

DECIZIE

12 aprilie 2017

mun. Chișinău

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

în componență:

Președintele ședinței, judecătorul: Svetlana Filincova

Judecătorii: Maria Ghervas, Iurie Bejenaru

examinând recursul declarat de administratorul Societății cu răspundere limitată „Vivaura-CH”, Cemortan Anatolie,

în pricina civilă la cererea introductivă a creditorului Țurcanu Corneliu privind intentarea procesului de insolvență față de Societății cu răspundere limitată „Vivaura-CH”,

împotriva încheierii Curții de Apel Chișinău din 01 martie 2017 prin care s-a admis spre examinare cererea introductivă depusă de creditorul Țurcanu Corneliu privind declararea insolvenței Societății cu Răspundere Limitată „Vivaura-CH”.

c o n s t a t ă

La 27 februarie 2017 creditorul Țurcanu Corneliu a înaintat o cerere introductivă de intentare a procesului de insolvență față de Societatea cu răspundere limitată „Vivaura-CH”.

În motivarea cererii a indicat că în baza hotărârii Curții de Apel Chișinău nr.2i-160-8/14 din 20.12.2016, irevocabilă prin decizia Curții Supreme de Justiție nr.2ri-39/17 din 15.12.2017 s-a dispus a încasa de la SRL „Vivaura-CH” în folosul lui Corneliu Țurcanu suma de 11 942 250 lei.

Întru executarea titlului executoriu nr.2i-160-8/14 din 20.12.2016, prin încheierea executorului judecătoresc Adriana Crețu nr.189-207/16 din 23.12.2016 s-a primit spre executare documentul executoriu nr.2i-160-8/2014 și s-a intentat procedura de executare privind încasarea de la debitorul SRL „Vivaura-CH” în folosul lui Corneliu Țurcanu a sumei de 11 942 250 lei, fiind notificat debitorul, creditorul, băncile comerciale și organele ce țin registrele publice.

Prin răspunsul ÎS „Cadastru”, executorul judecătoresc a fost informat că debitorul nu deține careva bunuri imobile, iar prin informația primită de la băncile comerciale s-a stabilit că debitorul deține mijloace bănești în sumă de 20502,22 lei, care au fost îndreptate spre achitarea cheltuielilor de executare și achitarea parțială a datoriei conform documentului executoriu.

Careva alte bunuri care pot fi urmărite în cadrul procedurii de executare nu au fost stabilite și ca urmare documentul executoriu a fost restituit creditorului la 10.02.2017.

Prin urmare, documentul executoriu nr.2i-160-8/14 din 20.12.2016 nu a fost executat, datoria restantă a debitorului conform documentului executoriu constituind

la 14.02.2017 suma de 11 924 520 lei.

Datoria debitorului față de creditor a apărut în baza livrării de mărfuri conform facturilor fiscale seria JB nr.0988409, 0988410, 0988411, 0988412, 0988413, 0988414, 0988415, 0988416, 0988417, 0988418, 0988419, 0988420 din 31.03.2014 și facturii fiscale seria JB nr. 0988421 din 04.04.2014 efectuate în adresa debitorului de către SRL „Sansilvia” și a contractului de cesiune a creanței nr.3 din 10.06.2016 și a actului din 10.06.2016, încheiate între SRL „Sansilvia” și Corneliu Țurcanu.

Sucesiunea în drepturi procedurale în baza contractului de cesiune a creanței nr.3 din 10.06.2016 a fost acceptată prin încheierea Curții de Apel Chișinău din 13.06.2016, irevocabilă prin decizia Curții Supreme de Justiție din 19.10.2016.

În drept, conform art.19 al Legii insolvenței, creditorul depune cerere introductivă numai după notificarea prealabilă a debitorului. Notificarea prealabilă se consideră făcută dacă, pînă la depunerea cererii introductive, debitorul a fost informat de către creditor sau de executorul judecătoresc, sau, în cazurile prevăzute expres de Codul fiscal, de către organele abilitate despre faptul că se află în întârziere ori despre înaintarea spre executare a titlului executoriu sau a unui alt document echivalent lui în condițiile prevăzute expres de Codul de executare.

Ținând cont de faptul că în cadrul procedurii de executare nr.189-207/ 16 prin încheierea din 23.12.2016, executorul judecătoresc a notificat debitorul privind intentarea procedurii de executare cu aviz de recepție nr.DS3505044425AS, recepționată de debitor la 29.12.2016; precum și a urmărit silit mijloace bănești de pe conturile bancare ale debitorului; notificarea prealabilă a debitorului conform alin. 2 art. 19 a Legii insolvenței se consideră - făcută.

Neachitarea sumei restante a datoriei de bază în mărime de 11 924 520,00 lei și lipsa bunurilor pentru acoperirea (achitarea) datoriei în cauză demonstrează faptul, că debitorul - SRL „Vivaura-CH”, se află în incapacitate de plată și este supraîndatorat, ceea ce constituie conform alin. (2), (3) al art. 10 al Legii insolvenței - temei general și temei special de intentare a unui proces de insolvență.

Conform art.22 alin.(3) al Legii insolvenței, creditorul a notificat Serviciul Fiscal de Stat privind intenția de a depune cerere introductivă față de debitor, fiind eliberat Avizul nr.12 din 03.02.2017.

Solicită creditorul Țurcanu Corneliu admiterea cererii introductive spre examinare, cu aplicarea măsurilor de asigurare prevăzute de art.24 al Legii insolvenței; numirea, pe perioada de observare, în calitate de administrator provizoriu al debitorului SRL „Vivaura-CH”, IDNO 1002600007709 pe Vera Popaz, IDNP 0972706030923, autorizația nr.101 din 14.01.15; constatarea insolvenței și intentarea procesului de insolvență față de SRL „Vivaura-CH”, IDNO 1002600007709, cu sediul: MD-2019, mun.Chisinau, str.Grenoble nr.106 cu numirea în calitate de administrator al insolvenței pe Dna. Vera Popaz, IDNP 0972706030923, autorizația nr.101, eliberată la 14.01.2015; admiterea și validarea creanței creditorului Corneliu Țurcanu față de debitorul SRL „Vivaura-CH”, IDNO 1002600007709 în sumă de MDL 11 924 520,00 lei, ca creanță chirografară de rangul V.

Prin încheierea Curții de Apel Chișinău din 01 martie 2017 a fost admisă spre examinare cererea introductivă depusă de Țurcanu Corneliu privind declararea insolvenței Societății cu Răspundere Limitată „Vivaura-CH”.

În vederea asigurării prompte a pricinii și pentru a preveni modificarea stării în care se aflau bunurile debitorului în perioada de până la intentarea procedurii de insolvență s-a numit Popaz Vera în calitate de administrator provizoriu al SRL „Vivaura-CH”; s-a instituit perioada de observație, începând cu data adoptării acestei încheieri și s-a obligat debitorul ca în perioada de observație, deciziile privind gestionarea patrimoniului să fie luate doar cu acordul prealabil al administratorului provizoriu; s-a aplicat sechestrul pe bunurile (inclusiv hârtiile de valoare), conturile bancare ce aparțin debitorului cu drept de proprietate și pe corespondența comercială cu repartizarea imediată a acestora către administratorul provizoriu; s-a interzis debitorului înstrăinarea bunurilor sale, iar în cazul bunurilor perisabile sau celor ce î-și pierd iminent valoarea se obligă a solicita acordul prealabil al administratorului provizoriu.

S-a obligat administratorul provizoriu să prezinte până la data examinării cauzei un raport cu privire la executarea măsurilor de asigurare aplicate față de debitorul SRL „Vivaura-CH” indicate, să verifice existența temeiurilor de intentare a procesului de insolvență a debitorului, mărimea și componența masei debitoare, oportunitatea și posibilitatea continuării activității economice a întreprinderii, în perioada derulării procesului de insolvență.

S-a obligat administratorul provizoriu să notifice despre aplicarea măsurilor de asigurare indicate în prezenta încheiere, toate registrele publice, precum și persoanele vizate în lege.

S-a obligat administratorul provizoriu să notifice în cel mult 10 zile creditorii pentru înaintarea creanțelor certe și exigibile și necesitatea prezentării referinței asupra cererii introductive într-un termen de cel mult de 30 zile.

S-a obligat debitorul să pună la dispoziția administratorului provizoriu documentele activității economice și contabile, titlurile de valoare pentru documentare.

S-a stabilit examinarea cererii introductive privitor la intentarea procesului de insolvență pentru data de 27 aprilie 2017 ora 12.00.

La data de 15 martie 2017 SRL „Vivaura-CH” a declarat recurs împotriva încheierii Curții de Apel Chișinău din 01 martie 2017, solicitând casarea încheierii recurrate, examinarea pricinii în fond cu emiterea unei noi încheieri de restituire a cererii introductive.

În motivarea recursului recurentul a invocat că, contrar prevederilor art. 19 alin. (1,2) din Legea insolvenței, intimatul nu l-a notificat despre intenția de a înainta cererea privind intentarea procesului de insolvență față de SRL „Vivaura – CH”, or acesta a indicat că dînsul a fost notificat despre înaintarea acțiunii de intentare a procesului de insolvență față de sine prin încheierea executorului judecătoresc A.Crețu din 23.12.2016, precum că recepționată de recurent la 29.12.2016.

Studiind materialele dosarului, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ al Curții Supreme de Justiție consideră că recursul urmează a fi respins, din următoarele considerente.

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

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

Conform 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.

La caz se constată că, la data de 15 martie 2017 administratorul Societății cu răspundere limitată „Vivaura-CH”, Cemortan Anatolie a declarat recurs împotriva încheierii Curții de Apel Chișinău din 01 martie 2017, prin care a fost admisă pre examinare cererea introductivă depusă de Țurcanu Corneliu privind declararea insolvabilității Societății cu Răspundere Limitată „Vivaura-CH”.

Astfel, administratorul Societății cu răspundere limitată „Vivaura-CH”, Cemortan Anatolie a declarat recurs împotriva unei încheieri a instanței de insolvabilitate pentru care legislatorul nu a prevăzut posibilitatea contestării.

Instanța de recurs relevă că în conformitate cu art. 423 CPC, încheierea dată în primă instanță poate fi atacată cu recurs, separat de hotărâre, de către părți și de ceilalți participanți la proces în cazurile prevăzute de prezentul cod și de alte legi, precum și în cazurile în care încheierea face imposibilă desfășurarea de mai departe a procesului. Ea se examinează în recurs conform regulilor stabilite de prezentul capitol. Împotriva celorlalte încheieri pronunțate în primă instanță nu se poate face recurs.

Instanța de recurs consideră că administratorul Societății cu răspundere limitată „Vivaura-CH”, Cemortan Anatolie a contestat încheierea Curții de Apel Chișinău din 01 martie 2017 în ordine de recurs, contrar normei procedurale enunțate mai sus. Or, această încheiere nu se supune nici unei căi de atac.

În consecință, Colegiul remarca că prevederile exprese privind categoriile de acte judecătorești susceptibile recursului în cauzele de insolvabilitate este conformă standardelor procedurale garantate de art. 6 § 1 din Convenția Europeană pentru Apărarea Drepturilor Omului și a Libertăților Fundamentale, o asemenea reglementare juridică încadrându-se pe deplin în marja de apreciere recunoscută autorităților statale în configurarea cadrului intern relevant.

Or, în speța de referință *Ashingdane versus Marea Britanie* (hotărârea Curții Europene a Drepturilor Omului din 28 mai 1995), magistrații europeni au notat că în reglementarea limitărilor dreptului de acces la justiție, statele contractante beneficiază de o certă marjă de apreciere, deși soluția finală de a supraveghea respectarea prevederilor Convenției Europene a Drepturilor Omului ține de sarcina Curții Europene, nu este de competența Curții să substituie autoritățile naționale în stabilirea politicilor în acest domeniu.

În acest context, nu poate fi reținut argumentul administratorul Societății cu răspundere limitată „Vivaura-CH”, Cemortan Anatolie cu privire la ilegalitatea încheierii contestate, deoarece acesta este irelevant în circumstanțele în care se referă la dezacordul cu respectiva încheiere, care în virtutea legii nu se supune recursului.

Astfel, argumentele recurentului administratorul Societății cu răspundere limitată „Vivaura-CH”, Cemortan Anatolie nu pot fi puse la baza anulării actului de

dispoziție al instanței de insolvență din 01 martie 2017, în condițiile când acesta nu este pasibil verificării în ordine de recurs.

Totodată, Colegiul notează că în conformitate cu art. 27 Cod de procedură civilă, disponibilitatea în drepturi se afirmă în posibilitatea participanților la proces, în primul rând a părților, de a dispune liber de dreptul subiectiv material sau de interesul legitim supus judecării, precum și de a dispune de drepturile procedurale, de a alege modalitatea și mijloacele procedurale de apărare. Instanța nu admite dispunerea de un drept sau folosirea modalității de apărare dacă aceste acte contravin legii ori încalcă drepturile sau interesele legitime ale persoanei.

Din considerentele menționate supra și având în vedere faptul că încheierea din 01 martie 2017 a Curții de Apel Chișinău nu este susceptibilă recursului, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ al Curții Supreme de Justiție ajunge la concluzia de a respinge recursul declarat de administratorul Societății cu răspundere limitată „Vivaura-CH”, Cemortan Anatolie ca fiind depus împotriva unui act judecătoresc nesusceptibil de atac.

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

d i s p u n e

Se respinge recursul depus de administratorul Societății cu răspundere limitată „Vivaura-CH”, Cemortan Anatolie, ca fiind depus împotriva unui act judecătoresc nesusceptibil de atac.

Decizia este irevocabilă.

Președintele ședinței, judecătorul

Svetlana Filincova

Judecătorii

Maria Ghervas

Iurie Bejenaru