

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

№ 400
19.07.2016 г., гр. Ловеч

ЛОВЕШКИ ОКРЪЖЕН СЪД гражданско отделение на осми юли две хиляди и четиринадесета година в открито съдебно заседание в следния състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: НИКОЛИНКА ДИМИТРОВА

разглежда докладваното от съдия **ДИМИТРОВА**
ч.т.дело № 47 по описа за 2016 година,
и за да се произнесе съобрази:

Производството е по реда на чл.692 ал.3 и 4 от Търговския закон.

С решение № 30/30.03.2015 година по т.д.н.№ 15/2015 г. на ЛОС, на основание чл. 632, ал.1 от ТЗ съдът е открил производство по несъстоятелност на „Албом-Транс“, ЕООД град Ловеч, обявил е търговеца в несъстоятелност, със законните последици по чл. 710 и чл. 711 от ТЗ, като поради липса на имущество за покриване на първоначалните разноски, на основание чл. 632, ал.1 от ТЗ производството по делото е спряно.

С решение № 23/31.03.2016 г., постановено по същото дело съдът е възобновил производството по делото на основание чл.632,ал.2 от ТЗ, назначил за временен синдик **Мариян Иванов Нейков** от гр.Плевен, ул.”Дойран” № 160.

В Търговския регистър под № 20160513160823, по партидата на длъжника „Албом-Транс“ ЕООД /н/ гр.Ловеч, са обявени одобрените от съда списъци на приетите от синдика вземания на кредиторите, предявени в срока по чл.685,ал.1 от ТЗ въз основа на определение на съда от 13.05.2016 г. .

В предвидения в чл.690 ал.1 от ТЗ, 7-дневен срок от обявяването на списъците по чл.689 ТЗ, е постъпило възражение от кредитора **НАП гр.София**, представлявана от **Венцислава Петкова- директор на Дирекция „Държавни вземания“**, с което възражава срещу приетото вземане на кредитора „Обединена Българска банка“ АД, гр.София, в размер на 5349,43 лева по изпълнителен лист, издаден на 31.07.2013 г. по ч.гр.д.№ 1408/2013 г. на РС-Ловеч и в размер на 39982,30 лв. по изпълнителен лист, издаден на 31.07.2013 г. по ч.гр.д.№ 1406/2013 г. на РС-Ловеч от чл.722,ал.1,т.1 от ТЗ, на чл.722,ал.1,т.8 от ТЗ, както и срещу приетото вземане на кредитора „Еос Матрикс“ ЕООД гр.София, в общ размер на 131969,26 лв. от чл.722, ал.1,т.1 от ТЗ, на чл.722,ал.1,т.8 от ТЗ.

Възражението е подадено по пощата и видно от датата на пощенското клеймо, срокът по чл.690 ал.1 от ТЗ е спазен.

Писмено становище по възраженията в срока по чл.690 ал.2 от ТЗ е представил синдикът на „Албом-Транс“ ЕООД /н/ - **Мариян Иванов Нейков**.

На 08.07.2016 г. съдът по несъстоятелността разглежда възраженията в открито съдебно заседание, на което са били призовани направилия възражение кредитор, синдикът, длъжникът и кредиторите с оспорено вземане.

Длъжникът, редовно призован, не се яви.

Кредиторът **НАП гр.София**, редовно уведомен, не е представляван процесуално в съдебното заседание.

Кредиторът с оспорено вземане - „Обединена Българска банка“ АД, гр.София, /начина за краткост по-долу „ОББ“/ редовно уведомен, не се представлява от пълномощник. Депозирал е писмено становище, с което оспорва възражението на **НАП гр.София** и моли да бъде оставено без уважение.

Кредиторът с оспорено вземане – „Еос Матрикс“ ЕООД гр.София, редовно уведомен, представлява се от пълномощника юрисконсулт **Николай Василев**, който поддържа депозираното становище по делото, с което оспорва възражението на **НАП гр.София** и моли да бъде оставено без уважение.

Синдикът Мариян Нейков се явява лично.
Съдът като разгледа възраженията по реда на чл.692 ал.3 ТЗ, приема за установено следното:

По възражението на НАП гр.София с вх.№ 3714/25.05.2016 г. /пощенско клеймо от 20.05.2016 г. /, с което се оспорват приетите вземания на кредиторите „ОББ“ АД гр.София и „Еос Матрикс“ ЕООД гр.София, включен в списъка на приетите от синдика вземания по чл.722,ал.1,т.1 от ТЗ.

Пълномощникът на „ОББ“ АД гр.София, адв.Красимир Янев от ПЛАК, е депозирал в указания от съда срок становище, с което моли съда да остави без уважение възражението на НАП, гр.София срещу приетите от синдика вземания на „ОББ“ АД, гр. София, досежно поредността на удовлетворяване, както и да одобри Списъка на приетите от синдика на „Албом Транс“ ЕООД- в несъстоятелност вземания, като тези оспорени вземания на „ОББ“ АД, гр. София, бъдат одобрени без промяна така, както са приети от синдика, като обезпечени- с поредност на удовлетворяване, съгласно чл. 722, ал. 1, т.1 от ТЗ. Уточнява, че регистрирането на особения залог в ЦРОЗ създава права по извънсъдебно изпълнение на кредитора за удовлетворяването му чрез продажба на заложеното в негова полза имущество. Счита, че вписаното по ЗОЗ заложно право на «ОББ» АД се разпростира върху цялото имущество на залогодателя извън онова, което не е индивидуално обременено. Посочва, че невписване на подновяването на особения залог в петгодишния срок не означава, че залогът на вещта се погасява, а само че се погасява конкуриращото право на извънсъдебно удовлетворяване.

По делото е постъпило писмено становище от „Еос Макрикс“ ЕООД гр.София, чрез юрисконсулт Николай Василев, с което счита, че направеното възражение от НАП е неоснователно и моли същото да бъде оставено без уважение. Твърди, че с договор за цесия от 23.12.2015 г., представляващ неразделна част от Рамков договор за цесия от 03.01.2011 г. и Анекс № 1/10.08.2012 г. кредитора „Райфайзенбанк“ ЕАД като цедент е цедирал вземането си срещу длъжника „Албом-Транс“ ЕООД в несъстоятелност, по договор за банков кредит № 46518/26.02.2008 г., който е подробно индивидуализиран в Приложение № 1 към конкретен договор за цесия от 23.12.2015 г. Вземането на „Еос Матрикс“ ЕООД гр.София било включено в списъка на приетите вземания на кредиторите на несъстоятелния длъжник „Албом-Транс“ с предвидена поредност на удовлетворяването по чл.722,ал.1,т.1 от ТЗ. Счита, че синдикът правилно е приел, че вземането му е с тази поредност като при извършване на разпределение на осребреното имущество с първа по ред привилегия се изплащат вземания, обезпечени със залог или ипотека, или запор или възбрана, вписани по реда на ЗОЗ – от получената сума при реализацията на обезпечението. Твърди, че договорът за цесия между цедента „Райфайзенбанк“ ЕАД и цесионера „Еос Матрикс“ ЕООД по отношение на длъжника „Албом-Транс“ ЕООД в несъстоятелност е извършен в писмена форма с нотариална заверка на подписите, ведно с всички принадлежности и обезпечения на вземането. В настоящия случай в полза на банката-кредитор е учредена договорна ипотека върху подробно индивидуализиран недвижим имот. Съгласно разпоредбата на чл.171,ал.1 ЗЗД е вписан Рамков договор за цесия и конкретен договор за цесия от 23.12.2015 г. сключен между „Райфайзенбанк“ ЕАД и „Еос Матрикс“ ЕООД, вписан по партидата на дружеството-длъжник № 16469 на 17.06.2016 г. с вх. Рег.№ 3819 под акт № 77, том I, видно от справка в Имотен регистър на Служба по вписванията-Ловеч. Счита, че предвид изложеното правилно синдикът е включил в списъка на приетите

вземания с предвидена поредност на удовлетворяване съгласно чл.722,ал.1,т.1 от ТЗ на вземането на цесионера „Еос Матрикс” ЕООД.

Синдикът в съдебно заседание изразява становище за неоснователност на възражението. Счита, че не следва да бъде променен обявения в Търговския регистър списък на приетите вземания като изрично заявява, че не поддържа депозираното от него становище с вх.№ 4052/08.06.2016 г. Моли списъка да бъде одобрен от съда така, както е публикуван в търговския регистър.

Съдът намира възражението за допустимо, като постъпило от процесуално легитимно лице и в предвидения от закона срок, така както предвиждат разпоредбите на чл.690, ал.1 от ТЗ.

Разгледано по същество възражението е неоснователно.

На 28.04.2016 г. Национална агенция за приходите на основание чл.687 във вр. с чл.686,ал.1,т.2 от ТЗ е предявила публични вземания срещу длъжника въз основа на влезли в сила актове за установяване на задължения по ДОПК и ЗМДТ в общ размер на 281428,18 лева.

Въз основа на приложените по делото доказателства, съдът по несъстоятелността намира следното:

В Търговския регистър под № 20160509160823, по партидата на длъжника „Албом-Транс” гр.Ловеч, в несъстоятелност, са обявен Списък на приети предявени вземания по чл.686,ал.1,т.1 от ТЗ и Списък приети предявени вземания по чл.687 във вр с чл.686,ал.1,т.2 от ТЗ.

В Списъка на приети предявени вземания по чл.686,ал.1,т.1 от ТЗ под № 1 е включено вземане на „ОББ” ЕАД гр.София по изпълнителен лист, издаден на 31.07.2013 г. по ч.гр.д.№ 1408/2013 г. на РС-Ловеч за сумата 5349,43 лева, с посочена поредност при разпределение на осребреното имущество чл.722, ал.1, т.1 от ТЗ, вземане по изпълнителен лист, издаден на 31.07.2013 г. по ч.гр.д.№ 1407/2013 г. на РС-Ловеч за сумата 56562,76 лева с посочена поредност при разпределение на осребреното имущество чл.722, ал.1, т.8 от ТЗ и вземане по изпълнителен лист, издаден на 31.07.2013 г. по ч.гр.д.№ 1406/2013 г. на РС-Ловеч за сумата 39982,30 лева, с посочена поредност при разпределение на осребреното имущество чл.722, ал.1, т.1 от ТЗ, а под № 2 е включено вземане на „Еос Матрикс” ЕООД гр.София за сумата 131969,26 лева, представляваща неизплатена главница по договор за банков кредит № 46518/26.02.2008 г. с посочена поредност при разпределение на осребреното имущество чл.722, ал.1, т.1 от ТЗ

В Списъка на приети предявени вземания по чл.687 във вр с чл.686,ал.1,т.2 от ТЗ под № 1 е включено вземане на Национална агенция за приходите с посочено основание влезли в сила актове за установяване на публични вземания за данъци и такси в общ размер на 281428,18 лева, с посочена поредност при разпределение на осребреното имущество чл.722, ал.1, т.6, т.7 и т.1 от ТЗ.

Посочените вземания на „ОББ” АД, по изпълнителен лист, издаден на 31.07.2013 г. по ч.гр.д.№ 1408/2013 г. на РС-Ловеч за сумата 5349,43 лева, са включени от синдика в списъка на приетите вземания по чл.686, ал.1 от ТЗ като обезпечени с учредяване на особен залог върху товарно полуреамарке марка FREJAT ST 3400 PBZR, РЕГ.№ OB4825 EA, ПАМА № VF9ST340095003121, въз основа на договор за залог върху движими вещи от 02.03.2010 г., вписан в ЦРОЗ под № 2010030401127 на 04.03.2010 г. Безспорно се установява, че тези заложни права на обезпечения кредитор „ОББ” АД няма как да се подновят в срока по чл.30,ал.2 от ЗОЗ, защото в предвидимия с тази норма петгодишен срок длъжникът „Албом-Транс” ЕООД е обявен в несъстоятелност – решението по чл.632,ал.1 от ТЗ е от 30.03.2015 г. Съгласно чл.618 от ТЗ кредиторът „ОББ” АД запазва в производството по несъстоятелност правата по даденото обезпечение. В тази връзка е налице постоянна съдебна практика.

На следващо място съдът съобрази и разпоредбата на чл.647,ал.4 от ТЗ, съгласно която могат да бъдат обявени за недействителни по отношение на кредиторите на несъстоятелността действията свързани с учредяване на ипотека, залог или лично обезпечение за чужди задължения в полза на кредитор, който е свързано лице с длъжника, извършено в двугодишен срок.

Вземанията на „ОББ“ АД, по изпълнителен лист, издаден на 31.07.2013 г. по ч.гр.д.№ 1406/2013 г. на РС-Ловеч за сумата 39982,30 лева, са включени от синдика в списъка на приетите вземания по чл.686, ал.1 от ТЗ като обезпечени с учредяване на особен залог върху товарен автомобил марка Мерцедес 609 Д, рег.№ OB3399BV, РАМА № WDB 66800310810598 и залог върху краткотрайни материални активи /КМА-строителни материали/, въз основа на договор за залог върху движими вещи от 23.02.2011 г., вписан в ЦРОЗ под № 2011032100504 на 21.03.2011 г. Петгодишният срок по чл.30,ал.2 от ЗОЗ, изтича на 21.03.2016 г. след като вече длъжникът „Албом-Транс“ ЕООД е обявен в несъстоятелност – решението по чл.632,ал.1 от ТЗ е от 30.03.2015 г. По изложените по-горе правни изводи съдът намира, че откриването на производството по несъстоятелност и обявяването в несъстоятелност на длъжника-залогодател са обстоятелства, които са пречка да се извърши вписване на подновяването на първоначално вписания особен залог – Решение № 21/28.02.2007 г. по в.ф.д.№ 62/2006 г. на ВТАС.

Посоченото по-горе вземане на „Еос Матрикс“ ЕООД гр.София за сумата 131969,26 лева, представляваща неизплатена главница по договор за банков кредит № 46518/26.02.2008 г. видно от приложените по делото писмени доказателства е обезпечено с учредяване на договорна ипотека и особен залог, учредени в полза на банката-кредитор „Райфайзенбанк“ ЕАД от длъжника и подлежащи на удовлетворяване по чл.722, ал.1, т.1 от ТЗ.

Видно от справка в Имотен регистър на Служба по вписванията-Ловеч се установява, че по реда на чл.171,ал.1 от ЗЗД, е вписан Рамков договор за цесия и конкретен договор за цесия от 23.12.2015 г. сключен между „Райфайзенбанк“ ЕАД и „Еос Матрикс“ ЕООД, вписан по партидата на дружеството-длъжник № 16469 на 17.06.2016 г. с вх. Рег.№ 3819 под акт № 77, том I. Безспорно се установява, че договорът за цесия е сключен след постановяване на решението в производството по несъстоятелност и обявяването на длъжника в несъстоятелност – 30.03.2015 г. С цитирания договор за цесия, цедентът е прехвърлил на цесионера задължението си към дружеството-длъжник, ведно с всички принадлежности и обезпечения на вземането – договорна ипотека върху поземлен имот, пл.№ 063005, с площ от 13501,000 кв.м.в землището на гр.Ловеч, м."Гюдженското". В разпоредбата на чл.171 от ЗЗД не е посочен срок, в който договорът за цесия, обезпечен с учредяване на залог или ипотека следва да бъде вписан в имотния регистър, поради което съдът намира, че извършеното вписване от кредитора „Еос Матрикс“ ЕООД на 17.06.2016 г. е редовно и е породило своето действие.

С оглед характера на производството по чл.692, ал.4 от ТЗ следва да бъде съобразено, че в това производство се извършва формална проверка по основателността на направените възражения. Това производство не е охранително, не е и типично исково производство. Производството има белезите на състезателно и е с контролен характер. Въз основа на представените от кредиторите писмени доказателства при предявяване на вземането, съдът извършва проверка на съставените от синдика списъци на приети и неприети предявени вземания. В противен случай съдът ще анализира доказателства, които синдикът не е могъл да съобрази и ще допусне проверка, която няма да бъде обективна. При условие, че в производството по чл.692, ал.4 от ТЗ се допусне събирането на нови доказателства, това ще означава да се дублира с

исковото производство по реда на чл.694 от ТЗ. Производството по реда на чл.692, ал.4 е предпоставка за предявяване на иска по чл.694 от ТЗ. С постановеното по реда на чл.692, ал.4 от ТЗ определение не се разрешава спорът относно съществуване на вземането. Този съдебен акт не подлежи на обжалване, не се ползва със СПН. Спорът относно съществуване на вземането ще се разреши със СПН само с последващото исково производство по чл.694 от ТЗ.

При така изложеното, съдът следва да се произнесе по основателността на възражението направено от кредитора НАП по реда на чл.690, ал.1 от ТЗ.

Синдикът в становището си по реда на чл.690, ал.2 от ТЗ изразено в съдебно заседание заявява, че възражението относно поредността на приетите вземания на кредиторите „ОББ“ АД и „Еос Матрикс“ ЕООД са неоснователни, но не се аргументира защо смята така.

При изложеното от съда по отношение характера на настоящето производство и анализа на представените писмени доказателства, направените от кредитора НАП гр.София възражения: относно поредността при извършване на разпределение на осребреното имущество от масата на несъстоятелния длъжник на приетите вземания по реда на чл.722,ал.1,т.1 за кредиторите „ОББ“ АД и „Еос Матрикс“ ЕООД, като неоснователни следва да бъдат оставени без уважение. Необходимо е да бъде проведено надлежно исково производство, в което тези възражения да се разгледат, като спорът относно съществуване на вземането се разреши със СПН.

Воден от гореизложеното и на основание чл.692, ал.4 ТЗ, съдът

О П Р Е Д Е Л И :

ОСТАВЯ БЕЗ УВАЖЕНИЕ възражение с вх.№ 3714/25.05.2016 г. с пощенско клеймо от 20.05.2016 г. от кредитора Национална агенция за приходите, гр.София, ул."Княз Дондуков" № 52, представлявана от Венцислава Петкова- директор на Дирекция „Държавни вземания“ с искане да се измени изготвения от синдика на „Албом Транс“ ЕООД списък на приети вземания, предявени в срока по чл.685,ал.1 от ТЗ, като се измени поредността на удовлетворяване на вземането на кредитора „Обединена Българска банка“ АД гр.София в размер на 5349,43 лв. по изпълнителен лист, издаден на 31.07.2013 г. по ч.гр.д.№ 1408/2013 г. на РС-Ловеч и в размер на 39982,30 лв. по изпълнителен лист, издаден на 31.07.2013 г. по ч.гр.д.№ 1408/2013 г. на РС-Ловеч от чл.722,ал.1,т.1 от ТЗ, на чл.722,ал.1,т.8 от ТЗ и искане да се измени поредността на удовлетворяване на вземането на кредитора „Еос Матрикс“ ЕООД гр.София в общ размер на 131969,26 лева от чл.722,ал.1,т.1 от ТЗ, на чл.722,ал.1,т.8 от ТЗ, като неоснователно.

ОДОБРЯВА Списък на приети предявени вземания на основание чл.686, ал.1 от ТЗ на кредиторите на „Албом-Транс“ ЕООД /н/, ЕИК 110534998, седалище и адрес на управление: гр.Ловеч, в производство по несъстоятелност по т.д./н/ № 15/2015 г. по описа на Ловешки окръжен съд, предявени в срока по чл.685, ал.1 от ТЗ обявени в Търговския регистър под № 20160509160823.

ОДОБРЯВА Списък на приети предявени вземания на основание чл.687 във вр. с чл.686,ал.1,т.2 от ТЗ на кредиторите на „Албом-Транс“ ЕООД /н/, ЕИК 110534998, седалище и адрес на управление: гр.Ловеч, в производство по несъстоятелност по т.д./н/ № 15/2015 г. по описа на Ловешки окръжен съд, предявени в срока по чл.685, ал.1 от ТЗ обявени в Търговския регистър под № 20160509160823. подлежи на вписване и на обявяване в Търговския регистър.

Определението не подлежи на обжалване.

Определението да се обяви в Търговския регистър.

ОКРЪЖЕН СЪДИЯ:

