О П Р Е Д Е Л Е Н И Е

№ 260186 Дата 25.05. 2021 г.

ПЛОВДИВСКИ АПЕЛАТИВЕН СЪД , търговско отделение, трети състав :

Председател:Красимир Коларов
Членове: Георги Чамбов
Емил Митев

в закрито заседание на 25.05. 2021 г.
разгледа докладваното от съдията - докладчик Емил Митев
частно търг.дело № 193 /2021 г. по описа на ПАС
и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по чл.274,ал.1т.2 ГПК във връзка с чл.729,ал.3 от ТЗ.

Образувано е по частната жалба на Националната агенция за приходите – град София,представлявана от Венцислава Петкова – директор на дирекция „Държавни вземания“ против Определение № 260184 от 11.02.2021 г.,постановено от Старозагорският окръжен съд по търг.дело № 349/2015 г.

По силата на обжалваното определение съдът по несъстоятелността е оставил без уважение като неоснователно възражение вх.№ 265467 от 18.12.2020 г., подадено от кредитора НАП- София против изготвената от синдика първа частична сметка за разпределение на наличните суми, постъпили в масата на несъстоятелността на търговско дружество „Силвър Стар „ЕООД / в несъстоятелност/ ЕИК 119608583, обявена в ТРРЮЛНЦ при Агенцията по вписванията на 03.12.2020 г.

В частната жалба се поддържа оплакването ,че обжалваното определение е постановено в нарушение на разпоредбата на чл.171 ЗЗД,съгласно която залагането и прехвърлянето на вземане,което е обезпечено с ипотека, за да има действие за ипотеката трябва да бъде отбелязано към договора за ипотека или към молбата за нейното учредяване. Аналогично според жалбоподателя е уредена хипотезата, при която се прехвърля вземане, обезпечено с особен залог, учреден по реда на Закона за особените залози /ЗОЗ/.

Аргумент за това становище жалбоподателят извлича от разпоредбата на чл.[illegible],ал.2 т.1 от ЗОЗ, съгласно която за да има

АПЕЛАТИВЕН СЪД ПЛОВДИВ
ВЯРНО С ОРИГИНАЛА
Секретар

действие на залога в съответния регистър се вписват съответно прехвърлянето на обезпеченото вземане.

Така според жалбоподателя както за първоначално обезпечения кредитор, така и за новия кредитор,който е придобил от първия обезпеченото вземане не отпадат задължението да впишат прехвърлянето на обезпеченото вземане по партидата на новия кредитор ,т.е. на цесионера. Посочена е съдебна практика на различни съдилища, съобразно която при изготвянето на сметката за разпределение синдика следва да съобрази всички новонастъпили обстоятелства след стабилизиране на определението за одобряване на списъка на приетите вземания.

Претендира се отмяната на обжалваното определение и постановяване на ново определение за разпределение на постъпилата в МН парична сума в размер на 5 800 лева.

Пловдивският апелативен съд след преценка на изложените оплаквания и доводи, приема ,че обжалваното определение е законосъобразно по следните съображения:

Становището на жалбоподателя се обосновава с разпоредбите на чл.12,ал.1 от Закона за особените залози/ЗОЗ/ и чл.26,ал.2, т.1 от същия закон. Съгласно първата от двете разпоредби особеният залог за да бъде противопоставим на третите лица следва да бъде вписан по партидата на залогодателя в Централния регистър на особените залози. Съгласно втората разпоредба прехвърлянето на обезпеченото вземане е обстоятелство, което подлежи на вписване в ЦРОЗ.

ПАС не споделя виждането на жалбоподателя, че ако прехвърлнето на обезпеченото вземане не бъде вписано, то цесионерът, т.е. новият кредитор губи качеството си на обезпечен кредитор. Съгласно чл.30 от ЗОЗ вписаното обстоятелство се счита известно на третите добросъвестни лица от момента на вписването, което означава, че вписването има единствено оповестително действие спрямо третите лица. Няма обаче конститутивно действие.

Вписването е означение за легитимацията на кредитора в случаите, когато се пристъпва към изпълнение по реда на специалния закон –ЗОЗ. По никакъв начин не рефлектира върху факта ,че прехвърленото вземане е обезпечено,тъй като съгласно чл.99,ал.2 ЗЗД при цесията прехвърленото вземане преминава върху новия кредитор, ведно с привилегиите, обезпеченията и другите му принадлежности, включително с изтеклите лихви. Разпоредбата е диспозитивна - „ ако не е уговорено противното“.

Казано в едно изречение цесионерът , т.е. новият кредитор си остава обезпечен кредитор или по-точно заложен кредитор по договора за особен залог.

АПЕЛАТИВЕН СЪД ПЛОВДИВ
ВЯРНО С ОРИГИНАЛА
Секретар:.....

Всъщност спорният въпрос е към кой точно момент от развитието на производството по несъстоятелност следва да се прецени дали едно вземане е обезпечено. Релевантният момент е момента на изготвяне от синдика на списъка на приетите вземания,тъй като на изплащане подлежат само приетите вземания. Този момент точно е определен от първоинстанционния съд, който правилно е приел, че ако не е подадено възражение, респ. това възражение не бъде прието от синдика- на кредитора е предоставена възможността да предяви установителния иск по чл.694 ТЗ- за установяване съществуването на спорното вземане. При липса на такова оспорване, респ. на съдебно решение по чл.694 ТЗ- вземането, включено в списъка като обезпечено остава такова, независимо от ново изменение на обстоятелствата.

След като вземането е включено в списъка на приетите вземания като обезпечено и цесията е съобщена на синдика на несъстоятелния длъжник,то „ Крис Трейд 2000“ ЕООД е титуляр на прехвърленото му обезпечено вземане и заложен кредитор по договора за ОЗ..

Следва да се одобри обжалваното определение, по силата на което съдът е одобрил първа частна сметка за разпределение на налични суми в масата на несъстоятелността на „Силвър Стар“ЕООД / в несъстоятелност/ ЕИК 119608583,обявена в ТРРЮЛНЦ при Агенцията за вписванията на дата: 03.12.2020 г.

С оглед на изложените мотиви Пловдивският апелативен съд

О П Р Е Д Е Л И :

ПОТВЪРЖДАВА Определение № 260184 от 11.02.2021 г., постановено от Старозагорският окръжен съд по търг.дело № 349/2015 г., по силата на което съдът е одобрил първа частична сметка за разпределение на сумата 5 800 лева, постъпила в масата на несъстоятелността на „Силвър Стар „ЕООД – несъстоятелност, ЕИК 119608583.

Настоящото определение да се впише в книгата по чл.634в,ал.1 от ТЗ.

Заверен препис от същото да се изпрати на Агенцията по вписванията – ТРРЮЛНЦ за вписването му по партидата на търговско дружество „Силвър Стар „ ЕООД в несъстоятелност, ЕИК 119608583.

Определението не подлежи на обжалване.

ПРЕДСЕДАТЕЛ: ЧЛЕНОВЕ:1. 2.