

prima instanță: A. Minciuna

DECIZIE

26 decembrie 2013

mun. Chișinău

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

în componență:

Președinte, judecătorul Svetlana Novac

Judecătorii Valentina Clevadî și Tatiana Vieru

examinând recursul declarat de Societatea cu Răspundere Limitată „Anmarin-com”,

în pricina civilă la cererea introductivă a debitorului Întreprinderea cu Capital Străin „Free Fisheries” Societate cu Răspundere Limitată cu privire la intentarea procesului de insolvabilitate în privința sa,

împotriva încheierii Curții de Apel Chișinău din 15 noiembrie 2013, prin care a fost respinsă contestația creditorului Societatea cu Răspundere Limitată „Anmarin-com” împotriva hotărârii și procesului-verbal din 27 septembrie 2013 al adunării creditorilor Întreprinderii cu Capital Străin „Free Fisheries” Societate cu Răspundere Limitată în proces de insolvabilitate,

c o n s t a t ă:

La 24 ianuarie 2008, Societatea cu Răspundere Limitată „Anmarin-com” a depus cerere cu privire la intentarea procesului de insolvabilitate în privința sa.

Prin hotărârea Curții de Apel Economice din 07 februarie 2008, a fost intentat procesul de insolvabilitate față de Întreprinderea cu Capital Străin „Free Fisheries” Societate cu Răspundere Limitată, fiind desemnat în funcția de administrator Dumitru Ghicu.

La 27 septembrie 2013 a avut loc adunarea repetată a creditorilor Întreprinderii cu Capital Străin „Free Fisheries” Societate cu Răspundere Limitată.

La 07 octombrie 2013, creditorul Societatea cu Răspundere Limitată „Anmarin-com” a depus contestație împotriva hotărârii și procesului-verbal din 27 septembrie 2013 al adunării creditorilor Întreprinderii cu Capital Străin „Free Fisheries” Societate cu Răspundere Limitată în proces de insolvabilitate.

Prin încheierea Curții de Apel Chișinău din 15 noiembrie 2013 a fost respinsă contestația creditorului Societatea cu Răspundere Limitată „Anmarin-com” împotriva hotărârii și procesului-verbal din 27 septembrie 2013.

La 25 noiembrie 2013, Societatea cu Răspundere Limitată „Anmarin-com” a depus recurs împotriva încheierii Curții de Apel Chișinău din 15 noiembrie 2013, solicitând casarea acesteia cu emiterea unei noi hotărâri de anulare a hotărârii și a procesului verbal al adunării repetate a creditorilor din 27 septembrie 2013.

În motivarea recursului, Societatea cu Răspundere Limitată „Anmarin-com” a invocat că, concluziile Curții de Apel Chișinău sunt eronate și contrare prevederilor imperative ale Legii insolvenței nr. 149 din 29 iunie 2012.

Conform art. 8 alin.(3) Legea insolvenței nr. 149 din 29 iunie 2012, recursul va fi judecat în termen de 60 de zile de la înregistrarea dosarului în instanța de recurs, în modul prevăzut de Codul de procedură civilă.

În conformitate cu art. 426 alin.(3) Codul de procedură civilă, recursul împotriva încheierii se examinează pe baza dosarului și a materialelor anexate la recurs, fără examinarea admisibilității și fără participarea părților.

Verificând argumentele invocate pe baza materialelor expediate în adresa instanței de recurs în modul prevăzut la art. 8 alin. (4) Legea insolvenței nr. 149 din 29 iunie 2012, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ al Curții Supreme de Justiție consideră că recursul este depus în termen, întemeiat și care urmează a fi admis cu casarea încheierii contestate din următoarele motive.

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

Așadar, recursul declarat la 25 noiembrie 2013 este depus în termen.

În conformitate cu art. 427 lit. c) 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, soluționând prin decizie problema în fond.

Din actele prezentate rezultă că la 27 septembrie 2013 a avut loc adunarea repetată a creditorilor Întreprinderii cu Capital Străin „Free Fisheries” Societate cu Răspundere Limitată.

Potrivit buletinului de vot pentru adunarea creditorilor repetată din 27 septembrie 2013, creditorul Societatea cu Răspundere Limitată „Anmarin-com” a votat împotriva procedurii de faliment simplificat în privința debitorului Întreprinderea cu Capital Străin „Free Fisheries” Societate cu Răspundere Limitată în proces de insolvență (f.d. 17).

Conform procesului-verbal al adunării creditorilor din 27 septembrie 2013, a fost adoptată hotărârea de intentare a procedurii simplificate a falimentului față de Întreprinderea cu Capital Străin „Free Fisheries” (f.d. 9).

Creditorul, Societatea cu Răspundere Limitată „Anmarin-com”, a depus contestație împotriva procesului-verbal din 27 septembrie 2013 prin care a solicitat anularea hotărârilor și a procesului-verbal al adunării creditorilor din 27 septembrie 2013 (f.d. 6).

Curtea de Apel Chișinău prin încheierea din 25 noiembrie 2013 a respins contestația creditorului Societatea cu Răspundere Limitată „Anmarin-com” împotriva hotărârii și procesului-verbal din 27 septembrie 2013.

Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ al Curții Supreme de Justiție consideră concluziile Curții de Apel Chișinău eronate, rezultate din

interpretarea și aplicarea incorectă a normelor de drept material, fapt care impune casarea încheierii din 15 noiembrie 2013.

Conform art. 55 alin. (1), (2), (3) din Legea insolvenței nr. 149 din 29 iunie 2012, adunarea creditorilor se convoacă de către administratorul insolvenței sau, după caz, de către lichidator. Secretariatul adunării creditorilor se află în sarcina administratorului insolvenței/lichidatorului, dacă adunarea nu dispune altfel. (2) Adunarea creditorilor se convoacă în cazurile prevăzute expres de lege și ori de câte ori este necesar. (3) Informația despre data, ora, locul și ordinea de zi a adunării creditorilor se expediază fiecărui creditor sau reprezentantului său legal sub formă de aviz, împreună cu buletinul de vot, în termen de 5 zile de la data adoptării hotărârii de convocare. În cazul în care cheltuielile poștale de înștiințare a creditorilor depășesc cheltuielile de publicare, persoana care convoacă adunarea creditorilor informează creditorii printr-un singur aviz, publicat în modul stabilit la art.6, în cel mult 5 zile de la data adoptării hotărârii de convocare. Perioada dintre data expedierii avizului sau a publicării informației despre convocarea adunării creditorilor și data convocării nu trebuie să depășească 15 zile și nu trebuie să fie mai mică de 7 zile.

Conform art. 59 alin. (1) din 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) sînt 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.

În această ordine de idei, conform art. 57 alin. (6) din aceeași lege, dacă la adunarea creditorilor nu s-a întrunit numărul necesar de creditori cu drept de vot sau nu a fost reprezentată suma necesară de creanțe, adunarea creditorilor se va convoca repetat. Data convocării repetate a adunării creditorilor se stabilește de cei prezenți și nu va fi mai devreme de 7 zile și nu mai târziu de 15 de zile de la data la care a fost fixată adunarea care nu și-a ținut lucrările.

Din materialele pricinii rezultă că adunarea creditorilor din 27 septembrie 2013 a fost una repetată, dat fiind faptul că cea inițial stabilită la 20 septembrie 2013 nu a avut loc.

În conexiunea celor relatate, Colegiul, de asemenea, constată că publicarea anunțului privind convocarea adunării creditorilor, atât pentru 20 septembrie 2013, cît și pentru 27 septembrie 2013, a fost efectuat o singură dată în Monitorul Oficial – la 13 septembrie 2013.

Pornind de la prevederile art. 57 alin. (7) din Legea insolvenței nr. 149 din 29 iunie 2012, despre adunarea creditorilor convocată repetat, creditorii care nu au fost prezenți la cea care nu și-a ținut lucrările vor fi informați în aceeași formă, cel târziu cu 3 zile înainte de ținerea adunării convocate repetat.

Contrar prevederilor enunțate, decizia de convocare a adunării repetate a creditorilor din 27 septembrie 2013 nu a fost luată la 20 septembrie 2013 de către cei prezenți, după cum prevede legea, ci anterior respectivei dăți – la 13 septembrie 2013.

În astfel de circumstanțe, creditorii care nu au participat la adunarea din 20 septembrie 2013, urmau a fi informați suplimentar despre adunarea repetată din 27 septembrie 2013.

Mai mult decât atât, convocarea repetată a adunării din 27 septembrie 2013, a fost efectuată de către aceleași persoane care au publicat anunțul la 13 septembrie 2013. Or, prevederile Legii insolvenței clar indică faptul că data convocării repetate a adunării creditorilor se stabilește de cei prezenți.

Astfel, au fost încălcate normele procedurale prevăzute de Legea insolvenței, iar Curtea de Apel Chișinău incorect a respins contestația Societății cu Răspundere Limitată „Anmarin-com”.

Referitor la cerința recurentului ce ține de anularea procesului-verbal al adunării repetate a creditorilor din 27 septembrie 2013, Colegiul consideră că este neîntemeiată, dat fiind faptul că legea nu conține careva prevederi care ar permite contestarea acestor acte.

Din considerentele menționate, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ al Curții Supreme de Justiție ajunge la concluzia că recursul declarat necesită să fie admis, cu pronunțarea unei noi decizii prin care să fie anulate hotărârile adunării repetate a creditorilor Întreprinderii cu Capital Străin „Free Fisheries” Societate cu Răspundere Limitată din 27 septembrie 2013.

În conformitate cu art. 427 lit. c) 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 Societatea cu Răspundere Limitată „Anmarin-com”.

Se casează încheierea Curții de Apel Chișinău din 15 noiembrie 2013, în pricina civilă la cererea introductivă a debitorului Întreprinderea cu Capital Străin „Free Fisheries” Societate cu Răspundere Limitată cu privire la intentarea procesului de insolvență în privința sa, cu emiterea unei noi hotărâri sub formă de încheiere, prin care:

Se anulează hotărârile adunării repetate a creditorilor Întreprinderii cu Capital Străin „Free Fisheries” Societate cu Răspundere Limitată din 27 septembrie 2013.

Decizia este irevocabilă din momentul emiterii.

Președintele completului,
judecătorul

Svetlana Novac

Judecătorii

Valentina Clevadi

Tatiana Vieru