

DECIZIE

21 martie 2018

mun. Chișinău

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

în componența:

Președintele ședinței, judecătorul

Judecătorii:

Tatiana Vieru
Maria Ghervas
Iuliana Oprea
Ion Druță
Luiza Gafton

judecând recursul declarat de către Societatea cu Răspundere Limitată „AVG Sistem”, prin intermediul avocatului Alexandru Zmeu,

în cauza civilă intentată la cererea introductivă depusă de Societatea pe Acțiuni „Banca de Economii” Societate pe Acțiuni în proces de lichidare și la cererea de alăturare a Serviciului Fiscal de Stat cu privire la declararea insolvenței Societății cu Răspundere Limitată „AVG Sistem”,

împotriva hotărârii Curții de Apel Chișinău din 14 decembrie 2017, prin care s-a admis cererea introductivă și cererea de alăturare cu constatarea insolvenței față de Societatea cu Răspundere Limitată „AVG Sistem”,

c o n s t a t ă :

La 24 august 2017, SA „Banca de Economii” în proces de lichidare a depus în instanța de judecată cerere introductivă privind intentarea procesului de insolvență față de SRL „AVG Sistem”.

În motivarea acțiunii, SA „Banca de Economii” în proces de lichidare a invocat că a acordat credite SRL „AVG Sistem” în baza contractelor: nr. 06-06/1/90 din 24 decembrie 2010 în sumă de 25000000 lei cu scadența la 24 decembrie 2012 și acordul adițional la acesta nr. 01 din 15 octombrie 2012; nr. 06-06/1/01 din 02 februarie 2011 în sumă de 55 000 000 lei cu scadența la 01 februarie 2013 și acordurile adiționale la acesta: acord adițional nr. 01 din 29 martie 2011; acord adițional nr. 02 din 24 octombrie 2011; acord adițional nr. 03 din 15 octombrie 2012.

În vederea asigurării executării în termenii și condițiile stabilite de contractele de credit supra indicate, au fost încheiate următoarele contracte de gaj: nr. 06-06/1/01-g5 din 29 martie 2011; nr. 06-06/1/01-g6 din 29 martie 2011; nr. 06-06/1/90 din 28 decembrie 2010.

Potrivit cererii, în urma neexecutării obligațiilor contractuale, prin neachitarea datoriilor față de bancă, creditorul a acționat în instanța de judecată SRL „AVG Sistem”, inclusiv debitorii gajști/ipotecari/fidejuserii acesteia, cu privire la încasarea sumelor, cuprinzând suplimentar sumele și din bunurile gajate.

În cadrul procesului dat, prin încheierea Judecătoriei Centru mun. Chișinău din 14 octombrie 2013, a fost înlocuită Banca de Economii cu succesorul ei în drepturi Rosseau Alliance LLP. Iar, prin încheierea Judecătoriei Centru mun. Chișinău din 17 decembrie 2013, s-a dispus confirmarea tranzacției de împăcare încheiată între Rosseau Alliance LLP și debitorii gajști/ipotecari/fidejuserii acesteia.

Astfel, s-a reținut că, prin acordurile de reziliere din 26 noiembrie 2014, semnate de Banca de Economii și Rosseau Alliance LLP, au fost reziliate cu efecte pe viitor contractele de cesiune individuală nr. 8, 9, 10, 11, 12, 13 din 19 august 2013.

Iar, prin acordul din 24 septembrie 2015, s-a stabilit modul de executare a acordurilor de reziliere a contractelor de cesiune individuală și părțile au convenit că SA „Banca de economii” urmează să înlocuiască Rosseau Alliance LLP. Așadar, s-a susținut că datoria SRL „AVG Sistem” față de Banca de Economii constituie suma de 112 570 431,66 lei, fapt confirmat prin încheierea Judecătoriei Centru mun. Chișinău din 17 decembrie 2013 și certificatul eliberat de către bancă la 21 august 2017.

Banca de Economii în proces de lichidare a solicitat admiterea spre examinare a cererii introductive privind intentarea procesului de insolvență față de SRL „AVG Sistem”, cu desemnarea în calitate de administrator provizoriu Timotin Veaceslav, validarea creanței existente în mărime de 112 570 431,66 lei și aplicarea măsurilor de asigurare.

Prin încheierea Curții de Apel Chișinău din 11 septembrie 2017, a fost admisă spre examinare cererea introductivă depusă de SA „Banca de Economii” în proces de lichidare, privind declararea insolvenței SRL „AVG Sistem”, cu aplicarea măsurilor de asigurare corespunzătoare. În funcție de administrator provizoriu al SRL „AVG Sistem” a fost desemnat Veaceslav Timotin (f.d. 2, vol. I).

La 7 noiembrie 2017, Serviciul Fiscal de Stat a depus cerere în baza art. 26 alin (6) al Legii insolvenței, privind înaintarea creanțelor sale față de SRL „AVG Sistem” în sumă de 42 894 150,56 lei (f. d. 210-211, vol. I).

Iar potrivit procesului-verbal al Curții de Apel Chișinău din 29 noiembrie 2017, organul fiscal a susținut că cererea ce a fost depusă privind înaintarea creanțelor, să fie considerată ca cerere de alăturare la cererea introductivă depusă de SA „Banca de Economii” în proces de lichidare (f. d. 113-115, vol. II).

Prin hotărârea Curții de Apel Chișinău din 14 decembrie 2017, s-a admis cererea introductivă și cererea de alăturare.

S-a constatat insolvența debitorului SRL „AVG Sistem”.

S-a ridicat dreptul lui Bodiștean Simion de administrare a SRL „AVG Sistem”.

S-a desemnat în calitate de administrator al insolvenței SRL „AVG Sistem”, Veaceslav Timotin.

Din momentul intentării insolvenței dreptul debitorului de a administra și de a dispune de bunurile incluse în masa debitoare, au fost transmise administratorului insolvenței.

S-a împuternicit administratorul insolvenței de a prelua în posesie și administrare, inclusiv prin executare silită, bunurile care fac parte din masa debitoare a debitorului.

S-a obligat administratorul insolvenței:

-să notifice creditorii debitorului despre înregistrarea cererilor de validare a creanțelor în vederea întocmirii tabelului definitiv al creanțelor până la 29 ianuarie 2018;

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

-să verifice, să întocmească și să prezinte instanței de insolvență, nu mai târziu de 19 februarie 2018, tabelul definitiv al creanțelor, cu comunicarea imediată a debitorului și creditorilor ale căror creanțe sau drepturi de preferință au fost trecute parțial în tabelul definitiv sau respinse.

S-a stabilit ședința de validare a creanțelor pe 15 martie 2018, ora 10-15 (f.d. 118-124, vol. II).

La 28 decembrie 2017, SRL „AVG Sistem” prin intermediul avocatului Alexandru Zmeu a declarat recurs împotriva hotărârii Curții de Apel Chișinău din 14 decembrie 2017, solicitând casarea acesteia cu emiterea unei noi hotărâri de respingere a cererii introductive.

Potrivit 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.

Prin prisma normei citate, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ lărgit al Curții Supreme de Justiție constată că recursul declarat la 28 decembrie 2017, este depus în termenul de procedură.

În motivarea recursului, SRL „AVG Sistem” prin intermediul avocatului Alexandru Zmeu menționează că Banca de Economii nu este titularul creanței înaintate prin prezenta cerere introductivă și nici nu poate fi subiect a unui raport juridic obligațional cu SRL „AVG Sistem”, deoarece a fost stinsă prin renunțare la creanță în favoarea companiei Roseau Alliance LLP. Astfel, reține că dreptul de a solicita stingerea creanței formate în baza contractelor de credit este noul creditor compania Roseau Alliance LLP

În conformitate cu art. 444 CPC, recursul se examinează fără înștiințarea participanților la proces.

La 16 ianuarie 2018, Curtea Supremă de Justiție a expediat în adresa Băncii de Economii în proces de lichidare, cererea de recurs cu înștiințarea despre necesitatea depunerii referinței.

La 8 februarie 2018 și 16 februarie 2018, Banca de Economii S.A. în proces de lichidare a formulat două referințe, prin care și-a exprimat opinia referitor la recursul declarat. Astfel, intimatul a cerut respingerea recursului.

Studiind materialele dosarului, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ lărgit al Curții Supreme de Justiție consideră necesar de a respinge recursul declarat cu menținerea hotărârii contestate, pentru motivele ce se succed.

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.

După cum rezultă din materialele cauzei, S.A. „Banca de Economii” în proces de lichidare, invocând că SRL „AVG Sistem” a acumulat o datorie în mărime de 112570431,66 lei, s-a adresat în instanța de judecată cu cerere introductivă prin care a solicitat intentarea procesului de insolvență față de ultimul.

Curtea de Apel Chișinău, fiind investită cu prezenta cerere, la 14 decembrie 2017, a emis hotărâre de admitere a cererii introductive și a cererii de alăturare (f. d. 118-124, vol. II).

La baza soluției date, Curtea de Apel Chișinău a concluzionat că cererea introductivă este una întemeiată care necesită a fi admisă. S-a mai reținut că debitorul nu a contestat suma creanțelor, iar prin acordul de reziliere a contractelor de cesiune a creanțelor creditorul Roseau Alliance LLP a fost înlocuit cu Banca de Economii, prin urmare banca a revenit în drepturi de a solicita datoria acumulată în baza contractelor de credit.

Judecând pricina în ordine de recurs, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ lărgit al Curții Supreme de Justiție consideră că, hotărârea recurată este una legală adoptată în conformitate cu normele de drept material, fiind bazată pe aprecierea corectă și completă a probelor și circumstanțelor cauzei.

Conform art. 9 al Legii insolvenței nr. 149 din 29 iunie 2012, procesul de insolvență se intentează doar în temeiul unei cereri de intentare a procesului de insolvență.

Potrivit art. 10 alin. (1) din Legea insolvenței nr. 149 din 29 iunie 2012, intentarea unui proces de insolvență presupune existența unui temei.

(2) Temeiul general de intentare a unui proces de insolvență constă în incapacitatea de plată a debitorului.

(3) Temeiul special de intentare a unui proces de insolvență 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.

După cum rezultă din materialele cauzei, creditorul care a înaintat cererea introductivă a indicat temeiul general (incapacitatea de plată) de intentare a insolvenței, iar administratorul provizoriu a constatat existența acestui temei.

Astfel, în calitate de temei de depunere a prezentei cereri introductive a fost neexecutarea de către SRL „AVG Sistem” a contractelor de credit ce au fost încheiate cu SA „Banca de Economii”.

De asemenea, instanța de recurs constată că organul fiscal a intervenit în prezenta cauză în calitate de creditor și a depus cerere de alăturare la cererea introductivă, cu solicitarea de a fi admis în tabelul creanțelor al SRL „AVG Sistem” cu o sumă de 42 894 150,56 lei (f. d. 210-211, vol. I).

Mai mult, potrivit raportului întocmit de către administratorul provizoriu în privința SRL „AVG Sistem”, se observă că de fapt ultimul nu-și onorează

obligațiunile sale față de creditorii, ceea ce a adus la crearea situației insolubile la întreprindere, exprimată în incapacitatea de plată a lui, ceea ce constituie temei general pentru intentarea procesului de insolvență.

Din raportul prezentat de administratorul provizoriu și anexat la dosar, se demonstrează că toate calculele efectuate, pentru perioadele de gestiune a anilor 2014-2016, coeficientul lichidității curente nu se încadrează în intervalul optim, fapt ce confirmă că întreprinderea nu dispune de active curente suficiente pentru achitarea datoriilor pe termen scurt în sumă deplină. Astfel, administratorul a tras concluzia, potrivit căreia, pentru perioada analizată, întreprinderea înregistrează pierderi în sumă de 4 202 641 lei, care aduc la micșorarea capitalului propriu, dar și atragerea împrumuturilor.

Prin urmare concluzia instanței de insolvență de a admite cererea introductivă și cea de alăturare depusă de către organul fiscal, este una întemeiată (f. d. 221-225, vol. I).

În conformitate cu art. 11 alin. (1) și (2) al Legii insolvenței, componența și mărimea obligațiilor debitorului sunt cele existente la momentul depunerii-cererii introductive, dacă legea nu prevede altfel. La determinarea temeiurilor de insolvență se iau în calcul: a) mărimea obligațiilor pecuniare, d) mărimea obligațiilor la bugetul public național prevăzute de lege.

În perioada de observație au fost identificați ca creditorii Banca de Economii și organul fiscal (f. d. 104-106, vol. I).

Totodată în perioada examinării pot să mai intervină și alți creditorii, astfel s-ar putea determina majorarea valorii datorate.

Nu poate fi reținut ca întemeiat argumentul recurentului precum că Banca de Economii nu este în drept să depună cererea introductivă, or atât din textul recursului, cât și din referința depusă în prima instanță cert reiese că SRL „AVG Sistem” nu contestă că de fapt nu ar fi în stare de insolvență dar contestă statutul băncii.

Astfel, instanța de insolvență justificat a concluzionat asupra incapacității de plată a SRL „AVG Sistem”.

În plus, instanța de recurs reține că creanța băncii urmează a fi examinată de către administratorul procesului de insolvență și în cazul dacă s-a constatat că este una incertă, aceasta nu va fi inclusă în tabelul creanțelor și nici nu va fi validată. Or, conform art. 142 alin. (1) al Legii insolvenței, creanțele se supun procedurii de verificare, prevăzută de prezenta lege, de către administratorul provizoriu sau administratorul insolvenței, sau de lichidator, cu excepția creanțelor constatate prin titluri executorii necontestate în termenele prevăzute de lege speciale.

Nici argumentul recurentului, conform căruia organul fiscal nu a depus cerere de alăturare la cererea introductivă nu poate fi reținut.

Cu referire la argumentul dat și de menționat că, potrivit cererii depuse de către Serviciul Fiscal, rezultă în mod clar că acesta a solicitat admiterea cererii privind validarea creanței în sumă de 42 894 150,56 lei în temeiul art. 28 alin (6) al Legii insolvenței (f. d. 211, vol. I). Cererea dată a fost susținută și în cadrul ședinței de judecată (f. d. 115, vol. II).

Or, în acord cu art. 28 alin. (6) din legea citată, în cel mult 30 de zile calendaristice de la notificarea efectuată conform art. 26, creditorii prezintă o referință la cererea introductivă, prin care se opun intentării procesului de insolvență ori se alătură cererii creditorului inițial prin înaintarea creanțelor asupra patrimoniului debitorului.

În acest sens, instanța de recurs conchide că instanța de insolvență a stabilit just că sunt întrunite condițiile prevăzute de art. art. 10-12, 16, 19, 20 din Legea insolvenței privind intentarea procedurii de insolvență. Prin urmare, existența temeiului de intentare a procesului, în special incapacitatea de plată a debitorului, a fost atestată cu probe pertinente și concludente.

Din considerentele menționate și având în vedere că instanța de insolvență a examinat pricina sub toate aspectele și a emis o hotărâre legală, iar argumentele invocate de recurent în cererea de recurs sunt neîntemeiate și poartă caracter declarativ, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ lărgit al Curții Supreme de Justiție ajunge la concluzia de a respinge recursul și de a menține hotărârea contestată.

În conformitate cu art. 445 alin. (1) lit. a) Codul de procedură civilă și conform art. 8 Legea insolvenței nr. 149 din 29 iunie 2012, 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 „AVG Sistem”, prin intermediul avocatului Alexandru Zmeu.

Se menține hotărârea Curții de Apel Chișinău din 14 decembrie 2017, în cauza civilă intentată la cererea introductivă depusă de Societatea pe Acțiuni „Banca de Economii” Societate pe Acțiuni în proces de lichidare și la cererea de alăturare a Serviciului Fiscal de Stat, cu privire la declararea insolvenței Societății cu Răspundere Limitată „AVG Sistem”.

Decizia este irevocabilă.

Președintele ședinței,
Judecătorul

Tatiana Vieru

Judecători

Maria Ghervas

Iuliana Oprea

Ion Druță

Luiza Gafton