

# РЕШЕНИЕ

№ 13

гр. Кюстендил, 16.03.2023 г.

## В ИМЕТО НА НАРОДА

**ОКРЪЖЕН СЪД – КЮСТЕНДИЛ** в публично заседание на шестнадесети февруари през две хиляди двадесет и трета година в следния състав:

Председател: Ваня Др. Богоева

при участието на секретаря Галина Г. Кирилова  
като разгледа докладваното от Ваня Др. Богоева Търговско дело № 20221500900053 по описа за 2022 година

Производството е по реда на Част Четвърта „Несъстоятелност“, Глава 39 „Откриване на производство по несъстоятелност“, чл. 625 и сл. от Търговския закон /ТЗ/.

Образувано е по молба вх. № 3580/03.10.2022 г. на „ГАМА СОФТ“ ЕООД, ЕИК \*\*\*, със седалище и адрес на управление: гр. Кюстендил, ул. „ Демокрация“ № 38, представлявано от управителя М.Т., чрез пълномощника адв. Д. Д. от АК - Кюстендил.

В молбата се твърди, че ТД е неплатежоспособно и свръхзадължияло, като общият размер на задълженията му съгласно изготвения списък на кредиторите надхвърлял 30 000 лева, Сочи, че кредитор на дружеството е НАП, чиито вземания са необезпечени. Дружеството твърди, че не притежава активи, с изключение на описани в приложение към молбата, които били на незначителна стойност при съпоставяне с пасивите му, предвид което не разполага с възможност за погасяване на задълженията си. Подчертава, че затрудненията не били временни и не се очаквало да бъдат преодоленни в бъдеще. Допълва, че дружеството окончателно е спряло дейността си и плащанията към кредиторите си, предвид невъзможността с наличните краткотрайни активи да покрива краткосрочните си задължения и поради липсата на достатъчно парични средства.

В молба-допълнение вх. № 4357/18.11.2022г. дружеството уточнява началната дата на неплатежоспособност като сочи датата на издаване на ревизионния му акт от НАП № Р-22001019004207-091-001/03.12.2019г., на която дата дружеството изпаднало в неплатежоспособност, тъй като било в невъзможност да погаси задълженията си като от същата е спряло плащанията си.

Прави се искане за постановяване на решение в хипотезата на чл. 632, ал. 1 от ТЗ, с

всички произтичащи от това последици – обявяване на неплатежоспособността на молителя и определяне на началната й дата – 03.12.2019 г., откриване на производство по несъстоятелност, допускане на обезпечение, чрез налагане на заповест за спиране на дружеството в несъстоятелност, прекратяване на дейността на предприятието му и спиране на производството по делото, с оглед невъзможността дружеството да покрие началните разноски по делото.

Към молбата и подадена допълнително молба с вх. № 4357/18.11.2022г. са приложени изискуемите се от чл. 628, ал.1 и ал.3 от Търговския закон документи, а именно: счетоводен баланс, отчет за приходите и разходите, отчет за паричните потоци и отчет за собствения капитал на „ГАМА СОФТ“ ЕООД към 30.09.2022 г.; опис и оценка на активите и пасивите на „ГАМА СОФТ“ ЕООД към 30.09.2022 г.; списък на кредиторите с посочване на адрес, вид и размер и обезпечения на вземанията им към 03.08.2021г.; Уведомление по чл. 78 от ДОПК изх. № 10000213070684/02.08.2021 г.; справка за задълженията към НАП към 29.09.2022 г.; декларация от управителя на „ГАМА СОФТ“ ЕООД; ревизионен акт № Р-22001019004207-091-001/03.12.2019 г..

Според тези документи, „ГАМА СОФТ“ ЕООД има един кредитор в лицето на държавата – Национална агенция за приходите, чиито вземания не са обезпечени, имат публичноправен характер и са на обща стойност 33 459.73 лева, в това число – главница и лихви.

По делото е прието заключение с вх.№ 700/08.02.2023г. на назначената съдебно - икономическа експертиза, изпълнена от вещото лице М. В..

След извършена справка в Търговския регистър вещото лице е установило, че в Търговския регистър са публикувани годишни финансови отчети за 2018 г., 2019 г. и 2021 г. Съгласно Счетоводния баланс за 2018 г., дружеството има наличност по разплащателни сметки 2 хил. лева, текуща печалба - 1 хил. лева и други резерви - 1 хил. лева Съгласно Счетоводния баланс за 2019 г., дружеството има касова наличност 3 хил. лева текуща печалба - 2 хил. лева и неразпределена печалба - 1 хил. лева. Съгласно Счетоводния баланс за 2021 г., дружеството има записани само загуба в размер на 30 хил. лева. и данъчни задължения над 1 год. в размер на 30 хил. лв. До 30 септември 2022 г. дружеството е натрупало още 3 хил. лева. загуба /общо 33 хил. лева/ и данъчни задължения над 1 година - 3 хил. лева. Общо задължения - 33 хил. лева Съгласно отчета за паричния поток, през 2021 г. са разплатени 3 хил. лева за „лихви, комисионни и други подобни“, няма разплащания към търговски контрахенти, към персонал, няма и постъпления.

С Ревизионен акт от 03.12.2019 г., на основание извършена ревизия, е установено задължения към НАП в размер на 25 477.99 лева. Задължението е от данък добавена стойност и е натрупано за периода 7.11.2018 г. - 31.12.2018 г. за получени услуги на територията на страната от юридическо лице, което е установено извън ЕС, и съответно неначислено ДДС с протокол по чл. 117 от ЗДДС.

Съгласно Справка за задълженията, плащанията по които подлежат на разпределение

от публичен изпълнител, към 29.9.2022 г. задълженията на дружеството възлизат на 33 459,73 лева, в т.ч. главница 24 279,9 лева и лихви - 9 179,73 лева. Задълженията са формирани от данък върху доходите от трудови и приравнени на тях правоотношения /първа неплатена главница в размер на 40.43 лева, дължима до 25.6.2019 г./, корпоративен данък от нефинансови предприятия - по годишна данъчна декларация /размер на дължимия данък - 242,85 лева, дължим до 30.6.2020 г./, данък върху дивидентите и ликвидационни дялове на местни и чуждестранни юридически лица /129,73 лева, дължим до 1.11.2021 г./, глоби, санкции по наказателно постановление - 297,85 лева, дължими до 6.11.2018 г. и данък добавена стойност - по ревизионен акт /в размер на 23 377,44 лв., дължим до 14.12.2018 г./ Най-рано възникнало и неразплатено задължение е по ревизионен акт, дължим данък добавена стойност- 23 377,44 лева.

Въз основа на извършените проверки, вещото лице е установило следното: Коефициентът на общата ликвидност - краткотрайни активи/краткосрочни задължения е нула; бързата ликвидност - краткосрочни вземания + краткосрочни инвестиции + парични средства/краткосрочни задължения е равна на нула; незабавната ликвидност - краткосрочни инвестиции + парични средства/текущи задължения е равна на нула; абсолютната ликвидност- парични средства/текущи задължения е равна на нула; съгласно публикуваните в ТР финансови отчети налични парични средства дружеството не притежава.

В заключението вещото лице е посочило, че към балансова дата 31.12.2021г. всички коефициенти за ликвидност на дружеството са 0, то няма активи и парични средства, с които да разплати задълженията си, а съгласно счетоводния баланс сумата на пасива също е 0; финансовите показатели на дружеството – коефициент на задлъжнялост /пасиви : собствен капитал/ и коефициентът за финансова автономност на дружеството /собствен капитал : пасиви/ също са 0; съгласно ГФО за 2021 г. и счетоводния баланс към 30.09.2022 г. дружеството няма вземания от трети лица; не разполага с парични средства /съгласно опис и оценка на активите, наличността в брой е едва 51.26 лева./; към 22.09.2022 г. дружеството има задължения в размер на 33 459.73 лв. в т.ч. главница 24 279,90 лв. и лихва 9 179,83 лв.; дружеството има неуредени разчети към държавния и общинските бюджети за начислени и невнесени данъци, като най-рано възникналото и неразплатено задължение е по ревизионен акт – дължим до 14.12.2018 г. ДДС.

При така установената по делото фактическа обстановка, съдът формира следните правни изводи:

Предмет на разглеждане е молба за откриване на производство по несъстоятелност, поради неплатежоспособност на дружеството - молител.

Съгласно разпоредбите на Търговския закон /ТЗ/, производство по несъстоятелност може да се открие: 1. спрямо определени лица; 2. по искане на определени лица и 3. при наличие на определени материалноправни предпоставки.

Лицата, спрямо които може да се открие производство по несъстоятелност, са: 1. търговци /съгласно чл.607а от ТЗ/, с изключение на търговец - публично предприятие, което

упражнява държавен монопол или е създадено с особен закон /чл.612 ал.1 от ТЗ/; 2. неограничено отговорните съдружници в търговско дружество, спрямо което е открито производство по несъстоятелност /чл.610 от ТЗ/, включително починали и/или заличени в търговския регистър /чл.611 ал.2 от ТЗ/; 3. починал или заличен ЕТ – чл.611 ал.1 от ТЗ; 4. лице, което прикрива търговска дейност, чрез неплатежоспособен длъжник – чл.609 от ТЗ и 5. сдружения и фондации /чл.14 ал.4 от ЗЮЛНЦ/. В конкретния случай, молителят „ГАМА СОФТ“ ЕООД е търговско дружество, което по смисъла на чл.1 ал.2 от ТЗ, представлява търговец по формата си.

Лицата, по искане на които може да се открие производство по несъстоятелност, съгласно чл. 625 от ТЗ, са: 1. длъжникът; 2. кредитор, притежаващ изискуемо парично вземане по чл.608, ал.1, т.1 от ТЗ - породено от или отнасящо се до търговска сделка, включително нейната действителност, изпълнение, неизпълнение, прекратяване, унищожаване и разваляне, или последиците от прекратяването ѝ; 3. Националната агенция за приходите – за изискуеми парични вземания по чл.608, ал. 1, т. 2 и т. 3 от ТЗ - за публичноправно задължение към държавата или общините, свързано с търговската дейност на длъжника или задължение по частно държавно вземане и 4. Изпълнителната агенция „Главна инспекция по труда“ при изискуеми и неизпълнени за повече от два месеца задължения за трудови възнаграждения към най-малко една трета от работниците и служителите на търговеца. По настоящото дело молител е длъжникът „ГАМА СОФТ“ ЕООД, поискал откриване на производство по несъстоятелност спрямо себе си.

Материалноправните предпоставки за откриване на производство по несъстоятелност са посочени в чл.607а от ТЗ и се изразяват в едно от следните две имуществени състояния на длъжника: 1. неплатежоспособност – общо основание, приложимо спрямо всички видове длъжници, и 2. свръхзадълженост – специално основание, приложимо спрямо капиталовите търговски дружества, по смисъла на чл.64 ал.3 от ТЗ – дружества с ограничена отговорност, акционерни дружества и командитни дружества с акции.

В разглеждания случай молителят поддържа наличие на основание за откриване на производство по несъстоятелност, изразяващо се в неплатежоспособност. Съгласно чл. 608, ал.1 от ТЗ, неплатежоспособен е търговец, който не е в състояние да изпълни изискуемо: 1. парично задължение, породено от или отнасящо се до търговска сделка, включително нейната действителност, изпълнение, неизпълнение, прекратяване, унищожаване и разваляне, или последиците от прекратяването ѝ, или 2. публичноправно задължение към държавата и общините, свързано с търговската му дейност или 3. задължение по частно държавно вземане или 4. задължение за изплащане на трудови възнаграждения към най-малко една трета от работниците и служителите, което не е изпълнено повече от два месеца. Цитираната разпоредба, преценявана във връзката ѝ с нормата на чл.631 от ТЗ, според която съдът отхвърля молбата, когато установи, че затрудненията на длъжника са временни или че той разполага с имущество, достатъчно за покриване на задълженията, без опасност за интересите на кредиторите, води до извода, че за да бъде налице неплатежоспособност, имущественото състояние на длъжника следва да се характеризира с трайна невъзможност

на същия да изпълни посочено в чл. 608, ал.1 от ТЗ изискуемо парично задължение чрез наличните краткотрайни и реално ликвидни активи.

В чл. 608, ал. 3 от ТЗ е въведена оборима законова презумпция, според която неплатежоспособността се предполага, когато длъжникът е спрял плащанията. В ал.2 и ал.4 на чл.608 от ТЗ са предвидени още две презумпции за наличие на състояние на неплатежоспособност, съответно - предполага се, че търговецът не е в състояние да изпълни изискуемо задължение, ако преди подаване на молбата за откриване на производството по несъстоятелност не е заявил за обявяване в търговския регистър годишните си финансови отчети за последните три години, както и неплатежоспособността се предполага, ако по изпълнително производство, образувано за изпълнение на влязъл в сила акт на кредитора, подал молба по чл.625 от ТЗ, вземането е останало изцяло или частично неудовлетворено в рамките на 6 месеца след получаване на поканата или на съобщението за доброволно изпълнение.

Състоянието на неплатежоспособност трябва да е налице към момента на приключване на устните състезания по делото, но изискването за трайния му характер по необходимост предполага извършване на цялостен финансово – икономически анализ на дейността на длъжника в един достатъчно продължителен период назад във времето.

По делото е прието заключение по назначена съдебно-икономическа експертиза, в което са изследвани счетоводните показатели на длъжника, като от съществено значение са анализирани коефициенти за ликвидност и за финансова автономност на молителя. Така, в решение № 115 от 25.06.2010г. на ВКС по т.д.№169/2010г., II т. о., ТК, постановено по реда на чл. 290 от ГПК, се приема, че съдът следва да прецени коефициентите на обща, бърза, незабавна и абсолютна ликвидност, дали са под единица и какво е съотношението им, което е от значение за икономическото състояние на длъжника, като обективно състояние. За да е налице състояние на неплатежоспособност, не е достатъчно длъжникът да не плаща свое изискуемо парично задължение, а да не е в състояние да го изпълни.

Коефициентите за ликвидност са количествени характеристики на способността на дружеството да изплаща текущите си задължения с наличните си краткотрайни активи. Ликвидността не е статична величина и следва да се разглежда в динамика. Тя перманентно се променя, поради непрекъснатото задължение на дружеството за плащане на доставчици, банки и др., както и поради парични постъпления от реализирана продукция или услуги. За норматив при коефициента за обща ликвидност се приема коефициент „1“, тъй като при него предприятието има толкова краткотрайни активи, колкото са неговите краткосрочни задължения, поради което то може да поема плащанията по тях. В конкретния случай, коефициентите за обща и бърза ликвидност на дружеството- молител са нула, тези за незабавна и абсолютна ликвидност са също нулеви стойности.

Показателите за автономност характеризират степента на финансова независимост на дружеството от неговите кредитори. Колкото коефициентът за финансова автономност е равен или по-висок от „1“, толкова зависимостта от кредиторите е по-ниска. Коефициентът на финансова автономност на молителя в случая е 0, а коефициентът за задлъжнялост е 0.

При наличните данни може да се приеме, че към 31.12.2021 г. „ГАМА СОФТ“ ЕООД не е било в състояние да поеме плащанията на текущите си задължения с наличните краткотрайни активи, парични средства и краткорайни инвестиции, както и че същото е било в зависимост от кредитори. Последното е аргумент, че затрудненията на дружеството към 2021 г. са били не само трайни, но и необратими. Гореизложените цифрови показатели, ведно с обстоятелството, че понастоящем не се установява търговецът да разполага с дейност и имущество, с които да преодолее влошеното финансово състояние, сочат, че състоянието на длъжника понастоящем е дълбоко и необратимо и е налице обективното състояние на неплатежоспособност.

Липсата на данни за последващия период не дават основание да се формира различен извод от така направения, освен за наличие на хипотеза на влошаване на финансовото състояние на дружество, което е спряло дейността си, няма никакви материални активи, не разполага със свободни парични средства и краткосрочни вземания към настоящия момент, а размерът на публичните му задължения възлиза на 33 459.73 лева. Според съда, данните по делото очертават извод, че дружеството е декапитализирано и това му финансово състояние има траен и необратим характер.

Всичко изложено води до заключението, че, както в минал период, така и към настоящия момент, молителят е в състояние на трайна невъзможност за изпълнение на паричните си задължения, чрез наличните си краткотрайни и реално ликвидни активи. Следва да се приеме за установено състояние на неплатежоспособност, по смисъла на чл.608 ал.1 от ТЗ, което изисква съдът да определи началната дата на това състояние.

В Търговския закон липсва регламентацията относно критериите за определяне на началната дата на неплатежоспособността. В съдебната теория се приема, че началната дата на неплатежоспособността следва да бъде най-ранно установената по делото дата, към която са налице всички признаци на неплатежоспособността /трайно, обективно и необратимо финансово затруднение на длъжника/. Трайно установената съдебна практика по въпроса за началната дата на неплатежоспособността преодолява становището, че това е датата на последното плащане към определен кредитор /датата, на която са спрели плащанията/, като приема, че „неплатежоспособността“ представлява трайно и обективно икономическо състояние на длъжника за невъзможност за плащане/погасяване на задълженията/ към всички кредитори. Счита се, че началната дата на неплатежоспособността следва да се определи не според датата на първото спиране на плащанията, нито чрез датата на последното погасяване на задълженията /последното извършено плащане към определен кредитор/. Началната дата на неплатежоспособността следва да се определи, като се вземе предвид онова спиране на плащанията, което представлява израз на трайното и обективно състояние на невъзможност на длъжника да погасява задълженията си. Началната дата на неплатежоспособността трябва да бъде израз на последваща, бъдеща, трайна и обективна невъзможност на длъжника да погасява задълженията си /(в този смисъл е напр. решение № 90 от 20.07.2012 г. на ВКС по т.д.№ 1152/2011г., I т. о., , по чл.290 от ГПК/. Следва да се има предвид и, че съгласно чл.608 ал.3 от ТЗ, неплатежоспособност може да е налице и когато

длъжникът е платил или е в състояние да плати частично или изцяло само вземанията на отделни кредитори

Съдът счита, че в настоящия случай като начална дата на неплатежоспособността следва да се приеме датата 14.12.2018 г., когато дружеството е преустановило плащанията си към ТД на НАП, която представлява израз на трайното и обективно състояние на невъзможност на длъжника да погасява задълженията си. В този смисъл са констатациите и изводите на вещото лице в приетото заключение, които се подкрепят и от установените и изложени по-горе обстоятелства, въз основа на събраните по делото писмени доказателства.

По делото, както от твърденията на молителя, така и от заключението на вещото лице, се установява, че дружеството-молител не разполага с парични средства или бързоликвидни материални активи за посрещане на първоначалните разноски в производството по несъстоятелността. Въпреки изрично даденото указание на съда, при условията на чл.629б от ТЗ, да бъдат предплатени начални разноски в производството в размер на 4 000 лева, такива не са заплатени от заинтересованата страна, нито от неин кредитор в дадения срок.

При тези данни съдът намира, че производството по несъстоятелност по отношение на „ГАМА СОФТ“ ЕООД следва да бъде открито при условията на чл. 632, ал. 1 от ТЗ, с произтичащите от това последици - обявяване на неплатежоспособността на молителя, определяне на началната й дата, откриване на производство по несъстоятелност, допускане на обезпечение, чрез налагане на заповест и възбрана, обявяване на дружеството в несъстоятелност, прекратяване на дейността на предприятието му и спиране на производството по делото.

Воден от горното и на основание чл.632 ал.1 от ТЗ, съдът

## **РЕШИ:**

**ОБЯВЯВА** неплатежоспособността на „ГАМА СОФТ“ ЕООД, с ЕИК \*\*\*, със седалище и адрес на управление: гр. Кюстендил, \*\*\* представлявано от управителя М.Т..

**ОПРЕДЕЛЯ** начална дата на неплатежоспособността на „ГАМА СОФТ“ ЕООД, с ЕИК \*\*\*, със седалище и адрес на управление: гр. Кюстендил, \*\*\* представлявано от управителя М.Т., а именно - датата 14.12.2018 г.

**ОТКРИВА ПРОИЗВОДСТВО ПО НЕСЪСТОЯТЕЛНОСТ** на „ГАМА СОФТ“ ЕООД, с ЕИК \*\*\*, със седалище и адрес на управление: гр. Кюстендил, \*\*\* представлявано от управителя М.Т..

**НАЛАГА** общи възбрана и заповест върху имуществото на „ГАМА СОФТ“ ЕООД, с ЕИК \*\*\*, със седалище и адрес на управление: гр. Кюстендил, \*\*\* представлявано от управителя М.Т..

**ПОСТАНОВЯВА ПРЕКРАТЯВАНЕ НА ДЕЙНОСТТА** на предприятието на „ГАМА

СОФТ” ЕООД, с ЕИК \*\*\*, със седалище и адрес на управление: гр. Кюстендил, \*\*\* представлявано от управителя М.Т..

ОБЯВЯВА В НЕСЪСТОЯТЕЛНОСТ „ГАМА СОФТ” ЕООД, с ЕИК \*\*\*, със седалище и адрес на управление: гр. Кюстендил, \*\*\* представлявано от управителя М.Т., на основание чл. 632, ал. 1 от ТЗ.

СПИРА производството по несъстоятелност по т.д. № 53/2022 г. по описа на Окръжен съд-Кюстендил.

УКАЗВА на „ГАМА СОФТ“ ЕООД и на кредиторите му, че спряното производство по несъстоятелност може да бъде възобновено в срок една година от вписването на решението за откриване на производство по несъстоятелност в ТР, ако в рамките на този срок по делото се удостовери наличие на достатъчно имущество или ако се депозира по сметка на ОС - Кюстендил необходимата сума за предплащане на началните разноси по смисъла на чл.629б от ТЗ в размер на 4 000 /четири хиляди/ лева.

ПРЕДУПРЕЖДАВА „ГАМА СОФТ“ ЕООД и кредиторите му, че ако в едногодишен срок от вписването на решението за откриване на производство по несъстоятелност в ТР, не бъде поискано възобновяване на производството по несъстоятелност, съдът ще прекрати същото и ще постанови заличаване на длъжника от търговския регистър.

Решението ДА СЕ ВПИШЕ в Търговски регистър при Агенцията по вписванията по партидата на „„ГАМА СОФТ” ЕООД, с ЕИК \*\*\*, със седалище и адрес на управление: гр. Кюстендил, \*\*\* представлявано от управителя М.Т..

Решението ДА СЕ ВПИШЕ и в книгата по чл.634в ал.1 от ТЗ.

Решението подлежи на обжалване с въззивна жалба пред Апелативен съд-София, в седмодневен срок от датата на вписването му в Търговския регистър.

Решението подлежи на незабавно изпълнение.

Препис от решението да се изпрати на Агенцията по вписванията.

Препис от решението да се изпрати на дружеството-молител.

**Съдия при Окръжен съд – Кюстендил:** \_\_\_\_\_