

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

№ 2761

гр. София, 07.11.2022 г.

АПЕЛАТИВЕН СЪД - СОФИЯ, 9-ТИ ТЪРГОВСКИ, в публично заседание на дванадесети октомври през две хиляди двадесет и втора година в следния състав:

Председател: Светла Станимирова

Членове: Рени Ковачка
Васил Василев

при участието на секретаря Нина Ш. Вьонг Методиева
като разгледа докладваното от Рени Ковачка Въззивно частно гражданско дело № 20221000501853 по описа за 2022 година

за да се произнесе взе предвид следното:

Производството по делото е образувано по жалба на „Си Финанси Груп“ ЕООД Решение № 231/26.04.2022год., постановено по възз.гр.дело № 290/2022год. по описа на СГС , с което е оставена без уважение жалбата на „Си Финанси Груп“ ЕООД срещу Разпределение от 07.01.2022год. на сумата от 960 173.32лева , извършено по изп. дело № 227/2018год. на ЧСИ Г. Ц..

В жалбата се излагат доводи за неправилност на обжалваното решение. Твърди се, че при постановяване на обжалваното решение първоинстанционният съд не бил съобразил обстоятелството, че при извършване на разпределението съдебният изпълнител е игнорирал правата на жалбоподателя като ипотекарен кредитор, даващи му привилегията по чл.136, ал.1, т.3 от ЗЗД, както и че не бил отчел обстоятелството , че съдебният изпълнител не е съобразил пълния размер на дълга на длъжника , а само част от него, данни за който ЧСИ бил имал и/или е можел служебно да събере. Това , според жалбоподателя, опорочава извършеното разпределение , респ. прави незаконосъобразно и обжалваното решение, с което то е потвърдено.

В жалбата са направени доказателствени искания, които са уважени от въззивната инстанция. Така към доказателствения материал по делото са приобщени Удостоверение изх.№ 9758/18.08.2022год. от ЧСИ А. Ц. по изп.дело № 20207010400058, както и копие на изпълнителен лист от 07.10.2016год., ,копие на нотариален акт за учредяване на договорна ипотека върху недвижим имот № 23, том- I, лег.№ 1071, дело № 23/2011год., копие на молба за подновяване вписване на договорна ипотека , справка № 1284606/05.10.2022год. за вписвания , отбелязвания и заличавания в службата по вписвания Петрич за периода от 01.01.2002год. до 05.10.2022год. по партида № 28293 и пет броя копия на постановления за налагане на възбрана.

Останалите страни не са изразили становище по жалбата.

С молба вх.№ 22279/24.10.2022год. ответникът по жалбата- „С.Г.Груп“ ЕАД е направил искане ,основано на чл. 235, ал.3 от ГПК, при разглеждане на жалбата да се вземе предвид ,че с Решение № 44/03.05.2022год.,постановено по т.д.№ 32/2022год. по описа на ОС-Благоевград по отношение на длъжника по изпълнителното дело- ЕТ „ Г. В. - Г“ е открито производство по несъстоятелност ,че по партидата му в ТРРЮЛНЦ към АВ са обявени списъци на приети от синдика вземания,в които липсва вземане на жалбоподателя- „Си Финанси Груп“ ЕООД, поради което на основание чл.688, ал.1 изр.2 вр. с чл. 739, ал.1 от ТЗ следва да се счита че вземането му към длъжника било погасено.

Апелативен съд-София , в настоящия си състав, намира за установено от фактическа

страна следното :

Исп.дело № 20187020400227 по описа на ЧСИ Г. Ц. е образувано въз основа на молба от „ Първа инвестиционна банка „ АД и приложени към нея Заповед за изпълнение на парично задължение по чл. 417 от ГПК от 03.11.2017год. и изпълнителен лист от същата дата срещу длъжниците ЕТ „ Г. В.- Г“ , Ц. Г. В., Г. Д. В. , „ Южен плод-2006“ ЕООД и „ Пармас „ЕООД за събиране на вземане в общ размер на 486 401.68 евро,представляваща главница , договорна и наказателна лихва, комисионна и разноски,дължащи се по Договор за кредитна линия № 022 CL-S-000006/29.03.2011год. и Анекс № 1 / 19.11.2013год. , сключен между „ Първа инвестиционна банка „ АД и ЕТ „ Г. В. - Г“ като кредитополучател и останалите длъжници - като поръчители.

За обезпечаване вземането по договора за кредит в полза на банката –взискател е учредена договорна ипотека върху 5 броя недвижими имоти , описани в нотариален акт за учредяване на договорна ипотека върху недвижим имот № 22,том-1, рег.№ 1057, дело № 22/2011год.Така учредената договорна ипотека е вписана под акт № 21, том-1, дело № 175/2011год. в Службата по вписванията-Петрич.

С Договор за цесия от 19.12.2019год. е извършено прехвърляне на вземането по цитирания договор за кредит , ведно с всички привилегии и обезпечения от взискателя „ ПИБ“ АД на „ С.Г.Груп“ ЕАД .Предвид на това и с протокол от 03.08.2020год. „С.Г.Груп“ ЕАД е конституиран като взискател в изпълнителното производство.

Цитираната по –горе договорна ипотека е заличена с акт № 121,том-2, рег.№ 1124/003.06.2021год.,видно от приложените справки от Службата по вписванията –Петрич от 29.12.2021год.

Въз основа на Решение от 05.08.2016год. по арб.дело № 9/2016год. на Арбитражен съд при Българска Бизнес Асоциация гр.Пловдив и на основание чл.404,т.1 от ГПК в полза на „СИ Финанс Груп“ ЕООД е издаден изпълнителен лист от 07.10.2016год.срещу ЕТ „ Г. В. - Г“ и Ц. В. за солидарно заплащане на сума в размер на 700 000лева , представляваща непогасена главница по Договор за заем № 330/15.03.2011год.,ведно със законната лихва ,считано от 29.06.2016год. до окончателното изплащане, сумата от 315 666.66 лева , представляваща уговорена в договора за заем лихва за периода от 01.09.2015год. до 28.06.2016год., сумата от 630 000лева –неустойка по договора за периода от 31.12.2015год. до 28.06.2016год. и разноски в размер на 74 585лева.

За обезпечаване на вземането по договора за заем , заемател по който е ЕТ „ Г. В.-Г“ , е учредена договорна ипотека върху недвижими имоти , собственост на заемателя, а именно: УПИ III,в кв. 4 по плана на с.Коларово, общ.Петрич с площ от 14 023.50кв.м.,ведно с изградената в имота масивна сграда , обект:„Хладилна база и склад за плодове и зеленчуци,първи етап „ Хладилна база с административно битова част“ и УПИ IV в кв.4 плана на с.Коларово, общ.Петрич с площ от 3 785 кв.м.“ , върху имоти , представляващи СИО на едноличния търговец и неговата съпруга- Ц. В. , а именно: ПИ-нива с площ от 5.784дка в м.“ Топилище“, имот с № 036003, ПИ-нива с площ от 4.646дка в м.“ Топилище“, съставляващ имот дс № 036038, ПИ-нива с площ от 4.158дка в м.“ Топилище“, представляваща имот № 036033,както и ипотека върху имоти -лична собственост на едноличния търговец, а именно : ПИ-нива с площ от 6.659дка в м.“ Топилище“,представляващ имот № 036042. Вземането е обезпечено и с договорна ипотека върху недвижими имоти , собственост при режим на СИО на лицата Е. Р. и Н. Р..

Така учредената договорна ипотека е вписана в Службата по вписвания-Петрич с акт № 22, том-1, дело № 176/2011год., а с акт № 48, том-1, дело № 177/2021год. е вписано нейното подновяване.

По молба на „ СИ Финанс груп“ ЕООД и въз основа на изп.лист от 07.10.2016год. е образувано изпълнително дело № 20207010400058 по описа на ЧСИ А. Ц. .Съгласно представеното по делото Удостоверение № 9758/18.08.2022год. на ЧСИ А. Ц. вземането по цитирания изпълнителен лист към 18.08.2022год. възлиза в размер на 2 156 002.07лева .В удостоверението е посочено ,че същото е обезпечено с Договорна ипотека върху имота ,вписан в службата по вписванията –гр.Петрич с вх.№ 290/29.03.2011год., акт № 22,том-1,дело № 176

По молба на „ СИ Финанс Груп“ ЕООД и на основание чл. 459 от ГПК дружеството-жалбоподател е конституирано като присъединен кредитор по исп.дело № 20187020400227 на ЧСИ Г. Ц.. По цитираното изпълнително дело е извършена публична продан на следните недвижими имоти , а именно : УПИ IV в кв.4 по плана на с.Коларово , общ.Петрич с площ от 3 785 кв.м., УПИ

III в кв. 4 по плана на с.Коларово , общ.Петрич с площ от 14 023.50к. ,ведно с построената в него сграда, УПИ II-37 в кв.11 по плана на с.Коларово, общ.Петрич с площ от 680 кв.м.,ведно с двуетажна масивна жилищна сграда с разгъната площ от 300 кв.м. и едноетажна масивна сграда-склад и хладилник с площ от 500 кв.м., УПИ V-355 в кв. 30 по плана на с.Самуилово с площ от 750 кв.м.,ведно с построената в имота двуетажна масивна жилищна сграда със застроена площ от 173 кв.м. и ПИ- нива с площ от 5.784 дка в местността „ Топилище“ , съставляващ имот № 036003.

Получената от продажбата сума в общ размер на 960 173.32 лева е предмет на извършеното на 07.01.2022год. от ЧСИ Г. Ц. разпределение, което е потвърдено с обжалваното в настоящото производство решение на СГС.

От извършена от въззивния съд служебна справка по реда на чл. 23, ал.6 от ЗТРЮЛНЦ се установява ,че с Решение № 44/03.05.2022год.,постановено по т.д.№ 32/2022год. по описа на ОС-Благоевград е открито производство по несъстоятелност на ЕТ „ Г. В.-Г“. Видно е също така ,че на 06.06.2022год. и на 17.06.2022год.са обявени по партидата на търговеца списъци на приетите от синдика вземания ,които са одобрени с определение на съда по несъстоятелността , обявено в ТРРЮЛНЦ на 19.07.2022год., както и че в тях не е включено вземане на „ Си Финанси Груп“ ЕООД към ЕТ „ Г. В.- Г“, произтичащо от сключен Договор за заем № 330 от 15.03.2011год.

При така установената релевантна за спора фактическа обстановка , настоящият съдебен състав намира ,че депозираната от „ Си Финанс Груп“ ЕООД жалба срещу решението на СГС, постановено по реда на чл. 463 от ГПК е процесуално недопустима ,тъй като към настоящия момент за „ Си Финанси Груп“ ЕООД липсва вече правен интерес от обжалването. Това е така ,тъй като се обжалва решение, с което е потвърдено извършено разпределение на получени от продажбата на имущество на длъжник,по отношение на който е открито производство по несъстоятелност и са разпределени суми за взыскател / за частично погасяване на негово вземане/ , което не е предявено по реда и в сроковете по чл.685 и чл.688, ал.1 от ТЗ и респективно-това вземане не е включено от синдика с приетите вземания, одобрен от съда по несъстоятелността на основание чл. 692 от ТЗ. След като това вземане не е включено в одобрения на основание чл.692 от ТЗ от съда списък на приетите вземания, няма изготвен и обявен в ТРРЮЛНЦ списък на неприетите вземания, което пречатства възможността да бъде предявен иск по чл.692 и чл.694 от ТЗ за установяване съществуването на това вземане, то взыскателят не може да получи удовлетворяване на вземането си в рамките на индивидуалното принудително изпълнение. Този извод следва и от разпоредбата на чл. 638, ал.1 от ТЗ , предвиждаща спиране на индивидуалните принудителни изпълнения в случая на открито производство по несъстоятелност по отношение на длъжника . В такава хипотеза кредиторът може да получи удовлетворяване на вземането си в производството по несъстоятелност на длъжника , при наличие на определени законови предпоставки / посочени по-горе/ , които за жалбоподателят „ Си Финанси Груп“ ЕООД не са налице. След като той не е предявил вземането си в срока по чл. 685, ал.1 от ТЗ и срока по чл. 688, ал.1 от ТЗ , правото му за предявяване на вземането в производството по несъстоятелност се е погасило. Загубената възможност за жалбоподателя да реализира вземането си по Договора за заем чрез универсалното принудително изпълнение и чрез индивидуалното принудително изпълнение обосновава извод, че същият няма вече интерес да обжалва разпределението,респ.решението по чл.463 от ГПК,тъй като вече се явява безпредметна преценката относно това дали вземането му се ползва или не с привилегията по чл.136, ал.1,т.3 от ЗЗД , относно размера на вземането и относно размера на сумата,която следва да му се определи при разпределението за погасяване на вземането му.

Мотивиран от горното , Апелативен съд-София, ТО, 9-ти състав

ОПРЕДЕЛИ:

ОСТАВЯ БЕЗ РАЗГЛЕЖДАНЕ жалба вх.№ 5085/10.05.2022год. ,подадена от „ Си Финанси Груп“ ЕООД срещу Решение № 231/26.04.2022год.,постановено по възз.т.д.№ 290/2022год. по описа на СГС.

ПРЕКРАТЯВА производството по делото.

ОПРЕДЕЛЕНИЕТО подлежи на обжалване с частна жалба пред ВКС в едноседмичен срок от съобщаването му на жалбоподателя.

Председател: _____

Членове:

1. _____

2. _____