

Dosar nr. 2rac-365/18

Prima instanță, Judecătoria Chișinău, sediul Ciocana, judecător: (A. Malîi)

Instanța de apel, Curtea de Apel Chișinău judecători: (N. Budăi, V. Clima, I. Muruianu)

ÎNCHEIERE

24 octombrie 2018

mun. Chișinău

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

în componență:

Președintele completului, judecătorul
Judecătorii

Valeriu Doagă
Tamara Chișca-Doneva
Nina Vascan

examinând admisibilitatea recursului declarat de lichidatorul Societății Comerciale „Ontario Construct” Societate cu Răspundere Limitată, Ion Rotaru,

în cauza civilă la cererea de chemare în judecată depusă de Societatea pe Acțiuni „Ontario” în proces de insolvență împotriva Societății Comerciale „Ontario Construct” Societate cu Răspundere Limitată cu privire la dizolvarea persoanei juridice, aprobarea raportului de activitate și bilanțul de lichidare,

împotriva deciziei din 03 mai 2018 a Curții de Apel Chișinău, prin care s-a respins din lipsa de temei apelul declarat de administratorul autorizat al Societății Comerciale „Ontario Construct” Societate cu Răspundere Limitată, Ion Rotaru și s-a menținut hotărârea din 22 decembrie 2017 a Judecătoriei Chișinău, sediul Ciocana,

c o n s t a t ă :

La data de 29 noiembrie 2016, SC “Ontario Construct” SRL, în persona administratorului insolvenței Svetlana Fanari, a depus cerere privind dizolvarea prin lichidare a persoanei juridice respective.

Prin hotărârea din 07 martie 2017 a Judecătoriei Comerciale de Circumscripție, s-a admis acțiunea SA „Ontario” în proces de insolvență și a fost dizolvată SRL „Ontario Construct”, în vederea lichidării ei cu păstrarea personalității juridice în măsura necesară pentru finalizarea tuturor operațiunilor lichidării, a fost desemnată în calitate de lichidator al SRL „Ontario Construct” pe administratorul/lichidatorul autorizat Ion Rotaru, deținătorul autorizației nr. 48 din 19 ianuarie 2015, au fost înlăturate organele de conducere ale SRL „Ontario Construct” de la administrarea societății și au fost obligate să transmită lichidatorului desemnat, gestiunea societății pe bază de inventar și de bilanț, să transmită patrimoniul societății împreună cu registrele, actele inclusiv de constituire, contabile, financiare, corespondența ce ține de activitatea comercială și ștampilele, a fost interzis administratorului SRL „Ontario Construct” să inițieze din numele societății noi operațiuni, sub sancțiunea răspunderii personale și solidare pentru

operațiunile pe care le-a întreprins, a fost atribuită lichidatorului competență de a finaliza operațiunile în curs ale SRL „Ontario Construct”, de a reprezenta societatea în relațiile cu terții în litigiile aflate pe rolul instanțelor, de a urmări silit debitorii societății în scopul încasării creanțelor ei, de a transforma în numerar bunurile din patrimoniul societății, de a recepționa corespondența adresată SRL „Ontario Construct” și a reține corespondența care se referă la activitatea comercială a societății, obligația de a păstra secretul comercial și de a nu divulga conținutul corespondenței care nu se referă la activitatea comercială a societății, a fost limitat dreptul organelor de conducere ale SRL „Ontario Construct” în privința recepționării corespondenței adresate societății, cu menținerea doar a dreptului de a lua cunoștință și a primi de la lichidator corespondența, care nu se referă la activitatea comercială a societății dizolvate, a fost pusă în sarcina lichidatorului obligația de a publica un aviz în Monitorul Oficial al Republicii Moldova și în mod gratuit pe pagina web oficială a organului înregistrării de stat, despre lichidarea SRL „Ontario Construct” și de a informa în termen de 15 zile fiecare creditor cunoscut despre lichidare cu indicarea termenului de înaintare a creanțelor, lichidatorul urmând să prezinte instanței în mod obligatoriu copia publicației din Monitorul Oficial al Republicii Moldova și copia autorizației eliberate de către Ministerul Justiției al Republicii Moldova, a fost atenționată creditorii că sunt în drept să înainteze lichidatorului creanțele în termen de 2 luni de la data publicației avizului de inițiere a lichidării SRL „Ontario Construct” în Monitorul Oficial al Republicii Moldova, a fost obligat lichidatorul să întocmească un proiect al bilanțului provizoriu de lichidare în termen de 15 zile de la data expirării termenului de înaintare a creanțelor și de a-l prezenta instanței, a fost încasat de la SRL „Ontario Construct” în bugetul de stat suma de 100 lei cu titlu de taxă de stat și a fost pusă în sarcina societății obligația de a plăti cheltuielile de publicare a avizului în Monitorul Oficial al Republicii Moldova, a fost comunicată hotărârea vizată Camerei Înregistrării de Stat pentru introducerea modificărilor respective în actele de constituire a SRL „Ontario Construct”.

Prin încheierea din 29 martie 2017 a Judecătorei Comerciale de Circumscripție, a fost transmisă cauza civilă la cererea SA ”Ontario” în proces de insolvabilitate împotriva SC “Ontario Construct” SRL ce vizează dizolvarea prin lichidare a persoanei juridice, după competență la Judecătoria Chișinău, sediul Ciocana pentru examinarea în fond.

SC “Ontario Construct” SRL, în persona administratorului autorizat Rotaru Ion, a prezentat instanței de judecată raportul de activitate în cadrul procedurii de lichidare a SC “Ontario Construct” SRL, care reflectă și bilanțul de lichidare a societății dizolvate.

În motivarea raportului întocmit a indicat că acest raport referitor la aprobarea bilanțului de lichidare, reflectă lipsa activelor și pasivelor societății dizolvate, ce asigură posibilitatea încetării procedurii de lichidare, cu radierea societății din registrul de stat al persoanelor juridice.

Lichidatorul SC “Ontario Construct” SRL, Ion Rotaru, a menționat că, pe perioada de raportate a notificat Camera Înregistrării de Stat, Serviciul Fiscal de Stat, ÎS „Cadastru”, Agenția Proprietății Publice, Camera de Comerț și Industrie, ÎS „Calea Ferată a Moldovei”, Casa Națională de Asigurări Sociale, Direcția Generală pentru Statistică mun. Chișinău, ÎS „CRIS Registru”, Agenția de Stat pentru

Proprietatea Intelectuală, ÎS „Poșta Moldovei”, Serviciul Vamal al RM, Primăria mun. Chișinău despre intentarea procedurii de lichidare, inclusiv despre aplicarea de către instanța de judecată a măsurilor de asigurare față de societatea dizolvată și despre faptul că a fost desemnat în calitate de lichidator al SC “Ontario Construct” SRL.

Lichidatorul SC “Ontario Construct” SRL, Ion Rotaru, a relevat că, a notificat organele care dețin registre publice de evidență a bunurilor societății debitoare, pentru a sista orice operațiune cu bunurile acesteia, solicitând totodată și predarea corespondenței debitorului și orice alte comunicări sosite pe adresa lui, precum și au fost solicitate informații necesare pentru analiza mai corectă și obiectivă a stării financiare a debitorului.

Lichidatorul SC “Ontario Construct” SRL, Ion Rotaru, a indicat că, întreprinderea debitoare nu deține mijloace bănești, pe numele societății debitoare nu sunt înregistrate bunuri imobile și mijloace de transport, cât și societatea nu figurează în careva litigii judiciare.

Lichidatorul SC “Ontario Construct” SRL, Ion Rotaru, a menționat că, în termenul stabilit pentru înaintarea creanțelor, care a fost anunțat printr-un aviz publicat în Monitorul Oficial al Republicii Moldova, nr. 190-200 (6113-6123) din 16 iunie 2017, nici un creditor nu și-a înaintat creanțele față de societatea dizolvată.

Lichidatorul SC “Ontario Construct” SRL, Ion Rotaru, a relatat că, întreprinderea la moment nu activează, iar fondatorul și directorul nu au întreprins măsuri pentru a redesa situația financiară a întreprinderi, la fel, societatea nu înregistrează careva active, față de societate nu au fost depuse cereri de validare a creanțelor din partea creditorilor, fapt care confirmă că la data raportării există temeiuri de încetare a procesului de lichidare și de radiere a societății dizolvate din Registrul de Stat al persoanelor juridice.

Prin încheierea din 21 decembrie 2017 a Judecătoriei Chișinău, sediul Ciocana, s-a respins cererea depusă de Valentin Pincev de încetare a procesului civil la cererea depusă de SA”Ontario” în proces de insolvabilitate împotriva SC “Ontario Construct” SRL privind dizolvarea persoanei juridice.

Prin hotărârea din 22 decembrie 2017 a Judecătoriei Chișinău, sediul Ciocana, s-a aprobat bilanțul de lichidare a SC „Ontario Construct” SRL, inclusiv actele juridice încheiate de lichidator în cadrul procedurii de lichidare, s-a radiat SC „Ontario Construct” SRL, din registrul de stat al persoanelor juridice, s-a notificat, că după radierea persoanei juridice, instanța de judecată poate, la cererea oricărei persoane interesate, să redeschidă procedura lichidării dacă mai apare un creditor, ori dacă se atestă existența unor active, s-a încasat de la SC „Ontario Construct” SRL, în beneficiul administratorului autorizat Ion Rotaru, cheltuielile procedurii de lichidare a SC „Ontario Construct” SRL în mărime de 15000 lei.

Prin decizia din 03 mai 2018 a Curții de Apel Chișinău s-a respins din lipsă de temei apelul declarat de administratorul autorizat al SC „Ontario Construct” SRL, Ion Rotaru și s-a menținut hotărârea din 22 decembrie 2017 a Judecătoriei Chișinău, sediul Ciocana, în cauza civilă la cererea depusă de SA”Ontario” în proces de insolvabilitate împotriva SC “Ontario Construct” SRL privind dizolvarea persoanei juridice cererea depusă de SA ”Ontario” în proces de insolvabilitate împotriva SC

“Ontario Construct” SRL privind dizolvarea persoanei juridice, aprobarea raportului de activitate și bilanțul de lichidare.

În consolidarea soluției adoptate instanța de apel a reținut că, prima instanță just a concluzionat de a încasa din contul SC “Ontario Construct” SRL, în beneficiul administratorului autorizat Ion Rotaru suma de 15 000 lei, cu titlu de cheltuieli a procedurii de lichidare a SC “Ontario Construct” SRL, or, potrivit prevederilor art.70 alin. (4) din Legea insolvenței, onorariul stabilit pentru administrator/lichidator, se plătește din patrimoniul debitorului SC “Ontario Construct” SRL.

De asemenea, instanța de apel a reținut că prevederile art.70 alin. (13) din Legea insolvenței nu sunt aplicabile speței, or, Valentin Pincev, în calitate de persoană fizică, nu a fost parte în acest proces civil și nu a avut statut de pârât, de rând cu debitorul SC “Ontario Construct” SRL.

Instanța de apel a remarcat faptul că, apelantul, utilizând calea de atac nu a prezentat în instanța de apel probe, pe care nu a avut posibilitatea să le prezinte instanței de fond și care ar fi de natură să răstoarne concluziile expuse în hotărârea contestată.

Instanța de apel a reținut că, instanța de fond just a aplicat normele legale, relevante la circumstanțele speței și a aprobat bilanțul de lichidare a SC „Ontario Construct” SRL, inclusiv actele juridice încheiate de lichidator în cadrul procedurii de lichidare și a încasat din contul SC “Ontario Construct” SRL, în beneficiul administratorului autorizat Ion Rotaru suma de 15 000 lei, cu titlu de cheltuieli a procedurii de lichidare a SC “Ontario Construct” SRL.

La 23 iulie 2018, Lichidatorul SC “Ontario Construct” SRL, Ion Rotaru, a declarat recurs împotriva deciziei din 03 mai 2018 a Curții de Apel Chișinău, prin care a solicitat admiterea recursului, casarea deciziei instanței de apel și casarea parțială a hotărârii primei instanțe, cu pronunțarea în această parte a unei noi hotărâri, prin care să fie încasat din contul administratorului debitorului Valentin Pincev în beneficiul administratorului autorizat Ion Rotaru suma de 15 000 lei, în rest a menține fără modificări hotărârea primei instanțe.

În motivarea cererii de recurs recurentul Ion Rotaru a indicat că, decizia instanței de apel și hotărârea primei instanțe sunt ilegale și contrar legii, consideră că, instanța de apel nu a aplicat legea care trebuia să fie aplicată, a aplicat o lege care nu trebuia să fie aplicată precum și a interpretat în mod eronat legea, ceea ce a constituit temei pentru depunerea recursului în baza prevederilor art. 432 Cod de procedură civilă.

Recurentul Ion Rotaru, a invocat că, instanța de fond a făcut concluzii pripite în privința atragerii în proces pe Valentin Pincev, or el având calitatea de administrator și fondator al SC “Ontario Construct” SRL, este parte a procesului de lichidare, iar prin raportul și bilanțul de lichidare s-a stabilit că SC “Ontario Construct” SRL nu dispune de patrimoniu, fapt pentru care s-a lichidat agentul economic. Având în vedere că instanța de judecată a stabilit lipsa masei debitoare a debitorului SC “Ontario Construct” SRL urma să adopte o încheiere, prin care cheltuielile procedurii de lichidare să fie trecute în obligația organelor de conducere ale debitorului și anume administratorului/fondatorului SC “Ontario Construct” SRL, Valentin Pincev.

Recurentul Ion Rotaru, a indicat că, instanța de fond, nu a aplicat prevederile art.70 alin. (13) al Legii insolvenței și art. 247 al Legii insolvenței urma să

dispună prin încheiere încasarea remunerației lichidatorului în sumă de 15000 lei de la Valentin Pincev, dar nu de la debitorul SC „Ontario Construct” SRL, sau, prin hotărârea contestată s-a dispus lichidarea agentului economic, dar prin dispunerea încasării de la SRL „Ontario Construct” a cheltuielilor procedurii de lichidare în mărime de 15000 lei, lichidatorul Ion Rotaru devine automat un nou creditor al persoanei lichidate și în baza art.100 Codului civil, se redeschide procedura de lichidare.

În conformitate cu prevederile art. 434 alin. (1) Cod de procedură civilă, recursul se declară în termen de 2 luni de la data comunicării hotărârii sau a deciziei integrale, dacă legea nu prevede altfel.

După cum denotă materialele cauzei, copia deciziei motivate din 03 mai 2018 a Curții de Apel Chișinău, a fost expediată participanților la proces la data de 04 iunie 2018, prin scrisoarea de expediere numărul 6339 (f. d. 226 vol. I), însă dovada recepționării acesteia la materialele cauzei, lipsește.

În aceste circumstanțe, instanța de recurs precizează că recursul, a fost declarat de lichidatorul SC “Ontario Construct” SRL, Ion Rotaru, la data de 23 iulie 2018, cu respectarea termenului prevăzut la art. 434 Cod de procedură civilă.

La 13 august 2018, în adresa intimațiilor SC “Ontario Construct” SRL, și Valentin Pincev, au fost expediate copiile recursului declarat de lichidatorul SC “Ontario Construct” SRL, Ion Rotaru, cu înștiințarea despre necesitatea depunerii referinței.

Intimații SC “Ontario Construct” SRL și Valentin Pincev nu și-a valorificat dreptul procedural respectiv, și nu au depus referință în termenul stabilit, la cererea de recurs declarată de către lichidatorul SC “Ontario Construct” SRL, Ion Rotaru.

Examinând temeiurile recursului declarat de lichidatorul SC “Ontario Construct” SRL, Ion Rotaru, în raport cu materialele cauzei civile, completul Colegiului civil, comercial și de contencios administrativ al Curții Supreme de Justiție consideră că recursul este inadmisibil.

În conformitate cu art. 432 alin. (1) Cod de procedură civilă, părțile și alți participanți la proces sînt în drept să declare recurs în cazul în care se invocă încălcarea esențială sau aplicarea eronată a normelor de drept material sau a normelor de drept procedural.

Alineatele (2) și (3) ale aceluiași articol prevăd exhaustiv cazurile în care se consideră că normele de drept material sau de drept procedural au fost încălcate sau aplicate eronat, iar alin. (4) stabilește că săvârșirea altor încălcări decât cele indicate la alin. (3) constituie temei de declarare a recursului doar în cazul și în măsura în care acestea au dus sau ar fi putut duce la soluționarea greșită a pricinii sau în cazul în care instanța de recurs consideră că aprecierea probelor de către instanța judecătorească a fost arbitrară, sau în cazul în care erorile comise au dus la încălcarea drepturilor și libertăților fundamentale ale omului.

Conform prevederilor art. 433 lit. a) Cod de procedură civilă, cererea de recurs se consideră inadmisibilă în cazul în care recursul, nu se încadrează în temeiurile prevăzute la art. 432 alin.(2), (3) și (4) Cod de procedură civilă.

Completul Colegiului civil, comercial și de contencios administrativ al Curții Supreme de Justiție consideră că recursul declarat de lichidatorul SC “Ontario

Construct” SRL, Ion Rotaru, nu se încadrează în temeiurile prevăzute la art. 432 alin. (2), (3) și (4) Cod de procedură civilă.

Astfel, argumentele invocate în recursul declarat de lichidatorul SC “Ontario Construct” SRL, Ion Rotaru, se referă la dezacordul recurentului cu soluția pronunțată de către instanța de apel, însă nu relevă încălcarea esențială sau aplicarea eronată a normelor de drept material, respectiv nu constituie temei de casare a deciziei recurate.

Totodată, completul Colegiului civil, comercial și de contencios administrativ al Curții Supreme de Justiție reține că recursul, exercitat conform secțiunii a II-a, are caracter devolutiv numai asupra problemelor de drept material și procedural, verificându-se doar legalitatea deciziei, dar nu și temeinicia ei în fapt.

În acest context, completul Colegiului civil, comercial și de contencios administrativ al Curții Supreme de Justiție, reiterează și faptul că procedura admisibilității constă în verificarea faptului, dacă motivele invocate în recurs se încadrează în cele prevăzute la art. 432. alin.(2), (3) și (4) Cod de procedură civilă.

În această ordine de idei, Completul Colegiului precizează că, în contextul normelor procedurale din Secțiunea a II-a, Capitolul XXXVIII Cod de procedură civilă, instanța de recurs nu verifică modul de apreciere a probelor de către instanțele de fond și de apel.

Forța atribuită unei probe sau alteia, coraportul dintre probe, suficiența probelor și concluziile făcute în urma probațiunii, sunt în afara controlului instanței de recurs.

Prin prisma art. 432 alin. (4) Cod de procedură civilă, instanța de recurs poate interveni în materia probațiunii, doar sub aspect procedural și anume dacă se invocă că instanța de apel a apreciat în mod arbitrar probele, încălcând în mod flagrant regulile de apreciere a probelor, stabilite în art. 130 Cod de procedură civilă, însă, din recursul declarat nu rezultă argumentul privind încălcarea flagrantă a regulilor de apreciere a probelor.

În acest sens CtEDO, în jurisprudența sa, a constatat că, dreptul de acces la instanța de judecată nu este absolut. Există limitări implicit admise (cauza Golder împotriva Regatului Unit, pct. 38; Stanev împotriva Bulgariei (MC), pct. 230). Acesta este în special cazul condițiilor de admisibilitate a unui recurs, întrucât prin însăși natura sa necesită o reglementare din partea statului, care se bucură în această privință de o anumită marjă de apreciere (Luordo împotriva Italiei, pct. 85).

Condițiile de admisibilitate ale unui recurs pot fi mai stricte decât pentru un apel (Levages Prestations Services împotriva Franței, pct. 45). Curtea a mai reiterat că, modul de aplicare a articolului 6 CEDO procedurilor în fața instanțelor ierarhic superioare, depinde de caracteristicile speciale ale procedurilor respective. Trebuie ținut cont de totalitatea procedurilor în sistemul de drept național și de rolul instanțelor ierarhic superioare în acest sistem (Botten împotriva Norvegiei, hotărâre din 19 februarie 1996, Reports 1996-I, p. 141, § 39).

La fel, conform jurisprudenței Curții, procedurile cu privire la admisibilitatea căii de atac și procedurile, care implică doar chestiuni de drept, și nu chestiuni de fapt, pot fi conforme cu cerințele articolului 6 § 1 (Helmens împotriva Suediei hotărâre din 09 octombrie 1991, § 31, Seria A, nr. 212-A).

În conformitate cu art. 440 alin. (1-1¹) Codul de procedură civilă, în cazul în care se constată existența unuia din temeiurile prevăzute la art.433, completul din 3 judecători decide în mod unanim, printr-o încheiere motivată irevocabilă, asupra inadmisibilității recursului.

Încheierea se emite conform prevederilor art.270 și nu conține nicio referire cu privire la fondul recursului.

Încheierea privind inadmisibilitatea recursului se plasează pe pagina web a Curții Supreme de Justiție la data emiterii și se transmite tuturor participanților la proces și reprezentanților acestora.

În asemenea circumstanțe, completul Colegiului Civil, Comercial și de Contencios Administrativ al Curții Supreme de Justiție consideră că, recursul declarat de către lichidatorul SC “Ontario Construct” SRL, Ion Rotaru, nu se încadrează în temeiurile prevăzute la art. 432 alin. (2), (3) și (4) Cod de procedură civilă și, drept urmare, este inadmisibil.

În conformitate cu art. art. 269-270, 431 alin. (2), 433 lit. a), 440 alin. (1) Cod de procedură civilă, completul Colegiului Civil, Comercial și de Contencios Administrativ al Curții Supreme de Justiție

d i s p u n e :

Se consideră inadmisibil recursul declarat de lichidatorul Societății Comerciale „Ontario Construct” Societate cu Răspundere Limitată, Ion Rotaru, împotriva deciziei din 03 mai 2018 a Curții de Apel Chișinău, în cauza civilă la cererea de chemare în judecată depusă de Societatea pe Acțiuni „Ontario” în proces de insolvență împotriva Societății Comerciale „Ontario Construct” Societate cu Răspundere Limitată cu privire la dizolvarea persoanei juridice, aprobarea raportului de activitate și bilanțul de lichidare.

Încheierea este irevocabilă.

Președintele completului,
judecătorul

Valeriu Doagă

Judecătorii

Tamara Chisca-Doneva

Nina Vascan