

DECIZIE

21 martie 2018

mun. Chișinău

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

în componență:

Președintele ședinței, judecătorul
Judecătorii

Oleg Sternioală
Nicolae Craiu, Mariana Pitic

examinând recursul declarat de către Banca Comercială „Moldova-Agroindbank”
Societate pe acțiuni,

în cauza civilă la cererea introductivă a creditorului Societății cu răspundere
limitată „Concom-Exclusiv” și cererea de alăturare la cererea introductivă depusă de
către Societatea Comercială „Iacobaș Construct” Societate cu răspundere limitată cu
privire intentarea procesului de insolvență față de Societatea cu răspundere limitată
„Concom-Exclusiv”,

împotriva încheierii Curții de Apel Chișinău din 24 octombrie 2017, în partea în
care a fost investit în funcția de lichidator Filip Breahnă și a fost autorizat lichidatorul
de a începe procedura de valorificare și lichidare a masei debitoare,

c o n s t a t ă

La data de 27 aprilie 2017 SRL „Concom-Exclusiv” a depus cerere introductivă
cu privire la intentarea procesului de insolvență față de sine din motivul
incapacității de plată a datoriilor față de creditorii săi.

Prin încheierea Curții de Apel Chișinău din 04 mai 2017 a fost admisă spre
examinare cererea introductivă depusă de SRL „Concom-Exclusiv”, în funcția de
administrator provizoriu a fost desemnat, Filip Breahnă, deținătorul autorizației nr. 69
din 14 ianuarie 2015.

Prin hotărârea Curții de Apel Chișinău din 22 iunie 2017 a fost admisă cererea
introductivă depusă de SRL „Concom-Exclusiv” și cererea de alăturare înaintată de
SRL „Iacobaș Construct”. A fost constatată insolvența debitorului și s-a dispus
inițierea procedurii de insolvență față de SRL „Concom-Exclusiv”. În funcția de
administrator al insolvenței a fost desemnat Filip Breahnă.

La data de 19 octombrie 2017 administratorul insolvenței SRL „Concom-
Exclusiv”, Filip Breahnă a depus în instanța de insolvență o cerere, prin care a
solicitat dispunerea intrării debitorului în faliment și aprobarea hotărârilor adoptate la
Adunarea Creditorilor din 16 octombrie 2017.

În motivarea cererii a invocat că, potrivit procesului-verbal al Adunării
creditorilor din 16 octombrie 2017 a fost pusă în discuție chestiunea cu privire la
intentarea procedurii falimentului față de SRL „Concom-Exclusiv” și în mod unanim
a fost hotărât trecerea debitorului SRL „Concom-Exclusiv” la procedura de faliment

cu valorificarea și lichidarea masei debitoare și radierea din Registrul de Stat, în calitate de lichidator al SRL „Concom-Exclusiv” a fost desemnat Filip Breahnă.

Prin încheierea Curții de Apel Chișinău din 24 octombrie 2017, a fost dispusă trecerea la procedura de faliment a SRL „Concom-Exclusiv”, a fost investit în funcție de lichidator Filip Breahnă și a fost autorizat lichidatorul de a începe procedurile de valorificare și lichidare a masei debitoare.

La data de 17 ianuarie 2018 BC „Moldova-Agroindbank” SA a declarat recurs împotriva încheierii Curții de Apel Chișinău din 24 octombrie 2017, în partea desemnării lichidatorului SRL „Concom-Exclusiv”, Filip Breahnă solicitând admiterea recursului și casarea încheierii recurate cu remiterea cauzei spre rejudecare.

În motivarea recursului a invocat dezacordul cu încheierea recurată, considerând-o ilegală și neîntemeiată.

A menționat că la ședința de validare a creanțelor din 21 septembrie 2017 instanța de insolvență, Curtea de Apel Chișinău, a validat creanța în sumă totală de 3 771 696, 36 de lei, inclusiv creanța BC „Moldova-Agroindbank” SA în sumă de 1 435 182 de lei cu titlu de creanță garantată, în sumă de 1677,17 lei cu titlu de creanță chirografară și suma de 507 055,33 de lei cu titlu de creanță garantată provizorie.

A susținut că BC „Moldova-Agroindbank” SA deține 51,54 % din valoarea totală a creanțelor cu dreptul de vot.

A indicat că la 16 octombrie 2017, a fost petrecută adunarea creditorilor de raportare a SRL „Concom-Exclusiv”, fiind decisă trecerea la procedura falimentului a debitorului SRL „Concom-Exclusiv”.

Totodată, a remarcat că în timpul examinării de către adunarea creditorilor din 16 octombrie 2017, a chestiunii nr. 5 de pe ordinea de zi, cu privire la alegerea candidaturii lichidatorului SRL „Concom-Exclusiv”, BC „Moldova-Agroindbank” SA a votat împotriva candidaturii lichidatorului Filip Breahnă. Astfel, deoarece Filip Breahnă nu a întrunit numărul necesar de voturi, chestiunea privind alegerea lichidatorului urma a fi expusă examinării repetate în cadrul altei adunări a creditorilor.

A afirmat că adunarea de raportare a creditorilor din 16 octombrie 2017, nu a adoptat nicio hotărâre asupra chestiunii nr. 5 privind alegerea candidaturii la funcția de lichidator a SRL „Concom-Exclusiv”, deoarece Filip Breahnă nu a întrunit numărul necesar de voturi, iar instanța de insolvență contrar voinței creditorilor și prevederilor legale l-a desemnat pe Filip Breahnă în calitate de lichidator al SRL „Concom-Exclusiv”, deși urma să-l oblige să desfășoare adunarea repetată pe chestiunea în cauză.

Totodată, a indicat că conform art. 63 alin. (4) din Legea insolvenței, 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.

Prin referința din 14 februarie 2018 lichidatorul SRL „Concom-Exclusiv” Filip Breahnă a solicitat restituirea cererii de recurs în temeiul art. 426¹ lit. e) Cod de procedură civilă, deoarece încheierea contestată, potrivit legii, nu poate fi atacată cu recurs.

În conformitate cu prevederile art. 356 CPC, cererea de declarare a insolvenței se judecă în instanță conform normelor generale din prezentul cod, cu excepțiile și completările stabilite de legislația insolvenței.

Conform dispozițiilor art. 1 alin. (4) din Legea 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 prevederile art. 8 alin. (1) din Legea 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.

Din materialele cauzei rezultă că încheierea recurată a fost pronunțată la 24 octombrie 2017, în lipsa părților, iar, anumite date despre expedierea și recepționarea acesteia lipsesc.

Prin urmare, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ al Curții Supreme de Justiție consideră că recurentul BC „Moldova-Agroindbank” SA s-a conformat prevederilor legale și a declarat recursul din 17 ianuarie 2017, în termen.

În conformitate cu art. 426 alin. (3) CPC, 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.

Studiind materialele dosarului, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ al Curții Supreme de Justiție consideră că recursul urmează a fi respins, din următoarele considerente.

În conformitate cu art. 427 lit. a) CPC, instanța de recurs după ce examinează recursul împotriva încheierii este în drept să respingă recursul și să mențină încheierea.

Din materialele pricinii rezultă că prin încheierea Curții de Apel Chișinău din 04 mai 2017 a fost admisă spre examinare cererea introductivă depusă de SRL „Concom-Exclusiv”, în funcția de administrator provizoriu a fost desemnat Filip Breahnă, deținătorul autorizației nr. 69 din 14 ianuarie 2015.

Curtea de Apel Chișinău prin hotărârea din 22 iunie 2017 a admis cererea introductivă depusă de SRL „Concom-Exclusiv” și cererea de alăturare înaintată de SRL „Iacobaș Construct”. A fost constatată insolvența debitorului și s-a dispus inițierea procedurii de insolvență față de SRL „Concom-Exclusiv”, în funcția de administrator al insolvenței a fost desemnat Filip Breahnă.

La fel, din materialele pricinii se atestă că la 16 octombrie 2017, a avut loc adunarea creditorilor, la care pe lângă examinarea altor chestiuni, urma să fie stabilit modul de desfășurare a procesului de insolvență și, după caz, să se desemneze lichidatorul. Însă, hotărârea privind desemnarea lichidatorului SRL „Concom-Exclusiv” nu a fost adoptată.

Prin încheierea Curții de Apel Chișinău din 24 octombrie 2017, a fost dispusă trecerea la procedura de faliment a SRL „Concom-Exclusiv”, a fost investit în funcție de lichidator Filip Breahnă și a fost autorizat lichidatorul de a începe procedurile de valorificare și lichidare a masei debitoare.

Este de menționat că recurentul BC „Moldova-Agroindbank” SA, prin recursul declarat, contestă încheierea Curții de Apel Chișinău din 24 octombrie 2017 doar în partea investirii în funcția de lichidator a lui Filip Breahnă.

Potrivit art. 116 alin. (1) din Legea insolvenței, în cazul în care se dispune trecerea la faliment, instanța de insolvență va desemna un lichidator propus de adunarea creditorilor, aplicând în modul corespunzător dispozițiile art. 63-73. Atribuțiile administratorului insolvenței încetează la momentul în care instanța la stabilește atribuțiile lichidatorului. Poate fi desemnat lichidator administratorul insolvenței desemnat anterior.

Conform art. 63 alin. (2) și (4) din legea menționată, lichidatorul este o persoană fizică desemnată de către instanța de insolvență să conducă activitatea debitorului în cadrul procedurii falimentului și al procedurii simplificate a falimentului și să exercite atribuțiile stabilite de lege sau de instanța de judecată. La etapa intentării procedurii, instanța de insolvență desemnează candidatura administratorului provizoriu, administratorului insolvenței 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.

Raportând prevederile legale susmenționate la circumstanțele speței, instanța de recurs reține că instanța de insolvență întemeiat, odată cu dispunerea trecerii la faliment a SRL „Concom-Exclusiv”, în conformitate cu prevederile art. 116 alin. (1) din Legea insolvenței, a desemnat și un lichidator, aplicând în modul corespunzător dispozițiile art. 63-73.

Drept urmare, în lipsa unei hotărâri a adunării creditorilor cu privire la desemnarea lichidatorului SRL „Concom-Exclusiv”, instanța de insolvență a fost în drept să desemneze candidatura lichidatorului din oficiu.

Or, conform art. 65 alin. (1) din Legea insolvenței, după desemnarea de către instanța de insolvență a administratorului/lichidatorului, la prima adunare a creditorilor convocată după ședința de validare, creditorii pot propune un alt administrator/lichidator. Instanța poate respinge propunerea adunării creditorilor numai dacă cel propus nu întrunește condițiile stabilite de lege.

Astfel fiind, argumentele invocate în cererea de recurs se vor respinge ca lipsite de suport legal.

Având în vedere că în rest încheierea Curții de Apel Chișinău din 24 octombrie 2017, nu a fost contestată, instanța de recurs consideră inoportun de a se expune cu privire la legalitatea sau ilegalitatea acestea în partea necontestată.

Din considerentele menționate și având în vedere faptul că încheierea instanței de insolvență în partea numirii lichidatorului este întemeiată, instanța de recurs consideră necesar de a respinge recursul declarat de BC „Moldova-Agroindbank” SA și de a menține încheierea Curții de Apel Chișinău din 24 octombrie 2017 în partea contestată.

În conformitate cu art. 427 lit. a) Cod de procedură civilă, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ al Curții Supreme de Justiție

d e c i d e:

Se respinge recursul declarat de către Banca Comercială „Moldova-Agroindbank” Societate pe acțiuni.

Se menține încheierea Curții de Apel Chișinău din 24 octombrie 2017, în cauza civilă la cererea introductivă a creditorului Societății cu răspundere limitată „Conscom-Excusiv” și cererea de alăturare la cererea introductivă depusă de către Societatea Comercială „Iacobaș Construct” Societate cu răspundere limitată cu privire intentarea procesului de insolvență față de Societatea cu răspundere limitată „Conscom-Excusiv”, în partea prin care a fost investit în funcție de lichidator Filip Breahnă și autorizat lichidatorul de a începe procedurile de valorificare și lichidare a masei debitoare.

Decizia este irevocabilă.

Președintele ședinței, judecătorul

Oleg Sternioală

Judecătorii

Nicolae Craiu

Mariana Pitic