

РЕШЕНИЕ

№ 140

гр. София, 07.03.2022 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АПЕЛАТИВЕН СЪД - СОФИЯ, 13-ТИ ТЪРГОВСКИ, в публично заседание на четиринадесети декември през две хиляди двадесет и първа година в следния състав:

Председател: Анелия Цанова

Членове: Христо Лазаров
Николай Ст. Метанов

при участието на секретаря Ива Андр. Иванова
като разгледа докладваното от Николай Ст. Метанов Въззивно търговско дело № 20211001000939 по описа за 2021 година

Производството е по реда на чл.613а ТЗ.

Образувано е по **въззивна жалба вх.№7763 от 16.08.2021г. по описа на Окръжен съд – Благоевград, подадена от „С и З - Оранжерии Петрич“ ЕООД, ЕИК 202637994, представлявано от управителя С. Д. С., против решение № 42 от 03.08.2021г., постановено по т.д.№2021120090024 по описа за 2021г. на Окръжен съд - Благоевград, с което е обявена неплатежоспособността на „С и З - Оранжерии Петрич“ ЕООД, ЕИК 202637994, настъпила на 25.11.2014г.;** открито е производство по несъстоятелност на „С и З - Оранжерии Петрич“ ЕООД, ЕИК 202637994; назначена е В. С. за временен синдик на „С и З - Оранжерии Петрич“ ЕООД, ЕИК 202637994, с определено месечно възнаграждение в размер на 2 000 лв.; определен е срок за встъпване на временния синдик; свикано е първо събрание на кредиторите на „С и З - Оранжерии Петрич“ ЕООД, ЕИК 202637994; „С и З - Оранжерии Петрич“ ЕООД, ЕИК 202637994, е осъдено да заплати на „Корпоративна търговска банка“ АД – в несъстоятелност, ЕИК 831184677, разноси в размер на 2 507лв.

Въззивникът твърди недопустимост, неправилност и необоснованост на обжалваното решение, като постановено в противоречие с материалния закон, по подробно изложени съображения, като иска да бъде отменено изцяло, като недопустимо,

произнесено по молба на молител, у когото липсва активна процесуална легитимация, срещу длъжник, у когото липсва пасивна процесуална легитимация, и при липсата на търговска сделка между молителя и длъжника, като заличите правните му последици и прекратите производството по делото, **алтернативно**, да бъде отменено изцяло като недопустимо, и бъде върнато на ОС - Благоевград със задължителни указания за спиране, поради наличието на преюдициален спор, **алтернативно**, в случай, че се приеме за допустимо, да бъде отменено като неправилно и незаконосъобразно, постановено в противоречие с материалния и процесуалния закон, и да бъде постановено друго, с което да бъде отхвърлена молбата по чл.625 ТЗ на „КТБ“ АД /н/.

В срока по чл.263, ал.1 ГПК, вр. с чл.613а ТЗ, „Корпоративна търговска банка“ АД - в несъстоятелност, ЕИК 831184677, е подала отговор на въззивната жалба, в който поддържа становището за неоснователност на същата, съответно за допустимост, правилност и обосновааност на обжалваното решение, по подробно изложени съображения.

Софийският апелативен съд, за да се произнесе, съобрази следното:

С молба вх.№ 1356 от 15.02.2021г. по описа на Окръжен съд - Благоевград „Корпоративна търговска банка“ АД - в несъстоятелност, ЕИК 831184677 / КТБ АД - в несъстоятелност/, е поискала откриване на производство по несъстоятелност на „С и З - Оранжерии Петрич“ ЕООД, ЕИК 202637994.

Молителят твърди, че по силата на сключени договори в периода от 28.09.2006г. до 22.08.2012г. и анекси към тях, подробно индивидуализирани в молбата, е отпуснал кредити на „В & ВГД Оранжерии Петрич“ ООД – в несъстоятелност, ЕИК 811202228.

С вписване номер 20130626114148 по партидата на „В & ВГД Оранжерии Петрич“ ООД - в несъстоятелност в Търговския регистър при Агенция по вписванията е вписано преобразуване на дружеството чрез отделяне. В резултат на преобразуването са се образували 6 юридически лица:

1. „Комунално - битови услуги Петрич“ ЕООД, ЕИК: 202638014;
2. „Кожух Ванга“ ЕООД, ЕИК: 202638007;
3. „СиЗ - Оранжерии Петрич“ ЕООД, ЕИК: 202637994;
4. „Консервна Фабрика Петрич“ ЕООД, ЕИК: 202637987;
5. „БК и РЗ Оранжерии Петрич“ ЕООД, ЕИК: 202637975;
6. „Топлофикация Петрич“ ЕАД, ЕИК: 202637962.

В плана за преобразуване на „В & ВГД Оранжерии Петрич“ ООД – в несъстоятелност, липсва разпределение на задължението на кредитополучателя към КТБ АД - в несъстоятелност по горепосочените Договори за банков кредит измежду неговите правоприменици. С оглед на това описаните в по-горе дружества отговарят солидарно с „В & ВГД Оранжерии Петрич“ ООД за изпълнението на

задълженията по Договорите за банков кредит, съгласно чл.263л, ал. 1 ТЗ.

С оглед гореизложеното, задълженията на „СиЗ - Оранжерии Петрич“ ЕООД, към КТБ АД - в несъстоятелност, са както следва:

1.1. По Договор за банков кредит от 28.09.2006г.:

Видно от извлечение от счетоводните книги на КТБ АД - в несъстоятелност от сметките на кредитополучателя, към 20.02.2019г., задължението на „В & ВГД Оранжерии Петрич“ ООД /н/, респективно задължението на „СиЗ - Оранжерии Петрич“ ЕООД по Договор за банков кредит от 28.09.2006г., възлиза на - 5 976 993.77 лв.

По изпълнителен лист от 19.08.2015г. дружеството има задължение за заплащане на законна лихва върху главницата в размер на 2 227 500 лв. за период от 18.08.2015г. до окончателното ѝ изплащане. Към 20.02.2019г. дължимата законна лихва е в размер на 794 137.16 лв., а присъдените разноски за процесуално представителство в производството са в размер на 45 388.31 лв.

Общо задълженията на „В & ВГД Оранжерии Петрич“ ООД /н/, респективно задължението на „СиЗ - Оранжерии Петрич“ ЕООД по Договор за банков кредит от 28.09.2006 г., към 20.02.2019 г., възлизат на 6 816 519.24 лв.

По посочения договор ответното дружество е спряло плащанията, считано от 07.11.2014 г., доколкото последното направено плащане по кредита е от 06.11.2014г.

1.2. Договор за банков кредит от дата 09.01.2007г.:

Видно от извлечение от счетоводните книги на КТБ АД - в несъстоятелност от сметките на кредитополучателя, към 20.02.2019г., задължението на „В & ВГД Оранжерии Петрич“ ООД /н/, респективно задължението на „СиЗ - Оранжерии Петрич“ ЕООД по Договор за банков кредит от 09.01.2007г., възлиза на 9 022 351.79 лв.

По посочения договор ответното дружество е спряло плащанията, считано от 07.11.2014 г., доколкото последното направено плащане по кредита е от 06.11.2014г.

1.3. Договор за банков кредит от 07.03.2008г.:

Видно от извлечение от счетоводните книги на КТБ АД - в несъстоятелност от сметките на кредитополучателя, към 20.02.2019г., задължението на „В & ВГД Оранжерии Петрич“ ООД /н/, респективно задължението на „С и З - Оранжерии Петрич“ ЕООД по Договор за банков кредит от 07.03.2008г., възлиза на 12 442 455.83 лв.

По изпълнителен лист от 19.08.2015г., дружеството има задължение за заплащане и на присъдените разноски за процесуално представителство в производството в размер на 16 418 лв.

Общо задълженията на „В & ВГД Оранжерии Петрич“ ООД /н/, респективно задължението на „СиЗ - Оранжерии Петрич“ ЕООД по Договор за банков кредит от 07.03.2008г., към 20.02.2019 г., възлизат на 12 458 873.83 лв.

По посочения договор ответното дружество е спряло плащанията, считано от 27.05.2014г., доколкото последното направено плащане по кредита е от 26.05.2014г.

1.4. Договор за банков кредит от 28.05.2008г.:

Видно от извлечение от счетоводните книги на КТБ АД – несъстоятелност от сметките на кредитополучателя, към 20.02.2019 г., задължението на задължението на „В & ВГД Оранжерии Петрич“ ООД /н./, респективно задължението на „С и 3 - Оранжерии Петрич“ ЕООД по Договор за банков кредит от 07.03.2008г., възлиза на 494 680.73 лв.

По изпълнителен лист от 19.08.2015г., дружеството има задължение за заплащане и на присъдените разноси за процесуално представителство в производството в размер на 16 418 лв.

Общо задълженията на „В&ВГД ОРАНЖЕРИИ ПЕТРИЧ" ООД /н./, респективно задължението на „Си3 - Оранжерии Петрич“ ЕООД по Договор за банков кредит от 31.08.2009 г., към 20.02.2019 г., възлизат на 511 098.73 лв.

По посочения договор ответното дружество е спряло плащанията, считано от 27.05.2014 г., доколкото последното направено плащане по кредита е от 26.05.2014 г.

1.5. Договор за банков кредит от 31.08.2009 г.:

Видно от извлечение от счетоводните книги на КТБ АД – несъстоятелност от сметките на кредитополучателя, към 20.02.2019 г., задължението на „В & ВГД Оранжерии Петрич“ ООД /н./, респективно задължението на „С и 3 - Оранжерии Петрич“ ЕООД по Договор за банков кредит от 31.08.2009 г., възлиза на 2 475 543.76 лв.

По изпълнителен лист от 19.08.2015г., дружеството има задължение за заплащане на законна лихва върху главницата в размер на 550 000 лв. за период от 18.08.2015г. до окончателното ѝ изплащане. Към 20.02.2019 г. дължимата законна лихва е в размер на 196 083.25 лв. По силата на издаден изпълнителен лист от 19.08.2015 г., дружеството има задължение за заплащане и на присъдените разноси за процесуално представителство в производството в размер на 10 530 лв.

Общо задълженията на „В & ВГД Оранжерии Петрич“ ООД /н./, респективно задължението на „С и 3 - Оранжерии Петрич“ ЕООД, по Договор за банков кредит от 31.08.2009г., към 20.02.2019 г., възлизат на 2 682 157.01 лв.

По посочения договор ответното дружество е спряло плащанията, считано от 05.11.2014 г., доколкото последното направено плащане по кредита е от 04.11.2014 г.

1.6. Договор за банков кредит от 20.11.2009 г.:

Видно от извлечение от счетоводните книги на КТБ АД – несъстоятелност от

сметките на кредитополучателя, към 20.02.2019 г., задължението на „В & ВГД Оранжерии Петрич“ ООД /н./, респективно задължението на „С и З - Оранжерии Петрич“ ЕООД, по Договор за банков кредит от 20.11.2009 г., възлиза на 3 621 009.65 лв.

По посочения договор ответното дружество е спряло плащанията, считано от 27.05.2014 г., доколкото последното направено плащане по кредита е от 26.05.2014 г.

1.7. Договор за инвестиционен банков кредит от 17.12.2009 г.:

Видно от извлечение от счетоводните книги на КТБ АД – несъстоятелност от сметките на кредитополучателя, към 20.02.2019 г., задължението на „В & ВГД Оранжерии Петрич“ ООД /н./, респективно задължението на „С и З - Оранжерии Петрич“ ЕООД, по Договор за банков кредит от 17.12.2009 г., възлиза на 6 198 994.53 лв.

По посочения договор ответното дружество е спряло плащанията, считано от 27.05.2014г., доколкото последното направено плащане по кредита е от 26.05.2014 г.

1.8. Договор за банков кредит от 26.10.2010 г.:

Видно от извлечение от счетоводните книги на КТБ АД – несъстоятелност от сметките на кредитополучателя, към 20.02.2019 г., задължението на „В & ВГД Оранжерии Петрич“ ООД /н./, респективно задължението на „С и З - Оранжерии Петрич“ ЕООД, по Договор за банков кредит от 26.10.2010 г., възлиза на 3 196 594.24 лв.

По изпълнителен лист от 19.08.2015 г., дружеството има задължение за заплащане на законна лихва върху главницата в размер на 936 000 лева за период от 18.08.2015г. до окончателното ѝ изплащане. Към 20.02.2019 г. дължимата законна лихва е в размер на 333 698.04 лв. По изпълнителен лист от 19.08.2015г., дружеството има задължение за заплащане и на присъдените разноси за процесуално представителство в производството в размер на 20 094.91 лв.

Общо задълженията на „В & ВГД Оранжерии Петрич“ ООД /н./, респективно задължението на „С и З - Оранжерии Петрич“ ЕООД, по Договор за банков кредит от 26.10.2010 г., към 20.02.2019 г., възлизат на 3 550 387.19 лв.

По посочения договор ответното дружество е спряло плащанията, считано от 27.05.2014 г., доколкото последното направено плащане по кредита е от 26.05.2014 г.

1.9. Договор за банков кредит от 28.12.2010 г.:

Видно от извлечение от счетоводните книги на КТБ АД – несъстоятелност от сметките на кредитополучателя, към 20.02.2019 г., задължението на „В & ВГД Оранжерии Петрич“ ООД /н./, респективно задължението на „С и З - Оранжерии Петрич“ ЕООД, по Договор за банков кредит от 28.12.2010 г., възлиза на 2 603 050.41 лв.

По изпълнителен лист от 07.09.2015 г., дружеството има задължение за заплащане на законна лихва върху главницата в размер на 2 103 500 лв. за период от 04.09.2015г.

до окончателното ѝ изплащане. Към 20.02.2019 г. дължимата законна лихва е в размер на 739 976.24 лв., а присъденото юрисконсултско възнаграждение е в размер на 38 837.61 лв.

Общо задълженията на „В & ВГД Оранжерии Петрич“ ООД /н./, респективно задължението на „С и З - Оранжерии Петрич“ ЕООД, по Договор за банков кредит от 28.12.2010 г., към 16.11.2016 г., възлизат на 3 381 864.26 лв.

По посочения договор ответното дружество е спряло плащанията, считано от 27.05.2014 г., доколкото последното направено плащане по кредита е от 26.05.2014 г.

1.10. Договор за банков кредит от 14.03.2012г.:

Видно от извлечение от счетоводните книги на КТБ АД – несъстоятелност от сметките на кредитополучателя, към 20.02.2019 г., задължението на „В & ВГД Оранжерии Петрич“ ООД /н./, респективно задължението на „С и З - Оранжерии Петрич“ ЕООД, по Договор за банков кредит от 14.03.2012 г., възлиза на 3 799 527.45 лв.

По посочения договор ответното дружество е спряло плащанията, считано от 27.05.2014 г., доколкото последното направено плащане по кредита е от 26.05.2014г.

По силата на издаден изпълнителен лист от 05.10.2017 г., дружеството има задължение за заплащане на законна лихва върху главницата в размер на 2 116 000 лева и неустойка в размер на 215 472.47 лева за период от 04.09.2015 г. до окончателното ѝ изплащане. Към 20.02.2019 г. дължимата законна лихва е в размер на 330 291.93 лева., а присъденото юрисконсултско възнаграждение е в размер на 300 лева.

Общо задълженията на „В & ВГД Оранжерии Петрич“ ООД по Договор за банков кредит от 14.03.2012 г. към 20.02.2019 г. възлизат на 4 130 119.38лв.

1.11. Договор за банков кредит от 22.08.2012г.:

Видно от извлечение от счетоводните книги на КТБ АД – несъстоятелност от сметките на кредитополучателя, към 20.02.2019г., задължението на „В & ВГД Оранжерии Петрич“ ООД /н./, респективно задължението на „С и З - Оранжерии Петрич“ ЕООД, по Договор за банков кредит от 22.08.2012 г., възлиза на 28 626 674.39 лв.

По изпълнителен лист от 19.08.2015 г., дружеството има задължение за заплащане и на юрисконсултско възнаграждение в размер на 35 272.56 лв.

Общо задълженията на „В & ВГД Оранжерии Петрич“ ООД по Договор за банков кредит от 22.08.2012 г., към 20.02.2019г., възлизат на 28 661 946.95 лв.

По посочения договор ответното дружество е спряло плащанията, считано от 27.05.2014г., доколкото последното направено плащане по кредита е от 26.05.2014г.

Ответникът дължи на КТБ АД - в несъстоятелност 81 035 322.56 лв. към 20.02.2019 г.

Твърди, че с оглед спиране на плащанията по посочените договори за банков кредит ответникът е неплатежоспособен, считано от 27.05.2014г. - най-ранната дата на спиране на плащанията от страна на длъжника; с оглед презумпцията по чл.608, ал.2 ТЗ ответното дружество е изпаднало в състояние на неплатежоспособност, считано от 27.05.2014г.

По отношение на „СиЗ - Оранжерии Петрич“ ЕООД е било открито производство по несъстоятелност на основание чл.609 ТЗ - т.д. 252/2016г. по описа на ОС Благоевград.

В рамките на съдебното дирене е изготвена и приета съдебно-счетоводна експертиза, в рамките на която е установено финансовото състояние на длъжника.

Иска от съда да постанови решение по чл.630, ал.1 ТЗ, с което да обяви неплатежоспособността, съответно свръхзадължеността, на „СиЗ - Оранжерии Петрич“ ЕООД, с начална дата на неплатежоспособност – 27.05.2014г., и да бъде открито производство по несъстоятелност.

Длъжникът „СиЗ - Оранжерии Петрич“ ЕООД е оспорило молбата, като неоснователна, по подробно изложени съображения в становище, представено в първото по делото съдебно заседание.

Първоинстанционният съд, след като е описал подробно установената фактическа обстановка от представените по делото доказателства, е приел за основателна молбата по чл.625 ТЗ по следните съображения:

Налице е активна процесуална легитимация на банката - в молбата са развити твърдения за това, че тя е кредитор на ответника и последният ѝ дължи пари въз основа на 11 търговски сделки, представляващи договори за банкови кредити.

Установена е пасивната процесуална легитимация - ответникът е търговско дружество, за което се поддържа, че е длъжник на банката и се намира в състояние на неплатежоспособност/свръхзадължияност. Не е търговец - публично предприятие, упражняващо държавен монопол или създадено с особен закон.

„Корпоративна търговска банка“ АД - в несъстоятелност е кредитор на „СиЗ -Оранжерии Петрич“ ЕООД, което е солидарен длъжник, наред с „В & ВГД Оранжерии Петрич“ ООД - в несъстоятелност, по 11-те договора за банкови кредити, подробно описани в молбата. Вземанията на банката възлизат общо на 96 564 626,90 лв. Солидарността следва от разпоредбата на чл.263л ТЗ, която защитава кредиторите при разделяне и отделяне. След отделянето на „СиЗ - Оранжерии Петрич“ ЕООД от „В & ВГД Оранжерии Петрич“ ООД, станало на 26.06.2013г., те носят солидарна отговорност за задълженията на „В&ВГД Оранжерии Петрич“ ООД към банката, тъй като няма споразумение за разпределянето на правата и задълженията. Получените от отделилото се дружество права имат значение само във вътрешните отношения между него и дружеството, от което същото се е отделило. В такава насока е и практиката на ВКС. Въпросните 11 договора за банкови кредити безспорно са търговски сделки по смисъла на чл.1, ал.1, т.7, предл.1 ТЗ, сключени са между търговци и задълженията произтичат от тях.

Дефиниция на неплатежоспособния търговец е дадена в чл.608, ал.1, т.1 ТЗ. Неплатежоспособността е обективно икономическо състояние, като е необходимо да се докаже: че паричните вземания са действителни и съществуват към момента на произнасянето на съда по молбата за откриване на производство по несъстоятелност; задълженията следва да са изискуеми, т.е. трябва да са настъпили техните падежи.

За да не изпадне в състояние на неплатежоспособност, предприятието трябва да може да посрещне плащанията на краткосрочните задължения, които са изцяло изискуеми в отчетния период, и на текущите задължения, включващи както краткосрочните, така и тази част от дългосрочните задължения, която е с настъпил или настъпващ падеж през отчетния период. Преценката за способността на търговеца да погаси тези задължения се прави чрез анализ на активите. Подробно е разяснено как трябва да бъде направен този анализ и кои са водещите икономически показатели в различни хипотези, според практиката на ВКС.

От допълнителното заключение на вещото лице Р.В., което съдът е кредитирал, ставало ясно, че затрудненията на длъжника започват още през 2013г., като през следващата година те вече сериозно се задълбочават, а основните икономически показатели на фирмата силно се влошават. Показателите за ликвидност за целия период са много под препоръчителните стойности. Коефициентите за незабавна и абсолютна ликвидност след 2014г. са 0, което показва, че дружеството няма парични средства, с които да покрие задълженията си. Коефициентът на финансова автономност /платежоспособност/ за целия обследван период е отрицателен. Фирмата изцяло зависи от волята на кредиторите си. Коефициентът на задлъжнялост за целия период е с отрицателни стойности.

От всички изследвани показатели, нито един не е в препоръчителните стойности. Дружеството е декапитализирано. Не е спорен фактът, че след 06.11.2014г., по въпросните 11 договора за банкови кредити не са правени погасителни вноски нито от дружеството-майка, нито от някое от отделилите се от него на 26.06.2013г. други дружества. При тези данни съдът е приел, че „С и З - Оранжерии Петрич“ ЕООД е неплатежоспособно и спрямо него е наложително да се открие производство по несъстоятелност. Определил е 25.11.2014г. за начална дата на неплатежоспособността, която следва датата на последните плащания по договорите за банкови кредити от 28.09.2006г. и 09.01.2007г. - 06.11.2014г. На 24.11.2014г. е трябвало да бъде погасено вземането на банката за възнаградителна лихва по договора от 09.01.2007г., но това не е било сторено, което обуславя приемането на следващия ден - 25.11.2014г., за дата, слагаща началото на обективната невъзможност на дружеството да плаща задълженията си.

Предвид факта, че производството по несъстоятелност ще бъде открито на база първото заявено от молителя основание - неплатежоспособността, съдът е приел, че обсъждане на второто такова, релевирано при условията на евентуалност – свръхзадължеността, не се налага.

Съдът, като прецени събраните по делото доказателства, прие за установено следното от фактическа страна:

Страните не спорят по фактите установени от първоинстанционния съд в обжалваното решение, а по направените от съда правни изводи, въз основа на анализа на събраните по делото доказателства, поради което относно правилно установената фактическа обстановка по правния спор между страните настоящият въззивен състав препраща към мотивите на първоинстанционния съд, на основание чл.272 ГПК, вр. с чл. 621 ТЗ.

Във въззивното производство не са представени и приети нови доказателства, които да водят до промяна на установената от първоинстанционния съд фактическа обстановка.

Софийският апелативен съд, в изпълнение на правомощията си по чл.269 ГПК, вр. с чл.621 ТЗ, след като извърши служебна проверка за валидност и допустимост на обжалваното решение, обсъди доводите на страните и събраните по делото доказателства, съобразно посочените във въззивната жалба основания за неправилност на първоинстанционния акт, прие следното:

Въззивната жалба е допустима, подадена е в срока по чл.633, ал.1 ТЗ, вр. с чл.62, ал.2 ГПК, вр. с чл.613а ТЗ, от лице имащо право и интерес от обжалването, срещу подлежащ на въззивно обжалване съдебен акт по силата на чл.613а, ал.1 ТЗ, вр. с чл.258 ГПК и чл.633, ал.1 ТЗ.

Първоинстанционното решение, като постановено от законен съдебен състав, в изискващата се от закона писмена форма, в рамките на правораздавателни правомощия на съда и съобразено с твърденията в молбата по чл.625 ТЗ, относно обстоятелствата и основанията, на които се основава искането на молителя, и търсената защита, е валидно и допустимо.

Молбата по чл.625 ТЗ е редовна - посочени са фактите, от които кредиторът твърди, че произтичат вземанията му към длъжника - уточнени по основание и размер; посочено е основанието на което се иска откриване на производство по несъстоятелност на длъжника – неплатежоспособност, съответно свръхзадълженост; приложени са доказателства по чл.78, ал.2 от Данъчно-осигурителния процесуален кодекс /л.16 и л.17/, съгласно чл.628, ал.3 ТЗ, и доказателства за заплатена държавна такса в размер на 250лв. по сметка на съда /л.18/, дължима на основание чл.24, ал.1, т.2 от Тарифа за държавните такси, които се събират от съдилищата по Гражданския процесуален кодекс.

По отношение на длъжника е било открито производство по несъстоятелност на основание чл.609 ТЗ с решение №860 от 20.02.2019г., постановено по т.д. №20161200900252/2016г. по описа на Окръжен съд - Благоевград, което е отменено с решение №498 от 26.02.2020г., постановено по т.д.н.№ 3999/2019г. по описа на

Софийски апелативен съд, недопуснато до касационно обжалване с определение № 2 от 04.01.2021г., постановено по т.д.№ 1186/2020г. на ВКС, ТК, първо търговско отделение. От горното следва, че не е налице отрицателна процесуална предпоставка и липса на интерес за молителя да подаде нова молба по чл.625 ТЗ, с която да претендира откриване на

производство по несъстоятелност на длъжника на основание чл.608 ТЗ.

Според трайната съдебна практика на ВКС, която настоящият състав на съда споделя, дали молителят по чл.625 ТЗ, който твърди, че е кредитор на длъжника с вземане по чл.608, ал.1 ТЗ, е активно летижиман по молбата е въпрос по съществото на спора, като при недоказана активна легитимация молбата по чл.625 ТЗ е неоснователна /вж. Решение №277 от 20.07.2007г. на ВКС по т.д.№ 1053/2006г., ТК, II т. о.; Решение № 45 от 10.03.2017г. на ВКС по т.д.№2095/2016г., II т.о., ТК/. Предвид изложеното възраженията за недопустимост на обжалваното решение, основани на твърдения, че молителят не е кредитор на длъжника; претендираното от молителя вземане от длъжника не съществува; длъжникът не е страна по търговска сделка с молителя, са неоснователни.

Разгледана по същество, въззивната жалба е неоснователна.

Настоящият състав на съда споделя крайните изводи на първоинстанционния съд за основателност на искането за откриване на производство по несъстоятелност на длъжника поради неплатежоспособност, като на основание чл.272 ГПК, вр. с чл.621 ТЗ, препраща към мотивите на обжалваното решение.

Предвид възраженията във въззивната жалба следва да се има в предвид следното :

Страните не спорят, а и от доказателствата по делото се установява, че :

- в периода от 28.09.2006г. до 22.08.2012г. по сключени договори и анекси към тях, подробно индивидуализирани в молбата и в обжалваното решение, КТБ АД - в несъстоятелност е отпуснало кредити на „В & ВГД Оранжерии Петрич“ ООД – в несъстоятелност, ЕИК 811202228;

- към 20.02.2019г. общият размер на задълженията по всички договори е 81 035 322,56лв., съобразно твърденията в молбата, а към 31.12.2020г. по счетоводни данни на КТБ АД - в несъстоятелност задълженията към него на „В & ВГД Оранжерии Петрич“ ООД – в несъстоятелност, са в размер на 96 564 626,90 лв., съгласно т.3.4 от заключението на основната съдебно – икономическата експертиза, представено по делото на 10.06.2021г., което съдът кредитира, като пълно, ясно, обосновано и неоспорено от страните.

- с вписване номер 20130626114148 по партидата на „В&ВГД Оранжерии Петрич“ ООД - в несъстоятелност в Търговския регистър при Агенция по вписванията е вписано преобразуване на дружеството чрез отделяне. В резултат на преобразуването са се образували /обособили/ 6 юридически лица като самостоятелни новорегистрирани търговски дружества, които са правоприменици на кредитополучателя, едно от който е длъжникът в настоящето производство – „СиЗ - Оранжерии Петрич“ ЕООД, ЕИК 202637994;

- „В & ВГД Оранжерии Петрич“ ООД - в несъстоятелност е спряло плащанията на задълженията си по договорите за кредит към КТБ АД - в несъстоятелност, както следва:

- по Договор за банков кредит от 28.09.2006г., по който задълженията възлизат на 6 816 519.24 лв., считано от 07.11.2014г.;
- по Договор за банков кредит от 09.01.2007г., по който задълженията възлизат на 9 022 351.79 лв., считано от 07.11.2014г.;
- по Договор за банков кредит от 07.03.2008г., по който задълженията възлизат на 12 458 873.83 лв., считано от 27.05.2014г.;
- по Договор за банков кредит от 28.05.2008 г., по който задълженията възлизат на 511 098.73 лв., считано от 27.05.2014г.;
- по Договор за банков кредит от 31.08.2009 г., по който задълженията възлизат на 2 682 157.01 лв., считано от 05.11.2014г.;
- по Договор за банков кредит от 20.11.2009 г., по който задълженията възлизат на 3 621 009.65 лв., считано от 27.05.2014г.;
- по Договор за инвестиционен банков кредит от 17.12.2009г., по който задълженията възлизат на 6 198 994.53лв., считано от 27.05.2014г.;
- по Договор за банков кредит от 26.10.2010 г., по който задълженията възлизат на 3 550 387.19 лв., считано от 27.05.2014г.;
- по Договор за банков кредит от 28.12.2010 г., по който задълженията възлиза на 3 381 864.26 лв., считано от 27.05.2014г.;
- по Договор за банков кредит от 14.03.2012 г., по който задълженията възлизат на 4 130 119.38 лв., считано от 27.05.2014г.;
- по Договор за банков кредит от 22.08.2012 г., по който задълженията възлизат на 28 661 946.95 лв., считано от 27.05.2014г.
- представен е план за преобразуване от 06.12.2012г. /л.217/, съставен от преобразуващото се дружество – В&ВГД Оранжерии Петрич“ ООД, на основание чл.262д, ал.3, предл.последно ТЗ, в който в т.2.5 е посочено, че в резултат на преобразуването се отделя „СиЗ - Оранжерии Петрич“ ЕООД с капитал в размер на 186 510лв., а в т.15.4 са посочени правата и задълженията от имуществото на преобразуващото дружество, които преминават към „СиЗ - Оранжерии Петрич“ ЕООД
- с решение № 860 от 20.02.2019г., постановено по т.д.№20161200900252/2016г. по описа на Окръжен съд - Благоевград, е обявена неплатежоспособността на „В & ВГД Оранжерии Петрич“ ООД, ЕИК 811202228, определена е начална дата на неплатежоспособността - 01.01.2011г.; открито е производство по несъстоятелност на „В & ВГД Оранжерии Петрич“ ООД, ЕИК 811202228; допуснато е обезпечение, чрез налагане на общ запор и обща възбрана върху цялото имущество на „В & ВГД Оранжерии Петрич“ ООД; постановено е прекратяване на дейността на предприятието; обявено е в несъстоятелност „В & ВГД Оранжерии Петрич“ ООД, ЕИК 811202228; допълнено е на основание чл.9 ТЗ фирмата на длъжника с добавката - в несъстоятелност;

спряно е производството по делото. В тази част решение № 860 от 20.02.2019г., постановено по т.д.№20161200900252/2016г. по описа на Окръжен съд - Благоевград, е потвърдено с решение № 498 от 26.02.2020г. по описа за 2019г. на Софийски апелативен съд, търговско отделение, тринадесети състав, което не е допуснато до касационно обжалване определение № 2 от 04.01.2021г., постановено по т.д.№1186 по описа за 2020г. на ВКС, търговска колегия, първо търговско отделение.

Според заключението на приетата по делото основна съдебно – икономическа експертиза, представена по делото на 10.06.2021г., което съдът кредитира като неоспорено от страните, обективно и обосновано :

- по данни на счетоводството на „СиЗ-Оранжерии Петрич“ ЕООД счетоводни записвания между „СиЗ-Оранжерии Петрич“ ЕООД и „Корпоративна търговска банка“ няма;

- общия размер на актива на „СиЗ-Оранжерии Петрич“ ЕООД към 30.04.2021г. /датата на оборотната ведомост представена на експертизата / е 563 182,92 лв.; общият размер на пасива на „СиЗ-Оранжерии Петрич“ ЕООД към 30.04.2021г. е 563 182,92 лв.;

- към 30.04.2021 г. задълженията на „СиЗ-Оранжерии Петрич“ ЕООД към неговите кредитори са в размер на 451 252,93 лв. по оборотна ведомост / 519 742,94 лв. по счетоводни данни и данни от НАП и община Петрич/;

- по счетоводни данни няма задължения на „СиЗ-Оранжерии Петрич“ ЕООД към „Корпоративна търговска банка“ АД;

- задълженията на „В и ВГД Оранжерии Петрич“ към КГБ е в размер на 96 564 626,90 лв. по счетоводни данни на КГБ към 31.12.2020г. Тогава солидарната отговорност на „СиЗ-Оранжерии Петрич“ ЕООД по отношение на дълга на „В и ВГД Оранжерии Петрич“ е в размер на 186 510 лв. /до размера на капитала, съгласно плана за преобразуване/. Тогава, размерът на задълженията на „СиЗ-Оранжерии Петрич“ ЕООД към кредиторите му е 706 252,94 лв./519 742,94 лв. + 186 510 лв./;

- последното плащане на „СиЗ-Оранжерии Петрич“ ЕООД към доставчици е на 01.03.2021 г. в размер на 6,12 лв.;

- имуществото на „СиЗ-Оранжерии Петрич“ ЕООД към 30.04.2021г. е в размер на 563 182,92 лв. описани подробно в т.2. Задълженията на дружеството по счетоводни данни плюс данните получени от община Петрич и НАП са в размер на 519 742,94 лв.

Цялото имущество на „СиЗ-Оранжерии Петрич“ ЕООД е достатъчно за погасяване на задълженията му по счетоводни данни.

- парично оценените права на дружеството към 30.04.2021г. са в размер на 563 182,92 лв. като вземанията представляват 56% от всички активи и 100% от краткотрайните активи;

- към 30.04.2021г. „СиЗ-Оранжерии Петрич“ ЕООД има касова наличност в размер на 175,84 лв.;

- за периода от 2013 г. до 30.04.2021г. „СиЗ-Оранжерии Петрич“ ЕООД още от 2015г. забавя плащанията си по търговски сделки над 60 дни, като забавянето нараства до 11 месеца през 2018 г./преди обявяването на дружеството в несъстоятелност/;

- изчислени са варианти на коефициента на обща ликвидност, коефициента на бърза ликвидност, коефициента на незабавна ликвидност, коефициент на абсолютна ликвидност, показателите на финансова автономност, без отчитана на солидарната отговорност на дружеството за задълженията на „В и ВГД Оранжерии Петрич“ ООД и при съобразяване със същата;

- „СиЗ-Оранжерии Петрич“ ЕООД не разполага с достатъчно бързоликвидно имущество за покриване на първоначалните разноси по несъстоятелността.

Касата към 30.04.2021г. е 175,84 лв. Разплащателната сметка е с отрицателно салдо-начислени са банкови такси, които не са платени. Вземанията в размер на 292 752,52 лв. са трудносъбираеми като срока за събиране е над 70 години.

- последното плащане извършено от „СиЗ-Оранжерии Петрич“ ЕООД е на 31.03.2021г. в размер на 1 277,51 лв. към персонала. Още от 2018г. коефициентите за ликвидност и финансова независимост показват, че дружеството е неликвидно и неплатежоспособно. През 2019 г. има плащания по каса в общ размер на 34 338,62 лв. През 2020г. плащанията по каса са в размер на 171,74 лв. за куриерски услуги, подновяване на ел.подпис и такса ТР.

- задълженията към КТБ, ако има такива, съгласно плана за преобразуване и на основание чл.263л ТЗ, до каквато степен е получило „СиЗ Оранжерии Петрич“ ЕООД чистата стойност на активите, което е видно от представения в Търговския регистър одиторски доклад на одитор О., са както следва: първи вариант: прехвърляне на чиста стойност на имуществото в размер на 186 510,00 лв. Тогава задължения към КТБ няма; втори вариант: съгласно плана за преобразуване са прехвърлени само права, задължения не са прехвърляни. Тогава задълженията на „СиЗ Оранжерии Петрич“ ЕООД към КТБ са в размер до получените права, или 186 510,00 лв.

- по данни от счетоводството на КТБ задълженията на „В и ВГД Оранжерии Петрич“ ООД към 26.06.2013г. са в размер на 40 894 033,18 лв., от които просрочени - 1 056 960,23 лв.

Според заключението на приетата по делото допълнителна съдебно – икономическа експертиза, представена по делото на 12.07.2021г., което съдът кредитира като неоспорено от страните, обективно и обосновано :

- изчислени са коефициентите при пълна солидарна отговорност на дружеството „СиЗ-Оранжерии Петрич“ ЕООД за задължението на „В и ВГД Оранжерии Петрич“ към КТБ, като е отговорено, че:

- показателите за ликвидност за целия период са много под препоръчителните стойности, което показва, че „СиЗ-Оранжерии Петрич“ ЕООД е неликвидно. Коефициентите за незабавна и абсолютна

ликвидност след 2014г. са 0, което показва, че дружеството няма парични средства, с които да покрие задълженията си; - коефициентът на финансова автономност (платежоспособност) за целия обследван период от 2013 - 30.04.2021г. „СиЗ-Оранжерии Петрич“ ЕООД е неплатежоспособно, тъй като стойностите му са отрицателни и дружеството изцяло зависи от волята на кредиторите си;

- коефициентът на задлъжнялост за целия обследван период е с отрицателни стойности. От всичките изследвани показатели нито един не е в препоръчителните стойности, собствения капитал е декапитализиран. „СиЗ-Оранжерии Петрич“ ЕООД е неликвидно, неплатежоспособно и свръхзадлъжняло.

При така установените обстоятелства съдът достига до следните правни изводи:

За да постанови решение по чл.630, ал.1 ТЗ, съдът следва да установи наличието на твърдяните материалноправни предпоставки по чл.608, ал.1 ТЗ или чл.742, ал.1 ТЗ, и липсата на предпоставките по чл.631 ТЗ, като всяка от страните в производството по несъстоятелност доказва фактите и обстоятелствата, на които основава исканията и възраженията си /чл.154, ал.1 ГПК, вр. с чл.621 ТЗ/.

Неплатежоспособността е обективно трайно икономическо състояние на длъжника, произтичащо от невъзможност за изпълнение на изискуемо парично задължение, породено търговска сделка, в хипотезите описани в чл.608, ал.1, т.1 ТЗ; публично правно задължение към държавата или общините, свързано с търговската му дейност; задължение по частно държавно вземане, или задължение за изплащане на трудови възнаграждения към най-малко една трета от работниците и служителите, което не е изпълнено повече от два месеца /чл.608, ал.1 т.1-4 ТЗ/.

Състоянието на неплатежоспособност се установява след анализ дали предприятието има достатъчно налични краткотрайни активи, с които да посрещне краткосрочните /текущи задължения, на база реалната ликвидност от икономическа гледна точка на тези активи - възможността им да се преобразуват за кратък период от време в парични средства на цена, близка до справедливата пазарна стойност. Ето защо, от икономическите показатели водещи относно преценката за състоянието на неплатежоспособност, свързано с невъзможността на длъжника да поеме плащанията си, са показателите за ликвидност, които се формират като съотношение между краткотрайните активи /всички или определена част от тях/ към краткосрочните или текущи задължения на предприятието /в този смисъл Решение № 71 от 30.04.2015г. на ВКС по т.д.№ 4254/2013г., I т. о., ТК/.

Настоящият състав на съда споделя изводите на първоинстанционния съд за установените по делото обстоятелства и основателност на молбата по чл.625 ТЗ на КТБ АД - в несъстоятелност срещу „С и З - Оранжерии Петрич“ ЕООД, ЕИК 202637994.

Правилно първоинстанционният съд е приел молителя за активно легитимиран да подаде молба по чл.625, ал.1 ТЗ.

В периода 28.09.2006г. - 22.08.2012г. по сключени договори и анекси към тях, съставляващи търговски сделки по смисъла на чл.286, ал.2, вр. с чл.1, ал.1, т.7 ТЗ, подробно индивидуализирани в молбата и в обжалваното решение, КТБ АД - в несъстоятелност е отпуснало кредити на „В & ВГД Оранжерии Петрич“ ООД – в несъстоятелност, при договорените условия и в уговорените размери, които са усвоени.

Според заключението на приетата по делото основна съдебно - икономическа експертиза по данни от счетоводството на КТБ: към 26.06.2013г. са в размер на 40 894 033,18 лв., от които просрочени - 1 056 960,23 лв.; към 31.12.2020г. задълженията на „В и ВГД Оранжерии Петрич“ към КТБ е в размер на 96 564 626,90 лв., като страните не спорят, че същите са формирани по процесните договори за кредит. В подрепа на този извод са и доказателствата по делото, установяващи откриването на производство по несъстоятелност на „В&ВГД Оранжерии Петрич“ ООД - решение № 860 от 20.02.2019г., по т.д.№20161200900252/2016г. по описа на Окръжен съд – Благоевград; решение № 498 от 26.02.2020г. по описа за 2019г. на Софийски апелативен съд, търговско отделение, тринадесети състав; определение № 2 от 04.01.2021г. по т.д. №1186 по описа за 2020г. на ВКС, търговска колегия, първо търговско отделение.

С вписване номер 20130626114148 по партидата на „В&ВГД Оранжерии Петрич“ ООД - в несъстоятелност в Търговския регистър при Агенция по вписванията е вписано преобразуване на дружеството чрез отделяне. В резултат на преобразуването са се образували 6 юридически лица като самостоятелни новорегистрирани търговски дружества, които са правоприменици на кредитополучателя, едно от които е длъжникът в настоящето производство – „СиЗ - Оранжерии Петрич“ ЕООД, ЕИК 202637994.

В случая вписването на преобразуването е извършено на 26.06.2013г., от който момент има действие, по силата на чл.263ж ТЗ, съответно от този момент се е породила и солидарна отговорност между всички участващи в преобразуването дружества, за задълженията на преобразуващото се дружество възникнали до датата на преобразуването, по силата на императивната разпоредба на чл.263л, ал.1, изр.1 ТЗ.

От изложеното следва извод, че от 26.06.2013г. „СиЗ - Оранжерии Петрич“ ЕООД е солидарно отговорно с „В & ВГД Оранжерии Петрич“ ООД, за задълженията по сключените договори за кредит между КТБ АД - в несъстоятелност и „В & ВГД Оранжерии Петрич“ ООД, описани по-горе, съставляващи търговски сделки по смисъла на чл.286, ал.2, вр. с чл.1, ал.1, т.7 ТЗ, съответно, че КТБ АД - в несъстоятелност, е кредитор на „СиЗ - Оранжерии Петрич“ ЕООД, който твърди неизпълнение на парично задължение по търговска сделка, и като такъв е активно легитимиран по смисъла на чл.608, ал.1 ТЗ.

Към 15.02.2021г. - датата на подаване на молбата по чл.625, ал.1 ТЗ, вземанията на молителя по процесните договори за кредит са били изискуеми поради настъпване на крайния срок за погасяване на задълженията по отношение „В & ВГД

Оранжерии Петрич“ ООД, съответно по отношение на „СиЗ - Оранжерии Петрич“ ЕООД, а и на основание чл.617, ал.1, предл.1 ТЗ, считано от датата на решението за обявяване в несъстоятелност -20.02.2019г.

По делото не са събрани доказателства, които да установяват погасяване на задълженията на „В & ВГД Оранжерии Петрич“ ООД към КТБ АД - в несъстоятелност по процесните договори, напротив, видно от цитираните по – горе съдебни решения поради неизпълнение на същите задължения е открито производство по несъстоятелност на „В & ВГД Оранжерии Петрич“ ООД.

Предвид изложеното и заключението на приетата по делото допълнителна съдебно – икономическа експертиза, представена по делото на 12.07.2021г., според което: при преценка коефициентите при пълна солидарна отговорност на дружеството „СиЗ-Оранжерии Петрич“ ЕООД за задължението на „В и ВГД Оранжерии Петрич“ към КТБ за периода 31.12.2013г. – 31.03.2021г. е отговорено, че:

- показателите за ликвидност за целия период са много под препоръчителните стойности, което показва, че „СиЗ-Оранжерии Петрич“ ЕООД е неликвидно;
- коефициентите за незабавна и абсолютна ликвидност след 2014г. са 0;
- коефициента на финансова автономност /платежоспособност/ - за целия обследван период „СиЗ-Оранжерии Петрич“ ЕООД е неплатежоспособно, тъй като стойностите му са отрицателни и дружеството изцяло зависи от волята на кредиторите си;
- коефициентът на задлъжнялост за целия обследван период е с отрицателни стойности,

настоящият състав приема за доказани твърдяните материалноправни предпоставки по чл.608, ал.1 ТЗ/ търговецът не е в състояние да изпълни изискуемо парично задължение, породено от търговска сделка/, и при липса на предпоставките по чл.631 ТЗ /затрудненията на длъжника да са временни или че той разполага с имущество, достатъчно за покриване на задълженията, без опасност за интересите на кредиторите/ се налага извода, че „СиЗ-Оранжерии Петрич“ ЕООД е неплатежоспособно по смисъла на закона и по отношение на него следва да бъде открито производство по несъстоятелността, на основание чл.630, ал.1 ТЗ.

Съгласно Решение № 202 от 10.01.2014г. на ВКС по т.д № 1453/2013г., II т.о., ТК, което настоящият състав на съда споделя - началната дата на неплатежоспособност, разглеждана като момент на проявление на трайната неспособност на длъжника да погасява изискуемите си парични задължения към кредиторите по чл.608, ал.1 ТЗ с наличните си краткотрайни активи, се определя с оглед на неговото цялостно икономическо състояние, изразено чрез показателите за ликвидност, финансова автономност и задлъжнялост, при съобразяване на най-ранния момент на спиране на плащанията към кредиторите като външен белег на неплатежоспособността. От значение за началната дата на неплатежоспособност е обективната невъзможност да се изпълняват задълженията към всички кредитори, а не спирането на плащанията към отделен

кредитор.

Начална дата на неплатежоспособността е най - ранната, установена по делото дата, към която са налице всички елементи от фактическия състав на неплатежоспособността, съответно липсват предпоставките по чл.631 ТЗ.

В случая от анализа на установеното по делото следва извод, че към 25.11.2014г. са налице всички елементи от фактическия състав на неплатежоспособността:

- вписването на преобразуването е извършено на 26.06.2013г., от който момент има действие, по силата на чл.263ж ТЗ, съответно е налице солидарна отговорност между дружествата, участващи в преобразуването за възникналите до датата на преобразуването задължения на преобразуващото се дружество, на основание чл.263л, ал.1, изр.1 ТЗ.

- длъжникът не е погасил задълженията си към молителя /към тази дата „В & ВГД Оранжерии Петрич“ ООД е в забава да изпълни задължение по договор за банков кредит от 09.01.2007г., съгласно извлечение от счетоводните книги на молителя, представено с молбата по чл.625 ТЗ - л.47 от делото/;

- налице е обективна невъзможност да изпълнява задълженията си към всички кредитори, предвид анализа на икономическото състояние на длъжника;

- не са налице предпоставките по чл.631 ТЗ - затрудненията на длъжника не са временни и той не разполага с имущество, достатъчно за покриване на задълженията, без опасност за интересите на кредиторите,

и тази дата следва да бъде определена за начална по смисъла на чл.630, ал.1, т.1 ТЗ.

Неоснователни са възраженията за недопустимост на обжалваното решение поради липса на активна процесуална легитимация на молителя.

Както бе отбелязано, неоснователни са възраженията за недопустимост на обжалваното решение, основани на твърдения, че молителят не е кредитор на длъжника; претендираното от молителя вземане от длъжника не съществува; длъжникът не е страна по търговска сделка с молителя, като същите не обосновават и неправилност на решението.

Не се спори, а и от доказателствата по делото се установява, че в чл.15 от плана за преобразуване на „В & ВГД Оранжерии Петрич“ ООД са описани и разпределени всички права и задължения, които преминават към новоучрезените дружества, а в чл. 15.2 правата и задълженията които преминават към „СиЗ-Оранжерии Петрич“ ЕООД/л.217-229 от делото/. Видно от съдържанието на плана за преобразуване на „В & ВГД Оранжерии Петрич“ ООД – задълженията по процесните договори за кредит не са преминали към новоучредените дружества, но от това не следва различен извод от направения - че „СиЗ-Оранжерии Петрич“ ЕООД отговаря солидарно за задълженията на „В & ВГД Оранжерии Петрич“ ООД по процесните договори за кредит, като последица от преобразуването и възникналата солидарна отговорност по силата на закона.

При преобразуване чрез разделяне и отделяне законът предвижда възникване на

солидарна отговорност за всички участващи в преобразуването дружества /чл.263л, ал.1, изр.1 ТЗ/. Според чл.263л, ал.1, изр.2 ТЗ - отговорността на всяко дружество е до размера на получените от него права освен на дружеството, на което задължението е разпределено с договора или плана за преобразуване, но тълкувана систематически с изр.1, в съответствие с правилата по чл.46, ал.1 ЗНА, тази разпорежда следва да се разбира, като уреждаща вътрешните отношения между солидарните длъжници, а не като ограничаваща пълната им отговорност спрямо кредитора. Да се приеме обратното е неправилно, тъй като такова разбиране би било в противоречие с основния принцип при преобразуване – правата на кредиторите да не бъдат накърнени от самото преобразуване.

Цитираната във въззивната жалба съдебна практика на ВКС - Решение № 78 от 10.07.2017г. на ВКС по т.д. № 843/2016г., I т. о., ТК, също не обосновава промяна в изводите на съда, тъй като в решението е посочено, че касационен контрол е допуснат на основание чл.280, ал.1, т.3 ГПК за произнасяне по въпроса за тълкуването на чл.263л, ал.1 и 2 ТЗ относно това, кой е моментът на възникване на задължението за неустойка за забава при плащането на възнаграждение по сключен преди преобразуването договор в различните хипотезите на разпределени и неразпределени задължения между участващите в преобразуването търговски дружества, какъвто въпрос в случая не е налице и не се налага съобразяване частични мотиви от цитираното решение.

Предмет на спора, а следователно и предмет на силата на присъдено нещо на постановяването в производството по чл.625 ТЗ решение е състоянието на неплатежеспособност, респ. на свръхзадълженост на ответника и началната й дата, а не съществуването на самото вземане. За да прецени обаче активната легитимация на молителя и дали ответникът е в състояние да изпълни твърдяното вземане, съдът по необходимост изследва вземането - вида, изискуемостта, а косвено и размера му, като тези негови констатации са всъщност констатации относно правнорелевантни факти.

С оглед на това, следва да се признае съответно и правото на ответника по молбата да заяви всички свои възражения срещу твърдяното вземане, насочени към оборване активната материалноправна легитимация на молителя, в т. ч. и правото му да прави правопогасяващи възражения, в т. ч. и възражение за прихващане. Както вземането, на което се позовава молителят, така и вземането на ответника, предмет на възражението за прихващане, не стават предмет на спора и поради това няма да бъдат установени със сила на присъдено нещо. Това са преюдициални за предмета на делото /неплатежеспособността, респ. свръхзадължеността/ въпроси, по които съдът се произнася единствено в мотивите на решението. И доколкото по отношение на тях не се формира сила на присъдено нещо, то тези вземания могат да бъдат оспорвани и след откриване на производство по несъстоятелност / В този смисъл Решение №277 от 20.07.2007г. на ВКС по т.д.№1053/2006г., ТК, II т. о./

Предвид цитираната практика на ВКС, която настоящият състав на съда споделя,

отговорите на въпросите - дали претендираното вземане от длъжника в размер на 96 564 626,90лв. съществува, дали същото е безспорно и дали „В & ВГД Оранжерии Петрич“ ООД е погасило същото чрез извършени прихващания, не обосновават различен извод от направения, тъй като предмет на спора е състоянието на неплатежоспособност на ответника и началната ѝ дата. Предвид изложеното възраженията в тази насока са неоснователни.

По същите съображения неоснователно е и възражението за наличието на преюдициално за настоящият спор производство по т.д № 76/2020г. по описа на Окръжен съд Благоевград, изхода по което ще определи дали молителят е кредитор на „В & ВГД Оранжерии Петрич“ ООД. В подрепа на този извод е и разрешението дадено с определение № 60419 от 18.11.2021 г. на ВКС по ч.т.д.№ 2029/2021г., II т. о., ТК.

На 27.02.2015г. „В & ВГД Оранжерии Петрич“ ООД е продало на „КОПИЕ“ АД, ЕИК 203298803, 18 651 дружествени дяла с номинална стойност 10лв. всеки, представляващи 100 % от капитала на „С и 3-Оранжерии Петрич“ ЕООД, което е установено от представените по делото доказателства и вписванията по партидата на дружеството, но това не обосновава промяна в направените изводи.

Това е така, тъй като в случая се ангажира солидарната отговорност на нововъзникналото дружество, като последица от преобразуването, а не на едноличния собственик на капитала на същото, т.е. промяната на едноличния собственик на капитала на нововъзникналото дружество не води до отпадане на солидарната отговорност, възникнала по силата на императивната разпоредба на чл.263л, ал.1, изр.1 ТЗ. Поради което възраженията за неправилност на обжалваното решение, основани на посочената промяна са неоснователни.

Прави се възражение, че „С и 3-Оранжерии Петрич“ ЕООД не е страна по търговска сделка с молителя, както и че между тези страни липсват счетоводни записвания, в които да е отразено вземането на молителя по процесните договори за кредит към „В & ВГД Оранжерии Петрич“ ООД, но разгледано по същество същото е неоснователно.

Отговорността на „С и 3 - Оранжерии Петрич“ ЕООД за задълженията по процесните договори за кредит следва от възникналата по силата на закона солидарна отговорност за задълженията на „В & ВГД Оранжерии Петрич“ ООД по процесните договори за кредит, за което са изложени мотиви по-горе. В чл.263л, ал.1, изр.1 ТЗ не са предвидени изисквания за счетоводни записвания от новоучредените дружества на задълженията на преобразуващото се дружество, възникнали до датата на преобразуването, като условие за възникване на солидарна отговорност между всички участващи в преобразуването дружества, освен прекратените, поради което по пътя на търкуването не може да се приеме, че липсата на такива записвания води до отпадане отговорността на новоучредените дружества.

При съобразяване на разпоредбите на чл.263ж, ал.1 ТЗ и чл.263л, ал.1, изр.1 ТЗ,

следва да бъде извършвана преценката за настъпила изискуемост на вземанията по процесните договори за кредит, а от там и началната дата на неплатежоспособност, както е направено от съдилищата. По отношение на новоучредените дружества не може да бъде определена начална дата на неплатежоспособност преди момента на вписване в търговския регистър в търговския регистър на преобразуването – в случая 26.06.2013г., тъй като преди този момент те не са възникнали, съответно не са били правосубектни, предвид разпоредбата на чл.263ж, ал.1 ТЗ, което в случая е съобразено.

Направени са възражения за неправилност на обжалваното решение, обусловена изводите на съда по приложението на разпоредбата на чл.263л ТЗ и установеното по делото; липсата на данни за обявяване на предсрочна изискуемост и покана на длъжника „С и З - Оранжерии Петрич“ ЕООД да изпълни задължението и противоречие с приетото по Тълкувателно решение № 8 от 2.04.2019 г. на ВКС по т. д. № 8/2017г., ОСГТК и Тълкувателно решение № 4 от 18.06.2014 г. на ВКС по тълк. д. № 4/2013 г., ОСГТК.

По приложението на разпоредбата на чл.263л, ал.1, изр.1 ТЗ настоящият състав на съда изложи подробни мотиви, които като краен извод обосновават отговорността на „С и З - Оранжерии Петрич“ ЕООД по процесните договори за кредит, съответно преценката на приетите по делото доказателства, включително и заключения на съдебно – икономическите експертизи.

С решение № 498 от 26.02.2020г. по описа за 2019г. на Софийски апелативен съд, търговско отделение, тринадесети състав, в частта, с която е потвърдено решение № 860 от 20.02.2019г., постановено по т.д.№20161200900252/2016г. по описа на Окръжен съд - Благоевград, е прието, че „В & ВГД Оранжерии Петрич“ ООД има изискуеми задължения по търговски сделки към „КТБ“ АД /н/ - договори за банкови кредити, а именно:

кредит от 09.01.2007 г.,	договор за банков кредит от 28.09.2006г., договор за банков кредит от 07.03.2008г., договор за банков кредит от 28.05.2008 г.,	договор за банков кредит от 20.11.2009г., договор за банков кредит от 17.12.2009г.,	договор за банков кредит от 31.08.2009г., договор за банков кредит от 26.10.2010г.,	договор за банков кредит от 22.08.2012г.,
кредит от 14.03.2012г. и	ведно с анексите към посочените договори за банков кредит. По тези договори, ведно с анексите към тях, молителят „КТБ“ АД /н/ е предоставил на длъжника „В & ВГД Оранжерии Петрич“ ООД кредити в общ размер на 54 026 000 лв. Крайния срок за погасяване на сумите по всички договори за банков кредит към датата на подаване на молбата за откриване на производство по несъстоятелност /18.11.2016г./ е изтекъл. Липсват данни за погасяване към датата на подаване на молбата на задълженията, произтичащи от процесните договори за банков кредит, възлизащи към 16.11.2016г. според справка №70 от основното заключение по назначената по делото съдебно - счетоводна експертиза в общ размер на 57 517 274,03 лв.			

Видно от изложеното, към датата на подаване на молбата за откриване на

производство по несъстоятелност, по която е образувано т.д. №20161200900252/2016г. по описа на Окръжен съд – Благоевград - 18.11.2016г., а и към момента на подаване на молбата по чл. 625 ТЗ по която е образувано настоящето производство – 15.02.2021г., крайния срок за погасяване на задълженията по процесните договори за кредит е изтекъл.

Този факт се установява и от представените по делото доказателства – заверени преписи от посочените договори, от което следва извод, че не е налице хипотезата на обявяване на предсрочна изискуемост на задълженията по договори за кредит, при спазване на изискванията на чл.60, ал.2 от Закона за кредитните институции.

Позоваването на Тълкувателно решение № 8 от 2.04.2019г. на ВКС по т.д. № 8/2017г., ОСГТК и Тълкувателно решение № 4 от 18.06.2014г. на ВКС по тълк.д № 4/2013 г., ОСГТК и бланкетно, доколкото не се сочи в какво се изразява противоречието със същите. Ако се има в предвид липсата на обявяване на предсрочна изискуемост на задълженията по процесните договори за кредит, както бе отбелязано в случая такава не установява, а и не се твърди, поради което не е налице твърдяното противоречие.

Твърди се също, че по вариантите изготвени от вещото лице, без съобразяване на вземанията на молителя от „В & ВГД Оранжерии Петрич“ ООД в пълен размер, коефициентите за бърза, незабавна и абсолютна ликвидност, коефициента за финансова автономност и коефициента за задлъжнялост са в приетите норми до края на 2017г., но това не обосновава различен извод от направения. В случая съдилищата са кредитирали заключенията на вещите лица, при съобразяване на солидарната отговорност на длъжника за задълженията на „В & ВГД Оранжерии Петрич“ ООД към молителя в пълен размер, предвид разпоредбата на чл.263л, ал.1, изр.1 ТЗ, което от своя страна е обусловило извод за основателност на молбата по чл. 625 ТЗ, за което са изложени мотиви по-горе.

Обстоятелството, че за периода от 20.02.2019г. до 04.01.2021г. дружеството е било обявено в несъстоятелност и не е извършвало търговска дейност, също не обосновава извод за неправилност на обжалваното решение. В настоящето производство длъжникът е имал възможност да ангажира доказателства за липсата на твърдяните материалноправни предпоставки по чл.608, ал.1 ТЗ или чл.742, ал.1 ТЗ, съответно за наличието на предпоставките по чл.631 ТЗ /чл.154, ал.1 ГПК, вр. с чл.621 ТЗ/, като в съответствие с разпоредбата на чл.235, ал.2 ГПК, вр. с чл.621 ТЗ, съдът е основал решението върху приетите от него за установени обстоятелства по делото и върху закона, включително и при определяне на началната дата на неплатежоспособност.

Поради съвпадане на крайните изводи на окръжния и апелативния съд, обжалваното решение следва да бъде потвърдено, като правилно и законосъобразно.

Не следва да бъдат присъждани разноски, съобразно изхода на спора, предвид нарочното изявление на процесуалния представител на молителя в последното по делото открито съдебно заседание, че не претендира такива.

Воден от тези мотиви и на основание чл.271, ал.1, предл.1 ГПК, вр. с чл.272 ГПК,

РЕШИ:

ПОТВЪРЖДАВА решение № 42 от 03.08.2021г., постановено по т.д.№2021120090024 по описа за 2021г. на Окръжен съд – Благоевград.

Преписи от решението да се изпратят на Агенцията по вписванията и Окръжен съд - Благоевград.

Да се изпрати препис от решението на страните, на основание чл.7, ал.2 ГПК, вр. с чл.621 ТЗ.

Решението подлежи на касационно обжалване пред Върховния касационен съд в 7-дневен срок от вписването му в търговския регистър при Агенцията по вписванията, при условията на чл.280 ГПК.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

ЧЛЕНОВЕ: 1.

2.

Председател: _____

Членове:

1. _____

2. _____