

prima instanță : G. Polivenco

DECIZIE

18 septembrie 2013

mun. Chișinău

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

în componență:

Președinte,
judecătorul
Judecătorii

Valeriu Doagă
Ala Cobăneanu
Sveatoslav Moldovan
Ion Corolevschi
Tatiana Răducanu

examinând recursul declarat de către administratorul Societății Comerciale „Aliplastixprim”, Alexandru Lihovețchi, la cererea introductivă depusă de Societatea Comercială „Azamet-Grup” societate cu răspundere limitată privind intentarea procesului de insolabilitate în privința Societății Comerciale „Aliplastixprim” societate cu răspundere limitată, împotriva hotărârii Curții de Apel Bălți din 25 aprilie 2013, prin care a fost respinsă cererea administratorului Alexandru Lihovețchi privind atragerea la răspundere subsidiară a administratorului și fondatorului unic debitorului Societății Comerciale „Aliplastixprim” societate cu răspundere limitată - Grib Vitalie.

c o n s t a t ă

La 17 aprilie 2012 Societatea Comercială „Azamet-Grup” societate cu răspundere limitată a depus cerere introductivă privind intentarea procesului de insolabilitate în privința Societății Comerciale „Aliplastixprim” societate cu răspundere limitată, invocând în calitate de temei incapacitatea sa de a-și onora obligațiunile pecuniare.

În motivarea cererii Societatea Comercială „Azamet-Grup” societate cu răspundere limitată a menționat că, prin hotărârea definitivă a Judecătoriei Economice de Circumscripție din 13 octombrie 2009 de la Societatea Comercială „Aliplastixprim” societate cu răspundere limitată a fost încasată datoria în mărime de 175.615 lei în beneficiul Societății Comerciale „VichiValcom” societate cu răspundere limitată.

La 25 octombrie 2010 Societatea Comercială „VichiValcom” societate cu răspundere limitată a depus titlul executoriu spre executare, însă pînă în prezent hotărârea nu a fost executată.

Debitorului i-a fost expediată încheierea privind intentarea procedurii de executare la adresa juridică, însă obligația de a rambursa datoria nu a fost îndeplinită.

În scopul executării documentului executoriu, au fost aplicate măsuri de asigurare a executării, în urma cărora s-a constatat că debitorul nu dispune de mijloace bănești suficiente în conturi pentru restituirea datoriei. Totodată, conturile debitorului sunt sechestrate de către alți executori.

De asemenea, conform informației Ministerului Dezvoltării Informaționale și Întreprinderii de Stat „Cadastru”, s-a stabilit că Societatea Comercială „Aliplastixprim” societate cu răspundere limitată nu dispune de mijloace de transport auto, iar toate bunurile imobile ale acestuia sunt grevate, fapt ce face imposibilă comercializarea acestora.

Conform deciziei Camerei Înregistrării de Stat din 19 ianuarie 2012, Societatea Comercială „VichiValcom” societate cu răspundere limitată a fost reorganizată prin absorbție de către Societatea Comercială „Azamet-Grup” societate cu răspundere limitată și a fost radiată din registrul persoanelor juridice, Societatea Comercială Azamet-Grup” societate cu răspundere limitată devenind succesor al Societății Comerciale „VichiValcom” societate cu răspundere limitată.

Societatea Comercială Azamet-Grup” societate cu răspundere limitată solicită intentarea procesului de insolabilitate în privința Societății Comerciale „Aliplastixprim” societate cu răspundere limitată.

Prin încheierea Curții de Apel Bălți din 19 aprilie 2012, a fost admisă spre examinare cererea introductivă depusă de Societatea Comercială Azamet-Grup” societate cu răspundere limitată privind intentarea procesului de insolabilitate în privința Societății Comerciale „Aliplastixprim” societate cu răspundere limitată. În scopul prevenirii modificării bunurilor în perioada de pînă la intentarea procesului de insolabilitate s-a dispus aplicarea următoarelor măsuri de asigurare. A fost numit în calitate de administrator provizoriu Alexandru Lihovețchi. A fost dispusă înlăturarea debitorului de la gestionarea patrimoniului și deciziile privind gestiunea patrimoniului de a fi luate cu acordul prealabil al administratorului provizoriu. A fost aplicat sechestrul pe toate bunurile debitorului și corespondența lui comercială, cu suspendarea executării silite asupra bunurilor debitorului Societății Comerciale „Aliplastixprim” societate cu răspundere limitată. Administratorul provizoriu a fost obligat să prezinte pînă la examinarea cauzei un raport cu privire la executarea măsurilor de executare, să verifice existența temeiurilor de intentare a procesului de insolabilitate a debitorului, mărimea și componența masei debitoare, oportunitatea și posibilitățile continuării activității economice a Societății Comerciale „Aliplastixprim” societate cu răspundere limitată în perioada derulării procesului de insolabilitate. S-a dispus notificarea despre aplicarea măsurilor de asigurare pentru a fi sistate orice acțiuni cu bunurile Societății Comerciale „Aliplastixprim” societate cu răspundere limitată: Registrului de stat al întreprinderilor, Camera Înregistrării de Stat, Întreprinderea de Stat „Cadastru”, Inspectoratul Fiscal de Stat Bălți, Judecătoria Bălți, Registrul bunurilor imobile în care se înregistrează gajul, Băncile Comerciale, Organul Vamal Bălți.

Prin hotărârea Curții de Apel Bălți din 25 aprilie 2013, Societatea Comercială „Aliplastixprim” societate cu răspundere limitată a fost declarată în stare de insolvabilitate. A fost intentată procedura simplificată de faliment față de Societatea Comercială „Aliplastixprim” societate cu răspundere limitată, cu dizolvarea debitorului. A fost desemnat în funcția de lichidator Alexandru Lihovețchi. Au fost înlăturați membrii organelor de conducere a Societății Comerciale „Aliplastixprim” societate cu răspundere limitată de la gestionarea întreprinderii și masei debitoare, cu destituirea acestora din funcțiile deținute, atribuțiile de administrare și de dispoziție a societății fiind transmise lichidatorului Alexandru Lihovețchi. Au fost obligate organele de conducere ale debitorului inclusiv administratorul provizoriu, să transmită lichidatorului Alexandru Lihovețchi gestiunea societății pe bază de inventar și de bilanț, să transmită patrimoniul societății, împreună cu registrele, cu actele (inclusive de constituire, contabile, financiare, corespondența ce ține de activitatea comercială) și cu ștampilele acesteia. Lichidatorul a fost împuternicit să exercite toate atribuțiile în vederea administrării și reprezentării societății, valorificării și distribuirii masei debitoare, precum și alte atribuții prevăzute de lege, în măsura în care sunt necesare pentru terminarea tuturor operațiunilor procedurii falimentului simplificat. Au fost obligați reprezentanții organului afacerilor interne și altor organe de drept, la cererea scrisă sau verbală a lichidatorului să asigure ordinea publică și să participe la exercitarea atribuțiilor acestuia. Întru prevenirea modificării stării bunurilor societății debitoare, în perioada derulării procedurii simplificate de faliment, s-a dispus aplicarea următoarelor măsuri de asigurare: a fost interzisă înstrăinarea bunurilor din masa debitoare și a sista orice modificare legată de statutul juridic al societății debitoare sau al bunurilor ei, fără învoirea expresă a lichidatorului; a fost pusă sub sechestru corespondența comercială a societății debitoare; a fost suspendate urmărirea individuală ale creditorilor și executările silite asupra bunurilor societății debitoare, precum și curgerea prescripției dreptului de a cere executarea silită a creanțelor acestora contra societății debitoare; a fost suspendată calcularea penalităților, dobânzilor și altor plăți aferente datoriilor creditoare ale societății debitoare; s-a interzis instituțiilor financiare în care societatea debitoare are deschise conturi, de a dispune de mijloacele existente în conturile societății debitoare, fără un ordin al lichidatorului și se prescrie ca toate achitățile cu societatea debitoare să fie executate numai prin contul bancar de acumulare, gestionat de lichidator; a fost interzisă achitarea dividendelor, efectuarea altor plăți legate de valorificarea hîrtilor de valoare, achitarea veniturilor pe cotele de participație, distribuirea profitului între asociații societății debitoare, răscumpărarea sau procurarea de către debitor a acțiunilor plasate, sau achitarea contravalorii părții de participație, separarea cotei de participație din masa debitoare în legătură cu ieșirea sau excluderea debitorului din lista asociaților. Au fost anulate sechestrurile aplicate pe patrimoniul debitorului precum și măsurile de asigurare sau de limitare a societății debitoare sau a lichidatorului în dreptul de administrare și de valorificare a masei debitoare aplicate de alte instanțe de judecată sau de organele abilitate în acest sens, cu menținerea numai a măsurilor de asigurare aplicate de instanța de insolvabilitate.

S-a dispus notificarea creditorilor că termenul limită de înregistrare a cererilor de admitere a creanțelor la Curtea de Apel Bălți în vederea întocmirii tabelului definitiv, constituie 45 de zile calendaristice din data pronunțării hotărârii, care expiră la 11 iunie 2013. A fost stabilit termen de 15 zile lucrătoare pentru verificarea creanțelor de către lichidator, de întocmire și de prezentare Curții de Apel Bălți a tabelului definitiv, care începe să curgă din 12 iunie 2013. S-a dispus notificarea creditorilor cu creanțe garantate și cei ce dețin un drept de separare a bunurilor și să precizeze neîntârziat bunurile din masa debitoare în privința căror dețin un drept prioritar, precum și temeiurile apariției acestui drept și să prezinte Curții de Apel Bălți aceste dovezi. Lichidatorul a fost obligat să efectueze notificările prevăzute la art.35 alin. (2) și (4) din Legea insolvenței și să prezinte, în termen de 15 zile lucrătoare de la data consolidării tabelului definitiv, instanței de insolvență spre aprobare un proiect al bilanțului de lichidare care să reflecte valoarea activelor sau actul de crență a acestora, inclusiv creanțele confirmate și datoriile care se află pe rol în instanța de judecată, să execute hotărârea în partea preluării bunurilor din masa debitoare, care se află la debitor sau la terți, cu evacuarea forțată a persoanelor care le dețin în posesie sub orice formă, în modul prevăzut de art.107 din Legea Insolvenței. Cererea administratorului Alexandru Lihovețchi privind atragerea la răspundere subsidiară a administratorului și fondatorului unic debitorului Societății Comerciale „Aliplastixprim” societate cu răspundere limitată - Grib Vitalie, a fost respinsă.

Administratorul Societății Comerciale „Aliplastixprim”, Alexandru Lihovețchi a declarat recurs împotriva hotărârii Curții de Apel Bălți din 25 aprilie 2013 în partea respingerii cererii privind atragerea la răspundere subsidiară a administratorului și fondatorului unic debitorului Societății Comerciale „Aliplastixprim” societate cu răspundere limitată - Grib Vitalie, solicitând admiterea recursului, casarea hotărârii în această parte cu restituirea pricinii spre rejudecare.

Administratorul Societății Comerciale „Aliplastixprim”, Alexandru Lihovețchi, în motivarea recursului a menționat că, la emiterea hotărârii contestate, instanța a aplicat eronat prevederile art. 27 al Legii insolvenței.

Studiind materialele dosarului, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ lărgit al Curții Supreme de Justiție consideră recursul întemeiat și care urmează a fi admis, cu casarea hotărârii primei instanțe în partea respingerii cererii privind atragerea la răspundere subsidiară a administratorului și fondatorului unic debitorului Societății Comerciale „Aliplastixprim” societate cu răspundere limitată - Grib Vitalie și trimiterea pricinii în această parte spre rejudecare în prima instanță din următoarele considerente.

În conformitate cu art. 445 al. (1) lit. c) CPC, instanța, după ce judecă recursul, este în drept să admită recursul, 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 materialele cauzei urmează că, hotărârea contestată a fost pronunțată la 25 aprilie 2013. La pronunțarea hotărârii administratorul Alexandru Lihovețchi nu a

fost prezent, dar a depus cerere scrisă, prin care a solicitat examinarea cauzei în absența sa (f.d. 101).

Luînd în considerație că recurentul nu a fost prezent la pronunțarea hotărîrii, iar la 29 aprilie 2013, în adresa administratorului Alexandru Lihovețchi a fost expediată pentru cunoștință copia hotărîrii Curții de Apel Bălți din 25 aprilie 2013, termenul de declarare a recursului urmează a fi calculat din momentul recepționării hotărîrii primei instanțe. Deci, instanța de recurs consideră recursul depus în termen.

S-a constatat că, Societatea Comercială „Azamet-Grup” societate cu răspundere limitată a depus cerere introductivă privind intentarea procesului de insolabilitate în privința Societății Comerciale „Aliplastixprim” societate cu răspundere limitată.

Prin încheierea Curții de Apel Bălți din 19 aprilie 2012, a fost admisă spre examinare cererea introductivă depusă de Societatea Comercială „Azamet-Grup” societate cu răspundere limitată privind intentarea procesului de insolabilitate în privința Societății Comerciale „Aliplastixprim” societate cu răspundere limitată.

Prin hotărîrea Curții de Apel Bălți din 25 aprilie 2013, Societatea Comercială „Aliplastixprim” societate cu răspundere limitată a fost declarată în stare de insolabilitate. A fost intentată procedura simplificată de faliment față de Societatea Comercială „Aliplastixprim” societate cu răspundere limitată, cu dizolvarea debitorului. A fost desemnat în funcția de lichidator Alexandru Lihovețchi.

Prin aceeași hotărîre, a fost respinsă cererea administratorului Alexandru Lihovețchi privind atragerea la răspundere subsidiară a administratorului și fondatorului unic debitorului Societății Comerciale „Aliplastixprim” societate cu răspundere limitată - Grib Vitalie.

Administratorul Societății Comerciale „Aliplastixprim” societate cu răspundere limitată, Alexandru Lihovețchi contestă hotărîrea primei instanțe în partea respingerii cererii privind atragerea la răspundere subsidiară a administratorului și fondatorului unic debitorului Societății Comerciale „Aliplastixprim” societate cu răspundere limitată - Grib Vitalie.

Drept temei de atragere la răspundere subsidiară a administratorului și fondatorului unic – Vasile Grib, administratorul Alexandru Lihovețchi a invocat faptul că starea de insolabilitate a apărut încă în anul 2012, cînd conturile firmei au fost blocate de executorul judecătoresc, rezultînd incapacitatea totală de plată, fapt pentru care conform art. 10 al Legii insolabilității a constituit temei de intentare a procesului insolabilitate. Însă, debitorul nu a depus cerere introductivă privind intentarea procesului de insolabilitate, astfel nu și-a îndeplinit obligația prevăzută de art. 26 al Legii insolabilității.

Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ lărgit al Curții Supreme de Justiție consideră că hotărîrea primei instanțe în partea contestată urmează a fi casată cu restituirea spre rejudecare din următoarele considerente.

Conform art. 248 al. (1) al Legii insolabilității nr. 149 din 29 iunie 2012, dacă în cadrul procesului sînt identificate persoane cărora le-ar fi imputabilă apariția stării de insolabilitate a debitorului, la cererea administratorului insolabilității/lichidatorului instanța de insolabilitate poate dispune ca o parte din

datoriile debitorului insolubil să fie suportate de membrii organelor lui de conducere și/sau de supraveghere, precum și de orice altă persoană, care i-au cauzat insolabilitatea prin una dintre următoarele acțiuni: folosirea bunurilor sau creditelor debitorului în interes personal; desfășurarea unei activități comerciale în interes personal sub acoperirea debitorului; majorarea fictivă a pasivelor debitorului și/sau deturnarea (ascunderea) unei părți din activul debitorului; procurarea de fonduri pentru debitor la prețuri exagerate; ținerea unei contabilități fictive sau contrare prevederilor legii, precum și contribuirea la dispariția documentelor contabile, a documentelor de constituire și a ștampilei; dispunerea continuării unei activități a debitorului care îl duce în mod vădit la incapacitate de plată; dispunerea, în luna precedentă încetării plăților, de a se plăti cu preferință unui creditor în dauna celorlalți creditori; nedepunerea cererii de intentare a procesului de insolabilitate conform prevederilor art.14; comiterea altor acțiuni care au adus daune proprietății debitorului.

Din materialele cauzei rezultă că, prin încheierea executorului judecătoresc A. Borș toate bunurile Societății Comerciale „Aliplastixprim” societate cu răspundere limitată au fost sechestrate.

De asemenea, conform bilanțului contabil, la 01 ianuarie 2011 Societatea Comercială „Aliplastixprim” societate cu răspundere limitată dispunea de active curente în sumă de 181.707 lei, din acest moment conform dărilor de seamă și facturilor fiscale întreprinderea nu a efectuat operațiuni comerciale.

Totodată, conform bilanțului contabil, la 01 ianuarie 2012, activele curente în sumă de 181.707 lei nu se regăsesc.

Materialele dosarului nu conțin o declarație explicită a administratorului și fondatorului unic debitorul Societatea Comercială „Aliplastixprim” societate cu răspundere limitată Vitalie Grib referitor la faptul cum și unde au fost realizate mărfurile ce constituiau activele curente.

De asemenea, instanța nu a verificat declarația administratorului Alexandru Lihovețchi privind deținerea unei contabilități duble la societate.

Astfel, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ lărgit al Curții Supreme de Justiție consideră că prima instanță urma să soluționeze oportunitatea numirii unei expertize contabile în vederea elucidării problemelor menționate.

Astfel, din considerentele menționate și având în vedere faptul că eroarea nu poate fi corectată de către instanța de recurs, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ lărgit al Curții Supreme de Justiție ajunge la concluzia de a admite recursul, de a casa hotărârea Curții de Apel Bălți din 25 aprilie 2013 în partea respingerii cererii privind atragerea la răspundere subsidiară a administratorului și fondatorului unic debitorului Societății Comerciale „Aliplastixprim” societate cu răspundere limitată - Grib Vitalie și de a restitui în această parte pricina spre rejudecare la Curtea de Apel Bălți. În rest hotărârea primei instanțe urmează a fi menținută ca nefiind contestată.

În conformitate cu art. 445 al. (1) lit. c) CPC, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ lărgit al Curții Supreme de Justiție

decide

Se admite recursul declarat de către administratorul Societății Comerciale „Aliplastixprim”, Alexandru Lihovețchi.

Se casează hotărârea Curții de Apel Bălți din 25 aprilie 2013 în partea respingerii cererii privind atragerea la răspundere subsidiară a administratorului și fondatorului unic debitorului Societății Comerciale „Aliplastixprim” societate cu răspundere limitată - Grib Vitalie, cu restituirea în această parte a pricinii spre rejudecare la Curtea de Apel Bălți.

În rest hotărârea Curții de Apel Bălți din 25 aprilie 2013 se menține.

Decizia nu se supune nici unei căi de atac.

Președinte,
judecătorul

Valeriu Doagă

Judecătorii

Ala Cobăneanu

Sveatoslav Moldovan

Ion Corolevschi

Tatiana Răducanu