

Quyết định giám đốc thẩm

Số: 93/2020/DS-GĐT

Ngày: 25/5/2020

V/v: *Tranh chấp bồi thường thiệt
hại ngoài hợp đồng.*

**NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM**

**ỦY BAN THẨM PHÁN TÒA ÁN NHÂN DÂN CẤP CAO
TẠI THÀNH PHỐ HỒ CHÍ MINH**

Thành phần Ủy ban Thẩm phán Tòa án nhân dân cấp cao gồm có:

Thẩm phán – Chủ tọa phiên tòa: Ông Võ Văn Cường.

Các thẩm phán: Ông Phan Thanh Tùng.

Ông Đặng Văn Thành.

Thư ký phiên tòa: Ông Trịnh Xuân Luyến- Thẩm tra viên 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 25/5/2020, tại trụ sở Tòa án nhân dân cấp cao tại Thành phố Hồ Chí Minh đã mở phiên tòa giám đốc thẩm vụ án dân sự về “*Tranh chấp bồi thường thiệt hại ngoài hợp đồng*”, giữa các đương sự:

1. **Nguyên đơn:** Ông Lương Vĩnh N, sinh năm 1965.

Địa chỉ: Số 198C đường H, khu phố X, Phường P, Thành phố T, tỉnh B.

2. **Bị đơn:** Bà Nguyễn Thị B, sinh năm 1952- Giám đốc Công ty TNHH TM-DV Ngày Mới PT.

Địa chỉ: 74 K, Phường B, Quận X, Thành phố H.

3. **Người có quyền lợi, nghĩa vụ liên quan:**

3.1. Bà Nguyễn Thị Trúc Ng, sinh năm 1969 (vợ ông N).

Địa chỉ: Số 198C đường H, khu phố X, Phường P, Thành phố T, tỉnh B.

3.2. Công ty TS - do ông Trình Viễn C, sinh năm 1976, chức vụ Giám đốc, là người đại diện theo pháp luật.

Địa chỉ: 244 Trần D khu phố X, Phường A, Thành phố T, tỉnh B.

4. Người giám định:

Trung tâm Nghiên cứu Công nghệ và Thiết bị Công nghiệp - Trường Đại học Bách khoa Thành phố Hồ Chí Minh (Nay là Công ty cổ phần Khoa học Công nghệ Bách Khoa Thành phố Hồ Chí Minh).

Đại diện theo pháp luật: Ông Đậu Văn N, chức vụ: Tổng Giám đốc.

Địa chỉ: 268 Lý Thường Kiệt, Phường 14, Quận 10, Thành phố Hồ Chí Minh.

NỘI DUNG VỤ ÁN

Nguyên đơn ông Lương Vĩnh N trình bày:

Tháng 6/2009, bà Nguyễn Thị B là chủ đầu tư, xây dựng công trình Newday PT Plaza tại số 200 Tôn Đức Thắng, khu phố 9, Phường Phú Thủy, Thành phố Phan Thiết, là công trình liền kề nhà của ông. Khi xây dựng, do công trình đào móng quá sâu, không che chắn, không bảo đảm các quy tắc xây dựng dẫn đến nứt, lún và sập nhà các hộ liền kề. Riêng hộ nhà của ông bị lún móng, sập kiềng, tường nhà bị lún dẫn đến nứt nhiều mảng lớn, bể ống nước, bếp bị nứt, nền gạch bị bung lên, tường rào sân vườn bị nứt.

Ông đã làm đơn khiếu nại đến UBND Phường Phú Thủy **yêu cầu bà B bồi thường thiệt hại**. Ngày 14/7/2009, UBND Phường Phú Thủy tiến hành mời bà B và đại diện đơn vị thi công đến làm việc. Bà B và đại diện đơn vị thi công đã cam kết sẽ khắc phục hậu quả, thời gian khắc phục là 8 ngày kể từ ngày 15/7/2009. Tuy nhiên, sau đó bà B không thực hiện. UBND Phường tiếp tục mời bà B làm việc nhưng bà đã không thực hiện trách nhiệm, không hợp tác

Ông đang sống trong nỗi lo sợ vì căn nhà đang ở bị lún, nứt. Do đó, nguyên đơn yêu cầu Tòa án buộc bà B bồi thường để gia đình khắc phục hậu quả do nhà bị hư hỏng, số tiền yêu cầu bồi thường khi nộp đơn khởi kiện vào năm 2010 là 100.000.000 đồng, hiện nay yêu cầu bồi thường theo kết quả giám định thiệt hại là 593.044.300 đồng và chi phí giám định là 105.000.000 đồng.

Bị đơn bà Nguyễn Thị B trình bày:

Bị đơn thừa nhận có xây dựng công trình Newday Plaza cạnh nhà ông Lương Vĩnh N, trong quá trình xây dựng không tránh khỏi ảnh hưởng một số nhà lân cận và đã được giải quyết khắc phục. Trong vụ nhà ông N, đã giải quyết tại Phường Phú Thủy, đơn vị thi công là Công ty TS sẽ chịu trách nhiệm sửa chữa mọi hư hỏng theo yêu cầu, bà B sẽ chịu kinh phí. Mặc khác, bà B đã mua Bảo hiểm rủi ro cho công trình này, nếu có sự cố xảy ra Công ty Bảo hiểm AAA sẽ cùng bà B giải quyết. Tuy nhiên, do không biết thực tế nhà ông N hư hỏng thế nào, giá trị bao nhiêu nên yêu cầu phải tổ chức xem xét thẩm định để biết nguyên nhân, hậu quả và giá trị thiệt hại mới có cơ sở xem xét và quyết định mức bồi thường.

Người có quyền lợi và nghĩa vụ liên quan có ông Trình Viễn C là giám đốc đại diện theo pháp luật Công ty TS trình bày tại biên bản hòa giải ngày

06/5/2014:

Ông Csẽ phối hợp với nguyên đơn trong việc yêu cầu cơ quan giám định thiệt hại của nhà ông N.

Người có quyền lợi và nghĩa vụ liên quan bà Nguyễn Thị Trúc Ng trình bày: Nhất trí như ý kiến ông Lương Vĩnh N.

Tại Bản án dân sự **sơ thẩm số** 38/2018/DS-ST ngày 26/10/2018, Toà án nhân dân Thành phố Phan Thiết, tỉnh Bình Thuận Quyết định:

Chấp nhận yêu cầu khởi kiện của ông Lương Vĩnh N, buộc bà Nguyễn Thị B phải bồi thường thiệt hại về tài sản cho vợ chồng ông Lương Vĩnh N, bà Nguyễn Thị Trúc Ng số tiền là 593.044.300 đồng.

Bà Nguyễn Thị B phải chịu chi phí giám định là 105.000.000 đồng, chi phí xem xét thẩm định tại chỗ là 1.500.000 đồng, do vợ chồng ông Nghĩa, bà Ngân đã chi tạm ứng trước các chi phí trên nên bà B phải hoàn trả lại cho ông N, bà Ng số tiền tổng cộng là 106.500.000 đồng.

Hủy bỏ Quyết định áp dụng biện pháp khẩn cấp tạm thời số 215/CV-TA ngày 15/12/2010 của Tòa án nhân dân Thành phố Phan Thiết.

Ngoài ra, Tòa án cấp sơ thẩm còn quyết định về nghĩa vụ thi hành án, án phí và quyền kháng cáo cho các đương sự.

Ngày 06/11/2018, bà Nguyễn Thị B kháng cáo.

Tại Bản án dân sự **phúc thẩm** số 47/2019/DS-PT ngày 28/6/2019, Tòa án nhân dân tỉnh Bình Thuận quyết định:

Chấp nhận một phần kháng cáo của bị đơn bà Nguyễn Thị B. Sửa Bản án dân sự sơ thẩm số 38/2018/DS-ST ngày 26/10/2018 của Tòa án nhân dân Thành phố Phan Thiết.

Chấp nhận yêu cầu khởi kiện của ông Lương Vĩnh N, buộc bà Nguyễn Thị B- Giám đốc Công ty TNHH TM-DV Ngày Mới PT theo Giấy chứng nhận đăng ký kinh doanh số 4804000093 ngày 09/01/2008 phải bồi thường thiệt hại về tài sản cho vợ chồng ông Lương Vĩnh N và bà Nguyễn Thị Trúc Ng số tiền là 593.044.300 đồng.

Bà Nguyễn Thị B- Giám đốc Công ty TNHH TM-DV Ngày Mới PT phải chịu chi phí giám định là 105.000.000 đồng, chi phí xem xét thẩm định tại chỗ là 1.500.00 đồng. Do vợ chồng ông Lương Vĩnh N, bà Nguyễn Thị Trúc Ng đã chi tạm ứng trước các chi phí trên nên buộc bà Nguyễn Thị B phải hoàn trả lại cho ông Lương Vĩnh N, bà Nguyễn Thị Trúc Ng số tiền tổng cộng là 106.500.000 đồng.

Kể từ ngày bản án có hiệu lực pháp luật (đối với các trường hợp cơ quan thi hành án có quyền chủ động ra quyết định thi hành án) hoặc kể từ ngày có đơn yêu cầu thi hành án của người được thi hành án (đối với các khoản tiền phải trả cho người được thi hành án) cho đến khi thi hành án xong, bên phải thi

hành án còn phải chịu khoản tiền lãi của số tiền còn phải thi hành án theo mức lãi suất quy định tại Điều 357, Điều 468 của Bộ luật Dân sự năm 2015, trừ trường hợp pháp luật có quy định khác.

Ngoài ra, Tòa án cấp phúc thẩm còn quyết định về án phí.

Ngày 30/7/2019, bà Nguyễn Thị B có đơn đề nghị kháng nghị theo thủ tục giám đốc thẩm đối với Bản án dân sự phúc thẩm nêu trên.

Tại Quyết định số 72/QĐKNGĐT-VKS-DS ngày 26/3/2020, Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân cấp cao tại Thành phố Hồ Chí Minh kháng nghị Bản án dân sự phúc thẩm nêu trên, đề nghị Ủy ban Thẩm phán Tòa án nhân dân cấp cao tại Thành phố Hồ Chí Minh xét xử giám đốc thẩm hủy Bản án dân sự phúc thẩm nêu trên và hủy Bản án dân sự sơ thẩm số 38/2018/DS-ST ngày 26/10/2018 của Tòa án nhân dân Thành phố Phan Thiết, tỉnh Bình Thuận; giao hồ sơ vụ án cho Tòa án nhân dân Thành phố Phan Thiết, tỉnh Bình Thuận xét xử sơ thẩm lại theo đúng quy định của pháp luật.

Tại phiên tòa hôm nay, đại diện Viện kiểm sát nhân dân cấp cao tại Thành phố Hồ Chí Minh đề nghị Ủy ban thẩm phán Tòa án nhân dân cấp cao tại Thành phố Hồ Chí Minh chấp nhận kháng nghị của Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân cấp cao tại Thành phố Hồ Chí Minh.

NHẬN ĐỊNH CỦA TÒA ÁN

[1]. Tháng 6/2009, Công ty TNHH TM- DV Ngày Mới PT do bà Nguyễn Thị B làm Giám đốc tiến hành xây dựng công trình New day PT Plaza tại số 200 Tôn Đức Thắng, khu phố 9, Phường Phú Thủy, Thành phố Phan Thiết, tỉnh Bình Thuận. Quá trình thi công do không đảm bảo các quy tắc xây dựng dẫn đến tường nhà nứt nhiều mảng lớn, bể ống nước, bếp bị nứt, lún móng, sập kiềng nhà ông Lương Vĩnh N, nên ông Nghĩa khởi kiện yêu cầu bà Nguyễn Thị B- Giám đốc Công ty TNHH TM- DV Ngày Mới PT bồi thường thiệt hại.

[2]. Căn cứ Giấy phép xây dựng số 48/GPXD ngày 04/4/2008 và Công văn số 1980/SXD-QHKT ngày 30/9/2013 của Sở Xây dựng tỉnh Bình Thuận thì chủ đầu tư công trình Nhà hàng- Khách sạn Newday PT Plaza là Công ty TNHH TM- DV Ngày Mới PT do bà Nguyễn Thị B- Giám đốc công ty làm đại diện. Như vậy, công trình xây dựng được cấp phép cho pháp nhân, không phải cá nhân bà Nguyễn Thị B. Vì vậy, chủ đầu tư công trình gây thiệt hại nhà ông Nghĩa được xác định là Công ty TNHH TM-DV Ngày Mới PT.

[3]. Ngày 14/5/2019, Công ty TNHH TM-DV Ngày Mới PT (do bà Nguyễn Thị B đại diện theo pháp luật) ký Hợp đồng thi công xây dựng với Công ty TS về việc xây dựng công trình Newday PT Plaza. Ngày 15/6/2019, Công ty TNHH TM- DV Ngày Mới PT ký Hợp đồng bảo hiểm xây dựng với Công ty cổ phần Bảo hiểm AAA- Chi nhánh Sài Gòn đối với công trình trên, nhưng Tòa án cấp sơ thẩm và phúc thẩm không đưa Công ty Bảo hiểm AAA tham gia tố tụng, làm ảnh hưởng quyền lợi của Công ty TNHH TM- DV Ngày Mới PT và của cá nhân bà B.

[4]. Công trình Newday PT Plaza xây dựng trên đất thuộc quyền sử dụng của bà B và Công ty TNHH TM- DV Ngày Mới PT là Công ty TNHH một thành viên duy nhất, bà B là chủ sở hữu. Do vậy, có căn cứ xác định Công ty TNHH TM- DV Ngày Mới PT đã gây thiệt hại cho ông N. Công ty TNHH TM- DV Ngày Mới PT không hoạt động nên bị thu hồi Giấy chứng nhận đăng ký kinh doanh ngày 30/3/2018. Theo quy định tại khoản 1 Điều 63 Luật Doanh nghiệp năm 2005, khoản 1 Điều 73 Luật Doanh nghiệp năm 2014 thì chủ sở hữu Công ty TNHH một thành viên chịu trách nhiệm các khoản nợ và nghĩa vụ trong phạm vi vốn điều lệ, do Công ty không còn tư cách pháp nhân nên Công ty gây thiệt hại thì bà B- Giám đốc Công ty TNHH TM- DV Ngày Mới PT có trách nhiệm bồi thường. Tòa án cấp sơ thẩm và phúc thẩm buộc bà B phải bồi thường cho ông N và bà Nguyễn Thị Trúc Ng là có căn cứ.

[5]. Tại Biên bản hòa giải ngày 03/6/2015 ông N, bà B đồng ý giải quyết theo kết quả giám định. Tại Quyết định trưng cầu giám định số 02/2017/QĐ-TCGD ngày 29/12/2017 thể hiện: *Trưng cầu thực hiện giám định nguyên nhân gây thiệt hại, kiểm định mức độ thiệt hại và giá trị thiệt hại.*

Tuy nhiên, việc giám định thực hiện không đủ các nội dung theo Quyết định trưng cầu số 02/2017/QĐ-TCGD ngày 29/12/2017. Kết quả giám định chỉ đánh giá mức độ hư hỏng công trình, đánh giá về ổn định tổng thể công trình và lập biện pháp, dự toán chi phí khắc phục, sửa chữa các hư hỏng, không có nội dung đề cập đến việc giám định nguyên nhân gây thiệt hại như quyết định trưng cầu. Như vậy, kết luận giám định vi phạm Điều 23, Luật Giám định Tư pháp năm 2013 (Luật giám định tư pháp) về việc người giám định có nghĩa vụ thực hiện giám định đúng nội dung yêu cầu giám định.

[6]. Căn cứ Chứng nhận đăng ký hoạt động của Trung tâm Nghiên cứu Công nghệ và Thiết bị Công nghiệp- Trường Đại học Bách khoa Thành phố Hồ Chí Minh, đơn vị này có chức năng giám định chất lượng công trình nhưng hồ sơ không có căn cứ chứng minh Trung tâm đủ điều kiện để tiến hành giám định tư pháp theo trưng cầu của Tòa án, do chưa đáp ứng các điều kiện pháp luật cho phép, cụ thể: Trung tâm Nghiên cứu Công nghệ và Thiết bị Công nghiệp và Người chủ trì kiểm định cũng như từng thành viên tham gia kiểm định không có chứng chỉ hành nghề, không được công nhận là giám định viên tư pháp xây dựng theo điểm a, b khoản 1 Điều 7 Luật Giám định tư pháp; đồng thời cũng không đủ điều kiện là Người giám định tư pháp xây dựng theo vụ việc được quy định tại Điều 2, Điều 3 Nghị định 62/2016/NĐ-CP ngày 01/7/2016 của Chính phủ “*quy định về Điều kiện hoạt động giám định tư pháp xây dựng và thí nghiệm chuyên ngành xây dựng*”.

Trung tâm Nghiên cứu Công nghệ và Thiết bị Công nghiệp- Trường Đại học Bách khoa Thành phố Hồ Chí Minh chứng minh khả năng giám định tư pháp xây dựng bằng Hồ sơ giới thiệu năng lực, không có tài liệu nào thể hiện người tiến hành giám định là Giám định viên tư pháp hay là Người giám định tư pháp theo vụ việc được quy định tại Điều 2, Luật Giám định tư pháp; đồng thời Hồ sơ giám định được các kỹ sư của Trung tâm thực hiện dưới sự chủ trì của

Giám đốc Nguyễn Hữu S, hồ sơ giám định không thực hiện theo quy định tại Điều 33, Luật Giám định tư pháp. Do Hồ sơ giám định không đúng quy định của Luật Giám định tư pháp cả về hình thức và nội dung nên không được xem là căn cứ để giải quyết vụ án. Tòa án cấp sơ thẩm và phúc thẩm căn cứ Kết quả giám định này giải quyết là không đúng pháp luật.

[7]. Mặt khác, tại Văn bản số 9103/SXD-QLCLXD ngày 25/7/2019 của Sở Xây dựng Thành phố Hồ Chí Minh cung cấp thông tin thì, Trung tâm Nghiên cứu Công nghệ và Thiết bị Công nghiệp- Trường Đại học Bách khoa Thành phố Hồ Chí Minh không có tên trong danh sách tổ chức giám định tư pháp trong lĩnh vực xây dựng theo danh sách công bố.

Vì các lẽ trên;

QUYẾT ĐỊNH:

Căn cứ Điều 337, Điều 343 và Điều 349 Bộ Luật tố tụng dân sự.

1. Chấp nhận Kháng nghị số 72/QĐKNGĐT-VKS-DS ngày 26/3/2020 của Viện trưởng Viện kiểm sát nhân dân cấp cao tại Thành phố Hồ Chí Minh.

2. Hủy toàn bộ Bản án dân sự phúc thẩm số 47/2019/DS-PT ngày 28/6/2019 của Tòa án nhân dân tỉnh Bình Thuận và hủy toàn bộ Bản án dân sự sơ thẩm số 38/2018/DS-ST ngày 26/10/2018 của Tòa án nhân dân Thành phố Phan Thiết, tỉnh Bình Thuận giữa nguyên đơn là ông Lương Vĩnh N với bị đơn là bà Nguyễn Thị B- Giám đốc Công ty TNHH TM- DV Ngày Mới PT; giao hồ sơ vụ án cho Tòa án nhân dân Thành phố Phan Thiết, tỉnh Bình Thuận giải quyết sơ thẩm lại theo đúng quy định của pháp luật.

3. Quyết định giám đốc thẩm có hiệu lực pháp luật kể từ ngày ra quyết định.

Nơi nhận:

- Đ/c Chánh án (để báo cáo);
- Vụ pháp chế và quản lý khoa học;
- VKSNDCC tại TP.HCM;
- TAND tỉnh Bình Thuận;
- TAND TP. Phan Thiết, tỉnh Bình Thuận;
- Chi cục THADS Thành phố Phan Thiết;
- Các đương sự theo địa chỉ;
- Lưu: Phòng GDKTII, Phòng LTHS, HS, THS.

**TM.ỦY BAN THẨM PHÁN
THẨM PHÁN- CHỦ TỌA PHIÊN TÒA**

Võ Văn Cường