

DECEZIE

19 iulie 2017

mun. Chișinău

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

în componența:

Președintele ședinței,

judecător

judecători

Valentina Clevadî

Luiza Gafton, Tamara Chișca-Doneva

examinând recursurile declarate de administratorul autorizat, Bunescu Gheorghe și Banca Comercială „Victoriabank” Societate pe Acțiuni,

în cadrul procesului de insolabilitate a Întreprinderii Mixte „Lion-Gri” Societate cu Răspundere Limitată,

împotriva încheierii Curții de Apel Chișinău din 11 aprilie 2017, prin care s-a admis cererea avocatului Cobzac Daniel în interesele creditorilor Banca Comercială „Eximbank-Gruppo Veneto Banca” Societate pe Acțiuni, Societate pe Acțiuni „Glass Container Prim” și Societatea pe Acțiuni „Glass Container Company”, privind destituirea administratorului provizoriu a Întreprinderii Mixte „Lion-Gri” Societate cu Răspundere Limitată (în procedura accelerată de restructurare), Bunescu Gheorghe, s-a destituit Bunescu Gheorghe din funcția de administrator provizoriu a Întreprinderii Mixte „Lion-Gri” Societate cu Răspundere Limitată (în procedura accelerată de restructurare) și s-a desemnat în calitate de administrator provizoriu a Întreprinderii Mixte „Lion-Gri” Societate cu Răspundere Limitată (în procedura accelerată de restructurare), Cerlat Igor, precum și s-a obligat Bunescu Gheorghe să transmită noului administrator provizoriu toate documentele pe care acesta le deține în legătură cu îndeplinirea funcției de administrator provizoriu,

c o n s t a t ă :

La 20 iulie 2016, ÎM „Lion-Gri” SRL s-a adresat în instanța de insolabilitate cu cerere introductivă privind intentarea procesului de insolabilitate față de sine.

Prin încheierea Curții de Apel Chișinău din 04 august 2016, a fost admisă spre examinare cererea introductivă depusă de ÎM „Lion-Gri” SRL, privind intentarea

procesului de insolvabilitate față de sine, au fost aplicate măsurile de asigurare corespunzătoare, fiind numit în calitate de administrator provizoriu, Bunescu Gheorghe.

Prin hotărârea Curții de Apel Chișinău din 04 august 2016, a fost admisă spre examinare cererea înaintată de ÎM „Lion-Gri” SRL, privind intentarea procedurii accelerate de restructurare față de ÎM „Lion-Gri” SRL și instituită perioada de observație asupra debitorului ÎM „Lion-Gri” SRL, cu desemnarea în calitate de administrator provizoriu, administrator autorizat, Bunescu Gheorghe. S-a stabilit ședința de validare a creanțelor pentru 17 noiembrie 2016, ora 13.00, iar adunarea creditorilor de votare a planului procedurii accelerate de restructurare, la 21 noiembrie 2016 ora 10.00.

La 10 noiembrie 2016, prin intermediul cancelariei Curții de Apel Chișinău, administratorul provizoriu a SRL „Lion-Gri”, Bunescu Gheorghe, a depus tabelul definitiv al creanțelor creditorilor împotriva patrimoniului debitorului SRL „Lion-Gri” (în procedura accelerată de restructurare).

La 07 martie 2017, avocatul Cobzac Daniel în interesele BC „Eximbank-Gruppo Veneto Banca” SA, SA „Glass Container Prim” și SA „Glass Container Company”, a înaintat instanței de insolvabilitate o cerere, privind destituirea din oficiu a administratorului, Bunescu Gheorghe și numirea unui nou administrator autorizat, Cerlat Igor. (f.d. 54-55)

Curtea de Apel Chișinău prin încheierea din 11 aprilie 2017, prin care s-a admis cererea avocatului Cobzac Daniel în interesele creditorilor BC „Eximbank-Gruppo Veneto Banca” SA, SA „Glass Container Prim” și SA „Glass Container Company”, privind destituirea administratorului provizoriu a ÎM „Lion-Gri” SRL (în procedura accelerată de restructurare), Bunescu Gheorghe, a dispus destituirea lui Bunescu Gheorghe din funcția de administrator provizoriu a ÎM „Lion-Gri” SRL (în procedura accelerată de restructurare) și s-a desemnat în calitate de administrator provizoriu a ÎM „Lion-Gri” SRL (în procedura accelerată de restructurare), Cerlat Igor, precum și s-a obligat Bunescu Gheorghe să transmită în termen de 2 săptămâni noului administrator provizoriu toate documentele pe care acesta le deține în legătură cu îndeplinirea funcției de administrator provizoriu a SRL „Lion-Gri”. (f.d. 79-81)

La 19 aprilie 2017, în termenul prevăzut de lege, administratorul autorizat, Bunescu Gheorghe, a depus cerere de recurs și la 05 iulie 2017, a depus cerere de recurs suplimentar împotriva încheierii Curții de Apel Chișinău din 11 aprilie 2017, solicitând casarea încheierii contestate cu emiterea unei noi încheieri prin care să fie respinsă cererea, privind destituirea administratorului provizoriu.

Pledând pentru admiterea recursului în sensul declarat, a invocat că, avocatul Cobzac Daniel, care acționează în interesele potențialilor creditorilor BC „Eximbank-Gruppo Veneto Banca” SA, SA „Glass Container Prim” și SA „Glass Container Company” a depus cerere de validare a creanțelor, care nu au fost acceptate spre includere în tabelul definitiv al creanțelor și asupra cărora s-au înaintat contestații, fapt ce denotă că, ultimii nu sunt în drept să înainteze demers privind destituirea din funcție a administratorului provizoriu, cu atât mai mult că, dâșii, în temeiul art. 4 al Legii insolvenței, nu dețin calitatea de participant la procesul de insolvență și dreptul procesual de a depune o astfel de cerere.

Așadar, evidențiază administratorul autorizat că, cererea de demisie a fost înaintată de către o persoană care nu are calitatea de participant al procesului la momentul depunerii acesteia și, respectiv, aceasta urmează a fi restituită.

Suplimentar a menționat că, potrivit deciziei Comisiei de Autorizare și Disciplină pe lângă Ministerul Justiției s-a constatat lipsa abaterilor disciplinare în acțiunile sale.

Totodată, a remarcat că, în temeiul art. art.63 și art.71 alin. (3) al Legii insolvenței, instanța de insolvență desemnează un alt administrator/lichidator, în condițiile stabilite la art. 63, la propunerea comitetului creditorilor, ori, dacă nu este constituit la propunerea adunării creditorilor, ori în lipsa unor astfel de propuneri, în mod aleatoriu, din lista administratorilor autorizați Astfel că, la 07 aprilie 2017, comitetul creditorilor cu unanimitate de voturi, în caz că se va admite cererea de destituire, a propus spre numire în calitate de administrator provizoriu a ÎM „Lion-Gri”, candidatura lui Hanganu Grigore.

Ulterior, la 26 aprilie 2017, BC „Victoriabank” SA, în termenul prevăzut de lege, a declarat recurs împotriva încheierii Curții de Apel Chișinău din 11 aprilie 2017, privind destituirea din oficiu a administratorului insolvenței SRL „Lion-Gri”, Bunescu Gheorghe, solicitând casarea încheierii contestate, emiterea unei noi decizii de respingere a cererii.

În susținerea recursului, în sensul declarat, a notat că, BC „Eximbank-Gruppo Veneto Banca” SA, SA „Glass Container Prim” și SA „Glass Container Company” reprezentate de avocatul Cobzac Daniel, la momentul depunerii cererii, privind destituirea lui Bunescu Gheorghe din funcția de administrator provizoriu, nu dețineau calitatea de creditori, nefiind validați conform procedurii, astfel, neavând calitatea de participant al procesului de insolvență și, corespunzător, nedeținând dreptul procesual de a depune o astfel de cerere în temeiul art. 71 alin. (1) lit. b) al Legii insolvenței, cererea urmând a fi restituită fără examinare.

Prin referința din 07 iulie 2017 și referința suplimentară din 17 iulie 2017, BC „Eximbank-Gruppo Veneto Banca” SA, a solicitat respingerea recursului și menținerea încheierii emisă în cauză, deoarece este întemeiată și legală.

Examinând temeiurile recursurilor în raport cu materialele dosarului și referința prezentată, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ al Curții Supreme de Justiție consideră că, recursul declarat de administratorul autorizat, Bunescu Gheorghe, urmează a fi admis, iar recursul declarat de BC „Victoriabank” SA urmează a fi restituit, din considerentele ce urmează.

În conformitate cu art. 427 alin. (1), 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, iar art. 356 CPC prevede că, cererea de declarare a insolvabilității se judecă în instanță conform normelor generale din acest cod, cu excepțiile și completările stabilite în legislația insolvabilității.

Reglementări similare se regăsesc și în prevederile art. 1 alin. (4) al Legii insolvabilității nr. 149 din 29 iunie 2012, care prevăd că procesul de insolvabilitate se desfășoară în conformitate cu prevederile Codului de procedură civilă și cu cele ale prezentei legi.

Din materialul probator al cauzei rezultă că, prin tabelul definitiv al creanțelor din 10 noiembrie 2016, au fost admise de administrator creanțele SA „Glass Container Prim” și SA „Glass Container Company”, pe când creanța BC „Eximbank-Gruppo Veneto Banca” SA, nu a fost admisă. (f.d. 6-7)

La 11 noiembrie 2016, SA „Glass Container Company” a înaintat contestații împotriva creanței neadmise în sumă de 14 325,12 euro. (f.d. 15-16)

Tot, la 11 noiembrie 2016, SA „Glass Container Prim” a înaintat contestație împotriva tabelului definitiv al creanțelor, și anume, validarea creanței de 250 289,57 euro, cu titlu de creanțe chirografare de rangul V și a sumei de 179 165,52 euro, cu titlu de creanță chirografară de rangul VI. (f.d. 17-18)

La 14 noiembrie 2016, ÎM „Lion-Gri” SRL a depus contestație împotriva creanței admise a SA „Glass Container Company” în sumă de 317 526,31 lei, echivalentul a 14 325, 12 euro. (f.d. 21)

Ulterior, la 15 noiembrie 2016, SA „Glass Container Prim”, SA „Glass Container Company”, BC „Eximbank-Gruppo Veneto Banca” SA, prin intermediul avocatului Cobzac Daniel, au depus cerere, privind destituirea din oficiu a administratorului. (f.d. 27-28)

Potrivit procesului-verbal al comitetului creditorilor SRL „Lion-Gri” din 22 februarie 2017, cu participarea reprezentantului creditorului BC „Victoriabank” SA și SRL „Roscop Colect” și în prezența administratorului autorizat, Bunescu Gheorghe, comitetul cu unanimitate de voturi a constatat că, administratorul

provizoriu în exercitarea atribuțiilor sale, nu a depășit și a respectat atribuțiile sale conform legii insolvenței, indicațiile instanței de insolvență și decizia comitetului creditorilor, totodată s-a indicat că cererea, privind destituirea administratorului provizoriu, este neîntemeiată și depusă de o persoană fără calitate procesuală, aceasta urmând a fi restituită. (f.d. 38-41)

Prin încheierea Curții de Apel Chișinău din 23 februarie 2017 s-a respins ca neîntemeiată cererea BC „Eximbank-Gruppo Veneto Banca” SA, privind destituirea administratorului provizoriu al ÎM „Lion-Gri” SRL, Bunescu Gheorghe. (f.d. 51-53)

SA „Glass Container Prim”, SA „Glass Container Company”, BC „Eximbank-Gruppo Veneto Banca” SA, prin intermediul avocatului Cobzac Daniel, la 07 martie 2017, în mod repetat au înaintat cerere, privind destituirea din oficiu a administratorului, în temeiul art. 71 alin. (1) lit. b) din Legea insolvenței, invocând că, administratorul autorizat, Bunescu Gheorghe și-a depășit sau nu își respectă atribuțiile ce îi revin prin prezenta lege, încălcând legislația anume prin faptul că, a admis spre validare creanțele SRL „Lerua Merlen” (care nu are capacitate juridică civilă, deoarece nu a fost supusă înregistrării de stat), a SRL „Roscop-Colect”, SRL „Tans A.N.”, întemeiate pe contractele de împrumut extern, cesiunile de creanță, a împrumutului extern prezentate de creditori și care au fost încheiate fără notificarea obligatorie a BNM, anexând răspunsul BNM din 07 decembrie 2016 (f.d.54-56)

Prin încheierea Curții de Apel Chișinău din 05 aprilie 2017 s-a ridicat din oficiu chestiunea cu privire la destituirea administratorului autorizat, Bunescu Gheorghe din funcția de administrator provizoriu al ÎM „Lion-Gri” SRL și s-a stabilit ședința de examinare a chestiunii, pentru 10 aprilie 2017. (f.d. 64-65)

Potrivit procesului-verbal al comitetului creditorilor ÎM „Lion-Gri” SRL din 07 aprilie 2017, cu participarea reprezentantului creditorului BC „Victoriabank” SA, SRL „Roscop Colect” și IFS, în prezența administratorului autorizat, Bunescu Gheorghe, comitetul cu unanimitate de voturi a constatat că, administratorul provizoriu în exercitarea atribuțiilor sale, a respectat prevederile Legii insolvenței, indicațiile instanței de insolvență și decizia comitetului creditorilor, totodată s-a indicat că cererea, privind destituirea administratorului provizoriu, este neîntemeiată și depusă de o persoană fără calitate procesuală, aceasta urmând a fi restituită, iar dacă va fi admisă cererea de demisie, comitetul creditorilor cu unanimitate de voturi, a propus spre numire în calitate de administrator provizoriu a ÎM „Lion-Gri” SRL, candidatura lui Hanganu Grigore. (f.d. 42-45)

Instanța de insolvență a Curții de Apel Chișinău, fiind investită cu examinarea cererii depusă de SA „Glass Container Prim”, SA „Glass Container Company”, BC „Eximbank-Gruppo Veneto Banca” SA, prin intermediul avocatului Cobzac Daniel, prin încheierea din 11 aprilie 2017, a admis ca fiind întemeiată

cererea înaintată, a dispus destituirea lui Bunescu Gheorghe din funcția de administrator al SRL „Lion-Gri” și desemnarea lui Cerlat Igor în calitate de administrator provizoriu a ÎM „Lion-Gri” SRL și l-a obligat pe Bunescu Gheorghe să transmită în termen de 2 săptămâni noului administrator provizoriu, toate documentele pe care acesta le deține în legătură cu îndeplinirea funcției de administrator provizoriu al ÎM „Lion-Gri” SRL, motivându-și soluția în baza art. 65 alin. (2), 66 alin. (1) lit. c) și 71 alin. (1) lit. b) ale Legii insolvenței (f.d. 79-81)

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 incorect a reținut ca întemeiate argumentele avocatului, Cobzac Daniel, care acționează în interesele SA „Glass Container Prim”, SA „Glass Container Company”, BC „Eximbank-Gruppo Veneto Banca” SA și a admis cererea înaintată, or, personal creditorii nu sunt în drept să depună cerere privind destituirea administratorului provizoriu, deoarece art. 71 alin. (1) a Legii insolvenței prevede expres faptul că acest drept îi revine în mod exclusiv comitetului creditorilor sau adunării creditorilor, care la rândul său, nu s-a expus pentru destituirea administratorului provizoriu, Bunescu Gheorghe sau din oficiu, de către instanța de insolvență.

La acest segment, instanța de recurs evidențiază că, instanța de insolvență la adoptarea încheierii contestate, nu a ținut cont de procesul-verbal al comitetului creditorilor ÎM „Lion-Gri” SRL din 07 aprilie 2017, prin care comitetul creditorilor

cu unanimitate de voturi s-a constatat că, administratorul provizoriu în exercitarea atribuțiilor sale, nu și-a depășit atribuțiile prevăzute de Legea insolvenței, indicațiile instanței de insolvență și hotărârea comitetului creditorilor.

Totodată, Colegiul constată că, cererea, privind destituirea administratorului provizoriu, este neîntemeiată și depusă de o persoană fără calitate procesuală, aceasta urmând a fi restituită, iar dacă va fi admisă cererea de demisie, comitetul creditorilor cu unanimitate de voturi, a propus spre numire în calitate de administrator provizoriu a ÎM „Lion-Gri” SRL, candidatura lui Hanganu Grigore, pe când la caz a fost desemnat Cerlat Igor (f.d. 42-45)

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

Pe cale de consecință, instanța de recurs consideră necesar de a învedera și unele ipoteze din conținutul deciziei Comisiei de Autorizare și Disciplină a Administratorilor Autorizați din 25 mai 2017, adoptate pe marginea examinării sesizării Ministerului Justiției nr. 04/3340 din 04 aprilie 2017, prin care s-a constatat că, obiecțiile invocate de autorul sesizării, petiționarul BC „Eximbank-Gruppo Veneto Banca” SA, nu țin de circumstanțele de fapt ce pot forma conținutul abaterilor disciplinare a administratorului autorizat, dar se referă la circumstanțele de fapt ce urmează a fi constatate de instanța de insolvență la examinarea în fond a cererilor de validare a creanțelor și contestațiilor înaintate împotriva lor, iar prin prisma art. 142 și art.143 ale Legii insolvenței, Comisia a reținut că, includerea parțială sau neinclusiunea unei creanțe în tabel nu este o încălcare a obligațiilor administratorului și nu încalcă drepturile creditorilor în măsura în care aceștia au dreptul de a înainta contestații privind neinclusiunea creanțelor proprii sau a creanțelor altor creditori.

Cu referire la recursul declarat de BC „Victoriabank” SA, instanța de recurs reține următoarele.

Conform art. 426¹ lit. b) CPC, instanța de recurs este în drept să restituie recursul împotriva încheierii dacă cererea de recurs a fost depusă de o persoană care nu este în drept să declare recurs.

În conformitate cu art. 8 al 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.

Reiterând art. 71 alin. (4) din aceeași lege, încheierea de destituire poate fi atacată cu recurs de către administrator/lichidator. Încheierea de respingere a propunerii comitetului creditorilor poate fi atacată cu recurs de orice membru al lui ori, în cazul cererii formulate de adunarea creditorilor, de către orice creditor.

Din contextul prevederilor legale citate supra rezultă că, Legea insolvenței, care este o lege specială, expres reglementează participanții la procesul de insolvență care sunt în drept să declare recurs împotriva încheierii de destituire.

În această ordine de idei, Colegiul reține că, încheierea Curții de Apel Chișinău din 11 aprilie 2017 a fost contestată cu recurs și de către creditorul BC „Victoriabank” SA, care în temeiul art. 71 alin. (4) din Legea insolvenței nr. 149 din 29 iunie 2012, nu se regăsește ca persoană îndreptățită să declare recurs.

Este de menționat că, și Curtea Europeană a Drepturilor Omului a relatat în practica sa constantă faptul că, dreptul de acces la un tribunal nu este un drept absolut (cauza Golder vs the United Kingdom §-36 din 21 februarie 1975), ci unul care poate implica anumite limitări din partea statelor contractante, în funcție de nevoile și resursele comunității și ale indivizilor (Ashingdane vs the United Kingdom, 28 mai 1985).

Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ al Curții Supreme de Justiție consideră că, prin restituirea recursului declarat de către BC „Victoriabank” SA, ultimului nu i se îngădește accesul liber la justiție protejat de art. 6 din CEDO.

Față de cele ce preced, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ al Curții Supreme de Justiție ajunge la concluzia de a admite recursul declarat de administratorul autorizat, Bunescu Gheorghe, de a casa încheierea Curții de Apel Chișinău din 11 aprilie 2017 cu privire la destituirea lui Bunescu Gheorghe din funcția de administrator provizoriu a ÎM „Lion-Gri” SRL (în procedura accelerată de restructurare), cu emiterea unei noi decizii sub formă de încheiere, prin care cererea depusă de SA „Glass Container Prim”, SA „Glass Container Company” și BC „Eximbank-Gruppo Veneto Banca” SA prin intermediul avocatului Cobzac Daniel se respinge, iar recursul declarat de BC „Victoriabank” SA se restituie.

În conformitate cu prevederile art. 426¹ lit. b), 427 lit. c), art. 428 alin. (1) CPC, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ al Curții Supreme de Justiție

d e c i d e:

Se restituie recursul declarat de Banca Comercială „Victoriabank” Societate pe Acțiuni.

Se admite recursul declarat de administratorul autorizat, Bunescu Gheorghe.

Se casează încheierea Curții de Apel Chișinău din 11 aprilie 2017, adoptată în cadrul procesului de insolvență a Întreprinderii Mixte „Lion-Gri” Societate cu Răspundere Limitată, prin care s-a admis cererea avocatului Cobzac Daniel în interesele creditorilor Banca Comercială „Eximbank-Gruppo Veneto Banca” Societate pe Acțiuni, Societate pe Acțiuni „Glass Container Prim” și Societatea pe Acțiuni „Glass Container Company”, privind destituirea administratorului

provizoriu a Întreprinderii Mixte „Lion-Gri” Societate cu Răspundere Limitată (în procedura accelerată de restructurare), Bunescu Gheorghe, s-a destituit Bunescu Gheorghe din funcția de administrator provizoriu a Întreprinderii Mixte „Lion-Gri” Societate cu Răspundere Limitată (în procedura accelerată de restructurare) și s-a desemnat în calitate de administrator provizoriu a Întreprinderii Mixte „Lion-Gri” Societate cu Răspundere Limitată (în procedura accelerată de restructurare), Cerlat Igor, precum și s-a obligat Bunescu Gheorghe să transmită noului administrator provizoriu toate documentele pe care acesta le deține în legătură cu îndeplinirea funcției de administrator provizoriu, cu emiterea unei noi decizii sub formă de încheiere prin care:

Se respinge cererea Băncii Comerciale „Eximbank-Gruppo Veneto Banca” Societate pe Acțiuni, Societății pe Acțiuni „Glass Container Prim” și Societății pe Acțiuni „Glass Container Company”, depusă prin intermediul avocatului, Cobzac Daniel, privind destituirea administratorului provizoriu a Întreprinderii Mixte „Lion-Gri” Societate cu Răspundere Limitată (în procedura accelerată de restructurare), Bunescu Gheorghe.

Decizia este irevocabilă.

Președintele ședinței,
judecător

Valentina Clevadi

judecători

Luiza Gafton

Tamara Chișca-Doneva