CÔNG TY CỔ PHẦN THỰC PHẨM CHOLIMEX
Digitally signed by CÔNG TY CỔ PHẦN THỰC PHẨM CHOLIMEX
DN: CN=CÔNG TY CỔ PHẦN THỰC PHẨM CHOLIMEX, O=MST:0304475742, L=18/11/2015 9:37:26 AM, C=VN
Reason: I am the author of this document
Location:
Date: 2017-05-13 12:48:52

TÒA ÁN NHÂN DÂN
THÀNH PHỐ HỒ CHÍ MINH

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

Số: **391**/2017/QĐKDTM-PT
Ngày: 20/4/2017
V/v: Yêu cầu hủy bỏ Nghị quyết của Đại hội đồng cổ đông

NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM

TÒA ÁN NHÂN DÂN THÀNH PHỐ HỒ CHÍ MINH

Với thành phần giải quyết việc dân sự phúc thẩm:

Chủ tọa phiên họp: Ông **NGUYỄN CÔNG PHÚ** - Thẩm phán

Thẩm phán: Ông **NGÔ VĂN DŨNG**

Thẩm phán: Ông **NGUYỄN HỒNG ÂN**

Thư ký phiên họp: Bà **LƯƠNG THỊ THU TRINH** - Thư ký Tòa án, Tòa án nhân dân TPHCM

Đại diện Viện kiểm sát nhân dân TPHCM tham gia phiên họp:
Bà **HUỲNH THỊ KIM TUYẾN** - Kiểm sát viên.

Trong các ngày 05 và 20 tháng 4 năm 2017, tại trụ sở Tòa án nhân dân TPHCM, mở phiên họp phúc thẩm công khai giải quyết việc dân sự thụ lý số 16/2017/TLPT-KDTM ngày 14 tháng 02 năm 2017 về yêu cầu hủy bỏ Nghị quyết của Đại hội đồng cổ đông

Do Quyết định giải quyết việc dân sự sơ thẩm số 01/2017/QĐST-VDS ngày 13 tháng 01 năm 2017 của Tòa án nhân dân huyện Bình Chánh bị kháng cáo

Theo Quyết định mở phiên họp phúc thẩm số 191/2017/QĐ-MPH ngày 21 tháng 3 năm 2017:

1. Người yêu cầu giải quyết việc dân sự:

1.1. Ông **TRẦN PHƯƠNG BẮC**
Địa chỉ: K12 Villa Park, Bưng Ông Thoàn, P. Phú Hữu, Quận 9, TPHCM

1.2. Bà **ĐỖ THỊ HOÀNG YẾN**
Địa chỉ: 208B Hòa Bình, phường Hiệp Tân, quận Tân Phú, TPHCM

1.3. Ông **ĐẶNG NGỌC CẢ**
Địa chỉ: 83/107 Năm Châu, Phường 11, quận Tân Bình, TPHCM

Đại diện theo ủy quyền: Bà **Đỗ Thị Hoàng Yến** (VBUQ ngày 04/8/2016)

1.4. **CÔNG TY TNHH MỘT THÀNH VIÊN THỰC PHẨM MASAN**

Địa chỉ: Tầng 12 Tòa nhà Kumho Asiana Plaza Sai Gon, số 39 Lê Duẩn, phường Bến Nghé, Quận 1, TPHCM

Đại diện theo ủy quyền: Ông **Trần Phương Bắc** (VBUQ ngày 01/8/2016)

2. Người có quyền lợi, nghĩa vụ liên quan:

CÔNG TY CỔ PHẦN THỰC PHẨM CHOLIMEX

Địa chỉ: Lô 40-43/I, C51-55/II, Đường số 7, Khu công nghiệp Vĩnh Lộc, huyện Bình Chánh, TPHCM

Đại diện theo ủy quyền: Bà **Vũ Lâm Đông Anh**

Có bà **Nguyễn Thị Duyên Hạnh** cùng dự (Cùng VBUQ ngày 29/3/2017)

Người bảo vệ quyền và lợi ích hợp pháp: Luật sư **Lạc Thị Tú Duy**, Công ty Luật TNHH Phước Và Các Cộng Sự, Đoàn Luật sư TPHCM

Người kháng cáo: Công ty cổ phần Thực phẩm Cholimex.

NỘI DUNG VỤ VIỆC:

Người yêu cầu trình bày:

Ông Trần Phương Bắc, bà Đỗ Thị Hoàng Yến, ông Đặng Ngọc Cả và Công ty TNHH MTV Thực phẩm Masan là nhóm cổ đông hiện hữu của Công ty cổ phần Thực phẩm Cholimex (Cholimex Food), đã đăng ký là một công ty đại chúng.

Ngày 29/6/2016, Công ty Cholimex đã tổ chức họp Đại hội đồng cổ đông thường niên năm 2016 và thông qua các nghị quyết vi phạm Điều lệ hiện hành của Công ty Cholimex và vi phạm Luật Doanh nghiệp 2014, cụ thể:

- Sửa đổi Điều lệ Công ty Cholimex trái với quy định của pháp luật:

Tại cuộc họp, Công ty Cholimex đã thông qua việc sửa đổi Điều lệ công ty với tỷ lệ là 67,08% số phiếu biểu quyết đồng ý. Trong khi đó, Khoản 2 Điều 20 Điều lệ ngày 17/4/2009 đang có hiệu lực thi hành của công ty quy định trường hợp sửa đổi điều lệ thì tỷ lệ biểu quyết phải đạt được từ 75% tổng số phiếu bầu các cổ đông có quyền biểu quyết trở lên.

- Bầu cử thành viên Hội đồng quản trị (HĐQT) và Ban kiểm soát theo cách thức trái quy định của Luật Doanh Nghiệp 2014 và Điều lệ hiện hành của công ty:

Việc bầu thành viên HĐQT và Ban kiểm soát không theo phương thức bầu dồn phiếu, vi phạm Luật Doanh nghiệp 2014 và Thông tư 121/2012/TT-BTC ngày 26/7/2012. Khoản 3 Điều 144 Luật Doanh nghiệp 2014 quy định: "*Trường hợp Điều lệ công ty không quy định khác, việc biểu quyết bầu thành viên Hội đồng quản trị và Ban kiểm soát phải thực hiện theo phương thức bầu dồn phiếu*". Hơn nữa, Công ty Cholimex là một công ty đại chúng thì phải áp dụng phương thức bầu dồn phiếu theo quy định tại Khoản 5 Điều 9 Thông tư số

121/2012/TT-BTC: "*Công ty đại chúng quy định và hướng dẫn cụ thể cho cổ đông việc bỏ phiếu bầu thành viên Hội đồng quản trị theo phương thức dồn phiếu*".

Do đó, nhóm cổ đông nói trên yêu cầu Tòa án nhân dân huyện Bình Chánh hủy bỏ một phần Nghị quyết số 01/NQ-ĐHĐCĐ ngày 29/6/2016 của Đại hội đồng cổ đông Công ty cổ phần Thực phẩm Cholimex về việc sửa đổi Điều lệ Công ty Cholimex và về kết quả bầu cử thành viên HĐQT và Ban kiểm soát.

Người có quyền lợi, nghĩa vụ liên quan (Công ty cổ phần Thực phẩm Cholimex) trình bày:

Cholimex Food không đồng ý với yêu cầu của Nhóm 4 cổ đông nói trên bởi các lý do:

- Về tỷ lệ thông qua việc sửa đổi Điều lệ 2009: Nghị Quyết 01 công nhận việc sửa đổi Điều lệ 2009 là hoàn toàn tuân thủ quy định nội bộ công ty và Luật Doanh nghiệp 2014 vì việc sửa đổi Điều lệ 2009 đã được 67,08% tổng số phiếu bầu của các đại biểu có mặt tại đại hội đồng ý, đúng theo quy định tại Khoản 2, Điều 144 của Luật Doanh Nghiệp 2014 (quy định việc sửa đổi, bổ sung điều lệ sẽ "*được thông qua khi được số cổ đông đại diện cho ít nhất 51% tổng số phiếu biểu quyết của tất cả cổ đông dự họp tán thành*).

Yêu cầu áp dụng tỷ lệ thông qua việc sửa đổi Điều lệ 2009 khi có từ 75% số phiếu tán thành trở lên của Nhóm 4 cổ đông là không phù hợp với quy định của Luật Doanh nghiệp 2014 và cả Điều lệ 2009. Điều lệ 2009 tại Điều 54.2 có quy định: "*Trong trường hợp có những quy định của pháp luật có liên quan đến hoạt động của Công ty chưa được đề cập trong bản Điều lệ này hoặc trong trường hợp có những quy định mới của pháp luật khác với những điều khoản trong Điều lệ này thì những quy định của pháp luật đó đương nhiên được áp dụng và điều chỉnh hoạt động của Công ty*". Luật Doanh nghiệp 2014 yêu cầu phải hạ mức tối thiểu này xuống từ 75% (theo quy định của Luật Doanh nghiệp 2005) xuống mức 51%. Quy định phải có ít nhất 75% phiếu tán thành tại Điều 20 Khoản 2 của Điều lệ 2009 là hoàn toàn trái với Luật Doanh nghiệp 2014.

Cholimex Food là một công ty đại chúng nên ngoài việc tuân thủ pháp luật, doanh nghiệp hiện hành còn phải tuân thủ những quy định của Luật Chứng khoán và chấp hành các hướng dẫn của của Ủy ban Chứng khoán Nhà nước. Ủy ban Chứng khoán Nhà nước tại Công văn 1183 đã yêu cầu trong trường hợp có sự khác biệt về quy định phần trăm tỷ lệ biểu quyết thông qua các quyết định của Đại hội đồng cổ đông 2016 giữa Điều lệ của công ty và Luật Doanh Nghiệp 2014, thì tỷ lệ biểu quyết theo Luật Doanh nghiệp 2014 phải được ưu tiên áp dụng.

- Về việc bầu thành viên Hội đồng quản trị và Ban kiểm soát:

Căn cứ Khoản 3, Điều 21 Điều lệ 2016 của Cholimex Food (vừa được thông qua tại đại hội nói trên): *Việc biểu quyết bầu thành viên Hội đồng quản trị và Ban kiểm soát không thực thiện theo phương thức bầu dồn phiếu. Người*

trúng cử thành viên Hội đồng quản trị hoặc Kiểm soát viên được xác định theo số phiếu bầu từ cao xuống thấp trong số người đạt số phiếu tối thiểu bằng 65% tổng số phiếu bầu hợp lệ của tất cả cổ đông dự họp." Như vậy, yêu cầu bầu dồn phiếu của Nhóm 4 cổ đông là hoàn toàn trái với Điều lệ công ty tại thời điểm tiến hành bầu cử, cụ thể là trái với Khoản 3, Điều 21 của Điều lệ 2016 nêu trên.

Căn cứ Khoản 3, Điều 144 của Luật Doanh Nghiệp 2014, phương phức bầu dồn phiếu chỉ áp dụng khi và chỉ khi Điều lệ công ty không quy định về phương thức bầu cử thành viên HĐQT và Ban kiểm soát. Còn trong trường hợp này, Cholimex Food đã quy định rõ ràng tại Khoản 3, Điều 21 của Điều lệ 2016 rằng phương thức bầu thành viên HĐQT và Ban kiểm soát là không theo phương thức bầu dồn phiếu.

Mặt khác, Khoản 5, Điều 9 của Thông tư 121 quy định về phương thức bầu dồn phiếu không áp dụng trong trường hợp của Cholimex Food tại Đại hội đồng cổ đông 2016, bởi vì Cholimex Food phải ưu tiên áp dụng phương thức bầu theo quy định tại Khoản 3, Điều 21 Điều lệ 2016 và Khoản 3, Điều 144 của Luật Doanh nghiệp 2014. Hơn nữa, Thông tư 121 là văn bản quy phạm pháp luật hướng dẫn thi thành Luật Doanh nghiệp 2005 và tại thời điểm tiến hành họp Đại hội đồng cổ đông 2016, Luật Doanh nghiệp 2005 đã không còn hiệu lực và bị thay thế bằng Luật Doanh nghiệp 2014.

Do đó, Cholimex Food đề nghị bác toàn bộ các yêu cầu không có cơ sở, không đúng quy định pháp luật của Nhóm 4 cổ đông nêu trên.

Tại phiên họp sơ thẩm:

Sau khi nghe các bên trình bày nội dung vụ việc như trên,

Đại diện Viện Kiểm sát nhân dân huyện Bình Chánh đề nghị Tòa sơ thẩm ra Quyết định chấp nhận yêu cầu của Nhóm 4 cổ đông về việc hủy bỏ các mục 8, 9, 10 Nghị quyết số 01/NQ-ĐHĐCĐ ngày 29/6/2016 của Đại hội đồng cổ đông Công ty cổ phần Thực phẩm Cholimex.

Tại Quyết định giải quyết việc dân sự sơ thẩm số 01/2017/QĐST-VDS ngày 13 tháng 01 năm 2017, Tòa án nhân dân huyện Bình Chánh quyết định: Chấp nhận yêu cầu của Nhóm 4 cổ đông về việc hủy bỏ các mục 8, 9 và 10 Nghị quyết số 01/NQ-ĐHĐCĐ ngày 29/6/2016 của Đại hội đồng cổ đông Công ty cổ phần Thực phẩm Cholimex.

Ngày 18 tháng 01 năm 2017, Công ty cổ phần Thực phẩm Cholimex đã nộp đơn kháng cáo yêu cầu Tòa án cấp phúc thẩm sửa hoặc hủy toàn bộ quyết định sơ thẩm.

Tại phiên họp phúc thẩm hôm nay:

- Người yêu cầu: Vẫn giữ nguyên yêu cầu giải quyết.

- Người có quyền lợi, nghĩa vụ liên quan: Vẫn giữ nguyên yêu cầu kháng cáo.

- Ý kiến phát biểu của Kiểm sát viên đại diện Viện Kiểm sát nhân dân TPHCM: Đề nghị Hội đồng phúc thẩm không chấp nhận kháng cáo của Công ty cổ phần Thực phẩm Cholimex, giữ nguyên quyết định sơ thẩm, chấp nhận yêu cầu của nhóm cổ đông về việc hủy bỏ các mục 8, 9, 10 Nghị quyết số 01/NQ-ĐHĐCĐ ngày 29/6/2016 của Đại hội đồng cổ đông Công ty cổ phần Thực phẩm Cholimex.

NHẬN ĐỊNH:

Sau khi nghiên cứu các tài liệu, chứng cứ có trong hồ sơ việc dân sự được thẩm tra tại phiên họp và căn cứ vào kết quả tranh luận tại phiên họp, Tòa án nhân dân TPHCM nhận định:

1. ***Xét kháng cáo của Công ty cổ phần Thực phẩm Cholimex yêu cầu sửa hoặc hủy quyết định sơ thẩm***:

- **Về tỷ lệ thông qua việc sửa đổi Điều lệ công ty**: Điều 144 Luật Doanh nghiệp 2014 quy định: Tỷ lệ biểu quyết tối thiểu để Nghị quyết Đại hội đồng cổ được thông qua là 65% hoặc 51% (tùy vấn đề biểu quyết), ***tỷ lệ cụ thể do Điều lệ công ty quy định***. Như vậy, Điều 144 Luật Doanh nghiệp 2014 đã cho phép Điều lệ công ty có thể quy định một tỷ lệ biểu quyết bằng hoặc cao hơn nhưng không được phép quy định một tỷ lệ biểu quyết thấp hơn tỷ lệ tối thiểu do luật định nói trên. Điều lệ năm 2009 của Công ty cổ phần Thực phẩm Cholimex (đang có hiệu lực đến thời điểm tổ chức đại hội) quy định tỷ lệ biểu quyết để thông qua quyết định sửa đổi Điều lệ công ty là 75%, cao hơn tỷ lệ tối thiểu do Luật Doanh nghiệp 2014 quy định. Quy định này của Điều lệ năm 2009 của công ty phù hợp với quy định tại Điều 144 Luật Doanh nghiệp 2014 nói trên, do đó, có hiệu lực thi hành và đại hội muốn sửa đổi Điều lệ thì phải đáp ứng tỷ lệ biểu quyết này. Trong khi đó, tại Đại hội đồng cổ đông ngày 29/6/2016 của Công ty cổ phần Thực phẩm Cholimex, tỷ lệ biểu quyết để thông qua quyết định sửa đổi Điều lệ công ty chỉ đạt 67,08%. Do đó, Nghị quyết của Đại hội đồng cổ đông ngày 29/6/2016 thông qua quyết định sửa đổi Điều lệ công ty là không hợp lệ, yêu cầu của nhóm cổ đông đòi hủy phần nội dung liên quan của Nghị quyết là có căn cứ.

- **Về việc bầu thành viên Hội đồng quản trị và Ban kiểm soát**: Do việc bầu thành viên HĐQT và Ban kiểm soát dựa trên Điều lệ năm 2016 vừa được sửa đổi tại đại hội (theo phương thức không bầu dồn phiếu) mà việc sửa đổi này không hợp lệ như đã phân tích ở trên nên việc bầu thành viên HĐQT và Ban kiểm soát cũng không được coi là hợp lệ (do Điều 144 Luật Doanh nghiệp 2014 quy định phải bầu dồn phiếu trừ trường hợp Điều lệ công ty quy định khác mà Điều lệ năm 2009 không có quy định khác). Do đó, Nghị quyết của Đại hội đồng cổ đông công ty thông qua quyết định công nhận HĐQT và Ban kiểm soát mới được bầu theo phương thức không bầu dồn phiếu là không hợp lệ, yêu cầu của nhóm cổ đông đòi hủy phần nội dung liên quan của Nghị quyết là có căn cứ.

Về ý kiến của đại diện Công ty cổ phần Thực phẩm Cholimex cho rằng

Tòa án cần triệu tập những người có quyền lợi, nghĩa vụ liên quan khác là những thành viên HĐQT được bầu tại Đại hội đồng cổ đông ngày 29/6/2016 để nghe ý kiến của họ: Tại phiên họp sơ thẩm cũng như phiên họp phúc thẩm, đã có mặt đại diện của Công ty cổ phần Thực phẩm Cholimex là bà Nguyễn Thị Duyên Hạnh, người được ông Diệp Nam Hải là đại diện theo pháp luật của công ty ủy quyền. Ông Hải cũng là thành viên HĐQT và bà Hạnh là một trong ba thành viên Ban kiểm soát được bầu tại Đại hội đồng cổ đông ngày 29/6/2016. Từ giai đoạn sơ thẩm, Công ty cổ phần Thực phẩm Cholimex do bà Nguyễn Thị Duyên Hạnh đại diện đã được trình bày ý kiến và cung cấp chứng cứ có liên quan để chứng minh cho sự phản đối yêu cầu hủy bỏ một phần Nghị quyết số 01/NQ-ĐHĐCĐ ngày 29/6/2016 của Đại hội đồng cổ đông công ty. Do đó, Hội đồng phúc thẩm xét thấy không cần thiết triệu tập những người khác là thành viên HĐQT hoặc cổ đông công ty tham gia phiên họp để xét yêu cầu hủy một phần Nghị quyết số 01/NQ-ĐHĐCĐ ngày 29/6/2016 của Đại hội đồng cổ đông Công ty cổ phần Thực phẩm Cholimex.

Bởi các lẽ trên,

Quyết định của Tòa án cấp sơ thẩm chấp nhận yêu cầu của Nhóm 4 cổ đông đòi hủy bỏ các mục 8, 9 và 10 Nghị quyết số 01/NQ-ĐHĐCĐ ngày 29/6/2016 của Đại hội đồng cổ đông Công ty cổ phần Thực phẩm Cholimex (liên quan đến việc sửa đổi Điều lệ và kết quả bầu cử thành viên HĐQT và Ban kiểm soát) là có cơ sở, do đó cần giữ nguyên.

2. Về lệ phí:

Căn cứ vào các điều 5, 39 và 40 Pháp lệnh Án phí, lệ phí Tòa án; các điều 6 và 37 Nghị quyết số 326/2016/UBTVQH14 ngày 30 tháng 12 năm 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:

- Nhóm cổ đông là người yêu cầu giải quyết việc dân sự phải chịu lệ phí sơ thẩm (không phụ thuộc vào việc Tòa án chấp nhận hay không chấp nhận yêu cầu).

- Người kháng cáo là Công ty cổ phần Thực phẩm Cholimex phải chịu lệ phí phúc thẩm do kháng cáo không được chấp nhận.

QUYẾT ĐỊNH:

Căn cứ vào các điều 144 và 147 của Luật Doanh nghiệp 2014;

1. Không chấp nhận kháng cáo của Công ty cổ phần Thực phẩm Cholimex, giữ nguyên quyết định sơ thẩm, tuyên:

Chấp nhận yêu cầu của Nhóm cổ đông gồm: Ông Trần Phương Bắc, bà Đỗ Thị Hoàng Yến, ông Đặng Ngọc Cả và Công ty TNHH MTV Thực phẩm Masan, hủy bỏ các mục 8, 9 và 10 của Nghị quyết số 01/NQ-ĐHĐCĐ ngày 29/6/2016 của Đại hội đồng cổ đông liên quan đến việc sửa đổi Điều lệ và kết quả bầu cử thành viên Hội đồng Quản trị và Ban kiểm soát Công ty cổ phần

Thực phẩm Cholimex.

2. Lệ phí giải quyết việc dân sự:

- Nhóm cổ đông gồm: Ông Trần Phương Bắc, bà Đỗ Thị Hoàng Yến, ông Đặng Ngọc Cả và Công ty TNHH MTV Thực phẩm Masan phải chịu lệ phí sơ thẩm giải quyết việc dân sự là **200.000** (*hai trăm ngàn*) đồng, cấn trừ vào số tiền tạm ứng lệ phí sơ thẩm đã nộp 200.000 đồng (*theo Biên lai thu tiền số AA/2016/0020376 ngày 13/7/2016 của Chi cục Thi hành án dân sự huyện Bình Chánh*).

- Công ty cổ phần Thực phẩm Cholimex phải chịu lệ phí phúc thẩm là **300.000** (*ba trăm ngàn*) đồng, cấn trừ vào số tiền tạm ứng lệ phí phúc thẩm đã nộp 300.000 đồng (*theo Biên lai thu tiền số AA/2016/0021650 ngày 18/01/2017 của Chi cục Thi hành án dân sự huyện Bình Chánh*).

3. Quyết định này có hiệu lực pháp luật kể từ ngày ra quyết định.

4. Trường hợp quyết định được thi hành theo quy định tại Điều 2 Luật Thi hành án dân sự năm 2008 (đã được sửa đổi, bổ sung năm 2014) 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, 7a 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.

Nơi nhận:
- TANDTC;
- TAND cấp cao;
- VKSND cấp cao;
- VKSND.TPHCM;
- TAND huyện Bình Chánh;
- Chi cục THADS huyện Bình Chánh;
- Các đương sự;
- Lưu: VP, hồ sơ.

TM. HỘI ĐỒNG PHÚC THẨM
THẨM PHÁN - CHỦ TỌA PHIÊN HỌP

Nguyễn Công Phú