

РЕШЕНИЕ

№ 397

гр. Пловдив, 05.08.2022 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АПЕЛАТИВЕН СЪД – ПЛОВДИВ, 3-ТИ ТЪРГОВСКИ СЪСТАВ, в публично заседание на двадесет и девети юни през две хиляди двадесет и втора година в следния състав:

Председател: Георги В. Чамбов

Членове: Емил Люб. Митев
Антония К. Роглева

при участието на секретаря Нели Б. Богданова
като разгледа докладваното от Георги В. Чамбов Въззивно търговско дело № 20225001000302 по описа за 2022 година

за да се произнесе, взе предвид следното:

Производство по реда на чл. 258 и сл. ГПК.

Образувано е по въззивна жалба от адвокат М. Ч. като пълномощник на ищеца Р. Д. Б. против решение № 7 от 16.03.2022 г., постановено по т.д. № 79 по описа за 2021 г. на Окръжен съд К., с което е:

- отхвърлен предявения от Р. Д. Б. против „Т.-К.“ ООД иск, с правно основание чл. 74, ал. 1 ТЗ, за отмяна на всички решения, взети от общото събрание на съдружниците на „Т.-К.“ ООД гр. К., проведено на 23.09.2021 г., като неоснователен;

- осъден Р. Д. Б. да заплати на „Т.-К.“ ООД направените по делото разноски за адвокат в размер на 1080 лева.

Ищецът чрез процесуалния си представител изразява становище, че решението е неправилно, постановено в противоречие със събраните доказателства по делото и в противоречие със закона. Искането е решението на К.йския окръжен съд да се отмени и да се постанови друго, с което се да се отмени решението от ОСС. Иска да му се присъдят направените във производство пред двете инстанции разноски.

В срока по чл. 263, ал.1 ГПК е постъпил отговор на въззивната жалба от ответника „Т.-К.“ ООД, с който се изразява становище, че обжалваното решение е правилно. Искането е решението да се потвърди, като на

дружеството се присъдят сторените във въззивното производство деловодни разноски.

Пловдивският апелативен съд, след преценка на събраните по делото доказателства, във връзка с изложените оплаквания и възражения на страните, приема за установено следното:

Производството пред К.йския окръжен съд е образувано по предявени от Р. Д. Б. против „Т.-К.“ ООД иск с правно основание чл.74, ал. 1 от ТЗ, за отмяна на всички решения, взети от общото събрание на съдружниците на „Т.-К.“ ООД гр. К., проведено на 23.09.2021 г., с които: 1. Р. Д. Б. е освободен от длъжността „управител“ на дружеството; 2. Р. Д. Б. не е освободен от отговорност в качеството му на управител; 3. Избран е нов управител на „Т.-К.“ ООД.

Във връзка със заявените в подкрепа на исковите и възраженията, твърдения, по делото е установено следното:

Безспорно е, че към датата на провеждане на ОСС - 23.09.2021 г. ищецът Р. Д. Б. е съдружник в ответното дружество „Т.-К.“ ООД, от чийто капитал притежава 749 дяла по 10 лв. всеки.

Установено е също, че на 23.09.2021 г., от 18:00 ч., в офиса на „Т.-К.“ ООД, в гр. К. на ул. „И.В.“ №*, е проведено извънредно ОС на съдружниците на същото дружество, на което са били взети решения, с които: Р. Д. Б. е бил освободен от длъжността управител на дружеството; Р. Д. Б. не е освободен от отговорност в качеството му на управител и е избран нов управител на дружеството.

За провеждането на събранието и взетите решения е бил съставен Протокол от 23.09.2021 г., с нотариална заверка на подписите на председателя и секретаря на общото събрание, и с нотариална заверка на съдържанието. Установено е, че събранието е свикано с писмени покани, с предварително обявен дневен ред, връчени на съдружниците най-малко 7 дни преди провеждане на събранието, както и че на събранието са присъствали и решенията са били приети от съдружници в „Т.-К.“ ООД, представляващи общо 72.78% от капитала на дружеството.

Безспорно е, че приетите от събраните решения са по предварително обявения в поканите дневен ред.

Предявените иски за отмяна на взетите решения се основават на твърдения за свикване и провеждане на събранието в нарушение на разпоредбите на закона и дружествения договор.

За да отхвърли предявените иски, К.йският окръжен съд е изложил подробни и задълбочени съображения относно свикването, провеждането на събранието и вземането на решения, приемайки, че не били установени твърденията от ищеца за нарушенията относно връчването на поканите, кворума за провеждане на събранието и този за вземане на всяко от решенията.

Първоинстанционният съд обаче не е обсъдил едно от основните,

заявени с исковата молба твърдения на ищеца в подкрепа на предявените искове - за нарушение на предвидената от закона процедура за свикване на процесното общо събрание.

Редът за свикване и провеждане на общо събрание на съдружниците в дружество с ограничена отговорност се определя от повелителни правила на закона и дружествения договор, неспазването на които опорочава приетите на него решения. Недопустими са каквито и да било отклонения от този ред, доколкото чрез него се осигуряват равни възможности на съдружниците да упражнят произтичащите от закона и дружествения договор членствени права, поради което всяко отклонение от утвърдените правила би могло да породии съмнения относно обстоятелства, с които съдружниците предварително трябва да бъдат запознати, с оглед закрилата на тези права. Тъй като процедурата по свикването, провеждането на събранието и вземането на решения е строго формална, нарушаването ѝ води до опорочаване на приетите на общото събрание решения и представлява самостоятелно основание за отмяната им.

Свикването на общото събрание на съдружниците е регламентирано в Търговския закон – чл. 138 и чл. 139, както и съвсем лаконично - в дружествения договор на „Т.-К.“ ООД - в чл. 11, ал. 3.

С разпоредбата на чл. 138 ТЗ, свикването на общото събрание на съдружниците е предвидено като правомощие на управителя на дружеството в следните хипотези:

- най-малко веднъж годишно;
- по писмено искане на съдружниците с дялове над 1/10 от капитала – ал.2;
- веднага щом загубите надхвърлят 1/4 от капитала, както и когато чистата стойност на имуществото на дружеството по [чл. 247а, ал. 2](#) спадне под размера на вписания капитал – ал. 3.

В конкретния случай не се твърди и няма спор, че процесното общо събрание не е свикано от действащия към датата на свикването, а и на провеждане на събранието управител Р. Д. Б..

Представени са единствено писмени покани до съдружниците, подписани и явно изпратени от съдружника Д.Й.. Липсва обаче предшестваш писмен акт – решение на управителя или на съдружници, притежаващи дялове над 1/10 за свикване на това събрание, от което може да се изведе, че събранието е свикано еднолично от съдружника Д.Й..

Според представения актуален Дружествен договор на „Т.-К.“ ООД, този съдружник притежава 412 дяла от по 10 лева от капитала на дружеството, който е 32 000 лева. Това означава, че Д.Й. притежава повече от 1/10 капитала на дружеството и че разполага с правото по ал. 2 на чл. 138 ТЗ да свика ОС, като изпрати покани до съдружниците. Това право обаче възниква едва след като правоимащите по ал.2 съдружници писмено са поискали от управителя

свикването на събрание. Едва при отказ на управителя да изпълни искането в предвидения срок, свиканото от съдружниците общо събрание ще бъде редовно, ако е проведено след изтичане този срок.

Тъй като от ответника не са представили доказателства, с които да се установи, че е спазена процедурата за свикване на проведеното на 23.09.2021 г. Общо събрание на съдружниците на „Т.-К.“ ООД, се налага изводът, че това събрание е свикано в нарушение на задължителните разпоредби на закона – чл. 138 ТЗ, поради което само на това основание приетите от това събрание решения са незаконосъобразни и следва да се отменят.

Следователно предявените от съдружника Р. Д. Б. против ответното дружеството искове с правно основание чл.74 ТЗ за отмяна на тези решения, са изцяло основателни. Този извод налага отмяната на обжалваното решение и постановяването на друго решение, с което посочените решения на ОСС се отменят.

На основание чл.78 ГПК, в полза на ищеца Р.Б. следва да се присъдят сторените в производството пред двете инстанции деловодни разноски, възлизащи на 730 за производството пред К.йския окръжен съд и на 1015 лева за производството пред Пловдивския апелативен съд.

Мотивиран от горното, Пловдивският апелативен съд

РЕШИ:

ОТМЕНЯ решение № 7 от 16.03.2022 г., постановено по т.д. № 79 по описа за 2021 г. на Окръжен съд К., като вместо това постановява:

ОТМЕНЯ на основание чл. 74 ТЗ решенията, приети от Общото събрание на съдружниците на „Т.-К.“ ООД“ ЕООД, ЕИК*****, проведено на 23.09.2021 г., с които ОСС:

1. Освобождава Р.Б. от длъжността управител на „Т.-К.“ ООД“ ЕООД, ЕИК *****,

2. Не освобождава от отговорност управителя Р.Б.;

3. Избира за управител на „Т.-К.“ ООД, ЕИК ***** В.Д.Й., като незаконосъобразни, поради приемането им от ОСС на съдружниците на „Т.-К.“ ООД, свикано в нарушение на разпоредбите на чл. 138, ал. 2 ТЗ.

ОСЪЖДА „Т.-К.“ ООД“ ЕООД, ЕИК ***** , да заплати на Р. Д. Б., ЕГН *****, сумата 730 лева – сторени деловодни разноски за производството по т.д. № 79 по описа за 2021 г. на Окръжен съд К. и сумата 1015 лева деловодни разноски за производството по в.т.д. № 302 по описа за 2022 г. на Пловдивския апелативен съд.

Решението е неокончателно и може да се обжалва с касационна жалба пред Върховния касационен съд в едномесечен срок от съобщаването му на

страната при условията на чл.280 и сл. от ГПК.

Председател: _____

Членове:

1. _____

2. _____