

Instanța de insolabilitate: Curtea de Apel Chișinău (jud: B. Bîrca)

DECIZIE

13 decembrie 2017

mun. Chișinău

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

în componența:

Președintele ședinței, judecător  
Judecători

Tatiana Vieru  
Nicolae Craiu  
Oleg Sternioală

examinând recursul declarat de către Societatea pe Acțiuni „Fabrica de Conserve din Călărași”, prin intermediul administratorului Vladicescu Mihail, în cauza civilă privind intentarea procesului de insolabilitate al debitorului SA „Fabrica de conserve din Călărași”, împotriva încheierii din 20 septembrie 2017 a Curții de Apel Chișinău,

c o n s t a t ă :

La 28 decembrie 2016, SA „Fabrica de Conserve din Călărași” a depus cerere introductivă privind intentarea procesului de insolabilitate față de sine.

În susținerea cererii s-a indicat că, conform raportului financiar, la 01 iulie 2016, SA „Fabrica de Conserve din Călărași” dispune de active în sumă de 65727619 lei. Totalul datoriilor creditoare constituie suma de 30125108 lei. Pierderile acumulate din activitatea firmei, la finele trimestrului al II-lea al anului 2016 constituie suma de 16030261 lei.

Relevă că, debitorul nu dispune de producție, active necesare, surse financiare pentru obținerea veniturilor necesare ce va permite acoperirea cheltuielilor de activitate. Din aceste considerente, debitorul nu-și poate onora obligațiunile față de creditori. Pe toate conturile bancare sunt aplicate interdicții de către executorii judecătorești și de IFS rl Călărași. La 12 aprilie 2016, de către Judecătoria Călărași a fost eliberat titlul executoriu privind încasarea de la SA „Fabrica de Conserve din Călărași” în beneficiul BC „Victoriabank” SA a sumei de 10051859,53 lei, în baza hotărârii Judecătoria Călărași din 29 ianuarie 2016. La 28 iulie 2016, a fost emis titlul executoriu privind încasarea de la SA „Fabrica de Conserve din Călărași” în beneficiul SRL „Vladifam-Com” a datoriei în mărime de 9454009 lei și a taxei de stat în sumă de 50000 lei.

Concomitent, Inspectoratul Fiscal de Stat Călărași, prin notificarea nr.38-2/2-1244 din 06 septembrie 2016, atenționează despre incapacitatea de plată a debitorului, recomandând înaintarea cererii introductive privind intentarea procedurii de insolabilitate în privința SA „Fabrica de Conserve din Călărași”, din motivul incapacității de plată conform prevederilor Legii insolabilității.

Prin încheierea Curții de Apel Chișinău din 05 ianuarie 2017 s-a admis spre examinare cererea introductivă a debitorului și s-a stabilit examinarea cererii introductive pentru data de 13 ianuarie 2017.

Prin hotărârea din 13 ianuarie 2017 a Curții de Apel Chișinău s-a constatat insolvabilitatea debitorului și s-a intentat procesul de insolvabilitate față de SA „Fabrica de Conserve din Călărași”; s-a desemnat în funcție de administrator al procesului de insolvabilitate - Ambrosi Tudor, deținătorul autorizației nr. 47 din 14 ianuarie 2015; s-a ridicat dreptul lui Vladicescu Mihail de la administrarea SA „Fabrica de Conserve din Călărași”; s-a stabilit ședința de validare a creanțelor pentru data de 06 aprilie 2017, ora 10:30.

Prin încheierea din 06 februarie 2017 a Curții de Apel Chișinău s-a desemnat în funcție de reprezentant al debitorului SA „Fabrica de Conserve din Călărași”, în proces de insolvabilitate, pentru a reprezenta interesele debitorului – Vladicescu Mihail.

Prin încheierea din 31 mai 2017 a Curții de Apel Chișinău s-a dispus trecerea la procedura de faliment în vederea lichidării patrimoniului SA „Fabrica de Conserve din Călărași” și distribuirii produsului rezultat, fiind investit în funcția de lichidator al SA „Fabrica de conserve din Călărași” -Tudor Ambrosi, deținătorul autorizației nr. 76 din 14.01.2015, cu atribuțiile prevăzute de art. 66 din Legea insolvabilității, inclusiv valorificarea și lichidarea masei debitoare.

Prin decizia din 20 septembrie 2017 a Curții Supreme de Justiție s-au admis recursurile declarate de SRL „Vladifam-Com” și Vladicescu Mihail; s-a casat încheierea din 31 mai 2017 a Curții de Apel Chișinău și s-a restituit cauza spre rejudecare la Curtea de Apel Chișinău, în același complet de judecată.

Prin încheierea din 20 septembrie 2017 a Curții de Apel Chișinău s-a respins cererea reprezentantului debitorului SA „Fabrica de Conserve din Călărași” - Vladicescu Mihail privind anularea hotărârii adunării repetate a creditorilor din 18 mai 2017, adoptate pe marginea celei de a doua chestiuni a ordinii de zi, privind intentarea procedurii falimentului în privința debitorului SA „Fabrica de Conserve din Călărași” din 18 mai 2017 și desemnarea în funcție de lichidator a administratorului autorizat Ambrosi Tudor.

La 05 octombrie 2017, SA „Fabrica de Conserve din Călărași”, prin intermediul lui Vladicescu Mihail, a declarat recurs împotriva încheierii din 20 septembrie 2017 a Curții de Apel Chișinău.

În motivarea recursului s-a invocat că, încheierea contestată este neîntemeiată și pasibilă casării, deoarece instanța de insolvabilitate nu a apreciat argumentele, probele și circumstanțele cauzei în raport cu cadrul legal aplicabil speței.

Conform art. 8 alin. (1) al Legii insolvabilității nr. 149 din 29 iunie 2012, 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.

Instanța de insolvabilitate a adoptat încheierea la data de 20 septembrie 2017, iar SA „Fabrica de Conserve din Călărași”, prin intermediul administratorului Vladicescu Mihail, a declarat recurs la 05 octombrie 2017, ceea ce denotă că recursul este în termen.

Verificând legalitatea actului de dispoziție contestat, prin prisma argumentelor invocate și a materialelor din dosar, coroborat cu normele de drept

material și procedural aplicabile speței date, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ al Curții Supreme de Justiție va admite recursul declarat de SA „Fabrica de Conserve din Călărași”, prin intermediul administratorului Vladicescu Mihail, din următoarele motive.

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

În conformitate cu art. 426 alin.(1) Cod de procedură civilă, 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.

În conformitate cu prevederile art. 427 lit. b) Cod de procedură civilă, instanța de recurs, după ce examinează recursul împotriva încheierii, este în drept să admită recursul și să caseze integral sau parțial încheierea, restituind pricina spre rejudecare.

Din suportul probator prezent la materialele cauzei, rezultă că prin hotărârea din 13 ianuarie 2017 a Curții de Apel Chișinău s-a constatat insolvența debitorului și s-a intentat procesul de insolvență față de SA „Fabrica de Conserve din Călărași”; s-a desemnat în funcție de administrator al procesului de insolvență - Ambrosi Tudor, deținătorul autorizației nr. 47 din 14 ianuarie 2015; s-a ridicat dreptul lui Vladicescu Mihail de la administrarea SA „Fabrica de Conserve din Călărași”; s-a stabilit ședința de validare a creanțelor pentru data de 06 aprilie 2017, ora 10:30.

Prin încheierea din 31 mai 2017 a Curții de Apel Chișinău s-a dispus trecerea la procedura de faliment în vederea lichidării patrimoniului SA „Fabrica de Conserve din Călărași” și distribuirii produsului rezultat, fiind numit în funcția de lichidator al SA „Fabrica de conserve din Călărași” - Tudor Ambrosi, deținătorul autorizației nr. 76 din 14.01.2015, cu atribuțiile prevăzute de art. 66 din Legea insolvenței, inclusiv valorificarea și lichidarea masei debitoare.

Curtea Supremă de Justiție, examinând recursurile declarate de SRL „Vladifam-Com” și Vladicescu Mihail împotriva încheierii din 31 mai 2017 a Curții de Apel Chișinău, prin decizia din 20 septembrie 2017, a admis recursurile, a casat încheierea din 31 mai 2017 a Curții de Apel Chișinău și a restituit cauza spre rejudecare la Curtea de Apel Chișinău, în același complet de judecată.

Curtea de Apel Chișinău, prin încheierea din 20 septembrie 2017, a respins cererea reprezentantului debitorului SA „Fabrica de Conserve din Călărași” - Vladicescu Mihail privind anularea hotărârii adunării repetate a creditorilor din 18 mai 2017, adoptate pe marginea celei de a doua chestiuni a ordinii de zi, privind intentarea procedurii falimentului în privința debitorului SA „Fabrica de Conserve din Călărași” din 18 mai 2017 și desemnarea în funcție de lichidator a administratorului autorizat Ambrosi Tudor.

În susținerea ipotezei sale, instanța de insolvență a reținut că majoritatea motivelor invocate în cererea depusă de reprezentantul debitorului nu țin de încălcări de procedură, iar unica încălcare de procedură indicată în cererea propriei zisă este că din 13 creditori prezenți la adunare, 12 creditori au votat aplicarea de către debitor a procedurii de restructurate, care nu poate fi reținută, deoarece conform datelor din procesul-verbal contestat, la adunare au participat 13 creditori

care dețineau 25502934 voturi, ce constituie 77,81% din valoarea totală a creanțelor. Astfel, fiind evident că 42% reprezintă mai mult de ½ de voturi din procentul voturilor creditorilor prezenți la adunare - 77,81% și votând contra procesului de restructurare BC „Victoriabanc” SA a avut o majoritate simplă din valoarea creanțelor creditorilor prezenți la adunare și respectiv, nu reprezintă nici o încălcare de procedură privind convocarea adunării creditorilor și adoptării hotărârii de intentare a procedurii falimentului în privința SA „Fabrica de Conserve din Călărași” SA.

Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ lărgit al Curții Supreme de Justiție relevă că din încheierea contestată se identifică că instanța de insolvabilitate a concluzionat asupra netemeinicii cererii reprezentantului debitorului privind anularea hotărârii de intentare a procedurii falimentului în privința SA „Fabrica de Conserve din Călărași” întrucât nu s-au depistat încălcări de procedură privind convocarea adunării creditorilor și adoptarea hotărârii de intentare a procedurii falimentului în privința SA „Fabrica de Conserve din Călărași” SA.

Instanța de recurs consideră că ipoteza instanței de insolvabilitate neîntemeiată, deoarece este rezultatul unei examinări superficiale a litigiului dedus judecării și a interpretării eronate a probatoriului administrat în cauză.

La caz, Colegiul menționează că prin decizia din 20 septembrie 2017, Curtea Supremă de Justiție, examinând recursurile declarate de SRL „Vladifam-Com” și Vladicescu Mihail împotriva încheierii din 31 mai 2017 a Curții de Apel Chișinău, a constatat că instanța de insolvabilitate nu s-a expus asupra necesității și oportunității recurgerii anume la procedura falimentului, în condițiile când există divergențe între raportul administratorului SA „Fabrica de conserve din Călărași” - Tudor Ambrosi întocmit pentru adunarea de raportare privind incapacitatea de plată a debitorului, procesele-verbale ale adunării creditorilor din 18 mai 2017 și buletinele de vot din 18 mai 2017.

Instanța de insolvabilitate prin încheierea contestată a stabilit doar faptul că la convocarea adunării creditorilor și adoptării hotărârii de intentare a procedurii falimentului în privința SA „Fabrica de Conserve din Călărași” SA nu au fost depistate încălcări de procedură, fără a lua în considerare argumentele invocate de recurent, care urmau a fi examinate în cadrul judecării cauzei în instanța de insolvabilitate.

La capitolul dat, este de menționat că Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ al Curții Supreme de Justiție, în decizia din 20 septembrie 2017, a constatat că în Raportul administratorului SA „Fabrica de conserve din Călărași” - Tudor Ambrosi, asupra stării economice și a cauzelor care au condus la insolvabilitatea debitorului, pentru adunarea de raportare din 05 mai 2017, nu se conține recomandarea acestuia de a intra în procedura de faliment, ci propunerea adunării creditorilor să adopte o hotărâre de intentare a procedurii de restructurare în privința SA „Fabrica de conserve din Călărași”.

Totodată, Colegiul a evidențiat divergențe nu doar între constatările instanței și Raportul administratorului, ci și un șir de divergențe între procesele-verbale ale adunării creditorilor din 18 mai 2017 și buletinele de vot din 18 mai 2017.

Astfel, în urma examinării buletinelor de vot, instanța de recurs a stabilit că pentru adoptarea procedurii de restructurare față de SA „Fabrica de conserve din

Călărași” au votat 12 creditor, care dețin 11502934 voturi, ce constituie 45,10%, iar *împotriva* a votat un creditor, care deține 14000000 voturi, ce constituie 54,90 %. Conform procesului-verbal al rezultatului numărării voturilor din 18 mai 2017, cu majoritatea voturilor s-a hotărât de a intenta procedura falimentului în privința debitorului SA „Fabrica de conserve din Călărași”, *pentru* care au votat 12 creditor, care dețin 11502934 voturi, ce constituie 45,10%, iar *împotriva* a votat un creditor, care deține 14000000 voturi, ce constituie 54,90 %. Deci, procesul - verbal al numărării voturilor este în contradicție cu conținutul buletinelor de vot, fapt care nu a fost elucidat de către instanța de insolabilitate.

În același timp, instanța de recurs a menționat că, conform procesului-verbal nr. 2 al adunării repetate a creditorilor SA „Fabrica de Conserve din Călărași”, majoritatea creditorilor au propus și susținut propunerea administratorului procesului de insolabilitate privind aprobarea procedurii de restructurare a debitorului și a procedurii planului.

În concluzie, instanța de recurs a susținut că este în imposibilitate de a da o apreciere obiectivă temeiniciei soluției instanței de insolabilitate, întrucât instanța de insolabilitate nu s-a expus asupra necesității și oportunității recurgerii anume la procedura falimentului, în condițiile când există divergențe vădite între conținutul buletinelor de vot, a proceselor-verbale și a Raportului administratorului procesului de insolabilitate.

De altfel, este cert că, constatările instanței de insolabilitate nu conțin o argumentare clară din care să rezulte soluția emisă, astfel instanța de recurs fiind în dificultate să exercite controlul judiciar asupra soluției adoptată în speță și să verifice legalitatea încheierii contestate de către SA „Fabrica de Conserve din Călărași”, prin intermediul administratorului Vladicescu Mihail.

Concomitent, instanța de recurs precizează că hotărârea instanței de judecată trebuie să fie certă și coerentă, pe când la caz se evidențiază că, instanța de insolabilitate nu s-a expus la toate explicațiile și obiecțiile formulate de părți.

În contextul dat, Colegiul decesează că din prevederile Recomandării nr. R (84) privind principiile de procedură civilă proprii pentru ameliorarea funcționării justiției, adoptată de Comitetul de Miniștri al Consiliului Europei la 28 februarie 1984, Hotărârea poate fi întocmită liber, dar trebuie să corespundă tuturor normelor de drept, să fie clară, înțeleasă de părțile implicate în litigiu și să răspundă într-un mod sigur și expres la toate cererile și obiecțiile formulate de părți.

În consecință, Colegiul reiterează că, concluzia instanței de judecată trebuie să fie certă pentru ca justițiabilul să cunoască pentru care motiv i s-a respins argumentele ce vin în susținerea cerințelor înaintate. Or, este evident că, constatările instanței de insolabilitate nu conțin o argumentare clară din care să rezulte procesul deliberării și adoptării soluției la care s-a ajuns, 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.

Pentru considerentele descrise, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ lărgit al Curții Supreme de Justiție consideră necesar de a admite recursul declarat de SA „Fabrica de Conserve din Călărași”, prin intermediul administratorului Vladicescu Mihail, de a casa încheierea instanței de insolabilitate din 20 septembrie 2017 și de a restitui cauza spre rejudecare în

instanța de insolvabilitate - Curtea de Apel Chisinau, în același complet de judecată.

La rejudecare, instanța urmează să ia în considerare de cele menționate supra și rejudecând litigiul supus examinării să emită o hotărâre întemeiată și legală.

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

d e c i d e :

Se admite recursul declarat de către Societatea pe Acțiuni „Fabrica de Conserve din Călărași”, prin intermediul administratorului Vladicescu Mihail.

Se casează încheierea din 20 septembrie 2017 a Curții de Apel Chișinău, adoptată în cauza civilă privind intentarea procesului de insolvabilitate al debitorului SA „Fabrica de conserve din Călărași”, cu restituirea cauzei spre rejudecare în instanța de insolvabilitate - Curtea de Apel Chisinau, în același complet de judecată.

Decizia nu se supune nici unei căi de atac.

Președintele ședinței, judecător

Tatiana Vieru

Judecători

Nicolae Craiu

Oleg Sternioală