. Tổng giá trị các hạng mục thi công là 175.000.000đ. Hội đồng xét xử xét thấy về hình thức, nội dung của hợp đồng đúng theo quy định điểm a khoản 2 Điều 138 và Điều 139, Điều 141 Luật xây dựng. Đây là hợp đồng Xây dựng cung cấp thiết bị lắp đặt vào công trình xây dựng, theo

hình thức hợp đồng chọn gói điểm c khoản 2, điểm a khoản 3 Điều 140 Luật xây dựng

Sau khi ký hợp đồng Công ty cổ phần xây dựng và thương mại V đã tạm ứng cho Công ty TNHH cơ khí H 70.000.000đ. Công ty TNHH cơ khí H sản xuất và lắp đặt xong ngày 21.7.2016 đã ra giấy báo hoàn thàng công trình số 14/CV yêu cầu Công ty cổ phần xây dựng và thương mại V tổ chức nghiệm thu bàn giao công trình, thanh lý hợp đồng và thanh toán tiền thì Công ty cổ phần xây dựng và thương mại V không có phản hồi Công ty TNHH cơ khí H tiếp tục thông báo các ngày 13.8.2016 và ngày 18.01.2017 nhưng Công ty cổ phần xây dựng và thương mại V không có ý kiến phản hồi và không thanh toán. Hội đồng xét xử thấy Công ty TNHH cơ khí H đã thực hiện đầy đủ, đúng với tinh thần hợp đồng đã ký kết. Sau khi thi công xong đã thông báo đầy đủ Công ty cổ phần xây dựng và thương mại V. Theo quy định tại Điều 3 hợp đồng kinh tế " Bên B lắp đặt hoàn thành công trình mời bên A nghiệm thu, bên A thanh đủ số còn lại 95% trong vòng 10 ngày sau khi giữ lại 5% tiền bảo hành" Như vậy Công ty TNHH cơ khí H đã thông báo đầy đủ nhưng Công ty cổ phần xây dựng và thương mại V không thực hiện. Tại bản tự khai ngày 06.6.2017 của ông Cao Văn Minh đại diện Công ty cổ phần xây dựng và thương mại V thể hiện ngày 25.7.2016 thể hiện đã nhận được công văn số 14/CV(Giấy báo hoàn thành công trình)mà không có ý kiến gì về việc nghiệm thu thanh toán. Hội đồng xét xử thấy Công ty cổ phần xây dựng và thương mại V đã vi phạm Điều 3 hợp đồng đã ký kết " Bên B lắp đặt hoàn thành công trình mời bên A nghiệm thu, bên A thanh toán đủ số tiền còn lại 95% trong vòng 10 ngày". Như vậy nghĩa vụ thanh toán phát sinh sau khi Công ty TNHH cơ khí H có giấy báo hoàn thành công trình. Theo quy định tại khoản 3 Điều 123 Luật xây dựng thì chủ đầu tư có trách nhiệm tổ chức nghiệm thu công trình xây dựng. Vì vậy cần buộc Công ty cổ phần xây dựng và thương mại V phải thanh toán cho Công ty TNHH cơ khí H số tiền còn lại là 96.250.000 đồng.(Chín mươi sáu triệu hai trăm năm nươi nghìn đồng) tương ứng với phần còn lại 95% giá trị hợp đồng.

Tại bản tự khai ngày 06.6.2017 và các tài liệu chứng cứ gửi cho Tòa án của ông Cao Văn Minh đại diện Công ty cổ phần xây dựng và thương mại V thể hiện yêu cầu Công ty TNHH cơ khí H phải bảo hành công trình vì hiện nay công trình vẫn đang trong thời gian bảo hành và đưa ra thời hạn đến ngày 12.6.2017 Công ty TNHH cơ khí H không đưa ra các giải pháp thì Công ty cổ phần xây dựng và thương mại V sẽ khởi kiện ra Tòa án giải quyết. Hội đồng xét xử thấy thông báo số 37/TB ngày 22.6.2017 của Tòa án nhân dân quận Nam Từ Liêm đã yêu cầu đại diện Công ty cổ phần xây dựng và thương mại V phải có mặt theo giấy triệu tập và nộp cho Tòa các tài liệu chứng cứ kèm theo cũng như đơn yêu cầu nhưng Công ty cổ phần xây dựng và thương mại V không có ý kiến gì phản hồi đối thông báo số 37/TB của Tòa án, không làm đơn yêu cầu theo quy định tại Điều 71,72, 186, 190

Lộ luật tố tụng dân sự năm 2015 và không giao nộp bất cứ tài liệu chứng cứ thể hiện yêu cầu của mình. Do đó Hội đồng xét xử không xem xét yêu cầu của Công ty cổ phần xây dựng và thương mại V.

Công ty TNHH cơ khí H có khai trong bản tự khai ngày 18.5.2017 "Công ty TNHH cơ khí H chấp thuận bảo hành trong điều kiện phía Công ty cổ phần xây dựng và thương mại V phải thanh toán trước tiền còn lại cho Công ty Hợp Lực. Công ty TNHH cơ khí H mới có kinh phí thực hiện việc bảo hành". Tại phiên Tòa đã tự nguyện để lại 8.750.000đồng cho Công ty cổ phần xây dựng và thương mại V làm tiền bảo hành công trình. Hội đồng xét xử ghi nhận sự tự nguyện của Công ty TNHH cơ khí H lại 8.750.000đồng tương ứng 5% tiền bảo hành theo đúng như hợp đồng đã ký kết là phù hợp nên chấp nhận.

Hội đồng xét xử không xem xét tiền lãi chậm trả do nguyên đơn không yêu cầu tiền lãi chậm trả đối với số tiền kể từ ngày phát sinh nghĩa vụ thanh toán cho đến khi thu hồi xong khoản tiền còn nợ trên.

Bác các yêu cầu khác của các đương sự.

[3] Công ty cổ phần xây dựng và thương mại V phải chịu án phí kinh doanh thương mại theo quy định của pháp luật.

Từ những nhận định trên,

QUYẾT ĐỊNH

- Áp dụng khoản 3 Điều 144 - Luật xây dựng;

-Áp dụng Khoản 5 Điều 30; Điểm a Khoản 1 Điều 39; Điều 147; Điều 271; Điều 273 - Bộ luật tố tụng dân sự 2015.

- Áp dụng Khoản 2 Điều 26 Nghị quyết số 326/2016/UBTVQH14 ngày 30/12/2016 của Uỷ ban thường vụ quốc hội quy định về án phí và lệ phí Toà án.

Xử:

- Chấp nhận một phần đơn yêu cầu kiện của Công ty TNHH cơ khí H đối với Công ty cổ phần xây dựng và thương mại V, về việc "*Tranh chấp về kinh doanh thương mại trong lĩnh vực xây dựng* ".

- Buộc bị đơn Công ty cổ phần xây dựng và thương mại V phải trả Công ty TNHH cơ khí H số tiền là 96.250.000 đồng.(Chín mươi sáu triệu hai trăm năm nươi nghìn đồng).

- Về việc thi hành khoản tiền: Trường hợp bản án, quyết định được thi hành theo quy định tại Điều 2 Luật thi hành án dân sự thì người được thi hành án dân sự, người phải thi hành án dân sự có quyền thỏa thuận thi hành án, quyền yêu cầu thi hành án, tự nguyện thi hành án hoặc bị cưỡng chế thi hành án theo quy định tại

các điều 6,7 và 9 Luật thi hành án dân sự; thời hiệu thi hành án được thực hiện theo quy định tại Điều 30 Luật thi hành án dân sự.

- Về án phí: Công ty cổ phần xây dựng và thương mại V phải chịu 4.812.500đ đồng án phí kinh doanh thương mại sơ thẩm. Trả lại Công ty TNHH cơ khí H 2.600.000đ (Hai triệu sáu trăm nghìn đồng) số tiền tạm ứng án phí đã nộp theo biên lai số 0006993 ngày 24/11/2017 tại Chi cục thi hành án dân sự quận Nam Từ Liêm.

Án xử công khai sơ thẩm, Công ty TNHH cơ khí H có mặt có quyền kháng cáo bản án trong hạn 15 ngày kể từ ngày Toà tuyên án, Công ty cổ phần xây dựng và thương mại V vắng mặt có quyền kháng cáo bản án trong hạn 15 ngày kể từ ngày được tống đạt hợp lệ bản án./.

TM. HỘI ĐỒNG XÉT XỬ SƠ THẨM
Thẩm phán - Chủ toạ phiên toà

Nơi nhận :
- Các đ- ơng sự;
- VKSND quận Nam Từ Liêm;
- VKSND thành phố Hà Nội;
- TAND thành phố Hà Nội;
- Chi cục THA quận Nam Từ Liêm.
- L- u HS, VP.

Lý Kế Hiền