

DECIZIE

06 septembrie 2017

mun. Chișinău

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

în componența:

Președintele ședinței, judecătorul
Judecători

Iulia Sîrcu
Maria Ghervas, Luiza Gafton
Iuliana Oprea, Ion Druță

examinând recursul declarate de Cemortan Anatolie,
în cauza civilă la cererea introductivă a creditorului Țurcanu Corneliu
privind intentarea procesului de insolabilitate față de Societatea cu Răspundere
Limitată „Vivaura-CH”,

împotriva hotărârii Curții de Apel Chișinău din 05 iunie 2017, prin care s-a
admis cererea introductivă a creditorului Țurcanu Corneliu fiind intentat
procesului de insolabilitate față de Societatea cu Răspundere Limitată
„Vivaura-CH”,

c o n s t a t ă :

La data de 27 februarie 2017 creditorul Țurcanu Corneliu s-a adresat în
instanța de judecată cu cerere introductivă, privind declararea debitorului SRL
„Vivaura-CH” în stare de insolabilitate și intentarea procedurii de
insolabilitate față de SRL „Vivaura-CH” c/f 1002600007709, din motivul
incapacității de plată a acestuia.

În motivarea cererii introductive, creditorul a indicat că, în baza hotărârii
Curții de Apel Chișinău nr. 2i-160-8/14 din 20.12.2016, irevocabilă prin decizia
Curții Supreme de Justiție nr. 2ri-39/17 din 15.12.2017 s-a dispus încasarea de la
SRL „Vivaura-CH” în folosul lui Corneliu Țurcanu a sumei de 11 942 250 lei.

A menționat creditorul că, titlul executoriu nr. 2i-160-8/14 din 20.12.2016,
prin încheierea executorului judecătoresc Adriana Crețu nr. 189-207/16 din
23.12.2016 s-a primit spre executare și s-a intentat procedura de executare
privind încasarea de la debitorul SRL „Vivaura-CH” în folosul lui Corneliu
Țurcanu a sumei de 11 942 250 lei, fiind notificat debitorul, creditorul, băncile
comerciale și organele ce țin registrele publice.

Prin răspunsul ÎS „Cadastru”, executorul judecătoresc a fost informat că
debitorul nu deține careva bunuri imobile, iar prin informația primită de la

băncile comerciale s-a stabilit că debitorul deține mijloace bănești în sumă de 20 502,22 lei, care au fost îndreptate spre achitarea cheltuielilor de executare și achitarea parțială a datoriei conform documentului executoriu. Indică că careva alte bunuri care pot fi urmărite în cadrul procedurii de executare nu au fost stabilite și ca urmare documentul executoriu a fost restituit creditorului la data de 10.02.2017 fără executare.

S-a mai invocat că până în prezent debitorul nu și-a executat obligația pecuniară față de creditorul Țurcanu Corneliu, iar la momentul depunerii prezentei cereri, suma datoriei debitorului față de Țurcanu Corneliu constituie 11 942 250 lei.

Prin încheierea Curții de Apel Chișinău din 01 martie 2017 cererea introductivă depusă de creditorul Țurcanu Corneliu a fost admisă spre examinare, SRL „Vivaura CH”, c/f 1002600007709, fiind pusă sub observație prin desemnarea în calitate administrator provizoriu pe Popaz Vera.

Prin hotărârea Curții de Apel Chișinău din 05 iunie 2017:

- S-a admis cererea introductivă depusă de creditorul Țurcanu Corneliu.;
- S-a constatat insolvabilitatea debitorului SRL „Vivaura-CH” și s-a intentat procedura de insolvabilitate față de debitorul SRL „Vivaura-CH”, c/f 1002600007709, cu sediul în mun. Chișinău, str. Grenoble 106, Republica Moldova.;

- S-a investit în funcția de administrator al procesului de insolvabilitate intentat față de SRL „Vivaura-CH” - Popaz Vera, deținătoarea autorizației nr. 101 din țării 14.01.2015, cu stabilirea atribuțiilor acesteia, în conformitate cu art. 63-73 ale Legii insolvabilității nr. 149 din 29.06.2012.;

- S-a înlăturat de la administrația debitorului SRL „Vivaura-CH”, de la gestionarea patrimoniului debitorului și s-a obligat să predea în cel mult 5 zile lucrătoare administratorului Popaz Vera: gestiunea patrimoniului, documentele de constituire a societății cu toate procesele-verbale ale adunărilor generale ale asociaților, certificatul înregistrării de stat al întreprinderii, documentele ce confirmă drepturile societății asupra patrimoniului, registrele societății, actele de audit și ale IFS, documentele interne, ștampila, documentele contabile ale debitorului, lista creditorilor și debitorilor întreprinderii. S-a propus administrației debitorului de a înainta instanței de insolvabilitate în termen de 10 zile de la pronunțarea prezentei hotărâri, candidatura unui reprezentat al debitorului în cadrul dosarului de insolvabilitate.;

- S-a obligat administratorul Popaz Vera:

- Să notifice creditorii SRL „Vivaura-CH” despre dreptul lor de a înregistra cereri de validarea creanțelor în vederea întocmirii tabelului definitiv al creanțelor în termen de până la data de 06 iulie 2017;

- Să facă un apel special în adresa creditorilor garantați cu propunerea de a preciza neîntârziat bunurile asupra cărora dețin un drept de preferință;

- Să verifice, să întocmească și să prezinte instanței de insolvabilitate, nu mai târziu de data de 13 iulie 2017, tabelul definitiv al creanțelor, și un raport

amănunțit asupra cauzelor de neadmitere a creanțelor neadmise spre validare.;

- S-a stabilit ședința de validare a creanțelor pe data de 20 iulie 2017, ora 10.00 care va avea loc în incinta Curții de Apel Chișinău, pe adresa - mun. Chișinău, str. Teilor 4; et.2, sala nr. 11.

- S-a dispus ca hotărârea să fie publicată în Monitorul Oficial al RM în conformitate cu art. 7 a Legii insolvențabilității.

Nefiind de acord cu hotărârea respectivă la data de 13 iunie 2017, și ulterior la 19 iunie 2017, reprezentantul debitorului SRL „Vivaura-CH” Cemortan Anatolie, a depus cerere de recurs, prin care a solicitat casarea parțială a Hotărârii Curții de Apel Chișinău nr. 2i-210/16 din 05 iunie 2017, în partea investirii în funcția de administrator al procedurii de insolvențabilitate intentată față de „Vivaura-C” SRL pe Popaz Vera și emiterea în această parte a unei decizii sub formă de Hotărâre, prin care va fi dispusă: numirea în mod aleatoriu orice persoană din lista administratorilor și a lichidatorilor autorizați.

În motivarea cererii a menționat că administratorul procesului de insolvențabilitate SRL „Vivaura-CH” - Popaz Vera în conformitate cu prevederile art. 29 din Legea cu privire la administratorii autorizați era obligat să evite conflictul de interese în exercitarea atribuțiilor sale profesionale, și să refuze desemnarea sa informând instanța de judecată despre conflict de interese care a existat, iar în acest sens a invocat următoarele:

Prin încheierea Curții de Apel Chișinău din 08.04.2014, cererea debitorului „Sansilvia” SRL a fost admisă spre examinare, iar conform Hotărârii Curții de Apel Chișinău nr. 2i-160/14 din 05.06.2014, s-a dispus intentarea procesului de insolvențabilitate în privința acestei întreprinderi, fiind numit ca administrator al insolvențabilității ÎI „Tataru Natalia”. Ulterior prin cererea din 30.07.2014, ÎI „Tataru Natalia”, a solicitat demisia, care a fost admisă prin încheierea instanței de insolvențabilitate din 07.08.2014, cu numirea administratorului ÎI „Popaz Vera”.

În aceeași ordine de idei s-a mai invocat că la 18.03.2016, comitetul creditorilor „Sansilvia” SRL a hotărât de a expune la licitație cu strigare a creanțelor debitoriale „Sansilvia” SRL ca lot unic, inclusiv: creanța față de Energoresurs 2010 (Ucraina) de 16 433,00 dolari SUA, creanța față de „Moldcârbune” SRL de 2 907 488,97 lei și creanța față de „Vivaura-CH” SRL în valoare de 11 942 250,00 lei, iar la 27.04.2016 a adoptat decizia privind petrecerea licitației repetate, micșorând prețul inițial de la un preț total de 2 227 460,85 lei și 2 464,95 dolari SUA până la preț total de 2 004 717,77 lei și 2 218,45 dolari, iar în consecință, prin procesul verbal nr. 3 din 10.06.2016, întocmit de Popaz Vera, aceste creanțe, inclusiv și creanța față de „Vivaura-CH” SRL în valoare de 11 942 250,00 lei, au fost transmise în proprietate lui Țurcanu Corneliu la preț de 2 004 717,77 lei și 2 218,45 dolari SUA.

În acest sens a mai invocat recurentul că știind cu certitudine că Țurcanu Corneliu a devenit creditor față de „Vivaura-CH” SRL în valoare de 11 942 250,00 lei anume în baza actului juridic (procesului-verbal nr. 3 din 10.06.2016), întocmit de Popaz Vera în calitate de lichidator a „Sansilvia” SRL și cunoscând

prevederile legii, ultima era obligată să refuze desemnarea sa și să informeze instanța de judecată despre conflict de interese care a existat, ori „Sansilvia” SRL, reprezentată de lichidatorul Popaz Vera avea statut de creditor față de „Vivaura-CH” SRL.

La data de 27 iulie 2017 Corneliu Țurcanu a depus referință asupra recursului și a solicitat respingerea acestuia.

La data de 07 august 2017 referință a depus și ÎI „Popaz Vera”, prin care a solicitat restituirea recursului.

Studiind materialele dosarului, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ lărgit al Curții Supreme de Justiție, consideră recursul întemeiat și respectiv pasibil admiterii cu casarea hotărârii instanței de insolvabilitate în partea investirii în funcția de administrator al procedurii de insolvabilitate intentat față de „Vivaura-C” SRL pe Popaz Vera, cu trimiterea cauzei în această parte la rejudecare în Curtea de Apel Chișinău din considerente ce urmează:

În conformitate cu art. 445 alin. (1) lit. c) CPC, instanța, după ce judecă recursul, este în drept să admită recursul, să caseze integral decizia instanței de apel și să trimită cauza spre rejudecare în instanța de apel în toate cazurile în care eroarea judiciară nu poate fi corectată de către instanța de recurs.

Totodată, în situația în care recurentul și-a exprimat dezacordul cu hotărârea Curții de Apel Chișinău din 05 iunie 2017, doar în partea prin care s-a investit în funcția de administrator ÎI „Popaz Vera”, Colegiul urmează să verifice legalitatea hotărârii doar în partea respectivă.

Astfel, conform art. 63 alin. (4) și alin. (5) din Legea insolvabilității nr. 149 din 29 iunie 2012 „(4) *La etapa intentării procedurii, instanța de insolvabilitate desemnează candidatura administratorului provizoriu, administratorului insolvabilității 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 până 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.*

(5) *Administratorul și lichidatorul sînt obligați, din data desemnării lor și pe tot parcursul procesului, să informeze instanța de insolvabilitate 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.”*

În acest sens, Colegiul reține că prin hotărârea Curții de Apel Chișinău în calitate de instanță de insolvabilitate nr. 2i-210/17 din 05.06.2017, s-a admis

cererea introductivă depusă de creditorul Corneliu Țurcanu fiind intentat procedura de insolvabilitate față de debitorul insolvabil SRL „Vivaura-CH”, totodată a fost înlăturată administrația debitorului de la gestionarea întreprinderii iar în calitate de administrator al procesului de insolvabilitate a fost desemnat ÎI „Vera Popaz”, deținătoarea autorizației nr. 101, eliberată la 14.01.2015.

Totodată, Colegiul reține că conform materialelor dosarului și argumentelor invocate în cererea de destituire a administratorului provizoriu, la data de 10 iunie 2016, „Sansilvia” SRL în procedura de faliment, în persoana lichidatorului Popaz Vera care activa în baza hotărârii Curții de Apel Chișinău din 05.06.2014 și încheierii Curții de Apel Chișinău din 03.11.2014, denumită Cedent și Corneliu Țurcanu denumit Cesionar, au încheiat contractul de cesiune a creanței față de debitorul SRL „Vivaura – CH”. Astfel, „Sansilvia” SRL în procedura de faliment, în persoana lichidatorului Popaz Vera a cesionat dreptul de creanță în valoare de 11 942 250 lei, cesionarului Țurcanu Corneliu.

La fel, Colegiul menționează că în aceeași zi - 10 iunie 2016, lichidatorul „Sansilvia” SRL în procedura de faliment Popaz Vera și succesorul în drepturi Corneliu Țurcan au înregistrat la Curtea de Apel Chișinău cererea privind înlocuirea părții în proces, prin înlocuirea în cadrul procedurii la cererea de validare a proprietății a lichidatorului SRL „Sansilvia” în procedura de faliment înaintată către terțul poprit SRL „Vivaura-CH” privind încasarea sumei de 11 942 250 lei pe SRL „Sansilvia” cu succesorul ei în drepturi Țurcanu Corneliu.

În aceeași ordine de idei, Colegiul reține că prin încheierea instanței de insolvabilitate a Curții de Apel Chișinău din 13 iunie 2016, peste 3 zile de la semnarea contractului de cesiune și a cererii de înlocuire a creditorului, s-a admis cererea înaintată de către Vera Popaz, lichidatorul SRL „Sansilvia” în proces de insolvabilitate și Țurcan Corneliu de succesiunea în drepturi procedurale, fiind substituită SRL „Sansilvia” în persoana lichidatorului Popaz Vera cu succesorul în drepturi, Țurcan Corneliu, fiind eliberat și titlu executoriu prin care s-a dispus încasarea de la SRL „Vivaura-CH” în folosul lui Țurcan Corneliu a sumei de 11 942 250 lei.

Ulterior, Țurcan Corneliu a înaintat titlul executoriu spre executare, iar la 27 februarie 2017, creditorul Țurcanu Corneliu a înregistrat la Curtea de Apel Chișinău, cerere introductivă de intentare a procesului de insolvabilitate către debitorul SRL „Vivaura-CH” prin care a solicită admiterea și validarea creanței în sumă de 11 942 520 lei cu numirea în calitate de administrator al insolvabilității a aceleiași ÎI „Popaz Vera”.

În conjunctura circumstanțelor de fapt respective, raportate la prevederile art. 63 alin. (4) și alin. (5) din Legea insolvabilității nr. 149 din 29 iunie 2012, Colegiul concluzionează că administratorul autorizat, Vera Popaz nu a respectat obligația prevăzută expres de lege, și anume nu a informat instanța de insolvabilitate și comitetul creditorilor despre conflictul de interese care a existat anterior desemnării, în situația în care este evidentă suspiciunea imparțialității având în vedere că SRL „Sansilvia” în persoana lichidatorului Popaz Vera și

Corneliu Țurcanu au încheiat contractul de cesiune a creanței față de debitorul SRL „Vivaura-CH”, creanță care a stat la baza intentării respectivului proces de insolvență, pornit la cererea introductivă a aceluiași Țurcanu Corneliu față de SRL „Vivaura-CH”.

În acest sens, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ lărgit al Curții Supreme de Justiție constată că, instanța de insolvență, eronat a admis cererea lui Țurcanu Corneliu, în partea ce ține de desemnarea în calitate de administrator al procesului de insolvență pe ÎI „Popaz Vera”, fapt care a cauzat premisele apariției unui conflict de interese și suspiciuni întemeiate cu referire la imparțialitatea viitorului administrator de insolvență a SRL „Vivaura-CH”.

În aceeași ordine de idei, Colegiul menționează că în speță, circumstanțele menționate supra impun instanța de insolvență să purceadă la desemnarea administratorului insolvenței în temeiul unei proceduri aleatorii reieșind din practica și vechimea în funcție a candidaturii acesteia, procedură desfășurată în concordanță cu normele legale în vigoare.

Totodată, în conformitate cu art. 38 alin. (3) din Legea insolvenței nr. 149 din 29 iunie 2012, în cazul în care instanța de recurs admite recursul și casează integral sau parțial hotărârea, restituind cauza spre judecare în primă instanță, actele de asigurare și de executare aplicate în cadrul procedurii se mențin în vigoare în măsura în care instanța de recurs nu prevede altfel. În acest caz, cauza va fi examinată de un alt complet de judecată.

Pe cale de consecință, instanța de recurs relevă că, soluția primei instanțe privind numirea ÎI „Popaz Vera” în calitate de administrator al insolvenței al SRL „Vivaura-CH” contravine prevederilor legii, motiv pentru care, hotărârea primei instanțe urmează a fi casată parțial în această parte, cu trimiterea cauzei spre judecare în instanța de fond, în alt complet de judecată.

La rejudecarea cauzei, prima instanță urmează să țină cont de cele menționate, și să numească candidatura administratorului insolvenței în conformitate cu legislația pertinentă.

Mai mult ca atât, Colegiul constată că soluția instanței de insolvență, în partea contestată, nu conține o argumentare clară din care să rezulte procesul deliberării și adoptării soluției la care s-a ajuns, inclusiv cu referire la probatoriul prezentat în sensul existenței suspiciunii imparțialității administratorului insolvenței, astfel instanța de recurs fiind în imposibilitatea să exercite controlul judiciar asupra unei asemenea soluții și să verifice temeinicia și legalitatea hotărârii atacate cu privire la oricare dintre motivele prevăzute de lege.

Distinct de cele enunțate, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ lărgit al Curții Supreme de Justiție ajunge la concluzia de a admite recursul, de a casa parțial hotărârea instanței de insolvență și anume în partea desemnării în funcția de administrator al procedurii de insolvență a ÎI „Popaz Vera”, cu remiterea cauzei în partea dată spre rejudecare în instanța de

insolvabilitate.

Având în vedere că în rest hotărârea instanței de insolvabilitate nu a fost contestată cu recurs, instanța de recurs consideră inoportun de a se expune cu privire la temeinicia hotărârii în partea necontestată.

În conformitate cu art. 445 alin. (1) lit. c) CPC, art. 445 alin. (3) Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ lărgit al Curții Supreme de Justiție,

d e c i d e :

Se admite recursul declarat de Cemortan Anatolie.

Se casează parțial hotărârea Curții de Apel Chișinău din 05 iunie 2017, în cauza civilă la cererea introductivă a creditorului Țurcanu Corneliu privind intentarea procesului de insolvabilitate față de Societatea cu Răspundere Limitată „Vivaura-CH”, în partea prin care a fost desemnată în funcția de administrator al procedurii de insolvabilitate ÎI „Popaz Vera”, cu remiterea cauzei în partea dată pentru rejudecare la Curtea de Apel Chișinău, în alt complet de judecată.

Decizia nu se supune nici unei căi de atac.

Președintele ședinței,

Judecătorul

Iulia Sîrcu

Judecătorii

Maria Ghervas

Luiza Gafton

Iuliana Oprea

Ion Druță