

Р Е Ш Е Н И Е

№ 598 31.03.2014 год., гр. София

В ИМЕТО НА НАРОДА

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

ПРЕДСЕДАТЕЛ: ЛЮДМИЛА ЦОЛОВА

ЧЛЕНОВЕ: СВЕТЛИН МИХАЙЛОВ

БИСТРА НИКОЛОВА

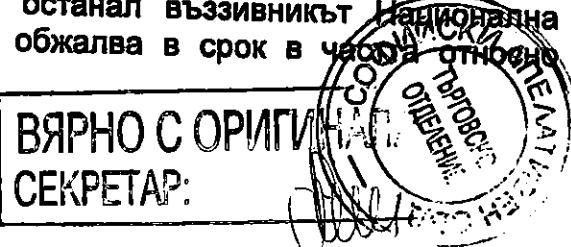
при секретаря Ирена Милкова като разгледа докладваното от съдия Николова
гр. дело № 2560 по описа за 2013 год., и за да се произнесе взе предвид
следното:

С решение от 21.06.13 г. 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 дължника, чрез изследване на финансовото и икономическо състояние на дължника "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 възброна и запор върху имуществото на "Бертуци -Комерс" АД София , назначил е за временен синдик на дружеството Елвира Гроник Танчева, ЕГН 5507186738, като й е определил месечно възнаграждение в размер на 500 лева. Определил е дата на първо събрание на кредиторите на "Бертуци -Комерс" АД София на 01.03.2011 г. 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 46 296,73 лв., представляваща деловодни разноски.

Недоволен от горното решение е останал въззваникът Национална агенция за приходите София , който го обжалва в срок в член 11 от член 11

**ВЯРНО С ОРИГИНАЛА
СЕКРЕТАР:**

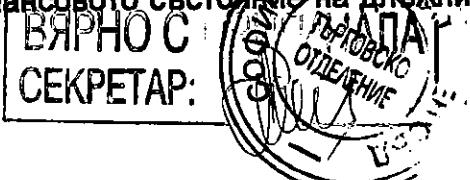


определената началната дата на неплатежоспособността на дължника с оплаквания за незаконосъобразност и необоснованост. Твърди, че съдът не е преценил всички релевантни за определяне началата дата доказателства, като е кредитирал заключението на вещото лице, което е изследвало финансовото състояние на дължника 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. Актьт 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 конкретизирила началата датата на неплатежоспособността, като сочената дата е уточнена с отделна молба, в резултат на която съдът е изследвал финансовото състояние на дължника 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 установленото с влязло в сила съдебно решение състояние на неплатежоспособност на дължника и пределите на въззивното обжалване, предмет на настоящото производство е единствено установяването на началния момент на възникване на невъзможността на дължника 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 , правоприемник 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, изгoten 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 дължника носят солидарна отговорност за задължението на праводателя по ЗУНК , за определяне на финансовото състояние на дължника



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 съпоставянето 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 финансовото 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 продукция 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

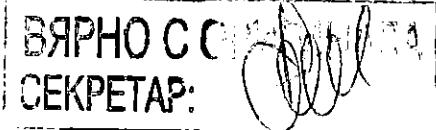
ВЯРНО С ОРИГИНАЛА
СЕКРЕТАР:

378 000 – машини и оборудване лева и краткотрайни материални кативиматериали 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., изгotten от веществото 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 задължнялост 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 задължнялост и финансова автономност, като коефициентът на финансова автономност е трайно установлен 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 покрие текущите си задължения със собствения си капитал и е зависимо от привлечения капитал. Така очертаните величини и тенденции на коефициентите обуславят 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 задължнялост 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 задължнялост се установява като трайна и необратима тенденция. С оглед на изложеното и предвид липсата на доказателства за точната дата на началния момент на това



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 дължника "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 дължника "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:

