

Р Е Ш Е Н И Е

№ 598 31.03.2014 год., гр.София

В И М Е Т О Н А Н А Р О Д А

СОФИЙСКИ АПЕЛАТИВЕН СЪД, Търговско отделение, 9 състав, в публичното заседание на дванадесети март през две хиляди и четиринадесета година, в състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: ЛЮДМИЛА ЦОЛОВА

ЧЛЕНОВЕ: СВЕТЛИН МИХАЙЛОВ

БИСТРА НИКОЛОВА

при секретаря Ирена Милкова като разгледа докладваното от съдия Николова гр. дело № 2560 по описа за 2013 год., и за да се произнесе взе предвид следното:

С решение от 21.06.13г. по т.дело № 58/12г. ВКС е отменил решение № 1994 от 20.12.2011 г. по т.д.н.№ 1772/2011 г. на Софийски апелативен съд. Върнал е делото за ново разглеждане от друг състав на Софийски апелативен съд със задължителни указания за назначаване на съдебно -счетоводна експертиза за установяване на началната дата на неплатежоспособността на длъжника, чрез изследване на финансовото и икономическо състояние на длъжника "Бертуци -Комерс" АД София , като се вземе предвид и задължението на дружеството по ЗУНК , предвид солидарната отговорност за това задължение между "Бертуци -Комерс" АД София и „Бертуци производство“ ЕООД.

С решение от 11.02.11 г. по т.дело № 1397/09 г. СГС, ТО, VI-10 състав е обявил неплатежоспособността на "Бертуци -Комерс" АД София, вписано в търговския регистър на Софийски градски съд с решение по ф.д.№6078/2003г. с начална дата на неплатежоспособността - 31.12.2005г. Открил е производство по несъстоятелност по отношение на "Бертуци -Комерс" АД София , допуснал е обезпечение чрез налагане на обща възбрана и запор върху имуществото на "Бертуци -Комерс" АД София , назначил е за временен синдик на дружеството Елвира Гроник Танчева, ЕГН 5507186738, като ѝ е определил месечно възнаграждение в размер на 500 лева. Определил е дата на първо събрание на кредиторите на "Бертуци -Комерс" АД София на 01.03.2011г. от 15.00 часа, което ще се проведе в при дневен ред по чл.672 от ТЗ. Осъдил е "Бертуци - Комерс" АД София да заплати на Национална агенция за приходите София, сумата от 46 296,73лв., представляваща деловодни разноски.

Недоволен от горното решение е останал въззивникът Национална агенция за приходите София , който го обжалва в срок в частта относно

ВЯРНО С ОРИГИНАЛ
СЕКРЕТАР:



определената началната дата на неплатежоспособността на длъжника с оплаквания за незаконосъобразност и необоснованост. Твърди, че съдът не е преценил всички релевантни за определяне началата дата доказателства, като е кредитирал заключението на вещото лице, което е изследвало финансовото състояние на длъжника в периода след 2005 г., но дори и в този случай съдът е следвало да определи за начална дата 01.01.2005 г. Излага, че първият акт за установяване на държавно вземане е издаден на 24.01.2002 г. и същият констатира наличието на изискуемо и неизпълнено задължение на ответника. Актът е връчен на дружеството на 21.05.2002 г., като това задължението не е било изпълнено и в периода 24.01.2002 г. – 05.01.2005 г. С оглед на това сочи, че за начална дата на неплатежоспособността следва да бъде определена датата на издаване на акт за установяване на държавно вземане №43824.01.2002 г., тъй като твърдението на въззиваемия за осъществени плащания по дълга 2007 г. са неоснователни, тъй като същите са в размер крайно недостатъчен за погасяване на задължението.

Въззиваемият "Бертуци -Комерс" АД София изразява становище за неоснователност на въззивна жалба. Твърди, че в молбата за откриване на производство по несъстоятелност Държаната не е конкретизирала началата датата на неплатежоспособността, като сочената дата е уточнена с отделна молба, в резултат на която съдът е изследвал финансовото състояние на длъжника в посочения от въззивника. С оглед на това искането за събиране на нови доказателства пред въззивната инстанция се явява недопустимо и преклудирано. Излага дооди за законосъобразност на извода на съда за начална дата на неплатежоспособността 31.012.2005 г., тъй като датата 31.12.2002 г. е обсъждана в мотивите на решението, но е отхвърлена, с оглед неоспореното от въззивника заключение на вещото лице.

Производството пред първоинстанционния съд е образувано въз основа на молба от Национална агенция за приходите София срещу "Бертуци - Комерс" АД гр.София за откриване на производство по несъстоятелност спрямо ответното дружество. Предвид установеното с влязло в сила съдебно решение състояние на неплатежоспособност на длъжника и пределите на въззивното обжалване, предмет на настоящото производство е единствено установяването на началния момент на възникване на невъзможността на длъжника да изпълнява своите изискуеми задължения - началната дата на неплатежоспособността.

Пред въззивната инстанция са изслушани и приети основно и допълнително заключение на назначената съдебно - счетоводна експертиза. Основното заключение съдържа анализ на финансовото състояние на "Бертуци -Комерс" АД гр.София, правопреемник на „Тропик“ АД Шумен, към 31.12.2001 г., а допълнителното заключение отговоря на въпросите относно структурата на задълженията, финансовото състояние и величините на коефициентите на "Бертуци -Комерс" АД гр.София и „Бетруци производство“ АД София по данни от консолидиран финансов отчет, изготвен от вещото лице, тъй като задължението по ЗУНК не е заведено в баланса на "Бертуци -Комерс" АД, а се води единствено в баланса на отделеното „Бертуци производство“ ЕООД. Доколкото дружеството „Бертуци производство“ ЕООД, възникнало чрез отделяне от „Тропик“ АД Шумен / впоследствие с променено наименование ана "Бертуци -Комерс" АД гр.София – решение от 12.05.05 г. по ф.дело №6078/03 г./ и дружеството на длъжника носят солидарна отговорност за задължението на праводателя по ЗУНК, за определяне на финансовото състояние на длъжника

ВЯРНО С
СЕКРЕТАР:



следва да бъде взето предвид и задължението по ЗУНК. С оглед на изложеното настоящата инстанция намира за меродавно единствено допълнителното заключение на вещото лице, тъй като същото е основано на данни за действителния размер на задълженията на дружеството към изследвания период - 2001 г. – 2004 г. Горното следва от обстоятелството, че позоваването на непълен и неточен размер на задълженията на дружеството към релевантния период и съоставянето му с данни за размера на активите на дружеството за същия период ще обуслови погрешни изводи за величината на коефициентите и оттам за цялостното му финансово състояние, което е недопустимо. С оглед на това съдът приема за меродавни балансовите данни на "Бертуци -Комерс" АД гр.София, установени от вещото лице чрез изготвяне на консолидиран баланс на двете дружества.

Задължението на молителят по ЗУНК е установено с акт за установяване на частно държавно вземане №43 от 24.01.2002г. Същото е и най - старото посочено в молбата за откриване на производство по несъстоятелност задължение на ответника, поради което настоящата инстанция следва да изследва баланса на дружеството, изготвен от вещото лице към 31.12.2002 г. В изготвения от вещото лице баланс на дружеството "Бертуци -Комерс" АД гр.София към 31.12.02 са осчетоводени дългосрочни задължения в общ размер на 1 295 000 лева, от които целеви резерви в размер на 16 000 лева, текуща загуба в размер на 2 000 лева и собствен капитал в размер на 1 281 000 лева. В същия баланс за заведени краткосрочни задължения в общ размер на 1 304 000 лева, от които: задължения към доставчици и клиенти в размер на 302 000 лева, задължения към персонала в размер на 513 000 лева, данъчно-осигурителни задължения в размер на 210 000 лева и други краткосрочни задължения в размер на 22 000 лева. Видно от баланса към 31.12.2002 г. финансовият резултат на дружеството към 31.12.02 г. е счетоводна загуба в размер на 2 000 лева.

От анализа на баланса на дружеството "Бертуци -Комерс" АД гр.София към 31.12.02 се установява, че същото притежава дълготрайни материални активи на стойност 1 241 000 лева и дълготрайни нематериални активи – права върху програмни продукти в размер на 2 000 лева, и право на собственост на стойност 5 000 лева. Дружеството притежава и дългосрочни финансови активи - дялови участия в дъщерни дружества в размер на 10 000 лева и дългосрочни вземания в размер на 4 000 лева. Общата стойност на всички дълготрайни активи на дружеството - материални, нематериални и финансови възлиза на 1 262 000 лева. Дружеството е завело счетоводно краткотрайни активи на стойност 1 337 000 лева, от които материални запаси и продукцията на стойност 770 000 лева, стоки на стойност 21 000 лева, вземания от клиенти и доставчици в размер на 183 000 лева, други вземания в размер на 312 000 лева и вземания от свързани предприятия в размер на 24 000 лева. Дружеството притежава и налични парични средства брой - 17 000 лева и по банкови сметки в размер на 5 000 лева.

В баланса на дружеството „Бетруци производство“ към 31.12.2002 г. са осчетоводени не са осчетоводени дългосрочни задължения, а единствено текуща загуба в размер на 781 000 лева и собствен капитал в размер на 5 000 лева. В същия баланс за заведени и краткосрочни задължения в общ размер на 1 292 000 посочени в графа „други краткосрочни задължения“. От анализа на баланса на дружеството "Бертуци –Производство „ЕООД към 31.12.02 се установява, че същото притежава дълготрайни материални активи на стойност

ВЯРНО С ОРИГИНАЛА
СЕКРЕТАР:

378 000 – машини и оборудване лева и краткотрайни материални кативи-материали и продукция на стойност 81 000 лева. Дружеството притежава и дългосрочни вземания от клиенти и доставчици в размер на 19 000 лева.

Коефициентът на обща ликвидност на дружеството, изчислен съобразно задълженията по консолидирания баланс на двете дружества към 31.12.02 г. , изготвен от вещото лице е 0,55, коефициентите на бърза ликвидност и незабавна ликвидност съвпадат по величина – 0,22 а коефициентът на абсолютна ликвидност е 0,01. Коефициентът на задлъжнялост е 5 , а този на финансова автономност – 0,020 . Коефициентите за обща, бърза и незабавна ликвидност са далеч под рамките на препоръчителните от икономическата теория стойности, които следва да бъдат във величини около единица. Същите сочат, че в рамките на 2002 г. дружеството не е било в състояние да покрива краткосрочните си задължения с наличните си краткотрайни активи, нито да покрива краткосрочните си задължения само с наличните си краткотрайни вземания и парични средства. Четирите коефициента за ликвидност са спаднали под единица за първи път през 2002 г. / установените от заключението коефициент на обща ликвидност през 2001 г. е 1/ като след 2002 г. бележат трайна тенденцията на спадане под единица и установяване около установените стойности за периода 2002 – 2004 г. Същата тенденция е налице по отношение на коефициентите на задлъжнялост и финансова автономност, като коефициентът на финансова автономност е трайно установен на около 0,20 - 0,17, стойности, които са далеч под препоръчителната от икономическата теория величина от 0,33. Горното сочи, че дружеството не е могло да покрива текущите си задължения със собствения си капитал и е зависимо от привлечения капитал. Така очертаните величини и тенденции на коефициентите обусловят извода, че през 2002 г. дружеството не е било в състояние да покрива краткотрайните си задължения с наличните краткотрайни активи , респективно с наличните краткотрайни вземания и парични средства.

При преценката на платежоспособността на търговеца следва да се има предвид обстоятелството разполага ли същият с достатъчно имущество за покриване на задълженията си, без да се поставят в опасност интересите на кредиторите. Влошеното финансово състояние на дружеството личи ясно и от анализа на коефициента за финансова автономност, който за 2002 г. възлиза на – 0,20. Тази величина сочи, че дружеството е зависимо от привлечения капитал и не би могло да покрие загубите от собствения си капитал., доколкото за нормална величина на този коефициент от икономическата теория е приета 0,33.

Анализът на величините на коефициентите на ликвидност за периода 2001 - 2005 г. сочи, че неблагоприятната тенденция към влошаване на финансовото състояние на дружеството се е установила след 31.12.2001 г. Горният извод не може да бъде разколебан от положителна стойност на коефициента на задлъжнялост през 2002 г. - 5, тъй като едновременно с това е налице и трайна тенденция за понижаване на коефициента на финансова автономност – от 0,20 през 2002 г. на 0,17 през 2003 г. и 0,16 през 2004 г. Тенденцията за влошаване на финансовото състояние на дружеството в периода 2002- 2004 е непрекъсната, като всички коефициенти бележат траен спад, респективно повишаването на коефициента на задлъжнялост се установява като трайна и необратима тенденция. С оглед на изложеното и предвид липсата на доказателства за точната дата на началния момент на това

ВЯРНО С С
СЕКРЕТАР: 

състояние, началната дата на неплатежоспособността на ответното дружество следва да бъде определена на 31.12.2002 г.

Поради несъвпадение на фактическите и правни констатации на двете инстанции решението на първоинстанционния съд следва да бъде отменено в обжалваната част, като за начална дата на неплатежоспособността на ответното дружество бъде определена датата 31.12.2002 г.

Воден от горното, Софийски апелативен съд

Р Е Ш И :

ОТМЕНЯ решението от 11.02.11 г. по т.дело № 1397/09 г. СГС, ТО, VI-10 състав в частта с която е определена начална дата на неплатежоспособността на длъжника "Бертуци -Комерс" АД София , ЕИК 127015611 на 31.12.2005 г. и вместо него **ПОСТАНОВЯВА:**

ОПРЕДЕЛЯ за начална дата на начална дата на неплатежоспособността на длъжника "Бертуци -Комерс" АД София , ЕИК 127015611 на 31.12.2002 г.

В останалата необжалвана част решението е влязло в законна сила.

РЕШЕНИЕТО подлежи на обжалване в едномесечен срок от връчването му на страните при условията на чл.280 от ГПК пред ВКС.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:



ЧЛЕНОВЕ: 1.

2.



ВЯРНО С О: 
СЕКРЕТАР:

