Prima instanță: Judecătoria Chișinău sediul Central judecător: Gheorghe MÎȚU
Dosarul nr.2ri-378/24
2-21171453-02-2ri-09072024

D E C I Z I E

31 octombrie 2024 mun. Chişinău

Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ
al Curţii de Apel Chişinău

în componenţă:
Preşedintele şedinţei, judecător: Ana Panov
Judecători: Natalia Mămăligă şi Ala Malîi

examinând recursul declarat de avocatul Vadim Șpac în interesele BC ”*****” S.A. împotriva încheierii Judecătoriei Chișinău, sediul Central emisă la 11 iunie 2024 prin care a fost respinsă cererea depusă de BC ”*****” S.A. privind anularea hotărîrii adoptate la adunarea creditorilor FPC ”*****” SRL din 27.03.2024, pe marginea chestiunii nr. 1 din ordinea de zi,

a c o n s t a t a t:

La data de 19 noiembrie 2021, creditorul SRL ”*****” a depus cerere introductivă privind intentarea procesului de insolvabilitate în privinţa debitorului FCP ”*****” S.R.L.

Prin Încheierea Judecătoriei Chișinău (sediul Central) din 22 noiembrie 2021, cererea introductivă a fost admisă spre examinare, iar prin hotărârea aceleiaşi instanţe din 27 februarie 2023 a fost intentat procesul de insolvabilitate în privinţa debitorului FCP ”*****” S.R.L., în calitate de administrator al procesului de insolvabilitate a fost numit, administratorul autorizat Bostan Tatiana, autorizație nr. 18 din 14.01.2015, ședința de validare a creanțelor fiind fixată pentru 29 mai 2023, ora 11:45, stabilindu-se termen pentru creditori de înaintare a cererilor de validare a creanțelor pînă pe data de 13 aprilie 2023 (Vol. II, f.d. 215).

Prin hotărârea Judecătoriei Chișinău, sediul Central, nr. 2i-691/21 din 27 februarie 2023, s-a constatat insolvabilitatea debitorului și s-a intentat procesul de insolvabilitate față de F.P.C. ’’*****” S.R.L., cod fiscal *****, sediul mun. Chișinău, str. *****, ap. (of.) 1-2. S-a desemnat în calitate de administrator al

insolvabilității, administratorul autorizat Bostan Tatiana, deținătorul autorizației nr. 18 din 14.01.2015, eliberată de Ministerul Justiției al RM.

Prin Încheierea Judecătoriei Chișinău (sediul Central) din 14 noiembrie 2023 s-a trecut la procedura de faliment în vederea lichidării patrimoniului debitorului F.P.C. ”*****” S.R.L. și distribuirii produsului rezultat, cu dizolvarea debitorului, fiind investită în funcția de lichidator al F.P.C. ”*****” S.R.L., administratorul autorizat Bostan Tatiana, autorizație nr. 18 din 14.01.2015, eliberată de Ministerul Justiției al RM, cu stabilirea atribuţiilor prevăzute de art. 66 Legea insolvabilităţii, inclusiv privind valorificarea şi lichidarea masei debitoare.

Administratorul insolvabilității F.P.C. ”*****” S.R.L. a convocat Adunarea creditorilor F.P.C. ”*****” S.R.L. pentru data de 27.03.2024, cu următoarea ordine de zi:

1. Examinarea legalităţii şi, după caz, declanşarea procedurii de anulare /declararea nulităţii/ constatarea nulităţii: - a acordului de executare benevolă a dreptului de ipotecă nr. 5339 din 21.11.2016 încheiat între BC „*****” SA şi F.P.C. „*****” SRL; - contractul de vânzare -cumpărare nr. ***** încheiat între F.P.C. „*****” SRL şi SRL „*****” şi a acordurilor adiţionale; - altor acte juridice încheiate de F.P.C. „*****” SRL în perioada de până la intentarea procesului de insolvabilitate;
2. Atragerea la răspundere subsidiară a membrilor organelor de conducere ale debitorului şi a altor persoane care au cauzat insolvabilitatea F.P.C. „*****” SRL. Pe marginea chestiunilor incluse în ordinea de zi, creditorii au adoptat următoarele hotărîri:
3. A declanşa procedura de anulare /declararea nulităţii/ constatarea nulităţii a acordului de executare benevolă a dreptului de ipotecă nr. 5339 din 21.11.2016 încheiat între BC „*****” SA şi F.P.C. „*****” SRL; A declanşa procedura de anulare /declararea nulităţii/ constatarea nulităţii a contractului de vânzare-cumpărare nr. ***** încheiat între F.P.C. „*****” SRL şi SRL „*****” şi a acordurilor adiţionale, cu obligarea lichidatorului de a depune acțiune în instanța de judecată;
4. A obliga lichidatorul să întocmească și să înainteze în instanța de insolvabilitate cerere de atragere la răspundere subsidiară față de membrii organelor de conducere ale debitorului în persoana d-lui Bivol Octavian, asociat și administrator statutar al F.P.C. „*****” SRL și d-nei Fedotova Natalia – contabil F.P.C. „*****” SRL și d-l Selivanov Igor – asociat al F.P.C. „*****” SRL.

Procesul-verbal al adunării creditorilor FPC „*****” SRL din 27.03.2024 și actele aferente a fost depus la materialele cauzei de insolvabilitate la data de 08.04.2024 de către administratorul insolvabilității FPC „*****” SRL, Bostan Tatiana (Vol. VI, f.d. 129-133).

La data de 19.04.2024 creditorul BC ”*****” S.A. prin intermediul reprezentantului său, *****, a depus contestație privind anularea hotărîrii adoptate la adunarea creditorilor FPC „*****” SRL din 27.03.2024, pe marginea chestiunii nr. 1 din ordinea de zi, motivele fiind expuse în contestație.

Prin încheierea Judecătoriei Chișinău sediul Central din 11 iunie 2024, s-a respins contestația creditorului BC ”*****” S.A. privind anularea hotărîrii adoptate la adunarea creditorilor FPC ”*****” SRL din 27.03.2024 pe marginea chestiunii nr. 1 din ordinea de zi.

Nefiind de acord cu încheierea instanței de fond la data de 21 iunie 2024, avocatul Vadim Șpac în interesele BC ”*****” S.A, a depus pe numele instanței cerere de recurs prin care solicită admiterea recursului, casarea încheierii Judecătoriei Chișinău sediul Central din data de 11 iunie 2024, cu emiterea unei noi decizii prin care să fie admisă cererea depusă de creditorul BC ”*****” S.A. privind anularea hotărîrii adoptate la adunarea creditorilor FPC „*****” SRL din 27.03.2024, pe marginea chestiunii nr. 1 din ordinea de zi.

În motivarea cererii de recurs a invocat că, actul judecătoresc contestat prin prisma prevederilor materiale şi procedurale considerăm încheierea Judecătoria Chişinău, sediul Central nr. 2i- 691/21 din data de 11 iunie 2024 ilegală şi neîntemeiată, rezultată din interpretarea eronată legii, ce urmează a fi anulată cu soluţionarea problemei în fond şi anularea hotărârii adoptate la adunarea creditorilor FPC „*****" SRL din 27.03.2024.

Menționaează că, hotărârea adunării creditorilor FPC "*****" SRL în parte ce ţine de chestiunea nr. 1 din ordinea de zi este ilegală, întrucât contravine prevederilor legii insolvabilităţii, nefiind specificat temeiul legal al iniţierii procedurii de anulare a tranzacţiei, iar declanşarea/iniţierea procedurii de anulare a actelor juridice de către lichidator nu ţine de competenţa adunării creditorilor.

Susține partea recurentă că, instanța de fond eronat a reținut că, la caz, se constată excepţia de la regula generală prevăzută de art. 54 alin. (3) din Legea insolvabilităţii, în sensul că adunarea creditorilor FPC "*****" SRL din 27.03.2024 era în drept să examineze şi să rezolve probleme care, conform legii, sînt atribuite administratorului insolvabilităţii şi/sau lichidatorului, deoarece aceste chestiuni au fost incluse în ordinea de zi a adunării creditorilor la iniţiativa lichidatorului, care a acceptat cererea SRL "Cariba Agro"privind convocarea adunării creditorilor. În cazul în care ar fi refuzat convocarea Adunării creditorilor cu ordinea de zi propusă de creditorul SRL "Cariba Agro", lichidatorul urma să emită o decizie în acest sens conform art. 55, alin. (5) din Legea insolvabilităţii, caz în care creditorul respectiv, era în drept să conteste refuzul în instanţa de insolvabilitate. Prin urmare, prin acceptarea convocării Adunării creditorilor FPC "*****" SRL cu ordinea de zi propusă de creditorul SRL "Cariba Agro", lichidatorul FPC "*****" SRL şi-a manifestat voinţa de a include în ordinea de zi

chestiunile asupra cărora creditorii prezenţi la adunare şi-au exprimat opţiunile de vot, astfel încît, hotărîrea adoptată de creditori la adunarea creditorilor FPC "*****" SRL din 27.03.2024, pe marginea chestiunii nr. 1 din ordinea de zi se încadrează în prevederile art. 54, alin. (3) din Legea insolvabilităţii, sub aspectul competenţei adunării creditorilor de a o adopta."

Invocă partea recurentă că, contrar celor reţinute de instanţă, Legea insolvabilităţii nr. 149/2012 prevede exhaustiv competenţa Adunării creditorilor. In particular, Adunarea creditorilor exercită atribuţiile expres prevăzute de art. 54 alin. (1) şi rezolvă alte probleme privind desfăşurarea procedurilor de insolvabilitate, stabilite expres de prezenta lege. Iar, conform art. 54 alin. (3) din Legea insolvabilității, prevede expres că, „(3) Adunarea creditorilor nu este în drept să examineze şi să rezolve probleme care, conform legii, sînt atribuite administratorului insolvabilităţii şi/sau lichidatorului, sau debitorului, cu excepţia cazurilor în care au fost incluse în ordinea de zi a adunării creditorilor la iniţiativa acestor organe sau persoane."

Reiterează partea recurentă că, spiritul normei constă în însuşirea de către Adunarea creditorilor a atribuţiilor altui subiect în vederea exercitării acestora însăşi de Adunare creditorilor, dar nu în obligarea subiectului competent *(la caz lichidatorului*) la exercitarea atribuţiei şi aşa conferită de lege acestuia. Astfel, Adunarea creditorilor nu este în drept să oblige lichidatorul la exercitarea dreptului acestuia de a contesta tranzacţii încheiate cu terţi. Or, în conformitate cu art. 66 alin. (1) lit. w) din Legea insolvabilităţii, contestarea tranzacţiilor încheiate de debitor cu terţii reprezintă un drept al lichidatorului, pe care acesta îl exercită în caz dacă consideră necesar pentru atingerea scopurilor procedurii de insolvabilitate. Emiterea unei hotărâri prin care dreptul lichidatorului de a contesta tranzacţii se transformă într-o obligaţie, neavând asemenea atribuţii legale, reprezintă o depăşire vădită a jurisdicţiei Adunării creditorilor.

Reiterează partea recurentă că, interpretând corect prevederile art. 54 alin. (3), este de înţeles că însăşi adunarea creditorilor este subiect îndreptăţit să conteste tranzacţia încheiată de debitor cu un terţ, dacă acesta atribuţie a fost inclusă în ordinea de zi a adunării creditorilor la iniţiativa lichidatorului şi a fost votată în mod corespunzător. Prin urmare, Adunarea creditorilor nu poate în niciun caz să oblige pe lichidator să întreprindă asemenea acţiuni, în special, ţinând cont de faptul că lichidatorul este un subiect distinct în cadrul procedurii de insolvabilitate.

În final, concluzionează partea recurentă că, instanţa de insolvabilitate în mod eronat a ajuns la concluzia precum că hotărârea adunării creditorilor FPC "*****" SRL este legală în parte ce ţine de chestiunea nr. 1 din ordinea de zi în partea hotărârii nr. 2 din procesul-verbal al Adunării creditorilor din 27.03.2024, instanţa de insolvabilitate nici nu s-a expus.

Conchide că, instanţa de judecată urma să examineze contestaţia depusă de către creditorul respectiv doar prin prisma încălcărilor de ilegalitate invocate.

Astfel, recurentul consideră, că instanţa de insolvabilitate nu a dat apreciere per ansamblu, atât asupra explicaţiilor participanţilor la proces, argumentelor expuse, cât şi înscrisurilor anexate la dosar, cu toate că indisolubil la caz urmau a fi reţinute aceste aspecte.

Potrivit art. 356 CPC, cererea de declarare a insolvabilităţii se judecă în instanţă conform normelor generale din prezentul cod, cu excepţiile şi completările stabilite de legislaţia insolvabilităţii.

În conformitate cu prevederile art. 1 alin. (4) din Legea insolvabilităţii 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. 8 din aceiaşi lege, hotărârile şi încheierile instanţei de insolvabilitate pot fi atacate cu recurs în termen de 15 zile calendaristice din data comunicării/ pronunțării şi numai în cazurile prevăzute expres de prezenta lege. Alin. (3) prevede că, 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.

Colegiul civil constată că, încheierea Judecătoria Chișinău sediul Central a fost emisă la 11 iunie 2024, iar recursul a fost înaintat la 21 iunie 2024, prin urmare a fost depus în termenul stabilit de lege.

Potrivit prevederilor art. 426 alin. (3) CPC 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 și a referinței la recurs, fără examinarea admisibilității și fără participarea părților.

În conformitate cu art. 427 lit. c) CPC, instanța de recurs, după ce examinează recursul împotriva încheierii, este în drept să admită recursul şi să caseze integral sau parțial încheierea, soluționând prin decizie problema respectivă.

Analizând argumentele invocate în recursuri în raport cu circumstanțele cauzei, Colegiul civil consideră recursul întemeiat și care urmează a fi admis, cu casarea încheierii instanței de fond, din următoarele considerente.

Potrivit art. 59 alin. (3) din Legea insolvabilității, anularea hotărîrii adunării creditorilor trebuie adusă la cunoştinţă tuturor creditorilor. Încheierea de anulare poate fi atacată cu recurs de orice creditor chirografar sau creditor garantat. Încheierea de respingere a cererii de anulare poate fi atacată cu recurs de către solicitant.

Potrivit art. 59 alin. (1) al Legii insolvabilităţii, hotărîrea adunării creditorilor poate fi anulată de instanţa de insolvabilitate pentru încălcări de procedură, la cererea administratorului insolvabilităţii/ lichidatorului sau a reprezentantului

debitorului, precum şi pentru motive de ilegalitate, la cererea creditorilor care: a) au votat împotriva hotărîrii, faptul fiind consemnat în procesul-verbal al adunării; b) nu au fost admişi la adunare fără temei legal sau nu au fost înştiinţaţi în modul stabilit de prezenta lege despre data, ora şi locul adunării; c) sînt lezaţi în drepturi printr-o hotărîre 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.

Conform art. 104 al legii insolvabilităţii, se stabileşte: „(1) După intentarea procedurii de insolvabilitate, administratorul/ lichidatorul sau oricare creditor care are interes legitim, cu acordul administratorului/lichidatorului, poate introduce în instanţa de insolvabilitate acţiuni (inclusiv acţiuni reconvenţionale) în vederea anulării următoarelor acte juridice: a) orice act juridic încheiat de către debitor în ultimii 2 ani precedenţi înaintării cererii introductive cu intenţia de a împiedica, a întârzia sau a complica posibilitatea de stingere a creanţelor creditorilor, care a afectat drepturile creditorilor; b) transferurile de bunuri sau asumarea de obligaţii cu titlu gratuit din partea debitorului, făcute în ultimii 2 ani precedenţi înaintării cererii introductive, cu excepţia asumării unor obligaţii morale sau a actelor pentru binele public (de sponsorizare) în care generozitatea donatorului este proporţională patrimoniului său; c)transferurile de bunuri sau asumarea de obligaţii de către debitor, făcute în ultimii 2 ani precedenţi înaintării cererii introductive, în care prestaţia debitorului este vădit mai mare decât cea primită; c) transferurile de bunuri de la debitor către un creditor, efectuate în ultimele 6 luni precedente înaintării cererii introductive, care au avut ca efect creşterea sumei pe care creditorul ar urma să o primească în cazul lichidării debitorului; d) transferurile de bunuri de la debitor către un creditor, efectuate în ultimele 6 luni precedente înaintării cererii introductive, la care creditorul nu avea dreptul sau care s-au făcut pentru stingerea unei datorii care nu ajunseră la scadenţă; f) acordarea gratuită a unui gaj sau a unei ipoteci, a oricărei alte garanţii pentru o creanţă care era neasigurată în ultimele 6 luni precedente înaintării cererii introductive sau pentru o creanţă a unui acţionar sau asociat al debitorului în perioada indicată la art. 105; g) orice acte încheiate şi garanţii acordate de către debitor după înaintarea cererii introductive."

<u>După cum rezultă din conţinutul normei legale citate, se conturează temeiuri pentru admiterea contestaţiei creditorului BC ”*****” S.A. privind anularea hotărîrii adoptate la adunarea creditorilor FPC ”*****” SRL din 27.03.2024 pe marginea chestiunii nr. 1 din ordinea de zi.</u>

Conform materialelor cauzei se atestă că, prin încheierea Judecătoriei Chişinău (sediul Central) din 22 noiembrie 2021, cererea introductivă a fost admisă spre examinare, iar prin hotărârea aceleiaşi instanţe din 27 februarie 2023 a fost intentat procesul de insolvabilitate în privinţa debitorului FCP ”*****” S.R.L., în

calitate de administrator al procesului de insolvabilitate a fost numit, administratorul autorizat Bostan Tatiana, autorizație nr. 18 din 14.01.2015, ședința de validare a creanțelor fiind fixată pentru 29 mai 2023, ora 11:45, stabilindu-se termen pentru creditori de înaintare a cererilor de validare a creanțelor pînă pe data de 13 aprilie 2023 (Vol. II, f.d. 215).

Ulterior, prin încheierea Judecătoriei Chișinău (sediul Central) din 14 noiembrie 2023 s-a trecut la procedura de faliment în vederea lichidării patrimoniului debitorului F.P.C. ”*****” S.R.L. și distribuirii produsului rezultat, cu dizolvarea debitorului, fiind investită în funcția de lichidator al F.P.C. ”*****” S.R.L., administratorul autorizat Bostan Tatiana, autorizație nr. 18 din 14.01.2015, eliberată de Ministerul Justiției al RM, cu stabilirea atribuţiilor prevăzute de art. 66 Legea insolvabilităţii, inclusiv privind valorificarea şi lichidarea masei debitoare.

Administratorul insolvabilității F.P.C. ”*****” S.R.L. a convocat Adunarea creditorilor F.P.C. ”*****” S.R.L. pentru data de 27.03.2024, cu următoarea ordine de zi: 1. Examinarea legalităţii şi, după caz, declanşarea procedurii de anulare /declararea nulităţii/ constatarea nulităţii: - a acordului de executare benevolă a dreptului de ipotecă nr. 5339 din 21.11.2016 încheiat între BC „*****” SA şi F.P.C. „*****” SRL; - contractul de vânzare -cumpărare nr. ***** încheiat între F.P.C. 2 „*****” SRL şi SRL „*****” şi a acordurilor adiţionale; - altor acte juridice încheiate de F.P.C. „*****” SRL în perioada de până la intentarea procesului de insolvabilitate; 2. Atragerea la răspundere subsidiară a membrilor organelor de conducere ale debitorului şi a altor persoane care au cauzat insolvabilitatea F.P.C. „*****” SRL. Pe marginea chestiunilor incluse în ordinea de zi, creditorii au adoptat următoarele hotărîri: 1. A declanşa procedura de anulare /declararea nulităţii/ constatarea nulităţii a acordului de executare benevolă a dreptului de ipotecă nr. 5339 din 21.11.2016 încheiat între BC „*****” SA şi F.P.C. „*****” SRL; A declanşa procedura de anulare /declararea nulităţii/ constatarea nulităţii a contractului de vânzare-cumpărare nr. ***** încheiat între F.P.C. „*****” SRL şi SRL „*****” şi a acordurilor adiţionale, cu obligarea lichidatorului de a depune acțiune în instanța de judecată; 2. A obliga lichidatorul să întocmească și să înainteze în instanța de insolvabilitate cerere de atragere la răspundere subsidiară față de membrii organelor de conducere ale debitorului în persoana d-lui Bivol Octavian, asociat și administrator statutar al F.P.C. „*****” SRL și d-nei Fedotova Natalia – contabil F.P.C. „*****” SRL și d-l Selivanov Igor – asociat al F.P.C. „*****” SRL.

Conform prevederilor art. 58 alin. (12) din Legea insolvabilităţii nr. 149 din 29.06.2012, hotărârea adunării creditorilor intră în vigoare la data anunţării rezultatului votării, dacă legislaţia în vigoare sau hotărârea adunării nu prevede un alt termen de intrare a ei în vigoare. Hotărârile adoptate de adunarea creditorilor sunt obligatorii pentru administratorul insolvabilităţii/lichidator, pentru

reprezentantul debitorului şi membrii comitetului creditorilor, pentru toţi creditorii, atât cei prezenţi, cât şi cei care au lipsit de la adunare.

Conform actelor cauzei se atestă că, procesul-verbal al adunării creditorilor FPC „*****” SRL din 27.03.2024 și actele aferente a fost depus la materialele cauzei de insolvabilitate la data de 08.04.2024 de către administratorul insolvabilității FPC „*****” SRL, Bostan Tatiana.

Ulterior, la data de 19.04.2024 creditorul BC ”*****” S.A. prin intermediul reprezentantului său, *****, a depus contestație privind anularea hotărîrii adoptate la adunarea creditorilor FPC „*****” SRL din 27.03.2024, pe marginea chestiunii nr. 1 din ordinea de zi, motivele fiind expuse în contestație.

În susţinerea cererii, creditorul a invocat că, adunarea creditorilor FPC "*****" SRL din 27.03.2024 ilegal a înaintat la ordinea de zi și a hotărît de a obliga lichidatorul de a declanșa procedura de anulare/declarare nulităţii/constatarea nulităţii:acordului de executare benevolă a dreptului de ipotecă nr. 5339 din 21.11.2016 încheiat între BC "*****" SA şi FPC "*****" SRL; și de a declanşa procedura de anulare/declararea nulităţii/ constatarea nulităţii a contractului de vânzare-cumpărare nr. ***** încheiat între FPC "*****" SRL şi SRL "*****" şi a acordurilor adiţionale cu obligarea lichidatorului de a depune acţiune în instanţa de judecată. Or, aceștia nu erau în drept să examineze şi să rezolve probleme care, conform legii, sînt atribuite administratorului insolvabilităţii şi/sau lichidatorului, deoarece aceste chestiuni au fost incluse în ordinea de zi a adunării creditorilor la iniţiativa lichidatorului, care a acceptat cererea SRL "Cariba Agro"privind convocarea adunării creditorilorr.

Contestatarul menţionează că contestarea tranzacţiilor încheiate de debitor cu terţii reprezintă un drept al lichidatorului, pe care acesta îl exercită în caz dacă consideră necesar pentru atingerea scopurilor procedurii de insolvabilitate. Or, emiterea unei hotărâri prin care dreptul lichidatorului de a contesta tranzacţii se transformă într-o obligaţie, neavând asemenea atribuţii legale, reprezintă o depăşire vădită a jurisdicţiei Adunării creditorilor.

De asemenea, în vederea susţinerii contestaţiei, contestatarul face referire la Legea insolvabilităţii nr. 149/2012 care prevede exhaustiv competenţa Adunării creditorilor. În particular, Adunarea creditorilor exercită atribuţiile expres prevăzute de art. 54 alin. (1) şi rezolvă alte probleme privind desfăşurarea procedurilor de insolvabilitate, stabilite expres de prezenta lege.

La caz, art. 54 alin. (3) prevede excepţia în ceea ce ţine de competenţa Adunării creditorilor, doar că, numita derogare se referă la posibilitatea exercitării însăşi de către Adunarea creditorilor a atribuţiilor altui subiect, fie acesta este administratorul insolvabilităţii/lichidatorul, fie debitorul. La caz, instanţa de insolvabilitate a interpretat în mod eronat prevederea respectivă, afirmînd că

Adunarea creditorilor este în drept să-l oblige pe lichidator să conteste în instanţa de insolvabilitate tranzacţii încheiate de debitor cu terţele persoane.

În concluzie, BC „*****" SA solicită anularea hotărîrii adoptate la adunarea creditorilor FPC ”*****” SRL din 27.03.2024 pe marginea chestiunii nr. 1 din ordinea de zi, ca fiind ilegală în temeiul art. 59, 190 alin. (6), art.223 din Legea insolvabilităţii.

Conform prevederilor art. 55 alin. (1) din Legea insolvabilităţii nr. 149 din 29 iunie 2012, Adunarea creditorilor se convoacă de către administratorul insolvabilităţii sau, după caz, de către lichidator. Secretariatul adunării creditorilor se află în sarcina administratorului insolvabilităţii/lichidatorului, dacă adunarea nu dispune altfel.

Conform art. 55 alin. (4)-(7) din Legea insolvabilităţii nr. 149 din 29 iunie 2012, Adunarea creditorilor poate fi convocată şi la cererea comitetului creditorilor, la cererea creditorilor ale căror creanţe reprezintă cel puţin 10% din suma totală a creanţelor validate cu drept de vot sau în temeiul unei încheieri a instanţei de insolvabilitate. În cererea de convocare a adunării creditorilor vor fi formulate chestiunile ce urmează a fi incluse în ordinea de zi a adunării şi va fi semnată de persoanele care cer convocarea. în termen de 5 zile de la data primirii cererii de convocare, administratorul insolvabilităţii/lichidatorul este obligat să adopte o hotărîre privind convocarea adunării creditorilor şi să informeze creditorii despre convocarea acesteia sau despre hotărîrea privind refuzul de a o convoca. În termen de 3 zile de la data adoptării, hotărîrea va fi expediată persoanelor care cer convocarea. Dacă, în termenul prevăzut, administratorul insolvabilităţii/ lichidatorul nu a emis nicio decizie, persoanele care au depus cererea de convocare sînt în drept să convoace singuri, pe cont propriu, adunarea creditorilor în modul stabilit de prezenta lege şi/sau să conteste în instanţă de insolvabilitate acţiunile administratorului insolvabilităţii/lichidatorului. Dacă adunarea creditorilor declară întemeiată convocarea adunării, cheltuielile aferente ci se compensează din contul masei debitoare, iar dacă este neîntemeiată, cheltuielile se suportă de persoana care a convocat adunarea. Avizul privind convocarea adunării creditorilor trebuie să cuprindă ordinea ei de zi. Orice hotărîre a adunării creditorilor asupra unei chestiuni neincluse în ordinea de zi este nulă, cu excepţia cazului în care la adunare participă titularii tuturor creanţelor cu drept de vot.Persoana care a convocat adunarea creditorilor este obligată să acorde acestora posibilitatea de a lua cunoştinţă de materialele aferente ordinii ei de zi cu cel puţin 3 zile înainte de adunare. Potrivit hotărîrii de convocare, materialele menţionate pot fi, de asemenea, expediate fiecărui creditor sau reprezentant legal.

Conform art. 56 alin. (1), (3) din Legea insolvabilităţii nr. 149 din 29 iunie 2012,adunarea creditorilor se desfăşoară cu prezenţa creditorilor, prin corespondenţă sau în formă mixtă. Adunarea creditorilor de raportare şi şedinţa de

validare nu pot avea loc prin corespondenţă. Pentru a participa nemijlocit la adunarea care se desfăşoară în prezenţa creditorilor sau în formă mixtă, creditorii sau reprezentanţii lor sînt obligaţi să se înregistreze, contra semnătură, în lista creditorilor cu drept de vot la comisia de înregistrare, constituită de persoana care a convocat adunarea şi care este nominalizată în avizul de convocare.

Conform art. 56 alin. (5), (9) din Legea insolvabilităţii nr. 149 din 29 iunie 2012, persoana care a convocat adunarea creditorilor este obligată să întocmească o listă a creditorilor cu drept de vot conform datelor din ultimul tabel de creanţe validate, anexat la dosarul judiciar, să prezinte lista respectivă în instanţă de insolvabilitate, care urmează să o confirme în termen de 2 zile lucrătoare. Data la care se întocmeşte lista creditorilor cu drept de vot nu poate preceda data adoptării hotărîrii de convocare a adunării.

După înregistrarea creditorilor prezenţi la adunare în lista creditorilor cu drept de vot, aceasta va fi semnată de membrii comisiei de înregistrare şi va fi remisă preşedintelui adunării, ales imediat după deschiderea ei din rîndul creditorilor participanţi la adunare.

Conform art. 56 alin. (12)-(14) din Legea insolvabilităţii nr. 149 din 29 iunie 2012, desfăşurarea adunării creditorilor şi hotărîrile ei se includ în procesul-verbal, semnat de preşedintele, de secretarul adunării, dc administratorul insolvabilităţii/ lichidator. La expunerea hotărîrilor adunării sc menţionează opiniile separate declarate. In procesul-verbal al adunării creditorilor se consemnează: a) data, ora şi locul adunării; b) cuantumul total al creanţelor cu drept de vot înregistrate în tabelul dc validare a creanţelor; c) numărul de creanţe cu drept de vot reprezentate la adunare; d) numele şi prenumele preşedintelui şi secretarului adunării; e)ordinea de zi; f) tezele principale ale cuvîntărilor pe marginea ordinii de zi, numele şi prenumele celor care au ţinut discursuri; g) hotărîrile adoptate; h) anexele la procesul-verbal (lista creditorilor cu drept de vot, dovada înştiinţării creditorilor despre convocarea adunării, actele de certificare a împuternicirilor reprezentanţilor creditorilor prezenţi la adunare, informaţia despre ţinerea adunării creditorilor adusă la cunoştinţă creditorilor şi textul buletinului dc vot, procesul-verbal privind rezultatul votului, lista materialelor pentru ordinea de zi, textul discursurilor şi al opiniilor separate ale creditorilor la cererea acestora, dările de seamă şi rapoartele prezentate adunării creditorilor, exemplare ale regulamentelor şi/sau ale altor acte aprobate de adunarea creditorilor, alte documente prevăzute în hotărîrea adunării creditorilor).

Prin intermediul administratorului insolvabilităţii/lichidatorului sau a unei alte persoane care a convocat adunarea, procesul-verbal se depune la dosarul cauzei în termen de 7 zile lucrătoare de la data adunării creditorilor.

Conform art. 57 alin.(6)-(9) din Legea insolvabilităţii nr. 149 din 29 iunie 2012, dacă la adunarea creditorilor nu s-a întrunit numărul necesar de creditori cu

drept de vot sau nu a fost reprezentată suma necesară de creanţe, adunarea creditorilor se va convoca repetat. Data convocării repetate a adunării creditorilor se stabileşte de cei prezenţi şi nu va fi mai devreme de 7 zile şi nu mai tîrziu de 15 de zile de la data la care a fost fixată adunarea care nu şi-a ţinut lucrările.

Despre adunarea creditorilor convocată repetat, creditorii care nu au fost prezenţi la cea care nu şi-a ţinut lucrările vor fi informaţi în aceeaşi formă, cel tîrziu cu 3 zile înainte de ţinerea adunării convocate repetat.

În cazul în care adunarea creditorilor se convoacă repetat, modificarea ordinii de zi nu se admite, cu excepţia situaţiei în care sînt prezenţi toţi creditorii cu drept de vot.

Adunarea creditorilor convocată repetat este deliberativă, indiferent de numărul creditorilor cu drept de vot prezenţi şi indiferent de valoarea creanţelor reprezentate, dacă toţi creditorii au fost notificaţi în modul şi în termenul stabilit despre data, ora, locul şi ordinea de zi.

Din prevederile legale precitate rezultă că, convocarea adunării creditorilor, într-adevăr, poate fi realizată nu doar de către administratorul insolvabilităţii, dar şi de către creditorii societăţii insolvabile. Convocarea propriu-zisă a adunării la cererea creditorilor este condiţionată de: înaintarea cererii de convocare administratorului insolvabilităţii; recepţionarea deciziei adoptate de către administratorul insolvabilităţii pe marginea cererii de convocare sau asigurarea expirării termenului legal pentru oferirea unui răspuns de către administrator (5 zile + 3 zile); convocarea de către solicitanţi pe cont propriu (eu asigurarea publicării avizului de înştiinţare, pregătirea materialelor, întreprinderea altor acţiuni organizatorice ce se impun) sau contestarea acţiunilor administratorului.

Desfăşurarea adunării creditorilor întotdeauna urmează să aibă loc potrivit etapizării ce se regăseşte în art. 56 din Lege.

La fel se mai atestă că, total s-au înregistrat pentru participare la Adunarea repetată a Creditorilor FPC „*****” SRL (în proces de insolvabilitate) din 27.03.2024 trei creditori validaţi în cadrul procesului de insolvabilitate, deţinători a creanţelor validate în valoare 9828025,91 lei ceea ce constituie 96,66 % din suma totală a creanţelor validate.

Subsidiar, Lichidatorul Tatiana Bostan a informat adunarea că, potrivit prevederilor Legii insolvabilităţii nr.149 din 29.06.2012, adunarea creditorilor este deliberativă, indiferent de numărul creditorilor cu drept de vot prezenţi şi de valoarea creanţelor reprezentate, dacă toţi creditorii au fost notificaţi în modul şi în termenul stabilit despre data, ora, locul şi ordinea de zi a adunării.

Suplimentar, lichidatorul FPC „*****” SRL a comunicat adunării creditorilor că la data de 07.03.2024 la adresa electronica a lichidatorului a parvenit cererea SRL „Cariba Agro” privind convocarea adunării creditorilor. Astfel, în ordinea art. 55 din Legea insolvabilităţii nr. 149 din 29.06.2019

lichidatorul a convocat adunarea creditorilor cu ordinea de zi propusă spre examinare.

1. Examinarea legalităţii şi după caz declanşarea procedurii de anulare /declararea nulităţii/ constatarea nulităţi;

2. Atragerea la răspundere subsidiară a membrilor organelor de conducere ale debitorului şi a altor persoane care au cauzat insolvabilitatea F.P.C. „*****” SRL.

Din materialele cauzei se constată că, modificările propuse, au fost supuse votării în cadrul adunării creditorilor, iar conform procesului-verbal al adunării creditorilor FPC „*****” SRL, s-a hotărât:

1. a declanșa procedura de anulare/declarare nulităţii/constatarea nulităţii:acordului de executare benevolă a dreptului de ipotecă nr. 5339 din 21.11.2016 încheiat între BC "*****" SA şi FPC "*****" SRL;

2. a declanşa procedura de anulare/declararea nulităţii/ constatarea nulităţii a contractului de vânzare-cumpărare nr. ***** încheiat între FPC "*****" SRL şi SRL "*****" şi a acordurilor adiţionale cu obligarea lichidatorului de a depune acţiune în instanţa de judecată.

La caz, având în vedere că, anularea adunării creditorilor a fost solicitată de un creditor, acest fapt permite de a verifica hotărârile adunării creditorilor doar din punctul de vedere a legalităţii acestora.

Astfel, motivele de ilegalitate ce urmează a fi reţinute la admiterea cererii de anulare a hotărârii adunării creditorilor sunt prevăzute de norma legală citată, iar motivele expuse în contestaţie se încadrează în temeiurile menţionate în prevederile art 59 din Legea insolvabilităţii.

Conform art. 54 alin. (3) prevede excepţia în ceea ce ţine de competenţa Adunării creditorilor, doar că, numita derogare se referă la posibilitatea exercitării însăşi de către Adunarea creditorilor a atribuţiilor altui subiect, fie acesta este administratorul insolvabilităţii/lichidatorul, fie debitorul. La caz, instanţa de insolvabilitate a interpretat în mod eronat prevederea respectivă, afirmînd că Adunarea creditorilor este în drept să-l oblige pe lichidator să conteste în instanţa de insolvabilitate tranzacţii încheiate de debitor cu terţele persoane.

Conform art. art. 66 alin. (1) lit. w) din Legea insolvabilităţii, contestarea tranzacţiilor încheiate de debitor cu terţii reprezintă un drept al lichidatorului, pe care acesta îl exercită în caz dacă consideră necesar pentru atingerea scopurilor procedurii de insolvabilitate. Emiterea unei hotărâri prin care dreptul lichidatorului

de a contesta tranzacţii se transformă într-o obligaţie, neavând asemenea atribuţii legale, reprezintă o depăşire vădită a jurisdicţiei Adunării creditorilor.

Astfel, reieşind din prevederile legale enunțate și din circumstanțele speței, Colegiul constată că, instanţa de insolvabilitate eronat a stabilit netemeinicia contestației creditorului BC ”*****” S.A., ceea ce este contrar şi prevederilor alin. 54 alin. (3) din Legea insolvabilităţii, care stabileste cu certitudine că competența adunării creditorilor să inițieze procedura de anulare a tranzacțiilor, este competența administratorului insolvabilității/lichidatorului, și nicidecum la propunerea creditorilor.

La caz, într-adevăr Legea permite ca adunarea creditorilor să examineze și să rezolve probleme care conform legii sunt atribuite administratorului, doar dacă la adunare s-a constatat inițiativa administratorului și nu voința acestuia, iar acceptarea de către administrator a ordinii de zi propuse la Adunarea creditorilor nu semnifică inițiativa administratorului insolvabilității.

De menționat că, Legea insolvabilităţii nr. 149/2012 prevede exhaustiv competenţa Adunării creditorilor, în particular, Adunarea creditorilor exercită atribuţiile expres prevăzute de art. 54 alin. (1) şi rezolvă alte probleme privind desfăşurarea procedurilor de insolvabilitate, stabilite expres de prezenta lege.

Astfel, conform art. 54 alin. (3) din legea insolvabilităţii: „(3) Adunarea creditorilor nu este în drept să examineze şi să rezolve probleme care, conform legii, sînt atribuite administratorului insolvabilităţii şi/sau lichidatorului, sau debitorului, cu excepţia cazurilor în care au fost incluse în ordinea de zi a adunării creditorilor la **iniţiativa** acestor organe sau persoane.

Prin urmare, art. 54 alin. (3) prevede excepţia în ceea ce ţine de competenţa Adunării creditorilor, doar că, numita derogare se referă la posibilitatea exercitării însăşi de către Adunarea creditorilor a atribuţiilor altui subiect, fie acesta este administratorul insolvabilităţii/lichidatorul, fie debitorul. La caz, instanţa de insolvabilitate a interpretat în mod eronat prevederea respectivă, afirmînd că Adunarea creditorilor este în drept să-l oblige pe lichidator să conteste în instanţa de insolvabilitate tranzacţii încheiate de debitor cu terţele persoane.

Menționează, Colegiul judiciar că, adunarea creditorilor nu este în drept să oblige lichidatorul la exercitarea dreptului acestuia de a contesta tranzacţii încheiate cu terţi. Or, în conformitate cu art. 66 alin. (1) lit. w) din Legea insolvabilităţii, contestarea tranzacţiilor încheiate de debitor cu terţii reprezintă un drept al lichidatorului, pe care acesta îl exercită în caz dacă consideră necesar pentru atingerea scopurilor procedurii de insolvabilitate. Emiterea unei hotărâri

prin care dreptul lichidatorului de a contesta tranzacţii se transformă într-o obligaţie, neavând asemenea atribuţii legale, reprezintă o depăşire vădită a jurisdicţiei Adunării creditorilor.

În acest sens, Colegiu judiciar reține că hotărârea adunării creditorilor FPC "*****" SRL în parte ce ţine de chestiunea nr. 1 din ordinea de zi este ilegală, întrucât contravine prevederilor legii insolvabilităţii, nefiind specificat temeiul legal al iniţierii procedurii de anulare a tranzacţiei, iar declanşarea/iniţierea procedurii de anulare a actelor juridice de către lichidator nu ţine de competenţa adunării creditorilor.

Argumentele instanței de fond precum că, se constată excepția de la regula generală prevăzută de art. 54 alin. (3) din Legea insolvabilității, în sensul că adunarea creditorilor FPC ”*****” SRL din 27.03.2024 era în drept să examineze şi să rezolve probleme care, conform legii, sînt atribuite administratorului insolvabilităţii şi/sau lichidatorului, deoarece aceste chestiuni au fost incluse în ordinea de zi a adunării creditorilor la inițiativa lichidatorului, care a acceptat cererea SRL ”Cariba Agro” privind convocarea adunării creditorilor, nu pot fi reținute ca întemeiate de instanța de recurs în situația în care administratorul insolvabilității doar a convocat adunarea creditorilor nu a și inițiat careva idei, or, legiuitorul indică expres că inițiativa trebuie să fie exclusivă a administratorului/lichidatorului.

În acest sens, din conţinutul contestaţiei se atestă existenţa temeiurilor de anulare a hotărârilor pe motive de ilegalitate, hotărârea adunării creditorilor pe marginea chestiunii nr. 1 din ordinea de zi fiind adoptată cu încălcareaa prevederilor Legii insolvabilităţii, din care considerente, cerere de recurs înaintată, urmează a fi admisă cu casarea încheierii recurate şi emiterea unei noi decizii prin care să fie admisă cererea înaintată de către creditorului BC ”*****” S.A. privind anularea hotărîrii adoptate la adunarea creditorilor FPC ”*****” SRL din 27.03.2024 pe marginea chestiunii nr. 1 din ordinea de zi.

În conformitate cu art.426 alin.(3), art. 427 lit. c), art. 428 alin.(1), art. 238-241 CPC, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ al Curții de Apel Chișinău

d e c i d e:

Se admite cererea de recurs declarată de avocatul Vadim Șpac în interesele BC ”*****” S.A.

Se casează integral încheierea Judecătoriei Chișinău sediul Central din 11 iunie 2024, prin care a fost respinsă cererea depusă de BC ”*****” S.A. privind anularea hotărîrii adoptate la adunarea creditorilor FPC ”*****” SRL din 27.03.2024, pe marginea chestiunii nr. 1 din ordinea de zi, cu emiterea unei decizii în formă de încheiere prin care:

Se admite cererea creditorului BC ”*****” S.A. privind anularea hotărîrii adoptate la adunarea creditorilor FPC ”*****” SRL din 27.03.2024, pe marginea chestiunii nr. 1 din ordinea de zi.

Se anulează hotărîrea adunării creditorilor din 27.03.2024 pe marginea chestiunii nr. 1 din ordinea de zi, şi anume:

1. a declanșa procedura de anulare/declarare nulităţii/constatarea nulităţii:acordului de executare benevolă a dreptului de ipotecă nr. 5339 din 21.11.2016 încheiat între BC "*****" SA şi FPC "*****" SRL;

2. a declanşa procedura de anulare/declararea nulităţii/ constatarea nulităţii a contractului de vânzare-cumpărare nr. ***** încheiat între FPC "*****" SRL şi SRL "*****" şi a acordurilor adiţionale cu obligarea lichidatorului de a depune acţiune în instanţa de judecată.

Decizia nu se supune nici unei căi de atac.

Preşedintele şedinţei, judecător: Ana Panov

Judecători: Natalia Mămăligă

Ala Malîi