

DECIZIE

19 octombrie 2016

mun. Chișinău

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

în componență:

Președinte, judecătorul
Judecătorii

Tamara Chișca-Doneva
Galina Stratulat
Ion Druță

examinând recursul declarat de „Banca de Finanțe și Comerț” Societate pe Acțiuni,

în cauza derulării procesului de insolabilitate în privința Societății Comerciale „Extra Expres” Societate cu Răspundere Limitată,

împotriva încheierii Curții de Apel Chișinău din 14 iulie 2016, prin care a fost respinsă cererea creditorului „Banca de Finanțe și Comerț” Societate pe Acțiuni cu privire la destituirea lichidatorului Societății Comerciale „Extra Expres” Societate cu Răspundere Limitată, Gîndea Anatolie,

constată

La data de 18 aprilie 2014, debitorul SC „Extra Expres” SRL a înaintat în instanța de insolabilitate a Curții de Apel Chișinău o cerere introductivă privind intentarea procesului de insolabilitate față de întreprinderea fondată.

Prin hotărîrea Curții de Apel Chișinău din 12 iunie 2014, a fost declarată SC „Extra Expres” SRL cu sediul: r-ul Hîncești, str. Grădinilor 5, c/f 1009605004621, în stare de insolabilitate și intentată în privința debitorului SC „Extra Expres” SRL sediul: r-ul Hîncești, str. Grădinilor 5, c/f 1009605004621, procedura simplificată a falimentului. Totodată, a fost desemnat în calitate de lichidator al SC „Extra Expres” SRL cu sediul: r-ul Hîncești, str. Grădinilor 5, c/f 1009605004621, - Î.I. „Gîndea Anatolie”, cod fiscal 1011600007806, deținător al certificatului de perfecționare profesională nr. 17881 din 09 decembrie 2010, eliberat de Academia de Administrare Publică de pe lângă Președintele Republicii Moldova, au fost notificați creditorii SC „Extra Expres” SRL că termenul limită de înregistrare a cererilor de admitere a creanțelor la Curtea de Apel Chișinău, în vederea întocmirii tabelului definitiv, constituie 45 de zile calendaristice din data pronunțării hotărîrii care expiră la data de 28 iulie 2014, a fost stabilit un termen de 15 zile lucrătoare pentru verificarea creanțelor de către lichidator, de întocmire și de comunicare a tabelului definitiv, care începe să curgă din 29 iulie 2014 și expiră la data de 13 august 2014 și a fost stabilită ședința de validare a creanțelor pentru data de 11 septembrie 2014, ora 15:00, în incinta Curții de Apel Chișinău (mun. Chișinău, str. Teilor 4).

La 21 aprilie 2016, creditorul BC „FinComBank” SA a depus instanței de insolvență o cerere, prin care a solicitat destituirea lichidatorului SRL „Extra Expres”, Gîdea Anatolie din procesul de insolvență a SRL „Extra Expres” și desemnarea, în mod aleatoriu, a unui alt administrator/lichidator.

În susținerea cererii depuse, creditorul a indicat că, lichidatorul Gîdea Anatolie nu-și exercită obligațiunile conștiincios, precum și neglijează împuternicirile acordate de instanță de judecată.

Afirmă că la 02 aprilie 2015, organul de urmărire penală Hîncești a pornit urmărirea penală asupra faptului insolvenței intenționate față de SRL „Extra Expres”, adică asupra faptului comiterii infracțiunii prevăzute de art. 252 alin.(2) lit. a) și b) Cod penal, iar prin ordonanța din 09 februarie 2016, administratorii firmei „Extra Expres” SRL, Chitoraga Vera și Chitoraga Ion au fost recunoscuți în calitate de bănuți pe dosarul penal nominalizat.

Consideră că existența unui dosar penal, pornit asupra faptului insolvenței intenționate trebuie să aibă drept consecință o activitate din partea lichidatorului, activitate care trebuie să se manifeste inclusiv prin contestarea operațiunilor economice, care au dus la insolvență, precum și stabilirea soartei bunurilor și mijloacelor financiare scoase ilegal din circuit.

În acest sens, menționează că lichidatorul Gîdea Anatolie nu a întreprins nici o măsură în vederea executării obligațiilor sale, dar a declarat în ședința de judecată că nu cunoaște nimic despre urmărirea penală inițiată în privința fostului administrator al SRL „Extra Expres” pentru faptul insolvenței intenționate.

La fel, relatează că și în actul de control fiscal este indicat faptul sustragerii de mijloace bănești, comise de către conducătorii firmei SRL „Extra Expres” în diferite perioade de timp, care indică și la faptul falimentului intenționat, cu toate acestea, lichidatorul nu a sesizat organele abilitate în modul corespunzător pentru verificarea acestor concluzii expuse în actul de control al Inspectoratului Fiscal de Stat.

Mai indică reprezentantul creditorului că, lichidatorul nu a întreprins acțiuni în vederea verificării corectitudinii calculului creanțelor înaintate de BC „Moldindconbank” SA, limitându-se doar la datele prezentate de instituția financiară, fără a solicita toate actele necesare în acest sens, pentru a verifica corectitudinea creanțelor înaintate.

Prin încheierea Curții de Apel Chișinău din 14 iulie 2016, a fost respinsă cererea înaintată de creditorul BC „Banca de Finanțe și Comerț” SA cu privire la destituirea lichidatorului SC „Extra Expres” SRL, Gîdea Anatolie.

La 29 iulie 2016, „FinCmBank” SA a declarat recurs împotriva încheierii Curții de ape Chișinău din 14 iulie 2016, solicitînd admiterea acestuia, casarea încheierii contestate cu emiterea unei noi încheieri cu privire la destituirea din oficiu a lichidatorului Gîdea Anatolie.

În motivarea recursului a invocat dezacordul cu încheierea recurată, considerînd-o ilegală și neîntemeiată.

Susține că instanța de insolvență a neglijat faptul, că Legea insolvenței stabilește imperativ, că administratorul/lichidatorul pot fi destituiți de instanță și din oficiu, în timp ce datele expuse în cererea SA „FinComBank” indică în mod direct la încălcarea gravă a legislației, comise de lichidator. Această informație nu a putut fi pusă la dispoziția adunării creditorilor din simplul motiv, că lichidatorul nu convoacă astfel de adunări și acționează în mod vădit în interesul creditorului majoritar.

Apreciază ca fiind neîntemeiate concluziile instanței care au stat la baza respingerii cererii, precum și faptul că răspunsurile lichidatorului, date la solicitările creditorului SA „FinComBank” sunt mai mult decât formale, or, deși, banca a solicitat actele, care au stat la baza calculului datoriei SA „Moldindconbank”, cu toate acestea lichidatorul Gîndea Anatolie a expediat doar unele materiale, iar actul principal, și anume, descifrarea contului de împrumut al clientului - nu a fost prezentat. Această descifrare lipsește și la materialele cauzei, fapt care indică o dată în plus, că lichidatorul Gîndea Anatolie acționează în interesul unui creditor majoritar și nu a verificat proveniența și cuantumul datoriei.

Afirmă că fără descifrarea contului de împrumut de la BC „Moldindconbank” SA, alți creditori sunt privați de dreptul legal de a contesta creanța, precum și imposibilă efectuarea calculelor respective, considerînd, astfel, că lichidatorul intenționat ascunde acest act, lezînd astfel drepturile altor creditori.

În final, subliniază că instanța de insolvență incorect a aplicat norma legală, indicînd că SA „FinComBank” nu este în drept să ceară destituirea lichidatorului, deoarece cele indicate în cererea de destituire necesitau a fi apreciate de instanță drept abateri majore, iar lichidatorul să fie destituit din oficiu.

În conformitate cu prevederile art. 8 alin. (1) al 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.

Aceleași reglementări sunt prescrise și de art. 425 CPC, care indică că termenul de declarare a recursului împotriva încheierii este de 15 zile de la pronunțarea ei.

Astfel, instanța de recurs consideră că recurentul SA „FinComBank”, s-a conformat prevederilor legale și a declarat recursul împotriva încheierii primei instanțe din 14 iulie 2016 la data de 29 iulie 2016, în termen.

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.

Însă, deși Cod de procedură civilă prevede un termen de 3 luni pentru examinarea recursului împotriva încheierii, urmează a fi aplicate prevederile art. 8 alin.(3) din Legea insolvenței, recursul examinîndu-se în termen de 60 de zile (2 luni) de la înregistrarea dosarului în instanța de recurs.

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 cu menținerea încheierii recurate din considerentele ce urmează.

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.

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

Reglementări similare conțin și prevederile art. 1 alin. (4) al Legii insolvenței nr. 149 din 29.06.2012, potrivit cărora procesul de insolvență se desfășoară în conformitate cu prevederile Codului de procedură civilă și cu cele ale prezentei legi.

După cum rezultă din materialele dosarului debitorul SC „Extra Expres” SRL a înaintat în instanța de insolvență a Curții de Apel Chișinău o cerere introductivă privind intentarea procesului de insolvență față de întreprinderea fondată.

Prin hotărârea Curții de Apel Chișinău din 12 iunie 2014, a fost declarată SC „Extra Expres” SRL cu sediul: r-ul Hîncești, str. Grădinilor 5, c/f 1009605004621, în stare de insolabilitate și intentată în privința debitorului SC „Extra Expres” SRL sediul: r-ul Hîncești, str. Grădinilor 5, c/f 1009605004621, procedura simplificată a falimentului. Totodată, a fost desemnat în calitate de lichidator al SC „Extra Expres” SRL cu sediul: r-ul Hîncești, str. Grădinilor 5, c/f 1009605004621, - Î.I. „Gîdea Anatolieâ”, cod fiscal 1011600007806, deținător al certificatului de perfecționare profesională nr. 17881 din 09 decembrie 2010, eliberat de Academia de Administrare Publică de pe lângă Președintele Republicii Moldova, au fost notificați creditorii SC „Extra Expres” SRL că termenul limită de înregistrare a cererilor de admitere a creanțelor la Curtea de Apel Chișinău, în vederea întocmirii tabelului definitiv, constituie 45 de zile calendaristice din data pronunțării hotărârii care expiră la data de 28 iulie 2014, a fost stabilit un termen de 15 zile lucrătoare pentru verificarea creanțelor de către lichidator, de întocmire și de comunicare a tabelului definitiv, care începe să curgă din 29 iulie 2014 și expiră la data de 13 august 2014 și a fost stabilită ședința de validare a creanțelor pentru data de 11 septembrie 2014, ora 15:00, în incinta Curții de Apel Chișinău (mun. Chișinău, str. Teilor 4).

Tot materialul probator atestă că în cadrul derulării procesului de insolabilitate, creditorul BC „FinComBank” SA a depus instanței de insolabilitate o cerere, prin care a solicitat destituirea lichidatorului Gîdea Anatolie din procesul de insolabilitate a SRL „Extra Expres” și desemnarea, în mod aleatoriu, a unui alt administrator/lichidator.

Ca urmare, Curtea de Apel Chișinău prin încheierea din 14 iulie 2016 a respins ă cererea creditorului „Banca de Finanțe și Comerț” SA cu privire la destituirea lichidatorului SC „Extra Expres” SRL, Gîdea Anatolie.

Instanța de recurs constată că încheierea Curții de Apel Chișinău din 14 iulie 2016, este emisă cu respectarea prevederilor legale, ce urmau a fi aplicate la soluționarea chestiunii supuse examinării.

În susținerea opiniei enunțate instanța de recurs relevă că, potrivit art. 5 alin. (5) lit. d) al Legii insolabilității nr. 149 din 29 iunie 2012, principalele competențe ale instanței de insolabilitate în cadrul prezentei legi sînt destituirea sau acceptarea cererii de demisie a administratorului insolabilității/lichidatorului.

În conformitate cu art. 71 alin. (1) al aceleași legi, la cererea comitetului creditorilor, a adunării creditorilor, a administrației publice centrale de specialitate sau autorităților administrației publice locale (în cazul intentării procesului de insolabilitate în privința întreprinderii de stat care a fost fondată de către organul central de specialitate sau a întreprinderii municipale care a fost fondată de autoritatea administrației publice locale, sau a întreprinderii în al cărei capital statutar statul deține mai mult de 35% din pachetul de acțiuni), sau din oficiu, instanța de insolabilitate poate destitui administratorul/lichidatorul din motive întemeiate, inclusiv dacă acesta: a) nu îndeplinește condițiile privind indicatorii de performanță; sau b) depășește sau nu respectă atribuțiile ce îi revin prin prezenta lege, încalcă legislația; sau c) se află în conflict de interese cu orice parte în proces; sau d) cade sub incidența prevederilor de incompatibilitate și/sau a restricțiilor prevăzute de lege; sau e) se află în procedură de lichidare sau de insolabilitate.

În interpretarea corectă a normei enunțate este de înțeles că chestiunea cu privire la destituirea administratorului se soluționează la cererea comitetului creditorilor, a

adunării creditorilor, a administrației publice centrale de specialitate sau autorităților administrației publice locale.

Acest principiu rezultă și din prevederile art. 54 alin. (1) lit. d) din Legea insolvenței, care stipulează că adunarea creditorilor are următoarele atribuții exclusive: supraveghează activitatea administratorului insolvenței și/sau a lichidatorului, examinând rapoartele lor, solicită instanței de insolvență destituirea și înlocuirea lor în cazurile stabilite de prezenta lege.

La caz, însă, se constată că cererea cu privire la destituirea lichidatorului SC „Extra Expres” SRL, Gîndea Anatolie a fost depusă în instanța de insolvență de către „Banca de Finanțe și Comerț” SA, care are calitate de creditor, fără a fi pusă în discuție chestiunea dată la ședința comitetului creditorilor sau adunării creditorilor, prin urmare, contrar prevederilor art. 71 alin. (1) din Legea insolvenței.

Pe de altă parte se va reține că, deși art. 71 alin. (1) din Legea insolvenței acordă și instanței de insolvență, din oficiu, dreptul de a destitui administratorul/lichidatorul din motive întemeiate, se constată că instanța de insolvență, prin încheierea din 14 iulie 2016, nu a stabilit temeiuri de a soluționa chestiunea destituirii lichidatorului SC „Extra Expres” SRL, Gîndea Anatolie, din oficiu.

Sub acest aspect, argumente invocate în recurs, nu pot fi reținute, deoarece nu indică la ilegalitatea încheierii recurate, mai mult că sunt similare celor invocate în cadrul examinării cauzei în prima instanță, cărora le-a fost dată o apreciere în corespundere cu prevederile legale.

Față de cele ce preced și având în vedere faptul că încheierea recurată este întemeiată și legală, iar argumentele invocate de către recurent sunt neîntemeiate, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ al Curții Supreme de Justiție ajunge la concluzia de a respinge recursul și de a menține încheierea Curții de Apel Chișinău din 14 iulie 2016.

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

decide:

Se respinge recursul declarat de către „Banca de Finanțe și Comerț” Societate pe Acțiuni.

Se menține încheierea Curții de Apel Chișinău din 14 iulie 2016, prin care a fost respinsă cererea creditorului „Banca de Finanțe și Comerț” Societate pe Acțiuni cu privire la destituirea lichidatorului Societății Comerciale „Extra Expres” Societate cu Răspundere Limitată, Gîndea Anatolie

Decizia este irevocabilă din momentul emiterii.

Președinte, judecătorul

Tamara Chișca-Doneva

Judecătorii

Galina Stratulat

Ion Druță