

DECIZIE

31 mai 2017

mun. Chișinău

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

în componență:

președintele ședinței, judecătorul:

Iulia Sîrcu

judecătorii:

Sveatoslav Moldovan, Mariana Pitic

examinând, fără înștiințarea participanților la proces, recursul declarat de către Societatea cu Răspundere Limitată „Agrimatco-Service”,

în pricina civilă la cererea Societății cu Răspundere Limitată „Agrimatco-Service” cu privire la intentarea procesului de insolabilitate față de Societatea cu Răspundere Limitată „Dami-MB”,

împotriva încheierii Curții de Apel Chișinău din 20 ianuarie 2017, prin care a fost admisă cererea creditorului Banca Comercială „Moldindconbank” Societate pe Acțiuni cu privire la anularea parțială a hotărârii adunării creditorilor Societății cu Răspundere Limitată „Dami-MB”, în proces de insolabilitate, din 23 decembrie 2016,

c o n s t a t ă

La 26 februarie 2016, SRL „Agrimatco-Service” a depus în instanța de insolabilitate cerere introductivă privind intentarea procesului de insolabilitate față de SRL „Dami-MB”.

Prin hotărârea Curții de Apel Chișinău din 31 mai 2016, a fost intentat procesul de insolabilitate față de SRL „Dami-MB”, cu desemnarea lui Purcel Viorel în calitate de administrator al insolabilității.

La 23 decembrie 2016, a avut loc adunarea creditorilor SRL „Dami-MB”, în proces de insolabilitate, fiind adoptate următoarele hotărâri: chestiunea nr. 1 de pe ordinea de zi – s-a aprobat raportul administratorului insolabilității, chestiunea nr. 2 – s-a decis trecerea debitorului SRL „Dami-MB” în procedură de faliment, totodată nefiind adoptate hotărâri de numire în calitate de lichidator pe Purcel Viorel și Topor Victor, chestiunea nr. 3 – s-a constituit comitetul creditorilor, chestiunea nr. 4 – s-au aprobat statele de personal, cuantumul retribuțiilor acestora și cheltuielilor necesare pe perioada desfășurării procesului de insolabilitate și chestiunea nr. 5 – s-a stabilit onorariul de succes al administratorului insolabilității.

La 30 decembrie 2016, administratorul insolabilității SRL „Dami-MB”, Purcel Viorel, a înaintat instanței de insolabilitate cerere de intentare a procedurii falimentului față de debitor cu desemnarea în calitate de lichidator, în mod aleatoriu, a

oricărei persoane din lista administratorilor și lichidatorilor, anexând la cerere procesul-verbal al adunării creditorilor din 23 decembrie 2016.

La 06 ianuarie 2017, creditorul BC „Moldindconbank” SA, în temeiul art. 59 din Legea insolvenței nr. 149 din 29 iunie 2012, a depus cerere cu privire la anularea parțială a hotărârii adunării creditorilor din 23 decembrie 2016, și anume a chestiunii nr. 2 de pe ordinea de zi prin care nu a fost adoptată hotărârea de numire a lui Topor Victor în funcția de lichidator al debitorului.

În motivarea cererii, BC „Moldindconbank” SA a invocat încălcarea prevederilor art. 57 alin. (10) din Legea insolvenței de adunarea creditorilor din 23 decembrie 2016 la chestiunea cu numărul 2 din ordinea de zi, indicând că la această adunare s-au prezentat 12 creditori cu creanțe în sumă de 5 783 880 lei, ceea ce constituie 94 % din suma totală a creanțelor. Au fost înaintați doi candidați pentru funcția de lichidator al SRL „Dami-MB” - Purcel Viorel și Topor Victor, ultimul fiind propus de BC „Moldindconbank” SA.

Declară creditorul că, luând în considerare faptul că la adunarea creditorilor BC „Moldindconbank” SA și BC „Moldova-Agroindbank” SA au votat cu creanțele sale în mărime de 5 119 201 lei pentru numirea lui Topor Victor în funcția de lichidator, ceea ce constituie 82,80 %, această hotărâre nu putea să nu fie adoptată de adunarea creditorilor, or, conform normei de drept nominalizate supra, hotărârile adunării creditorilor se adoptă cu votul majorității simple a creditorilor cu drept de vot prezenți la adunare, cu condiția ca aceștia să dețină mai mult de jumătate din valoarea totală a creanțelor cu drept de vot reprezentate la adunare.

Solicită BC „Moldindconbank” SA admiterea cererii și anularea parțială a hotărârii adoptată de adunarea creditorilor din 23 decembrie 2016 la chestiunea cu numărul 2 din ordinea de zi, prin care nu a fost adoptată hotărârea de numire a lichidatorului Topor Victor.

Prin încheierea Curții de Apel Chișinău din 20 ianuarie 2017, a fost admisă cererea creditorului BC „Moldindconbank” SC și anulată hotărârea adunării creditorilor SRL „Dami-MB” din 23 decembrie 2016 la chestiunea cu numărul 2 din ordinea de zi, prin care nu a fost adoptată hotărârea de numire a lui Topor Victor în funcția de lichidator al debitorului.

La 03 februarie 2017, în termenul prevăzut de art. 8 alin. (1) din Legea insolvenței și împotriva unui act susceptibil de atac conform art. 59 alin. (3) din Legea dată, creditorul SRL „Agrimatco-Service” a declarat recurs împotriva încheierii Curții de Apel Chișinău din 20 ianuarie 2017, solicitând admiterea recursului, casarea încheierii recurate și pronunțarea unei noi hotărâri sub formă de încheiere de respingere a cererii BC „Moldindconbank” SA.

În susținerea recursului, SRL „Agrimatco-Service” a invocat interpretarea în mod eronat de către instanța de insolvență a art. 57 alin. (10) din Legea insolvenței. Astfel, ținând cont de prevederile normei date, adunarea creditorilor din 23 decembrie 2016 nu a adoptat nici o hotărâre asupra chestiunii nr. 2 din ordinea de zi, deoarece nici unul din candidații propuși pentru funcția de lichidator al SRL „Dami-MB” nu a întrunit numărul de voturi a majorității simple a creditorilor cu drept de vot prezenți la adunare.

La 03 mai 2017, în adresa intimațiilor SRL „Dami-MB” și BC „Moldindconbank” SA a fost expediată spre cunoștință copia recursului declarat de SRL „Agrimatco-Service”, cu înștiințarea despre necesitatea depunerii referinței la recurs.

La 24 mai 2017, BC „Moldindconbank” a depus referință, solicitând respingerea recursului și menținerea încheierii instanței de insolabilitate, pe o care o consideră legală și întemeiată.

Alte referințe nu au parvenit.

Prin prisma art. 426 alin. (3) CPC, recursul se examinează fără înștiințarea participanților la proces.

Studiind materialele dosarului în raport cu argumentele invocate în recurs și obiecțiile expuse în referință, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ al Curții Supreme de Justiție consideră recursul întemeiat și care urmează a fi admis cu casarea integrală a încheierii recurate și pronunțarea unei noi hotărâri sub formă de încheiere de respingere a cererii BC „Moldindconbank” SA, din următoarele considerente.

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

În conformitate cu prevederile art. 427 lit. c) CPC, instanța de recurs, după ce examinează recursul împotriva încheierii este în drept să admită recursul și să caseze integral sau parțial încheierea, soluționând prin decizie problema în fond.

Potrivit art. 57 alin. (10) din Legea insolabilității, dacă legea nu prevede altfel, hotărârile adunării creditorilor se adoptă cu votul majorității simple a creditorilor cu drept de vot prezenți la adunare, cu condiția ca aceștia să dețină mai mult de jumătate din valoarea totală a creanțelor cu drept de vot reprezentate la adunare.

Din suportul probator prezent la materialele dosarului, rezultă că la 23 decembrie 2016 a avut loc adunarea creditorilor SRL „Dami-MB”, în proces de insolabilitate, fiind inclusă în ordinea de zi chestiunea nr. 2 cu privire la stabilirea modului de desfășurare a procesului de insolabilitate și, după caz, desemnarea administratorului insolabilității/lichidatorului (f.d. 8-10).

La adunare au fost prezenți 12 creditori cu creanțe în sumă de 5 783 880 lei, ceea ce constituie 94 % din suma totală a creanțelor.

Adunarea creditorilor din 23 decembrie 2016 a hotărât unanim intentarea procedurii falimentului în privința SRL „Dami-MB”, punându-se la vot adoptarea hotărârii privind desemnarea lichidatorului debitorului.

Reprezentantul creditorului SRL „Agrimatco-Service”, Botnari Andrei, a propus numirea lui Purcel Viorel în calitate de lichidator, iar reprezentantul creditorului BC „Moldindconbank” SA, Nuța Alexandru, l-a propus pe Topor Victor.

Potrivit procesului-verbal nr. 1 al adunării creditorilor SRL „Dami-MB”, în proces de insolabilitate, pentru candidatura lui Purcel Viorel au votat pentru – 10 creditori cu 664 679 voturi și contra - 2 creditori cu 5 119 201 voturi, în consecință nefiind adoptată hotărârea de desemnare a lui Purcel Victor în funcția de lichidator.

Pentru candidatura lui Topor Victor au votat pentru – 2 creditori cu 5 119 201 voturi și contra – 10 creditori cu 664 679 voturi, nefiind astfel adoptată hotărârea privind desemnarea lui Topor Victor în calitate de lichidator al SRL „Dami-MB”,

deoarece creditorii care au votat pentru, nu dețin majoritatea simplă a creditorilor cu drept de vot la adunare (f.d. 9, verso).

Prin încheierea Curții de Apel Chișinău din 20 ianuarie 2017, a fost admisă cererea creditorului BC „Moldindconbank” SC cu privire la anularea parțială a hotărârii adunării creditorilor SRL „Dami-MB”, în proces de insolvență, din 23 decembrie 2016 și anulată hotărârea adunării creditorilor SRL „Dami-MB” din 23 decembrie 2016 la chestiunea cu numărul 2 din ordinea de zi, prin care nu a fost adoptată hotărârea de numire a lui Topor Victor în funcția de lichidator al debitorului.

Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ al Curții Supreme de Justiție, verificând legalitatea actului judecătoresc contestat, constată că încheierea instanței de insolvență a fost emisă cu interpretarea eronată a prevederilor Legii insolvenței, din următoarele.

Astfel, conform art. 57 alin. (10) din Legea insolvenței, citat supra, hotărârile adunării creditorilor se adoptă cu votul majorității simple a creditorilor cu drept de vot prezenți la adunare, cu condiția ca aceștia să dețină mai mult de jumătate din valoarea totală a creanțelor cu drept de vot reprezentate la adunare.

Materialele dosarului atestă că adunarea creditorilor din 23 decembrie 2016, ținând cont de prevederile art. 57 alin. (10) din Legea insolvenței, nu a adoptat nici o hotărâre asupra chestiunii nr. 2, privind alegerea candidaturii la funcția de lichidator al SRL „Dami-MB”, deoarece nici una din candidaturile propuse nu a întrunit numărul de voturi a majorității simple a creditorilor cu drept de vot prezenți la adunare, cu condiția ca aceștia să dețină mai mult de jumătate din valoarea totală a creanțelor cu drept de vot reprezentate la adunare.

La caz, pentru candidatul Topor Victor la funcția de lichidator al debitorului au votat doar 2 din 12 creditorii prezenți la adunare.

Nu poate fi reținut argumentul creditorului BC „Moldindconbank” SC, susținut de instanța de insolvență, precum că hotărârea de numire a lui Topor Victor în funcția de lichidator a fost adoptată cu vot majoritar, BC „Moldindconbank” SA și BC „Moldova-Agroindbank” SA votând cu creanțele sale în mărime de 5 119 201 lei ceea ce constituie 82,80 %, deoarece pentru adoptarea hotărârii nu este suficient votul creditorilor ce dețin mai mult de jumătate din valoarea totală a creanțelor cu drept de vot reprezentate la adunare, fiind necesară și întrunirea condiției de adoptare a hotărârii cu votul majorității simple a creditorilor cu drept de vot prezenți la adunare.

Or, mecanismul de votare când nu este necesar votul majorității simple numerice a creditorilor prezenți la adunare, ci doar a majorității voturilor reprezentate la adunare, este valabil conform art. 57 alin. (10) din Legea insolvenței doar pentru adunările creditorilor convocate repetat, pe când în speță a avut loc prima adunare, unde nu s-a întrunit cvorumul necesar.

Date fiind cele relevate, instanța de recurs conchide că hotărârea adunării creditorilor SRL „Dami-MB” din 23 decembrie 2016 la chestiunea cu numărul 2 din ordinea de zi, prin care Topor Victor nu a fost numit în funcția de lichidator al debitorului, a fost adoptată cu respectarea prevederilor Legii insolvenței, cererea BC „Moldindconbank” SA de anulare a acesteia fiind neîntemeiată.

Din considerentele menționate și având în vedere că încheierea instanței de insolvență a fost emisă cu interpretarea eronată a prevederilor Legii insolvenței,

Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ al Curții Supreme de Justiție ajunge la concluzia de a admite recursul declarat de SRL „Agrimatco-Service”, a casa integral încheierea Curții de Apel Chișinău din 20 ianuarie 2017 cu pronunțarea unei hotărâri noi sub formă de încheiere de respingere a cererii creditorului BC „Moldindconbank” SA de anulare parțială a hotărârii adunării creditorilor din 23 decembrie 2016, ca neîntemeiată.

În conformitate cu art. 427 lit. c) CPC, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ al Curții Supreme de Justiție,

d e c i d e:

Se admite recursul declarat de Societatea cu Răspundere Limitată „Agrimatco-Service”.

Se casează integral încheierea Curții de Apel Chișinău din 20 ianuarie 2017, în pricina civilă la cererea Societății cu Răspundere Limitată „Agrimatco-Service” cu privire la intentarea procesului de insolvență față de Societatea cu Răspundere Limitată „Dami-MB” și se pronunță o hotărâre nouă sub formă de încheiere prin care:

Se respinge cererea creditorului Banca Comercială „Moldindconbank” Societate pe Acțiuni cu privire la anularea hotărârii adunării creditorilor Societății cu Răspundere Limitată „Dami-MB”, în proces de insolvență din 23 decembrie 2016, ca neîntemeiată.

Decizia este irevocabilă.

Președintele ședinței, judecător

Iulia Sîrcu

Judecătorii

Sveatoslav Moldovan

Mariana Pitic