

instanța de apel: T.Pelin

DECIZIE

25 iunie 2014

mun. Chișinău

Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ
al Curții Supreme de Justiție

în componență:

Președintele ședinței, judecătorul: Nicolae Clima

Judecătorii: Galina Stratulat și Iurie Bejenaru

examinând recursurile declarate de SA „Termocom” în persoana directorului general Mihai Cernei și de ÎCS „Red Union Fenosa” SA,

în pricina civilă la cererea de chemare în judecată privind intrarea imediată în faliment a SA „Termocom”,

împotriva încheierii Curții de Apel Chișinău din 18 martie 2014, prin care s-a confirmat ca fiind legală hotărârea Adunării creditorilor SA „Termocom” (proces-verbal nr.09 din 14.02.2014) și s-a intentat procedura de faliment a SA „Termocom”,

c o n s t a t ă

Prin hotărârea Judecătoriei Economice a RM din 29 noiembrie 2001 SA „Termocom” a fost declarată în stare de insolvabilitate.

Prin hotărârea Judecătoriei Economice a RM din 16 iulie 2002, în scopul redresării solvabilității a fost confirmat planul acceptat de către creditorii SA „Termocom” la adunarea generală din 26 ianuarie 2002, cu toate modificările ulterioare, adoptate la adunarea creditorilor din 16 ianuarie 2002.

Prin hotărârea Curții de Apel Economice din 3 noiembrie 2009 a fost încetată procedura de insolvabilitate a SA „Termocom” și dispusă continuarea procedurii planului.

Prin încheierea Curții de Apel Economice din 11 decembrie 2008 s-a dispus prelungirea procedurii planului de reorganizare încă pe 1 an, iar prin Hotărârea Guvernului cu privire la prelungirea termenului procedurii planului pentru SA „Termocom” nr. 94 din 05.02.2009, termenul procedurii planului SA „Termocom” a fost prelungit pentru o perioadă de 3 ani.

Ulterior, prin Hotărârea Guvernului nr. 713 din 26.09.2012 s-a dispus a prelungi termenul procedurii planului SA „Termocom” până la 31.05.2013.

Datorită faptului, că debitorul prestează servicii de utilitate publică prin Hotărârea Guvernului nr. 314 din 29 mai 2013 SA „Termocom” în procedura planului a fost inclus în Lista agenților economici de importanță vitală pentru economie iar prin Hotărârea Adunării generale a creditorilor din 19.06.2013 (proces

- verbal nr.07) procedura planului SA „Termocom” a fost prelungită până la 31 decembrie 2013, termen limită de executare a planului.

La data de 14 februarie 2014 a avut loc adunarea generală repetată a creditorilor SA „Termocom” în procedura planului, la care creditorii SA „Termocom” (creditori de clasa 3 - 5, ceea ce reprezintă 80,57 % din creanțele creditorilor; creditori de clasa 4 - 10 ceea ce reprezintă 1,09 8% din creanțele creditorilor) au aprobat Raportul final al administratorului cu privire la executarea Planului de reorganizare pentru perioada decembrie 2001 - decembrie 2013.

Hotărârea adunării creditorilor din 14 februarie 2014 este confirmată prin procesul-verbal nr.9, conform căruia prin hotărârea adunării creditorilor s-a dispus intrarea debitorului în faliment.

La data de 21 februarie 2014 administratorul insolabilității a depus instanței de insolabilitate procesul-verbal nr.9 al adunării creditorilor SA „Termocom” în procedura planului din 14 februarie 2014 și a solicitat intentarea procesului de faliment.

Prin încheierea Curții de Apel Chișinău din 18 martie 2014 s-a confirmat ca fiind legală hotărârea Adunării creditorilor SA „Termocom” (proces-verbal nr.09 din 14.02.2014).

S-a intentat procedura de faliment cu valorificarea și lichidarea masei debitoare a SA „Termocom” IDNP 1003600022286 cu sediul în mun.Chișinău, str. Tudor Vladimirescu 6, cu dizolvarea debitorului.

S-a desemnat în funcția de lichidator al SA „Termocom”, ÎI „Eni Veaceslav”, c.f.1011600029857, certificat de instruire profesională nr. 19327 din 08 iulie 2011. Atribuțiile administratorului procedurii planului încetează din momentul stabilirii atribuțiilor lichidatorului.

S-a înlăturat debitorul și organele de conducere de la gestionarea întreprinderii și masei debitoare, cu destituirea acestora din funcțiile deținute, atribuțiile de administrare și de dispoziție a societății fiind transmise lichidatorului ÎI „Eni Veaceslav”.

S-a obligat debitorul să transmită lichidatorului în cel mult 3 zile lucrătoare documentele de constituire a societății; procesele-verbale ale adunărilor generale ale asociaților; certificatul înregistrării de stat al întreprinderii; documentele ce confirmă drepturile societății asupra patrimoniului ei; cu registrele societății; cu avizele, actele auditorului și ale organelor administrării fiscale; documentele interne, ștampila, documentele contabile.

S-a instituit Comitetul creditorilor din 5 reprezentanți ai creditorilor cu cele mai mari ca valoare creanțe după cum urmează: SA „CET-1”, SA „CET-2”, SA „Moldovagaz”, SRL „Chișinău Gaz”, SA „Moldtranselectro”.

S-a declarat lichidatorul responsabil de utilizarea și lichidarea masei debitoare. S-a obligat lichidatorul să notifice despre intentării procedurii de insolabilitate și intrarea SA „Termocom” în procedura falimentului.

S-a obligat lichidatorul să publice dispozitivul prezentei încheieri în Monitorul Oficial al RM în termen de 10 zile din data adoptării.

La 28 martie 2014 SA „Termocom” în persoana directorului general Mihai Cernei a declarat recurs împotriva încheierii instanței de apel, solicitând admiterea recursului, casarea încheierii Curții de Apel Chișinău din 18 martie 2014, cu emiterea unei noi hotărâri prin care să fie respinsă solicitarea administratorului de intentare a procesului de faliment.

În motivarea recursului s-a menționat că, instanța de insolabilitate a încălcat normele procedurale și materiale ale legislației în vigoare.

Mai mult ca atât, au fost încălcate prevederile art.217 din Legea insolabilității nr.149.

Se mai indică în recurs că, instanța de insolabilitate ilegal a dispus preluarea controlului asupra unei întreprinderi de stat de importanță vitală de către administratorul Eni Veaceslav, fiind înlăturați de la gestionarea acesteia Consiliul societății în număr de 7 persoane, precum și executivul care la fel este compus din cel puțin 4 persoane, cât și de cenzorii societății.

La 03 aprilie 2014 ÎCS „Red Union Fenosa” SA a declarat recurs împotriva încheierea Curții de Apel Chișinău din 18 martie 2014, solicitând înlocuirea creditorului SRL „Chișinău Gaz” inclus în component comitetului creditorilor, cu creditorul ÎCS „Red Union Fenosa” SA.

În motivarea recursului s-a invocat că, primii cinci creditori cu cele mai mari creanțe sunt toți creditorii enumerați, cu excepția SRL „Chișinău Gaz”. În locul acesteia urma să fie ÎCS „Red Union Fenosa” SA, deoarece creanța validată a acesteia este de 9.064.337,98 lei, iar a Societății cu Răspundere Limitată „Chișinău Gaz” este de 45.960.396,7 lei.

În conformitate cu art. 426 alin. (3) Codul de procedură civilă, recursul împotriva încheierii se examinează în termen de 3 luni într-un complet din 3 judecători, pe baza dosarului și a materialelor anexate la recurs, fără examinarea admisibilității și fără participarea părților.

Examinînd argumentele recursurilor în raport cu materialele pricinii, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ al Curții Supreme de Justiție consideră că recursurile sunt neîntemeiate și urmează a fi respinse din următoarele motive.

În conformitate cu art. 427 lit. a) CPC, instanța de recurs, după ce examinează recursul împotriva încheierii, este în drept să respingă recursul și să mențină încheierea.

Încheierea recurată este adoptată în conformitate cu normele de drept procedural și cu aprecierea completă a tuturor probelor și a circumstanțelor cauzei – motiv pentru care de către Colegiul civil este considerată legală și întemeiată.

La caz, recurentul SA „Termocom” în persoana directorului general Mihai Cernei, contestă încheierea instanței de insolabilitate prin care s-a intentat procedura de faliment cu valorificarea și lichidarea masei debitoare a SA „Termocom” IDNP 1003600022286 cu sediul în mun.Chișinău, str.Tudor Vladimirescu 6, cu dizolvarea debitorului.

S-a desemnat în funcția de lichidator al SA „Termocom”, ÎI „Eni Veaceslav”, c.f.1011600029857, certificat de instruire profesională nr. 19327 din 08 iulie 2011. Atribuțiile administratorului procedurii planului încetează din momentul stabilirii atribuțiilor lichidatorului.

Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ al Curții Supreme de Justiție consideră că prima instanță la emiterea soluției de intentare imediată în faliment a SA „Termocom”, corect a elucidat toate circumstanțele importante pentru soluționarea cazului. Astfel, conform hotărârii adunării creditorilor din 14 februarie 2014, confirmată prin procesul-verbal nr. 9, s-a dispus intrarea debitorului în faliment, pe motivul că planul de reorganizare a SA „Termocom” nu a adus un careva rezultat pozitiv.

Astfel, conform prevederilor art. 115, 116 din Legea insolabilității se reglementează procedura generală, condițiile intrării în faliment și efectele intentării procedurii falimentului.

Instanța de insolabilitate decide prin încheiere intrarea imediată în faliment, dar nu mai târziu de 5 zile lucrătoare, în cazurile expuse, inclusive în cazul în care adunarea creditorilor a aprobat raportul administratorului insolabilității în care se propune intrarea debitorului în faliment.

Având în vedere importanța vitală a SA „Termocom” prima instanță just a considerat de a institui până la adunarea generală a creditorilor un Comitet al creditorilor în număr de 5 persoane.

În conformitate cu prevederile art. 115 alin. (1) lit. e) și alin. (2) din Legea insolabilității nr. 149 din 29 iunie 2012, instanța de insolabilitate decide prin încheiere intrarea imediată în faliment, dar nu mai târziu de 5 zile lucrătoare, în următoarele cazuri: adunarea creditorilor a aprobat raportul administratorului insolabilității în care se propune intrarea debitorului în faliment. Instanța de insolabilitate va pronunța, prin încheierea de intrare în faliment, dizolvarea societății debitoare și va dispune: desemnarea unui lichidator, stabilirea atribuțiilor acestuia; valorificarea și lichidarea masei debitoare.

Argumentele invocate de recurentul SA „Termocom” precum că instanța de insolabilitate nu poate intenta procesul de faliment, pe motivul că acesta se aplică doar întreprinderilor care se află în proces de insolabilitate este neîntemeiat și se v-

a respinge, pe motivul că în conformitate cu prevederile art. 217 alin. (1) a Legii insolvenței, dacă, pe parcursul realizării planului procedurii de restructurare, debitorul nu respectă prevederile lui sau planul nu este realizat în termen, comitetul creditorilor sau fiecare creditor poate înainta o nouă cerere introductivă, care va avea ca efect intrarea în faliment și lichidarea patrimoniului debitorului fără a mai fi necesară dovada insolvenței lui.

În ce privește dezacordul recurentului cu înlăturarea de la gestionarea întreprinderii și instituirea lichidatorului Î.I. „Eni Veaceslav”, instanța de recurs menționează că potrivit art. 63 alin. (1) și (2) al Legii insolvenței nr. 149 din 29 iunie 2012, administratorul insolvenței și administratorul provizoriu sînt persoane fizice desemnate de către instanța de insolvență să exercite atribuțiile prevăzute de lege în perioada de observație, în procesul de insolvență și în procedura de restructurare a debitorului.

Lichidatorul este o persoană fizică desemnată de către instanța de insolvență să conducă activitatea debitorului în cadrul procedurii falimentului și al procedurii simplificate a falimentului și să exercite atribuțiile stabilite de lege sau de instanța de judecată.

Potrivit alin. (4) aceluiași articol, la etapa intentării procedurii, instanța de insolvență desemnează candidatura administratorului provizoriu, administratorului insolvenței sau a lichidatorului, propusă de debitor sau de creditorul care a inițiat procedura.

În același timp, alin. (7) statuează că atribuțiile administratorului insolvenței încetează în momentul în care instanța de insolvență stabilește atribuțiile lichidatorului. Și administratorul provizoriu sau administratorul insolvenței numit anterior poate fi desemnat lichidator.

În cazul în care, creditorii doresc să propună un alt administrator sau lichidator după ce instanța de insolvență a desemnat administratorul/lichidatorul, în temeiul art. 65 din Legea insolvenței, aceștia pot să o facă la prima adunare a creditorilor convocată după ședința de validare.

Prin urmare, odată cu intentarea procedurii falimentului cu valorificarea și lichidarea masei debitoriale a SA „Termocom”, instanța de insolvență acționînd în cadrul legal, corect a dispus numirea lichidatorului, atribuindu-i și funcțiile necesare în conformitate cu prevederile art. 63 al Legii insolvenței nr. 149 din 29 iunie 2012.

În ce privește recursul declarat de către ÎCS „Red Union Fenosa” SA, Colegiul civil ajunge la concluzia de a-l respinge din următoarele considerente.

Din textul recursului se constată că recurentul solicită înlocuirea creditorului SRL „Chișinău Gaz” inclus în component comitetului creditorilor, cu creditorul ÎCS „Red Union Fenosa” SA.

Astfel, la caz, instanța de recurs menționează că ulterior depunerii recursului , prin încheierea Curții de Apel Chișinău din 24 aprilie 2014 s-a corectat greșeala din încheierea Curții de Apel Chișinău din 18 martie 2014 ce ține de instituirea comitetului creditorului și s-a înlocuit sitagma SRL „Chișinău Gaz” cu sintagma ÎCS „Red Union Fenosa” SA.

Prin urmare, se atestă comiterea de către prima instanță a unei erori material evidente care a fost corectată prin încheierea Curții de Apel Chișinău din 24 aprilie 2014, iar temeiurile invocate în recursul declarat de ÎCS „Red Union Fenosa” SA au decăzut de drept.

Din considerentele menționate și avînd în vedere faptul că, încheierea primei instanțe este legală și întemeiată, iar argumentele invocate de recurenți sunt neîntemeiate, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ al Curții Supreme de Justiție ajunge la concluzia de a respinge recursurile declarate de către SA „Termocom” în persoana directorului general Mihai Cernei și de ÎCS „Red Union Fenosa” SA cu menținerea încheierii primei instanțe.

În conformitate cu art. 427 lit. a), art.428 CPC Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ al Curții Supreme de Justiție,

d e c i d e

Se resping recursurile declarate de către SA „Termocom” în persoana directorului general Mihai Cernei și de ÎCS „Red Union Fenosa” SA.

Se menține încheierea Curții de Apel Chișinău din 18 martie 2014, în pricina civilă la la cererea de chemare în judecată privind intrarea imediată în faliment a SA „Termocom”.

Decizia este irevocabilă din momentul emiterii.

Președintele ședinței, judecător

Nicolae Clima

Judecătorii

Galina Stratulat

Iurie Bejenaru