ГОСПОДАРСЬКИЙ СУД ЧЕРКАСЬКОЇ ОБЛАСТІ
18005, м. Черкаси, бульвар Шевченка, 307, тел. канцелярії (0472) 31-21-49, inbox@ck.arbitr.gov.ua

УХВАЛА

"12" листопада 2015 р. Справа № 04/01/5026/1089/2011
вх. № 21315/15 від 09.09.2015

Господарський суд у складі головуючого **судді Хабазні Ю.А.,** при секретарі судового засідання Соколишиній І.А., за участю: представника за довіреністю – Яременка В.Д. (від товариства з обмеженою відповідальністю "Київцентрбуд-1"), розглянувши у відкритому судовому засіданні у м. Черкаси у приміщенні суду заяву

заявника товариства з обмеженою відповідальністю "Київцентрбуд-1"
про заміну кредитора його правонаступником
у справі за заявою
ініціюючого кредитора товариства з обмеженою відповідальністю "Інфокол"
до боржника приватного підприємства "Під ключ"
про визнання банкрутом, –

ВСТАНОВИВ:

Товариством з обмеженою відповідальністю "Київцентрбуд-1" (м.Київ, вул.Сірецька,27-А, ідентифікаційний код 37725568) подано заяву від 07.09.2015 (вх.суду №21315/15 від 09.09.2015) про заміну первісного кредитора, товариства з обмеженою відповідальністю "Виробничо-будівельна компанія "Центренергобуд" (м.Київ, вул.Сірецька,27-А, ідентифікаційний код 34294252) його правонаступником на суму 17057203,58 грн. мотивовану тим,

що ухвалою суду від 30.09.2014 у даній справі затверджено реєстр вимог кредиторів боржника, в тому числі визнано кредитором боржника ТОВ "Виробничо-будівельна компанія "Центренергобуд" на суму 27352076,09 грн.;

що 16.03.2011 загальними зборами товариства прийнято рішення (протокол №1 від 01.06.2011) про реорганізацію останнього шляхом виділу товариства з обмеженою відповідальністю "Київцентренергобуд-1" та прийняття останнім на баланс частини майна первісного кредитора згідно з розподільчим балансом від 01.06.2011, складеним комісією з реорганізації після проведення інвентаризації мана та закінчення строку для пред'явлення вимог та претензій кредиторами товариства, в тому числі права вимоги дебіторської заборгованості до боржника, приватного підприємства "Під ключ", на суму 17057203,58 грн.;

що відповідно до ст.1 Закону України "Про відновлення платоспроможності боржника або визнання його банкрутом" до конкурсних кредиторів відносяться також кредитори, вимоги яких до боржника виникли внаслідок правонаступництва за умови виникнення таких вимог до порушення

провадження у справі про банкрутство, а згідно з п.51 Постанови Пленум Вищого господарського суду "Про судову практику в правах про банкрутство від 18.12.2009 №15 та ст.512 Цивільного кодексу України однією з підстав для заміни кредитора у зобов'язанні є правонаступництво; що законодавством не передбачено заборони на перехід прав кредиторів за зобов'язаннями до іншої особи у провадженні справи про банкрутство боржника і не впливає на права та обов'язки самого боржника.

У судовому засіданні 09.10.2015 представником заявника подано уточнення (вх.суду №23724/15 від 09.10.2015) до первісної заяви, згідно з яким останній просить визнати його правонаступником кредитора боржника, товариства з обмеженою відповідальністю "Виробничо-будівельна компанія "Центренергобуд", на суму 16586500,67 грн., оскільки саме на таку суму передані документи на підтвердження права вимоги, а також здійснити заміну первісного кредитора в реєстрі вимог кредиторів на його правонаступника у вказаному розмірі та внести зміни до реєстру вимог кредиторів в частині залишкового розміру вимог первісного кредитора.

Представник ТОВ "Виробничо-будівельна компанія "Центренергобуд", у судових засіданнях 09.10.2015, 19.10.2015 та у письмових відзивах проти вимоги про здійснення процесуального правонаступництва заперечив, з тих підстав:

що сума дебіторської заборгованості (17057203,85 грн.), яка перейшла до ТОВ "Київцентрбуд-1" як право вимоги до ПП "Під ключ", не співпадає із сумою основного боргу, початково заявленою первісним кредитором у справі про банкрутство боржника (26697997,44 грн.);

що розподільчий баланс та додаток до нього не містять будь-якого розшифрування підстав утворення вказаної дебіторська заборгованості ПП "Під ключ" у розмірі 17057203,85 грн., та зазначень у якій саме частині зобов'язання боржника існує та що будь-які посилання на первинні чи інші документи, які відображають правову природу її виникнення і існування, за допомогою яких було б можливим ідентифікувати відповідну частину прав та обов'язків, відсутні;

що заявником не доведено факт переходу до ТОВ "Київцентрбуд-1" права вимоги ТОВ "ВБК "Центренергобуд" саме в частині тих вимог, які були предметом розгляду у даній справі при затвердженні реєстру вимог кредиторів, оскільки передана частина прав за розподільчим балансом могла бути частиною, яка не була визнана судом за ТОВ "ВБК "Центренергобуд" згідно з ухвалою від 30.09.2014;

що 07.10.2015 господарським судом м.Києва у справі №5/56-70/234-2012 було відмовлено ТОВ "Київцентрбуд-1" у задоволенні його заяви про заміну позивача, ТОВ "ВБК "Центренергобуд", його правонаступником через недоведеність переходу відповідної частини прав та обов'язків до новоствореного в процесі реорганізації згідно з затвердженим розподільчим балансом товариства;

що керівник ТОВ "ВБК "Центренергобуд" Яременко В.Д., який

*25*737279*1*0*

представляє інтереси заявника ТОВ "Київцентрбуд-1" за довіреністю, ухиляється від передачі керуючому санацією ТОВ "ВБК "Центренергобуд" бухгалтерської та іншої документації боржника, його печаток, штампів, матеріальних та інших цінностей;

що оголошення про порушення провадження у цій справі опубліковано 11.06.2011, що ТОВ "Київцентрбуд-1" внесено до Єдиного державного реєстру юридичних осіб та фізичних осіб – підприємців 22.06.2011 і з цього часу до нього перейшло право вимоги за спірною сумою, однак заява ТОВ "ВБК "Центренергобуд" з вимогами до боржника подана 07.07.2011, тому отримавши право вимоги заявник не подав заяву з вимогами до боржника і тому ці вимоги є погашеними внаслідок пропуску тридцятиденного строку для їх подання;

що подані 09.10.2015 ТОВ "Київцентрбуд-1" уточнення до заяви про заміну кредитора та внесення змін до реєстру вимог кредиторів фактично не є заявою про нововиявлені обставини, однак така заява має переглядатися за правилами розділу XIII Господарського процесуального кодексу України.

Учасники провадження у справі про банкрутство боржника були належним чином повідомлені про час і місце розгляду справи, однак у судове засідання не з'явились і про причини неявки не повідомили арбітражний керуючий Ковеза А.І., прокурор та представники від ТОВ "Виробничо-будівельна компанія "Центренергобуд", ТОВ "Інтербудліфт", ТОВ "Інтеркомбуд", ТОВ "Інфокол".

У судовому засіданні 16.10.2015 суд здійснив огляд і дослідження наданих заявником документів в оригіналі. Установлено, що у заявника наявні:

а) із вказаних у додатку №2 до акту приймання-передачі дебіторської та кредиторської заборгованості від 13.09.2011 за розподільчим балансом від 01.06.2011 "Реєстр документації прав (вимог)" (том 26 а.с.146а): пункт 1 – нотаріально завірена копія (Договір підряду на генеральне будівництво від 10.10.2007 №77/1); пункти 2-5 – оригінали цих документів; пункт 6 – нотаріально завірені копії додаткових угод з 1 по 6 , оригінали додаткових угод з 7 по 22; замість, документа, вказаного в пункті 8, заявником пред'явлено акт звіряння взаєморозрахунків ТОВ "ВБК "Центренергобуд" з ПП "Під ключ" за 14.12.2007– 30.04.2011, згідно з яким сальдо на користь ТОВ "ВБК "Центренергобуд" складає 16586500,67 грн.; документи вказані у пунктах 9 і 10 не пред'явлені (заявник пояснив, що вони не збереглися);

б) також суду була пред'явлені:

копія постанови про проведення обшуку від 27.04.2009 по кримінальній справі №09/079003 (як доказ вилучення документів, вказаних у пунктах 1 і 6 додатку 2, замість яких наявні нотаріальні копії);

оригінал Статуту ТОВ "Київцентрбуд-1" (копія якого наявна в матеріалах справи а.с.118-131 т.26);

акти приймання виконаних підрядних робіт та довідки вартості виконаних підрядних робіт, перелічені в уточненні до заяви ТОВ "Київцентрбуд-1" (вх. суду №23724/15 від 09.10.2015, а.с.191-192 т.26). Копії таких оригіналів актів приймання виконаних підрядних робіт за формою КБ – 2В: за січень 2008 року

№2 на суму 6032542,00 грн.; за лютий 2008 року №3 на суму 6994022,00 грн.; з березень 2008 року №1 на суму 5691386,00 грн.; за квітень 2008 року №1 на суму 8465617,20 грн.; за липень 2008 року №1-07 на суму 4848854,64 грн.; за липень 2008 року №2-07 на суму 6553212,16 грн.; за липень 2008 року №3-07 на суму 4916695,96 грн.; за серпень 2008 року №1-08 на суму 3845405,26 грн.; за серпень 2008 року №2-08 на суму 5069717,40 грн.; за серпень 2008 року №3-08 на суму 3380934,47 грн.; за вересень 2008 року №1-09 на суму 4534208,32 грн.; за вересень 2008 року №2-09 на суму 3817565,95 грн.; за жовтень 2008 року №1-10 на суму 1720147,40 грн.; за жовтень 2008 року №2-10 на суму 1750766,16 грн.; за листопад 2008 року №1-11 на суму 1697245,20 грн. наявні у справі.

Результати огляду і дослідження зафіксовано у протоколі судового засідання від 16.10.2015 та оголошено присутнім учасникам.

Відповідно до ст.75 Господарського процесуального кодексу України суд розглянув справу за наявними в ній матеріалами.

Заслухавши представників учасників провадження у справі про банкрутство боржника та дослідивши наявні у справі докази суд вважає, що вимоги підлягають частковому задоволенню з наступних підстав.

Провадження у справі про банкрутство порушено ухвалою суду від 23.05.2011. Після публікації в газеті "Голос України" від 11.06.2011 оголошення про порушення справи про банкрутство, відповідно до ст.25 Закону України "Про відновлення платоспроможності боржника або визнання його банкрутом" (від 14.05.1992 №2343-XII із змінами, внесеними до 19.01.2013, **далі – Закон-2343**), судом розглянуто вимоги, які надійшли від конкурсних кредиторів та ухвалою суду від 30.09.2014 №1 затверджено їх реєстр, в тому числі визнано товариство з обмеженою відповідальністю "Виробничо-будівельна компанія "Центренергобуд" (м.Київ, вул.Сірецька,27-А, ідентифікаційний код 34294252) кредитором боржника на суму **27352076,09** грн. основного боргу у четверту чергу та **321** грн. судових витрат у першу чергу (85 грн. державного мита, 236 грн. витрат на інформаційно-технічне забезпечення судового процесу).

Згідно із заявами останнього його вимоги на суму **27352076,09** грн. основного боргу складаються з двох сум: **16586500,67** грн. та **10765575,42** грн. і підтверджуються договором підряду на капітальне будівництво від 10.10.2007 №77/1 (з наступними змінами до нього), актами приймання виконаних підрядних робіт за формою КБ – 2В: за січень 2008 року №2 на суму 6032542,00 грн.; за лютий 2008 року №3 на суму 6994022,00 грн.; за березень 2008 року №1 на суму 5691386,00 грн.; за квітень 2008 року №1 на суму 8465617,20 грн.; за червень 2008 року №3-06 на суму 4692470,40 грн.; за липень 2008 року №1-07 на суму 4848854,64 грн.; за липень 2008 року №2-07 на суму 6553212,16 грн.; за липень 2008 року №3-07 на суму 4916695,96 грн.; за серпень 2008 року №1-08 на суму 3845405,26 грн.; за серпень 2008 року №2-08 на суму 5069717,40 грн.; за серпень 2008 року №3-08 на суму 3380934,47 грн.; за вересень 2008 року №1-09 на суму 4534208,32 грн.; за вересень 2008 року №2-09 на суму 3817565,95 грн.; за жовтень 2008 року №1-10 на суму 1720147,40 грн.; за жовтень 2008 року

*25*737279*1*0*

№2-10 на суму 1750766,16 грн.; за березень 2010 року №3-01 на суму 5656,80 грн.; за листопад 2008 року №1-11 на суму 1697245,20 грн.; за вересень 2010 року №1-12 на суму 701337,60 грн.; за вересень 2010 року №1-01 на суму 555 655,10 грн.; за вересень 2010 року № 2 на суму 264889,02 грн.; за вересень 2010 року № 3 на суму 288119,21 грн.; за вересень 2010 року № 4 на суму 99719,27 грн.; за вересень 2010 року № 5 на суму 863890,76 грн.; за вересень 2010 року № 6 на суму 298524,00 грн.; за вересень 2010 року № 2-9 на суму 509334,10 грн.; за вересень 2010 року №1-9 на суму 1822288,17 грн.; за вересень 2010 року № 10 на суму 1347142,00 грн.; за вересень 2010 року № 11 на суму 1013877,64 грн.; за вересень 2010 року № 12 на суму 1349 714,75 грн.; за вересень 2010 року № 1 на суму 1651083,80 грн. (усього на загальну суму 79939765,34 грн.).

Враховуючи, що заявником в ході розгляду заяви про процесуальне правонаступництво пред'явлено наявні у нього оригінали первинних бухгалтерських документів, які засвідчують право вимоги до боржника на суму понад 16586500,67 грн. і частина з яких стали підставою визнання вимог товариства з обмеженою відповідальністю "Виробничо-будівельна компанія "Центренергобуд" ухвалою суду від 30.09.2014 №1 у цій справі;

що заявником доведено правомірність передачі первісним кредитором у справі, товариством з обмеженою відповідальністю "Виробничо-будівельна компанія "Центренергобуд", цих документів новоутвореній особі, товариству з обмеженою відповідальністю "Київцентрбуд-1", згідно із: додатком №2 до акту приймання-передачі дебіторської та кредиторської заборгованості від 13.09.2011 за розподільчим балансом від 01.06.2011 "Реєстр документації прав (вимог)" (том 26 а.с.146а) та вказаними у ньому документами, пред'явлення оригіналів і нотаріально посвідчених копій яких зафіксовано у протоколі судового засідання від 16.10.2015 (перераховано вище), а також: розподільчим балансом на 01.06.2011 з додатком №1, затвердженого загальними зборами учасників ТОВ "ВБК "Центренергобуд" від 01.06.2011 №10 (а.с.111 т.26) та цим протоколом від 01.06.2011 №10 (а.с.197 т.26); статутом ТОВ "Київцентрбуд-1" (а.с.118 т.26); оголошеннями про виділ (а.с.145,146 т.26); витягами з Єдиного державного реєстру юридичних осіб та фізичних осіб – підприємців стосовно ТОВ "Київцентрбуд-1" (а.с.147 т.26) та ТОВ "ВБК "Центренергобуд" (а.с.149 т.26); статутом товариства з обмеженою відповідальністю "Виробничо-будівельна компанія "Центренергобуд" на дату прийняття рішення про виділ (а.с.152 т.26); актом приймання передачі (передавальним актом) від 13.09.2011 (а.с.194 т.26); протоколами загальних зборів учасників ТОВ "ВБК "Центренергобуд" від 16.03.2011 №9 (а.с.198 т.26) від 09.09.2011 №11 (а.с.144 т.26),

суд вважає за необхідне здійснити заміну первісного кредитора його правонаступником на суму **16586500,67** грн. основного боргу

При цьому суд зазначає, що у решті вимог на суму **10765575,42** грн. (27352076,09 – 16586500,67) товариство з обмеженою відповідальністю "Виробничо-будівельна компанія "Центренергобуд" залишається кредитором

боржника по справі відповідно до ухвали суду від 30.09.2014 №1, ц правонаступництво в частині вимог не має наслідком автоматичний перехі права до ТОВ "Київцентрбуд-1" бути членом комітету кредиторів боржника, оскільки право обрання членів комітету кредиторів належить зборам кредиторів.

Суд відхиляє доводи ТОВ "Виробничо-будівельна компанія "Центренергобуд", оскільки його представником не спростовано факти: волевиявлення засновників (учасників) ТОВ "ВБК "Центренергобуд" на виділ і передачу ТОВ "Київцентренергобуд-1" частини активів (зокрема, вимог до боржника на суму 17057203,58 грн.); вчинення дій з утворення (реєстрації) ТОВ "Київцентренергобуд-1"; проведення дій з фактичного виділення активів і передачі їх ТОВ "Київцентренергобуд-1" на суму понад 16586500,67 грн. Також не спростовано правомірність складення передавального акту до розподільчого балансу, правомірність передачі (фізичного переміщення) від ТОВ "ВБК "Центренергобуд" до ТОВ "Київцентренергобуд-1" оригіналів документів про право вимоги до боржника (які пред'явлено у судовому засіданні).

Суд відхиляє й доводи ТОВ "ВБК "Центренергобуд" про погашення вимог внаслідок начеб-то пропуску заявником строку їх пред'явлення, оскільки вимоги до боржника на суму 16586500,67 грн. або існують (і суду лише необхідно встановити кому вони належать) або не існують і погашені (тоді вони нікому не належать). Суд виходить із того, що вимоги на суму 16586500,67 грн. існують (вони визнані ухвалою суду від 30.09.2014 №1), підтверджуються оригіналами документів, які знаходяться у ТОВ "Київцентренергобуд-1", правомірність їх знаходження у останнього підтверджується наявними у справі доказами, тому суд відхиляє відповідні заперечення ТОВ "ВБК "Центренергобуд" про їх погашення.

Якщо ТОВ "ВБК "Центренергобуд" вважає, що пред'явлені представником ТОВ "Київцентренергобуд-1" суду документи про право вимоги до боржника повністю або частково погашені внаслідок сплати коштів боржником, то він повинен був надати суду докази погашення саме цих первинних документів – припущення ж не може бути покладено в основу судового рішення. Крім того, згідно з ухвалою суду від 30.09.2014 №1, суд прийшов до висновку про доведеність поданими у справу доказами суми 79939765,34 грн., але включено до реєстру вимог кредиторів було саме ту суму, яку просив заявник, оскільки це його право.

Щодо невідповідності суми (17057203,58 грн.), вказаної в передавальному акті, і суми (16586500,67 грн.), на яку заявник надав первинні документи, то суд виходить з того, що первісна сума була вказана в передавальному акті виходячи із розрахунків, складених на час його підписання (01.06.2011), однак правильність цих розрахунків надалі була частково спростована в ухвалі суду від 30.09.2014 №1, що не могло бути відомо при підписанні передавального акту – невірність розрахунку переданого права вимоги не може бути підставою відмови у визнанні факту правонаступництва у належній частині переданого права вимоги.

Щодо доводів про відмову ухвалою господарського суду м.Києва від 07.10.2015 у справі №5/56-70/234-2012 у задоволенні аналогічної заяви ТОВ "Київцентрбуд-1" про заміну позивача, ТОВ "ВБК "Центренергобуд", його правонаступником, ТОВ "Київцентрбуд-1" у цих же правовідносинах, то суд виходить з наступного: а) такого рішення (резолютивної частини) у справі №5/56-70/234-2012 немає (ухвалою у цій справі було припинено провадження у справі), а висновки (думка) суду з приводу цих обставин не є преюдицією для справи №04/01/5026/1089/2011; б) на перехід права вимоги (а не переведення боргу, як вказано в ухвалі від 07.10.2015) від одного кредитора (ТОВ "ВБК "Центренергобуд") до іншого (ТОВ "Київцентрбуд-1") згоди боржника (ПП "Під ключ") закон не вимагає; в) у цій справі (№04/01/5026/1089/201) той факт, що заборгованість до боржника (ПП "Під ключ") в розмірі 16586500,67 грн., яка зазначається у розподільчому балансі ТОВ "ВБК "Центренергобуд", затвердженого протоколом загальних зборів товариства №10 від 01.06.2011, утворилася саме в частині зобов'язань за договором підряду на капітальне будівництво №77/1 від 10.10.2007, підтверджується доказами, які були надані як при винесенні ухвали від 30.09.2014 №1, так і при винесенні цієї ухвали.

Щодо доводів про необхідність розгляду вимог заявника за правилами розділу XIII Господарського процесуального кодексу України, то суд виходить з того, що право обрання процесуального способу захисту свого права належить заявнику.

В частині вимог заявника здійснити заміну первісного кредитора в реєстрі вимог кредиторів на його правонаступника у вказаному розмірі та внести зміни до реєстру вимог кредиторів в частині залишкового розміру вимог первісного кредитора заява задоволенню не підлягає, оскільки такі вимоги можуть бути задоволені лише шляхом зміни ухвали господарського суду Черкаської області від 30.09.2014 №1 за правилами розділів XII або XIII Господарського процесуального кодексу України.

Керуючись ст.25 Господарського процесуального кодексу України суд, –

УХВАЛИВ:

Заяву товариства з обмеженою відповідальністю "Київцентрбуд-1" від 07.09.2015 (вх.суду №21315/15 від 09.09.2015) із уточненнями (вх.суду №23724/15 від 09.10.2015) задовольнити частково.

Здійснити заміну первісного кредитора, товариства з обмеженою відповідальністю "Виробничо-будівельна компанія "Центренергобуд" (вимоги якого визнані на суму на суму **27352076,09** грн. основного боргу ухвалою господарського суду Черкаської області від 30.09.2014 №1), на правонаступника, товариство з обмеженою відповідальністю "Київцентрбуд-1" (м. Київ, вул. Сірецька, буд. 27-а, ідентифікаційний код 37725568) в частині вимог на суму **16586500,67** грн.

У решті вимог відмовити.

Ухвала суду набрала законної сили, однак може бути оскаржена до Київського апеляційного господарського суду в порядку та у строки,

встановлені статтями 91-93 Господарського процесуального кодексу України.

Повне судове рішення складено 12.11.2015.

Направити дану ухвалу **рекомендованим** листом арбітражному керуючому Ковезі А.І., членам комітету кредиторів (3, в т.ч. ТОВ "ВБК "Центренергобуд"), прокуратурі Житомирської області, ТОВ "Київцентрбуд-1".

Суддя **Ю.А. Хабазня**

7

Помічник судді
13.11.2015 І.А.Соколишина

Господарський суд Черкаської області КАНЦЕЛЯРІЯ ідентифікаційний код 03500021 Україна

З ОРИГІНАЛОМ ЗГІДНО

*25*737279*1*0*