

РЕШЕНИЕ

№ 134

гр. София, 31.01.2023 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

СОФИЙСКИ ГРАДСКИ СЪД, ТО VI-16, в закрито заседание на тридесет и първи януари през две хиляди двадесет и трета година в следния състав:

Председател: Валерия Братоева

като разгледа докладваното от Валерия Братоева Търговско дело № 20231100900187 по описа за 2023 година

РЕШИ:

РЕШЕНИЕ №

гр. София, 31.01.2023 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

СОФИЙСКИ ГРАДСКИ СЪД, ТО, VI-16 състав в закрито съдебно заседание на тридесет и първи януари две хиляди двадесет и трета година, в състав:

СЪДИЯ: ВАЛЕРИЯ БРАТОЕВА

като разгледа ч. търг. дело № 187 по описа за 2023 година, взе предвид следното.

Производството е по реда на чл. 25 от Закона за търговския регистър и регистъра на юридическите лица с нестопанска цел (ЗТРРЮЛНЦ) вр. глава XXI „Обжалване на определенията“ ГПК.

Образувано е по жалба, вх. № 20230124100905, подадена от "С.Р.И..Б." ЕООД, ЕИК *****, със седалище и адрес на управление: с. Герман 1186, Столична община, район "Панчарево", ул. "*****", представлявано от управителите П.Д.Д. и Б.О.В.М.Т., срещу отказ № 20230117123209/18.01.2023 г., постановен по заявление, вх. № 20230117123209 на длъжностно лице при Агенция по вписванията за заличаване по партидата на дружеството в търговския регистър на вписани като действителен собственик по чл. 63, ал. 1 и ал. 4 от Закона за мерките срещу изпирането на пари (ЗМИП) физически

лица.

Жалбоподателят претендира отмяна на постановения отказ, поради незаконосъобразност. Счита, че причината да се иска заличаването на физическите лица - действителни собственици е, че 100 % от дяловете и правата на глас в "С.Р.И..Б." ЕООД непряко (косвено) се притежават от юридическо лице - "Т." СЕ, Германия, чийто акции се търгуват на регулиран пазар по смисъла на § 2, ал. 1, т. 1 ДР на ЗМИП, за което са представени съответните доказателства. Предвид това, дружеството-заявител счита, че има задължение да декларира юридическите лица, които упражняват контрол върху него до нивото на търгуването на регулиран пазар дружество („Т.“ СЕ), но не и да оповестява информация относно действителен собственик - физическо лице по реда на ЗМИП, съответно оповестените такива следвало да бъдат заличени.

След като оповестяването на информация за действителен собственик по смисъла на ЗМИП е изключена по отношение на дружество, чийто акции се търгуват на регулиран пазар, съгласно §2, ал. 1, т. 1 от ДР на ЗМИП, то по отношение на неговото дъщерно (или контролирано от него) дружество било достатъчно да се посочи публичното акционерно дружество като действителен собственик. Тъй като в случая собствеността на капитала на публичното дружество, посочено като действителен собственик по смисъла на §2, ал. 1, т. 1 от ДР на ЗМИП не се разкривала по този ред, то на дружеството-заявител не могло да бъде вменено да посочи действителен собственик - физическо лице по смисъла на § 2, ал. 1, т. 1 ДР на ЗМИП. Достатъчно било посочването само на публичното дружество, което налагало заличаването на вписаните като действителни собственици физически лица. Позовава се и на съдебна практика.

Регистърният орган е депозирал отговор на жалбата, в който се излагат допълнителни съображения в подкрепа на постановения отказ, които е следвало да бъдат изложени при неговото постановяване, затова и не се налага тяхното обсъждане. Последните изменения на разпоредбата са концептуално неадекватни на охранителния характер на регистърното производство и въпреки че предоставят определени процесуални права на регистърния орган, не го превръщат в страна в производството.

Софийски градски съд, след като съобрази изложените от жалбоподателя доводи и събраните по делото доказателства, намира следното:

Частната жалба е подадена в законоустановения срок срещу акт, подлежащ на обжалване, съгласно разпоредбата на чл. 25 ЗТРРЮЛНЦ и от лице, което има право и интерес от обжалването, поради което същата е процесуално допустима. Разгледана по същество, частната жалба е основателна.

Предмет на регистърното производство, по което е постановен обжалваният в настоящото производство отказ, е заличаване на обявени като действителни собственици физически лица по партидата на "С.Р.И..Б." ЕООД, ЕИК *****, тъй като последното косвено се контролирало от юридическото лице „Т.“ СЕ, чиито акции се търгуват на регулиран пазар и е подчинено на изискванията за оповестяване в съответствие с правото на ЕС, което публично дружество притежава 100 % от капитала и правата на глас в „Т. И.“ С.А., Люксембург, което притежава 100 % от капитала и правата на глас в „Т. С.“ АБ, Швеция, което пък притежава 100 % от капитала и правата на глас в „С.А., Швеция, притежаващо 100 % от капитала и правата на глас в „С. СВ“ А., Швеция, което притежава 100 % от капитала и правата на глас в „С.Р.И.С.“ А., което е едноличният собственик на капитала на „С.Р.И..Б.“ ЕООД.

При подаване на заявление за вписване на определени обстоятелства в търговския регистър длъжностното лице, което е компетентно да извърши вписването дължи служебна проверка както на редовността на подаденото заявление – дали то изхожда от оправомощено лице и е подадено при спазване на предвидените в закона форма и ред, съответно дали заявените за вписване обстоятелства подлежат на вписване, а също така и за това дали от представените от заявителя документи се установява, че заявените за вписване обстоятелства са валидно осъществени, т. е. съществуват и съответстват на закона, т. е. че не противоречат на императивни законови норми (чл. 21, т. 5 ЗТРРЮЛНЦ).

В чл. 61, ал. 1 ЗМИП е предвидено задължение, което възниква за учредените на територията на Република България юридически лица и други правни образувания и физическите лица за контакт по чл. 63, ал. 4, т. 3 от същия закон да разполагат и да предоставят в определените по закон случаи подходяща, точна и актуална информация относно **физическите лица**, които са техни действителни собственици, включително с подробни данни относно притежаваните от тях права, като по силата на чл. 63, ал. 1 ЗМИП тази информация относно физическите лица, действителни собственици, подлежи на вписване по партидите на учредените на територията на Република България юридически лица и други правни образувания в търговския регистър, в регистъра на юридическите лица с нестопанска цел и в регистър БУЛСТАТ.

При тълкуване на нормите на чл. 61, ал. 1 ЗМИП във връзка с чл. 63, ал. 1 ЗМИП и във връзка с § 2, ал. 1 от ДР на ЗМИП, в която разпоредба е дадена легална дефиниция на понятието действителен собственик, се налага категоричният извод, че такъв може да бъде единствено и само физическо/и лице/а, което/които отговаря/т на предвидените в закона условия. Видът на правния субект, който може да бъде действителен собственик по смисъла на този закон и с оглед преследваната от него цел, е посочен изрично във всяка една от цитираните норми – във всяка от тях е записано, че това е физическо лице. В подкрепа на този извод е и разпоредбата на § 2, ал. 5 от ДР на ЗМИП, в която е регламентирано какъв по вид субект се заявява като действителен собственик тогава, когато липсва физическо лице, което да има качеството на такъв при прилагане на § 2, ал. 1 от ДР на ЗМИП, като е посочено, че това отново е само физическо лице, което обаче изпълнява длъжността на висш ръководен служител. Този извод се налага и при съобразяване на това какви данни относно лицата, които са действителни собственици, е предвидено да бъдат вписани в съответния регистър, съгласно чл. 63, ал. 4 ЗМИП - гражданство, единен граждански номер и дата на раждане на действителния собственик. Тези данни представляват индивидуализиращи само за една категория правни субекти и това са физическите лица. Следователно като действителен собственик на едно търговско дружество, което е учредено на територията на Република България, може да бъде вписано само физическо лице, но не и което и да било юридическо лице.

В тази насока е и практиката на Софийски апелативен съд – решение № 2231/11.10.2019 г., постановено по т.д. № 4597/2019 г. по описа на САС, ТО, 11 състав, решение № 2597 от 26.11.2019 г. по т. д. № 5149/2019 г., решение № 997 от 12.05.2020 г. по т. д. № 1333/2020 г. и др.

Такива физически лица са вписани като действителни собственици, но по отношение на "С.РИ.Б." ЕООД, ЕИК *****, капиталът на което непряко се притежава от „Т.“ СЕ, намира приложение изключението по §2, ал. 1, т. 1 ДР на ЗМИП и вписване на физически лица като действителни собственици е безпредметно, съответно искането за заличаване на

вече вписани такива е следвало да бъде преценено за основателно от длъжностното лице.

Съгласно § 2, ал. 1 - "Действителен собственик" е физическо лице или физически лица, което/които в крайна сметка притежават или контролират юридическо лице или друго правно образувание, и/или физическо лице или физически лица, от чието име и/или за чиято сметка се осъществява дадена операция, сделка или дейност, и които отговарят най-малко на някое от следните условия:

1./ По отношение на корпоративните юридически лица и други правни образувания действителен собственик е лицето, което пряко или косвено притежава достатъчен процент от акциите, дяловете или правата на глас в това юридическо лице или друго правно образувание, включително посредством държане на акции на приносител, или посредством контрол чрез други средства, **с изключение на случаите на дружество, чиито акции се търгуват на регулиран пазар, което се подчинява на изискванията за оповестяване в съответствие с правото на Европейския съюз** или на еквивалентни международни стандарти, осигуряващи адекватна степен на прозрачност по отношение на собствеността.

Индикация за пряко притежаване е налице, когато физическо лице/лица притежава/т акционерно или дялово участие най-малко 25 на сто от юридическо лице или друго правно образувание. Индикация за косвено притежаване е налице, когато най-малко 25 на сто от акционерното или дяловото участие в юридическо лице или друго правно образувание принадлежи на юридическо лице или друго правно образувание, което е под контрола на едно и също физическо лице или физически лица, или на множество юридически лица и/или правни образувания, които в крайна сметка са под контрола на едно и също физическо лице/лица;

2./ По отношение на доверителната собственост, включително тръстове, попечителски фондове и други подобни чуждестранни правни образувания, учредени и съществуващи съобразно правото на юрисдикциите, допускащи такива форми на доверителна собственост, действителният собственик е: а) учредителят; б) доверителният собственик; в) пазителят, ако има такъв; г) бенефициерът или класът бенефициери, или д) лицето, в чийто главен интерес е създадена или се управлява доверителната собственост, когато физическото лице, което се облагодетелства от нея, предстои да бъде определено; е) всяко друго физическо лице, което в крайна сметка упражнява контрол над доверителната собственост посредством пряко или косвено притежаване или чрез други средства;

3./ По отношение на фондации и правни форми, подобни на доверителна собственост - физическото лице или лица, които заемат длъжности, еквивалентни или сходни с посочените в т. 2.

Съобразно ал. 5, на цитирания § 2 когато, след като са изчерпани всички възможни средства и при условие, че няма основание за съмнения, не може да се установи като действителен собственик лице, съгласно ал. 1 или когато съществуват съмнения, че установеното лице или лица не е действителният собственик, за "действителен собственик" се счита физическото лице, което изпълнява длъжността на висш ръководен служител. Правноневъзможно е дружеството да няма действителен собственик - физическо лице, тъй като правилата на § 2 от ДР на ЗМИП не допускат това, а уреждат всяка възможна хипотеза за вписване на такъв действителен собственик, но само и единствено физическо лице, включително чрез посочване на ръководен служител.

След като заявителят е декларирал, че капиталът на "С.Р.И..Б." ЕООД, ЕИК *****, е собственост на „Т.“ СЕ, чиито действителни собственици - физически лица е следвало да се

определят въз основа на разпоредбата на § 2, ал. 5 от ДР на ЗМИП, а именно - за такова да се посочи физическото лице /лица/, което изпълнява длъжността на висш ръководен служител на дружеството, т. е. членовете на неговия управителен орган – управителен съвет, който е установим от вписванията по партидата на публичното дружество в търговския регистър на държавата по регистрацията му, то вписването на тези физически лица като действителни собственици е в противоречие с въведеното изключение. Съответно вече вписаните физически лица с оглед допускане на акциите на „Т.“ СЕ до търгуване на регулиран пазар, е следвало да бъдат заличени.

Видно е, че целта на закона е да се идентифицират по недвусмислен начин лицата, които "в крайна сметка" (по терминологията и на Директива (ЕС) 2015/849 на ЕП и на Съвета за предотвратяване използването на финансовата система за целите на изпирането на пари и финансирането на тероризма) управляват/контролират дружеството или в полза на които се осъществява дейността. Тази цел ще бъде постигната както когато се впишат идентификационните данни на физическите лица, **така и когато обявяването на тези данни е предвидено да се извършва по друг ред.** Ето защо в § 2, т. 1 на ДР ЗМИП е предвидено изключение за случаите, в които се касае до дружество с акции, търгувани на регулирания пазар, и подчиняващо се на изискванията за оповестяване в съответствие с правото на Европейския съюз или на еквивалентни международни стандарти, осигуряващи адекватна степен на прозрачност по отношение на собствеността. **В тези случаи не се изисква обявяване на имената на физическите лица по реда на ЗМИП,** тъй като за тяхното обявяване е предвиден друг механизъм - съгласно чл. 59, ал. 4 ЗМИП в този случай се събира информацията за дяловото участие, подлежаща на разкриване по реда на чл. 145 и сл. от Закона за публичното предлагане на ценни книжа. Впрочем тази уредба е частен случай на общия принцип на закона, че **вписване не се изисква тогава, когато данните вече са вписани в търговския или друг регистър (чл. 65, ал. 3, т. 1 ЗМИП).** А всички данни са вече вписани. Така, след като за публичното дружество - „Т.“ СЕ не се поставя изискване за обявяване на действителния собственик по реда на ЗМИП, то не е налице и изискване за посочване на физическите лица-акционери в публичното дружество, когато то е посочено като дружество, чрез което се осъществява контрол върху заявителя, който е негово дъщерно дружество от седми ред. Когато заявителят е посочил, че се контролира и притежава от публично дружество, каквото е „Т.“ СЕ, той не дължи да посочва по реда на ЗМИП идентификационни данни на конкретни физически лица - те се обявяват по друг ред и са публично обявени. Повторно тяхно публично обявяване не е необходимо.

Нормата на § 2, ал. 1, както по отношение на правните образувания по т. 1, така и по отношение на категориите, визирани от т. 2 и т. 3, изисква като краен резултат вписване на данни и информация за физическо/и лице/лица. Ако тези обстоятелства вече са вписани или е предвиден друг механизъм за тяхното вписване, всякакви допълнителни вписвания са лишени от правен интерес, тъй като не водят до някаква нова известност (оповестяване) на субекти-физически лица, които да са впишат като действителни собственици. Затова поисканото заличаване на вписаните физически лица е следвало да се отрази по партидата на "С.Р.И..Б." ЕООД, ЕИК *****.

Разбира се, ако притежанието на капитала на "С.Р.И..Б." ЕООД, ЕИК ***** се промени и капиталът му стане пряко/непряко притежание от субект, без характеристиката публично дружество, то тогава за заявителя на общо основание ще възникне задължението да оповести действителен собственик – физическо лице по правилата, въведени със ЗМИП. В случая обаче е налице обратната хипотеза – капиталът на дружеството е косвено

притежание на „Т.“ СЕ, чиито акции се търгуват на публичен пазар – Франкфуртска фондова борса, считано от 28.06.2019 г., то вписани физически лица като действителни собственици следва да бъдат заличени.

Поради изложеното, налага се извод, че заявителят е изпълнил задължението си за обявяване на лицето, чрез което върху него се упражнява контрол, чрез посочване на косвено контролиращото го дружество, а от характера на това дружество като публично следва - без допълнително обявяване - че неговите действителни собственици се идентифицират по реда на друг закон. А съществуването и представителството на всяко юридическо лице, регистрирано в държава-членка на ЕС може да се установи чрез служебна проверка в публично достъпната система за взаимно свързване на централните, търговските и дружествените регистри, въведена с Директива (ЕС) 2017/1132 на Европейския парламент и на Съвета от 14 юни 2017 година относно някои аспекти на дружественото право.

Изложеното обуславя извод, че със заявлението са представени редовни от външна страна документи, които обосновават основателността на предявеното искане - жалбата срещу отказ № 20230117123209/18.01.2023 г., постановен по заявление, вх. № 20230117123209, е основателна. Отказът следва да бъде отменен и заявените обстоятелства да бъдат отразени по партидата на "С.Р.И..Б." ЕООД, ЕИК *****.

Независимо от основателността на жалбата, в полза на дружеството не се поражда право на присъждане на съдебни разноски. И след измененията на чл. 25 ЗТРРЮЛНЦ, алинея 6 предвижда съдът да присъжда разноски на страните по реда на ГПК, а последният нормативен акт е категоричен: сторените в рамките на охранително производство разноски остават в тежест на молителя – чл. 541 ГПК. В този смисъл е и съдебната практика, изразена в определение № 60384 от 28.10.2021 г. по ч. т. д. № 1303/2021 г., Т. К., II Т. О. на ВКС, определение № 60454 от 07.12.2021 г. по ч. т. д. № 2445/2021 г., Т. К., II Т. О. на ВКС, определение № 20 от 20.01.2022 г. по ч. т. д. № 46/2022 г., Т. К., I Т. О. на ВКС.

Така мотивиран съдът,

РЕШИ:

ОТМЕНЯ, по жалба, вх. № 20230124100905 на "С.Р.И..Б." ЕООД, ЕИК *****, със седалище и адрес на управление: с. Герман 1186, Столична община, район "Панчарево", ул. "*****", представлявано от управителите П.Д.Д. и Б.О.В.М.Т., ОТКАЗ № 20230117123209/18.01.2023 г., постановен по заявление, вх. № 20230117123209 на длъжностно лице при Агенция по вписванията.

УКАЗВА на длъжностното лице при АВ - ТРРЮЛНЦ да впише в търговския регистър по партидата на "С.Р.И..Б." ЕООД, ЕИК *****, заличаване на вписани като действителен собственик по чл. 63, ал. 1 и ал. 4 от Закона за мерките срещу изпирането на пари физически лица, съобразно заявление Б7, вх. рег. № 20230117123209.

Решението не подлежи на обжалване. Препис да се връчи на АВ-ТРРЮЛНЦ.

СЪДИЯ:

Съдия при Софийски градски съд: _____