Primă instanţă: Judecătoria Hîncești, sediul Central (jud. Emil Bulat)
Dosarul nr. 2ri-296/24
2-23188942-02-2ri-03062024

D E C I Z I E

16 iulie 2024 mun. Chișinău

Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ
al Curții de Apel Chișinău

În componența sa:
Președintele ședinței, judecătorul Anton Marina
Judecătorii Mămăligă Natalia
Cojocaru Olga

examinând, fără participarea părților, recursul declarat de către administratorul provizoriu „Alcarex Distribution" SRL, Cucu Dumitru,

în cauza, la cererea introductivă depuse de creditorul „Alcarex Distribution" SRL, privind declararea insolvabilității față de SRL „AVVA Company", pe marginea cererii depusă de administratorul SRL „AVVA Company" Rusu Vladimir privind aprobarea plăților salariale pentru angajații SRL „AVVA Company",

împotriva încheierii Judecătoriei Hîncești, sediul Central din 02 mai 2024, prin care cererea a fost admisă,

c o n s t a t ă :

La data de 29 decembrie 2023, „Alcarex Distribution" SRL, a depus în instanța de judecată, cerere introductivă, prin care solicită intentarea procesului de insolvabilitate față de debitorul „AVVA Company", cu sediul R. Moldova, r-nul Hînceşti, s. Lăpuşna, IDNO *****, din motivul incapacității de plată a acesteia.

În susținerea cererii a invocat că pe parcursul desfășurării activității comerciale și întru executarea obligațiilor, „Alcarex Distribution" SRL a livrat marfa, care a fost recepționată de către SRL „AVVA Company", fără careva obiecții, referitor la calitate și cantitate. A indicat că, Creditorul și-a executat obligațiile în calitate de vânzător, debitorul însă, nu și-a executat obligația de a achita prețul pentru marfa livrată.

Astfel, la data de 22 martie 2023, 07 aprilie 2023, 21 aprilie 2023 și 28 aprilie 2023 „Alcarex Distribution" SRL a livrat marfa în sumă totală de 1 283 493,15 MDL inclusiv TVA, iar SRL „AVVA Company" a recepționat marfa, fapt confirmat prin semnarea pe facturile fiscale anexate la prezenta cerere introductivă.

A menționat creditorul că până în prezent debitorul nu și-a îndeplinit obligațiile privind achitarea sumei restante, prin urmare în conformitate cu prevederile art. 942 din Cod civil, (1) în cazul în care o sumă de bani nu este plătită la scadență, creditorul are dreptul la dobândă de întârziere pentru suma respectivă din data imediat următoare scadenței plății până la data în care s-a efectuat plata. (2) Rata dobânzii de întârziere este egală cu rata prevăzuta la art. 874 plus 5

puncte procentuale pe an, în cazul în care debitorul este un consumător, sau 9 puncte procentuale pe an, în celelalte cazuri.

Astfel, potrivit calculului efectuat și anexat la cererea introductivă debitorul este obligat să achite până la data de 26 decembrie 2023 suma în mărime de 151 522,52 MDL cu titlu de dobândă de întârziere.

Prin încheierea Judecătoriei Hînceşti, sediul Central din 09 ianuarie 2024 a fost admisă spre examinare cererea introductivă depusă de creditorul „Alcarex Distribution" SRL. S-a stabilit perioada de observație a debitorului SRL „AVVA Company", cu sediul R. Moldova, r-nul Hînceşti, s. Lăpuşna, IDNO *****, până la examinarea cererii introductive prin desemnarea unui administrator provizoriu și în scopul prevenirii modificării stării bunurilor debitorului în perioada de până la intentarea procesului de insolvabilitate a aplica următoarele măsuri de asigurare a creanțelor creditorului. A fost numit în calitate de administrator provizoriu al debitorului pe Cucu Dumitru, deținătorul Autorizației nr. 102 din 14 ianuarie 2015, eliberată de Ministerul Justiției al Republicii Moldova; a fost pus sechestru pe bunurile debitorului și pe corespondența comercială; a fost suspendată executarea silită asupra bunurilor debitorului; a fost interzis Agenției Servicii Publice efectuarea a careva modificări în cadastrul bunurilor imobile în privința bunurilor debitorului. A fost obligat administratorul provizoriu să se prezinte până la data examinării cererii introductive un raport cu privire la executarea măsurilor de asigurare aplicate față de debitor și să verifice mărimea și componența masei debitoare, oportunitatea și posibilitățile continuării activității economice în perioada derulării procesului de insolvabilitate.

La data de 15 aprilie 2024 administratorul statutar Rusu Vladimir a înaintat o cerere privind aprobarea plăţilor salariale pentru angajaţii SRL „AVVA Company" pentru perioada octombrie 2023-ianuarie 2024, menționând că la data de 02 aprilie 2024 s-a adresat prealabil administratorului provizoriu cu o astfel de cerere, însă prin răspunsul din 03 aprilie 2024 i-a fost refuzat aprobarea plăţilor salariale cu recomandarea de a se adresa în instanţa de judecată pentru aprobarea acestor plăţi.

Prin încheierea Judecătoriei Hîncești, sediul Central din 02 mai 2024, s-a dispus aprobarea prealabilă a plăţilor salariale pentru angajaţii SRL „AVVA Company" pentru perioada octombrie 2023-ianuarie 2024 conform evidenţei contabile. Administratorul provizoriu urmând a informa instanţa de insolvabilitate despre acţiunile efectuate.

Nefiind de acord cu soluția primei instanțe, la data de 16 mai 2024, administratorul provizoriu „Alcarex Distribution" SRL, Cucu Dumitru, a declarat recurs împotriva încheierii Judecătoriei Hîncești, sediul Central din 02 mai 2024, solicitând admiterea recursului și casarea integrală a încheierii contestate, cu emiterea unei noi încheieri prin care să fie respinsă cererea administratorului SRL „AVVA Company", Rusu Vladimir privind aprobarea plăţilor salariale pentru angajaţii SRL „AVVA Company".

În motivarea recursului, indică că, încheierea este neîntemeiată și pasibil de a fi casată deoarece este bazată pe aplicarea eronată a normelor de drept și aprecierea arbitrară a tuturor circumstanțelor de fapt și de drept ale speței.

Relevă că, la data de 02 aprilie 2024, în adresa administratorului provizoriu SSRL „AVVA Company", Cucu Dumitru a parvenit cererea administratorului SRL „AVVA Company", Rusu Vladimir privind aprobarea plăților salariale pentru angajații SRL „AVVA Company".

Iar la data de 04 aprilie 2024 în adresa administratorului SSRL „AVVA Company", Rusu Vladimir a fost expediat răspunsul nr. 004258 din 03 aprilie 2024, prin care ultimul a fost informat despre faptul că în urma verificării cererii privind autorizarea plăților s-a constatat că până în prezent, debitorul SRL „AVVA Company" și organele sale de conducere: fondatorii,

administratorul, contabilul societății nu conlucrează cu administratorului provizoriu al debitorului SRL „AVVA Company”, Cucu Dumitru și nu prezintă administratorului provizoriu documentele activității economice și documentele de evidentă contabilă a debitorului SRL „AVVA Company”.

Astfel, debitorul SRL „AVVA Company” împreună cu organele sale de conducere: fondatorii, administratorul, contabilul societății, cu rea-credință cauzează impedimente artificiale administratorului provizoriu în realizarea obligațiilor sale directe, respectiv SRL „AVVA Company” împreună cu organele sale de conducere periclitează mersul normal al procedurii de insolvabilitate (perioadei de observație). Or, pentru derulare cu succes a activității în perioada de observație este necesară conformarea la solicitările administratorului autorizat și prezentarea actelor solicitate.

La data de 02 mai 2024, fără citarea părților și fără informarea administratorului provizoriu și a creditorilor despre existența unei cereri depuse de administratorul SRL „AVVA Company” , Rusu Vladimir privind aprobarea plăților salariale pentru angajații SRL „AVVA Company”, instanța de insolvabilitate, a examinat această cerere din oficiu și a admis-o integral.

Cu trimitere la prevederile art. 23, art. 24 Legea insolvabilității, art. 180 Cod de procedură civilă, indică recurentul că, cererea depusă de administratorul SRL „AVVA Company”, Rusu Vladimir privind aprobarea plăților salariale pentru angajații SRL „AVVA Company” poartă un caracter formal, care mai mult seamănă cu o tentarivă de a abuza de drepturile sale procedurale, nu au fost prezentate nici un fel de probe care confirmă incontestabil că există careva datorii față de angajații SRL „AVVA Company”, or nu a fost înaintată nici o cerere de admitere a creanțelor din partea angajaților SRL „AVVA Company”. Totodată indică că încheierea primei instanțe este una nemotivată, or instanța nu a motivat soluția adoptată.

Solicită admiterea recursului, casarea încheierii Judecătoriei Hîncești, sediul Central din 02 mai 2024, cu emiterea unei noi decizii, prin care cererea depusă de administratorul SRL „AVVA Company”, Rusu Vladimir privind aprobarea plăților salariale pentru angajații SRL „AVVA Company” să fie respinsă neîntemeiată.

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

Din actele cauzei rezultă că încheierea a fost emisă la data de 02 mai 2024, iar cererea de recurs a fost depusă la data de 16 mai 2024, cu respectarea termenului legal de contestate.

Verificând legalitatea actului judecătoresc contestat, prin prisma argumentelor invocate în recurs, a materialelor din dosar, coroborat cu normele de drept material și procedural aplicabile la soluționarea speței date, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ al Curții de Apel Chișinău consideră că recursul urmează a fi admis, casată încheierea primei instanțe, restituind spre rejudecare problema soluționată prin încheierea casată.

Conform art. 1 alin. (4) din Legea insolvabilității nr. 149 din 29 iunie 2012, procesul de insolvabilitate se desfăşoară în conformitate cu prevederile Codului de procedură civilă şi cu cele ale prezentei legi.

Conform art. 426 alin. (3) din Codul de procedură civilă, recursul împotriva încheierii se examinează în termen de 2 luni într-un complet din 3 judecători, pe baza copiei certificate sau electronice a dosarului, pe baza recursului şi a referinţei la recurs, fără examinarea admisibilităţii şi fără participarea părţilor.

Conform art. 427 lit. b) din Codul de procedură civilă, instanţa de recurs după ce examinează recursul împotriva încheierii, este în drept să admită recursul şi să caseze integral sau parţial încheierea, restituind spre rejudecare problema soluţionată prin încheierea casată.

Studiind suportul probator administrat la materialele cauzei, instanța de recurs atestă că, Prin încheierea Judecătoriei Hînceşti, sediul Central din 09 ianuarie 2024 a fost admisă spre examinare cererea introductivă depusă de creditorul „Alcarex Distribution” SRL. S-a stabilit perioada de observație a debitorului SRL „AVVA Company”, cu sediul R. Moldova, r-nul Hînceşti, s. Lăpuşna, IDNO *****, până la examinarea cererii introductive prin desemnarea unui administrator provizoriu și în scopul prevenirii modificării stării bunurilor debitorului în perioada de până la intentarea procesului de insolvabilitate a aplica următoarele măsuri de asigurare a creanțelor creditorului. A fost numit în calitate de administrator provizoriu al debitorului pe Cucu Dumitru, deținătorul Autorizației nr. 102 din 14 ianuarie 2015, eliberată de Ministerul Justiției al Republicii Moldova; a fost pus sechestru pe bunurile debitorului și pe corespondența comercială; a fost suspendată executarea silită asupra bunurilor debitorului; a fost interzis Agenției Servicii Publice efectuarea a careva modificări în cadastrul bunurilor imobile în privința bunurilor debitorului. A fost obligat administratorul provizoriu să se prezinte până la data examinării cererii introductive un raport cu privire la executarea măsurilor de asigurare aplicate față de debitor și să verifice mărimea și componența masei debitoare, oportunitatea și posibilitățile continuării activității economice în perioada derulării procesului de insolvabilitate.

La data de 15 aprilie 2024 administratorul statutar Rusu Vladimir a înaintat o cerere privind aprobarea plăţilor salariale pentru angajații SRL „AVVA Company” pentru perioada octombrie 2023-ianuarie 2024.

Prin încheierea Judecătoriei Hîncești, sediul Central din 02 mai 2024, s-a dispus aprobarea prealabilă a plăţilor salariale pentru angajații SRL „AVVA Company” pentru perioada octombrie 2023-ianuarie 2024 conform evidenţei contabile. Administratorul provizoriu urmînd a informa instanţa de insolvabilitate despre acţiunile efectuate.

Colegiul judiciar, verificând legalitatea încheierii atacate, a constatat că, prima instanță a soluționat cererea depusă de administratorul SRL „AVVA Company” Rusu Vladimir privind aprobarea plăţilor salariale pentru angajaţii SRL „AVVA Company”, cu încălcarea normele de drept procedural.

Astfel, în conformitate cu art. 23 alin. (1) Legea insolvabilității, în perioada de observație, organele de conducere ale debitorului pot să continue activitățile urgente ale debitorului și să efectueze plăți către creditorii cunoscuți, în cursul obișnuit al activității, sub supravegherea administratorului provizoriu, dacă debitorului nu i s-a ridicat dreptul de administrare. Dacă debitorului i s-a ridicat dreptul de administrare, activitățile curente și plățile în numele debitorului se efectuează de către administratorul provizoriu.

(2) Activități curente sunt tranzacţiile şi operaţiunile financiare propuse de către debitor pentru a fi efectuate în perioada de observaţie, în cursul normal al activităţii economice, cum ar fi:

a) continuarea activităţilor contractate, conform obiectului de activitate;

b) efectuarea operaţiunilor de încasări şi de plăţi aferente acestora;

c) asigurarea finanţării cheltuielilor curente.

(3) Actele, operaţiunile şi plăţile care depăşesc condiţiile menţionate la alin. (2) vor putea fi autorizate și/sau efectuate de administratorul provizoriu numai cu aprobarea prealabilă a instanţei de insolvabilitate, care se va expune în acest sens printr-o încheiere motivată emisă în cel mult 5 zile de la data primirii cererii de aprobare, care poate fi atacată cu recurs în condițiile prezentei legi.

(6) Demersul administratorului provizoriu, precum și cererile creditorilor sau ale debitorului privind încălcarea drepturilor sale de către administratorul provizoriu în perioada de

observare a debitorului, cu excepția celor a căror procedură de soluționare este reglementată aparte de prezenta lege, se vor examina în ședință publică cu citarea administratorului provizoriu sau, după caz, și cu citarea creditorului care a depus cererea, în termen de cel mult două săptămîni de la primirea demersului sau a cererii. Pe marginea demersului sau a cererii, instanța de insolvabilitate va emite o încheiere, care poate fi contestată cu recurs numai de părțile vizate în ea.

Din interpretarea normei legale menționate, rezultă că, cererea de autorizare a operaţiunilor şi plăţilor se examinează în termen de 5 zile de la data primirii, în şedinţă publică, cu citarea administratorului provizoriu, a debitorului şi a creditorului care a înaintat cererea introductivă

În speță, se atestă că, prima instanță a soluționat cererea administratorului SRL „AVVA Company" Rusu Vladimir privind aprobarea plăţilor salariale pentru angajaţii SRL „AVVA Company", unipersonal, din oficiu, fără a cita administratorul provizoriu SRL „AVVA Company".

Prin urmare, la caz, Colegiul judiciar constată că instanța de fond a admis încălcări de procedură la soluționarea cererii administratorului SRL „AVVA Company" Rusu Vladimir privind aprobarea plăţilor salariale pentru angajaţii SRL „AVVA Company".

În circumstanțele constatate și expuse supra Colegiul judiciar este în dificultate de a exercita controlul judiciar, de a verifica temeinicia şi legalitatea acestei soluţii.

În astfel de circumstanțe, Colegiul judiciar nu va analiza celelalte motive invocate în cererea de recurs, cu privire netemeinicia cererii administratorului SRL „AVVA Company" Rusu Vladimir privind aprobarea plăţilor salariale întrucât nu au forță juridică de a influența prezenta soluție pe caz. De fapt, întinderea obligației de a motiva hotărârea poate varia în dependență de caracterul deciziei și trebuie determinată în lumina circumstanțelor cauzei (a se vedea cauzele *Ruiz Torija v. Spaniei*, 9 decembrie 1994, parag. 29; *Fomin v.Moldova*, 11 octombrie 2011, parag. 31 și 34; *Mitrofan v. Moldova*, 15 ianuarie 2013, parag. 54; *Lebedinschi v. Moldova*, 16 iunie 2015, parag. 31, 36; *Nichifor v.Moldova*, 20 septembrie 2016, parag. 30)

Cu titlu de completare, Colegiul judiciar accentuează că, procedura în fața instanțelor judiciare trebuie să aibă un caracter contradictoriu, care presupune, în fond, posibilitatea pentru părțile în proces de a li se aduce la cunoștință toate dovezile invocate și observațiile formulate și de a face comentarii în legătură cu ele.

Conform art. 6§1 din Convenţia Europeană a Drepturilor Omului, orice persoană are dreptul la judecarea cauzei, în mod echitabil, ceea ce implică, inclusiv, o procedură contradictorie şi egalitatea armelor ale părţilor litigante. Respectarea principiului egalităţii armelor presupune că fiecare parte trebuie să obţină o posibilitate rezonabilă de a-şi prezenta cauza într-o situaţie egală în raport cu adversarul său, astfel încât între părţi să se menţină un echilibru corect.

Menținerea unui „echilibru just" între părți în litigiile, opunând interese private, presupune că egalitatea armelor implică obligația de a oferi fiecărei părți o posibilitate rezonabilă de a-și prezenta cauza, inclusiv probele, în condiții care să nu o plaseze într-o situație net dezavantajată în raport cu adversarul său (cauza *Dombo Beheer B.V. c. Olandei*, hotărârea din 27 octombrie 1993).

Astfel, din considerentele menționate, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ al Curții de Apel Chișinău ajunge la concluzia de a admite recursul, de a casa încheierea primei instanțe și de a restitui spre rejudecare problema soluţionată prin încheierea casată.

În conformitate cu prevederile art. 1 alin. (4) din Legea insolvabilității nr. 149 din 29 iunie 2012, art. 427 lit. b) din Codul de procedură civilă, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ al Curţii de Apel Chișinău,

d e c i d e:

Se admite recursul declarat de către administratorul provizoriu „Alcarex Distribution” SRL, Cucu Dumitru.

Se casează încheierea Judecătoriei Hîncești, sediul Central din 02 mai 2024, emisă în cauza, la cererea introductivă depuse de creditorul „Alcarex Distribution” SRL, privind declararea insolvabilității față de SRL „AVVA Company”, pe marginea cererii depusă de administratorul SRL „AVVA Company” Rusu Vladimir privind aprobarea plăţilor salariale pentru angajații SRL „AVVA Company”, cu remiterea cauzei spre rejudecare în aceeași instanță, în același complet de judecată.

Decizia este irevocabilă din momentul emiterii.

Preşedintele şedinţei, judecător Anton Marina

Judecătorii Mămăligă Natalia

Cojocaru Olga