

О П Р Е Д Е Л Е Н И Е

№

гр. София, 05.07.2023 г.

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Първо отделение 18
състав, в закрито заседание на 05.07.2023 г. в следния състав:
СЪДИЯ: Златка Илиева

като разгледа дело номер **6864** по описа за **2019** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 204 от АПК вр. чл.1 от ЗОДОВ.

С първоначалната искова молба от „СОЛАР ПАРК ТРАКИЯ“ ООД срещу Българската народна банка при условията на обективно кумулативно съединяване са предявени три иска:

За присъждане на обезщетение за имуществени вреди в размер на 1890000 лв., във връзка с неизпълнението на Договор за издаване на банкова гаранция, сключен на 18.07.2011г. между „КОРПОРАТИВНА ТЪРГОВСКА БАНКА“ АД и „СОЛАР ПАРК ТРАКИЯ“ ЕООД и банкова гаранция за изпълнение № 784/ 21.07.2011г., издадена от „КОРПОРАТИВНА ТЪРГОВСКА БАНКА“ АД в полза на „НАЦИОНАЛНА ЕЛЕКТРИЧЕСКА КОМПАНИЯ“ ЕАД на основание чл.29, ал.1, т.1 от Закона за енергията от възобновяеми източници, издадена по искане и за сметка на ищеца, заедно със законната лихва за забава от 20.06.2014г. до окончателното му изплащане;

За присъждане на обезщетение за имуществени вреди в размер на 500 000 лв., представляващи такси, разноски и хонорари, платени от ищеца във връзка с развитието на проекта, претърпени вследствие прекратяване на строителството, за периода от 20.06.2014г. до датата на исковата молба, заедно със законната лихва за забава върху претендираното обезщетение, до окончателното му изплащане;

За присъждане на обезщетение за имуществени вреди в размер на 2 000 000 лв. вследствие на неизпълнения по вина на ответника Договор за банкова гаранция и обявена за невалидна Б. гаранция, за периода от 20.06.2014г. до датата на исковата молба, заедно със законната лихва за забава върху претендираното обезщетение, до окончателното му изплащане.

Трите обезщетения се претендират като представляващи преки вреди, вследствие неправомерни действия и бездействия на Българската народна банка по отношение изпълнението ѝ на задължения, произтичащи от приложимо с директен ефект право

на Европейския съюз в областта на изплащане на гарантирани депозити, обосновава се наличието на пряка причинно-следствена връзка между вредите и определеното като действие и бездействие поведение на Българската народна банка.

С определение №6481 от 22.08.2022г. съдът оставил без разглеждане исковата молба, като нередовна и е прекратил производството по делото.

С Определение №390/13.01.2023г. по адм.д. 11695/2022г. на ВАС определение №6481 от 22.08.2022г. е отменено. Съдът е дал задължителни указания за продължаване на съдопроизводствените действия, като е приел, че допуснатите неточности в исковата молба подлежат на конкретно уточняване, но не са основание за прекратяване на производството. Съдът е посочил също, че съдът дължи произнасяне по молбата за изменение на иска.

В изпълнение указанията на касационната инстанция, съдът с разпореждане от 30.03.2023г. е дал възможност на ищеца да отстрани нередовностите в исковата молба, като му е указал, наред с уточняващата молба, за прегледност, да представи нова искова молба.

На 02.06.2023г. ищецът е представил молба за отстраняване нередовностите в исковата молба, като е изложил подробно обстоятелствата на които основава исковите си претенции. Уточнил е същите по размер. Представил е и нова искова молба, съобразно указанията на съда.

В обстоятелствената част на исковата молба се твърди, че на 20. 04. 2011 год. в полза на няколко инвеститора, един от които е и ищцовото дружество, е издадено разрешение за строеж и изграждане на фотоволтаична централа в землището на [населено място], [община], Област П.. На 18. 07. 2011 год., във връзка с изпълнението на задължението на ищеца към НЕК по чл. 29, ал. 1, т. 1 от ЗЕВИ, който е действал към този момент, между дружеството и ТБ «КОРПОРАТИВНА ТЪРГОВСКА БАНКА» АД (К.) е сключен Договор за издаване на банкова гаранция, по силата на който:

(а) К. се задължава да издаде в полза на НЕК непрехвърляема банкова гаранция, с която поема неотменяем ангажимент за плащане по нея в случай на първо писмено искане, сумата от 1 890 000 лв.;

(б) по силата на този договор (чл. 2), ищецът се задължава да учреди в полза на банката посочени в договора обезпечения, като от тях от значение за настоящото съдебно производство са следните:

- първи по ред особен залог по реда на 303, върху всички настоящи и бъдещи вземания на «СОЛАР ПАРК ТРАКИЯ» ООД от банката, произтичащи от сключени с нея договори за

разплащателни, депозитни и други сметки, както и на всички бъдещи вземания, произтичащи от договори за разплащателни, депозитни и други сметки в банката, в размер най- малко на 110 % от размера на дълга (в случая - на банковата гаранция, която се издава от банката);

- първи по ред особен залог по реда на 303 или реален залог на парични средства в размер не по- малко на 1890 000 лв., които са налични по разплащателни или

депозитни сметки на ищеца или трети лица в банката, и които средства ще останат блокирани по сметки в банката;

(в) Така уговорените договори за особени залози са сключени и вписани в ЦРОЗ своевременно.

На 25. 07. 2011 год. между «СОЛАР ПАРК ТРАКИЯ» ООД и К. е сключен Договор за индивидуален срочен депозит № 13320, по силата на който банката приема на съхранение сумата от 900 000 лв. Този договор бил сключен във връзка с Договора за издаване на банкова гаранция и необходимостта от учредяване на уговорените в договора обезпечения. Същият имал само и единствено обезпечителна функция, а не и функция на обикновена спестовна или разплащателна сметка. На 12. 12. 2013 год. под изх. № 1725 е издаден Добавък № 1 към издадената от К. банкова гаранция, съгласно който действието ѝ е продължено до 01. 03. 2017 год. На 23. 04. 2014 год. под изх. № 516, е издаден Добавък № 2 към издадената от К. банкова гаранция, съгласно който е променен бенефициентът по нея - досегашният бенефициент НЕК е заменен от «ЕЛЕКТРОЕНЕРГИЕН СИСТЕМЕН ОПЕРАТОР» ЕАД; Към момента на поставяне на К. под специален надзор, салдото по сметката е било в размер на 994 397, 01 лв., към 25. 07. 2014 год. - 997 691, 78 лв., а към 20. 10. 2014 год. - 1 003 470, 10 лв.; След изплащане на гарантирания размер на депозитите на «СОЛАР ПАРК ТРАКИЯ» ООД в К. в размер на 196 000 лв., остатъчният размер от депозитите му са в размер на 1 023 665, 76 лв., видно от списъка на приетите вземания в производството по несъстоятелност на К..

В исковата молба се твърди още, че на 28. 02. 2012 год. между «СОЛАР ПАРК ТРАКИЯ» ООД и НЕК е сключен и окончателен Договор за присъединяване на електрическа централа към преносната електрическа мрежа № 12 ЕП- Х19А023. Съгласно този договор срокът за изграждане и въвеждане в експлоатация на фотоволтаичната централа е 30. 06. 2013 год.;

На 20. 06. 2014 год., ръководството на К. уведомява БНБ за изчерпване на ликвидността и преустановяване на разплащанията, както и на всички видове банкови операции;

На свое заседание, проведено същия ден, Управителният съвет (УС) на БНБ приел свое Решение № 73, с което поставя К. под специален надзор за срок от 3 (три) месеца и спира за същия срок изпълнението на всички задължения на банката и ограничава дейността ѝ, като ѝ забранява да извършва всички дейности съгласно лиценза за извършване на банкова дейност;

Със свое Решение № 114 от 16. 09. 2014 год. УС на БНБ продължава действието на Решение № 73 от 20. 06. 2014 год. до 20.11. 2014 год., включително и по отношение на всички наложени надзорни мерки;

На 06. 11. 2014 год., УС на БНБ отнема издаденото със Заповед № БНБ - 43011/28.03.2014 г. на подуправителя на БНБ, ръководещ управление "Б. надзор", разрешение на К. да включи в капитала си от втори ред сумата в размер на левовата равностойност на 35 000 000 (тридесет и пет милиона) евро, привлечена по силата на договор за предоставяне на заем под формата на подчинен срочен дълг, сключен на 24. 03. 2014 г. между банката, в качеството ѝ на заемател, и „Технологичен център-Институт по микроелектроника (ТЦ-ИМЕ)" АД, в качеството на заемодател;

Със свое Решение № 138 от 06.11. 2014 год., на основание чл. 36, ал. 2, т. 2, чл. 103, ал. 1, т. 1, ал. 2, т. 25 и чл. 151, ал. 1, предл. първо от ЗКИ и чл. 16, т. 15 от ЗБНБ, УС на БНБ:

(а) отнема лиценз за извършване на банкова дейност, издаден с Решение на УС на БНБ № 24/21.01.1994 г., актуализиран в съответствие със Закона за банките със Заповед № 100-00499/18.11.1999 г. на управителя на БНБ, изменен със Заповед № РД 22- 0440/07.09.2000 г. на управителя на БНБ, допълнен със Заповед № РД 22-0584/01.12.2000 г. на управителя на БНБ, актуализиран в съответствие със Закона за кредитните институции със Заповед № РД 22-0859/07.05.2007 г. на управителя на БНБ, актуализиран в съответствие със Закона за изменение и допълнение на Закона за кредитните институции (обн. ДВ, бр. 24 от 2009 г.) със Заповед № РД 22-2265/16.11.2009 г. на управителя на БНБ;

(б) указва да бъде подадено искане до компетентния съд за откриване на производство по несъстоятелност на „Корпоративна търговска банка“ АД;

(в) На основание чл. 9, ал. 6 от Закона за банковата несъстоятелност Фондът за гарантиране на влоговете в банките да бъде уведомен за подаденото искане до компетентния съд за откриване на производство по несъстоятелност на „Корпоративна търговска банка“ АД, с цел извършване на подготвителни действия за назначаване на синдик;

(г) На основание чл. 106, ал. 3 от Закона за кредитните институции, до назначаването на синдик, квесторите на „Корпоративна търговска банка“ АД С. Г. Л., и Е. З. К., да продължат да упражняват правомощията си;

Ищецът твърди, че след неколkokратни напомняния, на 14.11.2014г., квесторите на „Корпоративна търговска банка“ АД изпратили Отговор с Изх.№ 8577/14.11.2014г., до Младежка кооперация „Я.“ относно възможността за освобождаване на част от обезпеченията, учредени по Договора за издаване на банкова гаранция от 18.07.2011г., сключен между „Корпоративна търговска банка“ АД и „СОЛАР ПАРК --ТРАКИЯ“ ООД;

След отнемане на лиценза на „Корпоративна търговска банка“ АД, Младежка кооперация „Я.“ получава Отговор с Изх.№ 1494/20.11.2015г., относно валидността на Договор за издаване на банкова гаранция от 18.07.2011г. и предоставените обезпечения;

Във връзка с продължаващото развитие на проекта, на 2.03.2015г. „СОЛАР ПАРК ТРАКИЯ“ ООД получава Писмо с Изх.№ ЦУ-ПМО - 356/20.03.2015г. от „Електроенергиен Системен Оператор“ ЕАД, с искане за замяна на Б. гаранция за изпълнение № 784/21.07.2011г., издадена от „Корпоративна търговска банка“ АД;

Въпреки искането за удължаване на сроковете за присъединяване по сключения договор за присъединяване, с Уведомление с Изх.№ ЦУ-ПМО-3335/1/29.06.2016г., „Електроенергиен Системен Оператор“ ЕАД го прекратява;

С Писмо Вх. № ЦУ-ПМО-6154/3/29.12.2016Г., до „Електроенергиен Системен Оператор“ ЕАД, „СОЛАР ПАРК ТРАКИЯ“ ООД информира относно отпадането на правната необходимост от предоставянето на нова банкова гаранция;

С Молба до синдиките на „Корпоративна търговска банка“ АД, Вх.№ 3903/0910.2017г., Младежка кооперация „Я.“ иска връщането в оригинал на Банковата гаранция Добавък № 1 и Добавък № 2, и освобождаване на предоставеното обезпечение - благородни метали;

Ищецът счита, че в резултат на неправомерните действия и/или бездействия на БНБ, подробно описани в исковата молба, започналото строителство и реализиране на проекта не е осъществено. Твърди още, че за периода преди 06.11.2014г., БНБ не е осъществила ефективен надзор при оценка и анализ на системите на управление на

кредитния и ликвидния риск на банката, както и оценка на доходността и достатъчността на капитала;

Вследствие на установеното бездействие „СОЛАР ПАРК -ТРАКИЯ" ООД е претърпяло имуществени вреди под формата на намаляване на имуществото в двете му проявни форми - претърпени загуби и пропуснати ползи, както следва:

1. Причинени преки имуществени вреди под формата на претърпени загуби в размер на 796 571, 51 лв., произтичащи от загуба на депозирани в К. парични средства с цел учредяване на обезпечение по силата на договора за издаване на банкова гаранция от 18. 07. 2011 год.;

Същите, според обстоятелствената част на исковата молба, са формирани по следния начин:

1.1. Съгласно чл. 1, ал. 1 от Договор за издаване на банкова гаранция от 18. 07. 2011 год., К. се задължава да издаде банкова гаранция в размер на 1 890 000 лв. в полза на „НЕК" ЕАД, срещу задължението ищецът /клиент/ да предостави или да осигури предоставянето, а банката да приеме подробно изброените в чл. 2 от договора обезпечения върху всички негови вземания в К., включително учредяването на особен залог;

1.2. На 25. 07. 2011 год. е сключен договор за индивидуален срочен депозит № 13320, по който е депозирана сумата от 900 000 лв., която остава блокирана по сметки на дружеството в банката до приключване на отношенията, свързани с издадената банкова гаранция.

1.3. Това обстоятелство се установява както от текста на Договора за индивидуален срочен депозит (чл. 1), така и от Анекси № № 1 и 2 към Договор за особен залог на вземания от 18. 07. 2011 год.;

1.4. Посочено бе, че депозитът има характер на доброволно учредено обезпечение, а не на спестовен и/ или разплащателен влог;

1.5. След поставяне на К. под специален надзор, а впоследствие и след отнемане на лиценза ѝ за извършване на банкова дейност, и последвалото го обявяване в несъстоятелност, ищецът губи това обезпечение. Загубата не е следствие на негово виновно поведение (т. е. не е налице съпричиняване), а вследствие на поведението на ответника;

1.6. Към датата на поставяне на К. под специален надзор, по сметката на „СОЛАР ПАРК ТРАКИЯ" ООД в банката са били налични 994 397, 01 лв. (Приложение № 4-извлечение от К. за салдо към 25. 06. 2014 год.);

1.7. Към датата на откриване на производство по несъстоятелност и изготвяне на списъците на приетите вземания, ищецът е приет като кредитор на К. с вземане в размер на 1 023 665, 76 лв., представляваща остатък от общия размер на депозита на ищеца след изплащане на гарантирания му размер в размер на 196 000 лв. (Приложение № 5- извлечение от списъка на приетите вземания);

1.8. В хода на производството по несъстоятелност на К., в полза на ищеца са извършени три частични плащания в общ размер на 227 094, 25 лв., вследствие на което и първоначалната сума по тези вреди следва да се коригира с оглед на настъпилите след подаване на исковата молба частични плащания , на сумата от 796 571, 51 лв.,

2. Освен това, ищецът твърди, че е претърпял и преки имуществени вреди под формата на претърпени загуби в размер на 269 042, 60 лв., произтичащи от направени разходи / подробно описани в исковата молба/, във връзка с проектиране и изграждане

на фотоволтаичната централа до прекратяването на договора за присъединяване от 28.02.2012 год.

3. С исковата молба се претендира и обезщетение за пропуснати ползи в размер на 2 000 000 лв. представляват неосъществено увеличаване на имуществото от нереализирана печалба или друг доход. Твърди се, че същите се основават на предположение за състоянието, в което имуществото на увредения би се намирало ако не беше настъпило вредоносното събитие – отнемането на лиценз за извършване на банкова дейност, издаден с Решение на УС на БНБ № 24/21.01.1994 г., причинно свързано с прекратяването на сключения Договор за присъединяване с Уведомление Изх.№ ЦУ- ПМО-3335/1/29.06.2016г., от страна на „Е. Системен Оператор“. В резултат на това „СОЛАР ПАРК ТРАКИЯ“ ООД е пропуснало възможността да увеличи имуществото си, като бъде завършен в цялост проекта за соларен парк и да реализира приходи от него, включително и чрез неговата продажба, макар да са били налице в предпоставките за това;

Предвид изложеното, ищецът моли съда да постанови решение, с което да осъдите Българска народна банка да заплати на „СОЛАР ПАРК-ТРАКИЯ“ ООД:

1/ 796 571.51 лв, представляваща обезщетение за причинени вреди, изразяващи се в загуба на депозирани в К. парични средства, вложени с цел учредяване на обезпечение по силата на Договор за издаване на банкова гаранция от 18.07.2011г.;

2/ 269 042.60 лв, представляваща обезщетение за причинени преки имуществени вреди под формата на претърпени загуби, произтичащи от направени разходи във връзка с проектиране и изграждане на фотоволтаична централа до прекратяване на Договора за присъединяване от 28.12.2012г.;

3/ 2 000 000 лв, представляваща обезщетение на претърпени преки имуществени вреди под формата на пропуснати ползи.

Претендира и направените по делото разноски.

Ответникът – Българска народна банка , оспорва исковата молба. Твърди, че същата е нередовна, че не са изпълнени указанията на съда в тази насока. Възразява срещу депозирането на нова искова молба, като счита, че същата следва да се разгледа в отделно производство.

Исковата молба е процесуално допустима и редовна. С уточняващата молба от 06.06.2022г. са отстранени нередовностите досежно първия от обективносъединените искове, а с тази от 02.06.2023г. – относно вторите два, като исковите претенции са уточнени по основание и размер, поради което произнасяне по искане за изменение по реда на чл.214 ГПК не се налага. Представената нова искова молба е такава за прегледност/ предвид неколнократното уточняване на исовете/ и за улеснение на съда и страните и по своята същност не представлява новозаявена претенция, която да подлежи на разглеждане в отделно производство.

При тези обстоятелства, съдът намира, че в случая вредите се претендират от незаконосъобразно бездействие на ответника. Твърдяната незаконосъобразност на същото следва да бъде установена в настоящото производство. Предвид това делото следва да бъде насрочено в открито съдебно заседание, за което да се призват страните и СГП.

С исковата молба е представен документ за внесена държавна такса по сметка на АССГ.

С оглед разпоредбата на чл. 204, ал. 5 от АПК, съгласно която само за изискванията към съдържанието на исковата молба, приложенията към нея и доказателствата се прилагат правилата на ГПК и съгласно чл. 1, ал. 2 от ЗОДОВ, който предвижда, че исковете по ал. 1 се разглеждат по реда, установен в Административнопроцесуалния кодекс, съдът счита, че на ответника следва да се изпрати препис от исковата молба и приложените доказателства, като му се укаже, че може да представи допълнителен отговор и приложи доказателства към него в 7-дневен срок преди датата на съдебното заседание, с препис за ищеца.

На ищеца следва да се укаже, че в негова тежест е да докаже настъпилите за него вреди, твърдените обстоятелства, от които счита, че са причинени същите, причинната връзка между тях, както и неизменността на настъпване на твърдените пропуснати ползи. В случай, че желае приобщаване на приложените към молбата –уточнение писмени доказателства, то да заяви това изрично, като обоснове тяхната относимост към правния спор и представи превод на същите. В противен случай, съдът ще ги изключи от доказателствената съвкупност.

По направеното с исковата молба искане за назначаване на експертиза, съдът ще се произнесе в открито съдебно заседание, след уточняване на същото и след становище на ответника.

Предвид изложеното, съдът

О П Р Е Д Е Л И :

НАСРОЧВА делото в открито съдебно заседание на 11.10.2023 г. от 14.15 ч., за която дата да се призоват страните и СГП.

КОНСТИТУИРА като страни по делото:

1. Ищец: „СОЛАР ПАРК -ТРАКИЯ" ООД
2. Ответник: Българска народна банка;

Софийска градска прокуратура.

УКАЗВА на ищеца, че в негова тежест е да докаже настъпилите за него вреди, твърдените обстоятелства, от които счита, че са причинени вредите, причинната връзка между тях, както и неизменността на настъпване на твърдените пропуснати ползи.

УКАЗВА на ищеца, в случай, че желае приобщаване на приложените към молбата –уточнение от 02.06.2023г. писмени доказателства, то да заяви това изрично, като обоснове тяхната относимост към правния спор и представи превод на същите. В противен случай, съдът ще ги изключи от доказателствената съвкупност.

Да се изпрати препис от приложената към последната молба –уточнение от 02.06.2023г., искова молба, с указание, че може да представи допълнителен

отговор и приложи доказателства към него в 7-дневен срок преди датата на съдебното заседание, с препис за ищеца.

По направеното с исковата молба искане за назначаване на експертиза, съдът ще се произнесе в открито съдебно заседание, след уточняване на същото и след становище на ответника.

На основание чл. 138, ал.3 от АПК на страните да се изпрати препис от настоящото определение, заедно с призовките.

Определението не подлежи на обжалване.

СЪДИЯ: