

О П Р Е Д Е Л Е Н И Е

№

18.05.2010 год.

град Хасково

Хасковският окръжен съд граждански състав
На осемнадесети януари две хиляди и десета година
В открито съдебно заседание в състав :

ПРЕДСЕДАТЕЛ: ЖУЛИЕТА СЕРАФИМОВА

Секретар:

Прокурор:

Като разгледа докладваното от съдията Серафимова

Гр.д.№ 136 по описа на съда за 2009 година

за да се произнесе взе предвид следното:

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

Образувано е въз основа на възражение, с вх.№ 10688/07.12.2009 г. от Райфайзенбанк /България/ ЕАД, със седалище и адрес на управление гр.София, район Средец, ул."Н.В.Гогол" № 18-20, вписано в Търговския регистър при Агенцията по вписванията под ЕИК 831558413 относно неприемане на вземането на Райфайзенбанк /България/ ЕАД, предявено с молба, вх.№ 10070/18.11.2009 г. Във възражението на банката се посочва, че в обявения на 30.11.2009 г. в Търговския регистър списък на кредиторите с неприети вземания е включено предявеното от Райфайзенбанк /България/ ЕАД, с молба, вх.№ 10070/18.11.2009 г. вземане по което „Каратур“ ООД е ипотекарен длъжник, както и, че в списъка изрично е посочено, че неприетото вземане е обезпечено.Твърди се, че обезпеченото вземане произтича от два договора, първият договор за револвиращ банков кредит от 09.08.2007 г. и анекси към него и вторият договор за инвестиционен банков кредит от 21.02.2007 г. и анекси към него, вземанията по които са обезпечени с учредена от „Каратур“ ООД с нотариален акт за учредяване на договорна ипотека № 59, т.ХІІ, рег.№ 6967 дело № 2159 от 2007 г. на Нотариус Мария Бакърджиева, вписана под № 110 в регистъра на Нотариалната камара с район на действие РС Несебър договорна ипотека.На основание издаден изпълнителен лист и чл.429,ал.3 ГПК по молба на кредитора „Райфайзенбанк /България/ ЕАД срещу „Каратур“ ООД било образувано изп.дело № 20098030400147 от Тания Маджарова-частен съдебен изпълнител № 803, с район на действие Бургаски окръжен съд,спряно с определение на съда като обезпечителна мярка по чл.629а от ТЗ.До ипотекарния длъжник „Каратур“ било изпратено съобщение, че на основание чл.483 ГПК е нарочено принудително изпълнение върху ипотекирания в полза на вискателя"Райфайзен банк /България/ ЕАД недвижим имот и насрочен опис на имота.До момента кредитополучателят, съдлъжниците и ипотекарния длъжник не били оспорили вземането на банката и правото ѝ да получи удовлетворение съгласно ипотекарните си права върху имота на ипотекарния длъжник „Каратур“ ООД. Банката счита,че след като „Каратур ООД е ипотекарен длъжник, Райфайзенбанк /България/ е негов кредитор въз основа на ипотечения акт и като такъв е кредитор в производството по несъстоятелност.Последният извод се налагал и от разпоредбата на чл.717,ал.4 ТЗ, който текст определял ефекта спрямо ипотека на евентуално извършената от синдика продажба.С оглед изложеното счита, че синдикът неоснователно и в противоречие със закона не е приел предявеното с молба вх.№ 10070/18.11.2009 г. вземане на Райфайзенбанк /България/ ЕАД и моли съда след като уважи възраженията на банката, на основание чл.690,ал.2 от ТЗ да одобри списъка на приетите вземания със съответната промяна,чрез включването на предявеното от „Райфайзенбанк България" ЕАД с молба вх.№ 10070/18.11.2009 г. обезпечено с ипотека вземане, с ред по чл.722,ал.1,т.1 от ТЗ.

Райфайзенбанк /България/ ЕАД е депозирала и възражение с вх.№ 10689/07.12.2009 г. относно приемане на вземането на „Течлайн индъстриъл дейта сървисиз корп.“-Р.Панама, предявено с молба вх.№ 9932/16.11.2009 г. Според Банката приетото от синдика вземане в общ размер на 3 053 862,51 лв. от които 2 957 214,06 лв. – главница и 96 647,55 лв.- лихви, предявено от „Течлайн индъстриъл дейта сървисиз корп.“-Р.Панама, с молба вх.№ 9932/16.11.2009 г. и на основание Договор за разработка на нестандартен софтуер не съществува реално, а легитимацията за него е последица от симулация, с цел да бъдат увредени действителните кредитори по несъстоятелността. В подкрепа на гореизложените твърдения във възраженията на банката се излагат подробни съображения. Банката моли съда да уважи възраженията ѝ и да одобри списъка на приетите вземания съгласно чл.692,ал.4, изр.1 от ТЗ като внесе съответни промени, състоящи се в неприемане на предявеното от „Течлайн индъстриъл дейта сървисиз корп.“-Р.Панама, с основание договор за разработка на нестандартен софтуер, предявено с молба вх.№ 9932/16.11.2009 г., и с което да се даде възможност на „Течлайн индъстриъл дейта сървисиз корп.“-Р.Панама да установява, ако пожелае реалното съществуване на твърдяното от него вземане в редовен исков процес и ще предотврати риска от манипулиране на производството по несъстоятелност на „Каратур ООД във вреда на действителните кредитори на дружеството. Моли съда да постанови определение, с което да изключи от списъка на приетите вземания, предявеното от „Течлайн индъстриъл дейта сървисиз корп.“-Р.Панама вземане общо в размер на общо в размер общо на 3 053 862, 51 лв. в това число 2 957 214,96 лв. – главница и 96 647,55 лв. – лихви.

В с.з. адв.Милена Иванова и адв.Траян Конов, в качеството им на процесуални представители на Райфайзенбанк /България/ ЕАД поддържат възраженията на банката. Излагат се подробни съображения в представените по делото писмени становища към възраженията. Молят съда да постанови определение, с което да уважи възраженията на Банката, вх.№ 10688/07.12.2009 г., като на основание чл.692,ал.4 от ТЗ одобри списъка на приетите вземания със съответната промяна, а именно включването на предявеното от „Райфайзенбанк /България/ ЕАД, с молба вх.№ 10070/18.11.2009 г. обезпечено с ипотека вземане с ред по чл.722,ал.1,т.1 от ТЗ и заличаване на предявеното от „Течлайн индъстриъл дейта сървисиз корп.“- Р.Панама, с основание договор за разработка на нестандартен софтуер, предявено с молба вх.№ 9932/16.11.2009 г. вземане от този списък и включи същото вземане в списъка на неприетите вземания.

Кредиторът – „Течлайн индъстриъл дейта сървисиз корп.“-Р.Панама редовно призван не изпраща представител и не взема становище по възраженията на банката.

Длъжникът - „Каратур“ ООД, чрез процесуалния си представител адв. Гергана Йончева оспорва направените възражения. Съображения за недопустимост, респ. неоснователност на възраженията на банката са изложени в представените по делото писмени становища. Становището на процесуалния представител по първото възражение на банката с вх.№ 10688/07.12.2009 г. е, че Райфайзенбанк /България/ ЕАД няма качеството на кредитор по отношение на „Каратур“ ООД гр.Свиленград. След като длъжника не е придобил никаква част от сумите отпуснати с двата договора за банкови кредити липсва правно основание по силата на което за банката да възникне вземане към „Каратур“ ООД. Поради изложеното счита, че основателно синдикът не е включил т.нар „вземане“ на Райфайзенбанк/България/ ЕАД в списъка на неприетите от синдика вземания. Моли съда да постанови определение, с което да остави без разглеждане като недопустимо възражението на Райфайзенбанк /България / ЕАД, което няма качеството на кредитор по отношение на „Каратур“ ООД/ относно включването на вземането му в списъка на неприетите от синдика вземания и да прекрати производството по него, алтернативно ако го счита за допустимо да го остави без уважение. Недоустимо, респ. неоснователно според длъжника е и второто възражение с вх.№ 19689/07.12.2009 г., поради което моли съда да постанови определение, с което да го остави без разглеждане като недопустимо, тъй като Райфайзенбанк /България/ ЕАД няма качеството на кредитор по отношение на „Каратур“ ООД относно вземането на „Течлайн индъстриъл дейта сървисиз корп.“- Р.Панама, включено в списъка на приетите от синдика предявени вземания и прекрати производството по него, алтернативно в случай, че

/13.08.20009 г. по реда на чл.487 и сл. ГПК от 24.08.2009 г. до 24.09.2009 г. е насрочена публична продажба на недвижимия имот, собственост на „Каратур“ ООД. На „Каратур“ ООД, в качеството му на ипотекарен длъжник е изпратено уведомление за насрочената публична продажба. С определение на съда по несъстоятелността от 14.08.2009 г., на основание чл.629а,ал.1,т.3 Търговския закон съдът по несъстоятелността е постановил спиране на изпълнението по изп.дело № 20098030400417 по описа на ЧСИ Тая Маждарова, с рег.№ 803 и с район на действие Окръжен съд Бургас, по което изпълнително дело „Райфайзенбанк“ ЕАД гр.София е вискател, а „Каратур“ ООД – ипотекарен длъжник.Безспорно установено по делото е и това, че към датата на подаване на молбата за откриване на производство по несъстоятелност, както се твърди в самата молба от „Каратур“ ООД за откриване на производство по несъстоятелност задълженията на третите лица са възлизали на 93 801,76 лв.неолихвяема сума, 1 199 640,32 лв. главница,12 173,35 лв.,лихви 102,00 лв.,разноски по изп.дело,такса по ЗЧСИ – 35 498,35 лв.,както и други суми,дължими до този момент в общ размер на 12 752,50 лв, поради което и с молбата като предварителна обезпечителна мярка длъжникът по несъстоятелността „Каратур“ ООД е поискал спиране на изпълнението по изп.дело № 20098030400417 по описа на ЧСИ с рег.№ 803, с район на действие Окръжен съд Бургас, вискател по което е „Райфайзенбанк“ ЕАД гр.София и чието вземане е обезпечено с имот, собственост на длъжника „Каратур“ ООД.

Вземането на Райфайзенбанк /България / ЕАД,гр.София общо в размер на 2 006 967,84 лв., в това число главница 1 688 597,82 лв. и 318 370,02 лв. – лихви, на основание договор за банков кредит е включено в Списъка на кредиторите с неприети вземания, на основание чл.686,ал.1,т.3 от ТЗ на „Каратур“ ООД, в неплатежоспособност, гр.Свиленград / лист 491/. В списъка е посочено, че вземането на банката е обезпечено.

В Списъка на приетите предявени вземания, изготвен от синдика на 26.11.2009 г. е включено вземането на кредитора - „Течлайн индъстриъл дейта сървисиз корп.“-Р.Панама, предявено на 16.11.2009 г. което е в размер общо на 3 053 862, 51 лв., в това число 2 957 214,96 лв. –главница и 96 647,55 лв. – лихви, на основание договор за изработка на нестандартен софтуер от 22.11.2007 г.

Въз основа на установените фактически положения безспорно е установено по делото, че за вземането си, което е предявила в срок срещу „Каратур“ ООД Банката разполага с изпълнителен титул, издаден в полза на Банката - изпълнителен лист, въз основа на който изпълнителен лист е образувано и изп.дело № 20098030400417 по описа на ЧСИ Тая Маждарова, с рег.№ 803 и с район на действие ОС Бургас. По това изпълнително дело „Райфайзенбанк“ ЕАД гр.София е вискател, а „Каратур“ ООД - ипотекарен длъжник, който е обезпечил със свой собствен имот, видно от изп.дело № 20098030400417 по описа на ЧСИ Тая Маждарова, с рег.№ 803 и с район на действие ОС Бургас вземането на „Райфайзенбанк /България/ по отношение на лице различно от „Каратур“ ООД.

„Райфайзенбанк /България/ ЕАД притежава качеството на ипотекарен кредитор по отношение на „Каратур“ ООД и в качеството си на кредитор има право по реда на чл.690,ал.1 ТЗ да направи възражения срещу представените от синдика списъци по чл.686,ал.1 ТЗ. Доказателствата приложени към молбата на банката за предявяване на вземане срещу длъжника не установяват обаче наличие на вземане на „Райфайзенбанк/България/ ЕАД от „Каратур“ ООД гр.Свиленград.Вземането на банката е по отношение на трето лице ,неучаствало в производството по несъстоятелност каквото всъщност трето лице в производството по несъстоятелност е и банката и тъй като вземането на банката не е по отношение на „Каратур“ ООД, обезпечило със свой имот вземането на банката спрямо третото лице неучастващо в производство по несъстоятелност в търговските книги на длъжника не се съдържа удостоверяване на каквито й да било задължения на „Каратур“ ООД гр.Свиленград към Райфайзенбанк /България/ ЕАД. В този именно смисъл и тъй като вземането заявено от третото неучастващо в производство по несъстоятелност лице следва да произтича от влязло в сила съдебно решение, каквото в случая съдебно решение не е наличие и не е наличие вземане на банката по отношение на „Каратур“ ООД правилно вземането на Райфайзенбанк /България“ ЕАД е включено от синдика в Списъка на неприетите вземания по чл.686,ал.3 ТЗ .

счете, че възразилото лице има качеството кредитор на длъжника по несъстоятелността, да постанови определение, с което да остави без уважение възразението и одобри без промени списъка на приетите от синдика предявени вземания.

Синдикът – Красимир Петров Иванов представя писмено становище, с писмо вх.№ 11135/ 19.12.2009 г., с което изразява несъгласие относно направеното възразение на банката срещу неприетото ѝ вземане. Според синдика нито едно от представените от банката писмени доказателства към молбата за предявяване не доказват наличието на вземане на „Райфайзенбанк/България/ ЕАД от „Каратур“ ООД гр.Свиленград. В търговските книги на длъжника не се съдържа удостоверяване на каквито ѝ да било задължения на „Каратур“ ООД гр.Свиленград към Райфайзенбанк /България/ ЕАД.Поради тези именно причини включил Райфайзенбанк /България“ ЕАД в Списъка на неприетите вземания по чл.686,ал.3 ТЗ .

Становището на синдика по второто възразение на банката е, че включването на вземането на „Течлайн индъстриъл дейта сървисиз корп.“- Р.Панама в Списъка на приетите предявени вземания е извършено въз основа на счетоводните записвания, както и въз основа на писменото становище на главния счетоводител. Включването на вземането в списъка на приетите предявени вземания е извършено на базата на последните счетоводни записвания, извършени от длъжника. Преценка дали е имало записване преди м.септември 2009 г. не е правена.

По изложените съображения, моли съда да постанови определение, с което на основание чл.692,ал.4,изр.2 и 3 от ТЗ да одобри списъците на приетите и неприети вземания.

СЪДЪТ, като взе предвид направените възразения ,становището на синдика и въз основа на събраните по делото доказателства, констатира от фактическа страна следното:

Безспорно установено е, че Райфайзенбанк /България/ ЕАД е трето неучастващо лице в производство по несъстоятелност,което е образувано въз основа на молба на длъжника „Каратур“ ООД гр.Свиленград. С решение от 14.10.2009 г. по гр.дело № 136/2009 г.по описа на Окръжен съд Хасково е обявена неплатежоспособността на „Каратур“ ООД, със седалище и адрес на управление гр.Свиленград , ул.”Асен Илиев” № 1, ЕИК 102853165, и за начална на неплатежоспособността е приета датата – 31.12.2008 год. С решението е открито и производството по несъстоятелност на “Каратур” ООД, със седалище и адрес на управление гр.Свиленград, ул.”Асен Илиев” № 1,ЕИК 102853165.

С определение от 16.11.2009 г. по гр.дело № 136/2009 г. по описа на ОС Хасково за постоянен синдик в производството по несъстоятелност на “Каратур” е назначен Красимир Петров Иванов.Определена е и дата на встъпване в длъжност на синдика - 18.11.2009 г.

С молба вх.10346/27.11.2009 г. и в изпълнение на задълженията си по чл.686 ТЗ,във връзка с чл.685,ал.1 от ТЗ синдикът е представил Списък на приетите предявени вземания по реда на постъпването им, с отбелязване на кредитора, размера и основанието на вземането, привилегиите и обезпеченията и датата на предявяване, Списък на вземанията по чл.687 от ТЗ и Списък на неприетите предявени вземания.Представени са ГФО за предходната календарна година и за последния месец преди датата на откриване на производството по несъстоятелност.

Не се спори по делото и се установява от приетите писмени доказателства, че в полза на „Райфайзенбанк /България/ ЕАД „Каратур“ ООД е предоставило като обезпечение - ипотека върху единствения си собствен дълготраен материален актив , представляващ поземлен имот с идентификатор № 51500.501.101 и построената върху него сграда с идентификатор № 51500.501.101.1, с административен адрес : гр.Несебър,ул.”Венера № 1. Образувано е изп.дело № 20098030400147 по описа на ЧСИ с рег.№ 803, с район на действие Окръжен съд Бургас, възискател по което е „Райфайзенбанк” ЕАД гр.София и по което на 06.08.2009 г. е бил насрочен опис върху описания по-горе недвижим имот на „Каратур”ЕООД, гр.Свиленград послужил като обезпечение на вземането на банката и спрямо трети задължени лица, за което банката се е снабдила с изпълнителен лист и въз основа на който е образувано изпълнителното дело, възискател по което е Райфайзенбанк /България/ ЕАД, гр.София. Видно от приложеното към молбата обявление, изх.№ 4158

Предвид изложените съображения възражението на Райфайзенбанк /България / ЕАД, гр.София срещу невключването на вземането й общо в размер на 2 006 967,84 лв., в това число главница 1 688 597,82 лв. и 318 370,02 лв. – лихви, на основание договор за банков кредит банката предявено с молба от 19.11.2009 г. в Списъка на кредиторите с неприети вземания на основание чл.686, ал.1, т.1 ТЗ на „КАРАТУР“ ООД / в неплатежоспособност/ е неоснователно и Списъка на неприетите вземания по чл.686, ал.3 ТЗ следва да бъде одобрен.

Неоснователно е и възражението на Банката относно включването на вземането на „Течлайн индъстриъл дейта сървисиз корп.“-Р.Панама в Списъка на кредиторите с приети предявени вземания на основание чл.686, ал.1 ТЗ на „Каратур“ ООД Свиленград. В Списъка на приетите предявени вземания, изготвен от синдика на 26.11.2009 г. е включено вземането на кредитора - „Течлайн индъстриъл дейта сървисиз корп.“-Р.Панама, предявено на 16.11.2009 г, което е в размер общо на 3 053 862, 51 лв., в това число 2 957 214,96 лв. – главница и 96 647,55 лв. – лихви, на основание договор за изработка на нестандартен софтуер от 22.11.2007 г. Вземането на това дружество, което съществува и в счетоводните книги на длъжника произхожда от договор за изработка на нестандартен софтуер от 22.11.2007 г., страни по който договор са „Течлайн индъстриъл дейта сървисиз корп.“-Р.Панама и „Каратур“ ООД Свиленград. Преценката относно включването или не на вземането на този кредитор в списъка на приетите вземания в настоящото производство следва да се направи въз основа на съществуващите доказателства и при наличие на предпоставките в закона относно включването на вземането на кредитора, а това са счетоводните записвания. Установи се в настоящото производство, че включването на вземането в списъка на приетите предявени вземания е извършено на базата на последните счетоводни записвания, извършени от длъжника.

Предвид характера на настоящото производство и тъй като липсват доказателства установяващи изложените във възражението на банката доводи и съображенията, че приетото от синдика вземане в общ размер на 3 053 862,51 лв. от които 2 957 214,06 лв. – главница и 96 647,55 лв.- лихви, предявено от „Течлайн индъстриъл дейта сървисиз корп.“-Р.Панама, с молба вх.№ 9932/16.11.2009 г. и на основание Договор за разработка на нестандартен софтуер не съществува реално, а легитимацията за него е последица от симулация, с цел да бъдат увредени действителните кредитори по несъстоятелността относно включването на вземането на „Течлайн индъстриъл дейта сървисиз корп.“-Р.Панама в Списъка на кредиторите с приети предявени вземания на основание чл.686, ал.1 ТЗ на „Каратур“ ООД Свиленград последните не следва да се обсъждат в това производство. Наведените доводи и съображения могат да се разгледат и да бъдат обсъдени в отделно исково производство инициирано от банката, в което посочените твърдения и изложените съображения следва да бъдат доказани.

Въз основа на горезложените съображения съдът намира за неоснователно възражението на Райфайзенбанк /България / ЕАД, гр.София срещу включването в списъка на приетите предявени вземания на вземането на „Течлайн индъстриъл дейта сървисиз корп.“-Р.Панама общо в размер на общо в размер общо на 3 053 862, 51 лв. в това число 2 957 214,96 лв. – главница и 96 647,55 лв. – лихви, поради което следва да го остави без уважение, а списъка на приетите предявени вземания бъде одобрен.

Предвид гореизложеното и тъй като списъците са съставени въз основа на подадените молби по чл.685 от ТЗ, съобразени са с разпоредбите на ТЗ, както и с представените доказателства за основанието и размера на вземанията следва да се одобрят от съда, а възраженията срещу тях като неоснователни оставят без уважение.

На основание чл.674, ал.2 от ТЗ следва да се свика събрание на кредиторите, с дневен ред по чл.677, т.8 от ТЗ, като за дата на събраниято съдът определя 07.06.2010 г.- 14,00 ч. в сградата на Съдебната палата, гр.Хасково, III етаж, зала № 6.

По изложените по-горе съображения и на основание чл.692, ал.1 от ТЗ и чл.674, ал.2 от ТЗ съдът

ОПРЕДЕЛИ :

ОДОБРЯВА изготвените и представени списъци от синдика на „КАРАТУР“ ООД, със седалище и адрес на управление гр.Свиленград, ул. „Асен Илиев“ № 1, ЕИК 102853165, както следва : 1.Списък на кредиторите с приети предявени на основание чл.686,ал.1,т.1 ТЗ на „Каратур“ ООД гр.Свиленград в неплатежоспособност, Списък на кредиторите на „Каратур“ ОСД съгласно чл.686,ал.2 от ТЗ във вр.с чл.687 от ТЗ, Списък на кредиторите с неприети предявени на основание чл.686,ал.1,т.3 ТЗ на „Каратур“ ООД гр.Свиленград в неплатежоспособност

СВИКВА събрание на кредиторите на 07.06.2010 г. – 14,00 часа, в зала № 6 на II / втори/ етаж в сградата на Окръжен съд-Хасково с дневен ред : Определяне реда и начина за осребряване на имуществото на длъжника, метода и условията на оценка на имуществото, избора на оценители и определяне на възнагражденията им.

Определението на съда за одобряване на списъците да се обяви в Търговския регистър, за което да се съобщи на синдика.

Определението не подлежи на обжалване.

Съдия : 171

Вярно с оригинала !

Деловодител: 