

prima instanță: Sv. Caitaz,

DECIZIE

21 mai 2014

mun. Chișinău

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

în componență:

Președintele ședinței, judecătorul

Nicolae Clima

Judecătorii

Iurie Bejenaru, Ion Druță

examinînd recursul declarat de către banca comercială „Moldinconbank” societate pe acțiuni,

în cadrul dosarului de insolvabilitate FPC „Torondor” societate cu răspundere limitată, cu privire la demersul băncii comerciale „Moldinconbank” societate pe acțiuni, privind destituirea lichidatorului FPC „Torondor” societate cu răspundere limitată în procedura falimentului – Bevziuc Serghei și contestațiile lichidatorului Bevziuc Serghei și a reprezentantului debitorului Verejanu Igor împotriva hotărîrilor adunării generale a creditorilor FPC „Torondor” societate cu răspundere limitată în procedura falimentului din 10 februarie 2014,

împotriva încheierii Curții de Apel Chișinău din 11 martie 2014, prin care au fost admise contestațiile formulate de Bevziuc Serghei și a reprezentantului debitorului Verejanu Igor, iar demersul băncii comerciale „Moldinconbank” societate pe acțiuni a fost respins,

c o n s t a t ă

La 13 martie 2013 FPC „Torondor” SRL s-a adresat în instanța de judecată cu cerere introductivă privind intentarea procesului de insolvabilitate față de Societate din motivul incapacității de plată.

Prin încheierea Curții de Apel Chișinău din 25 martie 2013 cererea introductivă depusă de FPC „Torondor” SRL a fost admisă spre examinare, debitorul SRL „Torondor” a fost pus sub observație. în scopul prevenirii modificării stării bunurilor debitorului în perioada de pînă la intentarea procesului de insolvabilitate, instanța a dispus aplicarea măsurilor de asigurare, a desemnat administratorul provizoriu în persoana lui Bevziuc Serghei.

La 29 mai 2013 instanța a adoptat hotărîrea, prin care a admis cererea introductivă depusă de debitorul FPC „Torondor” SRL și a dispus intentarea procesului de insolvabilitate față de FPC „Torondor” SRL. în calitate de

administrator al insolvenței al FPC „Torondor” SRL a fost numit Bevziuc Serghei.

În cadrul procedurii de insolvență au fost înaintate și validate creanțele IFS Chișinău, DAF Ciocana - în mărime totală de 220 481,37 lei, Combinatului de producție „PRODCOOP”, mun. Chișinău - în mărime de 6970,06 lei și BC „Moldinconbank” SA - în mărime de 3 656 501,00 lei (creanță garantată).

Prin încheierea Cutiei de Apel Chișinău din 01 noiembrie 2013, la propunerea administratorului insolvenței susținută de adunarea creditorilor prin hotărârea din 18 octombrie 2013, s-a dispus intentarea procedurii falimentului în privința FPC „Torondor” SRL și dizolvarea FPC „Torondor” SRL.

Totodată, instanța de insolvență l-a desemnat pe administratorul insolvenței Bevziuc Serghei în calitate de lichidator al Societății și a dispus valorificarea și lichidarea neîntârziată de către lichidator a masei debitoare a FPC „Torondor” SRL în condiții cât mai avantajoase și în timpul cel mai potrivit, cu acordul expres al creditorilor, în condițiile Legii insolvenței.

La 06 decembrie 2013 a fost înregistrată cererea creditorului BC „Moldinconbank” SA privind destituirea din oficiu a lichidatorului Bevziuc Serghei, pe motiv că acesta din urmă nu-și îndeplinește corespunzător atribuțiile de asigurare a integrității masei debitoare a FPC „Torondor” SRL în procedura falimentului și de valorificare a masei debitoare în termen cât mai restrâns, se află în conflict de interese cu creditorii și în special - cu BC „Moldinconbank” SA.

Ca temei de drept pentru destituirea lichidatorului BC „Moldinconbank” SA a invocat prevederile art. 71 alin. (1) lit. a, b, c) al Legii insolvenței.

Prin încheierea Curții de Apel Chișinău din 21 ianuarie 2014, a fost respinsă cererea băncii comerciale „Moldinconbank” societate pe acțiuni privind destituirea lichidatorului FPC „Torondor” societate cu răspundere limitată în procedura falimentului – Bevziuc Serghei.

La 17 februarie 2014 BC „Moldinconbank” SA a depus în instanță un nou demers privind destituirea lichidatorului Bevziuc Serghei și desemnarea în calitate de lichidator a ÎI „Cucu Dumitru”.

În sprijinul demersului BC „Moldinconbank” SA a anexat procesul-verbal al adunării creditorilor BC „Moldinconbank” SA din 10 februarie 2014, potrivit căruia la 10 februarie 2014 creditorii FPC „Torondor” SRL în procedura falimentului au decis destituirea lichidatorului Bevziuc Serghei și desemnarea în calitate de lichidator ÎI „Cucu Dumitru” și actele referitoare la modul de convocare și desfășurare a adunării.

În drept BC „Moldinconbank” SA și-a întemeiat demersul în baza art. 71 al Legii insolvenței.

Lichidatorul Bevziuc Serghei și reprezentantul debitorului au depus la 18 februarie 2014 și respectiv 19 februarie 2014 contestații în scris împotriva hotărârilor adunării generale a creditorilor din 10 februarie 2014, solicitând anularea acestora pe motiv de ilegalitate.

Prin încheierea Curții de Apel Chișinău din 11 martie 2014, au fost admise contestațiile formulate de Bevzic Serghei, au fost anulate hotărârile adunării generale a creditorilor FPC „Torondor” SRL în procedura falimentului din 10 februarie 2014 privind destituirea lichidatorului FPC „Torondor” SRL în procedura falimentului Bevzic Serghei și desemnarea unei alt lichidator al FPC „Torondor” SRL – ÎI „Cucu Dumitru”.

A fost respins ca neîntemeiat demersul creditorului banca comercială „Moldindconbank” societate pe acțiuni privind destituirea lichidatorului FPC „Torondor” SRL în procedura falimentului Bevzic Serghei și desemnarea unei alt lichidator al FPC „Torondor” SRL – ÎI „Cucu Dumitru”.

La 26 martie 2014, BC „Moldinconbank” SA a declarat recurs împotriva încheierii Curții de Apel Chișinău din 11 martie 2014, solicitând repunerea în termen pentru declararea recursului împotriva încheierii, admiterea recursului, casarea încheierii contestate și emiterea unei decizii privind destituirea lichidatorului ÎI „Bevzic Serghei” și numirea în calitate de lichidator ÎI „Cucu Dumitru”.

În motivarea recursului recurentul a invocat că instanța de insolabilitate a interpretat eronat legea făcând referință la art. 4, 83, 88 a Legii insolabilității, fără a atrage atenția la art. 55-56 a Legii insolabilității, care reglementează procedura de convocare și desfășurare a adunării creditorilor.

În special, s-a invocat că instanța a apreciat probele în mod arbitrar, fără a lua în considerație că lichidatorul nu își îndeplinește atribuțiile în conformitate cu Legea insolabilității, din care motive sunt aplicabile prevederile art. 71 a Legii insolabilității.

Studiind materialele dosarului, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ al Curții Supreme de Justiție consideră recursul neîntemeiat și care urmează a fi respins cu menținerea încheierii contestate din următoarele considerente.

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.

Din materialele dosarului s-a stabilit că prin hotărârea Curții de Apel Chișinău din 29 mai 2013, la cererea debitorului FPC „Torondor” SRL, a fost intentat procesul de insolabilitate față de FPC „Torondor” SRL, în calitate de administrator al insolabilității al FPC „Torondor” SRL a fost numit Bevziuc Serghei.

În cadrul procedurii de insolabilitate au fost înaintate și validate creanțele IFS Chișinău, DAF Ciocana - în mărime totală de 220 481,37 lei, Combinatului de producție „PRODCOOP”, mun. Chișinău - în mărime de 6970,06 lei, BC „Moldinconbank” SA - în mărime de 3 656 501,00 lei (creanță garantată).

Prin cererea înregistrată la 06 decembrie 2013 creditorul BC „Moldinconbank” SA a solicitat destituirea din oficiu a lichidatorului Bevziuc Serghei.

Prin încheierea Curții de Apel Chișinău din 21 ianuarie 2014, a fost respinsă cererea băncii comerciale „Moldindconbank” societate pe acțiuni privind destituirea

lichidatorului FPC „Torondor” societate cu răspundere limitată în procedura falimentului – Bevziuc Serghei.

La 17 februarie 2014 BC „Moldinconbank” SA a depus în instanță un nou demers privind destituirea lichidatorului Bevziuc Serghei și desemnarea în calitate de lichidator a ÎI „Cucu Dumitru”

Lichidatorul Bevziuc Serghei și reprezentantul debitorului au depus la 18 februarie 2014 și respectiv 19 februarie 2014 contestații în scris împotriva hotărârilor adunării generale a creditorilor din 10 februarie 2014, solicitând anularea acestora pe motiv de ilegalitate.

Prin încheierea Curții de Apel Chișinău din 11 martie 2014, au fost admise contestațiile formulate de Bevziuc Serghei, au fost anulate hotărârile adunării generale a creditorilor FPC „Torondor” SRL în procedura falimentului din 10 februarie 2014 privind destituirea lichidatorului FPC „Torondor” SRL în procedura falimentului Bevziuc Serghei și desemnarea unei alt lichidator al FPC „Torondor” SRL – ÎI „Cucu Dumitru”. A fost respins ca neîntemeiat demersul creditorului banca comercială „Moldinconbank” societate pe acțiuni privind destituirea lichidatorului FPC „Torondor” SRL în procedura falimentului Bevziuc Serghei și desemnarea unei alt lichidator al FPC „Torondor” SRL – ÎI „Cucu Dumitru”.

Instanța de recurs analizând materialele anexate la dosar în coraport cu prevederile Legii insolvabilității ajunge la concluzia că instanța de insolvabilitate a acționat în conformitate cu legea și a emis o încheiere legală și întemeiată.

Potrivit art. 71 alin. (1) a Legii insolvabilității, la cererea comitetului creditorilor, a adunării creditorilor, a administrației publice centrale de specialitate sau autorităților administrației publice locale (în cazul intentării procesului de insolvabilitate în privința întreprinderii de stat care a fost fondată de către organul central de specialitate sau a întreprinderii municipale care a fost fondată de autoritatea administrației publice locale, sau a întreprinderii în al cărei capital statutar statul deține mai mult de 35% din pachetul de acțiuni), sau din oficiu, instanța de insolvabilitate poate destitui administratorul/lichidatorul din motive întemeiate, inclusiv dacă acesta:

- a) nu îndeplinește condițiile privind indicatorii de performanță; sau
- b) depășește sau nu respectă atribuțiile ce îi revin prin prezenta lege, încalcă legislația; sau
- c) se află în conflict de interese cu orice parte în proces; sau
- d) cade sub incidența prevederilor de incompatibilitate și/sau a restricțiilor prevăzute de lege; sau
- e) se află în procedură de lichidare sau de insolvabilitate.

Din materialele dosarului s-a stabilit că la 10 februarie 2014, creditorul BC „Moldinconbank” SA în temeiul art. 55 alin. (4) al Legii insolvabilității a convocat adunarea creditorilor FPC „Torondor” SRL în procedura falimentului.

Astfel, creditorii FPC „Torondor” SRL în procedura falimentului au fost informați despre data, ora, locul și ordinea de zi a adunării creditorilor, prin avizele date cu 28 ianuarie 2014.

Conform art. 55 alin. (4) și (5) a Legii insolvenței, adunarea creditorilor poate fi convocată și la cererea comitetului creditorilor, la cererea creditorilor ale căror creanțe reprezintă cel puțin 10% din suma totală a creanțelor validate cu drept de vot sau în temeiul unei încheieri a instanței de insolvență. În cererea de convocare a adunării creditorilor vor fi formulate chestiunile ce urmează a fi incluse în ordinea de zi a adunării și va fi semnată de persoanele care cer convocarea. În termen de 5 zile de la data primirii cererii de convocare, administratorul insolvenței/lichidatorul este obligat să adopte o hotărâre privind convocarea adunării creditorilor și să informeze creditorii despre convocarea acestora sau despre hotărârea privind refuzul de a o convoca. În termen de 3 zile de la data adoptării, hotărârea va fi expediată persoanelor care cer convocarea. Dacă, în termenul prevăzut, administratorul insolvenței/ lichidatorul nu a emis nicio decizie, persoanele care au depus cererea de convocare sînt în drept să convoace singuri, pe cont propriu, adunarea creditorilor în modul stabilit de prezenta lege și/sau să conteste în instanță de insolvență acțiunile administratorului insolvenței/lichidatorului. Dacă adunarea creditorilor declară întemeiată convocarea adunării, cheltuielile aferente ei se compensează din contul masei debitoare, iar dacă este neîntemeiată, cheltuielile se suportă de persoana care a convocat adunarea.

Cu referire la norma de drept citată Colegiul remarcă că creditorul BC „Moldinbank” SA nu a respectat prevederile normei de drept citate, astfel, recurentul a convocat adunarea creditorilor FPC „Torondor” SRL în procedura falimentului, fără a oferi termen de 5 zile de la data primirii cererii de convocare, administratorului insolvenței/lichidatorului, care potrivit normei de drept citate este obligat să adopte o hotărâre privind convocarea adunării creditorilor și să informeze creditorii despre convocarea acestora sau despre hotărârea privind refuzul de a o convoca.

În astfel de circumstanțe instanța de insolvență corect a dispus admiterea contestațiilor asupra procesului-verbal al adunării creditorilor, cu atât mai mult că reprezentantul debitorului, la cererea căruia a fost desemnat administratorul insolvenței, nu a fost înștiințat despre convocarea adunării creditorilor și nu a participat la adunare, deși, potrivit reglementărilor art. 4 al Legii insolvenței, reprezentantul debitorului este participant la procesul de insolvență de rînd cu administratorul provizoriu, administratorul insolvenței, lichidatorul, creditorii, adunarea creditorilor, comitetul creditorilor, debitorul sau, după caz,, alte organe și persoane stabilite în prezenta lege, iar organele și persoanele stabilite la alin.(1) trebuie să asigure nu doar efectuarea rapidă a actelor și a operațiunilor prevăzute în prezenta lege, dar și realizarea în condițiile legii a drepturilor și a obligațiilor celorlalți participanți la aceste acte și operațiuni.

Colegiul notează că art. 65 alin. (1) a Legii insolvenței prevede că, după desemnarea de către instanța de insolvență a administratorului/lichidatorului, la prima adunare a creditorilor convocată după ședința de validare, creditorii pot propune un alt administrator/lichidator. Instanța poate respinge propunerea adunării

creditorilor numai dacă cel propus nu întrunește condițiile stabilite de lege. Încheierea de respingere a propunerii adunării creditorilor poate fi atacată cu recurs de orice creditor, acțiuni care nu au fost întreprinse de către recurent.

Astfel, recurentul și-a întemeiat destituirea administratorului în baza art. 71 alin. (1) lit. a),b),c) a Legii insolvenței, iar potrivit procesului-verbal al adunării creditorilor din 10 februarie 2014, temeiurile ce au stat la baza emiterii hotărârii de destituire a lichidatorului au fost aceleași, care au fost invocate de creditorul BC „Moldindconbank” SA în demersul de destituire din 06 decembrie 2013, cărora li s-a dat o apreciere cuvenită de către instanța de insolvență, or, actele cauzei nu demonstrează situația invocată de către recurent, din care considerente nu sunt prezente temeiurile stabilite de art. 71 a legii insolvenței, pentru a fi admise cerințele recurentului.

Din considerentele enumerate și având în vedere faptul că încheierea Curții de Apel Chișinău din 11 martie 2014, este legală și întemeiată, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ al Curții Supreme de Justiție, ajunge la concluzia de a respinge recursul și de a menține încheierea Curții de Apel Chișinău din 11 martie 2014.

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

d e c i d e

Se respinge recursul declarat de banca comercială „Moldindconbank” societate pe acțiuni.

Se menține încheierea Curții de Apel Chișinău din 11 martie 2014, în cadrul dosarului de insolvență FPC „Torondor” societate cu răspundere limitată, cu privire la demersul băncii comerciale „Moldindconbank” societate pe acțiuni, privind destituirea lichidatorului FPC „Torondor” societate cu răspundere limitată în procedura falimentului – Bevziuc Serghei și contestațiile lichidatorului Bevziuc Serghei și a reprezentantului debitorului Verejanu Igor împotriva hotărârilor adunării generale a creditorilor FPC „Torondor” societate cu răspundere limitată în procedura falimentului din 10 februarie 2014.

Decizia este irevocabilă din momentul emiterii.

Președintele ședinței,
judecătorul
Judecătorii

Nicolae Clima

Iurie Bejenaru

Ion Druță