

РЕШЕНИЕ

Номер 34

Година 26.02.2018

Град Кърджали

В ИМЕТО НА НАРОДА

Окръжен Съд - Кърджали

На 26.01

Година 2018

В публично заседание в следния състав:

Председател:

Васка Динкова Халачева

Секретар:

Красимира Х Бояклиева

Членове:

Съд. заседатели:

--

Прокурор:

--

като разгледа доклада на от

Васка Динкова Халачева

Търговско дело

номер

20155 00900055

по описа за

2015

година

Настоящият спор по своя характер, с оглед разпоредбата на чл.365, т.3 от ГПК, е търговски, и като такъв подлежи на разглеждане по реда на Глава Тридесет и втора от ГПК.

Исковото производство по търговския спор е образувано по повод, депозирана от ищеца „АРПЕЗЪС ТУР“ ЕООД, в ликвидация, представляван от ликвидатора Росен Димитров Кайнаров против ответниците Запрян Янков Атанасов от гр. Кърджали и „Атлас 49“ ООД, гр. Кърджали, искова молба. В нея се твърди, че въз основа на заявление с вх.№ 2015063152332 по партидата на търговско дружество „Атлас-49“ ООД е извършено вписване под № 20150609145349 на прехвърляне на 17 400 броя дружествени дялове, собственост на съдружника „Арпезос Тур“ ЕООД, на Запрян Янков Атанасов, като „Арпезос Тур“ ЕООД е заличен, като съдружник и на негово място е вписан купувачът на дяловете –ответникът Атанасов. Твърди се също, че прехвърлянето на дружествените дялове, собственост на ищеца, било извършено с Договор за продажба на дружествен дял от 03.06.2015 г., с нотариална заверка на подписите, в който ищецът-продавач „Арпезос Тур“ ЕООД бил представляван от Любомир Стефанов Бояджиев - едноличен собственик на капитала на „Омега Тех“ ЕООД, което пък дружество било едноличен собственик на капитала на самия продавач. Твърди се и, че с Решение № 1075 от 12.06.2012 г., постановено по т.д. № 3997/2011 г. по описа на Софийски градски съд, ТО, 6-15 състав, влязло в сила на 11.06.2014 г., на основание чл. 517, ал.4 от ГПК, дейността

на продавача „Арпезос Тур“ ЕООД била прекратена, и считано от 15.07.2014 г. дружеството било в ликвидация и бил назначен ликвидатор. Твърди се също, че тъй като Договорът за продажба на дружествени дялове от 03.06.2015 г. не бил сключен от ликвидатора на „Арпезос Тур“ ЕООД Росен Димитров Кайнаров и същият не бил потвърдил така сключения договор, то същият се явявал сключен от лице без представителна власт. С така предявената си искова претенция, ищецът иска само да бъде установено по отношение на ответниците, че с вписване № 20150609145349 са вписани несъществуващи обстоятелства по партидата на „Атлас-49“ ООД, а именно: прехвърляне на 17 400 дружествени дяла от капитала на дружеството от съдружника „Арпезос тур“ ЕООД на Запрян Янков Атанасов, заличаване на „Арпезос Тур“ ЕООД, като съдружник и вписване на негово място, като нов съдружник на Запрян Янков Атанасов.

По делото са постъпили отговори на исковата молба и допълнителни отговори на допълнителната искова молба, от ответниците „Атлас 49“ ООД гр. Кърджали и Запрян Янков Атанасов. В отговорите се излагат съображения за недопустимост на предявения иск, поради това, че ищецът не бил активно легитимиран да води иска и поради това, че искът бил заведен от лице без представителна власт. В този смисъл, като средство за защита ответниците правят възражение за нищожност на вписването на само един ликвидатор на ищцовото дружество, като противоречащо на закона- чл.269, ал.2 от ТЗ. Излагат съображения и за неоснователност на предявената искова претенция.

В откритото съдебно заседание, проведено по реда и при условията на чл.375 от ГПК, ищецът чрез писмено становище, депозирано от процесуалния представител, поддържа исковата си претенция. Претендира присъждане на направените в производството разноски, за които прилага и списък по чл.80 от ГПК.

В откритото съдебно заседание, проведено по реда и при условията на чл.375 и сл. от ГПК, ответниците, чрез процесуалния представител, оспорват предявената искова претенция. Претендират присъждане на разноски.

Окръжният съд в рамките на своите правомощия, действащ в производството като първоинстанционен, след приключване на съдебното дирене и изслушване на устните състезания, пристъпи към постановяване на своя съдебен акт, в който приема за установено следното :

Предмет на настоящото производство е депозираната от ищеца искова претенция с правно основание чл.29, ал.1, предл. последно от ЗТРРЮЛНЦ, съгласно която разпоредба всяко лице, което има правен интерес, може да предяви иск за установяване несъществуване на вписано обстоятелство.

Така предявената установителна искова претенция е допустима, а разгледана по същество е и основателна. Порочните вписвания в търговския регистър подлежат на установяване чрез самостоятелен иск при наличието на правен интерес. Ищецът в производството, в претендираното му към момента на процесното вписване качество на съдружник в ответното дружество, определено има правен интерес да води така индивидуализирания установителен иск, чрез представляващия го по силата на чл.269, ал.1 от ТЗ, надлежно вписан в ТР ликвидатор. В този смисъл, настоящият съд намира за неоснователно и направеното възражение за нищожност на вписването на само един ликвидатор на ищцовото дружество, за неоснователно. Не е спорно в теорията и съдебната практика, че ликвидатори на търговско

144

дружество могат да бъдат едно или повече лица. Разпоредбата на чл.269, ал.2 от ТЗ, на която се позовават ответниците, урежда представителството на търговско дружество в ликвидация в хипотезата, когато ликвидатори са повече от едно лице. От тази разпоредба обаче, определено не следва изводът, че ТЗ въвежда императивно изискване, ликвидаторите да бъдат най-малко двама. Когато говори за ликвидатори, този закон има предвид едно или повече лица, което ясно личи и от разпоредбата на чл. 268, ал.4. Този си извод, съдът в настоящото производство изгради, като съобрази и приложеното по делото, влязло в сила на 11.06.2014 г., решение № 1075/12.06.2012 г. по т.д.№3997/2011 г. на Софийски градски съд, и направените в резултат на служебната проверка по партидата на ищеца в ТР констатации.

Така надлежно предявената допустима искова претенция, цели установяване на вписани в Търговския регистър под № 20150609145349 несъществуващи обстоятелства по партидата на ответното в производството дружество "Атлас-49" ООД. Трайна и непротиворечива е практиката на ВКС, обективизирана в ТР № 1/06.12.2002 г., постановено по тълк.д.№ 1/2002 г. на ОСГК, която установява, че "несъществуващо обстоятелство" е това подлежащо на вписване обстоятелство, което не е възникнало валидно или е това вписано вече обстоятелство, чието нищожност или унищожаемост е установена след извършеното вписване по исков ред. С предявения иск се цели установяване на "несъществуващо обстоятелство" във втората от изброените хипотези.

В рамките на така очертаната правна рамка на дължимото произнасяне, от фактическа страна в производството се установява, че по Заявление А4 № 20150603152332, в Търговския регистър по партидата на ответника "Атлас-49" ООД, въз основа на: 1. Договор за продажба на дружествен дял от 03.06.2015 г. с нотариална заверка на подписите с рег.№ 33456/03.06.15 г. на Нотариус с рег.№ 554 на НК, по силата, на който ищецът "Арпезос Тур" ЕООД чрез Любомир Стефанов Бояджиев, като едноличен собственик на капитала на "Омега тех" ЕООД-едноличен собственик на капитала на ищцовото дружество, е продал на ответника Запрян Янков Атанасов, 17 400 дяла от капитала на първия ответник; 2. и решения на ОСС на "Атлас-49" ООД от 10.12.2013 г. и от 21.03.2014 г.; са вписани под №20150609145349 следните обстоятелства: прехвърляне на 17 400 дружествени дяла от капитала на "Атлас-49" ООД, от съдружника "Арпезос Тур" ЕООД на Запрян Янков Атанасов, заличаване на "Арпезос Тур" ЕООД, като съдружник и вписване, като нов съдружник на купувача Запрян Янков Атанасов.

Установено е в производството и, че с влязло в сила на 23.11.2017 г. решение № 63/04.07.2017г., постановено по гр.д.№ 306/2016 г. по описа на Кърджалийския районен съд, потвърдено с решение № 145/23.11.2017 г., постановено по в.гр.д.№ 194/2017 г. по описа на Кърджалийския окръжен съд, е прогласена нищожността на стоящия в основата на процесните вписвания, Договор за продажба на дружествени дялове от 03.06.2015 г. с нотариална заверка на подписите, сключен между "Арпезос тур" ЕООД - в ликвидация, гр.София, чрез Любомир Стефанов Бояджиев, като едноличен собственик на капитала на "Омега тех" ЕООД - с.Бистрица 1444, с ЕИК 130760790 - едноличен собственик на капитала на "Арпезос тур" ЕООД, в ликвидация, и Запрян Янков Атанасов, на основание чл.26, ал.2, предложение второ от ЗЗД, поради липса на съгласие.

В аспекта на така установеното от събраните в производството безспорни писмени доказателства, съдът не кредитира сметите по делото гласни доказателства, доколкото последните определено не могат да оборят първите.

Казано в обобщение, в производството безспорно беше установено, че съществуващите към онзи момент и вписани в ТР под № 20150609145349 процесни обстоятелства, с цитираното в предходния абзац решение, в един по-късен етап, т. е. към 23.11.2017 г., са придобили характер на несъществуващи такива, защото в нарочно исково производство с окончателен нарочен съдебен акт, е прогласена тяхната нищожност. И само този извод, като съобразен с цитираната, систематизирана в ТР № 1/2002 г. на ОСГК на ВКС константна съдебна практика, приспособена и приложима към действащия режим на търговска регистрация, към действащия регистриращ орган и към действащия механизъм на вписване, предвидени в ЗТРРЮЛНЦ, води до закономерно прилагане на правната последица, предписана от разпоредбата на чл.30, ал.1 от същия закон.

С оглед изхода на делото, се следват на ищеца разноски, съгласно приложения списък по чл.80 от ГПК, в доказания размер от 630 лв.

Водим от горното, Окръжният съд

РЕШИ:

ПРИЗНАВА за установено по предявен от „Арпезос Тур“ ЕООД, в ликвидация, гр. София 1700, район Студентски, ул. „Проф. Иван Странски“ № 7, вх. „А“, ет. 3, ап. 9, с ЕИК 108552658, против Запрян Янков Атанасов от гр. Кърджали, бул. „Беломорски“ №12, вх. „Б“, ет. 5, ап. 22, с ЕГН 4904302349 и „Атлас-49“ ООД, гр. Кърджали, ул. „Волга“ № 2, ет. 2, ап. 4, с ЕИК 108551063, иск по чл. 29, ал. 1, предл. последно от ЗТРРЮЛНЦ, че по Заявление А4 № 20150603152332 в Търговския регистър по партидата на ответника „Атлас-49“ ООД под № 20150609145349, са вписани следните несъществуващи обстоятелства: прехвърляне на 17 400 дружествени дяла от капитала на „Атлас-49“ ООД, от съдружника „Арпезос Тур“ ЕООД на Запрян Янков Атанасов; заличаване на „Арпезос Тур“ ЕООД, като съдружник и вписване, като нов съдружник на Запрян Янков Атанасов.

ДА СЕ ЗАЛИЧИ в Търговския регистър по партидата на „Атлас-49“ ООД, гр. Кърджали, с ЕИК 108551063, вписването на несъществуващите обстоятелства под № 20150609145349, на основание чл. 30, ал. 1 от ЗТРРЮЛНЦ.

ОСЪЖДА Запрян Янков Атанасов от гр. Кърджали, бул. „Беломорски“ №12, вх. „Б“, ет. 5, ап. 22, с ЕГН 4904302349 и „Атлас-49“ ООД, със седалище и адрес на управление гр. Кърджали, ул. „Волга“ № 2, ет. 2, ап. 4, с ЕИК 108551063, да заплатят на „Арпезос Тур“ ЕООД, в ликвидация, гр. София 1700, район Студентски, ул. „Проф. Иван Странски“ № 7, вх. „А“, ет. 3, ап. 9, с ЕИК 108552658, сумата в размер на 630 лв., съставляваща разноски в производството.

След влизането му в сила, препис от решението да се изпрати на Агенция по вписванията.

Решението подлежи на въззивно обжалване пред Апелативен съд - Пловдив, в

двуседмичен срок от връчването му на страните.

ПРЕДСЕДАТЕЛ: /п/ В.ХАЛАЧЕВА

С решение № 211/09.07.2018г., постановено по в.т.д. №264/2018г.,
Апелативен съд - Пловдив

РЕШИ:

ПОТВЪРЖДАВА Решение № 34 от 26.02.2018 г., постановено от
Кърджалийският окръжен съд по търговско дело № 55/2015 година по
описа на съда.

ОСЪЖДА Запрян Янков Атанасов с ЕГН: 4904302349 е „Атлас -49“
„ООД - град Кърджали ЕИК108551063 да заплатят на ищеца „Арпезос Тур
„ЕООД - в ликвидация, с ЕИК: 108552658 сумата 800 лева /осемстотин
лева/ - съдебни разноси, направени от ищеца пред въззивната инстанция,
която сума представлява заплатено адвокатско възнаграждение за тази
инстанция.

Решението подлежи на обжалване с касационна жалба пред
Върховния касационен съд на Република България в едномесечен срок,
считано от връчването му на страните.

ПРЕДСЕДАТЕЛ: /п/ К.Коларов

**ЧЛЕНОВЕ: 1./п/ Г.Чамбов
2./п/ Е.Митев**

С определение № 332/25.06.2019г., постановено в закрито съдебно
заседание по т.д. № 2953/2018г., ВКС на РБ, Търговска колегия, Първо
отделение

О П Р Е Д Е Л И:

НЕ ДОПУСКА касационно обжалване на въззивно решение №
211/09.07.2018г. по в.т.д. № 264/2018г, на Пловдивски апелативен съд.

ОСЪЖДА „Атлас-49“ООД и Запрян Янков Атанасов да заплатят
на «Арпезос Тур»ЕООД /в ликвидация/ сумата от 800лв., представляваща
сторените от последното разноси за настоящата инстанция.

Определението не подлежи на обжалване.

ПРЕДСЕДАТЕЛ: /п/ Т.Калчева

**ЧЛЕНОВЕ: 1./п/ В.Николова
2./п/ К.Генковска**

Решението е влязло в сила

на 25.06.2019 год.

ВЯРНО С ОРИГИНАЛА

Съдия-докладчик:

Съд. архивар:

