

prima instanță: Curtea de Apel Bălți – D. Corolevschi

D E C I Z I E

28 martie 2018

mun. Chișinău

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

în componență:

Președintele ședinței,

Judecătorul

Judecători

Valeriu Doagă

Ion Druță și Luiza Gafton

examinând recursul declarat de reprezentantul debitorului societatea cu răspundere limitată „Florsercons” Rusu Veaceslav, prin intermediul avocatului Grosu Alexandru,

în cadrul procesului de insolvabilitate al societății cu răspundere limitată „Florsercons”,

împotriva încheierii Curții de Apel Bălți din 23 octombrie 2017, prin care s-a respins contestația depusă de reprezentantul debitorului societatea cu răspundere limitată „Florsercons” Rusu Veaceslav, prin intermediul avocatului Grosu Alexandru cu privire la anularea hotărârilor adunării creditorilor din 13 martie 2017

c o n s t a ă

Prin încheierea Curții de Apel Bălți din 25 noiembrie 2016 s-a admis spre examinare cererea introductivă depusă de Inspectoratul Fiscal de Stat pe raionul Florești cu privire la intentarea procesului de insolvabilitate în privința societății cu răspundere limitată „Florsercons” și s-a desemnat în calitate de administrator provizoriu Ciobanu Daniela (f.d. 1-2).

Curtea de Apel Bălți prin hotărârea din 05 ianuarie 2016 a constatat insolvabilitatea societății cu răspundere limitată „Florsercons”, a intentat procedura simplificată a falimentului cu dizolvarea debitorului și a numit-o pe Ciobanu Daniela în calitate de lichidator (f.d. 4-6).

La 06 septembrie 2017 avocatul Grosu Alexandru, împuternicit prin mandatul din 25 august 2017, a depus în interesele reprezentantului debitorului Rusu Veaceslav contestație împotriva hotărârilor adunării creditorilor societății cu răspundere limitată „Florsercons” din 13 martie 2017.

În motivarea contestației avocatul Grosu Alexandru a indicat că în urma petrecerii ședinței de validare a creanțelor, au fost validate creanțele unui singur creditor și anume Inspectoratul Fiscal de Stat pe raionul Florești cu creanța chirografară de rangul III în mărime de 16 595,32 lei și creanța chirografară de rang inferior VI în mărime de 76 216,84, iar în total creanțele chirografare sunt în mărime de 92 812 lei.

Valoarea totală a creanțelor validate ale patrimoniului debitorului constituie suma de 142 817,16 lei la data de 27 iulie 2017.

A concretizat că prin încheierea Curții de Apel Bălți din 22 februarie 2017 s-a admis demersul lichidatorului Ciobanu Daniela și Rusu Veaceslav a fost desemnat în calitate de reprezentant al debitorului.

Lichidatorul Ciobanu Daniela la 22 februarie 2017 a emis ordinul cu privire la convocarea adunării creditorilor pentru 13 martie 2017 cu următoarea ordine de zi: audierea raportului lichidatorului, stabilirea remunerației lichidatorului, aprobarea procesului-verbal de inventariere, constatarea premiselor de înaintare a cererii de tragere la răspundere subsidiară și aprobarea raportului final de lichidare.

A mai precizat că la 22 februarie 2017 lichidatorul Ciobanu Daniela a înaintat instanței de insolvență lista creditorilor cu drept de vot conform datelor din Tabelul consolidat al creanțelor întocmit la 22 februarie 2017 pentru adunarea creditorilor din 13 martie 2017.

La adunarea creditorilor din 13 martie 2017 Inspectoratul Fiscal de Stat pe raionul Florești a fost reprezentat de Gabriela Strîmbanu în baza procurii din 04 ianuarie 2017, în care nu este inserat dreptul acesteia de a participa și a vota la adunările creditorilor, iar reprezentantul organului fiscal a votat pentru toate chestiunile de pe ordinea de zi cu votul „pentru”.

Consideră că hotărârile adunării creditorilor din 13 martie 2017 sunt nule de drept, deoarece procesul de înregistrare și votare la adunarea creditorilor a fost efectuat cu încălcări grave de procedură.

Conform prevederilor legale, hotărârile adunării creditorilor pot fi anulate de instanța de insolvență pentru încălcări de procedură la cererea administratorului insolvenței/lichidatorului sau a reprezentantului debitorului, precum și pentru motive de ilegalitate la cererea creditorilor.

A mai indicat că prin procura din 04 ianuarie 2017 Inspectoratul Fiscal de Stat pe raionul Florești a acordat Gabrielei Strîmbanu dreptul de a apăra drepturile și interesele instituției în toate cazurile și tipurile de litigii, să renunțe total sau parțial la pretențiile din acțiune, să modifice temeiurile și obiectul acțiunii, recunoașterea acțiunii, fără a fi inserat dreptul de a participa și vota la adunările creditorilor.

Consideră că lichidatorul Ciobanu Daniela a admis participarea cu drept de vot a reprezentantului Inspectoratului Fiscal de Stat pe raionul Florești, fără a avea acest drept, fapt ce duce la nulitatea hotărârilor creditorilor adoptate la 13 martie 2017.

A mai concretizat că la adunarea creditorilor din 13 martie 2017 lichidatorul Ciobanu Daniela nu a întocmit actul de înregistrare a creditorilor cu drept de vot.

A specificat că la materialele dosarului de insolvență, reprezentantul Gabriela Strîmbanu a prezentat în luna aprilie 2017 o altă procură în care este inserat dreptul de a participa și vota la adunările creditorilor.

A mai indicat că prin prisma art. 57 alin.(1)-(4) Legea insolvenței nr. 149 din 29 iunie 2012, în privința întrebării nr.2 din ordinea de zi a adunării creditorilor și anume – stabilirea remunerației lichidatorului - au dreptul să voteze creditorii cu creanțele garantate și chirografare, cu excepția creanțelor chirografare de rangul VI, care nu au dreptul de vot, fapt ce denotă că Gabriela Strîmbanu nu a fost în drept să voteze în calitate de reprezentant al creditorului cu creanța chirografară de rangul VI.

Avocatul Grosu Alexandru cere anularea hotărârilor adoptate la adunarea creditorilor societății cu răspundere limitată „Florserscons” din 13 martie 2017 (f.d. 20-21).

Prin încheierea Curții de Apel Bălți din 23 octombrie 2017 s-a respins ca fiind neîntemeiată cererea depusă de reprezentantul debitorului societatea cu răspundere limitată „Florserscons” Rusu Veaceslav, prin intermediul avocatului Grosu Alexandru cu privire la anularea hotărârilor creditorilor din 13 martie 2017 (f.d. 24-26).

La 25 octombrie 2017 avocatul Grosu Alexandru a declarat în interesele reprezentantului debitorului Rusu Veaceslav recurs împotriva încheierii Curții de Apel Bălți din 23 octombrie 2017 (f.d.27-30).

În motivarea cererii de recurs avocatul Grosu Alexandru a indicat că Rusu Veaceslav a făcut cunoștință cu încheierea din 22 februarie 2017, prin care a fost desemnat în calitate de reprezentant al debitorului, la 30 august 2017, iar deja la 05 septembrie 2017 a fost depusă contestația împotriva hotărârii din 13 martie 2017, în termenul de contestare.

La 23 ianuarie 2018 avocatul Grosu Alexandru a depus recurs suplimentar, invocând că în pct. 27 al încheierii contestate este indicat că reprezentantul creditorului Serviciului Fiscal de Stat recunoaște, iar instanța constată că procura din 01 aprilie 2017, prezentată după petrecerea adunării creditorilor din 13 martie 2017, care conține drepturile speciale prevăzute de Legea insolvenței nr. 149 din 29 iunie 2012, a fost prezentată după reorganizarea Inspectoratului Fiscal de Stat Florești și după desfășurarea adunării creditorilor din 13 martie 2017, însă aceasta nu are efect retroactiv.

Consideră că Gabriela Strîmbanu recunoaște că drepturile speciale prevăzute de Legea insolvenței nr.149 din 29 iunie 2012, în special dreptul de a participa și a vota la adunările creditorilor, i-au fost conferite doar după reorganizarea Serviciului Fiscal de Stat.

La 04 ianuarie 2018 prin trimitere poștală lichidatorul Ciobanu Daniela a depus referință, prin care a solicitat respingerea recursului și menținerea încheierii contestate.

Prin încheierea Curții Supreme de Justiție din 24 ianuarie 2018 s-a restituit recursul declarat de reprezentantul debitorului societatea cu răspundere limitată „Florserscons”, prin intermediul avocatului Grosu Alexandru (f.d. 43-47).

La 26 ianuarie 2018 reprezentantul debitorului societatea cu răspundere limitată „Florserscons”, prin intermediul avocatului Grosu Alexandru, a depus cerere de revizuire a încheierii Curții Supreme de Justiție din 24 ianuarie 2018 (f.d. 49-53).

Curtea Supremă de Justiție prin încheierea din 28 februarie 2018 a admis cererea de revizuire depusă de reprezentantul debitorului societatea cu răspundere limitată „Florserscons”, prin intermediul avocatului Grosu Alexandru, a casat încheierea Curții Supreme de Justiție din 24 ianuarie 2018 și a reținut cauza civilă pentru rejudecarea recursului de un alt complet de judecată(f.d. 70-74).

Studiind argumentele recursului în raport cu materialele pricinii, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ al Curții Supreme de Justiție consideră că recursul este depus în termen, întemeiat și urmează a fi admis cu casarea încheierii și trimiterea pricinii la rejudecare din următoarele motive.

Conform art. 8 alin. (1) 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.

În conformitate cu art. 425 Codul de procedură civilă, termenul de declarare a recursului împotriva încheierii este de 15 zile de la comunicarea încheierii.

Recursul declarat la 25 octombrie 2017 împotriva încheierii din 23 octombrie 2017 este depus în interiorul termenului de declarare.

În conformitate cu art. 427 lit. b) Codul 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 materialele pricinii rezultă că prin ordinul din 22 februarie 2017 lichidatorul Ciobanu Daniela a convocat adunarea creditorilor societății cu răspundere limitată „Florsercons” pentru 13 martie 2017 cu stabilirea ordinii de zi a adunării creditorilor:

- a. audierea raportului lichidatorului;
- b. stabilirea remunerației lichidatorului
- c. aprobarea procesului-verbal de inventariere;
- d. constatarea premiselor de înaintare a cererii de tragere la răspundere subsidiară;
- e. aprobarea raportului final de lichidare(f.d. 7).

Lichidatorul Ciobanu Daniela a prezentat instanței de insolvabilitate lista creditorilor cu drept de vot pentru adunarea creditorilor preconizată pentru 13 martie 2017 (f.d. 12).

La adunarea creditorilor din 13 martie 2017 s-a hotărât: 1) de a aproba raportul lichidatorului pentru perioada de activitate și a aproba cheltuielile avansate de lichidator în mărime de 2 420 lei; 2) a stabili lichidatorului remunerația în mărime de 8 400 lei odată cu desemnarea în funcție și a stabili onorariul de succes al lichidatorului în cuantum de 3% din sumele distribuite către creditorii; 3) a aproba procesul-verbal de inventariere cu anexele alăturate și a împuternici lichidatorul să depună la dosarul de insolvabilitate actele de inventariere; 4) a trage la răspundere subsidiară administratorul Rusu Veaceslav cu suma de 92 812,16 lei și a împuternici lichidatorul de a înainta în instanța de insolvabilitate cerere privind tragerea la răspundere subsidiară a membrilor organelor de conducere; 5) a aproba raportul final de lichidare a societății cu răspundere limitată „Florsercons” și a împuternici lichidatorul să înainteze instanței de insolvabilitate raportul final de lichidare cu modificările și completările ulterioare (f.d. 8-11).

La adunarea creditorilor din 13 martie 2017 a participat un singur creditor și anume: Inspectoratul Fiscal de Stat pe raionul Florești, care a fost reprezentat de Strîmbanu Gabriela, iar pentru hotărârile emise la adunare s-a votat în unanimitate cu votul „pentru”.

Actele pricinii mai atestă că la adunarea creditorilor din 13 martie 2017 Strîmbanu Gabriela a reprezentat interesele Inspectoratului Fiscal de Stat pe raionul Florești în baza procurii nr. 59-2/2-56 din 04 ianuarie 2017, prin care i s-a acordat următoarele drepturi: să apere drepturile și interesele instituției în toate cazurile și tipurile de litigii, să renunțe total sau parțial la pretențiile din acțiune, să modifice temeiurile și obiectul acțiunii, recunoașterea acțiunii (f.d. 13).

Prin contestarea hotărârilor adunării creditorilor din 13 martie 2017, reprezentantul debitorului societatea cu răspundere limitată „Florsercons” Rusu Veaceslav, prin intermediul avocatului Grosu Alexandru invocă că Inspectoratul Fiscal de Stat pe raionul Florești urma să includă expres în procura eliberată la 04 ianuarie 2017, dreptul Gabrielei Strîmbanu de a participa și vota la adunările creditorilor, fiind drepturi speciale prevăzute de Legea insolvabilității nr.149 din 29 iunie 2012, care urmau a fi inserate expres.

Instanța de insolvabilitate investită cu examinarea contestației în privința hotărârilor adunării creditorilor din 13 martie 2017 a ajuns la concluzia netemeinicii contestației și a emis încheierea sus-menționată.

Judecând pricina în ordine de recurs, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ al Curții Supreme de Justiție ajunge la concluzia că instanța de insolvabilitate a examinat contestația împotriva hotărârilor adunării creditorilor din 13

martie 2017 cu aplicarea eronată a normelor de drept material.

Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ al Curții Supreme de Justiție consideră că concluzia instanței de insolvență de respingere a contestației este una pripită din următoarele considerente.

Conform art. 59 alin. (1) și (2) Legea insolvenței nr. 149 din 29 iunie 2012, hotărârea adunării creditorilor poate fi anulată de instanța de insolvență pentru încălcări de procedură, la cererea administratorului insolvenței/lichidatorului sau a reprezentantului debitorului, precum și pentru motive de ilegalitate, la cererea creditorilor care:

a) au votat împotriva hotărârii, faptul fiind consemnat în procesul-verbal al adunării;

b) nu au fost admiși la adunare fără temei legal sau nu au fost înștiințați în modul stabilit de prezenta lege despre data, ora și locul adunării;

c) sunt lezați în drepturi printr-o hotărâre asupra unei chestiuni care nu figura pe ordinea de zi a adunării creditorilor sau prin faptul că adunarea a avut loc fără cvorumul stabilit de lege, cu încălcarea cotelor de voturi.

Cererea prevăzută la alin.(1) se depune la dosarul cauzei în termen de 5 zile calendaristice de la data luării cunoștinței de procesul-verbal al adunării creditorilor și se soluționează în ședință publică în cel mult 10 zile lucrătoare, cu citirea celui care a introdus cererea, a administratorului insolvenței/lichidatorului și a președintelui adunării creditorilor.

Conform art. 56 alin. (4) Legea insolvenței nr. 149 din 29 iunie 2012, dreptul creditorului de a participa la adunare poate fi exercitat personal, precum și prin intermediul unui reprezentant. În al doilea caz, reprezentantul prezintă comisiei de înregistrare procura perfectată în modul stabilit de lege. Creditorul are dreptul să își înlocuiască în orice moment reprezentantul și să participe personal la adunare.

Conform art.1 alin. (4) 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 art. 72 alin. (2) Codul de procedură civilă, procesele persoanelor juridice se susțin în instanță de judecată de către organele lor de administrare, care acționează în limitele împuternicirilor atribuite prin lege, prin alte acte normative sau prin actele lor de constituire, precum și de către alți angajați împuterniciți ai persoanei juridice, de către avocați sau avocați stagiați.

În conformitate cu art. 80 alin. (1) Codul de procedură civilă, împuternicirile reprezentantului persoanei juridice trebuie să fie formulate într-o procură, eliberată și legalizată în modul stabilit de lege.

Instanța de recurs notează că deși în legislație nu este prevăzut că în procura eliberată de un creditor persoanei fizice este necesar să fie prevăzut expres dreptul de a participa și a vota la adunările creditorilor sub sancțiunea nulității, o astfel de cerință urmează a fi reținută din întregul textului Legii insolvenței și a specificului procesului de insolvență, care este o procedură aparte.

Rațiunea specificării exprese a dreptul de a participa și vota la adunările creditorilor decurge din importanța chestiunilor care se examinează la aceste adunări și din faptul că acestea sunt drepturi specifice procesului de insolvență.

În condițiile în care urmează a fi pusă în discuție dacă Gabriela Strîmbanu a fost în drept să participe și să voteze la adunarea creditorilor din 13 martie 2017 din numele Inspectoratului Fiscal de Stat pe raionul Florești, urmează a fi pusă în discuție și

legalitatea petrecerii acestei adunări, la care a participat doar un singur creditor și care a votat pentru toate chestiunile din ordinea de zi cu votul „pentru”.

În sprijinul poziției exprimate, Colegiul judiciar reține că la adoptarea încheierii contestate nu au fost constatate și elucidate pe deplin circumstanțele importante pentru soluționarea pricinii în fond, situație ce impune rejudecarea cauzei, or, din acest motiv, instanța de recurs este în imposibilitate de a se expune privitor la corectitudinea aplicării normelor de drept material, atunci când fondul a fost cercetat superficial.

Astfel, din considerentele menționate, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ al Curții Supreme de Justiție consideră necesar de a admite recursul, de a casa încheierea Curții de Apel Bălți din 23 octombrie 2017 și de a restitui pricina la rejudecare în aceeași instanță.

La rejudecarea pricinii instanța de judecată urmează să țină cont de cele menționate, să verifice circumstanțele cauzei, probele prezentate și administrate și reexaminând cauză să adopte o încheiere legală cu respectarea normelor de drept material.

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

d e c i d e :

Se admite recursul declarat de reprezentantul debitorului societatea cu răspundere limitată „Florserscons” Rusu Veaceslav, prin intermediul avocatului Grosu Alexandru.

Se casează încheierea Curții de Apel Bălți din 23 octombrie 2017, prin care s-a respins contestația depusă de reprezentantul debitorului societatea cu răspundere limitată „Florserscons” Rusu Veaceslav, prin intermediul avocatului Grosu Alexandru cu privire la anularea hotărârilor adunării creditorilor din 13 martie 2017 și se restituie pricina la rejudecare în instanța de insolvență a Curții de Apel Bălți.

Decizia nu se supune niciunei căi de atac.

Președintele ședinței

Judecătorul

Valeriu Doagă

Judecătorii

Ion Druță

Luiza Gafton