

Republica Moldova
Curtea Supremă de Justiție

DECIZIE

01 martie 2017

mun. Chișinău

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

în componență:

președintele ședinței, judecătorul: Tatiana Vieru

judecătorii: Iuliana Oprea, Nicolae Craiu

examinând recursul declarat de OM "Realty Capital" SRL, în cauza privind derularea procesului de insolvabilitate a Societății pe Acțiuni "Carnevalex-Com" SRL, împotriva încheierii Curții de Apel Bălți din 22 decembrie 2016, prin care a fost respinsă cererea de repunere în termen a cererii de validare a creanței,

CONSTATĂ:

Inspectoratul Fiscal de Stat Sîngerei a depus cerere introductivă cu privire la intentarea procedurii de insolvabilitate față de "Carnevalex-Com" SRL.

Prin hotărârea Curții de Apel Bălți din 05 septembrie 2016, s-a intentat procesul de insolvabilitate față de "Carnevalex-Com" SRL, s-a desemnat în calitate de administrator al insolvabilității Topor Victor, s-au menținut măsurile de asigurare aplicate prin încheierea Curții de Apel Bălți din 17 iunie 2016, s-a stabilit termenul-limită pentru creditorii de înregistrare a cererilor de admitere a creanțelor în vederea întocmirii tabelului definitiv până la 20 octombrie 2016, s-a stabilit termenul de verificare a creanțelor, de întocmire și de comunicare a tabelului definitiv până la 10 noiembrie 2016, s-a obligat administratorul insolvabilității să prezinte până la data examinării cauzei un raport cu privire la executarea măsurilor de asigurare aplicate față de "Carnevalex-Com" SRL, s-a obligat administratorul insolvabilității să prezinte proiectul bilanțului de lichidare și s-a numit data ședinței de validare a creanțelor creditorilor "Carnevalex-Com" SRL pentru 16 februarie 2015 ora 10.00.

La 28 noiembrie 2016, OM "Realty Capital" SRL a depus cerere de admitere a creanței în cadrul procesului de insolvabilitate "Carnevalex-Com" SRL solicitând:

Repunerea în termen a creditorului OM "Realty Capital" SRL pentru înaintarea cererii de admitere a creanței în procesul de insolvabilitate a debitorului "Carnevalex-Com" SRL;

A recunoaște creanța creditorului OM "Realty Capital" SRL deținută față de debitorul "Carnevalex-Com" SRL în valoare de 3 209 513, 94 lei (trei milioane doua sute noua mii cinci sute treisprezece lei 94 bani) ce rezultă din Contractul de împrumut nr. 28/2015 din 30 aprilie 2015, contractul de ipotecă ulterior, autentificat de notarul public Carolina Hanganu cu nr. 277 din 05 februarie 2016 și investit cu formula executorie și contractul de fidejusiune din 30 aprilie 2015.

A valida OM "Realty Capital" SRL în calitate de creditor garantat al "Carnevalex-Com" SRL în proces de insolabilitate cu creanța în mărime de 3 209 513, 94 lei cu includerea acesteia în tabelul definitiv al creanțelor.

În motivarea cererii s-a invocat că, între OM "Realty Capital" SRL și Borș Ion (asociatul și directorul SRL "Carnevalex-Com") a fost încheiat contractul de împrumut nr. 28/2015 din 30 aprilie 2015.

Conform clauzelor acestui contract Borș Ion a primit de la OM "Realty Capital" SRL un împrumut în sumă de 2 550 000 (doua milioane cinci sute cincizeci mii) lei pe un termen de 60 luni cu scadența finală la data de 30 aprilie 2020.

Menționează că, pentru asigurarea executării corespunzătoare de către Borș Ion a obligațiilor sale ce rezultă din contractul de împrumut nr. 28/2015 din 30.04.2015 la data de 30 aprilie 2015 între OM Realty Capital" SRL și SRL "Carnevalex-Com" a fost încheiat un contract de fidejusiune. Conform contractului de fidejusiune SRL "Carnevalex-Com" s-a obligat să răspundă față de OM Realty Capital" SRL în aceeași măsură ca și Borș Ion pentru restituirea împrumutului și achitarea plăților conform contractului de împrumut. La fel, conform clauzelor contractului de fidejusiune răspunderea lui Ion Bors si SRL "Carnevalex-Com" față de OM "Realty Capital" SRL este solidară.

Relevă că, pentru asigurarea executării în termen și în mărime deplină a obligației lui Ion Borș prin contractul de ipotecă, autentificat de notarul public Carolina Manganu cu nr. 277 din 05 februarie 2016 și investit cu formula executorie SRL "Carnevalex-Com" în calitate de garant ipotecar a grevat cu ipotecă în favoarea OM Realtv Capital" SRL următoarele bunuri imobile: - teren pentru construcții cu suprafața de 0.1 ha cu nr. cadastral 7401504.051.051; - construcție comercială, prestarea serviciilor cu suprafața de 107.5 mp. cu nr. cadastral 7401504.051.01 construcție comercială, prestarea serviciilor cu suprafața de 97,6 mp. cu nr. cadastral 7401504.051.02 situate pe str. Stadionului nr. 1. or. Sîngerei RM.

Explică că, conform prevederilor Legii cu privire la ipotecă contractul de ipotecă a fost înregistrat la OCT Sîngerei la data de 08 februarie 2016. La fel, pentru asigurarea executării în termen și în mărime deplină a obligației lui Borș Ion indicate în contractul de împrumut nr. 28/2015 din 30 aprilie 2015 prin contractul de gaj nr. 01/2016-gaj din 05 februarie 2016. confirmare de înregistrare a gajului nr. 261036 din 05 februarie 2016, ora 17-00, SRL Carnevalex-Com" a gajat în favoarea OM "Realty Capital" SRL bunul mobil: utilajul ca parte componentă a stației de alimentare cu combustibil individualizate în anexa nr.1 a Contractului de gaj, evaluate prin acordul părților la suma de 311 082.00 lei.

Relatează că, la data de 05 iunie 2016 (data intentării procesului de insolabilitate) datoria lui Borș Ion față de OM "Realty Capital" SRL conform contractului de împrumut nr. 28/2015 din 30 aprilie 2015 a constituit suma totală

de 3 209 513, 94 lei , formată din: 2 550 000 lei - împrumut; 472 505.04 lei dobânda neachitată; 67 300.01 lei penalitate pentru neachitare în termen a ratelor împrumutului; 119 708.89 lei penalitate pentru neachitare în termen a dobânzii.

Conform clauzelor contractului de fidejusiune, în calitatea sa de fidejutor (debitor solidar) datorie "Carnevalex-Com" SRL față de OM "Realty Capital" SRL de asemenea constituie suma 3 209 513, 94 lei.

În favoarea repunerii în termen a cererii de validare a indicat că, Topor Victor administratorul procesului de insolvență a "Carnevalex-Com" SRL, odată cu intentarea procesului, prin hotărârea instanței de insolvență a Curții de Apel Bălți din 05 septembrie 2016 era obligat de a notifica toți creditorii cunoscuți pentru ca aceștia să înainteze creanțele față de debitorul insolvent, precum și să notifice creditorii garanți despre necesitatea precizării bunurilor asupra cărora dețin drepturi de preferință.

Consideră că, o astfel de notificare la sediul creditorului OM "Realty Capital" SRL nu a parvenit, probabil din cauza ca OM "Realty Capital" SRL nu este creditor direct al debitorului insolvent și evident nu este inclus în evidența contabilă, dar deține drepturi reale de ipoteca și gaj asupra bunurilor acestora.

Menționează că, despre intentarea la data de 05 septembrie 2016 a procesului de insolvență în privința debitorului "Carnevalex-Com" SRL, a aflat întâmplător la data de 24.11.2016, în timpul unei discuții cu un partener de afaceri care activează în zona de nord. Consideră ,că repunerea în termen poate avea loc de asemenea și în temeiul art. 116 CPC RM .

Prin încheierea Curții de Apel Bălți din 22 decembrie 2016, s-a respins ca fiind nefondată cererea OM "Realty Capital" SRL privind repunerea în termen a cererii de validare a creanței în cadrul procesului de insolvență a debitorului "Carnevalex-Com" SRL.

La 05 ianuarie 2017, OM "Realty Capital" SRL a depus cerere de recurs (nemotivată) împotriva încheierii instanței de insolvență, solicitând admiterea recursului, casarea încheierii Curții de Apel Comrat din Bălți din 22 decembrie 2016 cu emiterea unei noi încheieri de repunere în termen a cererii de admitere a creanțelor.

Ulterior la data de 03 februarie 2017 OM "Realty Capital" SRL a depus recurs motivat cu aceleași cerințe.

În conformitate cu art.425 CPC termenul de declarare a recursului împotriva încheierii este de 15 zile de la pronunțarea ei.

La 31 ianuarie 2017, în adresa administratorului "Carnevalex-Com" SRL - Topor Victor a fost expediată copia recursului depus de OM "Realty Capital" SRL împotriva încheierii instanței de insolvență din 22 decembrie 2016, pentru cunoștință cu înștiințarea despre necesitatea depunerii referinței (f.d.61).

La 11 februarie 2017, administratorul "Carnevalex-Com" SRL - Topor Victor și-a valorificat dreptul de a depune referință la recursul depus de OM "Realty Capital" SRL împotriva încheierii prin care a solicitat respingerea lui ca neîntemeiat.

Conform art.8 alin.(3) Legea insolvenței, recursul va fi judecat în termen de 60 de zile de la înregistrarea dosarului în instanța de recurs, în modul prevăzut de [Codul de procedură civilă](#).

Din materialele cauzei rezultă, că la data de 22 decembrie 2016 a fost pronunțată încheierea contestată.

Recursul declarat de OM "Realty Capital" SRL la data de 05 ianuarie 2017 se consideră depus în termen.

Studiind materialele dosarului în raport cu temeiurile recursului, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ al Curții Supreme de Justiție consideră recursul depus de OM "Realty Capital" SRL ca nefondat și care urmează a fi respins cu menținerea încheierii Curții de Apel Bălți din 22 decembrie 2016.

În conformitate cu art. 427 lit. a) CPC instanța de recurs, după ce judecă recursul împotriva încheierii, este în drept să respingă recursul și să mențină încheierea.

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.

Din actele pricinii rezultă că, prin hotărârea Curții de Apel Bălți din 17 iunie 2016 s-a intentat procesul de insolvabilitate față de "Carnevalex-Com" societate cu răspundere limitată fiind desemnat în calitate de administrator al insolvabilității Topor Victor.

S-a stabilit termenul-limită de înregistrare a cererilor de validare a creanțelor în vederea întocmirii tabelului definitiv 45 zile calendaristice din data pronunțării hotărârii și expiră la 20 octombrie 2016.

S-a stabilit termenul de 15 zile lucrătoare pentru verificarea creanțelor, de întocmire și prezentare a tabelului definitiv, care a începe să curgă de la 10 noiembrie 2016.

S-a stabilit ședința de validare a creanțelor pentru 30 noiembrie 2016 ora 10.00 în incinta Curții de Apel Bălți.

La 28 noiembrie 2016 directorul OM "Realty Capital" SRL – Plăcintă Ion a depus cerere, prin care a solicitat repunerea în termen, validarea creanței garantate deținute față de "Carnevalex-Com" societate cu răspundere limitată în valoare de 3 209 513,94 lei cu includerea acesteia în tabelul definitiv al creanțelor (f.d.11-12).

Curtea de Apel Bălți prin încheierea din 22 decembrie 2016 a respins cererea potențialului creditor OM "Realty Capital" SRL cu privire la repunerea în termen a cererii de validare a creanței față de debitorul "Carnevalex-Com" societate cu răspundere limitată, ca neîntemeiată (f.d.56-57).

Judecând pricina în ordine de recurs, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ al Curții Supreme de Justiție a constatat că instanța de insolvabilitate a aplicat și interpretat corect normele de drept material.

Conform art.76 Legea insolvabilității nr. 149 din 29 iunie 2012, înaintarea creanțelor de către creditorii are loc în strictă conformitate cu reglementările privind procedura de insolvabilitate.

Potrivit art. 140 alin. (1) al Legii insolvabilității nr. 149 din 29.06.2012, dacă are o creanță față de debitor născută anterior datei deschiderii procedurii, creditorul înaintează în scris creanța, indiferent de tipul ei, printr-o cerere de admitere a creanțelor adresată instanței de judecată care examinează cauza de insolvabilitate a debitorului. Cererile de admitere a creanțelor se consemnează într-un registru, care

se păstrează în instanță. (3) Cererea de admitere a creanței trebuie făcută chiar dacă aceasta nu este stabilită printr-un titlu.

În conformitate cu prevederile art. 141 alin. (1) al aceleiași legi, cererea de admitere a creanțelor are același regim juridic ca și cererea de chemare în judecată, cu excepțiile stabilite la art.19. (2) Cererea va cuprinde: numele/denumirea creditorului, domiciliul/sediul, suma datorată, temeiul creanțelor, precum și mențiuni cu privire la eventualele drepturi de preferință sau garanții. (3) La cerere se anexează documentele justificative din care izvorăsc creanțele și actele de constituire de garanții.

Potrivit art. 142 alin. (1) al Legii insolvenței nr. 149 din 29.06.2012, creanțele se supun procedurii de verificare, prevăzută de prezenta lege, de către administratorul provizoriu sau administratorul insolvenței, sau de lichidator, cu excepția creanțelor constatate prin titluri executorii necontestate în termenele prevăzute de legi speciale.

(2) Nu se supun procedurii de verificare creanțele bugetare rezultând dintr-un document executoriu necontestat în termenele prevăzute de legi speciale.

(4) Administratorul insolvenței/lichidatorul va proceda de îndată la verificarea fiecărei cereri de admitere înregistrate la instanța de insolvență și a documentelor depuse și va efectua o cercetare amănunțită pentru a stabili legitimitatea, valoarea exactă și prioritatea fiecărei creanțe.

(7) O creanță se înscrie în tabel ținându-se cont atât de suma datorată efectiv, cât și de dobânda corespunzătoare sau de penalitatea, sau de orice alt accesoriu calculat până la data deschiderii procedurii, așa cum rezultă din actele depuse la dosar.

Potrivit art. 143 alin. (4) al Legii insolvenței, după intentarea procedurii de insolvență sau a procedurii simplificate a falimentului, administratorul insolvenței/lichidatorul va întocmi tabelul definitiv al creanțelor, care va cuprinde toate creanțele înaintate împotriva patrimoniului debitorului la data intentării procedurii de insolvență sau a procedurii simplificate a falimentului, inclusiv creanțele acceptate în tabelul preliminar. În tabelul definitiv se arată suma solicitată, suma admisă de administratorul insolvenței/lichidator și rangul de prioritate al creanței. Tabelul definitiv al creanțelor se aprobă de către instanța de insolvență la ședința de validare a creditorilor.

(5) La expirarea termenului de verificare, administratorul/lichidatorul depune imediat tabelul definitiv în instanța de judecată care examinează cazul de insolvență a debitorului. Creditorii și debitorul au acces la tabelul creanțelor și pot face contestații față de creanțele admise de administrator/lichidator în tabel, precum și asupra celor înlăturate.

(6) O creanță acceptată și inclusă de administratorul insolvenței/lichidator în tabelul definitiv al creanțelor se consideră validată dacă, cu cel puțin 3 zile lucrătoare înainte de ședința de validare, nu a fost contestată de debitor sau de un creditor ori dacă contestația ridicată a fost înlăturată. Contestația debitorului nu se opune validării creanței.

Cererile de admitere a creanțelor se consemnează într-un registru, care se păstrează în instanță. Cererea de admitere a creanței se depune în termenul stabilit în hotărârea de deschidere a procedurii sau în termenul indicat în notificarea administratorului provizoriu. Termenul-limită pentru creditori privind înregistrarea

cererii de admitere a creanțelor în vederea întocmirii tabelului preliminar este de 30 de zile calendaristice, iar pentru întocmirea tabelului definitiv, de 45 de zile calendaristice de la data intrării în procedură.

Curtea de Apel Bălți prin hotărârea din 05 septembrie 2016 a stabilit termenul limită pentru înregistrarea cererilor de validare a creanțelor în vederea întocmirii tabelului definitiv până la 20 octombrie 2016, ședința de validare a creanțelor as fost stabilită pentru 30 noiembrie 2016, iar OM "Realty Capital" SRL a înaintat cererea de admitere a creanțelor la data de 28 noiembrie 2016.

În conformitate cu art.26 al.(2) Legea insolvențării, administratorul provizoriu trimite notificări tuturor creditorilor din evidența contabilă, prezentată de debitor în conformitate cu art.27 alin.(3), pentru înaintarea creanțelor certe și exigibile asupra patrimoniului debitorului și prezentarea unei referințe asupra cererii introductive.

La caz, Colegiul Civil, Comercial și de Contencios administrativ al Curții Supreme de Justiție constată că, la data de 23 iunie 2016, administratorul provizoriu Topor Victor a expediat în adresa recurentului OM "Realty Capital" SRL notificarea și închierea Curții de Apel Bălți din 17.04.2016, totodată solicitând informația de rigoare ce ține de datoriile debitorului față de creditor, fapt confirmat prin avizul de recepție din 26.07.2016 (f.d.3; 4).

Mai mult ca atât, prin scrisoarea nr.137 din 23.07.2016 OM "Realty Capital" SRL dă răspuns administratorului provizoriu la solicitare și comunică despre contractul de împrumut încheiat la 30 aprilie 2015 cu Borș Ion și despre contractul de ipotecă și fedușiune (f.d.5).

Toate aceste circumstanțe în cumul, confirmă faptul că OM "Realty Capital" SRL a fost notificat în termen de administratorul provizoriu, respectându-se prevederile art.26 alin.(2) Legea insolvențării.

Deși OM "Realty Capital" SRL cunoștea cu certitudine că termenul limită pentru depunerea cererilor de validare a creanțelor este până la 20 octombrie 2016, a depus cererea de admitere a creanțelor la 28 noiembrie 2016 peste o lună și 8 zile de la termenul limită stabilit.

Conform art. 145 alin. (1) și (2) Legea insolvențării nr. nr. 149 din 29 iunie 2012, cu excepția cazului în care notificarea intentării procesului s-a făcut cu încălcarea dispozițiilor prezentei legi, titularul de creanțe, anterioare intentării procesului, care nu depune cerere de validare a creanțelor până la expirarea termenului de înaintare a creanțelor prevăzut prin hotărârea instanței de insolvențabilitate, este decăzut, în ceea ce privește creanțele respective.

La cererea întemeiată a creditorului, în cazuri excepționale, dacă instanța de judecată care examinează procesul de insolvențabilitate constată că termenul de înaintare a creanțelor nu este respectat din cauza unor circumstanțe legate de persoana creditorului sau de obiectul creanței ori dacă nu s-a respectat procedura de notificare a intentării procesului, instanța de insolvențabilitate repune, prin încheiere, în termen cererea de admitere a creanțelor.

În conformitate cu art. 116 alin. (1) și (3) Codul de procedură civilă, persoanele care, din motive întemeiate, au omis termenul de îndeplinire a unui act de procedură pot fi repuse în termen de către instanță.

La cererea de repunere în termen se anexează probele ce dovedesc imposibilitatea îndeplinirii actului. Totodată, trebuie efectuat actul de procedură

care nu a fost îndeplinit în termen (să fie depusă cererea, să fie prezentate documentele respective etc.). Recurentul OM "Realty Capital" SRL nu a prezentat probe ce dovedesc imposibilitatea îndeplinirii actului în termen.

Mai mult, la 23 septembrie 2016 administratorul procedurii de insolvență Topor Victor a expediat o scrisoare prin care odată cu notificarea referitor la intentarea procedurii de insolvență a fost anexată și copia Hotărârii din 05 septembrie 2009, privind intentarea procesului de insolvență. Acest fapt este confirmat prin avizul de recepție (f.d.43-45).

Așadar, OM "Realty Capital" SRL cunoștea că termenul limită pentru depunerea cererilor de validare a creanțelor este până la 20 octombrie 2016, a avut posibilitate prin aceiași cerere sau separat să solicite și validarea creanței în valoare de 3 209 513, 94 lei.

Prin urmare, instanța de insolvență întemeiat a respins cererea OM "Realty Capital" SRL cu privire la repunerea în termen a cererii de validare a creanței în valoare de 3 209 513, 94 lei.

Afirmațiile OM "Realty Capital" SRL cum că administratorul insolvenței nu a notificat creditorul OM "Realty Capital" SRL referitor la creanța sa conform art.35 alin.(4) Legea insolvenței nr. 149 din 29 iunie 2012 sunt nefondate.

Or, OM "Realty Capital" SRL cunoștea cu certitudine despre intentarea procesului de insolvență în privința întreprinderii de "Carnevalex-Com" societate cu răspundere limitată, fapt confirmat prin materialele cauzei (f.d.3).

Astfel, din considerentele menționate și având în vedere că încheierea Curții de Apel Chișinău din 22 decembrie 2016 este legală, iar argumentele invocate în cererea de recurs poartă caracter declarativ, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ al Curții Supreme de Justiție ajunge la concluzia de a respinge recursul și de a menține încheierea contestată.

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

d e c i d e:

Se respinge recursul declarat de OM "Realty Capital" SRL.

Se menține încheierea Curții de Apel Bălți din 22 decembrie 2016, în cauza privind derularea procesului de insolvență a Societății pe Acțiuni "Carnevalex-Com" SRL.

Decizia este irevocabilă.

Președintele ședinței, judecător

Tatiana Vieru

Judecătorii

Iuliana Oprea

Nicolae Craiu