

DECIZIE

22 martie 2017

mun. Chișinău

Colegiul Civil, Comercial și de Contencios Administrativ lărgit
al Curții Supreme de Justiție

în componența:

Președinte, judecătorul
Judecătorii

Valeriu Doagă
Ala Cobăneanu
Sveatoslav Moldovan
Nicolae Craiu
Tamara Chișca-Doneva

examinând recursul declarat de către Banca Comercială „Moldova-Agroindbank” Societate pe Acțiuni,

în pricina civilă privind derularea procesului de insolabilitate față de Societatea cu Răspundere Limitată „Dedemer-Com”,

împotriva hotărârii Curții de Apel Bălți din 19 decembrie 2016, prin care a fost respinsă cererea introductivă a Băncii Comerciale „Moldova-Agroindbank” Societate pe Acțiuni cu privire la intentarea falimentului față de Societatea cu Răspundere Limitată „Dedemer-Com” în procedură de restructurare,

c o n s t a t ă :

La data de 03 februarie 2016, SRL „Demeder-Com” a depus cerere introductivă cu privire la intentarea procesului de insolabilitate față de sine.

Prin hotărârea Curții de Apel Bălți din 15 martie 2016 a fost constatată insolabilitatea debitorului și intentat procesul de insolabilitate față de SRL „Demeder-Com”, fiind numit în calitate de administrator al insolabilității Gavriș Nicolae.

Prin încheierea Curții de Apel Bălți din 21 iunie 2016 a fost admisă cererea administratorului insolabilității, Nicolae Gavriș cu privire la aprobarea hotărârilor adunării de raportare a creditorilor SRL „Demeder-Com” din 16 iunie 2016 și intentată procedura de restructurare a debitorului SRL „Demeder-Com”.

Prin hotărârea Curții de Apel Bălți din 23 august 2016 a fost confirmat planul procedurii de restructurare a SRL „Demeder-Com”, aprobat la adunarea creditorilor din 02 august 2016, încetată procedura de restructurare, și aplicat față de SRL „Demeder-Com” planul procedurii de restructurare, fiind confirmat în funcția de administrator al insolabilității SRL „Demeder-Com” pe perioada planului, Nicolae Gavriș. Totodată au fost anulate sechestrurile aplicate pe patrimoniul debitorului, precum și alte măsuri de asigurare sau de limitare a societății debitoare, administratorului insolabilității în dreptul de administrare și de valorificare a masei debitoare aplicate de alte instanțe de judecată sau de organele abilitate în acest sens și a fost restabilit debitorul în dreptul de

administrare a masei debitoare a SRL „Demeder-Com” în conformitate cu planul confirmat, din momentul devenirii irevocabile a prezentei hotărâri.

Prin decizia Curții Supreme de Justiție din 19 octombrie 2016 a fost respins recursul declarat de BC „Moldova-Agroindbank” SA și menținută hotărârea Curții de Apel Bălți din 23 august 2016.

La data de 12 decembrie 2016, BC „Moldova-Agroindbank” SA a înaintat cerere introductivă cu privire la intentarea falimentului față de SRL „Demeder-Com” în procedură de restructurare.

În motivarea cererii introductive BC „Moldova-Agroindbank” SA a indicat că deși potrivit pct. pct. 4.4, 4.5 al planului procedurii de restructurare al SRL „Demeder-Com” datoriile față de BC „Moldova-Agroindbank” urmau să fie achitate conform unui grafic stabilit și anume: la 01 decembrie 2016 – 3 00 000 lei, la 01 decembrie 2017 – 1 800 00 lei, la 01 decembrie 2018 – 1 790 22,81 lei, la situația din 12 decembrie 2016 debitorul nu a achitat nici o sumă, înregistrând o restanță în mărime de 3 000 000 lei.

În drept, își întemeiază cerințele în baza art. art. 217 alin. (1), 115 alin. (1) lit. d) din Legea insolvenței.

Solicită admiterea cererii introductive, intentarea procedurii de faliment față de SRL „Demeder-Com” și desemnarea în calitate de lichidator al SRL „Demeder-Com” a administratorului autorizat Gavriș Nicolae.

Prin hotărârea Curții de Apel Bălți din 19 decembrie 2016 cererea introductivă a BC „Moldova-Agroindbank” SA cu privire la intentarea falimentului față de SRL „Demeder-Com” în procedură de restructurare a fost respinsă.

La data de 23 ianuarie 2017, BC „Moldova-Agroindbank” SA prin intermediul oficiului poștal, a declarat recurs împotriva hotărârii instanței de insolvență, solicitând admiterea recursului, casarea hotărârii recurate cu emiterea unei noi hotărâri prin care cererea cu privire la intentarea procedurii falimentului față de SC „Demeder-Com” SRL să fie admisă.

În motivarea recursului recurentul a invocat dezacordul cu hotărârea contestată menționând că Curtea de Apel Bălți nu l-a înștiințat despre ședința instanței de insolvență din 19 decembrie 2016 în conformitate cu art. 6 alin. (1) din Legea insolvenței, prin ce a încălcat prevederile art. 26 CPC, care statuează că procesele civile se desfășoară pe principiul contradictorialității și egalității părților în drepturile procedural, iar contradictorialitatea presupune organizarea procesului astfel încât părțile și ceilalți participanți la proces să aibă posibilitatea de a-și formula, argumenta și dovedi poziția în proces, de a alege modalitățile și mijloacele susținerii ei de sine stătător și independent de instanță, de alte organe și persoane, de a-și expune opinia asupra oricărei probleme de fapt și de drept care are legătură cu pricina dată judecării și de a-și expune punctul de vedere asupra inițiativelor instanței.

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 insolvență.

Conform art. 8 alin. (1) al Legii insolvenței nr. 149 din 29 iunie 2012, hotărârile 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.

După cum rezultă din Avizul de recepție CN 07 din 09 ianuarie 2017 (f.d. 181), BC „Moldova-Agroindbank” SA a primit copia hotărârii instanței de insolabilitate din 19 decembrie 2016 la data de 10 ianuarie 2017 (f.d. 47-50), respectiv termenul de declarare a recursului împotriva hotărârii Curții de Apel Bălți din 19 decembrie 2016 pentru BC „Moldova-Agroindbank” SA a început a curge la data recepționării hotărârii - 10 ianuarie 2017 și a expirat la 25 ianuarie 2017.

La acest capitol este de menționat că deși, cererea de recurs depusă de BC „Moldova-Agroindbank” SA împotriva hotărârii instanței de insolabilitate din 19 decembrie 2016 a fost înregistrată de către Curtea Supremă de Justiție la data de 03 februarie 2017 cu nr. de intrare 02i-38 (f.d. 185-186), materialele cauzei conțin plicul de expediere (f.d. 189) care atestă că aceasta a fost depus în instanța de insolabilitate, prin intermediul oficiului poștal, la data de 23 ianuarie 2017.

În consecință, instanța de recurs consideră că recurentul s-a conformat prevederilor legale și a declarat recursul la 23 ianuarie 2017 prin intermediul oficiului poștal, împotriva hotărârii instanței de insolabilitate din 19 decembrie 2016, în termen.

În conformitate cu art. 444 CPC, recursul se examinează fără înștiințarea participanților la proces.

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 și restituirea pricinii spre rejudecare în instanța de insolabilitate din următoarele considerentele.

În conformitate cu art. 445 alin. (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.

În conformitate cu art. 356 CPC, cererea de declarare a insolabilității se judecă în instanță conform normelor generale din acest cod, cu excepțiile și completările stabilite în legislația insolabilității.

Potrivit art. 1 alin. (4) din Legea insolabilității nr. 149 din 29 iunie 2012, în vigoare din 14 martie 2013, procesul de insolabilitate se desfășoară în conformitate cu prevederile Codului de procedură civilă și cu cele ale prezentei legi.

În conformitate cu art. 217 alin. (1) din aceeași Lege, dacă, pe parcursul realizării planului procedurii de restructurare, debitorul nu respectă prevederile lui sau planul nu este realizat în termen, comitetul creditorilor sau fiecare creditor poate înainta o nouă cerere introductivă, care va avea ca efect intrarea în faliment și lichidarea patrimoniului debitorului fără a mai fi necesară dovada insolabilității lui.

Iar, prin prisma art. 217 lin. (1) al Legii enunțate, hotărârea instanței de insolabilitate cu privire la respingerea unei noi cereri introductive poate fi atacată cu recurs de către creditorii.

Totodată, în conformitate cu art. 6 alin. (1), (2) și (4) din Legea insolabilității nr. 149 din 29 iunie 2012, citarea participanților la proces se efectuează de către instanța de insolabilitate din oficiu. În procedurile contencioase reglementate de prezenta lege vor fi citate în calitate de părți numai persoanele ale căror drepturi sau interese sunt supuse spre soluționare instanței de insolabilitate în condiții de contradictorialitate. Notificările și înștiințările se fac

prin scrisori recomandate, iar în cazurile expres prevăzute de prezenta lege și prin publicare în Monitorul Oficial al Republicii Moldova.

Aceleași reglementări sunt stipulate și la art. 105 alin. (1) CPC, care indică că citația și înștiințarea se trimit prin scrisoare recomandată cu aviz de primire sau prin persoana împuternicită de judecată. Data înmânării citației sau înștiințării se înscrie pe citație sau înștiințare în partea care se înmânează destinatarului, precum și pe cotor, care se restituie instanței.

După cum rezultă din materialele cauzei, la data de 03 februarie 2016, SRL „Demeder-Com” a depus cerere introductivă cu privire la intentarea procesului de insolabilitate față de sine, ca urmare, prin hotărârea Curții de Apel Bălți din 15 martie 2016 a fost constatată insolabilitatea debitorului SRL „Demeder-Com” și intentat procesul de insolabilitate față de SRL „Demeder-Com”, fiind numit în calitate de administrator al insolabilității Nicolae Gavriș.

Tot materialul probator atestă că, prin încheierea Curții de Apel Bălți din 21 iunie 2016 a fost admisă cererea administratorului insolabilității, Nicolae Gavriș cu privire la aprobarea hotărârilor adunării de raportare a creditorilor SRL „Demeder-Com” din 16 iunie 2016 și a fost intentată procedura de restructurare a debitorului SRL „Demeder-Com” în proces de insolabilitate.

Iar, prin hotărârea Curții de Apel Bălți din 23 august 2016, menținută prin decizia Curții Supreme de Justiție din 19 octombrie 2016 a fost confirmat planul procedurii de restructurare a SRL „Demeder-Com”, aprobat la adunarea creditorilor din 02 august 2016, încetată procedura de restructurare, și aplicat față de SRL „Demeder-Com” planul procedurii de restructurare, fiind confirmat în funcția de administrator al insolabilității SRL „Demeder-Com” pe perioada planului, Nicolae Gavriș, anulate sechestrurile aplicate pe patrimoniul debitorului, precum și alte măsuri de asigurare sau de limitare a societății debitoare, administratorului insolabilității în dreptul de administrare și de valorificare a masei debitoare aplicate de alte instanțe de judecată sau de organele abilitate în acest sens și restabilit SRL „Demeder-Com” în dreptul de administrare a masei debitoare a în conformitate cu planul confirmat, din momentul devenirii irevocabile a prezentei hotărâri.

Este cert și faptul că, la 12 decembrie 2016 BC „Moldova-Agroindbank” SA, a depus cerere introductivă cu privire la intentarea falimentului față de SRL „Demeder-Com” în procedură de restructurare, invocând că deși SRL „Demeder-Com” potrivit planului procedurii de restructurare urma să achite creanța față de bancă în rate, nu s-a conformat planului de structurare și nu a achitat prima rată a creanței, înregistrând o datorie în sumă de 3 000 000 lei.

În consecință, instanța de insolabilitate, stabilind că BC „Moldova-Agroindbank” SA nu este în drept să solicite intentarea procedurii de lichidare a masei debitoare prin hotărârea din 19 decembrie 2016, a respins cererea introductivă cu privire la intentarea falimentului față de SRL „Demeder-Com” (în procedură de restructurare).

La acest capitol, însă actele cauzei denotă că BC „Moldova-Agroindbank” SA, având calitate de creditor a procesului de insolabilitate față SRL „Demeder-Com” și înaintând cererea introductivă cu privire la intentarea falimentului față de SRL „Demeder-Com” în procedură de restructurare, contrar normelor sus enunțate, nu a fost înștiințată despre ședința de judecată din 19 decembrie 2016, la care a fost

examinată și respinsă cererea introductivă privind intentarea falimentului față de debitor.

Or, la materialele cauzei lipsesc înscrisuri care ar confirma că BC „Moldova-Agroindbank” SA, a fost înștiințat în modul prevăzut de art. 6 din Legea insolabilității despre ședința respectivă, fapt care l-a privat pe ultimul de posibilitatea de a-și formula și argumenta poziția în ședința judiciară în raport cu cererea înaintată, și de a-și expune punctul de vedere asupra problemelor de fapt și de drept legate de cauza în curs de examinare.

Sub aspectul dat, este important de menționat că scrisoarea recomandată nr. 25742 din 13 decembrie 2016 ce se conține la dosar (f.d. 171) și prin care Curtea de Apel Bălți ar fi comunicat BC „Moldova-Agroindbank” SA despre ședința de judecată din 19 decembrie 2016 ora 11.30, nu confirmă faptul înștiințării creditorului despre ședința în care urma să fie examinată cererea introductivă cu privire la intrarea SC ”Demede-Com” SRL în procedura falimentului, întrucât din conținutul acesteia rezultă că instanța de insolabilitate a expediat înștiințarea pe adresa mun. Chișinău str. Armenească 38 (f.d. 171), în timp ce din actele cauzei, inclusiv și din cererea introductivă rezultă că sediul BC „Moldova-Agroindbank” SA este pe adresa mun. Chișinău str. Constantin Tănase 9/1 (f.d. 164).

În circumstanțele enunțate și în contextul normelor de drept citate supra, Colegiul Civil, Comercial și de Contencios Administrativ lărgit al Curții Supreme de Justiție constată cu certitudine încălcarea de către instanța de insolabilitate a normelor imperative de drept procedural care privește citarea legală și înștiințarea creditorului BC „Moldova-Agroindbank” SA, în proces de insolabilitate, argumentul recurentului privind încălcarea la caz a procedurii de citare legală de către Curtea de Apel Bălți, care de altfel, este unicul argument al recursului este întemeiat.

Colegiul Civil, Comercial și de Contencios Administrativ lărgit al Curții Supreme de Justiție remarcă că necitarea și necomunicarea în modul corespunzător de către instanțele de judecată a actelor de procedură către participanții la proces ar putea înfrânge principiul echității procedurii civile și îngreuna în mod inacceptabil dreptul subiecților la un proces echitabil, contrar standardelor înserate în art. 6 din Convenția Europeană pentru Apărarea Drepturilor Omului și a Libertăților Fundamentale.

În susținerea opiniei enunțate, Colegiul Civil, Comercial și de Contencios Administrativ lărgit al Curții Supreme de Justiție invocă și hotărârile Curții Europene a Drepturilor Omului în spețele Godorozea și Bucuria SA contra Moldovei din 06 octombrie 2009 și, respectiv, 05 ianuarie 2010.

În această ordine de idei este cert că cauza de insolabilitate a fost examinată în absența recurentului-creditor BC „Moldova-Agroindbank” SA, deși drepturile și interesele acestuia au fost supuse soluționării, căruia nu i s-a comunicat în modul corespunzător locul, data și ora ședinței de judecată, când a fost examinată prezenta pricina și pronunțată hotărârea din 19 decembrie 2016, ceea ce servește drept temei de casare a hotărârii recurate și remitere a pricinii spre rejudecare în instanța de insolabilitate.

Din considerentele menționate și având în vedere faptul că s-a constatat într-o manieră certă încălcarea procedurii de citare legală la examinarea cauzei de insolabilitate, omisiune care nu poate fi corectată de către instanța de recurs la examinarea prezentului recurs, Colegiul civil, comercial și de contencios

administrativ lărgit al Curții Supreme de Justiție ajunge la concluzia de a admite recursul declarat de către BC „Moldova-Agroindbank” SA, a casa integral hotărârea Curții de Apel Bălți din 19 decembrie 2016, cu restituirea pricinii spre rejudecare în instanța de insolvabilitate în alt complet de judecată.

La rejudecarea pricinii, instanța de insolvabilitate urmează să țină cont de cele menționate și reexaminând pricina, să emită o hotărâre legală și întemeiată, respectând dreptul garantat al părților la un proces echitabil.

În conformitate cu art. 445 alin. (1) lit. c 1) CPC Colegiul Civil, Comercial și de Contencios Administrativ lărgit al Curții Supreme de Justiție,

d e c i d e:

Se admite recursul declarat de către Banca Comercială „Moldova-Agroindbank” Societate pe Acțiuni.

Se casează integral hotărârea Curții de Apel Bălți din 19 decembrie 2016, în pricina civilă privind derularea procesului de insolvabilitate față de Societatea cu Răspundere Limitată „Dedemer-Com” cu restituirea pricinii spre rejudecare la Curtea de Apel Bălți, în alt complet de judecată.

Decizia nu se supune nici unei căi de atac.

Președinte, judecătorul

Valeriu Doagă

Judecătorii

Ala Cobăneanu

Sveatoslav Moldovan

Nicolae Craiu

Tamara Chișca-Doneva