



LAC DUY & ASSOCIATES

BẢN TIN PHÁP LUẬT

Tháng 08/2023



**DỰ THẢO ÁN LỆ SỐ 13 –
VỀ VIỆC CHẤM DỨT HỢP
ĐỒNG LAO ĐỘNG ĐỐI VỚI
NGƯỜI LAO ĐỘNG LÀ CÁN
BỘ CÔNG ĐOÀN KHÔNG
CHUYÊN TRÁCH**



**RỦI RO VÀ NHỮNG LƯU Ý
CỦA DOANH NGHIỆP
LIÊN QUAN ĐẾN VIỆC SỬ
DỤNG HÓA ĐƠN KHÔNG
HỢP PHÁP**

**PHÁT HÀNH BỞI LAC DUY & ASSOCIATES
LIÊN HỆ CHÚNG TÔI**

🌐 : <http://lacduy-associates.com>

✉ : lacduy@lacduy-associates.com

☎ : +84917275572/+842836221603

**📍 : Phòng 603, Tầng 6, Tòa nhà Centec, số 72-
74 Nguyễn Thị Minh Khai, Phường Võ Thị Sáu,
Quận 3, TP.HCM**



LAC DUY & ASSOCIATES

BẢN TIN PHÁP LUẬT

Tháng 08/2023

Quý khách hàng thân mến,

Lac Duy & Associates trân trọng gửi tới Quý khách hàng Bản tin pháp luật của tháng 08 năm 2023 với một số điểm tin và bài viết đáng chú ý như sau:

- Rủi ro và những lưu ý của doanh nghiệp liên quan đến việc sử dụng hóa đơn không hợp pháp
- Dự thảo Án lệ số 13 – Về việc chấm dứt hợp đồng lao động đối với người lao động là cán bộ công đoàn không chuyên trách
- Cập nhật Văn bản Pháp luật tháng 08/2023





RỦI RO VÀ NHỮNG LƯU Ý CỦA DOANH NGHIỆP LIÊN QUAN ĐẾN VIỆC SỬ DỤNG HÓA ĐƠN KHÔNG HỢP PHÁP



Ngày 11 tháng 07 vừa qua, Tổng cục Thuế đã có Thông cáo báo chí số 10 về công tác quản lý hoá đơn không hợp pháp nhằm trốn thuế. Theo đó,

Tổng cục Thuế đề cập đến 524 doanh nghiệp bị nghi ngờ là sử dụng hóa đơn không hợp pháp nhằm trốn tránh nghĩa vụ thuế với nhà nước. Dưới góc độ pháp luật và kinh doanh thì hành vi sử dụng hóa đơn không hợp pháp là hành vi vi phạm nghiêm trọng pháp luật Việt Nam và sẽ bị xử phạt tùy theo mức độ và hành vi. Để tránh việc vi phạm những hành vi bị cấm nêu trên, doanh nghiệp cần lưu ý những rủi ro sau khi thực hiện các công việc liên quan đến hóa đơn, bao gồm:

1. Bên cạnh việc bị xử phạt hành chính, doanh nghiệp có thể bị xử lý hình sự nếu sử dụng hóa đơn không hợp pháp, sử dụng không hợp pháp hóa đơn

Căn cứ theo Điều 28 Nghị định 125/2020/NĐ-CP, doanh nghiệp sẽ bị phạt tiền từ 20.000.000 đồng đến 50.000.000 đồng đối với hành vi sử dụng hóa đơn không hợp pháp, sử dụng không hợp pháp hóa đơn quy định tại Điều 4 Nghị định này, bao gồm:

“1. Sử dụng hóa đơn, chứng từ trong các trường hợp sau đây là hành vi sử dụng hóa đơn, chứng từ không hợp pháp:

- a) Hóa đơn, chứng từ giả;*
- b) Hóa đơn, chứng từ chưa có giá trị sử dụng, hết giá trị sử dụng;*
- c) Hóa đơn bị ngừng sử dụng trong thời gian bị cưỡng chế bằng biện pháp ngừng sử dụng hóa*

đơn, trừ trường hợp được phép sử dụng theo thông báo của cơ quan thuế;

d) Hóa đơn điện tử không đăng ký sử dụng với cơ quan thuế;

đ) Hóa đơn điện tử chưa có mã của cơ quan thuế đối với trường hợp sử dụng hóa đơn điện tử có mã của cơ quan thuế;

e) Hóa đơn mua hàng hóa, dịch vụ có ngày lập trên hóa đơn từ ngày cơ quan thuế xác định bên bán không hoạt động tại địa chỉ kinh doanh đã đăng ký với cơ quan nhà nước có thẩm quyền;

g) Hóa đơn, chứng từ mua hàng hóa, dịch vụ có ngày lập trên hóa đơn, chứng từ trước ngày xác định bên lập hóa đơn, chứng từ không hoạt động tại địa chỉ kinh doanh đã đăng ký với cơ quan nhà nước có thẩm quyền hoặc chưa có thông báo của cơ quan thuế về việc bên lập hóa đơn, chứng từ không hoạt động tại địa chỉ kinh doanh đã đăng ký với cơ quan có thẩm quyền nhưng cơ quan thuế



hoặc cơ quan công an hoặc các cơ quan chức năng khác đã có kết luận đó là hóa đơn, chứng từ không hợp pháp.

2. Sử dụng hóa đơn, chứng từ trong các trường hợp sau đây là hành vi sử dụng không hợp pháp hóa đơn, chứng từ:

a) Hóa đơn, chứng từ không ghi đầy đủ các nội dung bắt buộc theo quy định; hóa đơn tẩy xóa, sửa chữa không đúng quy định;

b) Hóa đơn, chứng từ khống (hóa đơn, chứng từ đã ghi các chỉ tiêu, nội dung nghiệp vụ kinh tế nhưng việc mua bán hàng hóa, dịch vụ không có thật một phần hoặc toàn bộ); hóa đơn phản ánh không đúng giá trị thực tế phát sinh hoặc lập hóa đơn khống, lập hóa đơn giả;

c) Hóa đơn có sự chênh lệch về giá trị hàng hóa, dịch vụ hoặc sai lệch các tiêu thức bắt buộc giữa các liên của hóa đơn;

d) Hóa đơn để quay vòng khi vận chuyển hàng hóa trong khâu lưu thông hoặc dùng hóa đơn của hàng hóa, dịch vụ này để chứng minh cho hàng hóa, dịch vụ khác;

đ) Hóa đơn, chứng từ của tổ chức, cá nhân khác (trừ hóa đơn của cơ quan thuế và trường hợp được ủy nhiệm lập hóa đơn) để hợp thức hóa hàng hóa, dịch vụ mua vào hoặc hàng hóa, dịch vụ bán ra;

e) Hóa đơn, chứng từ mà cơ quan thuế hoặc cơ quan công an hoặc các cơ quan chức năng khác đã kết luận là sử dụng không hợp pháp hóa đơn, chứng từ.”

Tuy nhiên, cần lưu ý rằng điều luật này không áp

dụng đối với trường hợp được quy định tại điểm đ khoản 1 Điều 16 (trường hợp sử dụng hóa đơn, chứng từ không hợp pháp để hạch toán giá trị hàng hóa, dịch vụ mua vào làm giảm số tiền thuế phải nộp hoặc làm tăng số tiền thuế được hoàn, số tiền thuế được miễn, giảm nhưng khi cơ quan thuế thanh tra, kiểm tra phát hiện, người mua chứng minh được lỗi vi phạm sử dụng hóa đơn, chứng từ không hợp pháp thuộc về bên bán hàng và người mua đã hạch toán kế toán đầy đủ theo quy định) và điểm d khoản 1 Điều 17 Nghị định này (trường hợp sử dụng hóa đơn không hợp pháp; sử dụng không hợp pháp hóa đơn để khai thuế làm giảm số thuế phải nộp hoặc tăng số tiền thuế được hoàn, số tiền thuế được miễn, giảm nhưng người nộp thuế có từ một tình tiết giảm nhẹ trở lên). Hai trường hợp này sẽ bị xử lý vi phạm hành chính với hình thức và mức phạt riêng theo quy định cụ thể tại các điều khoản này.

Trường hợp doanh nghiệp trước đó đã bị xử phạt vi phạm hành chính mà vẫn tiếp tục vi phạm thì chủ doanh nghiệp và/hoặc các cá nhân lãnh đạo doanh nghiệp sẽ có thể bị truy cứu trách nhiệm hình sự căn cứ theo khoản 1 Điều 200 Bộ luật Hình sự năm 2015 sửa đổi, bổ sung năm 2017, cụ thể:

“1. Người nào thực hiện một trong các hành vi sau đây trốn thuế với số tiền từ 100.000.000 đồng đến dưới 300.000.000 đồng hoặc dưới 100.000.000 đồng nhưng đã bị xử phạt vi phạm hành chính về hành vi trốn thuế hoặc đã bị kết án về tội này hoặc



về một trong các tội quy định tại các điều 188, 189, 190, 191, 192, 193, 194, 195, 196, 202, 250, 251, 253, 254, 304, 305, 306, 309 và 311 của Bộ luật này, chưa được xóa án tích mà còn vi phạm, thì bị phạt tiền từ 100.000.000 đồng đến 500.000.000 đồng hoặc phạt tù từ 03 tháng đến 01 năm:

[...]

d) Sử dụng hóa đơn, chứng từ không hợp pháp để hạch toán hàng hóa, nguyên liệu đầu vào trong hoạt động phát sinh nghĩa vụ thuế làm giảm số tiền thuế phải nộp hoặc làm tăng số tiền thuế được miễn, số tiền thuế được giảm hoặc tăng số tiền thuế được khấu trừ, số tiền thuế được hoàn;

đ) Sử dụng chứng từ, tài liệu không hợp pháp khác để xác định sai số tiền thuế phải nộp, số tiền thuế được hoàn;

[...]

5. Pháp nhân thương mại phạm tội quy định tại Điều này, thì bị phạt như sau:

a) Thực hiện một trong các hành vi quy định tại khoản 1 Điều này trốn thuế với số tiền từ 200.000.000 đồng đến dưới 300.000.000 đồng hoặc từ 100.000.000 đồng đến dưới 200.000.000 đồng nhưng đã bị xử phạt vi phạm hành chính về hành vi trốn thuế hoặc đã bị kết án về tội này hoặc về một trong các tội quy định tại các điều 188, 189, 190, 191, 192, 193, 194, 195 và 196 của Bộ luật này, chưa được xóa án tích mà còn vi phạm, thì bị phạt tiền từ 300.000.000 đồng đến 1.000.000.000 đồng;

[...]

Đối với pháp nhân thương mại, mức phạt cao nhất

có thể lên đến 10 tỷ đồng và bị đình chỉ hoạt động vĩnh viễn tùy theo mức độ vi phạm. Khung hình phạt này được cho là có tính răn đe cao, khiến cho tình trạng gian lận hóa đơn những năm vừa qua đã dần được hạn chế và có chiều hướng thay đổi tích cực. Tuy vậy, vẫn còn một bộ phận doanh nghiệp vì cái lợi trước mắt mà chấp nhận đánh đổi rủi ro, khiến cho doanh nghiệp có nguy cơ đối mặt với việc bị xử lý hình sự theo các quy định nêu trên.



2. Doanh nghiệp có thể đối mặt với tình thế “lợi bất cập hại” và một số lưu ý khi nhận hóa đơn để tránh rủi ro

Hiện nay, tình trạng doanh nghiệp vẫn cố tình sử dụng hóa đơn không hợp pháp, sử dụng không hợp pháp hóa đơn để tăng mức hoàn thuế hoặc né thuế vẫn diễn ra thường xuyên và có mức độ phức tạp¹. Nhiều doanh nghiệp dù chỉ xuất hóa đơn có giá trị vài trăm nghìn đồng cho đến vài triệu đồng nhưng lại lấy lí do là không thể xuất hóa đơn nên phải xuất tạm hóa đơn của một doanh nghiệp khác cho khách hàng của mình. Hành vi này được quy định



là hành vi không hợp pháp tại điểm đ khoản 2 Điều 4 Nghị định 125/2020/NĐ-CP và sẽ bị xử lý theo quy định của luật. Có thể thấy, mặc dù giá trị của hóa đơn không cao nhưng việc thực hiện hành vi không hợp pháp như vậy sẽ khiến cho doanh nghiệp xuất hóa đơn và cả doanh nghiệp nhận hóa đơn để kê khai thuế phải đối mặt với rủi ro bị xử phạt vi phạm hành chính lên đến vài chục triệu đồng như đã đề cập tại Mục 1 nêu trên. Nếu doanh nghiệp nhận hóa đơn để kê khai thuế không có hiểu biết rõ ràng hoặc không để ý đến nguồn gốc của hóa đơn thì hậu quả mà doanh nghiệp phải đối mặt có thể là rất lớn.

Vì vậy, để có thể phòng tránh những rủi ro có thể phát sinh, một số lưu ý mà doanh nghiệp nhận hóa đơn cần đặc biệt quan tâm khi kê khai, quyết toán thuế để tránh việc bị cơ quan thuế có thẩm quyền xử phạt, cụ thể như sau:

- Thứ nhất, doanh nghiệp phải quản lý chặt chẽ các hóa đơn phát sinh tại doanh nghiệp trong quá trình kinh doanh để tránh việc bị cơ quan có thẩm quyền xử phạt hoặc truy thu thuế còn thiếu. Việc đào tạo đội ngũ mua hàng, xây dựng hệ thống kiểm tra, giám sát là vô cùng quan trọng và cần thực hiện đồng bộ trên toàn doanh nghiệp.
- Thứ hai, doanh nghiệp cần phải kiểm tra tính pháp lý của hóa đơn kỹ càng trước khi quyết toán thuế và chỉ nhận hóa đơn của đối tác thực chất có phát sinh giao dịch với doanh nghiệp. Trên thực tế, nhiều công ty mặc dù đã kiểm tra hóa đơn rất kỹ lưỡng nhưng đến khi bị cơ quan quản lý thuế xử phạt thì mới biết công ty đã xuất hóa đơn đã sử dụng nghiệp vụ để xuất hóa đơn không hợp pháp cho doanh nghiệp mình.
- Thứ ba, doanh nghiệp không nên sử dụng các dịch vụ liên quan đến hóa đơn bất hợp pháp được mời chào vì đôi khi số tiền mà doanh nghiệp tiết kiệm được từ những hành vi phi pháp này ít hơn rất nhiều so với số tiền mà doanh nghiệp phải nộp phạt khi bị cơ quan quản lý thuế phát hiện và xử phạt.

¹ Luật sư Nguyễn Ngọc Thuận (2023), “Đề ngăn chặn mua bán hóa đơn bất hợp pháp”, Tạp chí Kinh tế Sài Gòn online, <https://thesaigontimes.vn/de-ngan-chan-mua-ban-hoa-don-bat-hop-phap/>, truy cập lần cuối 10/08/2023.



ĐỰ THẢO ÁN LỆ SỐ 13 – VỀ VIỆC CHẤM DỨT HỢP ĐỒNG LAO ĐỘNG ĐỐI VỚI NGƯỜI LAO ĐỘNG LÀ CÁN BỘ CÔNG ĐOÀN KHÔNG CHUYÊN TRÁCH



1. Nguồn án lệ:

Quyết định giám đốc thẩm số 06/2022/LĐ-GĐT ngày 26/9/2022 của Tòa án nhân dân cấp cao tại Thành phố Hồ Chí Minh về vụ án lao động “Tranh chấp đơn phương chấm dứt hợp đồng lao động” giữa nguyên đơn là ông Vương Quốc A với bị đơn là Công ty trách nhiệm hữu hạn K Việt Nam.

2. Vị trí nội dung án lệ: Đoạn 3 và 4 phần “Nhận định của Tòa án”.

3. Khái quát nội dung của án lệ:

- Tình huống án lệ:

Người lao động và người sử dụng lao động ký kết hợp đồng lao động xác định thời hạn. Khi thời hạn hợp đồng lao động chỉ còn 01 tháng, người lao động trúng cử Chủ tịch Ban chấp hành công đoàn cơ sở nhưng việc ứng cử và trúng cử là không hợp lệ về tiêu chuẩn người ứng cử, người trúng cử do người lao động không đủ tuổi công tác để đảm nhận ít nhất $\frac{1}{2}$ nhiệm kỳ Ban Chấp hành. Hết thời hạn hợp đồng, người sử dụng lao động ban hành quyết định chấm dứt hợp đồng lao động với người lao động.



BẢN TIN PHÁP LUẬT

Tháng 08/2023

- Giải pháp pháp lý:

Trường hợp này, Tòa án phải xác định người sử dụng lao động chấm dứt hợp đồng lao động với người lao động là đúng quy định tại khoản 1 Điều 36 của Bộ luật Lao động năm 2012 về trường hợp hết hạn hợp đồng lao động. Nói cách khác, người lao động này không thuộc trường hợp loại trừ được quy định tại khoản 6 Điều 192 của Bộ luật Lao động năm 2012: “*Khi người lao động là cán bộ công đoàn không chuyên trách đang trong nhiệm kỳ công đoàn mà hết hạn hợp đồng lao động thì được gia hạn hợp đồng lao động đã giao kết đến hết nhiệm kỳ*” bởi việc trúng cử vị trí Chủ tịch Ban chấp hành công đoàn cơ sở của người lao động là không phù hợp về tiêu chuẩn người ứng cử, người trúng cử quy định tại Mục A.3 của Hướng dẫn số 398/HD-TLĐ ngày 28/3/2012 của Tổng Liên đoàn Lao động Việt Nam: “*Về tái cử ban chấp hành: Có đủ tuổi công tác để đảm nhiệm ít nhất 1/2 nhiệm kỳ [...]*”.

4. Quy định của pháp luật liên quan đến án lệ:

- Điều 36 Bộ luật Lao động năm 2012 (tương ứng với Điều 34 Bộ luật Lao động năm 2019); Điều 192 Bộ luật Lao động năm 2012.
- Điều 25 Luật Công đoàn năm 2012.
- Hướng dẫn số 398/HD-TLĐ ngày 28/3/2012 của Tổng Liên đoàn Lao động Việt Nam.

5. Từ khoá của án lệ:

“Hợp đồng lao động”; “Chấm dứt hợp đồng lao động”; “Cán bộ công đoàn”

6. Bình luận án lệ

Trong án lệ, Tòa án nhận định việc chấm dứt Hợp đồng lao động của Công ty K là đúng pháp luật. Tòa án đã áp dụng Mục A.3 Hướng dẫn số 398/HD-TLĐ ngày 28/3/2012 của Tổng Liên đoàn Lao động Việt Nam, trong đó về điều kiện tái cử ban chấp hành, người tham gia phải có đủ tuổi công tác để đảm nhiệm ít nhất 1/2 nhiệm kỳ. Trong khi đó tại thời điểm Ban Chấp hành Công đoàn tiến hành Đại hội thì hợp đồng lao động của ông A chỉ còn thời hạn 01 tháng, nhưng ông A vẫn được đưa vào danh sách bầu cử Ban Chấp hành Công đoàn cơ sở để bầu là không phù hợp với quy định. Đây là một quy định tiến bộ



LAC DUY & ASSOCIATES

BẢN TIN PHÁP LUẬT

Tháng 08/2023

nhằm đảm bảo và cân bằng lợi ích cho người sử dụng lao động bởi trên thực tế có một số trường hợp người lao động lợi dụng quy định tại khoản 1 Điều 36, khoản 6 Điều 192 của Bộ luật Lao động năm 2012 để kéo dài thời hạn hợp đồng lao động của mình. Hướng dẫn số 398/HD-TLĐ ngày 28/3/2012 của Tổng Liên đoàn Lao động Việt Nam đã loại trừ việc này bằng việc quy định những người lao động tái cử phải có tuổi công tác ít nhất $\frac{1}{2}$ nhiệm kỳ, cụ thể là thời hạn hợp đồng lao động của người lao động này phải còn hạn từ 6 tháng trở lên thì mới đủ điều kiện để tái cử.



BẢN TIN PHÁP LUẬT

Tháng 08/2023

VĂN BẢN PHÁP LUẬT THÁNG 08/2023

SỐ	NGÀY HIỆU LỰC	TÊN VĂN BẢN
----	---------------	-------------

GIAO THÔNG VẬN TẢI

1.	02/8/2023	Văn bản hợp nhất 44/VBHN-BGTVT năm 2023 hợp nhất Thông tư quy định về bồi thường ứng trước không hoàn lại trong vận chuyển hành khách bằng đường hàng không do Bộ trưởng Bộ Giao thông vận tải ban hành
----	-----------	---

CHÍNH PHỦ

1.	28/07/2023	Nghị quyết 114/NQ-CP phiên họp Chính phủ tháng 7 năm 2023 về dự án Luật Bảo hiểm xã hội (sửa đổi)
2.	15/08/2023	Nghị định 57/2023/NĐ-CP sửa đổi Nghị định 49/2019/NĐ-CP hướng dẫn Luật Công an nhân dân
3.	15/08/2023	Nghị quyết 127/NQ-CP năm 2023 về áp dụng cấp thị thực điện tử cho công dân các nước, vùng lãnh thổ; các cửa khẩu quốc tế cho phép người nước ngoài nhập cảnh, xuất cảnh bằng thị thực điện tử do Chính phủ ban hành
4.	12/08/2023	Nghị định 58/2023/NĐ-CP sửa đổi Nghị định 37/2019/NĐ-CP hướng dẫn Luật Quy hoạch
5.	15/08/2023	Nghị định 59/2023/NĐ-CP hướng dẫn Luật Thực hiện dân chủ ở cơ sở
6.	15/08/2023	Nghị quyết 128/NQ-CP năm 2023 sửa đổi Nghị quyết 32/NQ-CP về miễn thị thực cho công dân các nước: Đức, Pháp, I-ta-li-a, Tây Ban Nha, Anh và Bắc Ai-len, Nga, Nhật Bản, Đại Hàn Dân Quốc, Đan Mạch, Thụy Điển, Na-uy, Phần Lan và Bê-la-rút do Chính phủ ban hành
7.	16/08/2023	Nghị định 61/2023/NĐ-CP về xây dựng và thực hiện hương ước, quy ước của cộng đồng dân cư
8.	10/10/2023	Quyết định 22/2023/QĐ-TTg về tín dụng đối với người chấp hành xong án phạt tù do Thủ tướng Chính phủ ban hành



LAC DUY & ASSOCIATES

BẢN TIN PHÁP LUẬT

Tháng 08/2023

TƯ PHÁP

1.	02/8/2023	Thông tư 03/2023/TT-BTP sửa đổi Thông tư 01/2022/TT-BTP hướng dẫn Nghị định 87/2020/NĐ-CP quy định về Cơ sở dữ liệu hộ tịch điện tử, đăng ký hộ tịch trực tuyến do Bộ trưởng Bộ Tư pháp ban hành
2.	01/10/2023	Thông tư 04/2023/TT-BTP hướng dẫn thực hiện thủ tục về quản lý hành chính và biểu mẫu nghiệp vụ trong thi hành án dân sự do Bộ trưởng Bộ Tư pháp ban hành

TIỀN TỆ - NGÂN HÀNG

1.	28/7/2023	Thông tư 09/2023/TT-NHNN hướng dẫn thực hiện Luật phòng, chống rửa tiền do Thống đốc Ngân hàng Nhà nước Việt Nam ban hành
----	-----------	---

CÔNG THƯƠNG

1.	08/08/2023	Văn bản hợp nhất 20/VBHN-BCT năm 2023 hợp nhất Thông tư quy định việc nhập khẩu ô tô chở người dưới 16 chỗ ngồi, loại mới (chưa qua sử dụng) do Bộ Công Thương ban hành
2.	08/08/2023	Văn bản hợp nhất 21/VBHN-BCT năm 2023 hợp nhất Thông tư hướng dẫn việc nhập khẩu ô tô chở người dưới 16 chỗ ngồi đã qua sử dụng theo Nghị định 12/2006/NĐ-CP do Bộ Công thương ban hành

XÂY DỰNG

1.	14/08/2023	Văn bản hợp nhất 06/VBHN-BXD năm 2023 hợp nhất Nghị định về quản lý chi phí đầu tư xây dựng do Bộ Xây dựng ban hành
----	------------	---