

Bản án số: 281/2021/HC-PT
Ngày: 13-12-2021
V/v khiếu kiện quyết định
hành chính, hành vi hành chính
trong lĩnh vực đăng ký kinh doanh.

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

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

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

Các Thẩm phán: Ông **Trương Minh Tuấn.**

Ông **Mai Xuân Thành.**

- Thư ký phiên tòa: Ông **Nguyễn Minh Nhật** - Thẩm tra viên, Tòa án nhân dân cấp cao tại Đà Nẵng.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân cấp cao tại Đà Nẵng tham gia phiên tòa:
Ông **Đinh Văn Chánh** - Kiểm sát viên.

Ngày 13-12-2021, tại trụ sở. Tòa án nhân dân cấp cao tại Đà Nẵng xét xử phúc thẩm công khai vụ án hành chính thụ lý số 233/2021/TLPT-HC ngày 02-7-2021 về “Khiếu kiện quyết định hành chính và hành vi hành chính trong lĩnh vực đăng ký kinh doanh”.

Do Bản án hành chính sơ thẩm số 05/2021/HC-ST ngày 24-5-2021 của Tòa án nhân dân tỉnh Quảng Bình bị kháng cáo.

Theo quyết định đưa vụ án ra xét xử số 560/2021/QĐ-PT ngày 15-11-2021, giữa các đương sự:

- Người khởi kiện:

Ông **Nguyễn Quang H**; địa chỉ cư trú: Tổ dân phố 10, phường Đ, thành phố Đ, tỉnh Quảng Bình, vắng mặt.

Người đại diện theo ủy quyền của người khởi kiện (Giấy ủy quyền ngày 02-6-2021):

1. Bà Nguyễn Thị Thúy H; địa chỉ cư trú: thành phố H, tỉnh Thừa Thiên Huế, có mặt tại phiên tòa.

2. Ông Trần Văn H; địa chỉ cư trú: thành phố H, tỉnh Thừa Thiên Huế, có mặt tại phiên tòa.

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

Luật sư **Lê H S** - Công ty Luật TNHH X - Chi nhánh Thừa Thiên Huế; địa chỉ: thành phố H, tỉnh Thừa Thiên Huế, có mặt tại phiên tòa.

- *Người bị kiện:*

Phòng Đăng ký kinh doanh - Sở Kế hoạch và Đầu tư tỉnh Quảng Bình; địa chỉ: thành phố Đ, tỉnh Quảng Bình.

Người đại diện theo pháp luật: Ông **Hoàng Đăng A** - Chức vụ: Trưởng phòng, có đơn xin xét xử vắng mặt.

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

1. Công ty cổ phần Thương mại và Du lịch Phù S; địa chỉ: Số 11, Linh Giang, phường H Thành, thành phố Đ, tỉnh Quảng Bình.

Người đại diện theo pháp luật: Bà **Lê Thị H** - Chủ tịch Hội đồng quản trị; địa chỉ: thành phố Đ, tỉnh Quảng Bình, có đơn xin xét xử vắng mặt.

2. Ông **Đỗ Đình T**; địa chỉ cư trú: Thành phố Hà Nội, có đơn xin xét xử vắng mặt.

3. Ông **Nguyễn Quang M**; địa chỉ cư trú: Tổ dân phố 7, phường Đ, thành phố Đ, tỉnh Quảng Bình, có đơn xin xét xử vắng mặt.

NỘI DUNG VỤ ÁN:

Người khởi kiện trình bày:

Ông Nguyễn Quang H là cổ đông sáng lập - Chủ tịch Hội đồng quản trị kiêm Giám đốc và là người đại diện theo pháp luật của Công ty Cổ phần Thương mại và du lịch Phù S (theo Giấy chứng nhận Đăng ký doanh nghiệp MSDN 3101020583 đăng ký lần đầu ngày 15-9-2016), với tỷ lệ sở hữu 45% vốn điều lệ (30 tỷ đồng), cùng các cổ đông là bà Võ Thị L (sở hữu 45%) và bà Mai Thị L (sở hữu 10%).

Sau khi đăng ký thay đổi lần thứ nhất ngày 05-7-2017, tăng vốn điều lệ của Công ty lên 120 tỷ đồng, ông Nguyễn Quang H vẫn là Chủ tịch Hội đồng quản trị, đồng thời là Giám đốc và là người đại diện theo pháp luật của Công ty Cổ phần Thương mại và du lịch Phù S. Tại thời điểm đăng ký thay đổi nội dung doanh nghiệp ngày 26-6-2020, Phòng Đăng ký kinh doanh thuộc Sở Kế hoạch và Đầu tư tỉnh Quảng Bình cấp Giấy xác nhận cho Công ty Cổ phần Thương mại và Du lịch Phù S (sau đây viết tắt là Công ty Phù S) với thông tin về người quản lý doanh nghiệp gồm: **(1)** ông Nguyễn Quang H - Chủ tịch Hội đồng quản trị, **(2)** ông Nguyễn Quang M - Thành viên Hội đồng quản trị và **(3)** bà Lê Thị H - Thành viên Hội đồng quản trị.

Cuối tháng 11-2020, bà Lê Thị H và ông Lê Thanh L yêu cầu triệu tập họp Hội đồng quản trị (sau đây viết tắt là HĐQT) để bàn một số nội dung hoạt động của công ty. Do bận công việc, ông Nguyễn Quang H đã ủy quyền cho ông Trần Đức T tham gia cuộc họp. Tại cuộc họp ngày 01-12-2020, khi ông T phản đối một số nội dung thì ông L và bà H bỏ về mà không lập Biên bản cuộc họp ghi nhận nội dung này.

Ngày 08-12-2020, ông Nguyễn Quang H phát hiện trên Cổng thông tin quốc gia về đăng ký doanh nghiệp của Bộ Kế hoạch và Đầu tư đã có sự thay đổi về thông tin đăng ký doanh nghiệp của Công ty Phù S, cụ thể đã thay đổi thông tin về người đại diện theo pháp luật - Chủ tịch HĐQT và Giám đốc từ ông Nguyễn Quang H sang bà Lê Thị H là Chủ tịch HĐQT - Người đại diện theo pháp luật và ông Lê Thanh L là Giám đốc Công ty.

Với tư cách người đại diện theo pháp luật của Công ty, ông Nguyễn Quang H không ký bất kỳ một văn bản, giấy tờ nào liên quan đến việc thay đổi các nội dung đăng ký doanh nghiệp nêu trên. Do đó, ngày 20-12-2020, ông H làm Đơn khiếu nại về việc thay đổi nội dung đăng ký doanh nghiệp của Công ty Phù S gửi đến Phòng Đăng ký kinh doanh thuộc Sở Kế hoạch và Đầu tư tỉnh Quảng Bình. Ngày 25-12-2020, Phòng Đăng ký kinh doanh có Công văn số 112/KHĐT-ĐK trả lời ông Nguyễn Quang H với nội dung: *“Phòng Đăng ký kinh doanh chỉ có trách nhiệm xem xét tính hợp lệ của hồ sơ”*. Tuy nhiên, hồ sơ mà Phòng Đăng ký kinh doanh cung cấp cho ông H (bản sao hồ sơ thay đổi đăng ký doanh nghiệp) lại thể hiện sự không hợp lệ. Trong hồ sơ này, có Biên bản họp HĐQT ngày 01-12-2020 (là tài liệu phải có trong hồ sơ đăng ký thay đổi người đại diện theo khoản 1 Điều 43 Nghị định số 78/2015/NĐ-CP của Chính phủ) thể hiện nội dung: *“Bãi nhiệm các chức vụ Chủ tịch HĐQT kiêm Giám đốc của ông Nguyễn Quang H và bầu người thay thế là bà Lê Thị H làm Chủ tịch HĐQT - Người đại diện theo pháp luật và bầu ông Lê Thành L làm Giám đốc”*. Tại biên bản này, thành phần dự họp HĐQT có ghi tên ông Đỗ Đình T (là thành viên HĐQT), trong khi theo Giấy xác nhận thay đổi nội dung doanh nghiệp ngày 26-6-2020 của Phòng Đăng ký kinh doanh, thì HĐQT chỉ có ông Nguyễn Quang H - Chủ tịch HĐQT, ông Nguyễn Quang M là thành viên HĐQT và bà Lê Thị H là thành viên HĐQT, không có tên ông Đỗ Đình T là thành viên HĐQT.

Điều 12 của Luật Doanh nghiệp quy định về Báo cáo thay đổi thông tin của người quản lý doanh nghiệp như sau: *“Doanh nghiệp phải báo cáo Cơ quan đăng ký kinh doanh nơi doanh nghiệp có trụ sở chính trong thời hạn 05 ngày, kể từ ngày có thay đổi thông tin về họ, tên, địa chỉ liên lạc, quốc tịch, số Thẻ căn cước công dân, Giấy chứng minh nhân dân, Hộ chiếu hoặc chứng thực cá nhân hợp pháp khác của những người sau đây: Thành viên HĐQT đối với công ty cổ phần”*. Như vậy, nếu ông Đỗ Đình T trở thành thành viên HĐQT sau ngày 26-6-2020, thì phải được Công ty báo cáo thay đổi đối với Phòng Đăng ký kinh doanh để đăng ký và thông báo theo quy định. Tuy nhiên, đến nay không có báo cáo và thông báo, xác nhận đăng ký thay đổi nào về việc ông Đỗ Đình T trở thành thành viên HĐQT. Việc Phòng Đăng ký kinh doanh chấp nhận dùng hồ sơ ngày 01-12-2020 nêu trên làm căn cứ thay đổi thông tin doanh nghiệp, mà thực chất là thay đổi chức danh Chủ tịch HĐQT, Giám đốc - Người đại diện theo pháp luật của Công ty Phù S là không hợp pháp và ảnh hưởng nghiêm trọng đến quyền và lợi ích hợp pháp của ông Nguyễn Quang H.

Vì vậy, ông Nguyễn Quang H đề nghị Tòa án hủy bỏ việc thay đổi nội dung đăng ký doanh nghiệp ngày 08-12-2020 của Phòng Đăng ký kinh doanh và yêu cầu Phòng Đăng ký kinh doanh thuộc Sở Kế hoạch và Đầu tư tỉnh Quảng Bình thu hồi các văn bản, gỡ bỏ và đính chính các thông tin sai trái liên quan đối với Công ty cổ phần thương mại và du lịch Phù S nêu trên, phục hồi thông tin doanh nghiệp theo đúng như trước thời điểm đăng ký trái pháp luật này (08-12-2020).

Người bị kiện trình bày:

- Về hồ sơ đăng ký doanh nghiệp của Công ty Cổ phần Thương mại và Du lịch Phù S:

Ngày 04-12-2020, Phòng Đăng ký kinh doanh nhận được hồ sơ đăng ký thay

đổi nội dung đăng ký doanh nghiệp của Công ty Phù S do bà Phan Thị D (Giấy chứng minh nhân dân số 194130265) là người được ủy quyền thực hiện thủ tục đăng ký doanh nghiệp của bà Lê Thị H (Giấy chứng minh nhân dân số 194107077, là Chủ tịch HĐQT Công ty Phù S) nộp.

Nội dung đăng ký doanh nghiệp: Đăng ký thay đổi người đại diện theo pháp luật của Công ty và Thông báo thay đổi thông tin người quản lý doanh nghiệp của Công ty Phù S, mã số doanh nghiệp: 3101020583. Hồ sơ bao gồm: (i) Thông báo thay đổi người đại diện theo pháp luật số 02/HĐQT-PSD ngày 02-12-2020 do Chủ tịch HĐQT là bà Lê Thị H ký, (ii) Thông báo thay đổi nội dung đăng ký doanh nghiệp số 02/HĐQT-PSD ngày 02-12-2020 do người đại diện theo pháp luật sau khi thay đổi là bà Lê Thị H ký, (iii) Các bản sao hợp lệ Giấy chứng minh nhân dân của người đại diện theo pháp luật sau khi thay đổi là bà Lê Thị H, ông Lê Thanh L, (iv) Nghị quyết của HĐQT Công ty Phù S ngày 01-12-2020 về việc thay đổi người đại diện theo pháp luật của Công ty do Chủ tịch HĐQT là bà Lê Thị H thay mặt ký, (v) Bản sao hợp lệ Biên bản họp HĐQT Công ty Phù S số 01/HĐQT-PSD ngày 01-12-2020, Chủ tọa là bà Lê Thị H, người ghi Biên bản là ông Lê Thanh L và (vi) kèm theo hồ sơ là Giấy ủy quyền số 02/PSĐ-UQ ngày 02-12-2020 của bà Lê Thị H cho bà Phan Thị D.

Hồ sơ đăng ký thay đổi người đại diện theo pháp luật của Công ty Phù S hợp lệ theo quy định tại Điều 43 Nghị định số 78/2015/NĐ-CP ngày 14-9-2015 của Chính phủ về đăng ký doanh nghiệp; Thông báo thay đổi thông tin người quản lý doanh nghiệp là thành viên HĐQT và Giám đốc của Công ty Phù S hợp lệ theo quy định tại Điều 54 Nghị định số 78/2015/NĐ-CP ngày 14-9-2015 của Chính phủ về đăng ký doanh nghiệp, phù hợp với quy định tại Điều 12 Luật Doanh nghiệp số 68/2014/QH13. Trong đó, Thông báo thay đổi người đại diện theo pháp luật do người ký là bà Lê Thị H - Chủ tịch HĐQT mới được HĐQT bầu, Chủ tịch HĐQT là người đại diện theo pháp luật, phù hợp với quy định tại Điều 43 Nghị định số 78/2015/NĐ-CP ngày 14-9-2015 của Chính phủ về đăng ký doanh nghiệp; Biên bản họp HĐQT Công ty phù hợp với quy định tại Điều 154 Luật Doanh nghiệp số 68/2014/QH13; nội dung cuộc họp HĐQT được ghi tại Biên bản họp HĐQT Công ty phù hợp với quy định tại Điều 153 Luật Doanh nghiệp số 68/2014/QH13. Việc ủy quyền thực hiện thủ tục đăng ký doanh nghiệp đúng theo quy định tại Điều 11 Nghị định số 78/2015/NĐ-CP ngày 14-9-2015 của Chính phủ về đăng ký doanh nghiệp. Sau khi xem xét hồ sơ hợp lệ, Công ty được cấp Giấy chứng nhận đăng ký doanh nghiệp (đăng ký thay đổi lần thứ 02, ngày 08-12-2020) đúng thời hạn giải quyết theo quy định tại khoản 3 Điều 31, Khoản 4 Điều 32 của Luật Doanh nghiệp số 68/2014/QH13.

Khoản 4 Điều 17 của Luật Doanh nghiệp số 68/2014/QH13, khoản 4 Điều 16 của Luật Doanh nghiệp số 59/2020/QH14 quy định về các hành vi bị nghiêm cấm: *“Kê khai không trung thực, không chính xác nội dung hồ sơ đăng ký doanh nghiệp và nội dung hồ sơ đăng ký thay đổi nội dung đăng ký doanh nghiệp”*; điểm a khoản 1 Điều 211 của Luật Doanh nghiệp số 68/2014/QH13 và điểm a khoản 1 Điều 212 của Luật Doanh nghiệp số 59/2020/QH14 quy định: *“Doanh nghiệp bị thu hồi Giấy chứng nhận đăng ký doanh nghiệp trong trường hợp nội dung kê khai trong hồ sơ đăng ký doanh nghiệp là giả mạo”*. Do đó, trường hợp nội dung kê khai trong hồ sơ

đăng ký doanh nghiệp của Công ty Phù S là giả mạo, thì Công ty bị thu hồi Giấy chứng nhận đăng ký doanh nghiệp theo quy định tại điểm a khoản 1 Điều 211 của Luật Doanh nghiệp số 68/2014/QH13, điểm a khoản 1 Điều 212 của Luật Doanh nghiệp số 59/2020/QH14.

Mặt khác, khoản 4 Điều 149 của Luật Doanh nghiệp số 68/2014/QH13 quy định: *“Khi thực hiện chức năng, quyền và nghĩa vụ của mình, HĐQT tuân thủ đúng quy định của pháp luật, Điều lệ công ty và nghị quyết của Đại hội đồng cổ đông. Trong trường hợp nghị quyết do HĐQT thông qua trái với quy định của pháp luật hoặc Điều lệ công ty gây thiệt hại cho công ty, thì các thành viên tán thành thông qua nghị quyết đó phải cùng liên đới chịu trách nhiệm cá nhân về nghị quyết đó và phải đền bù thiệt hại cho công ty; thành viên phản đối thông qua nghị quyết nói trên được miễn trừ trách nhiệm”*; khoản 4 Điều 153 của Luật Doanh nghiệp số 59/2020/QH14 quy định: *“Trường hợp nghị quyết, quyết định do HĐQT thông qua trái với quy định của pháp luật, nghị quyết Đại hội đồng cổ đông, Điều lệ công ty gây thiệt hại cho công ty, thì các thành viên tán thành thông qua nghị quyết, quyết định đó phải cùng liên đới chịu trách nhiệm cá nhân về nghị quyết, quyết định đó và phải đền bù thiệt hại cho công ty; thành viên phản đối thông qua nghị quyết, quyết định nói trên được miễn trừ trách nhiệm. Trường hợp này, cổ đông của công ty có quyền yêu cầu Tòa án đình chỉ thực hiện hoặc hủy bỏ nghị quyết, quyết định nói trên”*.

- Về nguyên tắc áp dụng giải quyết thủ tục đăng ký doanh nghiệp:

Công ty Phù S phải chịu trách nhiệm về tính hợp pháp, trung thực, chính xác của thông tin kê khai trong hồ sơ đăng ký doanh nghiệp và các báo cáo của mình. Phòng Đăng ký kinh doanh không chịu trách nhiệm về những vi phạm của doanh nghiệp xảy ra trước và sau đăng ký doanh nghiệp theo quy định tại khoản 7 Điều 8, điểm đ khoản 1 Điều 209 của Luật Doanh nghiệp số 68/2014/QH13; khoản 3 Điều 8, Điểm đ khoản 1 Điều 216 của Luật Doanh nghiệp số 59/2020/QH14; khoản 1, khoản 2 Điều 4 Nghị định số 78/2015/NĐ-CP ngày 14-9-2015 của Chính phủ về đăng ký doanh nghiệp và khoản 1, khoản 3 Điều 4 Nghị định số 01/2021/NĐ-CP ngày 04-01-2021 của Chính phủ về đăng ký doanh nghiệp.

Tại Công văn số 13/KHĐT-ĐK ngày 26-02-2021, Phòng Đăng ký kinh doanh thuộc Sở Kế hoạch và Đầu tư tỉnh Quảng Bình trình bày ý kiến bổ sung:

Tư cách thành viên HĐQT do Đại hội đồng Cổ đông công ty quyết định (căn cứ quy định tại điểm c khoản 2 Điều 138 của Luật Doanh nghiệp số 59/2020/QH14). Do đó, thành viên HĐQT được ghi trong Biên bản họp HĐQT do Doanh nghiệp quyết định, tự kê khai, tự chịu trách nhiệm, không phải do Cơ quan Đăng ký kinh doanh quyết định, Cơ quan Đăng ký kinh doanh chỉ xem xét tính hợp lệ của Biên bản họp HĐQT, không chịu trách nhiệm về nội dung của Biên bản họp HĐQT (căn cứ quy định tại khoản 3 Điều 8, khoản 1 Điều 216 của Luật Doanh nghiệp số 59/2020/QH14, khoản 1 Điều 4 Nghị định số 01/2021/NĐ-CP ngày 04-01-2021 của Chính phủ về đăng ký doanh nghiệp).

Thông tin thành viên HĐQT không phải là nội dung của Giấy chứng nhận Đăng ký doanh nghiệp (quy định tại Điều 29 của Luật Doanh nghiệp số 68/2014/QH13 và Điều 28 của Luật Doanh nghiệp số 59/2020/QH14). Việc thay đổi thông tin HĐQT, báo cáo cho Cơ quan Đăng ký kinh doanh thuộc về nghĩa vụ của Doanh nghiệp (quy định tại khoản 6 Điều 8 của Luật Doanh nghiệp số 68/2014/QH13).

Doanh nghiệp đã thực hiện nghĩa vụ báo cáo thay đổi thông tin thành viên HĐQT theo quy định tại Điều 12 của Luật Doanh nghiệp số 68/2014/QH13 tại Thông báo thay đổi nội dung đăng ký doanh nghiệp trong hồ sơ đăng ký thay đổi lần 2 (căn cứ quy định tại Điều 12 của Luật Doanh nghiệp số 68/2014/QH13 và Luật Doanh nghiệp số 59/2020/QH14 không có quy định). Cơ quan Đăng ký kinh doanh đã thực hiện cập nhật thông tin thành viên HĐQT sau khi thay đổi lên Hệ thống thông tin quốc gia về đăng ký doanh nghiệp căn cứ Thông báo thay đổi nội dung đăng ký doanh nghiệp trong hồ sơ (căn cứ khoản 1, khoản 6 Điều 54 Nghị định số 78/2015/NĐ-CP ngày 14-9-2015 của Chính phủ về đăng ký doanh nghiệp).

Vì vậy, tư cách thành viên HĐQT được ghi trong Biên bản do Doanh nghiệp chịu trách nhiệm, tự quản lý, không do Cơ quan Đăng ký kinh doanh quản lý. Do đó, không phải là căn cứ để từ chối hồ sơ đăng ký thay đổi nội dung đăng ký doanh nghiệp. Hồ sơ hợp lệ là hồ sơ có đầy đủ giấy tờ theo quy định của Luật Doanh nghiệp số 68/2014/QH13 và các giấy tờ được kê khai đầy đủ theo quy định của pháp luật (căn cứ quy định tại khoản 15 Điều 4 của Luật Doanh nghiệp số 68/2014/QH13); theo đó, hồ sơ đăng ký thay đổi của doanh nghiệp có đầy đủ giấy tờ và nội dung các giấy tờ đó được kê khai đầy đủ theo quy định của pháp luật.

Trường hợp có căn cứ xác định nội dung kê khai trong hồ sơ đăng ký doanh nghiệp là giả mạo, thì ông Nguyễn Quang H có quyền đề nghị Phòng Đăng ký kinh doanh thực hiện thu hồi Giấy chứng nhận đăng ký doanh nghiệp và có trách nhiệm cung cấp cho Phòng Đăng ký kinh doanh một trong các văn bản cần thiết (quy định tại khoản 1 Điều 74 Nghị định số 01/2021/NĐ-CP ngày 04-01-2021 của Chính phủ về đăng ký doanh nghiệp). Trường hợp hồ sơ đăng ký thay đổi nội dung đăng ký doanh nghiệp là giả mạo, thì Phòng Đăng ký kinh doanh ra thông báo về hành vi vi phạm của doanh nghiệp và ra quyết định huỷ bỏ những thay đổi trong nội dung đăng ký doanh nghiệp được thực hiện trên cơ sở các thông tin giả mạo và cấp Giấy chứng nhận đăng ký doanh nghiệp, Giấy xác nhận về việc thay đổi nội dung đăng ký doanh nghiệp trên cơ sở hồ sơ hợp lệ gần nhất trước đó (quy định tại điểm b khoản 1 Điều 75 Nghị định số 01/2021/NĐ-CP ngày 04-01-2021 của Chính phủ về đăng ký doanh nghiệp). Trường hợp các thành viên HĐQT được ghi trong Biên bản họp HĐQT xâm phạm quyền, lợi ích hợp pháp của ông Nguyễn Quang H, thì ông H có quyền yêu cầu giải quyết tranh chấp theo quy định của Bộ luật Tố tụng dân sự. Việc ông H khiếu kiện Cơ quan Đăng ký kinh doanh theo Luật Tố tụng hành chính đối với trường hợp này là không hợp lý.

Người có quyền lợi, nghĩa vụ liên quan:

- Công ty Cổ phần Thương mại và Du lịch Phù S trình bày:

Tháng 11-2020, nghi ngờ ông Nguyễn Quang H - Chủ tịch HĐQT kiêm Giám đốc công ty làm giả biên bản họp HĐQT để vay gần 07 tỷ đồng của Ngân hàng V vào năm 2018; đồng thời, kê không chi phí công ty lên đến hàng tỷ đồng, nên căn cứ Điều 153 của Luật doanh nghiệp số 68/2014/QH13 ngày 13-11-2020, hai thành viên HĐQT công ty là bà Lê Thị H và ông Đỗ Đình T gửi đơn đề nghị ông Nguyễn Quang H triệu tập cuộc họp HĐQT bất thường để kiện toàn bộ máy lãnh đạo của công ty và làm rõ về thủ tục và mục đích sử dụng số tiền mà ông Nguyễn Quang H đã vay của Ngân hàng.

Sau 07 ngày làm việc tính từ ngày 13-11-2020, ông Nguyễn Quang H vẫn

không triệu tập họp HĐQT bất thường theo quy định của pháp luật. Căn cứ khoản 5 Điều 153 của Luật doanh nghiệp số 68/2014/QH13, ngày 25-11-2020, bà Lê Thị H và ông Đỗ Đình T gửi Thông báo triệu tập họp HĐQT bất thường cho ông H. Ngày 01-12-2020, cuộc họp HĐQT bất thường được tổ chức với sự tham dự của toàn bộ 03 thành viên HĐQT công ty (ông H ủy quyền cho ông Trần Đức T dự họp, nhưng ông H vẫn có mặt tại cuộc họp) và tại cuộc họp, ông Trần Đức T từ chối ký biên bản. Căn cứ biên bản cuộc họp, HĐQT ban hành Nghị quyết bãi nhiệm chức vụ Chủ tịch HĐQT kiêm Giám đốc công ty đối với ông Nguyễn Quang H; bầu bà Lê Thị H giữ chức vụ Chủ tịch HĐQT, bổ nhiệm ông Lê Thanh L giữ chức vụ Giám đốc Công ty. Ngày 02-12-2020, Công ty Phù S gửi Thông báo đề nghị thay đổi người đại diện theo pháp luật cho Phòng Kinh doanh thuộc Sở Kế hoạch và Đầu tư Quảng Bình. Ngày 08-12-2020, căn cứ hồ sơ tài liệu do công ty cung cấp, Phòng Đăng ký Kinh doanh thuộc Sở Kế hoạch và Đầu tư tỉnh Quảng Bình cấp Chứng nhận đăng ký doanh nghiệp cho công ty (đăng ký thay đổi lần hai).

Như vậy, thủ tục thay đổi người đại diện theo pháp luật của công ty đã được bà Lê Thị H và ông Đỗ Đình T thực hiện đúng quy định của Luật doanh nghiệp số 68/2014/QH13; đồng thời, Phòng đăng ký kinh doanh thuộc Sở Kế hoạch và Đầu tư tỉnh Quảng Bình cấp chứng nhận đăng ký doanh nghiệp cho công ty là đúng pháp luật.

Đối với việc ông Nguyễn Quang H cho rằng ông Đỗ Đình T không phải là thành viên HĐQT tại thời điểm tổ chức cuộc họp HĐQT bất thường ngày 01-12-2020, công ty có ý kiến như sau: Trong tháng 7-2020, Đại Hội đồng Cổ đông công ty đã có cuộc họp miễn nhiệm chức vụ thành viên HĐQT công ty đối với ông Nguyễn Quang M (là anh ruột ông Nguyễn Quang H) và bầu ông Đỗ Đình T giữ chức vụ thành viên HĐQT công ty. Biên bản cuộc họp cũng như các tài liệu liên quan được lưu trữ tại trụ sở công ty và do ông H quản lý.

Mặc dù, do tin tưởng nên bà Lê Thị H, ông Đỗ Đình T đã giao toàn bộ hồ sơ, tài liệu liên quan đến cuộc họp Đại hội đồng cổ đông nói trên cho ông H giữ, nhưng bằng chứng không thể chối cãi là trong 03 biên bản họp HĐQT trong tháng 7 và tháng 8-2020, thì ông Đỗ Đình T là một trong ba thành viên HĐQT dự họp (gồm ông Nguyễn Quang H - Chủ tịch, bà Lê Thị H và ông Đỗ Đình T - Thành viên). Cả ba biên bản nói trên có đóng dấu công ty và ông Nguyễn Quang H ký với tư cách là Chủ tịch HĐQT.

Mặt khác, từ ngày 25-8-2020 - Thời điểm ông T tham dự họp HĐQT công ty với tư cách là thành viên đến ngày 01-12-2020 (thời điểm HĐQT công ty họp bất thường) không có cuộc họp nào của Đại Hội đồng cổ đông được tổ chức. Bằng chứng là trong thời gian đó không có bất cứ thủ tục triệu tập họp Đại hội đồng cổ đông bất thường nào được ông Nguyễn Quang H - Chủ tịch HĐQT hoặc cổ đông, hay nhóm cổ đông có đủ thẩm quyền thực hiện. Đồng thời, trong thời gian nói trên bà Lê Thị H, ông Đỗ Đình T và Công ty TNHH một thành viên SaLu - là ba cổ đông nắm giữ tổng cộng 78% vốn điều lệ công ty không nhận được bất cứ thông báo mời họp nào và cũng không tham gia cuộc họp Đại Hội đồng cổ đông nào. Vì vậy, không thể có cuộc họp nào của Đại hội đồng cổ đông công ty được tổ chức và tất nhiên không có thành viên HĐQT nào bị bãi nhiệm hay bầu bổ sung trong thời gian từ 25-8-2020 đến 01-12-2020.

Như vậy, với những bằng chứng trên, công ty khẳng định: Từ 25-8-2020 đến 01-12-2020 không có bất cứ sự thay đổi thành viên HĐQT nào của công ty. Ba thành viên HĐQT của công ty thời điểm ngày 01-12-2020 là: ông Nguyễn Quang H - Chủ tịch, bà Lê Thị H và ông Đỗ Đình T - Thành viên.

Trước những việc làm gây thiệt hại cho công ty của ông Nguyễn Quang H, vừa qua vào ngày 12-01-2021, Đại Hội đồng bất thường và đã bãi nhiệm chức vụ thành viên HĐQT đối với ông Nguyễn Quang H.

- Ông Nguyễn Quang M trình bày:

Ông Nguyễn Quang M là cổ đông, thành viên HĐQT của Công ty Phù S. Tại thời điểm đăng ký thay đổi nội dung doanh nghiệp ngày 26-6-2020, Phòng Đăng ký kinh doanh cấp Giấy xác nhận cho Công ty Phù S với thông tin về người quản lý doanh nghiệp gồm Nguyễn Quang H, Nguyễn Quang M và Lê Thị Hồng. Ngày 08-12-2020, ông Nguyễn Quang H phát hiện đã có sự thay đổi về thông tin đăng ký doanh nghiệp của Công ty Phù S trên cổng thông tin quốc gia về đăng ký doanh nghiệp của Bộ Kế hoạch và Đầu tư (dichvuthongtin.dkkd.gov.vn). Cụ thể đã thay đổi thông tin từ người đại diện theo pháp luật - Chủ tịch HĐQT và Giám đốc công ty là ông Nguyễn Quang H sang bà Lê Thị H - Người đại diện theo pháp luật và ông Lê Thanh L là Giám đốc công ty. Với tư cách thành viên HĐQT đã đăng ký tại Phòng Đăng ký kinh doanh, ông không được tham gia bất kỳ cuộc họp HĐQT nào để thay đổi nội dung nêu trên.

- Ông Đỗ Đình T trình bày:

Từ khoảng giữa tháng 7-2020, ông Đỗ Đình T được Đại hội đồng cổ đông Công ty Phù S bầu làm thành viên HĐQT. Do công ty là chỗ thân quen nên toàn bộ giấy tờ liên quan đến cuộc họp và bầu thì ông Nguyễn Quang H là Chủ tịch HĐQT kiêm Giám đốc giữ. Các cuộc họp HĐQT gồm có ông H, bà Hồng và ông T.

Tại Bản án hành chính sơ thẩm số 05/2021/HC-ST ngày 24-5-2021, Tòa án nhân dân tỉnh Quảng Bình quyết định:

Căn cứ khoản 1 Điều 30, khoản 3 Điều 32, điểm a khoản 2 Điều 116, Điều 158, điểm a khoản 2 Điều 193 Luật Tổ tụng hành chính; các điều 12, 31, 32, 33, 34 và 209 Luật Doanh nghiệp số 68/2014/QH13; khoản 10 Điều 3, Điều 4, điểm a khoản 1 Điều 13, Điều 43 Nghị định số 78/2015/NĐ-CP ngày 14-9-2015 của Chính Phủ về đăng ký doanh nghiệp; Điều 1 Nghị định số 108/2018/NĐ-CP ngày 23-8-2018 của Chính phủ về sửa đổi, bổ sung một số điều của Nghị định số 78/2015/NĐ-CP; khoản 1, 2 Điều 74 Nghị định số 01/2021/NĐ-CP ngày 04-01-2021 của Chính Phủ về đăng ký doanh nghiệp; khoản 1 Điều 32 Nghị quyết số 326/2016/UBTVQH14 ngày 30-12-2016 của Ủy ban Thường vụ Quốc hội quy định về mức thu, miễn, giảm, thu, nộp, quản lý, sử dụng án phí và lệ phí Tòa án.

Bác toàn bộ yêu cầu khởi kiện của ông Nguyễn Quang H về việc yêu cầu Tòa án tuyên hủy “Giấy xác nhận về việc thay đổi nội dung đăng ký doanh nghiệp” do Phòng Đăng ký kinh doanh - Sở Kế hoạch và Đầu tư tỉnh Quảng Bình cấp cho Công ty Cổ phần Thương mại và Du lịch Phù S ngày 08-12-2020; yêu cầu Phòng Đăng ký kinh doanh - Sở Kế hoạch và Đầu tư tỉnh Quảng Bình thu hồi các văn bản, gỡ bỏ và đính chính các thông tin sai trái liên quan đối với Công ty Cổ phần Thương mại và Du lịch Phù S nêu trên, phục hồi thông tin doanh nghiệp theo đúng như trước

thời điểm đăng ký trái pháp luật này (trước ngày 08-12-2020).

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

- Ngày 02-6-2021, người khởi kiện là ông Nguyễn Quang H kháng cáo toàn bộ bản án.

Căn cứ vào các tài liệu, chứng cứ có trong hồ sơ vụ án đã được xem xét tại phiên tòa; căn cứ vào kết quả tranh tụng tại phiên tòa.

NHẬN ĐỊNH CỦA TÒA ÁN:

[1]. Ngày 02-6-2021, người khởi kiện là ông Nguyễn Quang H kháng cáo toàn bộ bản án. Đơn kháng cáo của đương sự là trong thời hạn quy định tại khoản 1 Điều 206 của Luật Tố tụng hành chính, do đó Hội đồng xét xử quyết định đưa vụ án ra xét xử phúc thẩm. Tại phiên tòa, người đại diện theo ủy quyền của người kháng cáo giữ nguyên các nội dung kháng cáo, đề nghị Hội đồng xét xử phúc thẩm sửa bản án sơ thẩm, chấp nhận các yêu cầu khởi kiện; người bị kiện vắng mặt và có quan điểm giữ nguyên quyết định hành chính đã ban hành. Như vậy, các đương sự không thỏa thuận được với nhau về việc giải quyết vụ án.

Sau khi các đương sự tranh luận, đại diện Viện Kiểm sát nhân dân cấp cao tại Đà Nẵng phát biểu quan điểm và đề nghị Hội đồng xét xử phúc thẩm căn cứ khoản 1 Điều 241 của Luật Tố tụng hành chính: Bác kháng cáo của người khởi kiện là ông Nguyễn Quang H; giữ nguyên bản án hành chính sơ thẩm.

[2]. Xét kháng cáo của đương sự:

Người khởi kiện kháng cáo toàn bộ bản án, do đó Hội đồng xét xử phúc thẩm xem xét các vấn đề:

[2.1]. Về tố tụng:

Giấy chứng nhận đăng ký doanh nghiệp Công ty cổ phần; mã số doanh nghiệp: 3101020583; đăng ký thay đổi lần thứ hai ngày 08-12-2020 và Giấy xác nhận về việc thay đổi nội dung đăng ký doanh nghiệp số 11625/20 ngày 08-12-2020 của Phòng Đăng ký kinh doanh thuộc Sở Kế hoạch và Đầu tư tỉnh Quảng Bình đều có nội dung: “làm phát sinh, thay đổi, hạn chế, chấm dứt quyền, lợi ích hợp pháp của cơ quan, tổ chức, cá nhân...” nên là quyết định hành chính và là đối tượng khởi kiện vụ án hành chính. Ông Nguyễn Quang H cho rằng quyền và lợi ích hợp pháp của mình bị ảnh hưởng bởi quyết định nêu trên, do đó khởi kiện yêu cầu hủy các quyết định hành chính này và yêu cầu Phòng Đăng ký kinh doanh thuộc Sở Kế hoạch và Đầu tư tỉnh Quảng Bình thu hồi các văn bản, gỡ bỏ và đính chính các thông tin sai trái liên quan đối với Công ty Phù S nêu trên, phục hồi thông tin doanh nghiệp theo đúng như trước thời điểm đăng ký trái pháp luật này (trước ngày 08-12-2020). Tòa án nhân dân tỉnh Quảng Bình xác định đơn khởi kiện còn trong thời hiệu, nên thụ lý và xác định lại quan hệ pháp luật phải giải quyết trong vụ án là “Khiếu kiện quyết định hành chính, hành vi hành chính trong lĩnh vực đăng ký kinh doanh” là đúng quy định tại khoản 1 Điều 30, khoản 3 Điều 32, điểm a khoản 2 Điều 116 của Luật Tố tụng hành chính.

Tại phiên tòa sơ thẩm vắng mặt người bị kiện, nhưng đương sự có đơn xin

xét xử vắng mặt; người có quyền lợi, nghĩa vụ liên quan (ông Đỗ Đình T) vắng mặt lần thứ hai (không có lý do). Vì vậy, Tòa án nhân dân tỉnh Quảng Bình xét xử vắng mặt đương sự là đúng quy định tại Điều 158 của Luật Tổ tụng hành chính.

[2.2]. Về nội dung:

[2.2.1]. Về tính hợp pháp của Giấy chứng nhận Đăng ký doanh nghiệp công ty cổ phần (đăng ký lần đầu):

Tại Giấy chứng nhận Đăng ký doanh nghiệp công ty cổ phần; mã số doanh nghiệp 3101020583 đăng ký lần đầu ngày 15-9-2016; đăng ký thay đổi lần thứ 1 ngày 05-7-2017, Phòng Đăng ký kinh doanh thuộc Sở Kế hoạch và Đầu tư tỉnh Quảng Bình xác nhận ông Nguyễn Quang H là cổ đông sáng lập - Chủ tịch Hội đồng quản trị kiêm Giám đốc và là người đại diện theo pháp luật của Công ty Phù S, với tỷ lệ sở hữu 45% vốn điều lệ (30 tỷ đồng), cùng các cổ đông là bà Võ Thị L (sở hữu 45%) và bà Mai Thị L (sở hữu 10%). Sau khi đăng ký thay đổi lần thứ nhất ngày 05-7-2017, tăng vốn điều lệ của công ty lên 120 tỷ đồng, ông Nguyễn Quang H vẫn là Chủ tịch Hội đồng quản trị, đồng thời là Giám đốc và là người đại diện theo pháp luật của công ty.

Tại Giấy xác nhận về việc thay đổi nội dung đăng ký doanh nghiệp ngày 26-6-2020 (bút lục số 16, 17), Phòng Đăng ký kinh doanh thuộc Sở Kế hoạch và Đầu tư tỉnh Quảng Bình xác nhận thông tin về người quản lý doanh nghiệp của Công ty Phù S do ông Nguyễn Quang H là Chủ tịch Hội đồng quản trị; ông Nguyễn Quang M và bà Lê Thị H là thành viên Hội đồng quản trị.

Như vậy, tính từ ngày 26-6-2020 đến trước ngày 01-12-2020 (ngày họp Hội đồng quản trị - Phiên họp bất thường lần thứ nhất), thì Hội đồng quản trị Công ty Phù S bao gồm: Ông Nguyễn Quang H là Chủ tịch Hội đồng quản trị và là người đại diện theo pháp luật của công ty, ông Nguyễn Quang M và bà Lê Thị H là thành viên Hội đồng quản trị.

[2.2.2]. Về tính hợp pháp của Giấy chứng nhận Đăng ký doanh nghiệp công ty cổ phần (đăng ký thay đổi lần thứ 2):

Tại Giấy chứng nhận Đăng ký doanh nghiệp công ty cổ phần; mã số doanh nghiệp 3101020583 đăng ký thay đổi lần thứ 2 ngày 08-12-2020, Phòng Đăng ký kinh doanh thuộc Sở Kế hoạch và Đầu tư Quảng Bình xác nhận bà Lê Thị H là Chủ tịch Hội đồng quản trị và là người đại diện theo pháp luật của Công ty Phù S; ông Lê Thanh L là thành viên Hội đồng quản trị và là Giám đốc công ty.

Bà Lê Thị H cho rằng việc thay đổi lần thứ 2 đối với Giấy chứng nhận đăng ký doanh nghiệp công ty cổ phần này là do nghi ngờ ông Nguyễn Quang H - Chủ tịch HĐQT kiêm Giám đốc công ty làm giả biên bản họp HĐQT để vay gần 07 tỷ đồng của Ngân hàng V vào năm 2018; đồng thời, kê khống chi phí công ty lên đến hàng tỷ đồng, nên ngày 13-11-2020, hai thành viên HĐQT công ty là bà (H) và ông Đỗ Đình T gửi đơn đề nghị ông Nguyễn Quang H triệu tập cuộc họp HĐQT bất thường để kiện toàn bộ máy lãnh đạo của công ty và làm rõ thủ tục và mục đích sử dụng số tiền mà ông Nguyễn Quang H đã vay của Ngân hàng, nhưng sau 07 ngày làm việc tính từ ngày 13-11-2020, ông H vẫn không triệu tập họp HĐQT bất thường theo quy định của pháp luật. Do đó, ngày 25-11-2020, bà H và ông Đỗ Đình T gửi Thông báo triệu tập họp HĐQT bất thường cho ông H. Ngày 01-12-2020, cuộc họp HĐQT

bất thường được tổ chức với sự tham dự của toàn bộ 03 thành viên HĐQT công ty (ông H uỷ quyền cho ông Trần Đức T dự họp, nhưng ông H vẫn có mặt tại cuộc họp) và tại cuộc họp, ông T từ chối ký biên bản. Căn cứ biên bản cuộc họp, HĐQT ban hành Nghị quyết bãi nhiệm chức vụ Chủ tịch HĐQT kiêm Giám đốc công ty đối với ông Nguyễn Quang H; bầu bà (H) giữ chức vụ Chủ tịch HĐQT, bổ nhiệm ông Lê Thanh L giữ chức vụ Giám đốc công ty. Ngày 02-12-2020, Công ty Phù S gửi Thông báo đề nghị thay đổi người đại diện theo pháp luật cho Phòng Đăng ký kinh doanh thuộc Sở Kế hoạch và Đầu tư Quảng Bình và ngày 08-12-2020, Phòng Đăng ký Kinh doanh cấp Giấy chứng nhận đăng ký doanh nghiệp cho công ty (đăng ký thay đổi lần thứ hai).

Xem xét tính hợp pháp của Giấy chứng nhận ký doanh nghiệp công ty cổ phần (Đăng ký thay đổi lần thứ hai ngày 08-12-2020), Hội đồng xét xử phúc thẩm thấy rằng:

- Về thẩm quyền của Hội đồng quản trị:

Điều 149 của Luật Doanh nghiệp quy định: “*Khoản 2) Hội đồng quản trị có các quyền và nghĩa vụ sau đây; (điểm i) Bầu, miễn nhiệm, bãi nhiệm Chủ tịch Hội đồng quản trị....*”. Tại Giấy xác nhận về việc thay đổi nội dung đăng ký doanh nghiệp ngày 26-6-2020, Phòng Đăng ký kinh doanh thuộc Sở Kế hoạch và Đầu tư tỉnh Quảng Bình xác nhận thông tin về người quản lý doanh nghiệp của Công ty Phù S do ông Nguyễn Quang H là Chủ tịch Hội đồng quản trị; ông Nguyễn Quang M và bà Lê Thị H là thành viên Hội đồng quản trị. Như vậy, tính từ ngày 26-6-2020 đến trước ngày 01-12-2020 (ngày họp Hội đồng quản trị - Phiên họp bất thường lần thứ nhất), thì Hội đồng quản trị Công ty Phù S bao gồm: Ông Nguyễn Quang H là Chủ tịch Hội đồng quản trị, ông Nguyễn Quang M và bà Lê Thị H là thành viên Hội đồng quản trị. Theo quy định tại Điều 149 Luật Doanh nghiệp, thì chỉ có các thành viên Hội đồng quản trị có tên nêu trên mới được quyền bầu, miễn nhiệm, bãi nhiệm Chủ tịch Hội đồng quản trị của Công ty Phù S

- Về thành phần tham gia cuộc họp của Hội đồng quản trị:

Điều 153 của Luật Doanh nghiệp quy định “*Khoản 5) Chủ tịch Hội đồng quản trị phải triệu tập họp Hội đồng quản trị trong thời hạn 07 ngày làm việc, kể từ ngày nhận được đề nghị quy định tại khoản 4 Điều này. Trường hợp Chủ tịch không triệu tập họp Hội đồng quản trị theo đề nghị thì Chủ tịch phải chịu trách nhiệm về những thiệt hại xảy ra đối với công ty; người đề nghị có quyền thay thế Hội đồng quản trị triệu tập họp Hội đồng quản trị*” và khoản 4 Điều 153 quy định “*Chủ tịch Hội đồng quản trị phải triệu tập họp Hội đồng quản trị khi có một trong các trường hợp sau đây; (c) Có đề nghị của ít nhất 02 thành viên điều hành của Hội đồng quản trị*”.

Do nghi ngờ ông Nguyễn Quang H làm giả biên bản họp HĐQT để vay tiền của Ngân hàng và kê không chi phí công ty, nên ngày 13-11-2020, hai thành viên HĐQT của công ty là bà Lê Thị H và ông Đỗ Đình T gửi đơn đề nghị ông Nguyễn Quang H triệu tập cuộc họp HĐQT bất thường để kiện toàn bộ máy lãnh đạo của công ty và làm rõ về thủ tục, mục đích sử dụng số tiền mà ông H đã vay của Ngân hàng, nhưng sau 07 ngày làm việc tính từ ngày 13-11-2020, ông H vẫn không triệu tập họp HĐQT bất thường theo quy định của pháp luật, nên ngày 25-11-2020, bà H và ông Đỗ Đình T gửi Thông báo triệu tập họp HĐQT bất thường cho ông H và tại Biên bản họp Hội đồng quản trị ngày 01-12-2020 thể hiện: *Thành phần tham dự cuộc họp gồm có bà Lê Thị H, thành viên Hội đồng quản trị; ông Đỗ Đình T, thành*

viên Hội đồng quản trị và ông Trần Đình T (là người đại diện theo ủy quyền của ông Nguyễn Quang H - Chủ tịch Hội đồng quản trị công ty đến ngày 30-11-2020). Tuy nhiên, tại thời điểm đăng ký thay đổi nội dung doanh nghiệp ngày 26-6-2020, thì Công ty Phù S gồm ba người: (1) ông Nguyễn Quang H - Chủ tịch Hội đồng quản trị, (2) ông Nguyễn Quang M - Thành viên Hội đồng quản trị và (3) bà Lê Thị H - Thành viên Hội đồng quản trị. Như vậy, thành viên Hội đồng quản trị Công ty Phù S được ghi nhận tại Biên bản cuộc họp ngày 01-12-2020 không đúng với thành phần Hội đồng quản trị được ghi nhận tại Giấy xác nhận thay đổi nội dung đăng ký doanh nghiệp ngày 26-6-2020. Do đó, người đề nghị triệu tập họp Hội đồng quản trị không đúng quy định tại điểm c khoản 4 Điều 153 của Luật doanh nghiệp “c) Có đề nghị của ít nhất 02 thành viên điều hành của Hội đồng quản trị”, vì theo Giấy xác nhận về việc thay đổi nội dung đăng ký doanh nghiệp ngày 26-6-2020, thì ông Đỗ Đình T không phải là thành viên Hội đồng quản trị Công ty Phù S.

- Về việc cấp Giấy chứng nhận Đăng ký doanh nghiệp công ty cổ phần (đăng ký thay đổi lần thứ 2):

Tại Điều 12 của Luật Doanh nghiệp về Báo cáo thay đổi thông tin của người quản lý doanh nghiệp quy định: “Doanh nghiệp phải báo cáo Cơ quan đăng ký kinh doanh nơi doanh nghiệp có trụ sở chính trong thời hạn 05 ngày, kể từ ngày có thay đổi thông tin về họ, tên, địa chỉ liên lạc, quốc tịch, số Thẻ căn cước công dân, Giấy chứng minh nhân dân, Hộ chiếu hoặc chứng thực cá nhân hợp pháp khác của những người sau đây: 1) Thành viên Hội đồng quản trị đối với công ty cổ phần”.

Trong hồ sơ vụ án không có tài liệu, chứng cứ nào thể hiện từ ngày 26-6-2020 (ngày xác nhận thay đổi nội dung đăng ký doanh nghiệp), Công ty Phù S tổ chức cuộc họp Đại hội đồng cổ đông nào liên quan đến việc bãi nhiệm hay bổ sung thành viên Hội đồng quản trị là ông Đỗ Đình T. Trường hợp, nếu ông T trở thành thành viên Hội đồng quản trị của công ty sau ngày 26-6-2020, thì phải được công ty báo cáo thay đổi thành viên Hội đồng quản trị với Phòng Đăng ký kinh doanh để đăng ký và thông báo theo quy định. Lẽ ra, với trách nhiệm của Cơ quan đăng ký kinh doanh đã cấp Giấy xác nhận về việc thay đổi nội dung đăng ký doanh nghiệp ngày 26-6-2020 (không có tên ông Đỗ Đình T là thành viên HĐQT) thì khi nhận hồ sơ gồm Biên bản họp HĐQT ngày 01-12-2020, Phòng Đăng ký kinh doanh phải kiểm tra tính hợp lệ của hồ sơ và phải biết việc ghi ông T là thành viên HĐQT trong biên bản này là không đúng, tức là hồ sơ không hợp lệ để từ chối đăng ký thay đổi thông tin doanh nghiệp, nhưng Phòng Đăng ký kinh doanh lại chấp nhận sử dụng hồ sơ đề nghị thay đổi thông tin doanh nghiệp, trong đó có Biên bản họp Hội đồng quản trị ngày 01-12-2020 và Nghị quyết thay đổi người đại diện theo pháp luật của công ty ngày 01-12-2020 để làm căn cứ cấp Giấy chứng nhận Đăng ký doanh nghiệp công ty cổ phần (đăng ký thay đổi lần thứ 2 ngày 08-12-2020), thay đổi chức danh Chủ tịch HĐQT, Giám đốc - Người đại diện theo pháp luật của Công ty Phù S là bà Lê Thị H là không đúng pháp luật và làm ảnh hưởng nghiêm trọng đến quyền và lợi ích hợp pháp của ông Nguyễn Quang H.

Như vậy, kháng cáo của ông Nguyễn Quang H đã được Hội đồng xét xử phúc thẩm xem xét và có cơ sở để chấp nhận.

[2.2.3]. Về việc bổ sung kháng cáo:

Tại “Đơn khởi kiện vụ án hành chính” ngày 13-01-2021, người khởi kiện là

ông Nguyễn Quang H yêu cầu hủy bỏ việc thay đổi nội dung Đăng ký thay đổi lần thứ hai ngày 08-12-2020. Tại đơn kháng cáo và tại phiên tòa phúc thẩm người đại diện theo ủy quyền của ông Nguyễn Quang H bổ sung nội dung kháng cáo, yêu cầu hủy Giấy xác nhận về việc thay đổi nội dung đăng ký doanh nghiệp ngày 08-12-2020. Xét thấy, Giấy xác nhận này là bộ phận không tách rời của việc Đăng ký thay đổi lần thứ hai ngày 08-12-2020 và nội dung trong Giấy xác nhận ghi rõ “Thông tin về người quản lý doanh nghiệp là bà Lê Thị H với chức danh: Chủ tịch Hội đồng quản trị; ông Lê Thanh L là Tổng Giám đốc; ông Đỗ Đình T và ông Nguyễn Quang H là thành viên Hội đồng quản trị” đã làm ảnh hưởng nghiêm trọng đến quyền và lợi ích hợp pháp của người đại diện theo pháp luật của Công ty Phù Sa đỏ tại Giấy xác nhận về việc thay đổi nội dung đăng ký doanh nghiệp ngày 26-6-2020.

Do có căn cứ chấp nhận kháng cáo của ông Nguyễn Quang H, nên Hội đồng xét xử phúc thẩm xem xét và hủy cả Giấy xác nhận về việc thay đổi nội dung đăng ký doanh nghiệp ngày 08-12-2020 là đúng pháp luật và không giải quyết vượt quá phạm vi khởi kiện.

[3]. Về án phí: Do kháng cáo được chấp nhận, nên ông Nguyễn Quang H không phải chịu án phí hành chính phúc thẩm.

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH:

1. Căn cứ khoản 2 Điều 241 của Luật Tổ tụng hành chính.

- Chấp nhận kháng cáo của người khởi kiện là ông Nguyễn Quang H.

- Sửa Bản án hành chính sơ thẩm số 05/2021/HC-ST ngày 24-5-2021 của Tòa án nhân dân tỉnh Quảng Bình.

2. Áp dụng điểm b khoản 2 Điều 193 của Luật Tổ tụng hành chính; các Điều 149, 152, 153 và 154 của Luật Doanh nghiệp, xử:

Chấp nhận yêu cầu khởi kiện của ông Nguyễn Quang H.

- Hủy “Giấy chứng nhận đăng ký doanh nghiệp công ty cổ phần - Đăng ký thay đổi lần thứ hai ngày 08-12-2020” do Phòng Đăng ký kinh doanh thuộc Sở Kế hoạch và Đầu tư tỉnh Quảng Bình cấp cho Công ty Cổ phần Thương mại và Du lịch Phù S.

- Hủy Giấy xác nhận về việc thay đổi nội dung đăng ký doanh nghiệp số 11625/20 ngày 08-12-2020 do Phòng Đăng ký kinh doanh thuộc Sở Kế hoạch và Đầu tư tỉnh Quảng Bình xác nhận cho Công ty Cổ phần Thương mại và Du lịch Phù S.

- Buộc Phòng Đăng ký kinh doanh thuộc Sở Kế hoạch và Đầu tư tỉnh Quảng Bình thu hồi các văn bản, gỡ bỏ và đính chính các thông tin liên quan đối với Công ty Cổ phần Thương mại và Du lịch Phù S nêu trên và phục hồi thông tin doanh nghiệp đúng như trước thời điểm đăng ký trái pháp luật (trước ngày 08-12-2020).

3. Về án phí hành chính:

Căn cứ khoản 2 Điều 349 của Luật Tổ tụng hành chính; khoản 2 Điều 32,

khoản 2 Điều 34 Nghị quyết số 326/2016/UBTVQH14 ngày 30-12-2016 của Ủy ban Thường vụ Quốc hội quy định về mức thu, miễn, giảm, thu, nộp, quản lý và sử dụng án phí và lệ phí Tòa án.

3.1. Về án phí phúc thẩm:

- Ông Nguyễn Quang H không phải chịu án phí hành chính phúc thẩm; trả lại cho ông H 300.000 đồng (ba trăm nghìn đồng) tạm ứng án phí hành chính phúc thẩm đã nộp theo Biên lai thu tạm ứng án phí, lệ phí Tòa án số AA/2020/0002428 ngày 09-6-2021 của Cục Thi hành án dân sự tỉnh Quảng Bình.

3.2. Về án phí sơ thẩm:

- Ông Nguyễn Quang H không phải chịu án phí hành chính sơ thẩm; trả lại cho ông H 300.000 đồng (ba trăm nghìn đồng) tạm ứng án phí hành chính sơ thẩm đã nộp theo Biên lai thu tạm ứng án phí, lệ phí Tòa án số AA/2020/0001732 ngày 15-01-2021 của Cục Thi hành án dân sự tỉnh Quảng Bình.

- Phòng Đăng ký kinh doanh thuộc Sở Kế hoạch và Đầu tư tỉnh Quảng Bình phải chịu 300.000 đồng (ba trăm nghìn đồng) án phí hành chính sơ thẩm.

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

Nơi nhận:

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

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

(Đã ký)

Phạm Việt Cường