

ОПРЕДЕЛЕНИЕ № 260049

22.01.2021г., град Пазарджик

В ИМЕТО НА НАРОДА

Пазарджишкият окръжен съд, търговска колегия, в открито съдебно заседание, проведено на тринадесети януари през две хиляди двадесет и първа година, в състав:

Окръжен съдия: **ИВАНКА ИЛИНОВА**

при участие на секретаря Петя Борисова като разгледа докладваното от съдията търговско дело № 226 по описа за 2019г., за да се произнесе взе предвид следното :

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

Предмет на разглеждане в настоящето производството са две възражения, депозирани в законния срок от Асен Малинов, с молба вх. № 263430 от 07.12.2020г. и Мариана Георгиева, възражение вх. № 263407 от 07.12.2020г. Двете възражения са против Списък на неприети вземания, изготвен от синдика и обявен в Търговския регистър на 04.12.2020г.

Становище по възраженията е депозирано от синдика на 15.12.2020г.

По възражението на Асен Малинов с вх. № 263430 от 07.12.2020г.

ПОС констатира, че възражението е депозирано в срока по чл. 690 от Търговския закон, и е допустимо, а разгледано по същество е основателно по следните съображения:

С молба вх. № 2987/31.03.2020г. Асен Малинов е предявил вземания срещу длъжника в производството по несъстоятелност „ЕСКУЛАП“ ООД /н./ по три договора за заем и вземания произтичащи от неизплатени трудови възнаграждения по трудов договор № 42/08.11.2010г. и по трудов договор № 2/18.02.2016г., ведно с лихвите за забава, неизплатени обезщетения по чл. 222 ал. 3 от КТ за придобито право на пенсия, ведно с лихвата за забава, обезщетения по чл. 224 ал. 1 от КТ за неползван платен годишен отпуск през времето на действие на двата трудови договора, ведно с лихвата за забава и съдебни разноски. Вземанията по договорите за заем са включени от синдика в списъка с приетите в производството по несъстоятелност вземания, а останалите са включени в списъка с неприетите вземания, съставен от синдика на 01.06.2020г. и обявен в търговския регистър на 04.12.2020г. по съображения, че същите не са конкретизирани по размер.

Междувременно преди обявяване на списъка в ТР, кредитора Асен Малинов депозира молба с вх. № 4874/16.06.2020г., в която е конкретизирал, че се касае за неизплатени трудови възнаграждения по месеци и по размери за 2018г., 2019г. и 2020г. общо в размер на 4880,22 лв. Сумата се претендира ведно с лихвата за забава от датата на падежа на всяко едно трудово възнаграждение до 02.03.2020г., която не е конкретизирана по размер и ведно с лихвата, считано от 02.03.2020г. до окончателното изплащане.

В молбата е конкретизирано, че обезщетението по чл. 224 ал. 1 от КТ е за 74 дни неползван платен годишен отпуск и е в размер на 2245,65 лв., обезщетението по чл. 221 ал. 1 от КТ е в размер на 637,20 лв., а обезщетението по чл. 222 ал. 3 от КТ е в размер на

1220,00лв.Обезщетенията се претендират ведно със законната лихва,считано от 02.03.2020г.до окончателното изплащане.

В молбата не е конкретизиран размера на претендираните деловодни разноси.

В депозираното възражение с вх.№263430/07.12.2020г.досежно размера и основанията на предявените вземания се поддържа изложеното в молбата от 16.06.2020г.Към възражението са приложени писмени доказателства за дължимост на претендираните суми представляващи неплатени трудови възнаграждения и обезщетения по КТ-удостоверение издадено от счетоводството на длъжника,изготвено от главния счетоводител Веселка Зефова.

Изразеното от синдика становище е,че възражението и основателно,че претендираните вземания съществуват и че отразеното в удостоверението кореспондира с това отразено в предоставена на синдика справка за задълженията на несъстоятелния търговец от управителя на държеството.

С оглед на горното от правна страна съдът приема,че следва да се включат в списъка на приетите вземания вземанията на Асен Малинов представляващи неплатени трудови възнаграждения в общ размер 4880,22 лв.и обезщетения по КТ в общ размер на 4102,93лв.с ред на удовлетворяване по чл.722 ал.1 т.4 от ТЗ,ведно със законната лихва,считано от 02.03.2020г.до окончателното им изплащане с ред на удовлетворяване по чл.722 ал.1 т.9 от ТЗ.

Не следва да бъде прието вземането за лихва за забава върху всяко едно от неплатените трудови възнаграждения,считано от падежа до 02.03.2020г.,тъй като размера на това вземане за минал период не е конкретизирано.Не следва да се приеме и вземането представляващо изплатен адвокатски хонорар,тъй като същото не е конкретизирано-нито в полза на кого е изплатен същия,нито в какъв размер,нито са представени доказателства за плащането.В тази част възражението на Малинов се явява неоснователно.

По възражението на Мариана Георгиева с вх.№263407 от 07.12.2020г.

ПОС констатира, че възражението е депозирано в срока по чл. 690 от Търговския закон, и е допустимо,а разгледано по същество е основателно по следните съображения:

С молба вх.№3004/01.04.2020г. Мариана Георгиева е предявил срещу длъжника в производството по несъстоятелност вземания в размер на 50000,00лв.главница по запис на заповед издадена от трето лице в нейна полза и авалирана от МБАЛ ЕСКУЛАП ООД /н./,ведно с лихва забава лихва за периода от 23.12.2017г.до 02.03.2020г.в размер на 11125,01лв.и законната лихва от 02.03.2020г.до окончателното изплащане на главницата.В молбата се твърди,че вземането произтича от менителнично поръчителство (авал), дадено от МБАЛ ЕСКУЛАП ООД /н./ по Запис на заповед от 07.07.2017г., издаден от трето за делото лице Кузманн Николов Николов за сумата 50000,00 лева в полза на подалият възразилия кредитор с падеж 22.12.2017г.

За откаже приемането на така предявените вземания синдика е изложил съображения за липсата на доказателства за наличие на соченото в молбата каузално отношения между издателя на записа на заповед и поемателя, а именно сключен помежду им договор за заем.

С молба вх.№4871/16.06.2020г.Мариана Георгиева е представила декларация изходяща от издадетя на записа на заповед,в която същия потвърждава,че е получил от нея сумата по договора за азем,който записа на заповед обезпечава.

Във възражението кредитора се позовава на самостоятелния характер на авала спрямо задължението по записа на заповед и посочва, че авалът е действителен дори при недействителност на обезпеченото задължение на каквото и да било основание освен порок във формата.

ПОС намира, че като е изследвал наличие или липса на каузални отношения синдика е действал неправилно. Записа на заповед и авалът са абстрактни търговски сделки на които основанието е извън тяхното съдържание.

Съобразно чл. 85 ал.2 от Търговския закон авалът е действителен дори задължението по записа на заповед да е недействително. Единственото изключение в тази насока е при порок във формата на записа на заповед, какъвто според ПОС в конкретния казус не е налице. Записа отговаря на всички изисквания на чл. 535 ТЗ.

В подкрепа на горното становище е и трайната практика на ВКС според която авалистите не могат да противопоставят на поемателя никакви възражения произтичащи от обезпечителното или каузалното правоотношение между издателя и поемателя по записа.

В конкретния случай записа е издаден с падеж на определен ден-22.12.2017г. и след тази дата авалиста и издателя са в забава и дължат обезщетение за забава в размер на законната лихва, която от 23.12.2017г.до 02.03.2020г.-датата на решението за откриване на производство по несъстоятелност,е в размер на 11125,01 лв.и подлежи на удовлетворяване в реда на чл. 722 ал.1 т.8 от ТЗ. В същият ред подлежи на удовлетворяване и вземането за главницата. От дата на решението за откриване на производство по несъстоятелност до окончателното изплащане кредитора има право на законна лихва като последица от откриване на производството ,който размер се изчислява към момента на плащането и подлежи на удовлетворяване в реда на чл. 722, ал. 1, т. 9 съобразно чл. 616, ал. 2 от ТЗ, т. 1.

Предвид горното в одобрения от съда с определение от 15.12.2020г.списък на приетите вземания обявен от синдика на 04.12.2020г.следва да се включи вземането на Асен Малинов и Мариана Георгиева в посочения по-горе от съда смисъл.

Без уважение следва да се остави възражението на Малинов за включване в списъка с приетите вземания на лихви върху непратените трудови възнаграждения,считано от падежа на всяко едно от тях до 03.02.2020г.и за деловодни разноски-изплатено адвокатско възнаграждение.

Водим от гореизложеното Пазарджишкият окръжен съд

ОПРЕДЕЛИ

ИЗМЕНЯ по възражение на Асен Малинов с вх.№ 263430 от 07.12.2020г. списъците на приетите и неприетите от синдика вземания на кредиторите на МБАЛ ЕСКУЛАП ООД /н./, предявени в срока по чл. 685, ал. 1 ТЗ, които списъци са обявени в Търговския регистър към АВ на 04.12.2020 г. под №20201204151625 като:

ИЗКЛЮЧВА от Списъка с неприети вземания предявени от кредитора Асен Василев Малинов с молба от 31.03.2020г.парични вземания представляващи неплатени трудови възнаграждения в общ размер 4880,22 лв.и обезщетения по КТ в общ размер на 4102,93лв.,ведно със законната лихва,считано от 02.03.2020г.до

окончателното им изплащане и **ВКЛЮЧВА** същите в Списъка с приети вземания предявени в срока по чл. 685, ал. 1 ТЗ ред на удовлетворяване по чл. 722, ал.1 т.4 ТЗ за главницата и с ред на удовлетворяване по чл.722 ал. 1 т. 9 ТЗ за законната лихва,считано от 02.03.2020г.до окончателното изплащане на главницата.

В останалата част досежно вземането за лихва за забава върху всяко едно от неплатените трудови възнаграждения ,считано от падежа до 02.03.2020г.и вземането, представяващо изплатен адвокатски хонорар **ОСТАВЯ възражението без уважение.**

ИЗМЕНЯ по възражение Мариана Георгиева с вх.№263407 на от 07.12.2020г. списъците на приетите и неприетите от синдика вземания на кредиторите на МБАЛ ЕСКУЛАП ООД /н./, предявени в срока по чл. 685, ал. 1 ТЗ, които списъци са обявени в Търговския регистър към АВ на 04.12.2020 г. под №20201204151625 като:

ИЗКЛЮЧВА от Списъка с неприети вземания предявени от кредитора Мариана Здравкова Георгиева,ЕГН-4310086817 с молба от 01.04.2020г.парични вземания представляващи главница и лихва за забава по запис на заповед от 07.07.2016г.,издаден в полза на Мариана Георгиева от трето лице Кузман Николов Николов и аваливан от МБАЛ „ЕСКУЛАП“ ООД,съответно в размер на 50000,00лв.главница и лихва в размер на 11125,01лв. за периода от 23.12.2017г.до 02.03.2020г.и законната лихва,считано от 02.03.2020г.до окончателното изплащане на главницата и **ВКЛЮЧВА** същите в Списъка с приети вземания предявени в срока по чл. 685, ал. 1 ТЗ и одобрен от съда с определение от 15.12.2020г. с ред на удовлетворяване по чл. 722, ал. 1, т. 8 ТЗ за главницата и лихвата за периода от 23.12.2017г.до 02.03.2020г.и с ред на удовлетворяване по чл. 722 ал.1 т.9 ТЗ законната лихва,считано от 02.03.2020г.до окончателното изплащане на главницата.

ОДОБРЯВА на основание чл. 692, ал. 4 ТЗ при съобразяване на извършената промяна списъците на приетите от синдика вземания на кредиторите на МБАЛ ЕСКУЛАП ООД /н./ , предявени в срока по чл. 685, ал. 1 ТЗ, които списъци са обявени в Търговския регистър към АВ на 04.12.2021 г. под №20201204151625 и изменени от съда с настоящото определение.

ДА СЕ ИЗВЪРШИ на основание чл. 692, ал. 5 ТЗ обявяване на настоящото определение в Търговския регистър при Агенцията по вписвания

Да се изпрати препис от определението и на синдика.

Определението не подлежи на обжалване.

Да се обяви в Търговския регистър.

ОКРЪЖЕН СЪДИЯ: