

prima instanță:(Curtea de Apel Bălți) Iu. Grosu

DECIZIE

12 mai 2017

mun. Chișinău

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

în componență:

Președintele ședinței,
judecători

Valentina Clevadî
Galina Stratulat, Iuliana Oprea,
Ion Druță, Dumitru Mardari

examinând recursul declarat de către avocatul Andrian Matcovschi în interesele societății cu răspundere limitată ”Elit-Tehnica”,

la cererea societății cu răspundere limitată ”Demeder-Com” privind intentarea față de sine a procesului de insolabilitate,

împotriva hotărârii Curții de Apel Bălți din 06 martie 2017, prin care a fost respinsă cererea introductivă înaintată de societatea cu răspundere limitată ”Elit-Tehnica” în privința societății cu răspundere limitată ”Demeder-Com”,

c o n s t a t ă :

La 20 februarie 2017 societatea cu răspundere limitată ”Elit-Tehnica” a depus cerere introductivă prin care a solicitat revocarea planului procedurii de restructurare a societății cu răspundere limitată ”Demeder-Com” acceptat de adunarea creditorilor din 02 august 2016 și confirmat prin hotărârea Curții de Apel Bălți din 23 august 2016, intentarea față de societatea cu răspundere limitată ”Demeder-Com” a procedurii falimentului ca rezultat al neexecutării planului procedurii de restructurarea și numirea în calitate de lichidator al societății cu răspundere limitată ”Demeder-Com”, administratorul autorizat, Nicolae Gavriș.

În motivarea cererii introductive a menționat că, la 03 februarie 2016 societatea cu răspundere limitată ”Demeder-Com” s-a adresat cu cerere introductivă privind intentarea față de sine a procesului de insolabilitate.

La 04 februarie 2016 Curtea de Apel Bălți a admis spre examinare cererea introductivă și a dispus aplicarea următoarelor măsuri de asigurare cum ar fi, numirea în calitate de administrator provizoriu pe Gravriș Nicolae, obligarea debitorului ca în perioada de observația, deciziile privind gestionarea patrimoniului să fie luate doar cu acordul prealabil al administratorului provizoriu, punerea sechestrului pe bunurile debitorului și corespondența lui comercială, suspendarea urmărilor individuale ale creditorilor și executarea silită a creanțelor acestora contra debitorului, punerea interdicției la înstrăinarea de către debitor a bunurilor sale fără învoirea expresă a administratorului provizoriu.

La 15 martie 2016 instanța de insolvență, a intentat procesul de insolvență față de societate cu răspundere limitată "Demeder-Com" și a numit în calitate de administrator al insolvenței pe administratorul autorizat, Gavriș Nicolae.

La 29 martie 2016, societatea cu răspundere limitată "Elit-Tehnica" a depus cerere de admitere a creanțelor în cadrul procesului de insolvență intentat față de societatea cu răspundere limitată "Demeder-Com" solicitând să fie admisă creanța creditorului societate cu răspundere limitată "Demeder-Com" în valoare de 2 165 957, 85 lei și să fie recunoscută ca garantată creanța creditorului societate cu răspundere limitată "Elit-Tehnica" în sumă de 2 165 957,85 lei precum și satisfacerea ei din contul bunului gajist – tractorul de model John Deer 8335R, număr de serie, 1RW8335REEP083429, anul procedurii 2014.

În tabelul definitiv al creanțelor, aprobat de instanța de insolvență la ședința de validare, societatea cu răspundere limitată "Elit-Tehnica" a fost recunoscută în calitate de creditor garantat, fiindu-i validată creanța în valoare de 2 012 561,40 lei.

La 02 august 2016, Adunarea creditorilor a acceptat Planul procedurii de restructurare a societății cu răspundere limitată "Demeder-Com".

Prin hotărârea Curții de Apel Bălți din 23 august 2016, a fost confirmat planul procedurii de restructurare a societății cu răspundere limitată "Demeder-Com", aprobat la adunarea creditorilor din 02 august 2016.

Totodată, instanța de insolvență a dispus încetarea procedurii de insolvență și aplicarea față de debitor a procedurii planului.

Hotărârea Curții de Apel Bălți din 23 august 2016 a devenit irevocabilă la 19 octombrie 2016.

De asemenea, au mai menționat că, conform pct. 4.5. și pct. 4.6 din Planul procedurii de restructurare a societății cu răspundere limitată "Demeder-Com", aprobat la Adunarea creditorilor din 02 august 2016, debitorul urma să stingă creanța în valoare de 2 012 561, 40 lei față de societatea cu răspundere limitată "Elit-Tehnica" după cum urmează: 1 250 000 lei pînă la 15 octombrie 2016 și 762 561,40 lei pînă la 15 octombrie 2017.

Însă, societatea cu răspundere limitată "Demeder-Com" nu și-a onorat obligația asumată prin planul procedurii de restructurare și nu a achitat creditorului societate cu răspundere limitată "Elit-Tehnica" partea din creanță în sumă de 1 250 000 lei pînă la 15 octombrie 2016.

La 23 ianuarie 2017, societatea cu răspundere limitată "Elit-Tehnica", prin intermediul reprezentantului său, a expediat debitorului societate cu răspundere limitată "Demeder-Com" o notificare, prin care l-a informat despre consecințele neexecutării planului, adică despre intenția creditorului societate cu răspundere limitată "Elit-Tehnica" de a se adresa cu o cerere instanței de insolvență care va avea efect intrarea în faliment și lichidarea patrimoniului debitorului societate cu răspundere limitată "Demeder-Com".

Debitorul, societatea cu răspundere limitată "Demeder-Com" a recepționat notificarea la 25 ianuarie 2017, însă nu a întreprins nici o măsură în vederea executării planului.

Prin hotărârea Curții de Apel Bălți din 06 martie 2017 cererea introductivă înaintată de societatea cu răspundere limitată "Elit-Tehnica" în temeiul art. 217 a Legii

insolvabilității, în privința societății cu răspundere limitată ”Demeder-Com” în proces de insolvență, s-a respins.

La 20 martie 2017 avocatul Matcovschi Andrian în interesele societății cu răspundere limitată ”Elit-Tehnica” a depus cerere de recurs prin care a solicitat casarea integrală a hotărârii Curții de Apel Bălți din 06 martie 2017, soluționarea cauzei în fond prin decizie, și anume revocarea planului procedurii de restructurare a societății cu răspundere limitată ”Demeder-Com”, acceptat de Adunarea creditorilor din 02 august 2016 și confirmat prin hotărârea Curții de Apel Bălți din 23 august 2016, intentarea față de societatea cu răspundere limitată ”Demeder-Com” a procedurii falimentului ca rezultat al neexecutării planului procedurii de restructurare.

În motivarea recursului a menționat că, la 02 august 2016, Adunarea creditorilor a acceptat Planul procedurii de restructurare a societății cu răspundere limitată ”Demeder-Com”.

Conform pct. 4.5., 4.6. din planul procedurii de restructurare a societății cu răspundere limitată ”Demeder-Com”, debitorul urma să stingă creanța în valoare de 2 012 561,40 lei față de societatea cu răspundere limitată ”Elit-Tehnica” după cum urmează: 1 250 000 lei pînă la 15 octombrie 2016 și 762 561,40 lei pînă la 15 octombrie 2017.

Societatea cu răspundere limitată ”Demeder-Com” nu și-a onorat în termen obligația asumată prin planul procedurii de restructurare și nu achitat creditorului societate cu răspundere limitată ”Elit-Tehnica” partea din creanță în sumă de 1 250 000 lei pînă la 15 octombrie 2016.

De asemenea, a menționat că, recurentul urmează să depună recursul motivat, întrucît nu a luat cunoștință cu hotărârea motivată.

La 11 aprilie 2017 avocatul Matcovschi Andrian în interesele societății cu răspundere limitată ”Elit-Tehnica” a depus recurs motivat prin care a susținut cele solicitate prin cererea de recurs anterioară, comunicînd suplimentar că, Curtea de Apel Bălți, urma în temeiul art. 217 din Legea insolvenței să dispună intentarea față de societatea cu răspundere limitată ”Demeder-Com” a procedurii falimentului ca rezultat al neexecutării planului procedurii de restructurare, cît și revocarea planului procedurii de restructurare a societății cu răspundere limitată ”Demeder-Com”, acceptat de Adunarea creditorilor din 02 august 2016 și confirmat prin hotărârea Curții de Apel Bălți din 23 august 2016.

Astfel, au menționat că, deși instanța de insolvență, în cuprinsul hotărârii, constată faptul neîndeplinirii de către societatea cu răspundere limitată ”Demeder-Com” a planului procedurii de restructurare, cît și existența temeiurilor de intentare a procedurii falimentului, instanța, din motive de ”oportunitate”, nu aplică prevederile art. 217 din Legea insolvenței.

Potrivit prevederilor art.429 Codul de procedură civilă, pot fi atacate cu recurs deciziile pronunțate de curțile de apel în calitatea lor de instanțe de apel, cît și hotărârile pronunțate de curțile de apel în procedura de insolvență.

Conform art. 1 alin. (4) din Legea insolvenței nr.149 din 29 iunie 2012, procesul de insolvență se desfășoară în conformitate cu prevederile Codului de procedură civilă și cu cele ale respectivei legi.

Cu referire la termenul de depunere a recursului, instanța de recurs menționează că, Curtea de Apel Bălți a emis hotărârea la 06 martie 2017.

Conform art. 8 alin. (1) din Legea insolvenței, nr. 149 din 29 iunie 2012, hotărârile instanței de insolvență pot fi atacate cu recurs, numai în cazurile prevăzute expres de lege, în termen de 15 zile de la data pronunțării.

Recurentul, avocatul Matcovschi Andrian în interesele societății societății cu răspundere limitată "Elit-Tehnică" a depus cererea de recurs la 21 martie 2017 și respectiv la 11 aprilie 2016.

La materialele cauzei nu este dovada înmânării sau recepționării hotărârii instanței de insolvență de către părți, respectiv cererea de recurs se consideră depusă în termen.

În conformitate cu art. 445 alin. (1) lit. c) din Codul de procedură civilă, 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.

Analizând legalitatea hotărârii atacate, prin prisma argumentelor invocate de recurent și materialele din dosar, Colegiul consideră recursul drept întemeiat și care urmează a fi admis din următoarele motive.

În conformitate cu art. 21 alin. (6) din Legea insolvenței, nr. 149 din 29 iunie 2012 dacă în cererea introductivă debitorul declară că se află în stare de insolvență și își exprimă intenția de a lichida sau de a își restructura activitatea, instanța de judecată va adopta, în cel mult 10 zile lucrătoare, cu citarea debitorului, o hotărâre de intentare a procesului de insolvență fără drept de recurs, obligându-l, după caz, să prezinte un plan al procedurii de restructurare. În acest caz, prevederile art. 23–29 nu se aplică.

Potrivit art. 182 din Legea insolvenței, restructurarea este o procedură de insolvență ce se aplică debitorului în vederea achitării datoriilor lui, care prevede întocmirea, aprobarea, implementarea și respectarea unui plan al procedurii de restructurare, incluzând, împreună sau separat:

- a) restructurarea operațională și/sau financiară a debitorului;
- b) restructurarea corporativă prin modificarea structurii de capital social;
- c) restrângerea activității prin lichidarea unor bunuri din patrimoniul debitorului;
- d) orice alte acțiuni neinterzise de legislația în vigoare.

Art. 183 alin. (1) din Legea insolvenței, statuează că, procedura de restructurare se aplică de către instanța de insolvență în temeiul unei hotărâri a adunării creditorilor.

Prin hotărârea Curții de Apel Bălți din 23 august 2016 s-a confirmat planul procedurii de restructurare a societății cu răspundere limitată "Demeder-Com" aprobat la adunarea creditorilor din 02 august 2016.

În conformitate cu pct. 4.2, 4.5. din Planul procedurii de restructurare al societății cu răspundere limitată "Demeder-Com", debitorul urma să achite datoria societății cu răspundere limitată "Elit-Tehnică" în sumă de 1 250 000 lei în perioada anului 2016.

Potrivit prevederilor art. 217 din Legea insolvenței, 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 insolvenței lui.**

Prin scrisoarea nr. 5/17ET din 23 ianuarie 2017 avocatul Andrian Matcovschi în interesele societății cu răspundere limitată "Elit-Tehnică" a remis în adresa societății cu

răspundere limitată "Demeder-Com" o notificare prin care a solicitat debitorului executarea obligației asumate și achitarea în contul societății cu răspundere limitată "Elit-Tehnica" a sumei de 1 250 000 lei.

Scrisoare a fost recepționată de către societatea cu răspundere limitată "Demeder-Com" la 25 ianuarie 2017, potrivit avizului de recepție.

Conform procesului-verbal al ședinței adunării creditorilor societății cu răspundere limitată "Demeder-Com" din 21 februarie 2012, s-a pus în discuție modificarea planului de restructurare a debitorului.

În acest sens, reprezentantul debitorului a solicitat în cadrul ședinței adunării creditorilor modificarea planului de restructurare în vederea modificării termenelor de achitare a creanțelor validate și a cuantumurilor sumelor.

Adunarea creditorilor a hotărât amânarea examinării chestiunii privind modificarea planului procedurii de restructurare a societății cu răspundere limitată "Demeder-Com" pentru 02 martie 2017.

În referința prezentată la examinarea cauzei, poziție susțină și în cadrul ședinței de judecată este invocat că, în rezultatul examinării chestiunii din ordinea de zi, majoritatea creditorilor au hotărât la 02 martie 2017 modificarea planului procedurii de restructurare a societății cu răspundere limitată "Demeder-Com" în partea termenelor și cuantumurilor de achitare a creanțelor validate, *fără a fi anexată hotărârea în cauză*.

În aceste sens, se reține că, neachitarea creanțelor validate, conform Planul de restructurare reprezintă o neexecutare a planului, fapt ce atrage aplicarea prevederilor art. 217 din Legea insolvenței.

Cu toate că, instanța de judecată a amânat examinarea pricinii pentru 06 martie 2017 în legătură cu necesitatea adoptării de către Adunarea creditorilor la 02 martie 2017 a modificării planului de restructurare, în ședința din 06 martie 2017, hotărârea respectivă nu a fost prezentată de părți, iar instanța de judecată a respins cererea introductivă înaintată de societatea cu răspundere limitată "Elit-Tehnica", în temeiul art. 217 a Legii insolvenței, în privința societății cu răspundere limitată "Demeder-Com" în proces de insolvență, deși hotărârea în cauză urma să fie cercetată pentru constatarea și aprecierea acesteia.

Totodată, se conchide că, conform procesului-verbal al ședinței de judecată din 06 martie 2017, reprezentantul societății cu răspundere limitată "Demeder-Com", avocatul Andrian Matcovschi nu a negat existența hotărârii Adunării creditorilor din 02 martie 2017 de modificare a termenelor și cuantumurilor de achitare a creanțelor validate.

Cu toate acestea, prin prisma art. 118 din Codul de procedură civilă, nici una din părți nu a adus nici o probă în favoarea celor invocate, luând în considerație punerea în discuție a modificării planului procedurii de restructurare, în partea achitării creanței societății cu răspundere limitată "Elit-Tehnica".

Mai mult ca atât, instanța de insolvență, prin prisma principiului nemijlocirii, oralității și contradictorialității urma să cerceteze nemijlocit hotărârea Adunării creditorilor din 02 martie 2017 cu privire la modificarea planului de restructurare, ori modificarea termenilor și cuantumului de achitare de către Adunarea creditorilor impune și modificarea obligațiilor de executare asumate de debitor.

Având în vedere cele expuse mai sus, hotărârea Curții de Apel Bălți din 06 martie 2017 este neîntemeiată, fiind adoptată cu aplicarea eronată a normelor de drept material, și urmează a fi casată.

Eroarea menționată nu poate fi corectată de către instanța de recurs.

În conformitate cu art. 445 alin. (1) lit. c), alin. (3) Codul de procedură civilă, 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 avocatul Andrian Matcovschi în interesele societății cu răspundere limitată "Elit-Tehnica".

Se casează hotărârea Curții de Apel Bălți din 06 martie 2017, prin care a fost respinsă cererea introductivă înaintată de societatea cu răspundere limitată "Elit-Tehnica" în privința societății cu răspundere limitată "Demeder-Com", cu trimiterea pricinii la rejudecare în instanța de insolabilitate Curtea de Apel Bălți, în alt complet de judecată.

Decizia nu se supune nici unei căi de atac.

Președintele ședinței,

Valentina Clevadi

judecători

Galina Stratulat

Iuliana Oprea

Ion Druță

Dumitru Mardari