

РЕШЕНИЕ

№ 615

гр. София, 26.09.2022 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АПЕЛАТИВЕН СЪД - СОФИЯ, 11-ТИ ТЪРГОВСКИ, в закрито заседание на двадесет и шести септември през две хиляди двадесет и втора година в следния състав:

Председател: Бистра Николова

Членове: Тодор Тодоров
Милен Василев

като разгледа докладваното от Тодор Тодоров Въззивно търговско дело № 20221001000743 по описа за 2022 година

Производството е по реда на чл. 25, ал. 4 от ЗТРРЮЛНЦ.

Образувано е по въззивна жалба на „Медицински център – Овча купел“ ООД, подадена против Решение № 948 от 01.08.2022 г., постановено по т. д. № 1364/2022 г. на СГС, ТО, VI – 6-ти състав, с което жалбата на дружеството против отказ с № 20220714094841-2 от 18.07.2022 г. на длъжностното лице по регистрация при Агенцията по вписванията за вписване на промени по партидата на търговеца е оставена без уважение.

Сторени са оплаквания за неправилност на обжалвания съдебен акт, същият бил постановен в нарушение на съдопроизводствените правила и необоснован. Представеното по делото съобщение представлявало оригинала на залепеното съобщение, в него били посочени и дата, и час на посещениято, което недвусмислено удостоверявало залепването.

Моли се за постановяване на Решение, с което обжалваното такова да бъде отменено, а на длъжностното лице по регистрация – указано да извърши заявеното вписване.

Съдът, като съобрази данните по делото във връзка с оплакванията на страната, намери следното:

Разгледаната жалба е процесуално допустима като подадена в законоустановения срок по чл. 25, ал. 4 от ЗТРРЮЛНЦ, същата изхожда от надлежна страна, имаща право и интерес да обжалва, насочена е срещу

подлежащ на обжалване валиден съдебен акт.

Разгледана по същество, същата е основателна.

Производството по т. д. № 1364/2022 г. на СГС, ТО, VI – 6-ти състав, е образувано по жалба на „Медицински център – Овча купел“ ООД, подадена против отказ № 20220714094841-2 от 18.07.2022 г. на длъжностното лице по регистрация при Агенцията по вписвания за вписване на промени по партидата на жалбоподателя, а именно заличаване на досегашния управител и вписване на нов такъв.

Със заявление с вх. № 20220714094841 е поискано вписване на промени по партидата на „Медицински център – Овча купел“ ООД, взети на Общо събрание на съдружниците от 12.07.2022 г., а именно освобождаване на управителя В. К. и избор на нов управител - В. Ч..

Общото събрание е свикано от съдружника И. В., притежаващ 67.4% от капитала на дружеството, чрез отправяне на искане до управителя К. за това по реда на чл. 138, ал. 2 от ТЗ. Искането е входено в деловодството на дружеството на 05.04.2022 г., като в същото е инкорпориран дневният ред.

Връчването на поканите на съдружниците В. и Н. е станало лично на 12.05.2022 г., а на останалите такива – И. С., М. Н., В. К. и М. М. – чрез ЧСИ А. П.. Съдружниците В. К., М. М. и И. С. са отказали да получат поканите, видно от приложените разписки.

По отношение на съдружника М. Н. се удостоверява, че адресът на същата е посетен на 19 май, на 30 май и на 18.06.2022 г., като в разписката е посочено, че входната врата е заключена и е с чип, без означения на жилищата, поради което е изготвено съобщение, съгласно което, на основание чл. 47 от ГПК адресатът бива уведомен, че изготвените книжа са на разположение в кантората на ЧСИ и в двуседмичен срок от залепване на това уведомление, считано от 20.06.2022 г., следва да се яви в кантората за получаването им. Указано е, че след изтичане на срока книгата ще се считат връчени.

За да постанови обжалвания пред СГС отказ, длъжностното лице по регистрация е приело, че редът за свикване на Общо събрание на съдружниците по чл. 138, ал. 2 от ТЗ не е спазен, тъй като от приложените към заявлението документи не става видно поканата за същото да е връчена на управителя, а съдружниците М., К., Н., Н. и С. не са редовно уведомени, тъй като не са получили поканите лично. Отделен аргумент за постановяване на отказа е липсата на доказателства, че новоизбраният управител е лекар или лекар по дентална медицина съгласно чл. 16, ал. 3 от ЗЛЗ.

В мотивите на обжалваното пред настоящата инстанция Решение, съставът на СГС е посочил, че депозирането на искането за свикване на Общо събрание на съдружниците е достатъчно да бъде входено в деловодството на дружеството, а узнаването за него от управителя е организационен въпрос.

При така установената фактическа страна, съдът намери от правна

страна следното:

Изложените от решаващия състав на СГС мотиви относно редовността на процедурата по свикване на Общото събрание следва да бъдат споделени частично.

Съгласно константната съдебна практика, в т. ч. и Решение № 74 от 14.07.2011 г. по т. д. № 633/2010 г. на ВКС, ТК, I ТО, Решение № 196 от 17.12.2009 г. по т. д. № 208/2009 г. на ВКС, ТК, II ТО, и др., поведението на съдружника и неговите съображения за това дали ще приеме поканата, или ще откаже да я получи, както и съображенията за отказа не съставляват елемент от фактически състав, нито му дават основание за събиране на доказателства с оглед предявяване на иск по чл. 74 ТЗ, тъй като не е налице нарушение на императивна правна норма, въвеждаща изискване за субективна преценка на отказа, както е приел решаващия съд, а и въвеждането на подобно ограничение би довело и до злоупотреба с права от страна на съдружник, който счита, че общото събрание би приело решения, които не са в негова полза.

Горното налага извода, че отказалите да получат поканата съдружници следва да се считат редовно уведомени.

Не могат да бъдат споделени обаче изводите на съда, че по делото не са представени доказателства за надлежното уведомяване на съдружника Н.. Видно от приложения отрязък от съобщението, датите на посещение на адреса на съдружника са удостоверени от ЧСИ, както и е представено съобщение от 20.06.2022 г., в което е посочено, че в двуседмичен срок от залепване на уведомлението съдружникът следва да се яви в кантората на ЧСИ за получаване на книгата. Видно от Протокол за извършени действия по връчване на книга от 20.06.2022 г., Д. Г., връчител в кантората на ЧСИ А. П., е залепил на посочената дата, в 17:40 часа, съобщение до съдружника Н. по чл. на чл. 47, ал. 1 от ГПК, на входната врата на жилищната сграда на ул. „****“ № *** поради неосигуряване на достъп от живущите до апартамент № 7.

Предвид изложеното, както и това, че Дружественият договор не предвижда различен от диспозитивно уредения в Търговския закон ред за свикване на Общо събрание на съдружниците, както и че, както бе посочено по – горе, съдружниците В. и Н. са получили лично поканата, налага се обоснования извод за редовно свикана процедура по провеждане на Общо събрание на съдружниците.

Предвид изложеното, налага се обоснованият извод, че проведението се на 12.07.2022 г. Общо събрание на съдружниците на „Медицински център – Овча купел“ ООД е свикано редовно и в съответствие със закона на Устава на търговеца, поради което и взетите на същото решения подлежат на вписване като законосъобразни.

С оглед горното, постановено следва да бъде Решение, с което обжалваното такова да бъде отменено, а на длъжностното лице по

регистрацията – указано да впише заявените обстоятелства.

Водим от горното, съдът:

РЕШИ:

ОТМЕНЯ Решение № 948 от 01.08.2022 г., постановено по т. д. № 1364/2022 г. на СГС, ТО, VI – 6- ти състав, **КАТО ВМЕСТО НЕГО ПОСТАНОВЯВА:**

ОТМЕНЯ отказ № 20220714094841-2 от 18.07.2022 г. на длъжностното лице по регистрацията при Агенцията по вписванията.

УКАЗВА на Агенцията по вписванията да извърши вписване по партидата на „Медицински център – Овча купел“ ООД, ЕИК: 130474941, съгласно заявление № 20220714094841 от 14.07.2022 г.

РЕШЕНИЕТО е окончателно и не подлежи на обжалване.

Председател: _____

Членове:

1. _____

2. _____