Dosarul nr.2ri-90/18

Instanța de insolvabilitate: Curtea de Apel Chișinău
Judecător: Eugeniu Clim

D E C I Z I E

28 februarie 2018 mun. Chișinău

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

în componența:
Preşedintele şedinţei, judecător: Valeriu Doagă
Judecători: Iurie Bejenaru, Mariana Pitic
Luiza Gafton, Nicolae Craiu

examinând recursul declarat de către Societatea cu Răspundere Limitată „Danmilax" prin intermediul avocatului Zmeu Alexandru,

în cauza de insolvabilitate la cererea introductivă a Societății pe Acțiuni „Banca de Economii" în proces de lichidare împotriva Societății cu Răspundere Limitată „Danmilax" cu privire la intentarea procedurii de insolvabilitate,

împotriva hotărârii Curții de Apel Chișinău din 30 noiembrie 2017 prin care a fost admisă cererea introductivă a creditorului Societatea pe Acțiuni „Banca de Economii" în proces de lichidare și s-a constatat insolvabilitatea debitorului Societatea cu Răspundere Limitată „Danmilax",

c o n s t a t ă:

La 24 august 2017, Societatea pe Acțiuni „Banca de Economii" în proces de lichidare a depus cerere introductivă împotriva Societății cu Răspundere Limitată „Danmilax" cu privire la intentarea procedurii de insolvabilitate.

În motivarea cererii introductive a indicat că, Societatea pe Acțiuni „Banca de Economii" în calitate de creditor a încheiat cu Societatea cu Răspundere Limitată „Danmilax" contractul de credit nr. 06-06/1/65 din 30 septembrie 2011, acordul adițional la acesta nr. 02 din 15 octombrie 2012 și acordul adițional nr. 01 din 15 decembrie 2011, cu scadența la 30 ianuarie 2012; contractul de credit nr. 06-06/1/69 din 31 octombrie 2011, acordul adițional la acesta nr. 02 din 15 octombrie 2012 și acordul adițional nr. 01 din 15 decembrie 2011, cu scadența la 30 septembrie 2013.

În vederea asigurării executării în termen şi condiţiile stabilite în contractele de credit, au fost instituite garanţii prin contractul de ipotecă nr. 06-06/65-g1 din 5 decembrie 2011, contractul de gaj asupra mijloacelor fixe nr. 06-06/1/65-g2 din 5 decembrie 2011 şi contractul de gaj nr. 06-06/69-g din 31 octombrie 2010.

Debitorul Societatea cu Răspundere Limitată „Danmilax” nu și-a onorat obligațiunile contractuale privind rambursarea creditelor, achitarea dobânzilor și a altor plăți prevăzute expres în contracte, fapt ce denotă incapacitatea de plată a acestuia.

Astfel, la 17 iulie 2017 a expediat în adresa debitorului notificarea prealabilă nr. 06-02/338/1736, care a fost recepționată la data de 27 iulie 2017, fapt confirmat prin avizul de recepție.

Menționează că, datoria debitorului Societatea cu Răspundere Limitată „Danmilax” față de creditor constituie suma de 26 061 649,42 lei.

Totodată indică că, debitorul Societatea cu Răspundere Limitată „Danmilax” prin contractul de fidejusiune nr. 06-06/1/69-f din 15 octombrie 2012 și-a asumat obligația să răspundă solidar pentru obligațiunile asumate de alți debitori ai creditorului după cum urmează: Societatea cu Răspundere Limitată „Valiexchimp” prin contractele de credit nr. 06-06/1/2 din 1 ianuarie 2010 și contractul de credit nr. 06-06/1/87 din 27 octombrie 2009; Societatea cu Răspundere Limitată „Avg Sistem” prin contractele de credit nr. 06-06/1/90 din 24 decembrie 2010 și contractul de credit nr. 06-06/1/01 din 2 februarie 2011; Societatea cu Răspundere Limitată „Vlasco” SRL prin contractul de credit 06-06/1/60 din 17 septembrie 2010; Societatea cu Răspundere Limitată „Meropa 2000” prin contractul de credit nr. 06-06/1/56 din 18 august 2011 și contractul de credit nr. 06-06/1/40 din 30 iunie 2011; Societatea cu Răspundere Limitată „Fuel” prin contractele de credit nr. 06-06/1/13 din 9 martie 2010, nr. 06-06/1/16 din 19 martie 2010, nr. 06-06/1/19 din 8 aprilie 2010, nr. 06-06/1/23 din 26 aprilie 2010, nr. 06-06/1/9 din 17 februarie 2010; Societatea pe Acțiuni „Braconi” prin contractul de credit nr. nr. 06-06/1/59 din 22 iunie 2011.

Cuantumul datoriilor pentru care Societatea cu Răspundere Limitată „Danmilax”, şi-a asumat obligaţii în baza contractului de fidejusiune, a fost stabilit în mod exhaustiv prin încheierea din 17 decembrie 2012, cauza nr. 2e-1296/13.

Solicită Societatea pe Acțiuni „Banca de Economii” în proces de lichidare admiterea cererii introductive, intentarea procedurii de insolvabilitate față de debitorul Societatea cu Răspundere Limitată „Danmilax”, desemnarea în funcția de administrator al insolvabilității administratorul autorizat Hortolomei Simion și validarea creanțelor în sumă de 26 061 649,42 lei.

Prin încheierea Curţii de Apel Chişinău din 30 august 2017, a fost admisă spre examinare cererea introductivă depusă de creditorul Societatea pe Acțiuni „Banca de Economii” în proces de lichidare și s-a numit Hortolomei Simion, deținătorul autorizației nr. 28 din 14 ianuarie 2015, în calitate de administrator provizoriu al Societății cu Răspundere Limitată „Danmilax”. S-a instituit perioada de observaţie în privinţa debitorului Societatea cu Răspundere Limitată „Danmilax” şi s-a aplicat sechestru pe bunurile acesteia. S-a obligat adminsitratorul provizoriu să verifice existenţa temeiurilor de intentare a procesului de insolvabilitate a debitorului, mărimea şi componenţa masei debitoare şi să notifice toţi creditorii pentru înaintarea creanţelor certe şi exigibile asupra patrimoniului (f.d.98).

Prin hotărârea Curții de Apel Chișinău din 30 noiembrie 2017 a fost admisă cererea introductivă depusă de lichidatorul Societăţii pe Acțiuni „Banca de Economii” în proces

de lichidare. S-a constatat insolvabilitatea debitorului și s-a intentat procesul de insolvabilitate față de Societatea cu Răspundere Limitată „Danmilax”. S-a ridicat dreptul Irinei Ilcenco de administrare a Societății cu Răspundere Limitată „Danmilax” și s-a numit Hortolomei Simion în calitate de administrator al insolvabilității. S-a aplicat sechestru pe bunurile Societății cu Răspundere Limitată „Danmilax” și pe corespondența comercială. S-a obligat administratorul insolvabilității să notifice toți creditorii debitorului, să verifice, să întocmească și să prezinte instanței de insolvabilitate tabelul definitiv al creanțelor. S-a stabilit ședința de validare a creanțelor pe data de 22 februarie 2018, ora 10:40 în incinta Curții de Apel Chișinău.

La data de 15 decembrie 2017, reprezentantul Societății cu Răspundere Limitată „Danmilax” a depus cerere de recurs prin intermediul avocatului Zmeu Alexandru, care a fost completată prin cererea de recurs suplimentară depusă la data de 22 decembrie 2017, prin care a solicitat admiterea recursului, casarea hotărârii Curții de Apel Chișinău din 30 noiembrie 2017 cu pronunțarea unei noi hotărâri prin care să fie respinsă cererea Societății pe Acțiuni „Banca de Economii” în proces de lichidare cu privire la intentarea procedurii de insolvabilitate față de Societatea cu Răspundere Limitată „Danmilax”.

În motivarea recursului a indicat că, Societatea pe Acțiuni „Banca de Economii” în proces de lichidare nu este titularul creanței înaintată față de Societatea cu Răspundere Limitată „Danmilax”. Creanța față de bancă a fost stinsă prin renunțarea la creanță față de noul creditor compania Roseau Alliance LLP. Astfel, banca a fost înlocuită în raportul obligațional cât și în calitate de parte a cauzei civile nr. 2r-1296/13, ce s-a aflat în examinare la Judecătoria Centru, mun. Chișinău.

Indică recurentul că, cauza civilă intentată în baza creanțelor născute din contractele de credit și ipotecă a fost încetată prin încheierea din 17 decembrie 2013, care nu a fost contestată și este irevocabilă.

Astfel, prin încheierea Judecătoriei Centru, mun. Chișinău din 15 martie 2016 menținută prin decizia Curții de Apel Chișinău din 20 mai 2016 şi prin încheierea Judecătoriei Centru, mun. Chișinău din 22 martie 2017 menținută prin decizia Curții de Apel Chișinău din 22 iunie 2017, au fost respinse cererile cu privire la substituirea Roseau Alliance LLP cu succesorul în drepturi Societatea pe Acțiuni „Banca de Economii” în proces de lichidare în baza acordului de reziliere a contractelor de cesiune.

Acordul de reziliere a contractelor de cesiune a creanțelor nu poate produce careva efecte deoarece a fost încheiat contrar tranzacției de împăcare aprobată prin încheierea Judecătoriei Centru, mun. Chișinău din 17 decembrie 2013, care este irevocabilă și are puterea lucrului judecat.

Consideră recurentul că, cererea introductivă depusă de către Societatea pe Acțiuni „Banca de Economii” în proces de lichidare este vădit neîntemeiată și nu conține lipsa temeiurilor de intentare a procesului de insolvabilitate.

Examinând recursul declarat de către Societatea cu Răspundere Limitată „Danmilax” prin intermediul avocatului Zmeu Alexandru, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ lărgit al Curții Supreme de Justiție menționează următoarele.

La 6 februarie 2018, Curtea Supremă de Justiție a expediat în adresa intimatului copia cererii de recurs, cu înștiințarea despre necesitatea depunerii referinței.

Prin referinţa depusă de Societatea pe Acțiuni „Banca de Economii" în proces de lichidare, a solicitat respingerea cererii de recurs cu menţinerea hotărârii instanţei de insolvabilitate.

În conformitate cu 356 din Codul de procedură civilă, cererea de declarare a insolvabilității se judecă în instanță conform normelor generale din prezentul cod, cu excepțiile și completările stabilite de legea insolvabilității.

Conform art. 8 alin. (1) din Legea 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.

După cum denotă actele cauzei, hotărârea instanței de insolvabilitate a fost pronunțată la data de 30 noiembrie 2017, iar Societatea cu Răspundere Limitată „Danmilax" a depus cererea de recurs la data de 15 decembrie 2017 (vol. II, f.d.148).

Prin urmare, instanța de recurs constată că recurenta s-a conformat prevederilor legale și a declarat cererea de recurs în termen.

În conformitate cu art. 444 din Codul de procedură civilă, recursul se examinează fără înștiințarea participanților la proces.

Verificând argumentele recursului, studiind materialele dosarului, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ lărgit al Curții Supreme de Justiție consideră că recursul declarat de Societatea cu Răspundere Limitată „Danmilax" prin intermediul avocatului Zmeu Alexandru urmează a fi respins din următoarele considerente.

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

În conformitate cu art. 445 alin.(1) lit. a) din Codul de procedură civilă, instanța, după ce judecă recursul, este în drept să respingă recursul și să mențină decizia instanței de apel și hotărârea primei instanțe, precum și încheierile atacate cu recurs.

Din conținutul recursului declarat rezultă că, recurentul nu este de acord cu hotărârea Curții de Apel Chișinău din 30 noiembrie 2017, prin care a fost admisă cererea introductivă depusă de creditorul Societatea pe Acțiuni „Banca de Economii" în proces de lichidare cu privire la declararea insolvabilității Societății cu Răspundere Limitată „Danmilax".

Analizând materialele cauzei în raport cu criticile formulate în recurs, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ lărgit al Curții Supreme de Justiție conchide că, hotărârea recurată a fost adoptată în conformitate cu normele de drept material și procedural și este bazată pe aprecierea corectă și completă a tuturor probelor și circumstanțelor cauzei, motiv pentru care este considerată legală și întemeiată.

În conformitate cu art. 10 din Legea insolvabilităţi nr. 149 din 29 iunie 2012, intentarea unui proces de insolvabilitate presupune existența unui temei. Temeiul general de intentare a unui proces de insolvabilitate constă în incapacitatea de plată a debitorului. Temeiul special de intentare a unui proces de insolvabilitate constă în

supraîndatorarea debitorului în cazul în care acesta este persoană juridică responsabilă de creanțele creditorilor în limitele patrimoniului său. În acest caz, la baza evaluării patrimoniului debitorului trebuie pusă continuarea activității lui dacă acest fapt este posibil.

Conform art. 18 alin. (1) din Legea insolvabilității, creditorul poate depune cerere introductivă dacă are un interes legitim în intentarea procesului de insolvabilitate și își poate argumenta creanțele și temeiurile de intentare a procesului de insolvabilitate.

Potrivit art. 30 alin. (4) lit. a) din Legea insolvabilității, după judecarea cererii introductive, instanța de insolvabilitate adoptă hotărârea prin care constată insolvabilitatea debitorului și i se intentează proces de insolvabilitate.

Art. 34 alin. (1) din aceeași Lege statuează că, instanța de insolvabilitate hotărăște, în baza aprecierii temeiului de insolvabilitate și a faptelor constatate în cadrul examinării cererii introductive, asupra intentării procedurii de insolvabilitate sau asupra respingerii cererii introductive.

În contextul dat instanța de recurs menționează că, insolvabilitatea ca stare de fapt a debitorului în sensul art. 10 din Legea insolvabilității, presupune existența unui temei general, adică o incapacitate de plată, care reprezintă insuficiența lichidităților, absența fondurilor bănești necesare pentru plata obligațiilor ajunse la scadență, care nu presupune în mod obligatoriu ca activul patrimonial să fie inferior pasivului (insolvența).

Temeiul general determină existența creanței ajunse la scadență, care trebuie să fie certă – neîndoielnică, în sensul că asupra ei să nu fie conturat un litigiu; lichidă – având un cuantum precis determinat; exigibilă – a cărei executare creditorul poate s-o pretindă imediat.

Instanța de recurs constată că circumstanțele stabilite de prima instanță pe parcursul examinării cauzei întrunesc condițiile prevăzute de art. 10 din Legea insolvabilității pentru intentarea procesului de insolvabilitate față de Societatea cu Răspundere Limitată „Danmilax”.

Astfel, conform raportului administratorului provizoriu în privința debitorului Societatea cu Răspundere Limitată „Danmilax”, din analiza situației financiare la activ lipsesc bunurile imobile indicate în răspunsul primit de la Agenția Servicii Publice, Departamentul Cadastru, cât și bunurile mobile gajate în folosul Societății pe Acțiuni „Banca de Economii” conform extraselor privind bunurile gajate eliberate de Centrul de informații juridice. La activul bilanțului sunt înregistrate creanțe în părți afiliate în sumă de 3 954 469 lei. Alte creanțe curente în sumă de 18 700 000. Debitorul nu dispune de alte bunuri materiale. La moment Societatea cu Răspundere Limitată „Danmilax” este o întreprindere nevalidă, având risc financiar ridicat care nu îi va permite pe viitor achitarea plăților curente. Activitatea întreprinderii este stopată și nu poate stinge datoriile existente și scadente față de creditorii săi, fapte ce constituie temei general pentru intentarea procesului de insolvabilitate (vol. I, f.d.104-109).

Conform art. 2 din Legea insolvabilității, incapacitate de plată este situația financiară a debitorului caracterizată prin incapacitatea lui de a își executa obligațiile pecuniare scadente, inclusiv obligațiile fiscale. Incapacitatea de plată este, de regulă, prezumată în cazul în care debitorul a încetat să efectueze plăți.

Reieșind din informațiile acumulate, administratorul a rezumat că întreprinderea se află în incapacitate de plată. Întreprinderea nu are capacitate de a realiza profit necesar reproducerii, dezvoltării și achitării datoriilor creditoare istorice. Debitorul nu are alte activități din care ar putea obține surse financiare pentru achitarea cheltuielilor și creanțelor.

Potrivit tabelului preliminar al creanțelor creditorilor împotriva patrimoniului debitorului, au fost identificați creditorii Societatea pe Acțiuni „Banca de Economii" în proces de lichidare și Serviciul Fiscal de Stat cu suma totală a creanțelor în mărime de 26 067 938,55 lei (f.d.110-111).

Subsecvent, creanța creditorului Societatea pe Acțiuni „Banca de Economii" în proces de lichidare se confirmă și prin încheierea Judecătoriei Centru, mun. Chișinău din 17 decembrie 2013 prin care a fost dispusă confirmarea tranzacției de împăcare încheiată între Rosseau Alliance LLP și Societatea cu Răspundere Limitată „Danmilax", potrivit căreia de la Societatea cu Răspundere Limitată „Danmilax" urmează a fi încasată datoria în mărime totală de 26 061 649,42 lei (vol. I, f.d.32, 34). Creditorul Societatea pe Acţiuni „Banca de Economii" fiind înlocuită în proces cu succesorul ei în drepturi Rosseau Alliance LLP prin încheierea instanței de judecată din 14 octombrie 2013.

La caz, se reține că Societatea cu Răspundere Limitată „Danmilax" nu a efectuat achitări în vederea stingerii sumei datoriei conform tranzacției de împăcare, fapt ce a servit drept temei pentru înaintarea de către Societatea pe Acţiuni „Banca de Economii" în proces de lichidare cererea introductivă privind intentarea procesului de insolvabilitate față de Societatea cu Răspundere Limitată „Danmilax" pe motivul incapacităţii de plată.

În asemenea circumstanțe Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ lărgit al Curții Supreme de Justiție consideră justă aprecierea instanței de insolvabilitate precum că la caz sunt întrunite condițiile prevăzute de Legea insolvabilității privind intentarea procedurii de insolvabilitate și astfel fiind stabilită existența temeiului de intentare a procesului și anume incapacitatea de plată a debitorului. Or, debitorul Societatea cu Răspundere Limitată „Danmilax" nu a prezentat careva probe ce ar demonstra achitarea plăților la contractele de credit sau existența mijloacelor financiare pe conturile întreprinderii ce ar permite achitarea acestor creanțe.

Nu poate fi reținut ca întemeiat nici argumentul recurentului precum că, Societatea pe Acțiuni „Banca de Economii" în proces de lichidare nu este titularul creanței înaintate din motivul stingerii prin renunțarea la creanță față de noul creditor compania Roseau Alliance LLP prin contractul de cesiune a creanței.

În acest sens se menționează că, acordul de reziliere a contractului de cesiune individuală din 26 noiembrie 2014 semnat de către Societatea pe Acțiuni „Banca de Economii" și Roseau Alliance LLP, banca a preluat drepturile în forma care există la momentul semnării acordului de reziliere. Adică nu au fost modificate clauzele contractuale și nici termenul de scadență a contractelor de credit. Totodată, părțile au convenit că, cedentul primește iar cesionarul returnează toate drepturile de creanță, în forma în care acestea există la momentul semnării acordului de reziliere, care decurg din

contractele de împrumut încheiate între Societatea pe Acțiuni „Banca de Economii” și Societatea cu Răspundere Limitată „Danmilax”.

Prin urmare, Societatea pe Acțiuni „Banca de Economii” în proces de lichidare este creditor al debitorului și este în drept de a înainta instanței de insolvabilitate cerere introductivă, iar criticile invocate de recurent sunt pur declarative și neîntemeiate.

Reieșind din cele raportate, se conchide faptul că, instanța de fond corect a admis cererea introductivă înaintată de creditorul Societatea pe Acțiuni „Banca de Economii” în proces de lichidare cu privire la intentarea procesului de insolvabilitate față de debitorul Societatea cu Răspundere Limitată „Danmilax” cu constatarea insolvabilității debitorului și intentarea procesului de insolvabilitate față de acesta, motiv din care Colegiului civil, comercial și de contencios administrativ lărgit al Curții Supreme de Justiție ajunge la concluzia de a respinge recursul declarat de Societatea cu Răspundere Limitată „Danmilax” prin intermediul avocatului Zmeu Alexandru și de a menține hotărârea Curții de Apel Chișinău din 30 noiembrie 2017.

În conformitate cu art. 445 alin. (1) lit. a) și alin. (3) din Codul de procedură civilă, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ lărgit al Curții Supreme de Justiție

d e c i d e :

Se respinge recursul declarat de Societatea cu Răspundere Limitată „Danmilax” prin intermediul avocatului Zmeu Alexandru.

Se menține hotărârea Curții de Apel Chișinău din 30 noiembrie 2017, în cauza de insolvabilitate la cererea introductivă a Societății pe Acțiuni „Banca de Economii” în proces de lichidare împotriva Societății cu Răspundere Limitată „Danmilax” cu privire la intentarea procedurii de insolvabilitate.

Decizia este irevocabilă.

Președintele ședinței,
Judecător: Valeriu Doagă

Judecători: Iurie Bejenaru

Mariana Pitic

Luiza Gafton

Nicolae Craiu