

REPUBLICA MOLDOVA
CURTEA SUPREMĂ DE JUSTIȚIE
DECIZIE

03 februarie 2015

mun. Chișinău

Colegiul Civil, Comercial și de Contencios Administrativ
al Curții Supreme de Justiție,

în componența:

Președinte de ședință

Judecători:

Svetlana Novac

Tatiana Vieru

Oleg Sternioală

examinând recursul declarat de către avocatul Vasile Tarnovschi, în interesele BC "Eximbank-Gruppo Veneto Banca" SA, împotriva încheierii din 24 noiembrie 2014 a Curții de Apel Chișinău,

adoptată în cauza civilă la cererea de chemare în judecată înaintată de BC "Eximbank-Gruppo Veneto Banca" SA privind anularea hotărârii adunării creditorilor din 03 noiembrie 2014 în cadrul procedurii de restructurare accelerată a SRL "Poliproject Exhibitions"

c o n s t a t ă :

La data de 29 august 2014 SRL "Poliproject Exhibitions" a înaintat o cerere introductivă privind intentarea procedurii accelerate de restructurare față de sine.

În motivarea cererii s-a indicat că SRL "Poliproject Exhibitions" a fost instituită pentru desfășurarea unei activități economice preponderent bazată pe servicii de expediere și transport, activități ale expozițiilor, activități de testări și analize tehnice. Din cauza înrăutățirii situației economice în Republica Moldova, activitatea economică a debitorului a stagnat considerabil, motiv ce împiedică achitarea datoriilor scadente.

La data de 10 august 2014 SRL "Poliproject Exhibitions", înregistra datorii scadente considerabile și anume: față de BC "Eximbank Gruppo Veneto Banca" SA suma de 49 575 115, 00 lei; datorii comerciale în sumă de 1662347, 47 lei; datorii privind retribuirea muncii în sumă de 51 000, 00 lei; datorii privind asigurările în sumă de 18 062, 00 lei; datorii către buget în sumă de 140, 00 lei; datorii către persoanele fizice conform acordurilor în baza contractelor de gaj în sumă de 48 842 800, 00 lei.

Indică debitorul că dispune de active conform datelor contabile, însă, care sunt gajate la bănci, motiv pentru care nu pot fi folosite pentru a achita datoriile, iar pe conturile bancare a întreprinderii este înregistrată o sumă nesemnificativă de bani.

Astfel, consideră debitorul că în situația dată întreprinderea cade sub incidența Legii insolvenței nr.149 din 29.06.2012, în vederea intentării procedurii accelerate de restructurare.

Prin hotărârea din 17 septembrie 2014 a Curții de Apel Chișinău, a fost admisă cererea introductivă privind intentarea procedurii accelerate de restructurare depusă de debitorul SRL "Poliproject Exhibitions" cu intentarea procedurii accelerată de restructurare față de SRL "Poliproject Exhibitions", cu sediul în mun. Chișinău, str. Maria Ciobotari 19, IDNO: 1003600019631, instituirea perioadei de observație asupra debitorului SRL "Poliproject Exhibitions" și obligarea administratorului provizoriu II "Hanganu Grigore" în decurs de 5 zile lucrătoare de la desemnare, să notifice în scris toți creditorii menționați în lista depusă de debitor despre intentarea procedurii accelerate de restructurare și să publice, din contul debitorului în modul stabilit la art.6 al Legii insolvenței un aviz despre faptul că depunerea referinței creditorilor la cererea introductivă de intentare a procedurii accelerate de restructurare, precum și înregistrarea cererii de admitere a creanțelor asupra patrimoniului debitorului, urmează să fie efectuate pînă la data de 03.11.2014; termenul limită de verificare a creanțelor, de întocmire și de comunicare a tabelului de creanțe este pînă la 03.11.2014, adunarea creditorilor de validare a creanțelor va avea loc la data de 03.11.2014, ora. 12.00 la adresa Curtea de Apel Chișinău, str. Teilor 4 și despre faptul că creditorii pot lua cunoștință de proiectul planului procedurii accelerate de restructurare, la Curtea de Apel Chișinău, si Teilor 4, iar pînă la adunarea creditorilor de votare a planului procedurii accelerate de restructurare, administratorul urmează să prezinte instanței de insolvență un raport despre posibilitatea reală de a menține în totalitate sau parțial, întreprinderea debitorului și de aplicare a planului procedurii accelerate de restructurare efectivă a activității debitorului ori, după caz, motivele care nu permit restructurarea debitorului.

La data de 28.10.2014, prin cancelaria Curții de Apel Chișinău, a fost înregistrată cererea administratorului provizoriu privind anexarea la materialele dosarului a tabelului de validare a creanțelor creditorilor garantați și chirografari, dînd posibilitate creditorilor de a face cunoștință cu acesta și de a depune contestații în termen pînă la ședința de validare din 03.11.2014.

La data de 03.11.2014, în baza cererilor de validare a creanțelor, a tabelului de validare a creanțelor întocmit de administratorul provizoriu, precum și a contestațiilor depuse, instanța de insolvență a validat în total 13 creditori cu suma totală de 99 200 674,97 lei, dintre care creditorul garantat BC "Eximbank Gruppo Veneto Banca" SA cu suma de 49 51 527,66 lei; creditorii chirografari de rangul II (salariații) cu suma de 77 540,00 lei; creditorii chirografari de rangul III cu suma de 237 951,68 lei; creditorii chirografari de rangul V cu suma de 501 912,63 lei; creditorii chirografari de rangul VI cu suma de 48 878 743,00 lei.

La data de 07.11.2014 prin cancelaria Curții de Apel Chișinău, a fost înregistrată cererea administratorului provizoriu Hanganu Grigore privind anexarea la materialele dosarului a procesului verbal a adunării generale a creditorilor din 03.11.2014, a listei creditorilor cu drept de vot, dovada înștiințării, lista prețurilor de evaluare a bunurilor efectuate de CCI a RM, împuternicirile reprezentanților fiind deja anexate la dosar în cadrul ședinței de validare.

Ulterior, BC "Eximbank Gruppo Veneto Banca" SA, creditorul garantat, a depus pe numele instanței de insolabilitate cererea privind anularea hotărârii adunării creditorilor din 03.11.2014.

Suplimentar, reprezentantul BC "Eximbank Gruppo Veneto Banca" SA a indicat că hotărârile adunării generale a creditorilor din 03.11.2014 sunt pasibile anulării prin prisma art. 59 al Legii insolabilității nr. 149 din 29.06.2012, din motivul neînștiințării în modul stabilit de Legea insolabilității privitor la convocarea adunării generale.

Indică BC "Eximbank Gruppo Veneto Banca" SA că potrivit art. art. 55, 199 și 223 al Legii insolabilității nr. 149 din 29.06.2012, pentru a fi posibilă desfășurarea adunării creditorilor, este necesară în mod obligatoriu convocarea acestora prin publicarea unui aviz ce va conține în mod obligatoriu ordinea de zi, or, în speță, administratorul nu a publicat un aviz privind convocarea adunării generale cu stabilirea ordinii de zi. Totodată hotărârea adunării creditorilor este lovită de nulitate și din motivul că a avut loc fără cvorumul stabilit de lege.

Astfel, deși în tabelul creanțelor au fost incluși în calitate de creditori chirografarii Andronic Ghenadie, Andronic Mariana, Șturmilov Serghei, Levșun Alexandr și Andronic Arcadie, cu valoarea totală trecută în tabel în mărime de 48842800,00 lei, la adunarea creditorilor s-a înregistrat și votat din numele acestor persoane avocatul Vasile Pruteanu în baza unor mandate ale cabinetului avocatului, dar fără a prezenta procura expres stabilită de dispoziția legală, ce ar acorda dreptul de reprezentare a creditorului la adunarea generală. Mai mult ca atât, aceste mandate ale avocatului nici nu menționează în mod expres că avocatul este împuternicit să acorde asistență juridică pe cauza privind insolabilitatea SRL "Poliproject Exhibitions", în mandat menționându-se doar că avocatul se împuternicește să acorde asistență juridică în cauza civilă lui Andronic Ghenadie și ceilalți creditori.

De asemenea, o situație similară privind lipsa împuternicirilor, este și pentru salariații înregistrați la adunarea generală, în numele cărora s-a înregistrat și votat Labutin Semion în baza procesului verbal al angajaților SRL "Poliproject Exhibitions" din 02.10.2014. Deși dispoziția art. 56 alin.(4) al Legii insolabilității nr. 149 din 29.06.2012, stipulează în mod expres că reprezentarea creditorilor se face doar prin procură, care este reglementată de art.252, alin. (1) Cod civil ce stabilește că procura este înscrisul întocmit pentru atestarea împuternicirilor conferite de reprezentat unui sau mai multor reprezentanți.

Prin urmare, BC "Eximbank Gruppo Veneto Banca" SA consideră că în lipsa unor împuterniciri acordate prin procură în modul stabilit de lege, creditorii Andronic Ghenadie, Andronic Mariana, Șturmilov Serghei, Levșun Alexandru și Andronic Arcadie, cu valoarea totală a creanțelor trecută în tabel în sumă de

48842800,00 lei, precum și creditorii salariați ai SRL ”Poliproject Exhibitions”, nu s-au înregistrat și participat la adunarea generală, iar în aceste condiții, adunarea generală a creditorilor din 03.11.2014 s-a desfășurat fără cvorumul stabilit de dispoziția legală.

Prin încheierea din 24 noiembrie 2014 a Curții de Apel Chișinău, a fost respinsă ca neîntemeiată cererea avocatului Vasile Tarnovschi, în interesele BC ”Eximbank-Gruppo Veneto Banca” SA, privind anularea hotărârii adunării creditorilor din 03 noiembrie 2014 în cadrul procedurii de restructurare accelerată a SRL ”Poliproject Exhibitions”.

La data de 09 decembrie 2014 avocatul Vasile Tarnovschi, în interesele BC ”Eximbank-Gruppo Veneto Banca” SA, a depus recurs împotriva încheierii din 24 noiembrie 2014 a Curții de Apel Chișinău. În motivarea cererii de recurs s-a indicat că încheierea este arbitrară și pasibilă casării deoarece a fost adoptată cu încălcarea normelor de drept material și procedural.

Susține avocatul recurentului că administratorul insolabilității a publicat avizul cerut de lege pentru convocarea adunării creditorilor, însă publicația care se găsește în materialele cauzei nu se referă la convocarea adunării creditorilor, dar este o simplă publicare privind admiterea cererii introductive înaintată de SRL ”Poliproject Exhibitions”, respectiv hotărârea din 03.11.2014 a adunării creditorilor urmează a fi anulată.

Menționează recurentul că adunarea creditorilor a avut loc fără cvorumul stabilit de art. 57 alin. (3) a Legii insolabilității și că la adunarea creditorilor au participat Andronic Ghenadie, Andronic Mariana, Șturmilov Serghei, Levșun Alexandr și Andronic Arcadie – avocatul Vasile Pruteanu, însă la procesul-verbal al adunării creditorilor nu este anexată procura de reprezentare stabilită în modul prevăzut de art. 56 alin. (4) a Legii insolabilității și că o astfel de procură lipsește în materialele cauzei.

Relatează avocatul recurentului că lista creditorilor înregistrați la adunarea generală prevede în mod expres că înregistrarea creditorilor s-a efectuat la data de 03 noiembrie 2014 ora 12:00, însă procesul-verbal al adunării generale este datat cu 03 noiembrie 2014 ora 10:00, adică adunarea a avut loc fără înregistrarea și participarea de fapt a creditorilor.

La data de 21 ianuarie 2015 avocatul Vasile Pruteanu, în interesele salariaților SRL ”Poliproject Exhibitions”, a depus referință la recursul avocatului Vasile Tarnovschi, în interesele BC ”Eximbank-Gruppo Veneto Banca” SA, prin care a solicitat respingerea recursului.

La data de 26 ianuarie 2015 avocatul Vasile Tarnovschi, în interesele BC ”Eximbank-Gruppo Veneto Banca” SA, a depus cerere de completare a motivelor recursului împotriva încheierii din 24 noiembrie 2014 a Curții de Apel Chișinău.

La data de 27 ianuarie 2015 avocatul Vasile Tarnovschi, în interesele BC ”Eximbank-Gruppo Veneto Banca” SA, a depus cerere de completare a motivelor recursului împotriva încheierii din 24 noiembrie 2014 a Curții de Apel Chișinău.

Studiind materialele dosarului, recursul, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ consideră recursul întemeiat și îl va admite din următoarele

considerente.

În conformitate cu art. 426, alin.(3) CPC, 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.

În conformitate cu art. 427, lit. b) CPC, instanța de recurs, după ce examinează recursul împotriva încheierii este în drept să admită recursul și să caseze integral sau parțial încheierea, restituind pricina spre rejudecare.

Instanța de recurs menționează că la emiterea încheierii recurate, instanța de insolvabilitate nu a ținut cont de toate argumentele invocate în recurs și nu s-a expus asupra acestora și că încheierea urmează a fi casată din următoarele considerente.

Astfel, conform materialelor dosarului s-a stabilit că la data de 29 august 2014 SRL "Poliproject Exhibitions" a înaintat o cerere introductivă privind intentarea procedurii accelerate de restructurare față de sine.

De asemenea s-a stabilit că prin hotărârea din 17 septembrie 2014 a Curții de Apel Chișinău, a fost admisă cererea introductivă privind intentarea procedurii accelerate de restructurare depusă de debitorul SRL "Poliproject Exhibitions".

Totodată, prin hotărârea din data de 17.09.2014 a Curții de Apel Chișinău s-a decis că adunarea creditorilor de validare a creanțelor va avea loc la data de 03.11.2014, ora. 12.00 la adresa Curtea de Apel Chișinău, str. Teilor 4.

Instanța de recurs conchide că în cererea privind anularea hotărârii adunării creditorilor, BC"Eximbank gruppo veneto banca"SA a invocat mai multe temeiuri asupra cărora instanța de insolvabilitate nu s-a expus.

În cererea de recurs, recurentul invocă că nu a cunoscut despre desfășurarea adunării creditorilor și instanța de recurs va respinge acest argument din următoarele considerente.

În hotărârea instanței de insolvabilitate privind admiterea cererii introductive privind intentarea procedurii accelerate de restructurare a fost numită și data adunării creditorilor pentru validarea creanțelor. Această hotărâre a fost publicată în Monitorul Oficial nr.282-289 din data de 26.09.2014, iar publicarea hotărârii instanței de insolvabilitate are efectul publicării avizului de convocare a adunării conform prevederilor art.6 al Legii insolvabilității. Astfel, conform prevederilor legale odată cu publicarea acestora creditorii se consideră înștiințați. Și, instanța de insolvabilitate corect a stabilit acest fapt.

Cu referire la ora desfășurării adunării, aceasta este o omisiune mecanică și argumentul dat nu poate fi reținut.

De asemenea, instanța de recurs va respinge și argumentul recurentului referitor la imposibilitatea participării avocatului Vasile Pruteanu, reținând corectitudinea soluției instanței de insolvabilitate în această privință din următoarele considerente.

Conform normelor legale - art.60 al Legii cu privire la avocatură, avocatul acordă asistență juridică clientului în baza contractului de asistență juridică, încheiat în formă scrisă. Împuternicirile avocatului și ale avocatului stagiar se confirmă prin

mandat. Formularul mandatului este un document de strictă evidență. Conținutul, forma și modul de utilizare a mandatului se aprobă de către Guvern.

Astfel, creditorii au posibilitatea de a numi o persoană pentru a-i reprezenta la adunarea creditorilor. În speță, creditorii au delegat un avocat care a acționat conform normelor legale, iar împuternicirea lui a demonstrat-o prin prezentarea mandatelor anexate la materialele dosarului.

Totodată, instanța de recurs menționează că instanța de insolabilitate nu s-a expus asupra argumentului indicat de recurent referitor la cvorumul adunării creditorilor și în această ordine de idei se impun următoarele.

Conform art.59, alin.(1) al Legii insolabilității, hotărîrea adunării creditorilor poate fi anulată de instanța de insolabilitate pentru încălcări de procedură, la cererea administratorului insolabilității/lichidatorului sau a reprezentantului debitorului, precum și pentru motive de ilegalitate, la cererea creditorilor care sînt lezați în drepturi printr-o hotărîre asupra unei chestiuni care nu figura pe ordinea de zi a adunării creditorilor sau prin faptul că adunarea a avut loc fără cvorumul stabilit de lege, cu încălcarea cotelor de voturi.

Conform art.57, alin.(3) al Legii insolabilității, adunarea creditorilor este deliberativă dacă, la momentul încheierii înregistrării, au fost înscriși și participă la adunare majoritatea simplă a creditorilor cu drept de vot care dețin mai mult de: 50% din valoarea totală a creanțelor chirografare validate – în cazurile prevăzute la alin.(1); 50% din valoarea totală a creanțelor validate – în alte cazuri decît cele prevăzute la alin.(2).

Conform art.201 alin.(6) al Legii insolabilității, creditorii care, direct sau indirect, controlează, sînt controlați ori se află sub control comun cu debitorul, în sensul legislației pieței financiare, pot participa la ședință, fiind însă în drept să voteze planul procedurii de restructurare doar în cazul în care acesta le acordă mai puțin decît ar primi în cazul falimentului.

Conform art.6 al Legii pieții de capital prin noțiunea de *control se înțelege* situația în care persoana fizică sau juridică corespunde cel puțin uneia din următoarele condiții: deține singură sau împreună cu persoanele care acționează în mod concertat majoritatea acțiunilor cu drept de vot sau a cotelor de participare ale unei societăți comerciale; deține singură sau împreună cu persoanele care acționează în mod concertat un număr de acțiuni cu drept de vot sau de cote de participare ce îi permite să numească ori să revoce majoritatea membrilor consiliului societății, organul executiv sau majoritatea membrilor organului executiv și/sau cenzorul ori majoritatea membrilor comisiei de cenzori; exercită o influență dominantă asupra unei societăți comerciale al cărei acționar sau asociat este, în temeiul unui contract încheiat cu societatea în cauză sau al unei clauze din actul constitutiv ori al statutului societății; este acționar sau asociat al unei societăți comerciale și controlează singură, în temeiul unui acord încheiat cu alți acționari sau asociați ai societății în cauză, majoritatea drepturilor de vot.

Astfel, conform materialelor dosarului unicii asociați ai SRL”Poliproject Exhibitions” sunt Andronic Arcadie cu 75% și Andronic Marina cu 25 %, respectiv aceștea sunt creditori care corespund criteriilor indicate la lit.d) alin.1 art.6 al Legii

pieții de capital, precum și cad respectiv sub incidența art.210 al Legii insolvenței și în cazul planului de restructurare ei vor primi mai mult decât în cazul falimentului, deoarece conform planului de restructurare creanțele lor vor fi achitate integral, iar în cazul falimentului ei nu vor primi nimic, bunurile fiind gajate în favoarea recurentului.

În aceste condiții, instanța de insolvență urma să verifice posibilitatea participării lor la adunarea creditorilor, posibilitatea și dreptul acestora de a vota, precum și prezența cvorumului în cazul neparticipării lor.

La fel, instanța de insolvență urma să se verifice prezența împuternicirilor salariaților înregistrați la adunarea creditorilor, din numele cărora s-a înregistrat și a votat Labutin Semion, deși art.56, alin.(4) al Legii insolvenței stabilește în mod expres că reprezentarea creditorilor se face doar prin procură, care conform art.252, alin.(1) Cod civil, reprezintă înscrisul întocmit pentru atestarea împuternicirilor conferite de reprezentat unui sau mai multor reprezentanți.

Astfel, instanța de insolvență a omis să verifice circumstanța enunțată supra referitor la cvorumul adunării creditorilor, pronunțând o soluție greșită.

Astfel, prin prisma normei legale enunțate *supra*, instanța de recurs nu poate anula hotărârea adunării creditorilor, de această competență dispunând instanța de insolvență, motiv din care cauza va fi transmisă la rejudecare.

La fel, recurentul a prezentat un raport de constatare tehnico științifică nr.946 din data de 24.12.2014 din care rezultă că planul de afaceri a SRL "Poliproject Exhibitions" nu este unul viabil, necorespunzând normelor în vigoare și care se califică ca unul necalitativ.

Instanța de recurs nu poate să-i dea o apreciere acestui raport, deoarece nu a fost apreciat de instanța de insolvență, iar participanții la procesul de restructurare, inclusiv lichidatorul nu s-au expus asupra acestui înscris. Și, această circumstanță urmează să fie verificată de instanța de insolvență la rejudecarea cauzei.

În această ordine de idei, când instanța de insolvență nu a verificat toate circumstanțele desfășurării adunării creditorilor a SRL "Poliproject Exhibitions", în special lipsa cvorumului, posibilitatea participării la procesul de votare a creditorilor aflați sub control și nu a ținut cont de toate actele prezentate în procedura de judecare a recursului, instanța de recurs va casa încheierea recurată și va transmite cauza la rejudecare.

La rejudecarea pricinii, instanța de judecată urmează să țină cont de cele menționate, să verifice toate circumstanțele de fapt ale cauzei și să stabilească existența temeiurilor invocate de recurent și să asigure o examinare sub toate aspectele a cauzei, iar reexaminând pricina, să emită o decizie legală și întemeiată, respectând dreptul garantat al părților la un proces echitabil.

Ținând cont de cele expuse și în temeiul art. 427 lit. b) CPC al RM, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ al Curții Supreme de Justiție,
decide:

Se admite recursul declarat de Vasile Tarnovschi, în interesele BC "Eximbank-Gruppo Veneto Banca" SA.

Se casează încheierea din data de 24 noiembrie 2014 a Curții de Apel Chișinău, adoptată în cauza civilă la cererea de chemare în judecată înaintată de BC "Eximbank-Gruppo Veneto Banca" SA privind anularea hotărîrii adunării creditorilor din 03 noiembrie 2014 în cadrul procedurii de restructurare accelerată a SRL "Poliproject Exhibitions".

Se restituie cauza la cererea BC "Eximbank-Gruppo Veneto Banca" SA privind anularea hotărîrii adunării creditorilor din 03 noiembrie 2014 în cadrul procedurii de restructurare accelerată a SRL "Poliproject Exhibitions" în Curtea de Apel Chișinău pentru rejudecare.

Decizia este irevocabilă.

Președinte de ședință

Svetlana Novac

Judecătorii

Tatiana Vieru

Oleg Sternioală