

instanța de insolabilitate: I. Muruianu

DECIZIE

17 decembrie 2014

mun. Chișinău

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

în componență:

Președintele ședinței, judecătorul
Judecătorii

Nicolae Clima
Svetlana Novac, Tatiana Vieru,
Ion Corolevski, Oleg Sternioală

examinând recursul declarat de Inspectoratul Fiscal de Stat mun. Chișinău, Direcția Administrare fiscală Buiucani cu privire la contestarea hotărârii de încetare a procesului de insolabilitate,

în pricina de insolabilitate intentată la cererea introductivă a societății comerciale „Colconstruct” societate cu răspundere limitată cu privire la intentarea procedurii falimentului simplificat,

împotriva hotărârii Curții de Apel Chișinău din 20 octombrie 2014, prin care s-a hotărât aprobarea bilanțului de lichidare și a raportului final al debitorului, lichidarea întreprinderii SRL „Colconstruct” și încetarea procesului falimentului simplificat cu radierea întreprinderii din Registrul de stat al întreprinderilor și organizațiilor și Registrele Inspectoratului Fiscal de Stat, precum și s-au considerat stinse creanțele neexecutate ale SRL „Colconstruct” față de creditorii săi,

c o n s t a t ă

La data de 08 mai 2014, debitorul societatea comercială „Colconstruct” societate cu răspundere limitată, în persoana administratorului Cazacinschi Oleg, s-a adresat cu cerere introductivă cu privire la intentarea procedurii falimentului simplificat.

Prin încheierea Curții de Apel Chișinău din 13 mai 2014, cererea introductivă a fost admisă spre examinarea.

În scopul prevenirii modificării stării bunurilor întreprinderii, în perioada de pînă la intentarea procesului de insolabilitate, s-a dispus aplicarea măsurilor de asigurare în conformitate cu prevederile art. 24 a Legii insolabilității, iar în calitate de administrator provizoriu a fost desemnată ÎI „Bevziuc Sergiu”, în persoana lui Bevziuc Sergiu.

Prin Hotărârea Curții de Apel Chișinău din 21 iulie 2014, debitorul SC „Colconstruct” SRL a fost declarat în stare de insolabilitate, cu inițierea procedurii

simplificate de faliment cu dizolvarea debitorului, în calitate de lichidator fiind numit ÎI „Bevziuc Sergiu”, care a fost obligat să publice dispozitivul Hotărârii în Monitorul Oficial al Republicii Moldova și să prezinte instanței de judecată bilanțul de lichidare, tabelul definitiv al creanțelor și raportul final a debitorului.

La data de 15 octombrie 2014, lichidatorul a întocmit și a prezentat instanței raportul de lichidare a debitorului în care a afirmat că, pînă la data respectivă au depus cereri de validare doar o parte din creditorii și, în special, Inspectoratul Fiscal de Stat pe mun. Chișinău în mărime totală de 4020689 lei, precum și SRL „Vinăria Bostovan”, în sumă de 754449 lei și SRL „Vinăria Purcari”, în sumă de 190000 lei, acumulată de debitor din neonorarea obligațiilor de plată a mărfii achiziționate de la acești creditorii.

Cere lichidatorul ÎI „Bevziuc Sergiu”, aprobarea bilanțului de lichidare a SC „Colconstruct” SRL, cu dispunerea lichidării debitorului și radierei din Registrul persoanelor juridice, în modul prevăzut de art. 135 alin.(5) Legea insolvenței, precum și încasarea cheltuielilor avansate de lichidator și onorariul cuvenit, în mărime de 7800 lei lunar.

Prin hotărîrea Curții de Apel Chișinău din 20 octombrie 2014, s-a aprobat bilanțul de lichidare și raportul final al debitorului SRL „Colconstruct”, s-a lichidat întreprinderea SRL „Colconstruct”, mun. Chișinău, str. Strășeni nr. 1, cod fiscal 1010600021599 și s-a dispus încetarea procesului falimentului simplificat cu radierea întreprinderii SRL „Colconstruct” din Registrul de stat al întreprinderilor și organizațiilor și Registrele Inspectoratului Fiscal de Stat. De asemenea, au fost stinse creanțele neexecutate ale SRL „Colconstruct” față de creditorii săi.

La data de 28 octombrie 2014, Inspectoratul Fiscal de Stat, Direcția Administrare fiscală Buiucani a declarat recurs împotriva hotărîrii Curții de Apel Chișinău din 20 octombrie 2014, solicitînd admiterea cererii de recurs și casarea hotărîrii instanței de insolvență.

În motivarea cererii de recurs, recurentul a invocat că hotărîrea instanței este prematură avînd în vedere că nu au fost verificate toate circumstanțele.

În acest sens, susține recurentul că hotărîrea instanței de insolvență urmează să fie casată în contextul prevederilor art. 105 alin. (1) lit. c) și 247 alin. (1) din Legea insolvenței nr. 149 din 29 iunie 2012.

Indică recurentul că la data intentării procedurii de insolvență restanța SRL „Colconstruct” față de Bugetul Public Național constituia 5 436 256,27 lei. Creanța a fost validată în cadrul ședinței din 20.10.2014.

Totodată, în perioada 24 – 27 iunie 2014, la SRL „Colconstruct” a fost efectuat control fiscal prin metode și surse indirecte pentru perioada de activitate 17.06.10 - 30.04.14. În rezultatul controlului a fost emisă Decizia IFS mun. Chișinău nr. 1245/2/7 din 25.07.14, prin care au fost calculate la Bugetul de Stat plăți de bază - 1 879 061 lei, penalități și amenzi -810 703 lei.

Menționează recurentul că în cadrul controlului, în conformitate cu informația privind rulajele mijloacelor bănești prezentate de către SA „Procreditbank”, SA „Moldindconbank” și SA „Mobiasbanca”, s-a stabilit că în perioada supusă controlului de către conducătorul SRL „Colconstruct” - Cazacinschi Oleg, au fost retrase mijloace bănești în sumă totală de 919 630 lei.

Concomitent, relevă recurentul că la data de 26 decembrie 2013, de pe contul SRL „Colconstruct” au fost transferați pe contul lui Rusu Ion Mihai suma de 531 536 lei ca plată pentru preluarea datoriei conform contractului nr. 2/2013 din 02.09.2013.

Consecvent, indică recurentul că SRL „Colconstruct” nu a asigurat la efectuarea controlului fiscal prezentarea documentelor de evidență contabilă, din care motiv în cadrul controlului nu a fost posibil de stabilit legalitatea retragerii mijloacelor bănești de către Cazacinschi Oleg, cât și legalitatea contractului de preluare a datoriei nr. 2/2013 din 02.09.2013.

Complementar, comunică recurentul că nici lichidatorul SRL „Colconstruct” nu a prezentat informația referitor la tranzacțiile menționate.

Studiind materialele dosarului, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ lărgit al Curții Supreme de Justiție consideră recursul declarat de Inspectoratul Fiscal de Stat, Direcția Administrare fiscală Buiucani întemeiat și urmează a fi admis, casată hotărîrea instanței de insolvabilitate și trimite pricina spre reexaminare la Curtea de Apel Chișinău.

În conformitate cu art. 445 alin. (1) lit. c) Cod de procedură civilă, instanța, după ce judecă recursul, este în drept să admită recursul, să caseze integral decizia instanței de apel și să trimită pricina spre rejudecare în instanța de apel în toate cazurile în care eroarea judiciară nu poate fi corectată de către instanța de recurs.

Potrivit art. 8 alin. (1) din Legea insolvabilității nr. 149 din 29 iunie 2012, hotărîrile și încheierile instanței de insolvabilitate pot fi atacate cu recurs în termen de 15 zile calendaristice din data pronunțării și numai în cazurile prevăzute expres de prezenta lege.

Hotărîrea instanței de insolvabilitate a fost pronunțată la 20 octombrie 2014 și atacată cu recurs la 28 octombrie 2014, respectiv recursul se consideră depus în termen.

Din materialele dosarului se constată că la data de 08 mai 2014, administratorului SC „Colconstruct” SRL, Cazacinschi Oleg s-a adresat cu cerere introductivă prin care a solicitat intentarea procedurii falimentului simplificat.

Prin încheierea Curții de Apel Chișinău din 13 mai 2014, cererea introductivă a fost admisă spre examinarea.

În calitate de administrator provizoriu a fost desemnată ÎI „Bevziuc Sergiu”, în persoana lui Bevziuc Sergiu.

Prin Hotărîrea Curții de Apel Chișinău din 21 iulie 2014, debitorul SC „Colconstruct” SRL a fost declarat în stare de insolvabilitate și s-a inițiat procedura simplificată de faliment cu dizolvarea debitorului. În calitate de lichidator a fost numit ÎI „Bevziuc Sergiu”.

La data de 15 octombrie 2014, lichidatorul a întocmit și a prezentat instanței raportul de lichidare a debitorului în care a afirmat că, pînă la data respectivă au depus cereri de validare doar o parte din creditori și, în special, Inspectoratul Fiscal de Stat pe mun. Chișinău în mărime totală de 4020689 lei, SRL „Vinăria Bostovan”, în sumă de 754449 lei și SRL „Vinăria Purcari”, în sumă de 190000 lei, acumulată de debitor din neonorarea obligațiilor de plată a mărfii achiziționate de la acești creditori.

La data de 20 octombrie 2014, instanța de insolvabilitate a emis hotărîrea

nominalizată supra.

Se mai constată că ulterior pronunțării hotărârii, Inspectoratul Fiscal de Stat, Direcția Administrare fiscală Buiucani a declarat recurs sub pretextul că actul a fost emis prematur, fără a fi luat în vedere că în urma controlului efectuat de autoritate, în perioade 24 – 27 iunie 2014, a fost emisă Decizia IFS mun. Chișinău nr. 1245/2/7 din 25.07.14, prin care au fost calculate la Bugetul de Stat plăți de bază - 1 879 061 lei, penalități și amenzi - 810 703 lei. S-a constatat că de către conducătorul SC „Colconstruct” SRL, Cazacinschii Oleg, au fost retrase mijloace bănești în sumă de 919630 lei, iar la data de 26 decembrie 2013, de pe contul SC „Colconstruct” SRL au fost transferați pe contul lui Rusu Ion Mihai, suma de 531536 lei.

Inspectoratul Fiscal de Stat, Direcția Administrare fiscală Buiucani a declarat recurs în temeiul art. 105 alin. (1) lit. c) și 247 alin. (1) din Legea insolvenței.

Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ lărgit al Curții Supreme de Justiție menționează că hotărârea de încetare a procesului de insolvență poate fi atacată cu recurs în temeiul art. 180 din Legea insolvenței de participanții la procesul de faliment sau de către alte persoane ale căror drepturi pot fi afectate.

Potrivit art. 134 alin. (2), (3) și (5) din lege, instanța de insolvență, odată cu intentarea procedurii de insolvență, poate să dispună inițierea procedurii simplificate a falimentului și dizolvarea debitorului.

Totodată, prin hotărârea de inițiere a procedurii simplificate a falimentului, instanța de insolvență va dispune:

- a) ridicarea dreptului de administrare al debitorului;
- b) desemnarea lichidatorului, stabilirea atribuțiilor acestuia, în conformitate cu criteriile aprobate de prezenta lege;
- c) predarea în cel mult 5 zile lucrătoare a gestiunii patrimoniului de la debitor/administratorul provizoriu către lichidator împreună cu documentele de constituire a societății; cu procesele-verbale ale adunărilor generale ale asociaților (membrilor, acționarilor, creditorilor); cu certificatul înregistrării de stat al întreprinderii; cu documentele ce confirmă drepturile societății asupra patrimoniului ei; cu registrele societății; cu avizele, actele auditorului și ale organelor administrării fiscale; cu documentele interne, ștampila, documentele contabile ale debitorului, precum și cu tabelul preliminar al creanțelor, întocmit de administratorul provizoriu sau cu o listă întocmită de debitor ce va cuprinde numele și adresele creditorilor și creanțele acestora de la data intrării în faliment, indicându-se cele născute după deschiderea procedurii;
- d) notificarea intentării procedurii de insolvență și intrării debitorului în procedura falimentului, care va cuprinde:
 - termenul-limită, pentru creditor, de înregistrare a cererii de validare a creanțelor pentru întocmirea tabelului definitiv, care va fi de cel mult 45 de zile calendaristice de la data intrării în procedura simplificată a falimentului, precum și un apel special, adresat creditorilor garantați, de a preciza neîntârziat bunurile asupra cărora dețin un drept de preferință;
 - termenul de verificare a creanțelor de către lichidator, de întocmire și de comunicare a tabelului lor definitiv, care nu va depăși 15 zile lucrătoare de la

expirarea termenului prevăzut la înaintarea creanțelor;

- data, ora și locul ședinței de validare a creanțelor, care nu va depăși 30 de zile calendaristice de la expirarea termenului prevăzut la liniuța a doua.

Prin hotărârea de deschidere a procedurii, instanța de insolabilitate obligă lichidatorul să efectueze notificările prevăzute la art.35 alin.(2) și (4) și să prezinte, în termen de 15 zile lucrătoare de la data consolidării tabelului definitiv, instanței de insolabilitate spre aprobare un proiect al bilanțului de lichidare care să reflecte valoarea activelor sau actul de carență a acestora, inclusiv creanțele confirmate și datoriile care se află pe rol în instanța de judecată.

După intrarea în procedura simplificată a falimentului, dispozițiile capitolelor II-III ale legii respective se vor aplica, dacă este necesar, în modul corespunzător.

Astfel, potrivit art. 105 alin. (1) lit. c) din legea nominalizată, pe tot parcursul perioadei de observație, al procedurii de insolabilitate, al procedurii falimentului și/sau al procedurii de restructurare, administratorul/ lichidatorul poate introduce în instanța de insolabilitate acțiuni în vederea anulării tranzacțiilor încheiate de debitor în ultimele 24 de luni precedente înaintării cererii introductive, dacă acestea sînt în dauna intereselor creditorilor, cu o persoană care se încadrează în prevederile art.247 alin.(1).

La rîndul său, art. 247 alin.(1) din aceeași lege, statuează că în sensul legii, membri ai organelor de conducere ale debitorului pot fi: debitorul persoană fizică ce desfășoară activitate individuală de întreprinzător, fondatorul întreprinderii individuale sau al gospodăriei țărănești (de fermier), administratorii societăților comerciale, membrii organelor executive, membrii consiliilor de supraveghere (de observatori), lichidatorii și membrii comisiilor de lichidare, contabilii.

Astfel, Colegiul notează că, la 31 iulie 2014, Inspectoratul Fiscal de Stat, Direcția Administrare fiscală Buiucani a depus cerere de admitere a creanțelor, în sumă de 2 746 492,27 lei. (f.d. 112).

În rezultatul controlului fiscal prin metode și surse indirecte pentru perioada de activitate 17.06.10 – 30.04.14, efectuat la SC „Colconstruct” SRL în perioada 24 – 27.06.14, a fost emisă Decizia IFS mun. Chișinău nr. 1245/2/7 din 25.07.14, prin care i-a fost calculate la Bugetul de Stat plăți de bază – 1 879 061 lei, penalități și amenzi – 810 703 lei. (f.d.116). Din decizia respectivă reiese că au fost verificate informațiile privind rulajul mijloacelor bănești la conturile bancare și s-a constatat diminuarea venitului impozabil.

Ulterior, la 07 august 2014, Inspectoratul Fiscal de Stat, Direcția Administrare fiscală Buiucani a mai depus o cerere de admitere a creanțelor, solicitînd validarea creanțelor fiscale în sumă de 5 436 257,27 lei, dintre care: plăți de bază – 4 020 689 lei și amenzi și penalități – 1 415 567,27 lei. (f.d. 115).

Reieșind din Tabelul definitiv al creanțelor înaintate față de debitorul SC „Colconstruct” SRL, creanțele recurentului au fost validate în proporție de 80% (f.d. 132-133), fapt afirmat inclusiv, de către recurent în cererea de recurs.

Totuși se constată că, potrivit Raportului administratorului provizoriu nr. 485 din 11 iulie 2007 (f.d. 38), SC „Colconstruct” SRL avea datorie debitorială în sumă de 1 387 281,29 lei.

În situația respectivă, administratorul urma să verifice și să întreprindă

măsurile respective prevăzuta la Capitolele II și III din Legea insolvenței.

Vis – a – vis de cele menționate, Colegiul constată că la materialele dosarului nu există înregistrări care să certifice că administratorul insolvenței a îndeplinit măsurile necesare, precum și că instanța de insolvență a solicitat și a verificat executarea măsurilor de către administrator, relevante speței prevăzute la Capitolele II și III din Legea insolvenței.

În condițiile descrise Colegiul consideră că instanța de insolvență superficial a examinat respectiva cauză de insolvență, motiv pentru care, în temeiul art. 5 alin. (2) din Legea insolvenței, Curtea de Apel Chișinău, în calitate de instanță de insolvență, urmează să examineze aspectele indicate supra.

Având în vedere circumstanțele expuse, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ lărgit al Curții Supreme de Justiție ajunge la concluzia că hotărârea instanței de insolvență este ilegală și neîntemeiată, motiv pentru care admite recursul declarat de Inspectoratul Fiscal de Stat mun. Chișinău, Direcția Administrare fiscală Buiucani ca întemeiat, casează hotărârea instanței de insolvență și trimite pricina spre rejudecare Curtea de Apel Chișinău.

În conformitate cu art. 5 alin. (9) din Legea insolvenței dispozițiile privind incompatibilitatea nu sînt aplicabile instanței de insolvență care pronunță succesiv hotărâri în același dosar de insolvență, cu excepția rejudecării după casarea hotărârii în recurs.

În conformitate cu art. 445 al. (1) lit. c) CPC, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ lărgit al Curții Supreme de Justiție,

d e c i d e:

Se admite recursul declarat de Inspectoratul Fiscal de Stat mun. Chișinău, Direcția Administrare fiscală Buiucani.

Se casează hotărârea Curții de Apel Chișinău din 20 octombrie 2014, în pricina de insolvență intentată la cererea introductivă a societății comerciale „Colconstruct” societate cu răspundere limitată cu privire la intentarea procedurii falimentului simplificat, cu trimiterea pricinii spre rejudecare la Curtea de Apel Chișinău, în calitate de instanță de insolvență, în alt complet de judecată.

Decizia este irevocabilă din momentul emiterii.

Președintele ședinței,
judecătorul
Judecătorii

Nicolae Clima

Svetlana Novac

Tatiana Vieru

Ion Corolevski

Oleg Sternioală