

Instanța de insolabilitate: Curtea de Apel Comrat (A. Curdov)

DECIZIE

14 martie 2018

mun. Chișinău

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

în componența:

Președintele ședinței, judecător
Judecători

Oleg Sternioală
Valeriu Doagă
Iurie Bejenaru
Mariana Pitic
Nicolae Craiu

examinând recursul declarat de Edgar Chioroglo și Alexandr Ianac,
în cauza la cererea introductivă depusă de Societatea Comercială „M&R Com”
Societate cu Răspundere Limitată cu privire la intentarea procesului de
insolvabilitate,
împotriva hotărârii din 13 decembrie 2017 a Curții de Apel Comrat,

c o n s t a t ă:

La 29 noiembrie 2017 SC „M&R Com” SRL, prin intermediul administratorului Ivan Meșe, a depus cererea introductivă solicitând intentarea procesului de insolabilitate în privința SC „M&R Com” SRL, IDNO xxxxx; aplicarea măsurilor pentru a preveni modificarea stării bunurilor din masa debitoare, după cum urmează: desemnarea administratorului autorizat Svetlana Leiciu în funcția de administrator al insolabilității; aplicarea sechestrului pe întreg patrimoniul debitorului, pe actele contabile și pe corespondența comercială.

În motivarea cererii introductive s-a invocat că activitatea principală a SC „M&R Com” SRL constituie efectuarea lucrărilor de construcție și reparație a diferitor bunuri imobile.

A menționat că necesitatea depunerii cererii în temeiul art. 13 al Legii insolabilității nr. 149 din 29 iunie 2012 a survenit în rezultatul intrării debitorului în incapacitate de plată, condiții stipulate în art. 10 alin.(1), (2) al Legii insolabilității. În acest sens a specificat că începând cu 02 noiembrie 2017 față de SC „M&R Com” SRL s-au înaintat pretenții din partea creditorilor, care nu au fost executate de către debitor cu toate că au expirat termenele de executare.

A precizat că datoria SC „M&R Com” SRL pentru obligațiile debitoarele a căror termene de executare s-au scurs deja, însă nu au fost executate, constituie 148326, 36 lei, conform listei creditorilor din 01 noiembrie 2017 în care se indică temeiul cerințelor și termenele de executare anexate la cerere. Datoria SC „M&R Com” SRL față de Bugetul Public Național constituie suma de 24496, 44 lei, iar față de fondul social și de pensii-suma de 20238, 27 lei.

A declarat că toate conturile bancare ale SC „M&R Com” SRL sunt blocate de către Serviciul Fiscal de Stat în legătură cu existența datoriei față de acesta, fapt confirmat prin extrasul din contul bancar eliberat de BC „FinComBank” SA, filiala Comrat, anexat la cerere. Conform ultimei dări de seama, suma totală a pierderilor SC „M&R Com” SRL constituie 143159 lei.

A indicat că din datele contabile rezultă că după SC „M&R Com” SRL figurează următoarele active: bunuri imobile sub formă de edificii, cu numere cadastrale: xxxxx și xxxxx; bunuri mobile: unitatea de transport xxxxx, cu număr de înmatriculare xxxxx, unitatea de transport xxxxx, cu număr de înmatriculare xxxxx; unitatea de transport xxxxx, cu număr de înmatriculare xxxxx. Valoarea totală de bilanț este de 44132 lei. Cu toate că debitorul dispune de active (conform datelor din bilanț), recuperarea acestora este imposibilă.

A afirmat că la data înaintării cererii, SC „M&R Com” SRL nu dispunea de mijloace bănești, mijloace circulante, care ar putea fi realizate fără prejudicierea activității întreprinderii în continuare și cu ajutorul cărora ar fi posibilă stingerea datoriei față de creditorii. Aceste circumstanțe demonstrează direct incapacitatea de plată a debitorului.

A menționat că la momentul depunerii cererii date, în casieria și în conturile bancare ale SC „M&R Com” SRL lipseau mijloace bănești, conturile bancare erau blocate pentru existența datoriilor, lipseau mijloace circulante, s-au concediat toți lucrătorii care efectuau lucrări de reparație, lipsesc comenzi pentru efectuarea lucrărilor de reparație-construcție, mulți creditorii au înaintat pretenții și au solicitat stingerea imediată a datoriilor. Situația de fapt demonstrează că SC „M&R Com” SRL nu este în stare să stingă imediat datoria față de creditorii săi. Restabilirea activității debitorului necesită timp pentru restituirea activelor aflate la persoane terțe.

La 01 decembrie 2017 SC „M&R Com” SRL, prin intermediul administratorului Ivan Meșe, a depus cerere prin care a solicitat numirea în funcția de administrator al insolvenței-administratorul autorizat Elvira Coltun, deținătoarea autorizației nr. 93 din 14 ianuarie 2015.

Prin încheierea din 01 decembrie 2017 a Curții de Apel Comrat s-a admis spre examinare cererea introductivă depusă de SC „M&R Com” SRL privind intentarea procesului de insolvență în privința SC „M&R Com” SRL; s-a stabilit ședința de examinare a cererii privind intentarea procesului de insolvență în privința SC „M&R Com” SRL pentru data de 13 decembrie 2017 ora 09:00.

Prin hotărârea din 13 decembrie 2017 a Curții de Apel Comrat s-a constatat insolvența SC „M&R Com” SRL și s-a intentat procedura de insolvență în privința SC „M&R Com” SRL, IDNO xxxxx; s-a ridicat dreptul administratorului de conducere și gestionare a întreprinderii și s-au transmis aceste funcții administratorului insolvenței; în funcția de administrator al insolvenței cu atribuțiile prevăzute de art. 66, 68 al legii insolvenței nr. 149 din 29 iunie 2012, s-a desemnat Elvira Coltun, deținătoarea autorizației nr. 93 din 14 ianuarie 2015; s-a obligat debitorul să transmită, iar administratorul insolvenței să accepte în posesie și administrare de la debitor tot patrimoniul și actele enumerate în art. 134 alin.(2) lit.c) al Legii insolvenței și s-a obligat administratorul să întreprindă măsurile prevăzute de art. 79 al Legii insolvenței; s-a stabilit termenul-limită de înregistrare a cererii de admitere a creanțelor în vederea întocmirii tabelului definitiv

până la data de 26 ianuarie 2018; s-au atenționat creditorii garantați ai debitorului de a preciza neîntârziat bunurile asupra cărora dețin un drept de preferință; s-a stabilit termenul de verificare a creanțelor, de întocmire și de comunicare a tabelului definitiv pentru data de 16 februarie 2018; s-a convocat prima ședință de validare a creanțelor pentru data de 16 martie 2018 ora 09:30 în incinta Curții de Apel Comrat; s-a obligat administratorul insolvenței să prezinte instanței proiectul bilanțului ce reflectă costul activelor sau actul de carență, inclusiv și a datoriilor, aflate pe rolul instanțelor de judecată; s-a obligat administratorul insolvenței să prezinte un raport privind executarea măsurilor întreprinse în scopul păstrării patrimoniului debitorului și să verifice temeiurile și motivele survenirii insolvenței, volumul și componența masei debitoare, persoanele responsabile și fondatorii; s-a obligat administratorul insolvenței să publice dispozitivul prezentei hotărâri în Monitorul Oficial al RM în termen de 10 zile de la adoptarea hotărârii.

La 22 decembrie 2017 la Curtea de Apel Comrat și la 25 ianuarie 2018 la Curtea Supreme de Justiție, Edgar Chioroglo și Alexandr Ianac au înregistrat recurs împotriva hotărârii din 13 decembrie 2017 a Curții de Apel Comrat, solicitând casarea acesteia cu pronunțarea unei noi hotărâri de respingere integrală a cererii depuse de SC „M&R Com” SRL, prin intermediul administratorului Ivan Meșe.

La 29 ianuarie 2018 Edgar Chioroglo și Alexandr Ianac au depus recursul motivat împotriva hotărârii din 13 decembrie 2017 a Curții de Apel Comrat reiterând cerințele din recursul depus inițial.

În motivarea recursului au invocat recurenții că instanța de insolvență nu a examinat circumstanțele de fapt la adoptarea hotărârii. Informația prezentată de către administratorul SC „M&R Com” SRL-Ivan Meșe nu este veridică și este îndreptată spre crearea insolvenței fictive cu scopul de a se eschiva de la răspunderea pentru operațiunile ilegale efectuate în ultimii trei ani de conducere a întreprinderii, iar datoria creditorială este prezentă și urmează a fi stinsă în timpul apropiat.

Au remarcat recurenții că cererea introductivă urmează să conțină conform art. 16 alin.(1) lit.g) al Legii insolvenței date despre bunurile debitorului, inclusiv despre mijloacele bănești și creanțele lui, însă Ivan Meșe conștient a ascuns mijloacele bănești și obligațiile sale debitoriale, după cum urmează: acțiunile întreprinderii în număr de 29873 deținute în „Uzina Experimentală C-Lunga” SA, valoarea totală fiind de 985809 lei; cauza civilă pendinte în Judecătoria Ceadăr-Lunga, SC „M&R Com” SRL vs Ivan Meșe privind încasarea sumei de 840125 lei, a dobânzilor în sumă de 30612,77 lei pentru utilizarea mijloacelor bănești și alte plăți în sumă totală de 870737, 77 lei.

Suștin recurenții că de către Ivan Meșe s-au distorsionat datele reale despre costul de bilanț real al activelor SC „M&R Com” SRL, în special al unităților de transport, numai una fiind procurată în martie 2014 la prețul de 94000 lei. În afară de aceasta, bunurile imobile indicate se află în zona industrială a orașului, în apropierea căii ferate și valoarea acestor active este semnificativă. Ivan Meșe nici nu a prezentat o evaluare a acestor bunuri.

Au opinat că Ivan Meșe a ignorat prevederile art. 72 alin.(6), (7) al Legii privind societățile cu răspundere limitată, conform cărora administratorul este obligat să convoace adunarea generală a asociaților dacă valoarea activelor nete ale societății a devenit mai mică decât capitalul ei social. În cazul apariției indiciilor de insolvență, administratorul este obligat să depună imediat, dar nu mai târziu decât

la expirarea unei luni, cerere introductivă de intentare a procesului de insolvență dacă asociații nu vor acoperi pierderile.

Într-adevăr la 23 decembrie 2016, la adunarea generală ordinară a membrilor SC „M&R Com” SRL s-a decis destituirea din funcția ocupată a lui Ivan Meșe și numirea noului director-Gheorghe Choroșoglo, însă hotărârea a fost anulată pe motiv că destituirea din funcție a lui Ivan Meșe s-a efectuat cu încălcarea procedurii. La finalizarea dezbaterilor judiciare, a fost inițiată procedura privind petrecerea adunării generale pentru înlăturarea repetată a lui Ivan Meșe din funcție. Din luna octombrie Ivan Meșe nu recepționează scrisori de la nimeni, nu expediază la nimeni și nu contactează cu ei. La adresa juridică nu se prezintă, cine și unde se duce evidența contabilă în prezent ei nu cunosc. Astfel, faptul că cofondatorii ar cunoaște situația, nu corespunde adevărului. Din momentul repunerii în funcție, directorul executiv Ivan Meșe nu a întreprins anumite încercări de a desfășura adunări comune ale membrilor SC „M&R Com” SRL și nu le-a propus de a stinge datoria întreprinderii, adică de fapt a depășit atribuțiile sale prin adresarea în instanța de judecată cu cerere de intentare a procesului de insolvență a unei întreprinderi care este în stare să efectueze plăți.

Recurenții au afirmat că toată datoria, care de fapt este față de buget și față de fondul social în sumă nu mai mult de 50000 lei sunt disponibili să o achite în orice moment.

Au susținut recurenții că prezintă incertitudine acordul instanței de a constata insolvența întreprinderii pe baza așa zisei incapacități de plată a întreprinderii, în condițiile când administratorul întreprinderii a luat cu împrumut o sumă care acoperă integral toate cheltuielile întreprinderii, altfel, spus, a ridicat mijloacele circulante, conform spuselor lui, în baza contractului de împrumut din 02 ianuarie 2017, în timp ce se afla în concediu medical.

Consideră că la adoptarea hotărârii instanța a ignorat lipsa condiției principale pentru intentarea procesului de insolvență prevăzută de art. 10 alin.(2) al legii insolvenței și anume prezența circumstanțelor de incapacitate de plată în condițiile când sunt active și o datorie debitorială importantă, o mare parte din care a apărut din neglijența și inacțiunile administratorului SC „M&R Com” SRL-Ivan Meșe.

Au precizat recurenții că într-adevăr SC „M&R Com” SRL nu a activat în anul 2017 din cauza proceselor de judecată inițiate de Ivan Meșe; lipsa mijloacelor circulante ridicate de la cont de către directorul Ivan Meșe; refuzul lui Ivan Meșe de a transmite anumite acte ale SC „M&R Com” SRL în legătură cu înlocuirea conducerii.

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

Instanța de insolvență a adoptat hotărârea contestată la data de 13 decembrie 2017, iar Edgar Choroșoglo și Alexandru Ianac au înregistrat recurs la data de 22 decembrie 2017 la Curtea de Apel Comrat și la 25 ianuarie 2018 la Curtea Supreme de Justiție, ceea ce denotă că recursul este declarat în termen.

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

Studiind materialele dosarului prin prisma argumentelor invocate în recurs, în raport cu normele de drept, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ lărgit al Curții Supreme de Justiție va respinge recursul declarat de Edgar Chioroglo și Alexandr Ianac, cu menținerea hotărârii contestate, din următoarele motive.

În conformitate cu art. 445 alin.(1) lit. a) Cod 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.

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.

Din materialele cauzei rezultă că prin hotărârea din 13 decembrie 2017 a Curții de Apel Comrat s-a constatat insolvența SC „M&R Com” SRL și s-a intentat procedura de insolvență în privința SC „M&R Com” SRL; s-a ridicat dreptul administratorului de conducere și gestionare a întreprinderii și s-au transmis aceste funcții administratorului insolvenței; în funcția de administrator al insolvenței cu atribuțiile prevăzute de art. 66, 68 al legii insolvenței nr. 149 din 29 iunie 2012, s-a desemnat Elvira Coltun (f.d. 47-51).

În conformitate cu art. 430 lit.a) Cod de procedură civilă, sunt în drept să declare recurs părțile și alți participanți la proces.

Conform art. 4 alin.(1) al Legii insolvenței nr. 149 din 29 iunie 2012, participanți la procesul de insolvență sunt: administratorul provizoriu, administratorul insolvenței, lichidatorul, creditorii, adunarea creditorilor, comitetul creditorilor, debitorul sau, după caz, reprezentantul debitorului, alte organe și persoane stabilite în prezenta lege.

Astfel, din sensul dispozițiilor legale citate *supra* rezultă că prin legea insolvenței, care este una specială, cercul persoanelor care pot participa în cadrul acestei proceduri, inclusiv și în vederea exercitării drepturilor procedurale, este strict determinat.

Colegiul notează că hotărârea din 13 decembrie 2017 a Curții de Apel Comrat privind constatarea insolvenței SC „M&R Com” SRL și intentarea procedurii de insolvență în privința SC „M&R Com” SRL, a fost contestată cu recurs de către Edgar Chioroglo și Alexandr Ianac.

Conform art. 37 alin. (1) al Legii insolvenței nr. 149 din 29 iunie 2012, hotărârea de intentare a procedurii de insolvență poate fi atacată cu recurs de către debitor.

Extrasul din Registrul de stat al persoanelor juridice nr. 23759 din 27 octombrie 2017 atestă că Edgar Chioroglo, Alexandr Ianac și Ivan Meșe sunt asociați ai SC „M&R Com” SRL (f.d.18).

Conform art. 43 al Legii privind societățile cu răspundere limitată nr. 135 din 14 iunie 2007, asociatul beneficiază de drepturile stabilite de lege și de actul de constituire, inclusiv dreptul: a) de a participa la conducerea societății în conformitate cu prevederile legii și ale actului de constituire; b) de a vota la adunările generale ale asociaților; c) de a fi informat despre activitatea societății; d) de a exercita controlul asupra modului de gestionare a societății; e) de a înstrăina și a dobândi, în condițiile legii, partea socială; f) de a cere dizolvarea societății; g) de a participa la repartizarea profitului net; h) de a obține, în caz de lichidare a societății, valoarea unei părți a patrimoniului acesteia rămas după achitarea cu creditorii și cu salariații săi,

proporțională părții sale sociale; i) de a cere excluderea asociatului în conformitate cu art.47.

Colegiul notează că în sensul normei citate asociații nu dispun de dreptul de reprezentare a persoanei juridice în instanța de judecată, având acest drept doar în cazul când dețin funcția de administrator.

Conform aceluiași Extras din Registrul de stat al persoanelor juridice în funcția de administrator al SC „M&R Com” SRL figurează Ivan Meșe (f.d.18).

Raportând circumstanțele cauzei la normele de drept citate *supra*, Colegiul relevă că Edgar Chioroglo și Alexandr Ianac având calitatea de asociați ai debitorului SC „M&R Com” SRL, nu erau în drept să declare recurs împotriva hotărârii de intentare a procesului de insolvență în privința SC „M&R Com” SRL.

Or, art. 37 alin.(1) al Legii insolvenței statuează expres precum că hotărârea de intentare a procedurii de insolvență poate fi atacată cu recurs de către debitor.

Mai mult ca atât, conform art. 71 alin.(1) lit. b) al Legii privind societățile cu răspundere limitată nr. 135 din 14 iunie 2007, administratorul este în drept să reprezinte fără procură societatea în raporturile cu organele statului, cu terții și în instanțele de judecată.

În contextul dat, Colegiul reiterează că doar administratorul este în drept să reprezinte fără procură societatea în raporturile cu organele statului, cu terții și în instanțele de judecată. O reglementare privind dreptul de reprezentare în raport cu terții este conținută și în pct. 7.3 al statutului din 21 aprilie 2005 (f.d.6 verso).

Aici Colegiul precizează că data înregistrării de stat a SC „M&R Com” SRL, conform Extrasului din Registrul de stat al persoanelor juridice, este 21 aprilie 2005 (f.d.18).

În această ordine de idei, Colegiul menționează că asociații SC „M&R Com” SRL nu au drept de reprezentare a debitorului SC „M&R Com” SRL și nici nu dispun de moment de dreptul de a acționa din numele debitorului în instanțele de judecată, or, anumite dispoziții legale sau judecătorești lipsesc în acest sens.

În consecință, pornind de la faptul că Edgar Chioroglo și Alexandr Ianac nu au prezentat anumite înscrisuri ce ar confirma dreptul lor de a contesta hotărârea judecătorească în numele debitorului SC „M&R Com” SRL, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ lărgit al Curții Supreme de Justiție, în contextul art. 37 alin. (1) al Legii insolvenței coroborat cu art. 430 lit. a) Cod de procedură civilă, va respinge recursul declarat de Edgar Chioroglo și Alexandr Ianac împotriva hotărârii din 13 decembrie 2017 a Curții de Apel Comrat, ca fiind declarat de persoane care nu sunt în drept să depună un astfel de recurs, cu menținerea hotărârii contestate.

În conformitate cu art. 445 alin. (1) lit. a) Cod de procedură civilă, art. 445 alin.(3) Cod 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 Edgar Chioroglo și Alexandr Ianac.

Se menține hotărârea din 13 decembrie 2017 a Curții de Apel Comrat, adoptată în cauza la cererea introductivă depusă de Societatea Comercială „M&R Com” Societate cu Răspundere Limitată cu privire la intentarea procesului de insolvență.

Decizia este irevocabilă.
Președintele ședinței,
judecător

Judecători

Oleg Sternioală

Valeriu Doagă

Iurie Bejenaru

Mariana Pitic

Nicolae Craiu