

D E C I Z I E

11 mai 2016

mun. Chișinău

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

în componență:

Președintele, judecătorul: Svetlana Filincova,
Judecătorii: Maria Ghervas, Iurie Bejenaru,
Dumitru Mardari și Sveatoslav Moldovan

examinând recursurile declarate de Pojar Natalia în interesele băncii comerciale „Moldindconbank” societate pe acțiuni și lichidatorul Bulgaru Igor, în pricina la cererea introductivă depusă de banca comercială „Moldindconbank” societate pe acțiuni cu privire la intentarea procesului de insolvență în privința firmei comerciale și de producție „Colos” societate cu răspundere limitată, împotriva hotărârii Curții de Apel Bălți din 19 februarie 2016, prin care s-a respins cererea lichidatorului Bulgaru Igor cu privire la tragerea la răspundere subsidiară a membrilor organelor de conducere: a administratorului/asociatului unic Caterinciuc Andrei și a contabilului-șef Pleșca Ion

c o n s t a t ă

Prin încheierea Curții de Apel Bălți din 14 ianuarie 2014 s-a admis spre examinare cererea introductivă depusă de banca comercială „Moldindconbank” societate pe acțiuni cu privire la intentarea procesului de insolvență în privința firmei comerciale și de producție „Colos” societate cu răspundere limitată și s-a numit în calitate de administrator provizoriu Bulgaru Igor.

Prin hotărârea Curții de Apel Bălți din 07 iulie 2014 s-a intentat procedura de insolvență în privința firmei comerciale și de producție „Colos” societate cu răspundere limitată și s-a desemnat în calitate de administrator al procesului de insolvență Bulgaru Igor (f.d. 10).

Prin încheierea Curții de Apel Bălți din 29 septembrie 2014 s-a aprobat procesul-verbal nr. 1 al adunării de raportare a firmei comerciale și de producție „Colos” societate cu răspundere limitată în proces de insolvență.

S-a intentat procedura de faliment cu dizolvarea întreprinderii debitoare și s-a desemnat în calitate de lichidator Bulgaru Igor (f.d. 11).

La 07 decembrie 2015 lichidatorul firmei comerciale și de producție „Colos” societate cu răspundere limitată - Bulgaru Igor a depus cerere cu privire la tragerea la răspundere subsidiară a organelor de conducere a firmei comerciale și de producție „Colos” societate cu răspundere limitată: administratorului/asociatului unic Caterinciuc Andrei și a contabilului-șef Pleșca Ion.

În motivarea cererii lichidatorul Bulgaru Igor a indicat că în cadrul procedurii de faliment a firmei comerciale și de producție „Colos” societate cu răspundere

limitată s-a constatat insuficiența masei debitoare în vederea satisfacerii creanțelor tuturor creditorilor.

Din informația Camerei Înregistrării de Stat și datelor din Registrul de Stat al persoanelor juridice, în calitate de administrator și asociat unic al firmei comerciale și de producție „Colos” societate cu răspundere limitată figurează Caterinciuc Andrei.

Din informația de la organul fiscal rezultă că în calitate de contabil-șef al întreprinderii debitoare este Pleșca Ion.

La finele anului 2011 întreprinderea debitoare se caracteriza ca o întreprindere insolubilă cu risc financiar ridicat și nu era în posibilitate să-și onoreze obligațiile față de creditori, deoarece creanțele erau în mărime de 10 218 883 lei, pe când sursele proprii erau în mărime de 9 985 535 lei.

În baza actului de control nr. 5-66718 din 25 septembrie 2014 și deciziei Inspectoratului Fiscal de Stat pe raionul Sîngerei nr. 576/371 din 13 octombrie 2014 pe perioada de activitate a anilor 2011-2014 s-a stabilit că conducerea firmei comerciale și de producție „Colos” societate cu răspundere limitată a prezentat eronat declarația cu privire la impozitul pe venit, ceea a dus la calcularea majorării de întârziere.

Creanța față de organul fiscal este în mărime de 1 294 613,55 lei, iar penalitatea și dobânda este în mărime de 528 200,66 lei.

Conducerea debitorului urma să depună cererea introductivă de intentare a procesului de insolabilitate la finele anului 2011 și datorită acestei omisiuni urmează să fie trasă la răspundere subsidiară.

Cere lichidatorului Bulgaru Igor admiterea cererii și încasarea în mod solidar din contul administratorului/fondatorului Caterinciuc Andrei și contabilului-șef Pleșca Ion a creanțelor validate a firmei comerciale și de producție „Colos” societate cu răspundere limitată în mărime de 3 121 283,36 lei.

Prin hotărârea Curții de Apel Bălți din 19 februarie 2016 s-a respins cererea lichidatorului firmei comerciale și de producție „Colos” societate cu răspundere limitată – Bulgaru Igor cu privire la tragerea la răspundere subsidiară a membrilor organelor de conducere: a administratorului/asociatului unic Caterinciuc Andrei și a contabilului-șef Pleșca Ion.

Prin procura din 01 februarie 2016 Pojar Natalia a fost împuternicită de banca comercială „Moldindconbank” societate pe acțiuni să-i reprezinte interesele în instanța de judecată cu dreptul de a ataca hotărârea judecătorească (f.d. 58).

La 03 martie 2016 reprezentantul Pojar Natalia a depus la Curtea de Apel Bălți în interesele băncii comerciale „Moldindconbank” societate pe acțiuni recurs nemotivat împotriva hotărârii Curții de Apel Bălți din 19 februarie 2016, solicitând admiterea acestuia, casarea hotărârii și soluționarea prin decizie a problemei în fond.

La 29 martie 2016 reprezentantul Pojar Natalia a depus recurs motivat împotriva hotărârii Curții de Apel Bălți din 19 februarie 2016 invocând că administrator al firmei comerciale și de producție „Colos” societate cu răspundere limitată este Caterinciuc Andrei, iar contabil-șef este Pleșca Ion.

Reprezentanții debitorului nu au prezentat la prima cerere documentele primare, registrele contabile, dările de seamă statistice și fiscale pentru perioada anilor 2011- 2014 și aceasta constituie temei de tragere la răspundere subsidiară.

La 04 martie 2016 lichidatorul Bulgaru Igor a depus la Curtea de Apel Bălți recurs nemotivat împotriva hotărârii Curții de Apel Bălți din 19 februarie 2016, solicitând admiterea acestuia și casarea hotărârii.

La 29 martie 2016 lichidatorul Bulgaru Igor a depus recurs motivat împotriva hotărârii Curții de Apel Bălți din 19 februarie 2016 invocând că organele de conducere urmau să depună cerere introductivă de intentare a procesului de insolvabilitate odată cu apariția indicatorilor economico-financiari de apariție a stării de insolvabilitate în anul 2011, când întreprinderea nu a achitat datoriile scadente conform contractelor de credit.

În conformitate cu art. 429 alin. (1) Codul de procedură civilă, pot fi atacate cu recurs deciziile pronunțate de curțile de apel în calitatea lor de instanțe de apel, cât și hotărârile pronunțate de curțile de apel în procedura de insolvabilitate.

În conformitate cu art. 444 Codul de procedură civilă, recursul se examinează fără înștiințarea participanților la proces.

Judecând recursurile declarate în limitele invocate pe baza materialelor din dosar, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ lărgit al Curții Supreme de Justiție consideră că recursurile sunt depuse în termen, recursul declarat de lichidatorul Bulgaru Igor este întemeiat și urmează a fi admis cu casarea hotărârii instanței de insolvabilitate și trimiterea pricinii la rejudecare, iar recursul declarat de reprezentantul Pojar Natalia în interesele băncii comerciale „Moldindconbank” societate pe acțiuni urmează a fi respins din următoarele motive.

Conform art. 8 alin. (1) Legea insolvabilității nr. 149 din 29 iunie 2012, hotărârile 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.

În ședința de judecată din 19 februarie 2016 lichidatorul Bulgaru Igor a fost prezent, iar reprezentantul Pojar Natalia în interesele băncii comerciale „Moldindconbank” societate pe acțiuni nu s-a prezentat (f.d. 87).

Curtea de Apel Bălți a expediat la 09 martie 2016 în adresa participanților la proces copia hotărârii din 19 februarie 2016 (fd. 100).

Prin urmare, recursurile nemotivate declarate de reprezentantul Pojar Natalia și lichidatorul Bulgaru Igor la Curtea de Apel Bălți la 03 martie 2016 și 04 martie 2016 și recursurile motivate 29 martie 2016 sunt depuse în termen.

În conformitate cu art. 445 alin. (1) lit. c) Codul de procedură civilă, instanța, după ce judecă recursul, este în drept să admită recursul și 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.

Din actele pricinii rezultă că prin încheierea Curții de Apel Bălți din 14 ianuarie 2014 s-a admis spre examinare cererea introductivă depusă de banca comercială „Moldindconbank” societate pe acțiuni cu privire la intentarea procesului de insolvabilitate în privința firmei comerciale și de producție „Colos” societate cu răspundere limitată și s-a numit în calitate de administrator provizoriu Bulgaru Igor.

Prin hotărârea Curții de Apel Bălți din 07 iulie 2014 s-a intentat procedura de insolvabilitate în privința firmei comerciale și de producție „Colos” societate cu răspundere limitată și s-a desemnat în calitate de administrator al procesului de insolvabilitate Bulgaru Igor (f.d. 10).

Prin încheierea Curții de Apel Bălți din 29 septembrie 2014 s-a aprobat procesul-verbal nr. 1 al adunării de raportare a firmei comerciale și de producție „Colos” societate cu răspundere limitată în proces de insolvabilitate.

S-a intentat procedura de faliment cu dizolvarea întreprinderii debitoare și s-a desemnat în calitate de lichidator Bulgaru Igor (f.d. 11).

Din extrasul din Registrul de Stat al persoanelor juridice în calitate de administrator și asociat unic al firmei comerciale și de producție „Colos” societate cu răspundere limitată este Caterinciuc Andrei (f.d. 44).

În actul nr. 5-667618 din 25 septembrie 2014 întocmit de Inspectoratului Fiscal de Stat pe raionul Sîngerei în calitate de contabil-șef al firmei comerciale și de producție „Colos” societate cu răspundere limitată este indicat Pleșca Ion (f.d. 39).

La 07 decembrie 2015 lichidatorul firmei comerciale și de producție „Colos” societate cu răspundere limitată - Bulgaru Igor a depus cerere cu privire la tragerea la răspundere subsidiară a organelor de conducere a firmei comerciale și de producție „Colos” societate cu răspundere limitată: administratorului/asociatului unic Caterinciuc Andrei și a contabilului-șef Pleșca Ion.

Prin hotărârea Curții de Apel Bălți din 19 februarie 2016 s-a respins cererea lichidatorului firmei comerciale și de producție „Colos” societate cu răspundere limitată – Bulgaru Igor cu privire la tragerea la răspundere subsidiară a membrilor organelor de conducere: a administratorului/asociatului unic Caterinciuc Andrei și a contabilului-șef Pleșca Ion.

Judecând pricina în ordine de recurs, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ lărgit al Curții Supreme de Justiție a constatat că instanța de insolabilitate a examinat pricina cu aplicarea eronată a normelor de drept material.

Privitor la recursul declarat de reprezentantul Pojar Natalia în interesele băncii comerciale „Moldindconbank” societate pe acțiuni.

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

Conform art. 248 alin. (6) Legea insolabilității nr. 149 din 29 iunie 2012, în toate cazurile, asupra acțiunii prevăzute la alin.(1), instanța de insolabilitate se pronunță prin hotărâre, care poate fi contestată cu recurs de persoanele vizate în ea.

Banca comercială „Moldindconbank” societate pe acțiuni nu este vizată în hotărârea contestată.

Or, persoanele vizate sunt lichidatorul Bulgaru Igor, administratorul/asociatul unic Caterinciuc Andrei și contabilul-șef Pleșca Ion.

Prin urmare, recursul declarat de reprezentantul Pojar Natalia în interesele băncii comerciale „Moldindconbank” societate pe acțiuni urmează a fi respins ca fiind depus de o persoană care nu este în drept să declare recurs, fără a se pronunța asupra fondului.

Privitor la recursul declarat de lichidatorul Bulgaru Igor.

Conform art. 247 alin. (1) și (2) Legea insolabilității nr. 149 din 29 iunie 2012, în sensul prezentei legi, 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, contabili.

Prevederile alin.(1) se aplică persoanelor care dețineau funcțiile respective la data intentării procesului de insolabilitate, precum și celor care au deținut aceste funcții pe parcursul ultimelor 24 de luni anterioare intentării procesului.

Conform art. 15 alin.(1) Legea insolabilității nr. 149 din 29 iunie 2012, în cazul insolabilității debitorului din culpa fondatorilor (membrilor) lui, a membrilor

organului executiv sau a unor alte persoane care au dreptul de a da indicații obligatorii pentru debitor ori care pot influența în alt mod acțiunile debitorului (insolvabilitate intenționată), aceștia poartă răspundere subsidiară solidară față de creditori în măsura în care bunurile debitorului sînt insuficiente pentru executarea creanțelor creditorilor.

Conform art. 72 alin. (7) Legea privind societățile cu răspundere limitată nr. 135-XVI din 14 iunie 2007, în cazul apariției indiciilor de insolvabilitate, administratorul este obligat să depună imediat, dar nu mai tîrziu decît la expirarea unei luni, cerere introductivă de intentare a procesului de insolvabilitate dacă asociații nu vor acoperi pierderile.

Conform art. 76 alin. (1) Legea privind societățile cu răspundere limitată nr. 135-XVI din 14 iunie 2007, administratorul societății poartă răspundere materială deplină pentru prejudiciile cauzate de el societății, inclusiv prin plăți ilegale făcute asociaților.

Conform art. 13 alin. (1) lit.a) Legea contabilității nr. 113-XVI din 27 aprilie 2007, răspunderea pentru ținerea contabilității și raportarea financiară revine: conducerii (organului executiv) – în entitatea cu răspundere limitată.

Conform art. 44 Legea contabilității nr. 113-XVI din 27 aprilie 2007, persoanele vinovate de încălcarea prezentei legi, care se eschivează de la ținerea contabilității, aplică incorect standardele de contabilitate, precum și cele care falsifică premeditat documentele primare, registrele contabile, situațiile financiare și rapoartele anuale, sînt trase la răspundere disciplinară, materială, administrativă sau penală, după caz, conform legislației.

În încheierea Curții de Apel Bălți din 29 septembrie 2014 instanța de insolvabilitate a indicat că administratorul Bulgaru Igor a prezentat raportul de activitate și determinare a temeiurilor de intentare și continuare a procesului de insolvabilitate a firmei comerciale și de producție „Colos” societate cu răspundere limitată (f.d. 11).

Contrar celor constatate în încheierea din 29 septembrie 2014, instanța de insolvabilitate în punctul 44 din hotărâre a indicat că la materialele pricinii nu a fost prezentat un raport întocmit de lichidator asupra cazurilor și împrejurărilor care au condus la insolvabilitate.

Așadar, hotărârea contestată este contradictorie și nu poate fi menținută, având în vedere că în încheierea de intentare a procedurii falimentului este indicat că lichidatorul a prezentat un raport.

În afară de aceasta, la 25 septembrie 2014 în urma controlului fiscal la fața locului prin metoda verificării totale a firmei comerciale și de producție „Colos” societate cu răspundere limitată colaboratorii Inspectoratului Fiscal de Stat pe raionul Sîngerei au întocmit actul nr. 5-667618 (f.d. 34-39).

În baza actului de control, Inspectoratului Fiscal de Stat pe raionul Sîngerei a emis decizia nr. 576/371 din 13 octombrie 2014, prin care a sancționat firma comercială și de producție „Colos” societate cu răspundere limitată pentru întocmirea în mod neadecvat a declarației cu privire la impozitul pe venit pentru anii 2012-2013; diminuarea impozitului pe venit de la activitatea de antreprenoriat pentru anul 2012; neachitarea în termen a impozitului pe venit diminuat; diminuarea TVA spre plată la buget; prezentarea în mod neadecvat a declarațiilor TVA pentru perioadele fiscale; neprezentarea dării de seamă privind taxa pentru folosirea drumurile de către autovehiculele înmatriculate în Republica și neasigurarea păstrării blanchetelor de strictă evidență, facturilor de expediție f.d. 13-14).

Instanța de insolvență nu a ținut cont că decizia Inspectoratului Fiscal de Stat pe raionul Sîngerei nr. 576/371 din 13 octombrie 2014, prin care au fost constatate încălcări ale legislației fiscale nu este contestată de către administratorul/asociatul unic Caterinciuc Andrei și contabilul-șef Pleșca Ion.

Astfel, din considerentele menționate și având în vedere că instanța de insolvență a încălcat normele de drept material, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ lărgit al Curții Supreme de Justiție ajunge la concluzia de a admite recursul declarat de lichidatorul Bulgaru Igor, de a casa hotărârea instanței de insolvență și de a restitui pricina spre rejudecare, în alt complet de judecatori și de a respinge recursul declarat de reprezentantul Pojar Natalia în interesele băncii comerciale „Moldindconbank” societate pe acțiuni.

La rejudecarea pricinii este necesar de ținut cont de cele expuse și în dependență de cele obținute de emis o hotărâre legală.

În conformitate cu art. 445 alin. (1) lit. a) și c), art. 445 alin. (3) Codul de procedură civilă, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ lărgit al Curții Supreme de Justiție

decide:

Se admite recursul declarat de lichidatorul Bulgaru Igor.

Se casează hotărârea Curții de Apel Bălți din 19 februarie 2016, în pricina la cererea introductivă depusă de banca comercială „Moldindconbank” societate pe acțiuni cu privire la intentarea procesului de insolvență în privința firmei comerciale și de producție „Colos” societate cu răspundere limitată, cu restituirea pricinii spre rejudecare în instanța de insolvență a Curții de Apel Bălți, în alt complet de judecatori.

Se respinge recursul declarat de reprezentantul Pojar Natalia în interesele băncii comerciale „Moldindconbank” societate pe acțiuni.

Decizia nu se supune nici unei căi de atac.

Președinte,

Judecătorul:

Svetlana Filincova

Judecătorii:

Maria Ghervas

Iurie Bejenaru

Dumitru Mardari

Sveatoslav Moldovan