

DECIZIE

12 iulie 2017

mun. Chișinău

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

în componență:

Președintele ședinței, judecătorul  
Judecătorii

Valeriu Doagă  
Ala Cobăneanu  
Tamara Chișca-Doneva

examinând recursul declarat de către creditorul Societății pe Acțiuni „Anchir”, în procedura falimentului, Indoitu Nicolae,

în cauza civilă privind derularea procedurii de faliment intentată față de Societatea pe Acțiuni „Anchir”,

împotriva încheierii Curții de Apel Chișinău din 31 mai 2017, prin care a fost respinsă cererea creditorului Societății pe Acțiuni „Anchir”, în procedura falimentului, Indoitu Nicolae privind destituirea din funcție a lichidatorului Jerebțov Anton,

c o n s t a t ă :

SRL „Ialoveni Gaz” s-a adresat Curții de Apel Economice cu o cerere introductivă privind intentarea procesului de insolvabilitate față de debitorul SA „Anchir”.

Prin hotărârea Curții de Apel Economice din 01 martie 2012 a fost intentat procesul de insolvabilitate față de SA „Anchir” și desemnat în calitate de administrator al insolvabilității - ÎI „Cucereavîi Ion”.

Prin hotărârea Curții de Apel Bender din 26 noiembrie 2013, în privința debitorului SA „Anchir” a fost încetată procedura de restructurare, cu aplicarea procedurii planului.

Prin încheierea Curții de Apel Chișinău din 08 iulie 2015 au fost admise cererile introductive depuse de creditorii SRL „Ialoveni-Gaz” și IFS Anenii Noi și a fost dispusă trecerea la procedura de faliment în vederea lichidării patrimoniului debitorului, fiind desemnat în calitate de lichidator al SA „Anchir” - Jerebțov Anton, deținător al autorizației nr. 83 din 14 ianuarie 2015.

La data de 31 martie 2017, creditorul Indoitu Nicolae a înaintat cerere privind destituirea lui Jerebțov Anton din funcția de lichidator al SA „Anchir” din motivul necompetenței și numeroaselor ilegalități comise.

În motivarea cererii sale, creditorul a invocat faptul că din momentul desemnării în funcția de lichidator, Jerebțov Anton, nu a efectuat nici o acțiune

esențială în cadrul executării atribuțiilor sale de lichidator, în vederea valorificării și lichidării masei debitoare și ca urmare, satisfacerii creanțelor creditorilor. Or, timp de 11 luni lichidatorul nu a valorificat masa debitoare, nu a efectuat inventarierea masei debitoare și nu a preluat masa debitoare.

Indică creditorul că neprezentarea rapoartelor trimestriale de activitate instanței de insolvabilitate, comitetului creditorilor și adunării creditorilor privind valorificarea masei debitoare nu poate fi apreciată pozitiv nici de creditorii, nici de către instanța de insolvabilitate.

Insistă că din momentul numirii și până la destituire, lichidatorul Jerebțov Anton, nu a întreprins careva acțiuni în vederea participării în procesele de judecată, unde SA „Anchir”, în procedură de faliment, are calitatea de reclamant, iar pretențiile materiale din acele procese puteau mări considerabil masa debitoare.

Relevă faptul că prin procesul-verbal nr. 1 a ședinței comisiei de inventariere din 20 septembrie 2016, s-a constatat lipsa de bunuri în sumă de 136 162 lei, astfel prejudicierea masei debitoare a fost cauzată exclusiv din vina lichidatorului Jerebțov Anton.

Consideră că în cadrul executării atribuțiilor de lichidator, Jerebțov Anton, a organizat doar trei adunări a creditorilor SA „Anchir”, prezentând o listă falsă a creditorilor.

Precizează faptul că o perioadă îndelungată Jerebțov Anton a refuzat primirea actelor și a patrimoniului SA „Anchir”, acționând ilegal și folosind interpretări proprii a legislației, deși a fost somat despre acest fapt de către instanța de insolvabilitate.

Sușține că Jerebțov Anton, fiind destituit din funcția de lichidator al SA „Anchir” prin încheierea Curții de Apel Chișinău din 27 iunie 2016, timp de 3 luni, până la casarea încheierii date prin decizia Curții Supreme de Justiție din 21 septembrie 2016, nu a executat dispozițiile instanței de insolvabilitate din încheierea de destituire și nu a predat actele contabile și bunurile din masa debitoare noului lichidator.

Reiterează că Jerebțov Anton a abuzat de atribuțiile de serviciu în perioada în care a deținut funcția de lichidator al SA „Anchir”, ceea ce a dus la cauzarea unui prejudiciu deosebit de mare întreprinderii și nemijlocit tuturor creditorilor acesteia.

Prin încheierea Curții de Apel Chișinău din 31 mai 2017 a fost respinsă cererea creditorului SA „Anchir”, în procedura falimentului, Indoitu Nicolae privind destituirea din funcție a lichidatorului Jerebțov Anton.

La data de 13 iunie 2017, prin intermediul Curții de Apel Chișinău, creditorul Indoitu Nicolae a declarat recurs împotriva încheierii instanței de insolvabilitate, solicitând admiterea acestuia, casarea încheierii Curții de Apel Chișinău din 31 mai 2017 și emiterea unei noi hotărâri privind destituirea din funcție a lichidatorului SA „Anchir”, Jerebțov Anton, cu desemnarea unui alt administrator.

În motivarea recursului a indicat că instanța de insolvabilitate în mod eronat a apreciat faptul că cererea unui creditor de destituire a lichidatorului nu este temei de destituire din funcție a unui administrator al procesului de insolvabilitate prin prisma art. 71 alin. (1) a Legii insolvabilității.

Sușține că instanței de insolvență i s-a menționat expres faptul că creditorul, Indoitu Nicolae, nu face o cerere propriu-zisă de destituire, ci o cerere de aducere la cunoștință a numeroaselor și gravelor încălcări admise de lichidatorul Jerebțov Anton și necesitatea stringentă de a examina aceste încălcări și de a se expune prin autosesizare/din oficiu asupra acestora prin stoparea și redresarea situației financiare a debitorului cu ajutorul unui alt administrator profesionist, nepărtinitor și care va acționa cu bună-credință.

Totodată insistă că instanței de insolvență i-a fost comunicat și faptul că Jerebțov Anton, nu a întreprins nici o acțiune esențială pe parcursul executării atribuțiilor sale de lichidator în vederea valorificării și lichidării masei debitoare și ca urmare, satisfacerii creanțelor creditorilor.

Menționează că în cadrul procedurii planului SA „Anchir”, creditorul SA „Banca de Economii” a primit în contul stingerii creanței suma de 1 710 000 lei, însă lichidatorul Jerebțov Anton, în perioada de 11 luni nu a solicitat și nu a întreprins careva măsuri privind restituirea sumelor achitate acestui creditor în cadrul procesului precedent de restructurare.

Reiterează că poziția lui Jerebțov Anton precum că nu i-au fost transmise actele contabile a debitorului nu are suport probatoriu, ba din contra prin procesele-verbale este stabilit că dânsul nu s-a prezentat la sediul debitorului pentru preluarea masei debitoare și documentației contabile.

Afirmă că din momentul numirii și până la destituire, lichidatorul nu a întreprins careva acțiuni, în vederea participării în procesele de judecată unde SA „Anchir” în procedură de faliment are calitatea de reclamant.

Mai invocă faptul că evaluarea efectuată de către Jerebțov Anton și SRL „Lvovschi Co” prin care au fost apreciate bunurile SA „Anchir” la 5 356 439 lei este una ilegală, deoarece nu corespunde realității, fapt confirmat și prin hotărârea adunării creditorilor SA „Anchir” din 01 aprilie 2016, care luând la bază actele de evaluare efectuate de diferite persoane juridice și actele OCT, a decis scoaterea la licitație a bunurilor SA „Anchir” la prețul de 63 000 000 lei.

În acest context indică că prin procesul-verbal nr. 03 din 3 martie 2017 a ședinței Comisiei de atestare a evaluatorilor bunurilor imobile, evaluatorului Lvovschi Nicolae din cadrul SRL „Lvovschi Co” i-a fost retras certificatul de calificare a evaluatorului bunurilor imobile.

Prin urmare atenționează că raportul de evaluare a patrimoniului SA „Anchir” este nul de drept, iar lichidatorul nu a dat dovadă de promptitudine și exigență privind certificarea evaluatorilor.

Mai mult ca atât, susține că prin procesul-verbal nr. 1 a ședinței comisiei de inventariere din 20 septembrie 2016, s-au constatat bunuri lipsă în sumă totală de 136 162 lei, iar aceste lipsuri și respectiv prejudicierea masei debitoare se datorează exclusiv lui Jerebțov Anton.

Invocă că Jerebțov Anton a angajat persoane noi, cu salarii mai mari decât cele existente, constituind funcții noi și chiar dublându-le.

Consideră că la cele trei adunări a creditorilor SA „Anchir”, organizate de către lichidator, acesta din urmă a prezentat o listă a creditorilor falsă.

Relevă că la 01 decembrie 2016, de către direcția nr. 4 a DGUP a CNA a fost intentată urmărirea penală în privința lui Jerebțov Anton în temeiul

elementelor constitutive ale infracțiunii prevăzute de art. 329 alin. (1) Cod penal, pe faptul neîndeplinirii sau îndeplinirii necorespunzătoare de către o persoană publică a obligațiilor de serviciu, ca rezultat a unei atitudini neglijente sau neconștiincioase față de ele, dacă aceasta a cauzat daune în proporții mari intereselor publice sau drepturilor și intereselor ocrotite de lege ale persoanelor fizice și juridice.

Prin urmare, concluzionează că instanța de insolabilitate nu a ținut cont de specificul litigiului examinat, și anume nu a analizat toate abaterile disciplinare și încălcările comise de către lichidator care duc în mod inevitabil la concluzia privind lipsa profesionalismului și competenței acestuia de a ocupa funcția de lichidator al procesului de insolabilitate a SA „Anchir”.

La data de 11 iulie 2017, creditorul Indoitu Nicolae a depus recurs suplimentar împotriva încheierii instanței de insolabilitate din 31 mai 2017 în care a invocate că Jerebțov Anton a fost numit în calitate de lichidator al SA „Anchir”, în procedură de faliment prin încheierea Curții de Apel Chișinău din 08 iulie 2015.

Prin încheierea Curții de Apel Chișinău din 27 iunie 2016 Jerebțov Anton a fost destituit din oficiu de instanță din funcția deținută pentru admiterea mai multor încălcări a legislației în vigoare.

Iar, prin decizia Curții Supreme de Justiție din 21 septembrie 2016, încheierea Curții de Apel Chișinău din 27 iunie 2016 a fost casată cu trimiterea cauzei la rejudecare în instanța de insolabilitate la etapa soluționării cererii de destituire a lui Anton Jerebțov, lichidatorul SA „Anchir”.

Cu toate acestea prin hotărârea din 28 decembrie 2016, instanța de insolabilitate nu s-a expus asupra acțiunilor lichidatorului Jerebțov Anton pe motivul trecerii debitorului în proces de restructurare.

Ca urmare prin decizia Curții Supreme de Justiție din 22 martie 2017, hotărârea Curții de Apel Chișinău din 28 decembrie 2016 a fost casată, iar chestiunea privind acțiunile ilegale ale lui Jerebțov Anton, iarăși nu a fost examinată.

Susține recurentul că ulterior în Monitorul Oficial din 23 iunie 2017 nr. 201-213 a apărut anunțul lichidatorului Jerebțov Anton cu privire la desfășurarea licitației cu reducere a complexului patrimonial unic de producere a cărămizii, situat în raionul Anenii Noi, satul Chirca, organizat la data de 09 iulie 2017 (zi de duminică) ora 8.00 pe adresa - str. Mesager 5, mun. Chișinău, organizarea căreia a avut loc cu un șir de ilegalități.

Astfel, menționează recurentul că lichidatorul Jerebțov Anton contrar prevederilor art. 120 alin. (1) și (5) din Legea insolabilității nu a organizat licitația cu strigarea și nici licitația cu strigare repetată a bunurilor din masa debitoare a SA „Anchir” și nu a cerut aprobarea comitetului creditorilor sau a adunării generale.

Totodată contrar prevederilor art. 118 alin. (1) din Legea menționată, lichidatorul Jerebțov Anton a organizat desfășurarea licitației, fără permisiunea comitetului creditorilor sau a adunării generale de inițiere a procedurii de vânzare a bunurilor din masa debitoare și stabilirea prețului inițial de vânzare.

Mai mult, susține recurentul că reieșind din anunțul publicat de Jerebțov Anton în Monitorul Oficial, licitația cu reducere a fost organizată la data de 09 iulie 2017, zi de duminică, zi oficială de odihnă, la ora 8.00 pe str. Mesager 5,

mun. Chișinău unde se află sediul principal al Brigăzii „Fulger” al MAI și este zonă închisă pentru terțe persoane cu securizare și acces interzis.

La fel, indică recurentul că invocarea de către lichidator a aplicabilității la caz a prevederilor art. 117 alin. (3) din Legea insolvenței ce reglementează aspecte ce țin de valorificarea și lichidarea masei debitoare nu corespunde realității, întrucât la caz nu a expirat termenul de 2 ani de la intentarea procesului de insolvență, deoarece de fapt procedura de lichidare a durat de la 08 iulie 2015 până la 22 decembrie 2016, cu reluarea acesteia abia la 22 martie 2016, având o durată de aproximativ 1 an și 8 luni.

De asemenea, relatează că la data de 08 iunie 2017, comitetul creditorilor SA „Anchir” a decis inițierea procedurii de valorificare a masei debitoare SA „Anchir” și a pus pe sarcina lichidatorului evaluarea masei debitoare ca ulterior comitetul să decidă asupra modalității de valorificare a acesteia.

Cu toate acestea, contrar prevederilor alin. (1)-(2) din Legea insolvenței, lichidatorul a decis în mod samavolnic prețul, maniera, metoda și ziua valorificării masei debitoare.

Menționează că prevederile art. 117 alin. (3) din Legea insolvenței indică cumulativ 2 condiții și anume expirarea termenului de 2 ani de la intentarea falimentului și constatarea masei debitoare nevalorificate, pe când în speță aceste condiții nu sunt îndeplinite or, termenul de 2 ani de la inițierea procedurii de lichidare a debitorului nu a expirat, iar comitetul creditorilor sau adunarea generală nici nu a inițiat procesul de valorificare a masei debitoare.

Suplimentar indică recurentul că bunurile puse în vânzare de către lichidatorul Jerebțov Anton sunt grevate de ipotecă în favoarea BC „Banca de Economii” SA, astfel fiind aplicabile prevederile art. 131 alin. (4) din Legea insolvenței ce reglementează procedura de valorificare a bunurilor grevate cu garanții.

Prin urmare consideră recurentul că sub sancțiunea nulității, lichidatorul urma să facă o notificare creditorului garantat și să solicite propunerile acestuia cu privire la vânzarea bunului grevat, însă această procedură prealabilă nu a fost respectată.

Potrivit art. 8 alin. (1) a Legii insolvenței, hotărârile și încheierile instanței de insolvență pot fi atacate cu recurs în termen de 15 zile calendaristice din data pronunțării și numai în cazurile prevăzute expres de prezenta lege.

Astfel, instanța de recurs consideră că recurentul s-a conformat prevederilor legale și a declarat recursul împotriva încheierii instanței de insolvență din 31 mai 2017 la data de 13 iunie 2017, în termen.

În conformitate cu art. 426 alin. (3) CPC, 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.

Studiind motivele recursului în raport cu materialele dosarului, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ al Curții Supreme de Justiție consideră recursul neîntemeiat și care urmează a fi respins cu menținerea încheierii Curții de Apel Chișinău din 31 mai 2017 din considerentele ce urmează.

După cum denotă actele cauzei prin hotărârea Curții de Apel Economice din 01 martie 2012 a fost intentat procesul de insolvență față de SA „Anchir” și desemnat în calitate de administrator al insolvenței - ÎI „Cucereavii Ion” (f. d. 1-3).

Prin hotărârea Curții de Apel Bender din 26 noiembrie 2013, în privința debitorului SA „Anchir” a fost încetată procedura de restructurare, cu aplicarea procedurii planului (f. d. 4-6).

Prin încheierea Curții de Apel Chișinău din 08 iulie 2015 au fost admise cererile introductive depuse de creditorii SRL „Ialoveni-Gaz” și IFS Anenii Noi și a fost dispusă trecerea la procedura de faliment față de SA „Anchir” în vederea lichidării patrimoniului debitorului, fiind desemnat în calitate de lichidator al SA „Anchir” Jerebțov Anton, deținător al autorizației nr. 83 din 14 ianuarie 2015 (f. d. 9-15).

La data de 31 martie 2017, creditorul Indoitu Nicolae a înaintat o cerere privind destituirea lui Jerebțov Anton din funcția de lichidator al SA „Anchir” din motivul necompetenței și numeroaselor ilegalități comise (f. d. 65-68).

Prin încheierea Curții de Apel Chișinău din 31 mai 2017 a fost respinsă cererea creditorului SA „Anchir”, în procedura falimentului, Indoitu Nicolae privind destituirea din funcție a lichidatorului Jerebțov Anton (f. d. 101-103).

Verificând legalitatea și temeinicia încheierii menționate în raport cu criticele formulate în recurs și materialele cauzei, coroborat cu normele de drept material și procedural aplicabile speței date, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ al Curții Supreme de Justiție constată că Curtea de Apel Chișinău, prin încheierea din 31 mai 2017 justificat a dispus respingerea cererii creditorului SA „Anchir” în procedura falimentului, Indoitu Nicolae cu privire la destituirea lui Jerebțov Anton din funcția de lichidator al SA „Anchir”.

În susținerea opiniei enunțate instanța de recurs relevă că în conformitate cu art. 71 alin. (1) al Legii insolvenței nr. 149 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:

- a) nu îndeplinește condițiile privind indicatorii de performanță; sau
- b) depășește sau nu respectă atribuțiile ce îi revin prin prezenta lege, încalcă legislația; sau
- c) se află în conflict de interese cu orice parte în proces; sau
- d) cade sub incidența prevederilor de incompatibilitate și/sau a restricțiilor prevăzute de lege; sau
- e) se află în procedură de lichidare sau de insolvență.

În acest sens, instanța de recurs menționează că cererea de destituire a administratorului insolvenței, poate fi înaintată de către un cerc restrâns de persoane și anume: comitetul creditorilor, adunarea creditorilor, administrația

publică centrală de specialitate sau autoritățile administrației publice locale (în cazul întreprinderii municipale, care a fost fondată de autoritatea administrației publice locale) sau din oficiu, de către instanța de insolvență.

Raportând la caz prevederile normei citate, instanța de recurs consideră că instanța de insolvență corect a reținut că personal creditorii nu sunt în drept să depună cerere privind destituirea lichidatorului, or art. 71 alin. (1) a Legii insolvenței prevede expres faptul că acest drept îi revine în mod exclusiv comitetului creditorilor sau adunării creditorilor.

Prin urmare, instanța de recurs reține că creditorii separat nu sunt în drept să depună cereri de destituire din funcție a lichidatorului, chiar și în ipoteza în care consideră că sunt suficiente temeiuri pentru destituire.

Astfel, cererea de destituire din funcție a lichidatorului Jerebțov Anton a fost depusă de către creditorul Indoitu Nicolae, însă prin prisma art. 71 alin. (1) a Legii insolvenței, acesta nu este în drept să depună o astfel de cerere.

Totodată, sunt lipsite de suport juridic și urmează a fi respinse ca neîntemeiate argumentele recurentului creditorului Societății pe Acțiuni „Anchir”, în procedura falimentului, Indoitu Nicolae, întrucât acestea nu indică la ilegalitatea încheierii recurate sau încălcarea normelor materiale și procedurale la adoptarea acesteia.

Pentru considerentele menționate și având în vedere că încheierea recurată este întemeiată și legală, iar argumentele invocate de către recurent sunt neîntemeiate, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ al Curții Supreme de Justiție ajunge la concluzia de a respinge recursul și de a menține încheierea Curții de Apel Chișinău din 31 mai 2017.

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

decide:

Se respinge recursul declarat de către creditorul Societății pe Acțiuni „Anchir”, în procedura falimentului, Indoitu Nicolae.

Se menține încheierea Curții de Apel Chișinău din 31 mai 2017, în cauza civilă privind derularea procedurii de faliment intentată față de Societatea pe Acțiuni „Anchir”.

Decizia este irevocabilă.

Președintele ședinței, judecătorul

Valeriu Doagă

Judecătorii

Ala Cobăneanu

Tamara Chișca-Doneva