

РЕШЕНИЕ

№ 8

гр. Варна , 24.03.2021 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АПЕЛАТИВЕН СЪД – ВАРНА, I СЪСТАВ в закрито заседание на двадесет и четвърти март, през две хиляди двадесет и първа година в следния състав:

Председател: Вилиян Г. Петров

Членове: Георги Йовчев
Николина П. Дамянова

като разглежда докладваното от Николина П. Дамянова Въззивно търговско дело № 20213001000153 по описа за 2021 година

за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 25, ал. 4, изр. 2 ЗТР, образувано по жалба на АГЕНЦИЯ ПО ВПИСВАНИЯТА - гр. София, представлявана от Изпълнителния директор Г К, и по пълномощие от Св. К. - главен експерт в отдел АМО, ГД „Регистри“, срещу решение № 10/13.01.2021г., постановено по т. д. № 1380/2020г. по описа на Варненски окръжен съд, с което, на основание чл. 25 ЗТРРЮЛНЦ, е отменен отказ рег. № 20201216114814 от 17.12.2020г. на Агенция по вписванията, Търговски регистър, постановен по заявление вх. № 20201216114814 на „СТИЙЛИМПЕКС “ ООД – гр. Варна, ЕИК 103806130, представлявано от управителя М М, чрез адв. К. К. от ВАК, за вписване по партидата на дружеството преобразуване чрез вливане на „ВМ КОНСТРУКТ “ ЕООД, ЕИК 201390384 в „СТИЙЛИМПЕКС “ ООД– заявител и едноличен собственик на капитала.

В жалбата са инвокирани оплаквания за неправилност на атакуваното решение поради противоречие със императивни правни норми и с практиката на съдилищата по въпросите относно приложението на разпоредбата на чл. 262 к, ал.1 ТЗ в хипотезата по чл. 263 т, ал. 3 ТЗ. Искането е за отмяна на решението и потвърждаване на постановения отказ, с присъждане на

разноски за настоящото производство.

Жалбата е подадена в срок, от легитимирано лице съгласно измененията и допълненията на чл. 25 ЗТРРЮЛНЦ с § 14 от ПЗР на ЗИД на ЗИНЗПС/ДВ. бр. 105/11.12.2020г./, чрез надлежно упълномощен с пълномощно № РД-01-491/19.10.2020г. процесуален представител –служител на АВп с юридическо образование, насочена е срещу подлежащ на обжалване съдебен акт по чл. 25, ал. 4 от ЗТР, при наличие на правен интерес от обжалването, и е процесуално допустима.

Процесуалният представител на заявителя „СТИЙЛИМПЕКС “ ООД – гр. Варна - адв. К. К. от ВАК, е подал отговор в срок, в който е изразено становище за неоснователност на жалбата и са репликирани доводите и съображенията на представителя на АВп относно приложимите правни норми.

Разгледана по същество жалбата се преценява като основателна по следните съображения:

Със заявление Обр. В 2-1 рег. № 20201216114814, подадено по електронен път от адвокат с изрично пълномощно, е поискано вписване по партидата на „Стийлимпекс “ ООД – гр. Варна, ЕИК 103806130, на преобразуване чрез вливане на „ ВМ Конструкт“ ЕООД в „Стийлимпекс “ ООД. Заявителят е едноличен собственик на капитала на вливащото се дружество.

За да постанови отказ рег. № 20201216114814 от 17.12.2020г., при извършване на проверка за спазването на изискванията на чл. 21 от ЗТР и Наредба № 1/14.02.2007г. за водене, съхраняване и достъп до търговския регистър, длъжностното лице по регистрацията при АВп е направило констатации и изводи за неизпълнение на изискването на чл. 262к от ТЗ за предварително обявяване по партидите на двете дружества, на договора за преобразуване.

За да отмени отказа и постанови вписване, окръжният съд е възприел в обжалваното решение № 10/13.01.2021г. становището на заявителя в подадената в срок жалба вх. № 26752/29.12.2020г., че в случая не е необходимо предварително обявяване по партидите на двете дружества на

договора за преобразуване, тъй като в хипотезата, при която цялото имущество на преобразуващото се дружество „ВМ Конструкт“ ЕООД, което се прекратява без ликвидация, преминава към едно съществуващо дружество – правопреемник, са приложими специфични правила за облекчаване на преобразуването – съотв. чл.263т, чл.264н и чл.265 ТЗ.

Съставът на ВнАпС намира за неправилен извода на окръжния съд в мотивите на атакуваното решение за неприложимото на изискването на чл. 262к от ТЗ за заявеното за вписване преобразуване чрез вливане, като съображенията за това са следните:

В ТЗ подробно е регламентирана процедурата по преобразуване на търговско дружество, ведно с всички подготвителни действия за извършване на преобразуването. В случая, при заявеното за вписване преобразуване чрез вливане на еднолично дружество в дружеството, което е едноличен собственик на неговия капитал, е налице т. нар. възходящо, вертикално вливане. За него в ТЗ са предвидени някои особени правила, едно от които е правилото на чл. 263т, ал. 3, изр. 2 и 3 ТЗ - при вливане на еднолично търговско дружество в едноличния собственик на неговия капитал членове 261б, 262и, 262л и 262м от ТЗ не се прилагат. Затова управителните органи на участващите в преобразуването търговски дружества не съставят писмен доклад за преобразуването и не се извършва проверка на преобразуването, като не се назначава проверител и той не съставя доклад.

В този случай обаче се прилага правилото на чл. 262к ТЗ, според което договорът или планът за преобразуване се представят в търговския регистър, като, ако участващите в преобразуването дружества са капиталови, той се обявява не по-малко от 30 дни преди датата на общото събрание, на което се взема решение за преобразуването. Последното изискване е предвидено в защита на съдружниците или акционерите в дружествата, участващи в преобразуването и има за цел да им даде възможност да се запознаят с договора или плана за преобразуване преди да вземат решение за преобразуването.

В чл. 263т, ал. 2 ТЗ, който е коментиран в обжалваното решение, е уреден друг особен случай, а именно такъв на хоризонтално вливане - когато всички преобразуващи се и приемащи дружества са еднолични и едноличният

собственик на капитала е едно и също лице, преобразуването се извършва въз основа на решение на едноличния собственик. За решението се прилагат съответно [чл. 262е](#) и [262ж, ал. 1, ал. 2, т. 1, 3, 4, 8 и 9, ал. 3 и 4 ТЗ](#) и [чл. 262з - 262р](#) и [чл. 263о - 263с ТЗ](#). За да е приложима тази хипотеза, следва да са налице две условия – участващите в преобразуването дружества да са еднолични и едноличен собственик на капитала да е едно и също лице. Правилото на [чл. 263 к ТЗ](#) не се прилага, тъй като собственик на всички дружества, участващи в преобразуването е едно и също лице и решението за преобразуването е негово.

В процесния случай [чл. 263т, ал. 2 ТЗ](#) е неприложим, тъй като се установява друга хипотеза - дъщерното дружество „ВМ Конструкт“ ЕООД се влива в дружеството майка „Стийлимпекс“ ООД. Не е налице нито едно от условията за приложимост на [чл. 263т, ал. 2 ТЗ](#), тъй като приемащото дружество не е еднолично и съответно собственик на капитала на двете дружества не е едно и също лице. Нормите, уреждащи преобразуването са императивни от една страна, а от друга страна - нормите, уреждащи изключения от императивни правни норми, не могат да се прилагат по аналогия.

Поради противоречивите правни изводи на двете съдебни инстанции относно приложимите норми и установените с тях правни последици, решение на ОС – гр. Варна следва да се отмени, като се постанови друго, с което обжалваният отказ да бъде потвърден.

С оглед резултата от въззивното обжалване и предвид обстоятелството, че жалбоподателят е защитаван от упълномощен служител с юридическо образование, ответното дружество дължи и следва да бъде осъдена да заплати на насрещната страна юрисконсултско възнаграждение за защита, на основание [чл. 78, ал. 8 във вр. ал. 3 ГПК](#), в размер на 300 лв., съгласно [чл. 37 от ЗПрП във вр. чл. 25 от Наредба за правната помощ](#).

Воден от горното, ВнАпС, ТО, I- ви състав

РЕШИ:

ОТМЕНЯ решение № 10/13.01.2021г., постановено по т. д. №

1380/2020г. по описа на Варненски окръжен съд, с което, на основание чл. 25 ЗТРРЮЛНЦ, е отменен отказ рег. № 20201216114814 от 17.12.2020г. на Агенция по вписванията, Търговски регистър, постановен по заявление вх. № 20201216114814 на „СТИЙЛИМПЕКС “ ООД – гр. Варна, ЕИК 103806130, представлявано от управителя М М, чрез адв. К. К. от ВАК, за вписване по партидата на дружеството преобразуване чрез вливане на „ВМ КОНСТРУКТ “ ЕООД, ЕИК 201390384 в „СТИЙЛИМПЕКС “ ООД– заявител и едноличен собственик на капитала, като вместо него **ПОСТАНОВЯВА:**

ПОТВЪРЖДАВА отказ рег. № 20201216114814 от 17.12.2020г. на Агенция по вписванията, Търговски регистър, постановен по заявление вх. № 20201216114814 на „СТИЙЛИМПЕКС “ ООД – гр. Варна, ЕИК 103806130, представлявано от управителя М М, чрез адв. К. К. от ВАК, за вписване по партидата на дружеството преобразуване чрез вливане на „ВМ КОНСТРУКТ “ ЕООД, ЕИК 201390384 в „СТИЙЛИМПЕКС “ ООД.

ОСЪЖДА „СТИЙЛИМПЕКС “ ООД – гр. Варна, ЕИК 103806130, представлявано от управителя М М, да заплати на АГЕНЦИЯ ПО ВПИСВАНИЯТА – гр. София, представлявана от Изпълнителния директор Г К, сумата 300лв. / триста лева/, представляваща възнаграждение за юрисконсултска защита, на основание чл. 78, ал. 3 във вр. ал. 8 ГПК.

Препис от решението **ДА СЕ ИЗПРАТИ** на Агенцията по вписванията.

РЕШЕНИЕТО не подлежи на обжалване.

Председател: _____

Членове:

1. _____

2. _____