

prima instanță: (Curtea de Apel Chișinău) S. Arnăut

DECIZIE

31 mai 2017

mun. Chișinău

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

în componența:

Președintele ședinței,
judecători

Valentina Clevadî
Iurie Bejenaru
Dumitru Mardari

examinând recursul declarat de către administratorul insolabilității Întreprinderii de Stat ”Stațiunea Tehnologico-Experimentală Codru” (în procedura planului) Lungu Marcel, în cadrul procesului de insolabilitate a Întreprinderii de Stat ”Stațiunea Tehnologico-Experimentală Codru”,

împotriva încheierii Curții de Apel Chișinău din 26 aprilie 2017 prin care a fost destituit Lungu Marcel din funcția de administrator al insolabilității Întreprinderii de Stat ”Stațiunea Tehnologico-Experimentală Codru” (în procedura planului), desemnat în calitate de administrator Gherman Andrei și respinse cererile înaintate de administratorul insolabilității Întreprinderii de Stat ”Stațiunea Tehnologico-Experimentală Codru”, Lungu Marcel și membrii comitetului creditorilor Întreprinderii de Stat ”Stațiunea Tehnologico-Experimentală Codru” privind desemnarea locțiitorului administratorului insolabilității,

c o n s t a t ă:

La 03 iunie 2013 societatea pe acțiuni ”Parcul de Autobuze din Bălți” a depus cerere introductivă prin care a solicitat intentarea procesului de insolabilitate față de Întreprinderea de Stat ”Stațiunea Tehnologico-Experimentală Codru”.

Prin încheierea Curții de Apel Chișinău din 10 iulie 2013 a fost admisă spre examinare cererea introductivă înaintată de societatea pe acțiuni ”Parcul de Autobuze din Bălți” și pus sub observație debitorul Întreprinderea de Stat ”Stațiunea Tehnologico-Experimentală Codru”.

În funcția de administrator provizoriu al Întreprinderii de Stat ”Stațiunea Tehnologico-Experimentală Codru” a fost desemnat Chicu Dumitru.

Prin hotărârea Curții de Apel Chișinău din 02 octombrie 2013 a fost intentat procesul de insolabilitate față de Întreprinderea de Stat ”Stațiunea Tehnologico-Experimentală Codru” și desemnat în calitate de administrator al insolabilității Lungu Marcel. În scopul prevenirii modificării stării bunurilor debitorului, au fost aplicate măsurile de asigurare.

Prin hotărârea Curții de Apel Chișinău din 26 aprilie 2014 a fost aprobată hotărârea Adunării creditorilor Întreprinderii de Stat ”Stațiunea Tehnologico-Experimentală Codru” din 18 iunie 2014 și s-a confirmat planul procedurii de restructurare a Întreprinderii de Stat ”Stațiunea Tehnologico-Experimentală Codru” cu încetarea procedurii de restructurare cu aplicarea planului față de Întreprinderea de Stat ”Stațiunea Tehnologico-Experimentală Codru”, în funcția de administrator al insolvenței în perioada executării planului procedurii de restructurare a fost desemnat Lungu Marcel.

La 03 aprilie 2017 Ministerul Agriculturii și Industriei Alimentare a înaintat instanței de insolvențe sesizarea cu privire la destituirea administratorului insolvenței al Întreprinderii de Stat ”Stațiunea Tehnologico-Experimentală Codru” – Lungu Marcel, solicitând destituirea lui Lungu Marcel din funcția de administrator al Întreprinderii de Stat ”Stațiunea Tehnologico-Experimentală Codru” și numirea în această funcție a lui Gherman Andrei (f.d. 31).

În motivarea sesizării Ministerul Agriculturii și Industriei Alimentare a menționat că prin scrisoarea Procuraturii Anticorupție din 30 martie 2017 a fost informat despre pornirea urmăririi penale în privința administratorului procedurii de insolvențe al Întreprinderii de Stat ”Stațiunea Tehnologico-Experimentală Codru” Lungu Marcel și președintele comitetului creditorilor Alexa Oleg privind comiterea de către aceștia a infracțiunii prevăzute de art. 42, art.190 alin. (5) Cod penal și aplicată măsura preventivă – arest preventiv.

La data de 10 aprilie 2017 administratorul insolvenței Întreprinderii de Stat ”Stațiunea Tehnologico-Experimentală Codru” Lungu Marcel a înaintat instanței de insolvențe cerere de desemnare a loțiitorului administratorului, solicitând desemnarea în cadrul procesului de insolvențe a Întreprinderii de Stat ”Stațiunea Tehnologico-Experimentală Codru” în calitate de loțiitor al administratorului insolvenței – Mihail Ceavdar, invocând faptul că din motive personale temporar nu are posibilitatea să exercite atribuțiile în cadrul procesului de insolvențe (f.d. 53).

Prin încheierea Curții de Apel Chișinău din 26 aprilie 2017 a fost destituit Lungu Marcel din funcția de administrator al insolvenței Întreprinderii de Stat ”Stațiunea Tehnologico-Experimentală Codru” (în procedura planului) și desemnat în calitate de administrator Gherman Andrei.

Cererile înaintate de administratorul insolvenței Întreprinderii de Stat ”Stațiunea Tehnologico-Experimentală Codru” Lungu Marcel și membrii comitetului creditorilor Întreprinderii de Stat ”Stațiunea Tehnologico-Experimentală Codru” privind desemnarea loțiitorului administratorului insolvenței au fost respinse.

La 03 mai 2017 administratorul insolvenței Întreprinderii de Stat ”Stațiunea Tehnologico-Experimentală Codru” (în procedura planului) Lungu Marcel a declarat recurs nemotivat împotriva încheierii Curții de Apel Chișinău din 26 aprilie 2017, prin care a solicitat admiterea recursului, casarea integrală a încheierii instanței de insolvențe cu admiterea cererii privind desemnarea lui Ceavdar Mihail în calitate de loțiitorul al administratorului insolvenței Întreprinderii de Stat ”Stațiunea Tehnologico-Experimentală Codru”.

Totodată, a menționat că deoarece la data depunerii recursului nu era redactată încheierea motivată, recursul va fi completat cu unul suplimentar.

La 30 mai 2017, Lungu Marcel a depus recurs motivat împotriva încheierii Curții de Apel Chișinău din 26 aprilie 2017.

În recursul motivat, Marcel Lungu a menționat că instanța de insolvență a ignorat neîntemeiat cererea privind desemnarea loțiitorului administratorului insolvenței. Astfel, a relatat că la 14 martie 2017 a fost reținut pentru 72 de ore de către Procuratura Anticorupție, iar prin încheierea Judecătorei Chișinău (sediul Buiucani) din 16 martie 2017 în privința sa a fost aplicată măsura arestului preventiv pe un termen de 30 de zile cu deținere în izolatorul Centrului Național Anticorupție. Prin încheierea Judecătorei Chișinău (sediul Buiucani) din 12 aprilie 2017 a fost înlocuită măsura preventivă sub formă de arest preventiv cu măsura preventivă de arestare la domiciliu pentru o perioadă de 30 de zile.

De asemenea, relatează că deoarece nu își putea exercita temporar atribuțiile, a solicitat instanței de insolvență desemnarea lui Ceavdar Mihail în calitate de loțiitor al administratorului insolvenței.

Consideră recurentul că instanța de insolvență urma să admită cererea sa privind desemnarea loțiitorului, având în vedere că nu poate să exercite temporar atribuțiile, nefiindu-i suspendată sau retrasă autorizația de desfășurare a profesiei de administrator autorizat, ci doar se află temporar sub acțiunea măsurilor preventive.

Totodată, recurentul a invocat că instanța de insolvență nu i-a oferit posibilitatea să facă cunoștință cu cererea de destituire depusă de Ministerul Agriculturii și Industriei Alimentare, să prezinte referință și nici să se folosească de dreptul la apărare. Mai mult ca atât, nici nu a cunoscut despre cererea de destituire.

La fel consideră că instanța de insolvență a încălcat procedura de desemnare a noului administrator al insolvenței. Or, deși Ministerul Agriculturii și Industriei Alimentare are prerogative de a solicita destituirea administratorului insolvenței din motive întemeiate, acesta nu poate propune candidatura noului administrator al insolvenței.

De asemenea, la 30 mai 2017 Lungu Marcel a depus cerere cu privire la amânarea examinării recursului pe motiv că instanța de insolvență nu a expediat încheierea motivată, astfel fiind în imposibilitate de a face cunoștință cu încheierea motivată.

Colegiul consideră neîntemeiată cererea recurentului Lungu Marcel cu privire la amânarea examinării recursului, deoarece acesta a depus recurs motivat împotriva încheierii Curții de Apel Chișinău din 26 aprilie 2017, mai mult ca atât, la 18 mai 2017 instanța de insolvență a expediat în adresa recurentului copia încheierii contestate (f.d. 76).

La 30 mai 2017, societatea pe acțiuni "Parcul de autobuze din Bălți" a depus referință, prin care a solicitat respingerea recursului depus de Lungu Marcel și menținerea încheierii Curții de Apel Chișinău din 26 aprilie 2017.

În conformitate cu art. 425 Codul de procedură civilă, termenul de declarare a recursului împotriva încheierii este de 15 zile de la comunicarea încheierii.

Colegiul consideră că, recursul este declarat în termen, deoarece încheierea instanței de insolvență a fost pronunțată la data de 26 aprilie 2017, iar cererea de recurs a fost depusă la data de 03 mai 2017.

În conformitate cu art. 426 al. (3) Codul de procedură civilă, recursul împotriva încheierii se examinează în termen de 3 luni într-un complet din 3 judecători, pe baza dosarului și a materialelor anexate la recurs, fără examinarea admisibilității și fără participarea părților.

Analizând legalitatea și temeinicia încheierii atacate, prin prisma argumentelor invocate în cererea de recurs Colegiul consideră recursul drept neîntemeiat și care urmează a fi respins din următoarele motive.

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

Conform art. 63 al. (1), (3) și (5) din Legea insolvenței nr. 49 din 29 iunie 2012, administratorul insolvenței și administratorul provizoriu sînt persoane fizice desemnate de către instanța de insolvență să exercite atribuțiile prevăzute de lege în perioada de observație, în procesul de insolvență și în procedura de restructurare a debitorului. Administratorul și lichidatorul își exercită activitatea conform prevederilor legii.

La etapa intentării procedurii, instanța de insolvență desemnează candidatura administratorului provizoriu, administratorului insolvenței sau a lichidatorului, propusă de debitor sau de creditorul care a inițiat procedura.

În cazul în care debitorul sau creditorul nu prezintă candidatura administratorului/lichidatorului pînă la intentarea procedurii, instanța este în drept să numească în mod aleatoriu orice persoană din lista administratorilor și a lichidatorilor. În situația în care numirea administratorului sau a lichidatorului s-a efectuat contrar procedurii stabilite, desemnarea este susceptibilă de anulare la cererea oricărui participant la proces. Sarcina probațiunii revine părții care s-a opus desemnării. Administratorul și lichidatorul sînt obligați, din data desemnării lor și pe tot parcursul procesului, să informeze instanța de insolvență și comitetul creditorilor despre orice incompatibilitate stabilită de lege, precum și despre orice conflict de interese care a existat anterior sau care a apărut după desemnare.

Instanța de judecată este în drept să decidă dacă anumite relații ale administratorului/lichidatorului cu părțile în proces ori anumite conflicte de interese afectează sau nu imparțialitatea administratorului/lichidatorului în procesul derulat.

Urmează de reținut că, prin hotărârea Curții de Apel Chișinău din 02 octombrie 2013 a fost intentat procesul de insolvență față de Întreprinderea de Stat "Stațiunea Tehnologico-Experimentală Codru" și desemnat în calitate de administrator al insolvenței Lungu Marcel. În scopul prevenirii modificării stării bunurilor debitorului, au fost aplicate măsurile de asigurare.

Prin hotărârea Curții de Apel Chișinău din 26 aprilie 2014 a fost aprobată hotărârea Adunării creditorilor Întreprinderii de Stat "Stațiunea Tehnologico-Experimentală Codru" din 18 iunie 2014 și s-a confirmat planul procedurii de restructurare a Întreprinderii de Stat "Stațiunea Tehnologico-Experimentală Codru" cu încetarea procedurii de restructurare cu aplicarea planului față de Întreprinderea de Stat "Stațiunea Tehnologico-Experimentală Codru", în funcția de administrator al insolvenței în perioada executării planului procedurii de restructurare a fost desemnat Lungu Marcel.

Conform art. 71 al. (1) al Legii insolvenței nr. 49 din 29 iunie 2012, la cererea comitetului creditorilor, a adunării creditorilor, a administrației publice centrale de specialitate sau autorităților administrației publice locale (în cazul intentării procesului de insolvență în privința întreprinderii de stat care a fost fondată de către organul central de specialitate sau a întreprinderii municipale care a fost fondată de autoritatea administrației publice locale, sau a întreprinderii în al cărei capital statutar statul deține mai mult de 35% din pachetul de acțiuni), sau din oficiu, instanța de insolvență poate destitui administratorul/lichidatorul din motive întemeiate, inclusiv dacă acesta nu îndeplinește condițiile privind indicatorii de performanță; sau depășește sau nu respectă atribuțiile ce îi revin prin prezenta lege, încalcă legislația; sau se află în conflict de interese cu orice parte în

proces; sau cade sub incidența prevederilor de incompatibilitate și/sau a restricțiilor prevăzute de lege; sau se află în procedură de lichidare sau de insolvență.

La caz, Colegiul reține că la 03 aprilie 2017 Ministerul Agriculturii și Industriei Alimentare a înaintat instanței de insolvență sesizarea cu privire faptul pornirii urmăririi penale în privința administratorului procedurii de insolvență al Întreprinderii de Stat ”Stațiunea Tehnologico-Experimentală Codru” – Lungu Marcel și președintele comitetului creditorilor al întreprinderii privind comiterea de către aceștia a infracțiunii prevăzute de art. 42, art. 190 alin. (5) Cod penal și aplicată măsura preventivă – arest preventiv.

Astfel, Ministerul Agriculturii și Industriei Alimentare a invocat că administratorul procedurii de insolvență al Întreprinderii de Stat ”Stațiunea Tehnologico-Experimentală Codru” – Lungu Marcel se află în imposibilitatea de exercitare a funcțiilor sale, iar întru asigurarea bunului mers al procedurii de insolvență al întreprinderii și neadmiterii situației în care întreprinderea rămîne negestionată, a solicitat destituirea lui Lungu Marcel din funcția de administrator al Întreprinderii de Stat ”Stațiunea Tehnologico-Experimentală Codru” și numirea în această funcție a lui Gherman Andrei.

De asemenea, la 06 aprilie 2017, societatea pe acțiuni ”Parcul de autobuze din Bălți” a sesizat instanța de insolvență despre apariția circumstanțelor care determină necesitatea destituirii din oficiu a administratorului insolvenței Întreprinderii de Stat ”Stațiunea Tehnologico-Experimentală Codru” – Lungu Marcel și numirea în această funcție a unei alte persoane.

Drept temei a invocat faptul că la data de 28 februarie 2017 Procuratura Anticorupție a pornit un dosar penal privind înstrăinarea ilegală în anul 2015 de către administratorul insolvenței Lungu Marcel a unui complex de bunuri imobile ale Întreprinderii de Stat ”Stațiunea Tehnologico-Experimentală Codru”, situat pe str. Costiujeni, 14 municipiul Chișinău cu suprafața totală de 2800 m.p. și un teren aferent de 1,1438 ha, fiind învinuit în baza art. 190 alin (5) Cod penal și anume de dobândire prin înșelăciune și abuz de încredere a imobilelor menționate.

Conform art. 66 al. (1) lit. x) al Legii insolvenței nr. 49 din 29 iunie 2012, administratorul și lichidatorul are obligația de a sesiza instanța de insolvență despre orice alte probleme care apar pe parcursul exercitării atribuțiilor sale.

Colegiul reține că administratorul insolvenței Întreprinderii de Stat ”Stațiunea Tehnologico-Experimentală Codru” Lungu Marcel nu a informat instanța de insolvență despre faptul că a fost pus sub învinuire, or acest fapt a afectat în mod esențial imparțialitatea administratorului insolvenței în cadrul dosarului de insolvență a Întreprinderii de Stat ”Stațiunea Tehnologico-Experimentală Codru”, fapt ce vine în contradicție cu obligațiunea lui Lungu Marcel de a supraveghea activitatea Întreprinderii de Stat ”Stațiunea Tehnologico-Experimentală Codru”.

Prin urmare, Lungu Marcel se află în situația de conflict de interese în raport cu însuși debitorul, circumstanță ce servește drept temei pentru destituirea lui Lungu Marcel din funcția de administrator al insolvenței în temeiul art. 71 al. (1) al Legii insolvenței.

Astfel, Colegiul consideră că instanța de insolvență întemeiat a dispus destituirea lui Lungu Marcel din funcția de administrator al insolvenței Întreprinderii de Stat ”Stațiunea Tehnologico-Experimentală Codru”.

La fel, s-a stabilit că administratorul insolvenței Întreprinderii de Stat ”Stațiunea Tehnologico-Experimentală Codru” Lungu Marcel și membrii comitetului creditorilor au

solicitat instanței de insolvență desemnarea locțiitorului administratorului insolvenței Lungu Marcel, administratorul autorizat Ceavdar Mihail pe motiv că Lungu Marcel din motive personale temporar nu are posibilitate să exercite atribuțiile în cadrul procesului de insolvență (f.d. 53, 62).

La caz, Colegiul reține că anterior Ceavdar Mihail a exercitat în cadrul procesului de insolvență funcția de director al Întreprinderii de Stat ”Stațiunea Tehnologico-Experimentală Codru”, fiind propus în această funcție de către Lungu Marcel.

Or, circumstanța în cauză poate fi considerată ca fiind incompatibilă cu exercitarea funcției de locțiitor al administratorului insolvenței.

În atare circumstanțe, Colegiul ajunge la concluzia de a respinge recursul declarat de către administratorul insolvenței Întreprinderii de Stat ”Stațiunea Tehnologico-Experimentală Codru” (în procedura planului) Lungu Marcel și de a menține încheierea Curții de Apel Chișinău din 26 aprilie 2017.

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 către administratorul insolvenței Întreprinderii de Stat ”Stațiunea Tehnologico-Experimentală Codru” (în procedura planului) Lungu Marcel.

Se menține încheierea Curții de Apel Chișinău din 26 aprilie 2017, prin care a fost destituit Lungu Marcel din funcția de administrator al insolvenței Întreprinderii de Stat ”Stațiunea Tehnologico-Experimentală Codru” (în procedura planului), desemnat în calitate de administrator Gherman Andrei și respinse cererile înaintate de administratorul insolvenței Întreprinderii de Stat ”Stațiunea Tehnologico-Experimentală Codru” Lungu Marcel și membrii comitetului creditorilor Întreprinderii de Stat ”Stațiunea Tehnologico-Experimentală Codru” privind desemnarea locțiitorului administratorului insolvenței.

Decizia este irevocabilă din momentul emiterii.

Președintele ședinței,

Valentina Clevadi

judecători

Iurie Bejenaru

Dumitru Mardari