

Republica Moldova
Curtea Supremă de Justiție

DECIZIE

20 mai 2015

mun. Chișinău

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

În componență:

Președintele ședinței, judecătorul
Judecătorii:

Iulia Sîrcu
Iurie Bejenaru, Iuliana Oprea

examinînd recursul declarat de reprezentantul debitorului Nina Țihoțcaia, în cauza privind derularea procesului de insolvabilitate față de SRL „Crescendo”, împotriva încheierii Curții de Apel Chișinău din 04 februarie 2015, prin care s-a respins cererea de anulare a hotărîrii Adunării Creditorilor și a procesului-verbal,

CONSTATĂ:

La data de 12.01.2015, reprezentantul debitorului Nina Țihoțcaia a înaintat o cerere de anulare a hotărîrilor adunării creditorilor SRL „Crescendo” în proces de insolvabilitate din 06.01.2014, precum și a procesului verbal din 06.01.2014.

În motivarea cererii a indicat că, a fost încălcată procedura la prezentarea actului în instanța de judecată, fiind încălcat termenul legal. Totodată, menționează că procesul-verbal din 06.01.2014, a fost întocmit urmare a convocării repetate a adunării creditorilor, după ce nu a avut loc adunarea generală din 24.12.2013, or procesul verbal al adunării din 23.12.2013, prezentat instanței la data de 17.11.2014, î-l consideră falsificat și respectiv nu poate servi la convocarea repetată a adunării, astfel că solicită excluderea respectivei probe.

Mai menționează că votanților li s-a expediat exclusiv doar buletinul de vot, astfel consideră că este viciată procedura petrecerii adunării creditorilor, în condițiile în care nu au fost prezentate chestiunile ce urmau a fi discutate, nu au fost prezentate materialele și anexele, nu este confirmată calitatea semnatarului.

De asemenea, subliniază că nu sunt confirmate cheltuielile și remunerația solicitată de către administratorul insolvabilității, astfel consideră neîntemeiată încasarea sumei de 79 529 lei.

Prin încheierea Curții de Apel Chișinău din 04 februarie 2015, a fost respinsă ca neîntemeiată cererea reprezentantului debitorului Nina Țihoțcaia privind anularea hotărîrii adunării creditorilor SRL „Crescendo” în proces de insolvabilitate din 06.01.2014 și a procesului-verbal din 06.01.2014.

În motivarea încheierii, instanța de insolvabilitate a invocat prevederile art. 55 și 59 din Legea insolvabilității nr. 149 din 29.06.2012, indicînd că contrar argumentelor solicitantei Nina Țihoțcaia, adunarea creditorilor din 06.01.2014, a fost deliberativă, avînd în vedere și buletinul de vot prezentat de către creditorul BC „Mobiasbanca Groupe Societe Generale” SA.

Referitor la procesul-verbal din 06.01.2014, a statuat că, din partea

creditorului BC „Mobiasbanca Groupe Societe Generale” SA a parvenit buletinul de vot, prin care s-a votat „pro” la chestiunile ce vizează adunarea creditorilor din 06.01.2014, precum și nu au fost invocate careva rezerve ce țin de actele expediate în adresa creditorilor, precum nici nu s-a invocat erori de procedură, astfel participarea, prin corespondență, a creditorului la adunarea creditorilor din 06.01.2014, confirmă respectarea procedurii și lipsa temeiurilor de anulare a hotărârii adoptate, implicit și lipsei temeiurilor de anulare a procesului-verbal al adunării creditorilor.

Considerînd ilegală încheierea instanței de insolvabilitate, la 19.02.2015, reprezentantului debitorului Nina Țihoțcaia a contestat-o cu recurs, solicitînd admiterea recursului, casarea încheierii Curții de Apel Chișinău din 04.02.2015 și remiterea cauzei la rejudecare.

În motivarea recursului, recurenta a invocat ilegalitatea încheierii recurate, menționînd că, contrar prevederilor art. 57 alin. (6) al Legii insolvabilității, între adunarea din 12.12.2013 și 06.01.2014 au trecut 26 zile, dar nu 15 zile cum prevede legea, astfel fiind încălcată procedura de convocare.

Susține că instanța de insolvabilitate a neglijat prevederile art. 70 al Legii insolvabilității, deoarece prin recunoașterea valabilității procesului-verbal din 06.01.2014, a confirmat cuantumul remunerației administratorului insolvabilității, care este unul excesiv, avînd în vedere că în perioada vizată nu a întreprins careva acțiuni.

Potrivit 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.

Studiind materialele dosarului în raport cu criticile invocate în recurs, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ al Curții Supreme de Justiție consideră recursul neîntemeiat și pasibil de a fi respins din următoarele considerente.

În conformitate cu art. 427 lit. a) CPC, instanța de recurs, după ce examinează recursul împotriva încheierii, este în drept să-l respingă 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 Colegiu este considerată legală și întemeiată.

Din materialele cauzei rezultă că recurenta își exprimă dezacordul cu soluția instanței de insolvabilitate prin care a fost respinsă cererea sa de anulare a hotărârii Adunării creditorilor și a procesului-verbal.

Potrivit art. 356 CPC, cererea de declarare a insolvabilității se judecă în instanță conform normelor generale din prezentul cod, cu excepțiile și completările stabilite de legislația insolvabilității.

În conformitate cu prevederile art. 59 alin. (1) al Legii insolvabilității nr. 149 din 29.06.2012, hotărîrea adunării creditorilor poate fi anulată de instanța de insolvabilitate pentru încălcări de procedură, la cererea administratorului insolvabilității/lichidatorului sau a reprezentantului debitorului, precum și pentru motive de ilegalitate, la cererea creditorilor care:

a) au votat împotriva hotărîrii, faptul fiind consemnat în procesul-verbal al adunării;

b) nu au fost admiși la adunare fără temei legal sau nu au fost înștiințați în modul stabilit de prezenta lege despre data, ora și locul adunării;

c) 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.

(2) Cererea prevăzută la alin.(1) se depune la dosarul cauzei în termen de 5 zile calendaristice de la data luării cunoștinței de procesul-verbal al adunării creditorilor și se soluționează în ședință publică în cel mult 10 zile lucrătoare, cu citarea celui care a introdus cererea, a administratorului insolabilității/lichidatorului și a președintelui adunării creditorilor.

(3) Anularea hotărîrii adunării creditorilor trebuie adusă la cunoștință tuturor creditorilor. Încheierea de anulare poate fi atacată cu recurs de orice creditor chirografar sau creditor garantat. Încheierea de respingere a cererii de anulare poate fi atacată cu recurs de către solicitant.

Pornind de la prevederile normelor legale evocate supra, Colegiul conchide că hotărîrea adunării creditorilor poate fi anulată de instanța de insolabilitate la cererea reprezentantului debitorului doar pentru încălcări de procedură.

Potrivit art. 55 alin. (1) al Legii insolabilității, adunarea creditorilor se convoacă de către administratorul insolabilității sau, după caz, de către lichidator. Secretariatul adunării creditorilor se află în sarcina administratorului insolabilității/lichidatorului, dacă adunarea nu dispune altfel.

(2) Adunarea creditorilor se convoacă în cazurile prevăzute expres de lege și ori de cîte ori este necesar.

(3) Informația despre data, ora, locul și ordinea de zi a adunării creditorilor se expediază fiecărui creditor sau reprezentantului său legal sub formă de aviz, împreună cu buletinul de vot, în termen de 5 zile de la data adoptării hotărîrii de convocare. În cazul în care cheltuielile poștale de înștiințare a creditorilor depășesc cheltuielile de publicare, persoana care convoacă adunarea creditorilor informează creditorii printr-un singur aviz, publicat în modul stabilit la art.6, în cel mult 5 zile de la data adoptării hotărîrii de convocare. Perioada dintre data expedierii avizului sau a publicării informației despre convocarea adunării creditorilor și data convocării nu trebuie să depășească 15 zile și nu trebuie să fie mai mică de 7 zile.

(4) 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 insolabilitate.

(5) 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 insolabilității/lichidatorul este obligat să adopte o hotărîre privind convocarea adunării creditorilor și să informeze creditorii despre convocarea acestora sau despre hotărîrea privind refuzul de a o convoca. În termen de 3 zile de la data adoptării, hotărîrea va fi expediată persoanelor care cer convocarea. Dacă, în termenul prevăzut, administratorul insolabilității/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 insolabilitate acțiunile administratorului insolabilității/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.

(6) Avizul privind convocarea adunării creditorilor trebuie să cuprindă ordinea ei de zi. Orice hotărîre a adunării creditorilor asupra unei chestiuni neincluse în ordinea de zi este nulă, cu excepția cazului în care la adunare participă titularii tuturor creanțelor cu drept de vot.

(7) Persoana care a convocat adunarea creditorilor este obligată să acorde acestora posibilitatea de a lua cunoștință de materialele aferente ordinii ei de zi cu cel puțin 3 zile înainte de adunare. Potrivit hotărîrii de convocare, materialele menționate pot fi, de asemenea, expediate fiecărui creditor sau reprezentant legal.

(8) Pentru validarea creanțelor, creditorii se convoacă la data fixată de către instanța de insolabilitate prin hotărîre de intentare a procesului de insolabilitate. Ședința de judecată în care se validează creanțele înaintate de creditori față de patrimoniul debitorului se numește ședință de validare și are loc sub conducerea instanței de insolabilitate.

(9) Adunarea la care titularii creanțelor validate cu drept de vot decid, de regulă, în baza unui raport al administratorului insolabilității desfășurarea de mai departe a procesului de insolabilitate (adunarea de raportare) se convoacă în cel mult 30 de zile din data ședinței de validare. Această ședință poate avea loc la aceeași dată cu adunarea de raportare.

(10) După aprobarea tabelului definitiv, prima adunare a creditorilor este prezidată de administratorul insolabilității. Acesta, conform tabelului de creanță aprobat, întocmește lista creditorilor cu drept de vot și o prezintă spre semnare creditorilor prezenți la adunare pentru determinarea cvorumului; întocmește și prezintă spre aprobare ordinea de zi, care poate fi modificată și completată de adunare sau la cererea unui creditor cu drept de vot; întocmește buletinele de vot, după caz, și procesele-verbale de votare, precum și procesul-verbal al adunării.

Potrivit art. 56 alin. (1) al legii menționate, adunarea creditorilor se desfășoară cu prezența creditorilor, prin corespondență sau în formă mixtă. Adunarea creditorilor de raportare și ședința de validare nu pot avea loc prin corespondență.

(2) Scrisoarea prin care se exprimă votul prin corespondență se semnează de creditor, semnătura fiind legalizată de notarul public ori certificată și atestată de conducătorul persoanei juridice, sau în format electronic, pe care se aplică semnătura electronică (digitală) în conformitate cu Legea nr.264-XV din 15 iulie 2004 cu privire la documentul electronic și semnătura digitală, și se comunică prin orice mijloc, pînă în ziua stabilită pentru exprimarea votului, administratorului insolabilității/lichidatorului sau persoanei care a convocat adunarea.

Prin urmare, instanța de recurs constată că instanța de insolabilitate just a conchis asupra respectării procedurii de convocare și desfășurare a adunării creditorilor. Or, ordinea de zi a fost expediată din timp spre cunoștință creditorilor, iar unul din creditori a participat prin corespondență, fapt admis.

În acest sens, afirmația recurentei cum că a fost încălcată procedura de convocare, menționînd că, contrar prevederilor art. 57 alin. (6) al Legii insolabilității, între adunarea din 12.12.2013 și 06.01.2014 au trecut 26 zile, dar nu 15 zile cum prevede legea, Colegiul o apreciază critic.

Potrivit art. 57 alin. (6) al legii în cauză, dacă la adunarea creditorilor nu s-a întrunit numărul necesar de creditori cu drept de vot sau nu a fost reprezentată suma necesară de creanțe, adunarea creditorilor se va convoca repetat. Data convocării repetate a adunării creditorilor se stabilește de cei prezenți și nu va fi mai devreme de 7 zile și nu mai târziu de 15 de zile de la data la care a fost fixată adunarea care nu și-a ținut lucrările.

Astfel, afirmând că între adunarea din 12.12.2013 și 06.01.2014 au trecut 26 zile, dar nu 15 zile cum prevede legea, recurenta omite adunarea creditorilor din 23.12.2013, din motiv că a fost anulată de către instanță.

Or, această adunare din 23.12.2013 a fost anulată prin încheierea Curții de Apel Chișinău abia 04.02.2015, însă la momentul convocării adunării creditorilor din 06.01.2014, urmează a fi luată în considerație sub aspectul respectării procedurii și termenelor.

În ce privește afirmația de neglijare de către instanța de insolabilitate a prevederilor art. 70 al Legii insolabilității, deoarece prin recunoașterea valabilității procesului-verbal din 06.01.2014, a confirmat cuantumul remunerației administratorului insolabilității, care este unul excesiv, având în vedere că în perioada vizată nu a întreprins careva acțiuni, Colegiul o consideră ca fiind nepertinentă cerinței de anulare a adunării creditorilor. Or, după cum s-a menționat supra, reprezentantul debitorului poate solicita anularea hotărârii adunării creditorilor doar pentru încălcări de procedură, pe când chestiunea ce vizează cuantumul remunerației administratorului insolabilității, nu ține de încălcările de procedură, ci se referă la fondul întrebărilor incluse în ordinea de zi.

În acest context, Colegiul conchide că argumentele invocate de recurentă nu se încadrează în temeiurile de casare a încheierii recurate, motiv pentru care recursul urmează a fi respins ca neîntemeiat cu menținerea încheierii Curții de Apel Chișinău din 04 februarie 2015.

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

DECIDE:

Se respinge recursul declarat de reprezentantul debitorului Nina Țihoțcaia.

Se menține încheierea Curții de Apel Chișinău din 04 februarie 2015, prin care s-a respins cererea de anulare a hotărârii Adunării Creditorilor și a procesului-verbal, adoptată în cauza privind derularea procesului de insolabilitate față de SRL „Crescendo”.

Decizia este irevocabilă din momentul emiterii.

Președintele ședinței,
Judecătorul

Iulia Sîrcu

Judecătorii

Iurie Bejenaru

Iuliana Oprea