

DECIZIE

07 iunie 2017

mun. Chișinău

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

În componență:

Președintele ședinței, judecătorul – Valeriu Doagă
Judecătorii – Tamara Chișca-Doneva, Ion Druță

examinînd recursul declarat de reprezentantul creditorului Șimanovschi Victor, avocatul Gavriș Mariana,

în cadrul procedurii de insolabilitate a societății pe acțiuni ”Scana”, cu privire la contestația înaintată de reprezentantul lui Șimanovschi Victor, avocatul Gavriș Mariana asupra tabelului definitiv al creanțelor societății pe acțiuni „Scana”,

împotriva încheierii Curții de Apel Chișinău din 05 aprilie 2017,

c o n s t a t ă:

Prin hotărîrea Curții de Apel Chișinău din 13 octombrie 2016 s-au admis cererile introductive ale Mariei Zinciuc, BC „Eximbank Gruppo Veneto Banca” SA și Mihail Strungăreanu. S-a constatat insolabilitatea debitorului și s-a intentat procesul de insolabilitate față de „Scana” SA. S-a ridicat dreptul lui Culicițchi Anatolie de administrare a „Scana” SA. S-a desemnat în calitate de administrator al insolabilității „Scana” SA, ÎI „Chicu Dumitru”. Din momentul intentării insolabilității, dreptul debitorului de a administra și de a dispune de bunurile incluse în masa debitoare s-a transmis administratorului insolabilității. S-a împuternicit administratorul insolabilității de a prelua în posesie și administrare, inclusiv prin executare silită, bunurile care fac parte din masa debitoare a „Scana” SA. S-a obligat administratorul insolabilității de a notifica creditorii despre înregistrarea cererilor de validare a creanțelor în vederea întocmirii tabelului definitiv al creanțelor pînă la 25 noiembrie 2016; de a face un apel special în adresa creditorilor garantați cu propunerea de a preciza neîntîrziat bunurile asupra cărora dețin un drept preferențial; de a verifica, de a întocmi și de a prezenta instanței de insolabilitate, pînă la 15 decembrie 2016, tabelul definitiv al creanțelor, cu comunicarea imediată a debitorului și creditorilor ale căror creanțe sau drepturi de preferință au fost trecute parțial în tabelul definitiv sau respinse. S-a stabilit ședința de validare a creanțelor pentru 13 ianuarie 2017, ora 10.00 în incinta

Curții de Apel Chișinău, str. Teilor 4, cu mențiunea că dispozitivul hotărârii se publică în Monitorul Oficial în termen de 10 zile (f.d.1-6).

La 04 ianuarie 2017 reprezentantul creditorului Șimanovschi Victor, avocatul Gavriș Mariana a depus contestație asupra tabelului definitiv al creanțelor solicitând admiterea și validarea creanței în mărime de 7200 de euro ca creanță garantată ce reiese din acordul adițional din 01 februarie 2012 la contractul de investiție nr.010634 din 23 august 2007 și rectificarea tabelului definitiv (f.d.34-35).

Prin încheierea Curții de Apel Chișinău din 05 aprilie 2017 s-a respins ca neîntemeiată contestația depusă de avocatul Gavriș Mariana în interesele creditorului Șimanovschi Victor împotriva tabelului definitiv al creanțelor „Scana” SA, în partea neincluserii în tabel spre validare a creanței în sumă de 7200 de euro la rangul creanțelor garantate (f.d.46-51).

La 11 aprilie 2017 reprezentantul creditorului Șimanovschi Victor, avocatul Gavriș Mariana a declarat recurs împotriva încheierii Curții de Apel Chișinău din 05 aprilie 2017, solicitând admiterea recursului, casarea încheierii cu emiterea unei noi hotărâri de admitere a contestației înaintate, în sensul formulat (f.d.52-55).

În motivarea recursului a invocat motivele de fapt a cererii de validare a creanței menționând că, la examinarea contestației nu au fost stabilite cert circumstanțele care au generat apariția dreptului de a cere penalitatea, fiind aplicate eronat dispozițiile art.514 din Codul civil.

Susține că penalitatea în mărime de 7200 de euro a apărut în urma acordului adițional din 01 februarie 2012, fiind parte integrantă a contractului de investiție din 23 august 2007 încheiat între „Scana” SA și Șimanovschi Victor, care prevede că pentru neexecutarea în termen a punctului 2.1. lit. f) a contractului, antreprenorul va plăti beneficiarului începând cu 01 februarie 2012 o penalitate de 150 de euro pentru fiecare lună de întârziere, pînă la transmiterea bunului în posesie.

Consideră că instanța de insolvabilitate nu a elucidat faptul că recurentul a executat obligația de plată în termenul și quantum stabilit în contract, ultima rată urmând a fi achitată la momentul transmiterii în posesie a bunului.

Susține că au fost aplicate eronat dispozițiile art. 50 alin.(1) și (2), precum și art. 153 alin. (3) din Legea insolvabilității.

Colegiul consideră recursul ca fiind declarat în termen, avînd în vedere faptul că, încheierea recurată a fost pronunțată la 05 aprilie 2017 (f.d.46-51), iar cererea de recurs a fost depusă la 11 aprilie 2017 (f.d.52-55), or conform art. 8 alin. (1) din Legea insolvabilității, 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.

Studiind materialele dosarului, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ al Curții Supreme de Justiție consideră că, recursul declarat de reprezentantul creditorului Șimanovschi Victor, avocatul Gavriș Mariana urmează a fi respins și menținută încheierea instanței de insolvabilitate pentru următoarele.

În conformitate cu prevederile art. 427 lit. a) din Codul de procedură civilă, instanța, după ce judecă recursul, este în drept să respingă recursul și să mențină încheierea.

Materialele pricinii atestă că la 23 martie 2016, reprezentantul creditorului Șimanovschi Victor, avocatul Gavriș Mariana a solicitat includerea creanței în tabelul definitiv și validarea acesteia ca creanță garantată în sumă de 52718 euro.

Prin hotărârea Curții de Apel Chișinău din 13 octombrie 2016, s-au admis cererile introductive ale Mariei Zinciuc, BC „Eximbank Gruppo Veneto Banca” SA și Mihail Strungăreanu. S-a constatat insolvabilitatea debitorului și s-a intentat procesul de insolvabilitate față de „Scana” SA. S-a ridicat dreptul lui Culicițchi Anatolie de administrare a „Scana” SA. S-a desemnat în calitate de administrator al insolvabilității „Scana” SA, ÎI „Chicu Dumitru”. Din momentul intentării procesului de insolvabilitate, dreptul debitorului de a administra și de a dispune de bunurile incluse în masa debitoare s-a transmis administratorului insolvabilității. S-a împuternicit administratorul insolvabilității de a prelua în posesie și administrare, inclusiv prin executare silită, bunurile care fac parte din masa debitoare a „Scana” SA. S-a obligat administratorul insolvabilității de a notifica creditorii despre înregistrarea cererilor de validare a creanțelor în vederea întocmirii tabelului definitiv al creanțelor până la 25 noiembrie 2016; de a face un apel special în adresa creditorilor garantați cu propunerea de a preciza neîntârziat bunurile asupra cărora dețin un drept preferențial; de a verifica, de a întocmi și de a prezenta instanței de insolvabilitate, până la 15 decembrie 2016, tabelul definitiv al creanțelor, cu comunicarea imediată debitorului și creditorilor ale căror creanțe sau drepturi de preferință au fost trecute parțial în tabelul definitiv sau respinse. S-a stabilit ședința de validare a creanțelor pentru 13 ianuarie 2017, ora 10.00 în incinta Curții de Apel Chișinău, str. Teilor 4, cu mențiunea că dispozitivul hotărârii se publică în Monitorul Oficial în termen de 10 zile (f.d.1-6).

În tabelul definitiv al creanțelor creditorilor împotriva patrimoniului debitorului „Scana” SA, creanța creditorului Șimanovschi Victor în sumă de 45511,32 de euro a fost inclusă ca creanță garantată (f.d.25).

La 04 ianuarie 2017 reprezentantul creditorului Șimanovschi Victor, avocatul Gavriș Mariana a înaintat contestație împotriva tabelului definitiv al creanțelor solicitând admiterea și validarea creanței în mărime de 7200 de euro ca creanță garantată ce reiese din acordul adițional din 01 februarie 2012 la contractul de investiție nr.010634 din 23 august 2007; rectificarea tabelului definitiv al creanțelor debitorului „Scana” SA prin includerea în privința creditorului garantat Șimanovschi Victor a creanței totale garantate în mărime de 52711,32 de euro (45511,32 de euro + 7200 de euro), asupra apartamentului 34, suprafața totală de 79,4 m.p., aflat la etajul 6, casa 1 a complexului locativ „Buna Vestire”, aflat pe adresa mun. Chișinău, str. Petru Rareș nr.55-57, în baza contractului de investiție nr.010634 din 23 august 2007, notat la OCT Chișinău cu nr. 0100/09/39471 la 16 iunie 2009 (f.d.34-35)

Prin încheierea Curții de Apel Chișinău din 05 aprilie 2017 s-a respins ca neîntemeiată contestația depusă de avocatul Gavriș Mariana în interesele creditorului Șimanovschi Victor împotriva tabelului definitiv al creanțelor „Scana” SA, în partea neincluserii în tabel spre validare a creanței în sumă de 7200 de euro la rangul creanțelor garantate (f.d.48-49).

Analizând încheierea Curții de Apel Chișinău din 05 aprilie 2017 în limitele invocate în recurs, Colegiul constată că actul de dispoziție contestat a fost emis cu respectarea normelor de drept material și procedural pertinente.

În conformitate cu art. 140 alin. (1) din Legea insolvabilității, dacă are o creanță față de debitor născută anterior datei deschiderii procedurii, creditorul înaintează în scris creanța, indiferent de tipul ei, printr-o cerere de admitere a creanțelor adresată instanței de judecată care examinează cauza de insolvabilitate a debitorului. Cererile de admitere a creanțelor se consemnează într-un registru, care se păstrează în instanță.

Potrivit art. 142 alin. (1), (4) și (7) din Legea insolvenței, creanțele se supun procedurii de verificare, prevăzută de prezenta lege, de către administratorul provizoriu sau administratorul insolvenței, sau de lichidator, cu excepția creanțelor constatate prin titluri executorii necontestate în termenele prevăzute de legi speciale. Administratorul insolvenței/lichidatorul va proceda de îndată la verificarea fiecărei cereri de admitere înregistrate la instanța de insolvență și a documentelor depuse și va efectua o cercetare amănunțită pentru a stabili legitimitatea, valoarea exactă și prioritatea fiecărei creanțe. O creanță se înscrie în tabel ținându-se cont atât de suma datorată efectiv, cât și de dobânda corespunzătoare sau de penalitatea, sau de orice alt accesoriu calculat până la data deschiderii procedurii, așa cum rezultă din actele depuse la dosar.

Conform art. 143 alin. (4)-(6) din Legea insolvenței, după intentarea procedurii de insolvență sau a procedurii simplificate a falimentului, administratorul insolvenței/lichidatorul va întocmi tabelul definitiv al creanțelor, care va cuprinde toate creanțele înaintate împotriva patrimoniului debitorului la data intentării procedurii de insolvență sau a procedurii simplificate a falimentului, inclusiv creanțele acceptate în tabelul preliminar. În tabelul definitiv se arată suma solicitată, suma admisă de administratorul insolvenței/lichidator și rangul de prioritate al creanței. Tabelul definitiv al creanțelor se aprobă de către instanța de insolvență la ședința de validare a creditorilor. La expirarea termenului de verificare, administratorul/lichidatorul depune imediat tabelul definitiv în instanța de judecată care examinează cazul de insolvență a debitorului. Creditorii și debitorul au acces la tabelul creanțelor și pot face contestații față de creanțele admise de administrator/lichidator în tabel, precum și asupra celor înlăturate. O creanță acceptată și inclusă de administratorul insolvenței/lichidator în tabelul definitiv al creanțelor se consideră validată dacă, cu cel puțin 3 zile lucrătoare înainte de ședința de validare, nu a fost contestată de debitor sau de un creditor ori dacă contestația ridicată a fost înlăturată. Contestația debitorului nu se opune validării creanței.

Potrivit art. 144 alin. (1) și (9) din Legea insolvenței, debitorul și creditorii pot să formuleze contestații cu privire la creanțele și la drepturile de preferință neadmise sau trecute integral sau parțial de administratorul insolvenței/lichidator în tabelul definitiv. Instanța de insolvență soluționează contestația prin încheiere care poate fi contestată cu recurs. Încheierea irevocabilă prin care contestația este admisă sau respinsă cu validarea creanței este executorie pentru administratorul insolvenței/lichidator și pentru toți creditorii. Încheierea constituie temei pentru rectificarea tabelului definitiv al creanțelor sau a tabelului definitiv consolidat fără a se convoca ședință specială de validare.

Astfel, pornind de la prevederile legale care reglementează contestarea creanțelor, Colegiul reține că încheierea instanței de insolvență este legală.

În acest sens, Colegiul menționează că instanța de insolvență corect a reținut că, pct.2.1 lit. f) al contractului nr.010634 din 23 august 2007 prevede termenul de dare în exploatare a blocului locativ, iar pct.2.1 lit. h) – termenul de transmitere a imobilului în proprietate, iar penalitatea inserată în contractul menționat este prevăzută pentru darea blocului în exploatare în afara termenului prevăzut, dar nu pentru transmiterea locuinței.

Ca urmare, creditorul în cazul dat nu și-a rezervat dreptul de a calcula penalitate în continuare, iar instanța a constatat că fiind validă doar creanța în mărime de 45511,32

de euro. Or, potrivit prevederilor art. 8 și art. 514 din Codul civil, pentru ca o creanță să fie executată, aceasta trebuie să existe, iar conform art. 11 din Legea insolvenței componente și mărimea obligațiilor debitorului sunt cele existente la momentul depunerii cererii introductive, iar alin. (2) lit. a) al aceluiași articol prevede că, la determinarea temeiurilor de insolvență se iau în calcul mărimea obligațiilor pecuniare, inclusiv suma restanței la livrarea bunurilor, la prestarea serviciilor și la îndeplinirea lucrărilor care urmează a fi plătite de către debitor.

După cum rezultă din norma legală în cauză, în procedura de insolvență nu se prevede calcularea de către creditor la datoriile pecuniare a penalităților, dacă acestea nu rezultă dintr-un titlu executoriu, or penalitatea nu reprezintă o plată pecuniară.

În acest sens, nu pot fi reținute argumentele reprezentantului recurentului precum că instanța de insolvență nu a elucidat faptul că recurentul a executat obligația de plată în termenul și quantum stabilit în contract, ultima rată urmând a fi achitată a momentul transmiterii în posesie a bunului, deoarece părțile contractante urmează să-și execute obligațiile asumate corelativ.

Mai mult ca atât, instanța de recurs reține întemeiată concluzia instanței de insolvență precum că acțiunea de încasare a penalității se prescrie în termen de 6 luni, iar creditorul a calculat penalitatea pentru o perioadă de 48 de luni, or potrivit art. 268 lit. a) din Codul civil, se prescriu în termen de 6 luni acțiunile privind încasarea penalității.

Prin urmare, creanța este validă atunci, când ea a ajuns la scadență, care trebuie să fie certă - neîndoielnică în sensul ca asupra ei să nu fie conturat un litigiu; lichidă - având un quantum precis determinat; exigibilă - a cărei executare creditorul poate să o pretindă imediat.

Astfel, Colegiul conchide că creanța în mărime de 7200 de euro cu titlu de penalitate este calculată de creditorul Șimanovschi Victor pentru o perioadă de 48 de luni fapt recunoscut însăși de ultimul atît în contestația înaintată la 04 ianuarie 2017 (f.d.34 verso) cît și de reprezentantul său, avocatul Gavriș Mariana în ședința de judecată din 05 aprilie 2017 (f.d.43).

În această ordine de idei, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ constată netemeinicia motivelor invocate de către recurent precum că instanța de insolvență a aplicat eronat dispozițiile art. 50 alin.(1) și (2), precum și art. 153 alin. (3) din Legea insolvenței. Or, reieșind din tabelul definitiv al creanțelor, Șimanovschi Victor are statut de creditor garantat, respectiv art. 50 din lege a fost aplicat corect, căci ultimul dispune de o creanță garantată prin contractul de investiție nr.010634 din 23 august 2007.

Totodată, art. 153 alin.(3) din Legea insolvenței prevede că fondurile obținute din vânzarea bunurilor din masa debitoare grevată, în favoarea creditorilor, cu ipotecă, gajuri sau cu alte garanții reale mobiliare ori cu drepturi de retenție de orice fel vor fi distribuite în felul următor:

a) cheltuielile de validare și de valorificare rezultate din menținerea, conservarea, luarea în posesie, evaluarea și vânzarea bunurilor, precum și plata remunerațiilor administratorului/lichidatorului și a persoanelor desemnate sau angajate în condițiile art.68 alin.(4);

b) creanțele garantate după rangul de prioritate, cuprinzând tot capitalul, dobânzile, majorările și penalitățile de orice fel.

Colegiul remarcă faptul că norma respectivă prevede modul de repartizare a fondurilor obținute în urma vânzării bunurilor din masa debitoare în favoarea creditorilor precum și ordinea de repartizare a acestora, însă la caz nu este aplicabilă.

Mai mult, nu poate fi atribuită penalitatea la creanța garantată deoarece legea atribuie expres penalitățile la creanțele chirografare dar nu la cele garantate, or potrivit art. 43 alin.(2) pct.6, lit. b) din Legea insolvenței, creanțele chirografare se împart în ranguri și se plătesc în următoarea consecutivitate: creanțele chirografare de rang inferior care au următoarele clase: amenzile, penalitățile și alte sancțiuni financiare (pecuniare), precum și cele cauzate de neexecutarea obligațiilor sau din executarea lor necorespunzătoare.

Prin urmare, luând în considerare că, încheierea instanței de insolvență este legală și întemeiată, Colegiul ajunge la concluzia de a respinge recursul declarat de reprezentantul creditorului Șimanovschi Victor, avocatul Gavriș Mariana și a menține încheierea Curții de Apel Chișinău din 05 aprilie 2017.

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

d e c i d e :

Serespinge recursul declarat de reprezentantul creditorului Șimanovschi Victor, avocatul Gavriș Mariana.

Se menține încheierea Curții de Apel Chișinău din 05 aprilie 2017 în cadrul procedurii de insolvență a societății pe acțiuni ”Scana”, cu privire la contestația înaintată de reprezentantul lui Șimanovschi Victor, avocatul Gavriș Mariana asupra tabelului definitiv al creanțelor societății pe acțiuni „Scana”.

Decizia este irevocabilă de la momentul emiterii.

Președintele ședinței,
judecătorul

Valeriu Doagă

Judecătorii

Tamara Chișca-Doneva

Ion Druță