

Prima instanță: Curtea de Apel Chișinău (jud: N. Vascan)

DECIZIE

20 iulie 2016

mun. Chișinău

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

în componență:

Președintele ședinței
Judecătorii

Tatiana Vieru
Valentina Clevadî
Oleg Sternioală

examinând recursurile declarate de ÎCS „Gas Natural Fenosa Furnizare Energie” SRL și de lichidatorul SA „Termocom”, în procedura falimentului – Burzacovschi Cristina împotriva încheierii din 22 februarie 2016 a Curții de Apel Chișinău,

adoptată în pricina civilă la cererea creditorului ÎCS „GNF Furnizare Energie” cu privire la anularea hotărârii comitetului creditorilor SA „Termocom”, în procedura falimentului, din data de 19.05.2015, în partea referitoare la ultimul subpunct din prima întrebare din ordinea de zi; constatarea ilegalității acțiunilor lichidatorului privind refuzul examinării în fond a solicitării ÎCS „GNF Furnizare Energie” SRL, efectuată în conformitate cu art. 119 din Legea insolvenței și rezultând din aceasta: a considera solicitarea ÎCS „GNF Furnizare Energie” SRL privind preluarea bunurilor nevândute la licitație, ca fiind depusă în termenul stabilit de lege pentru depunerea acesteia; a recunoaște dreptul ÎCS „GNF Furnizare Energie” SRL de a prelua bunurile imobile, în privința cărora și-a exprimat opțiunea, în contul creanței validate; a recunoaște dreptul preferențial al ÎCS „GNF Furnizare Energie” SRL de a prelua bunurile imobile în privința cărora și-a exprimat opțiunea, în raport cu ceilalți creditori care și-au exprimat opțiunea în privința aceluiași bunuri; a obliga lichidatorul să transmită creditorului ÎCS „GNF Furnizare Energie” SRL bunurile în privința cărora și-a exprimat dreptul de opțiune, în conformitate cu prevederile art. 119 din Legea insolvenței,

c o n s t a t ă :

Prin încheierea din 18.03.2014 a Curții de Apel Chișinău s-a dispus intentarea procedurii falimentului SA „Termocom” cu lichidarea și valorificarea masei debitoare, iar în funcție de lichidator al SA „Termocom” a fost desemnată ÎI „Eni Veaceslav”.

Prin aceeași încheiere, s-a dispus înlăturarea debitorului și a organelor de conducere de la gestionarea întreprinderii și a masei debitoare, iar atribuțiile de administrare și de dispoziție ale societății au fost transmise lichidatorului ÎI „Eni Veaceslav”.

Adunarea generală a creditorilor la ședința din 25.04.2014 a decis continuarea activității tehnologice și de producere a debitorului SA „Termocom”, în procedura falimentului, până la stabilirea modalității de valorificare a patrimoniului, fapt ce se confirmă prin procesul - verbal nr.2 din 25.04.2014.

Întru gestionarea activității, lichidatorului ÎI „Eni Veaceslav” i-au fost remise documentele de constituire a societății, procesele - verbale ale adunărilor generale ale asociaților, membrilor, acționarilor, creditorilor; certificatul înregistrării de stat al întreprinderii; documentele ce confirmă drepturile societății SA „Termocom” asupra patrimoniului său; registrele societății; documentele interne, ștampila, inclusiv documentele contabile ale debitorului.

În vederea protejării drepturilor și intereselor creditorilor, prin încheierea din 18.03.2014 a Curții de Apel Chișinău a fost instituit un Comitet al creditorilor debitorului SA „Termocom”, în procedura falimentului, format din 5 reprezentanți, cu cele mai mari ca valoare creanțe, după cum urmează: SA „CET-1”, SA „CET-2”, SA „Moldovagaz”, SA „Red Union Fenosa”, ÎCS ÎS „Moldtranselectro”.

Ca urmare a absorbției SA „CET-1” de către SA „CET-2”, funcția de membru al comitetului creditorilor a fost suplinită de către SA „Chișinău - Gaz”, fapt confirmat prin procesul - verbal nr. 2 din 25.04.2014. Lichidatorul ÎI „Eni Veaceslav” este persoana responsabilă de realizarea activităților organizatorice și funcționale pentru buna desfășurare a procesului tehnologic și de producere a SA „Termocom”, în procedura falimentului, cât și de valorificarea masei debitoare.

Lichidatorul SA „Termocom” - Burzacovschi Cristina a fost desemnată prin încheierea instanței de insolvență din 12 august 2015, în temeiul prevederilor art. 62 alin. (2) din legea insolvenței, persoană responsabilă să conducă activitatea în cadrul procedurii falimentului și să exercite atribuțiile stabilite de lege și de instanța de insolvență.

La data de 22.05.2015, reprezentantul creditorului ÎCS „GNF Furnizare Energie” SRL a înaintat o cerere, prin care a solicitat anularea hotărârii comitetului creditorilor SA „Termocom”, în procedura falimentului, din data de 19.05.2015, în partea referitoare la ultimul subpunct din prima întrebare din ordinea de zi; constatarea ilegalității acțiunilor lichidatorului privind refuzul examinării în fond a solicitării ÎCS „GNF Furnizare Energie” SRL, efectuată în conformitate cu art. 119 din Legea insolvenței și rezultând din aceasta: a considera solicitarea ÎCS „GNF Furnizare Energie” SRL privind preluarea bunurilor nevândute la licitație, ca fiind depusă în termenul stabilit de lege pentru depunerea acesteia; a recunoaște dreptul ÎCS „GNF Furnizare Energie” SRL de a prelua bunurile imobile, în privința cărora și-a exprimat opțiunea, în contul creanței validate; a recunoaște dreptul preferențial al ÎCS „GNF Furnizare Energie” SRL de a prelua bunurile imobile în privința cărora și-a exprimat opțiunea, în raport cu ceilalți creditori care și-au exprimat opțiunea în privința aceluiași bunuri; a obliga lichidatorul să transmită creditorului ÎCS „GNF Furnizare Energie” SRL bunurile în privința cărora și-a exprimat dreptul de opțiune, în conformitate cu prevederile art. 119 din Legea insolvenței.

Prin încheierea din 22 februarie 2016 a Curții de Apel Chișinău s-a admis parțial cererea din 22 mai 2015 a creditorului ÎCS „GNF Furnizare Energie” SRL și s-a anulat hotărârea comitetului creditorilor SA „Termocom”, în procedura falimentului, din data de 19.05.2015, în partea referitoare la ultimul subpunct din prima întrebare din ordinea de zi; s-a constatat ilegalitatea acțiunilor lichidatorului debitorului SA „Termocom” privind

refuzul examinării în fond a solicitării ÎCS „GNF Furnizare Energie” SRL, efectuată în conformitate cu art. 119 din Legea insolvenței și reieșind din aceasta, s-a considerat solicitarea ÎCS „GNF Furnizare Energie” SRL privind preluarea bunurilor nevândute la licitație, ca fiind depusă în termenul stabilit de lege pentru depunerea acesteia și s-a respins cererea creditorului ÎCS „GNF Furnizare Energie” SRL cu privire la recunoașterea dreptului ÎCS „GNF Furnizare Energie” SRL de a prelua bunurile imobile în privința cărora și-a exprimat opțiunea, în contul creanței validate; s-a respins cerința privind recunoașterea dreptului preferențial al ÎCS „GNF Furnizare Energie” SRL de a prelua bunurile imobile în privința cărora și-a exprimat opțiunea, în raport cu ceilalți creditori care și-au exprimat opțiunea în privința acelorași bunuri; s-a respins cerința cu privire la obligarea lichidatorului să transmită creditorului ÎCS „GNF Furnizare Energie” SRL bunurile în privința cărora și-a exprimat dreptul de opțiune, în conformitate cu prevederile art. 119 din Legea insolvenței.

La data de 09 martie 2016 și la 31 martie 2016 ÎCS „GNF Furnizare Energie” SRL a declarat recurs împotriva încheierii din 22 februarie 2016 a Curții de Apel Chișinău, solicitând casarea acesteia în partea respingerii parțiale a pretențiilor creditorului ÎCS „GNF Furnizare Energie” SRL și pronunțarea în această parte a unei hotărâri de admitere integrală a contestației creditorului menționat.

În motivarea recursului s-a invocat că, încheierea contestată este parțial ilegală, neîntemeiată și pasibilă de a fi casată.

Consideră recurentul că instanța de insolvență, la examinarea cauzei, nu a luat în considerare faptul că masa de active a SA „Termocom” este insuficientă pentru achitarea deplină a creanțelor creditorilor din tabelul definitiv de creanțe.

Precizează recurentul că, în corespundere cu prevederile art. 119 alin. (2) al Legii insolvenței nr. 149/2012, în temeiul deciziei Comisiei de licitație din 01 aprilie 2015 prin notificările din 13.03.2015, lichidatorul S.A. „Termocom”, în procedura falimentului, a informat toți creditorii despre posibilitatea exercitării dreptului de preluare a bunurilor necomercializate la licitațiile „cu strigare” din 10-12 martie 2015. Temeinicia notificării tuturor creditorilor SA „Termocom”, în procedura falimentului, este justificată și prin Avizul consultativ al Plenului Curții Supreme de Justiție dosar nr. 4ac-11/15 din 19 octombrie 2015, prin care se menționează că Legea nu prevede alegerea creditorilor pe care urmează să-i notifice administratorul/lichidatorul în conformitate cu prevederile art. 119 alin. (2) și respectiv, urmează a fi notificați toți creditorii chirografari.

La data de 09 martie 2016 și la 17 martie 2016 lichidatorul SA „Termocom”, în procedura falimentului - Burzacovschi Cristina a declarat recurs împotriva încheierii din 22 februarie 2016 a Curții de Apel Chișinău.

În motivarea recursului s-a indicat că, încheierea contestată este parțial neîntemeiată și pasibilă de a fi casată.

Consideră recurentul că, este neîntemeiată încheierea instanței de insolvență în partea în care s-a dispus a considera solicitarea ÎCS „GNF Furnizare Energie” SRL privind preluarea bunurilor ca fiind depusă în termenul stabilit de lege pentru depunerea acesteia, întrucât creditorul ÎCS „GNF Furnizare Energie” SRL a depus la sediul lichidatorului cererea nr. 0405/15327 cu privire la solicitarea de preluare a bunurilor, abia la data de 07.04.2015, prin care a anunțat că intenționează să preia, conform art. 119 alin. (2) din Legea insolvenței, o parte a bunurilor imobile ce nu au putut fi vândute la licitațiile din 10-12 martie 2015. Or, prin scrisoarea nr. 70/183 din 21.04.2012, lichidatorul a informat

creditorul că solicitarea sa privind preluarea bunurilor nu a fost luată în considerare, deoarece este tardivă.

Precizează recurentul că, la ședința Comisiei de Licitație din 01 aprilie 2015 au fost examinate toate ofertele creditorilor SA „Termocom”, în procedura falimentului, care au parvenit în termen, pînă la data de 01.04.2015 privind preluarea bunurilor imobile nevîndute la licitația cu strigare din 10-12 martie 2015 și determinarea dreptului preferențial al creditorilor la preluarea bunurilor. Astfel, ÎCS „GNF Furnizare Energie” SRL nu și-a exercitat în termen dreptul de a înainta cerere de preluare a bunurilor.

Relatează recurentul că, prin notificarea de preluare a bunurilor, fiecărui creditor, i-a fost acordat dreptul preferențial de procurare a bunurilor masei debitoare a SA „Termocom”, în procedura falimentului, nerealizate la prima licitație cu strigare din 10-12 martie 2015, în funcție de mărimea creanțelor conform tabelului definitiv consolidat al creanțelor, în ordinea descrescătoare a creanțelor, la prețul inițial expus la licitațiile „Cu strigare” din 10-12 martie 2015. Prin urmare, conchide legalitatea notificărilor din 13.03.2015, efectuate de către lichidatorul SA „Termocom”, în procedura falimentului, cu privire la preluarea bunurilor către creditorii SA „Termocom”, în procedura falimentului, cu condiția achitării prețului acestora.

La data de 06.07.2016 ÎCS „GNF Furnizare Energie” SRL a depus recurs suplimentar, invocînd că, tuturor creditorilor le-a fost expediată o notificare cu același conținut, fiind indicat că creditorii pot prelua în natură bunurile nevîndute la licitație în conformitate cu art. 119 alin. (2) din Legea insolvenței. În toate notificările a fost indicat că bunurile pot fi preluate doar achitîndu-se prețul acestora. Nici un creditor nu a fost favorizat în raport cu ceilalți.

Menționează că, ÎCS „GNF Furnizare Energie” SRL, ca urmare a acestei notificări și-a exprimat dorința de a prelua în natură o parte din bunurile nevîndute la licitație în termenul prevăzut de lege pentru exercitarea dreptului de opțiune, iar SA „CET-2” (actualmente SA „Termoelectrica”), creditorul cu cea mai mare creanță validată, și-a exprimat dorința de a prelua în natură în contul creanței validate toate bunurile nevîndute la licitație, numai că a depășit termenul de 20 de zile de la notificare. Omiterea termenului de exercitare a dreptului de opțiune de către SA „Termoelectrica”, îi acordă dreptul următorului creditor ca mărime a creanțelor validate să preia în natură bunurile din masa debitoare.

Precizează că, respingînd cererea ÎCS „GNF Furnizare Energie” SRL și anulînd notificarea inițială a lichidatorului, cu indicarea necesității unei notificări repetate, instanța de insolvență nicidecum nu pune creditorii pe poziții egale, dar repară omisiunea creditorului SA „Termoelectrica”, acordîndu-i acestuia posibilitatea să-și mai exprime o dată opțiunea după notificarea repetată, deja în termen. Fiind creditorul cu cea mai mare creanță, va avea prioritate la preluarea în natură a bunurilor față de orice alți creditori, conform art. 119 alin. (6) din Legea insolvenței.

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

Materialele pricinii atestă că, încheierea contestată a fost adoptată la data de 22 februarie 2016 și expediată în adresa participanților la proces conform scrisorii de însoțire, însă nefiind datată.

Colegiul reține că, deoarece la dosar lipsește dovada de recepționare de către recurenți a încheierii din 22 februarie 2016 a Curții de Apel Chișinău, recursurile declarate de ÎCS „GNF Furnizare Energie” SRL și de lichidatorul SA „Termocom”, în procedura falimentului - Burzacovschi Cristina la data de 09 martie 2016, sunt în termen.

Verificând legalitatea și temeinicia încheierii contestate în raport cu criticele formulate în cererile de recurs și materialele cauzei, coroborat cu normele de drept material și procedural aplicabile la soluționarea speței date, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ al Curții Supreme de Justiție consideră recursurile neîntemeiate, iar încheierea instanței de insolvabilitate legală și care urmează a fi menținută, din următoarele considerente.

În conformitate cu prevederile art. 427 lit. a) Codul de procedură civilă, instanța de recurs, după ce examinează recursul împotriva încheierii, este în drept să respingă recursul și să mențină încheierea contestată.

Din materialele dosarului rezultă că, prin decizia Comitetului creditorilor SA „Termocom”, în procedura falimentului, și a procesului-verbal nr. 2 din 12 februarie 2015 s-a aprobat expunerea la vânzare a bunurilor neutilizate în circuitul tehnologic al SA „Termocom”, în procedura falimentului, incluse în masa debitoare, în număr de 34 de bunuri/loturi prezentate de către lichidatorul Eni Veaceslav, conform Raportului, în mod individual, prin licitație publică.

De asemenea, instanța de insolvabilitate a constatat că, conform deciziei Comitetului creditorilor SA „Termocom”, în procedura falimentului, în continuarea ședinței din 13.02.2015 s-a aprobat expunerea spre comercializare a bunurilor SA „Termocom”, în procedura falimentului, incluse în masa debitoare, conform raportului prezentat de către lichidatorul Eni Veaceslav, la prețul stabilit de evaluator, în număr total de 34 bunuri/loturi.

La fel, instanța de insolvabilitate a mai stabilit că, din conținutul proceselor-verbale nr. 3, 3.2, 3.10, 3.12, 4, 4.14, 4.17, 4.19, 4.22, 5, 5.25, 5.34, 5.28 ale ședințelor Comisiei de licitație cu privire la vânzarea bunurilor incluse în masa debitoare a SA „Termocom”, în procedura falimentului, rezultă că în perioada 10.03.2015 – 12.03.2015, în cadrul SA „Termocom”, în procedura falimentului, la adresa mun. Chișinău, str. T. Vladimirescu, 6, s-au desfășurat licitațiile „cu strigare”.

Conform art. 119 alin. (1) lit a), alin. (2) din Legea insolvabilității, lichidatorul sau comisia de licitație va declara că licitația nu a avut loc dacă la licitație s-a prezentat un singur participant ori nu s-a prezentat niciunul. În cazul în care s-a declarat că prima licitație cu strigare nu a avut loc, unul dintre creditorii este în drept să preia bunurile la prețul inițial al lotului expus la vânzare. Dacă, în decursul a 20 de zile din data notificării, niciun creditor nu a acceptat preluarea bunurilor în natură, se va organiza licitație repetată cu strigare în condițiile prezentei legi.

Astfel, după cum a constatat și instanța de insolvabilitate, deoarece în perioada 10.03.2015 – 12.03.2015 nu și-a exprimat intenția nici un cumpărător de a procura bunurile expuse la licitație „cu strigare”, lichidatorul SA „Termocom”, în procedura falimentului, prin notificările din 13.03.2015 a informat toți creditorii despre posibilitatea exercitării dreptului de preluare a bunurilor necomercializate la licitațiile „cu strigare” din perioada 10.03.2015 – 12.03.2015.

La fel, prin notificarea respectivă, creditorilor li s-a adus la cunoștință despre necesitatea achitării prețului inițial al lotului în termen de 7 zile, precum și a confirmării

acceptului pînă la data de 01.04.2015, iar lipsa unui răspuns din partea creditorilor va fi tratat drept refuz în exercitarea dreptului respectiv.

Colegiul reține că lichidatorul în notificarea din 13.05.2015 a stabilit tuturor creditorilor termenul limită de înaintare a solicitărilor, respectiv și creditorul ÎCS „GNF Furnizare Energie” SRL a fost informat că termenul limită de confirmare a acceptului este 01.04.2015.

Tot aici, este de reținut că ÎCS „GNF Furnizare Energie” SRL la data de 07.04.2015 a depus la oficiul lichidatorului SA „Termocom”, în procedura falimentului, scrisoarea nr. 0405/15327, prin care l-a anunțat că intenționează să preia, conform art. 119 alin. (2) din Legea insolvenței, o parte din bunurile imobile ce nu au putut fi vîndute la licitațiile „cu strigare” în perioada 10.03.2015 – 12.03.2015.

Prin scrisoarea nr. 70/183 din 21.04.2015, lichidatorul a respins scrisoarea ÎCS „GNF Furnizare Energie” SRL nr. 0405/15327 din 07.04.2015, din motiv că este tardivă.

Considerînd ilegal răspunsul lichidatorului SA „Termocom”, în procedura falimentului, ÎCS „GNF Furnizare Energie” SRL la data de 21.04.2015 s-a adresat comitetului creditorilor debitorului SA „Termocom”, în procedura falimentului, în vederea convocării ședinței extraordinare a acestuia, o întrebare din ordinea de zi urmînd a fi restabilirea drepturilor încălcate ale creditorului ÎCS „GNF Furnizare Energie” SRL, prin nesoluționarea de către lichidator a scrisorii nr. 0405/15327 din data de 07.04.2015.

Totodată, materialul probator anexat atestă că, Comitetul creditorilor debitorului SA „Termocom” s-a întrunit în ședință la 15.05.2015, iar pentru ordinea de zi a ședinței au fost înaintate și aprobate următoarele întrebări:

1. Examinarea adresării nr.0505/22491-20150513 a ÎCS „GNF Furnizare Energie” SRL către membrii comitetului creditorilor, care a fost împărțită în 4 subpuncte:

- obligarea lichidatorului și a comisiei de licitație de a suspenda petrecerea licitației cu strigare repetate, din data de 18.05.2015 ora 9.00, în ce privește bunurile imobile în privința cărora ÎCS „GNF Furnizare Energie” SRL și-a exercitat dreptul de opțiune prin scrisoarea nr. 0405/15327 din 02.04.2015, pînă la soluționarea problemei restabilirii drepturilor creditorului menționat;

- prezentarea informației de către lichidator, referitoare la participanții ce s-au înscris la licitația cu strigare repetată, din data de 18.05.2015 ora 9.00, cu prezentarea materialelor corespunzătoare depuse de potențialii participanți.

- informarea obligatorie de către lichidator a potențialilor participanți, despre suspendarea licitației cu strigare repetată din data de 18.05.2015 ora 9.00;

- recunoașterea încălcării drepturilor creditorului ÎCS „GNF Furnizare Energie” SRL, urmare a depunerii de către acesta în termen a cererii nr. 0405/15327 din 02.04.2015, cu obligarea lichidatorului de a examina în fond, în conformitate cu art. 119 al Legii insolvenței, cererea menționată de preluare a bunurilor depusă de creditorul ÎCS „GNF Furnizare Energie” SRL.

2. Examinarea notificării 0505/22492-20150513 a ÎCS „GNF Furnizare Energie” SRL.

În contextul dat, Colegiul reține că în cadrul ședinței de judecată s-a stabilit cu certitudine că creditorul ÎCS „GNF Furnizare Energie” a semnalat comitetului creditorilor încălcările admise de lichidator, specificînd acțiunile care nu corespund legislației în vigoare, iar lichidatorul debitorului SA „Termocom”, în procedura falimentului, a fost

obligat să acționeze conform legislației în vigoare, fără a fi specificate acțiunile concrete a acestuia.

Sub acest aspect, Colegiul apreciază ca fiind corectă constatarea instanței de insolvență, precum că ultimul subpunct din prima întrebare din ordinea de zi a hotărârii Comitetului creditorilor debitorului SA „Termocom”, în procedura falimentului, din 15.05.2015 este contrară legislației insolvenței.

În consecință, corect au fost constatate acțiunile ilegale ale lichidatorului debitorului SA „Termocom”, în procedura falimentului, privind refuzul examinării în fond a solicitării ÎCS „GNF Furnizare Energie” privind preluarea bunurilor nevândute la licitație „cu strigare” organizate în perioada 10.03.2015-12.03.2015, deoarece ÎCS „GNF Furnizare Energie”, cu respectarea prevederilor art. 119 alin. (2) din Legea insolvenței, la data de 07.04.2015 a depus la oficiul lichidatorului SA „Termocom”, în procedura falimentului, scrisoarea nr. 0405/15327 privind intenția de a prelua o parte din bunurile imobile ce nu au putut fi vândute la licitațiile „cu strigare” din perioada 10.03.2015 – 12.03.2015.

Însă, termenul limită în care creditorul urma să-și exercite dreptul de preluare a bunurilor necomercializate la licitațiile „cu strigare” din perioada 10.03.2015-12.03.2015 a expirat la data de 08.04.2015, ceea ce denotă că ÎCS „GNF Furnizare Energie” s-a încadrat în termenul stabilit de legislația în vigoare.

Astfel, Colegiul consideră neîntemeiat argumentul lichidatorului SA „Termocom”, în procedura falimentului, precum că creditorul ÎCS „GNF Furnizare Energie” a depus scrisoarea nr. 0405/15327 privind intenția de a prelua o parte din bunurile imobile ce nu au putut fi vândute la licitațiile „cu strigare” din perioada 10.03.2015 – 12.03.2015 cu omiterea termenului prevăzut de art. 119 alin. (2) din Legea insolvenței, ori, din circumstanțele relatate supra rezultă contrariul.

De asemenea, Colegiul consideră justă concluzia instanței de insolvență privind respingerea cererii creditorului ÎCS „GNF Furnizare Energie” SRL cu privire la recunoașterea dreptului ÎCS „GNF Furnizare Energie” SRL de a prelua bunurile imobile, în privința cărora și-a exprimat opțiunea, în contul creanței validate, precum și recunoașterea dreptului preferențial al ÎCS „GNF Furnizare Energie” SRL de a prelua bunurile imobile în privința cărora și-a exprimat opțiunea, în raport cu ceilalți creditori care și-au exprimat opțiunea în privința aceluiași bunuri și cu privire la obligarea lichidatorului să transmită creditorului ÎCS „GNF Furnizare Energie” SRL bunurile în privința cărora acesta și-a exprimat dreptul de opțiune, în conformitate cu prevederile art. 119 din Legea insolvenței nr. 149/2012.

Conform art. 117 alin. (1), (7), (8) din Legea insolvenței, după intentarea procedurii falimentului, lichidatorul valorifică și/sau lichidează neîntârziat, în condiții cât mai avantajoase și în timpul cel mai potrivit, masa debitoare numai cu acordul expres al comitetului creditorilor sau al adunării creditorilor, după caz. Termenul de valorificare și/sau de lichidare a masei debitoare nu va depăși 2 ani de la intentarea procedurii falimentului.

În cel mult 10 zile de la data finalizării procesului de evaluare a masei debitoare, lichidatorul prezintă comitetului sau adunării creditorilor un raport despre evaluarea bunurilor și metoda lor de valorificare, precizându-se modul de vânzare: în bloc sau individual, prin licitație publică, concurs sau negocieri directe, ori într-o combinație a acestor moduri.

Prețul inițial de vânzare a bunurilor din masa debitoare și modul de vânzare se stabilesc la adunarea creditorilor sau la comitetul creditorilor, în baza raportului prezentat de lichidator și a evaluării efectuate în conformitate cu legislația, însă nu poate fi mai mic de valoarea evaluată.

Conform art. 117 alin (10) din aceeași lege, în temeiul hotărârii comitetului creditorilor sau adunării creditorilor, bunurile pot fi vândute de către lichidator în bloc, ca ansamblu în stare de funcționare, sau individual. Lichidatorul va organiza și va desfășura licitații, concursuri sau va antrena în acest scop organizații specializate, cu achitarea serviciilor din contul debitorului. Bunurile nevândute la prima licitație se expun repetat la licitație, la prețuri mai mici, aprobate de adunarea creditorilor sau de comitetul creditorilor. Dacă la licitația repetată nu au fost adjudecate, bunurile se vând la licitație cu reducere. În cazurile în care nu s-au vândut nici la licitația cu reducere ori nu s-au vândut prin concurs, ținut în modul stabilit de prezenta lege, bunurile pot fi vândute, la decizia adunării creditorilor sau a comitetului creditorilor, de către lichidator prin negocieri directe, în bază de contract de vânzare-cumpărare.

Art. 118 alin. (1), prevede că, în cel mult 10 zile de la data aprobării de către comitetul creditorilor sau de către adunarea creditorilor a prețului inițial de vânzare, lichidatorul formează loturi de bunuri pentru vânzare și stabilește data și locul licitației cu strigare, publicînd un anunț care va cuprinde informația prevăzută la art.129 alin.(9), cu excepțiile stabilite în prezentul articol.

Conform art. art. 119, alin. (1), lichidatorul sau comisia de licitație va declara că licitația nu a avut loc dacă:

- a) la licitație s-a prezentat un singur participant ori nu s-a prezentat niciunul;
- b) niciun participant la licitație nu a propus cel puțin un preț egal cu valoarea prețului inițial stabilit de comitetul creditorilor sau de adunarea creditorilor;
- c) adjudecatorul nu a achitat integral, în termen, costul lotului cumpărat.

Dacă licitația nu a avut loc, lichidatorul sau comisia de licitație întocmește un proces-verbal prin care se dispune organizarea unei licitații repetate.

În contextul dat, este de menționat că după organizarea licitațiilor respective, lichidatorul SA „Termocom”, în procedura falimentului, a expediat un șir de notificări creditorilor debitorului cu propunerea de a prelua în proprietate bunurile nevândute la licitațiile „cu strigare” organizate în perioada 10.03.2015-12.03.2015 contra plată.

La caz, art. 119 din Legea insolvenței nr. 149 din 29.06.2012, nu prevede posibilitatea preluării de către creditorii a bunurilor nevândute în cadrul licitației contra plată, ci reglementează doar posibilitatea preluării acestora în contul stingerii creanței, inadmisibilă în cazul dat, fapt menționat și în avizul consultativ nr. 4ac-11/15 din 19.10.2015 cu privire la modul de aplicare a prevederilor art. 119 alin. (2) în colaborare cu art. 43 alin. (1) din Legea insolvenței.

Mai mult, prevederile art. 119 alin. (2)) din Legea insolvenței nu prevede nici modalitatea de selectare a creditorului câștigător de a prelua bunul, dar această procedură este prevăzută la alin. (2) în cazul licitației repetate și în mod direct de alin. (7) prin care este descrisă procedura de selectare a creditorului care urmează să preia bunul.

Respectiv, Colegiul consideră justă aprecierea instanței de insolvență că, părțile procesului de insolvență urmează a fi repuse în poziția inițială, iar lichidatorul debitorului SA „Termocom”, în procedura falimentului, urmează să notifice din nou toți creditorii, creîndu-le acestora poziții egale și creditorii să dispună de posibilitatea de a se

expune asupra preluării bunurilor nevândute în cadrul licitației fără plată doar în contul creanțelor validate.

Sub aspectul dat, Colegiul relatează că prin indicarea în notificările în litigiu a mențiunii „contra plată”, au fost lezate drepturile creditorilor, întrucât prevederile art. 119 Legea insolvenței nr. 149 din 29.06.2012 nu prevede modalitatea preluării bunurilor „contra plată”.

În această ordine de idei, Colegiul apreciază ca relevantă concluzia instanței de insolvență precum că creditorii, aflându-se la poziția inițială, singuri vor decide asupra preluării bunurilor debitorului.

Astfel, Colegiul consideră că nu au relevanță argumentele ÎCS „GNF Furnizare Energie” SRL invocate în recursul declarat, deoarece nu denotă încălcarea esențială sau aplicarea eronată a normelor de drept material sau de drept procedural, respectiv nu constituie temei pentru casarea încheierii recurate și urmează a fi respinse.

Argumentul ÎCS „GNF Furnizare Energie” SRL referitor la faptul că anulând notificările de preluare a bunurilor, instanța de insolvență favorizează creditorii care nu și-au manifestat opțiunea de preluare a bunurilor, Colegiul îl consideră neîntemeiat, deoarece notificările menționate au fost întocmite cu încălcarea prevederilor legale imperative și fiind nule nu pot produce efecte.

Respectiv menținerea acestora în formula în care au fost întocmite și expediate creditorilor este imposibilă.

Din considerentele menționate și având în vedere faptul că încheierea instanței de insolvență contestată este adoptată cu respectarea normelor de drept material și procedural, cu aplicarea și interpretarea corectă a acestora în raport cu circumstanțele cauzei, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ al Curții Supreme de Justiție ajunge la concluzia de a respinge recursurile declarate, cu menținerea încheierii din 22 februarie 2016 a Curții de Apel Chișinău.

În conformitate cu art. 428, art. 427 lit. a) Cod de procedură civilă, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ al Curții Supreme de Justiție,

d e c i d e :

Se resping recursurile declarate de ÎCS „Gas Natural Fenosa Furnizare Energie” SRL și de lichidatorul SA „Termocom”, în procedura falimentului – Burzacovschi Cristina.

Se menține încheierea din 22 februarie 2016 a Curții de Apel Chișinău, adoptată în pricina civilă la cererea creditorului ÎCS „GNF Furnizare Energie” cu privire la anularea hotărârii comitetului creditorilor SA „Termocom”, în procedura falimentului, din data de 19.05.2015, în partea referitoare la ultimul subpunct din prima întrebare din ordinea de zi; constatarea ilegalității acțiunilor lichidatorului privind refuzul examinării în fond a solicitării ÎCS „GNF Furnizare Energie” SRL, efectuată în conformitate cu art. 119 din Legea insolvenței și rezultând din aceasta: a considera solicitarea ÎCS „GNF Furnizare Energie” SRL privind preluarea bunurilor nevândute la licitație, ca fiind depusă în termenul stabilit de lege pentru depunerea acesteia; a recunoaște dreptul ÎCS „GNF Furnizare Energie” SRL de a prelua bunurile imobile, în privința cărora și-a exprimat opțiunea, în contul creanței validate; a recunoaște dreptul preferențial al ÎCS „GNF Furnizare Energie” SRL de a prelua bunurile imobile în privința cărora și-a exprimat opțiunea, în raport cu ceilalți creditori care și-au exprimat opțiunea în privința aceluiași

bunuri; a obliga lichidatorul să transmită creditorului ÎCS „GNF Furnizare Energie” SRL bunurile în privința cărora și-a exprimat dreptul de opțiune, în conformitate cu prevederile art. 119 din Legea insolvenței.

Decizia este irevocabilă.

Președintele ședinței

Tatiana Vieru

Judecătorii

Valentina Clevadi

Oleg Sternioală