

DECIZIE

29 martie 2017

mun. Chișinău

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

în componența:

Președintele ședinței, judecătorul
Judecătorii

Tatiana Vieru
Oleg Sternioală
Nicolae Craiu

examinând recursul declarat de către administratorul insolvabilității Societății cu Răspundere Limitată „Alev Art & Desing”, - Verdeș Alexandru, în cauza intentată la cererea Întreprinderii Individuale „Nica Ghenadie” privind intentarea procesului de insolvabilitate față de debitorul Societatea cu Răspundere Limitată "Alev Art & Desing",

împotriva încheierii Curții de Apel Chișinău din 24 ianuarie 2017, prin care a fost respins demersul lichidatorului Societății cu Răspundere Limitată „Alev Art & Desing”, - Verdeș Alexandru, privind inițierea procedurii simplificate a falimentului,

c o n s t a t ă :

La data de 23 iunie 2015, creditorul Întreprinderea Individuală „Nica Ghenadie” a depus cerere introductivă, solicitând intentarea procesului de insolvabilitate față de debitorul Societatea cu Răspundere Limitată "Alev Art & Desing", cu adresa juridică: mun. Chișinău str. Mesager, 5 ap. 141, c/f 1008600039100.

În motivarea cererii a invocat că, prin hotărârea Tribunalului Arbitral din 12 iunie 2014, s-a dispus încasarea de la Societatea cu Răspundere Limitată "Alev Art & Desing" în beneficiul Întreprinderii Individuale „Nica Ghenadie" a datoriei de 13 687,06 lei, penalității de 684,35 lei, taxei arbitrale în mărime de 2 000 lei și cheltuieli de asistență juridică în sumă de 4 000 lei. Hotărârea dată a devenit definitivă și irevocabilă prin neatacare, din care motiv instanța de judecată a eliberat titlu executoriu.

Menționează că prin încheierea executorului judecătoresc Romaliinschi Maxim cu nr.175-1571/15 din 19 ianuarie 2015, s-a dispus primirea spre executare a titlului executoriu și intentarea procedurii de executare.

Ulterior, prin încheierea nr.175-1571r/15 din 15 iunie 2015, titlu executoriu a fost restituit din motivul imposibilității executării în lipsa bunurilor deținute de debitorul Societatea cu Răspundere Limitată "Alev Art & Desing".

La data de 18 iunie 2015 creditorul a notificat debitorul despre posibilitatea intentării procedurii de insolvență în cazul neachitării datoriei, însă notificarea a fost lăsată fără răspuns, fapt ce l-a determinat pe creditor să se adreseze în judecată cu cererea respectivă.

Prin încheierea Curții de Apel Chișinău din 29 iunie 2015, s-a admis spre examinare cererea introductivă, debitorul fiind pus sub observație, aplicate măsuri de asigurare prevăzute la art.24 al Legii insolvenței, în funcție de administrator provizoriu fiind desemnat Verdeș Alexandru, administrator autorizat, deținător autorizației nr.88 din 14 ianuarie 2015.

Ulterior, prin hotărârea din 08 septembrie 2015, emisă de aceeași instanță, a fost inițiată procedura de insolvență de Societatea cu Răspundere Limitată "Alev Art & Desing".

La adunarea repetată a creditorilor Societății cu Răspundere Limitată "Alev Art & Desing" din 17 decembrie 2015, s-a hotărât de a iniția față de debitorul insolvent procedura de faliment.

Prin încheierea Curții de Apel Chișinău din 23 decembrie 2015 s-a aprobat hotărârea adunării repetate a creditorilor Societății cu Răspundere Limitată "Alev Art & Desing" din 17 decembrie 2015 și s-a dispus intrarea imediată în faliment a Societății cu Răspundere Limitată "Alev Art & Desing", în funcție de lichidator fiind numit administratorul autorizat Verdeș Alexandru. Totodată, în scopul valorificării și lichidării masei debitoare s-a dispus de a ridică toate sechestrele și interdicțiile aplicate de alte instanțe judecătorești și de alte organe abilitate în acest sens asupra bunurilor masei debitoare al Societății cu Răspundere Limitată "Alev Art & Desing".

La data de 16 ianuarie 2017, lichidatorul Verdeș Alexandru a înaintat instanței de insolvență demers, prin care solicită inițierea procedurii simplificate a falimentului față de Societatea cu Răspundere Limitată "Alev Art & Desing" în temeiul art.137 alin.(2) al Legii insolvenței.

În motivarea demersului a invocat că, pe parcursul procedurii de faliment al Societății cu Răspundere Limitată "Alev Art & Design" s-au întreprins cu maximă diligență măsurile necesare de valorificare a unicului bun din masa debitoare camion de model "MAN 12.255 LCC" cu valoarea de piață de 144 300 lei. Însă după trei licitații eșuate nu s-a identificat un potențial cumpărător de achiziționare a bunului dat. Prețul de expunere s-a diminuat până la 116 883 lei.

Suține că, dat fiind faptul că în conformitate cu art. 132 al Legii insolvenței poate fi reținut doar 10 % din valoarea bunului gajat pentru cheltuielile curente ale procedurii inclusiv și anume camionului dat, luând în considerare și plățile de restituire a garanțiilor ATA care urmează a fi efectuate de Camera de Comerț și industrie.

Invocă lichidatorul că se constată insuficiența mijloacelor bănești necesare acoperirii procesului de insolvență, fapt în legătură cu care solicită inițierea procedurii simplificate a falimentului față de debitorul Societatea cu Răspundere Limitată "Alev Art & Desing".

Prin încheierea Curții de Apel Chișinău din 24 ianuarie 2017, a fost respins demersul lichidatorului Verdeș Alexandru privind inițierea procedurii

simplificate a falimentului față de Societatea cu Răspundere Limitată "Alev Art & Desing".

Instanța de insolvabilitate a concluzionat că, conform art.2 al Legii insolvabilității, insolvabilitate - situație financiară a debitorului caracterizată prin incapacitatea de ași onora obligațiile de plată, constatată prin act judecătoresc de dispoziție. La caz însă, insolvența Societății cu Răspundere Limitată "Alev Art & Desing" a fost constatată prin hotărîrea Curții de Apel Chișinău din 08 septembrie 2015. Prin încheierea Curții de Apel Chișinău din 23 decembrie 2015, s-a aprobat hotărîrea adunării repetate a creditorilor Societății cu Răspundere Limitată "Alev Art & Desing" din 17 decembrie 2015 și s-a dispus intrarea imediată în faliment a societății respective, în temeiul art.115 al Legii insolvabilității.

Totodată instanța a menționat că, falimentul este o etapă a procesului de insolvabilitate, care se finalizează cu distribuție finală a masei debitoare și încetarea procesului. Odată ce față de debitorul insolvabil a fost inițiată procedura de faliment în temeiul art.115 al Legii insolvabilității, nu mai poate fi aplicată procedura simplificată a falimentului. Prin urmare, demersul lichidatorului nu are suport legal.

Nefiind de acord cu încheierea instanței de insolvabilitate, la data de 17 februarie 2017, lichidatorul Societății cu Răspundere Limitată "Alev Art & Desing", Verdeș Alexandru, a declarat recurs, solicitînd admiterea recursului, casarea încheierii contestate cu rejudecarea demersului privind inițierea procedurii simplificate a falimentului față de Societatea cu Răspundere Limitată "Alev Art & Desing".

În motivarea recursului, recurentul a invocat ilegalitatea încheierii instanței de insolvabilitate ca emisă cu încălcarea normelor de drept material și procedural.

Indică că, la data de 24 ianuarie 2017, instanța de insolvabilitate printr-o ședința de judecată în care nu a fost citat recurentul, a admis și a dispus spre examinare demersul în absența lichidatorului Verdeș Alexandru, iar analizând argumentele expuse în demers, instanța a conchis respingerea inițierii procedurii simplificate a falimentului față de Societatea cu Răspundere Limitată „Alev Art & Design” printr-o încheiere eronată.

Consideră că în încheierea susmenționată, instanța a interpretat în mod eronat legea în partea ce privește art. 115 al Legii insolvabilității și art. 102 alin. (1) Cod de procedură civilă și urmează a fi casată din următoare considerente:

Conform art. 432 alin. (3) lit. b) Cod de procedură civilă, unul din temeiurile declarării recursului se consideră atunci când normele de drept procedural au fost încălcate sau au fost aplicat eronat iar unul din cazuri este atunci când pricina a fost judecată în absența unui participant la proces căruia nu i s-a comunicat locul, data și ora ședinței de judecată.

Iar potrivit art.102 alin.1) al aceluiași cod, instanța înștiințează prin citație participanții la proces, martorii, experții, specialiștii și interpreții privitor la locul, data și ora ședinței de judecată sau la locul, data și ora efectuării unor acte de procedură.

Menționează că încălcarea normelor procedurale a determinat depunerea unui recurs împotriva încheierii instanței de insolvabilitate, și anume faptul neînștiințării administratorului despre data și ora ședinței de judecată precum și încălcarea dreptului de expunere asupra demersului dat.

Consideră ca astfel îi este lezat dreptul la un proces echitabil, în baza prevederilor legale al Republicii Moldova.

Mai invocă recurentul că, potrivit art. 137 alin. (2) al Legii insolvabilității, dacă după intentarea procesului de insolvabilitate, se constată că masa debitoare nu este suficientă pentru a acoperi cheltuielile procesului, instanța de insolvabilitate trebuie să inițieze de îndată procedură simplificată a falimentului. Înainte de adoptarea hotărârii de inițiere a procedurii simplificate a falimentului, instanța de insolvabilitate v-a audia adunarea creditorilor și administratorul insolvabilității.

Astfel, pe baza prevederilor legale susmenționate, consideră recurentul că ar fi oportună admiterea cererii de recurs cu casarea încheierii Curții de Apel Chișinău din 24 ianuarie 2017 precum și expedierea la rejudecare a cauzei pe marginea demersului din mai multe considerente, și anume: încălcarea drepturilor participanților la un proces echitabil, dreptul la expunere a administratorului insolvabilității, pe marginea demersului, precum și ilegalitatea respingerii inițierii procedurii falimentului simplificat, din motiv că masa debitoare nu este suficientă pentru a acoperi cheltuielile procesului.

Potrivit art.8 alin.(1) din Legea insolvabilității nr.149 din 29 iunie 2012, hotărârile și încheierile instanței de insolvabilitate pot fi atacate cu recurs în termen de 15 zile calendaristice din data pronunțării și numai în cazurile prevăzute expres de prezenta lege.

Materialele cauzei atestă faptul că, la examinarea pricinii respective, precum și la pronunțarea încheierii emise pe cazul dat, lichidatorul Societății cu Răspundere Limitată „Alev Art & Design”, Verdeș Alexandru, nu a fost prezent, fapt confirmat prin procesul verbal al ședinței de judecată (f.d.34 verso). Copia încheierii emise pe cazul dat a fost expediată în adresa lichidatorului la data de 30 ianuarie 2017, fapt confirmat prin copia scrisorii anexată la materialele cauzei (f.d.36). Însă, la materialele cauzei nu se regădesc careva probe ce ar confirma data recepționării de către recurent a copiei încheierii. Astfel recursul declarat la data de 17 februarie 2017, se consideră depus în termen.

La data de 22 februarie 2017, în adresa intimatului Societatea cu Răspundere Limitată „Alev Art & Design”, a fost expediată copia recursului declarat de lichidatorul Societății cu Răspundere Limitată „Alev Art & Design”, - Verdeș Alexandru cu înștiințarea despre necesitatea depunerii referinței la recurs.

Intimatul nu și-a valorificat dreptul procedural de a depune referință în termen la recursul declarat de lichidatorul Verdeș Alexandru.

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

Studiind materialele dosarului în raport cu argumentele invocate în recurs, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ al Curții Supreme de Justiție consideră că recursul urmează a fi admis cu casarea încheierii instanței de insolvabilitate și remiterea pricinii la rejudecare din următoarele considerente.

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

În conformitate art. 427 lit. b) CPC, instanța de recurs, după ce examinează recursul împotriva încheierii, este în drept să admită recursul și să caseze integral sau parțial încheierea, restituind pricina spre rejudecare.

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

Totodată, în conformitate cu art. 6 alin. (1), (2) și (4) din Legea insolvabilității nr. 149 din 29 iunie 2012, citarea participanților la proces se efectuează de către instanța de insolvabilitate 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 insolvabilitate 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.

În conformitate cu art. 102 alin.(1) CPC, instanța înștiințează prin citație participanții la proces, martorii, experții, specialiștii și interpreții privitor la locul, data și ora ședinței de judecată sau la locul, data și ora efectuării unor acte de procedură; alin. (3) citațiile și înștiințările se înmânează participanților la proces, martorilor, experților, specialiștilor, interpreților astfel încât aceștia să se poată pregăti de proces și să se prezinte la timp în fața instanței; alin. (4) citația se înmânează părții cu cel puțin 3 zile înainte de data judecării. În pricinile urgente, acest termen poate fi mai scurt, la discreția instanței.

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 dosarului la data de 23 iunie 2015, creditorul Întreprinderea Individuală "Nica Ghenadie" a depus în instanța de insolvabilitate cerere privind intentarea procesului de insolvabilitate față de Societatea cu Răspundere Limitată „Alev Art & Design".

Prin încheierea Curții de Apel Chișinău din 29 iunie 2015, s-a admis spre examinare cererea introductivă și s-a desemnat în funcție de administrator provizoriu – Verdeș Alexandru.

Ulterior, prin hotărîrea din 08 septembrie 2015, emisă de aceeași instanță, a fost inițiată procedura de insolvabilitate de Societatea cu Răspundere Limitată "Alev Art & Desing".

Prin încheierea Curții de Apel Chișinău din 23 decembrie 2015 s-a aprobat hotărârea adunării repetate a creditorilor Societății cu Răspundere Limitată "Alev Art & Desing" din 17 decembrie 2015 și s-a dispus intrarea imediată în faliment a Societății cu Răspundere Limitată "Alev Art & Desing". În funcție de lichidator a fost numit administratorul autorizat Verdeș Alexandru.

La data de 16 ianuarie 2017, lichidatorul Verdeș Alexandru a înaintat instanței de insolvabilitate demers, prin care solicită inițierea procedurii simplificate a falimentului față de Societatea cu Răspundere Limitată "Alev Art & Desing" invocând insuficiența mijloacelor bănești necesare acoperirii procesului de insolvabilitate.

Prin încheierea Curții de Apel Chișinău din 24 ianuarie 2017, a fost respins demersul lichidatorului Verdeș Alexandru privind inițierea procedurii simplificate a falimentului față de Societatea cu Răspundere Limitată "Alev Art & Desing".

Astfel, instanța de insolvabilitate, stabilind că demersul lichidatorului privind inițierea procedurii simplificate a falimentului față de Societatea cu Răspundere Limitată "Alev Art & Desing" nu are suport legal, a dispus respingerea acestuia.

La acest capitol, însă actele cauzei denotă că lichidatorul Societății cu Răspundere Limitată "Alev Art & Desing" - Verdeș Alexandru, contrar normelor sus enunțate, nu a fost înștiințat despre ședința de judecată din 24 ianuarie 2017, la care a fost examinată și respinsă cererea privind inițierea procedurii simplificate a falimentului față de Societatea cu Răspundere Limitată "Alev Art & Desing". Or, la materialele cauzei lipsesc înscrisuri care ar confirma că lichidatorul Verdeș Alexandru a fost înștiințat în modul prevăzut de art. 6 din Legea insolvabilității 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.

Colegiul consideră că recurentul s-a aflat în imposibilitate de a cunoaște data examinării demersului, or la materialele cauzei, nu există vreo dovadă a citării legale a lichidatorului Verdeș Alexandru pentru ședința de judecată din data de 24 ianuarie 2017.

În circumstanțele date, Colegiul ajunge la concluzia că nu a fost respectată procedura de citare legală, ceea ce a dus la lezarea drepturilor procedurale a acestuia.

Totodată potrivit art.137 alin.2) din Legea insolvabilității, dacă după intentarea procesului de insolvabilitate, se constată că masa debitoare nu este suficientă pentru a acoperi cheltuielile procesului, instanța de insolvabilitate trebuie să inițieze de îndată procedură simplificată a falimentului. Înainte de adoptarea hotărârii de inițiere a procedurii simplificate a falimentului, instanța de insolvabilitate v-a audia adunarea creditorilor și administratorul insolvabilității.

Reieșind din cele menționate și având în vedere că eroarea judiciară nu poate fi corectată de instanța de recurs, Colegiul civil, comercial și de

contencios administrativ al Curții Supreme de Justiție ajunge la concluzia de a admite recursul, de a casa integral încheierea Curții de Apel Chișinău din 24 ianuarie 2017 cu trimiterea cauzei spre rejudecare.

În conformitate cu art. 427 lit. b) 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 lichidatorul Societății cu Răspundere Limitată "Alev Art & Desing", Verdeș Alexandru.

Se casează încheierea Curții de Apel Chișinău din 24 ianuarie 2017, în cauza intentată la cererea Întreprinderii Individuale „Nica Ghenadie” privind intentarea procesului de insolvabilitate față de debitorul Societatea cu Răspundere Limitată "Alev Art & Desing", cu remiterea pricinii spre rejudecare la Curtea de Apel Chișinău.

Decizia nu se supune nici unei căi de atac.

Președinte, judecătorul

Tatiana Vieru

Judecătorii

Oleg Sternioală

Nicolae Craiu