Dosarul nr. 2-1395/2020
PIGD 2-20146890-15-2-23112020

H O T Ă R Î R I I
În numele legii

30 august 2023 **municipiul Cahul**

Judecătoria Cahul, sediul Central
Instanţa de judecată compusă din:
Preşedintele şedinţei, judecător Dumitru Bosîi,
Grefier Eugen Budeac, Alina Gasiev, Dumitrița Obreja,

Cu participarea:
Reprezentantului reclamantului Danube Logistics Holding BV, doamna avocat, Elena Munteanu
Reprezentantului coreclamantului Banca Europeană pentru Reconstrucție și Dezvoltare, domnul avocat Octavian Cazac și Doamna avocat Iulia Furtuna,
Reprezentantului Î.C.S. „Bemol Retail" S.R.L., domnul avocat Victor Burac

examinând, în ședință publică, acțiunea depusă de Danube Logistics Holding BV împotriva Î.C.S. „Bemol Retail" S.R.L., Thomas Moser, acțiunea coreclamantului Banca Europeană pentru Reconstrucție și Dezvoltare către Î.C.S. „Bemol Retail" S.R.L și Thomas Moser, intervenienți accesorii executorul judecătoresc Boțan George, Talmaci Roman, Andei Gosic, B.C. „Moldova Agroindbank" S.A., Î.C.S. „Danube Logistic" S.R.L. și Agenția Servicii Publice Departamentul înregistrare și licențiere a unității de drept, privind ridicarea sechestrului,-

c o n s t a t ă :

În fapt

La 23 noiembrie 2020, Danube Logistics Holding BV reprezentată de avocatul Elena Munteanu a depus în Judecătoria Cahul, sediul Central împotriva Î.C.S. „Bemol Retail" S.R.L. și Thomas Moser, intervenienți accesorii executorul judecătoresc George Boțan, Banca Europeană pentru Reconstrucție și Dezvoltare, B.C. „Moldova-Agroindbank" S.A., Î.C.S. „Danube Logistics" S.R.L. și Agenția Servicii Publice, Departamentul înregistrare și licențiere a unităților de drept privind ridicarea sechestrelor și interdicțiilor de pe cota-parte din capitalul social al Î.C.S. „Danube Logistcs" S.R.L., aplicate în baza încheierii privind asigurarea executării documentului executoriu nr. 065-

574/19 din 26 septembrie 2019, încheierii privind asigurarea executării documentului executoriu nr. 065-575/19 din 26 septembrie 2019 și încheierii executorului privind asigurarea executării documentului executoriu nr. 065-576/19 din 26 septembrie 2019, emise de executorul judecătoresc George Boțan.

Pe parcursul examinării cauzei în fond, la 8 decembrie 2021, Danube Logistics Holding BV a depus cerere de concretizare a acțiunii prin care a solicitat ridicarea sechestrelor și interdicțiilor de pe cota-parte din capitalul social al Î.C.S. „Danube Logistics" S.R.L. aplicate în baza încheierii privind asigurarea executării documentului executoriu din 26 septembrie 2019 în procedura nr. 065-574/19, încheierii privind asigurarea executării documentului executoriu din 26 septembrie 2019 în procedura nr. 065-575/19, încheierii privind asigurarea executării documentului executoriu din 26 septembrie 2019 în procedura nr. 065-576/19, de către executorul judecătoresc George Boțan.

La 22 iunie 2021, Banca Europeană pentru Reconstrucție și Dezvoltare a depus cerere de chemare în judecată împotriva Î.C.S. „Bemol Retail" S.R.L., intervenienți accesorii executorul judecătoresc Roman Talmaci, Danube Logistics Holding BV, Î.C.S. „Danube Logistics" S.R.L. și Thomas Moser privind ridicarea sechestrelor și interdicțiilor aplicate pe cota parte din capitalul social a Î.C.S. „Danube Logistics" S.R.L., aplicate în baza încheierilor executorului judecătoresc Gheorghe Boțan din 26.09.2019, în procedura de executare nr. 065- 574/19, în baza încheierii executorului judecătoresc Gheorghe Boțan din 26.09.2019, în procedura de executare nr. 065-575/19 și în baza încheierii executorului judecătoresc Gheorghe Boțan din 26.09.2019, în procedura de executare nr. 065-576/19.

Prin încheierea Judecătoriei Cahul, sediul Central din 4 februarie 2022, s-a admis spre examinare cererea de chemare în judecată depusă de Banca Europeană pentru Reconstrucție și Dezvoltare către Î.C.S. „Bemol Retail" S.R.L și Thomas Moser, privind ridicarea sechestrelor și interdicțiilor aplicate pe cota parte din capitalul social a Î.C.S. „Danube Logistics" S.R.L., aplicate în baza încheierilor executorului judecătoresc Gheorghe Boțan din 26.09.2019, în procedura de executare nr. 065- 574/19, în baza încheierii executorului judecătoresc Gheorghe Boțan din 26.09.2019, în procedura de executare nr. 065-575/19 și în baza încheierii executorului judecătoresc Gheorghe Boțan din 26.09.2019, în procedura de executare nr. 065-576/19.

Argumentele cererii

În motivarea acțiunii depuse, reclamanta a indicat că la 15 octombrie 2019, executorul judecătoresc George Boțan a emis trei încheierii privind asigurarea executării documentului executoriu, după cum urmează: încheierea privind asigurarea executării documentului executoriu din 26 septembrie 2019 în procedura nr. 065-574/19 prin care s-a dispus aplicarea sechestrului pe cota-parte din capitalul social a Î.C.S. „Danube Logistic" S.R.L., a cărei fondator este Danube Logistics Holding B.V. fondată de

debitorul Moser Thomas în limita sumei de 597 880,00 lei; încheierea privind asigurarea executării documentului executoriu din 26 septembrie 2019 în procedura nr. 065-575/19 prin care s-a dispus aplicarea sechestrului pe cota-parte din capitalul social a Î.C.S. „Danube Logistic" S.R.L., a cărei fondator este Danube Logistics Holding B.V. fondată de debitorul Moser Thomas în limita sumei de 338 539,32 lei; încheierea privind asigurarea executării documentului executoriu din 26 septembrie 2019 în procedura nr. 065-576/19 prin care s-a dispus aplicarea sechestrului pe cota-parte din capitalul social a Î.C.S. „Danube Logistic" S.R.L., a cărei fondator este Danube Logistics Holding B.V. fondată de debitorul Moser Thomas în limita sumei de 177 420 682,00 lei. Prin aceleași încheieri, a fost obligată Agenția Servicii Publice, Departamentul înregistrare și licențiere a unităților de drept să interzică orice înregistrare în ce privește reorganizarea întreprinderii unde Î.C.S. „Danube Logistics" S.R.L. figurează ca fondator sau cofondator, modificarea statutului, precum și participarea la fondarea altor întreprinderi, interzicerea înstrăinării sub orice formă cota-parte din capitalul social, până la executarea completă a hotărârii, cu trimiterea în adresa executorului judecătoresc a informației privind aplicarea sechestrelor asupra cotei-părți a debitorului din capitalul social de către alte organe și/sau executori judecătorești.

A indicat reclamanta că din partea introductivă a celor trei încheieri prin care au fost aplicate sechestrele, executorul judecătoresc George Boțan a indicat că acestea au fost emise în baza documentului executoriu nr. 2-6231/14 din 10 aprilie 2018 emis de Judecătoria Chișinău, sediul Buiucani privind încasarea de la Thomas Moser în beneficiul Î.C.S. „Bemol Retail" S.R.L.

Astfel, susține că din dispozitivul hotărârii Judecătoriei Chișinău, sediul Buiucani din 10 aprilie 2018, rezultă evident că reclamanta și Î.C.S. „Danube Logistics" S.R.L. nu au părți în cauza civilă intentată în baza acțiunii depuse de Î.C.S. „Bemol Retail" S.R.L. împotriva Thomas Moser și Ala Aydov cu privire la încasarea prejudiciilor materiale în sumă totală de 260 036 429,00 lei, cauzate prin fraude în dauna societății și managementul defectuos al societății.

Reclamanta a susținut că executorul judecătoresc George Boțan a aplicat în mod ilegal sechestru pe partea socială ce-i aparține, persoană terță procedurilor de executare invocate, precum și litigiului care a stat la baza emiterii documentului executoriu nr. 2-6231/4 din 10 aprilie 2018 emis de Judecătoria Chișinău, sediul Buiucani.

A afirmat că Î.C.S. „Danube Logistics" S.R.L. este o societate cu răspundere limitată moldovenească, al cărui unic asociat este societatea olandeză Danube Logistics Holding B.V., fapt confirmat prin extrasul din Registrul de stat al persoanelor juridice anexat. Astfel, singurul asociat și proprietar al Î.C.S. „Danube Logistics" S.R.L. a fost și este Danube Logistics Holding BV.

A susținut că legătura dintre Î.C.S. „Danube Logistics" S.R.L. și debitorul Thomas Moser, făcută de executorul judecătoresc George Boțan este eronată, or, conform extrasului din Registrul Comerțului Țărilor de Jos din 13 decembrie 2019, Danube

Logistics Holding BV a fost fondată la 21 septembrie 2011 și, de atunci, singurul asociat al companiei este societatea olandeză Danube Holding BV.

Prin urmare, în opinia reclamantei, doar Danube Logistics Holding BV deține dreptul de proprietate asupra cotei-părți a Î.C.S. „Danube Logistics" S.R.L., iar art. 97 Codul de executare invocat de executorul judecătoresc George Boțan în cele trei încheieri, nu are aplicabilitate în speță. Or, chiar și dacă debitorul Thomas Moser ar fi fost fondator al proprietarului 100 % cotă-parte a Î.C.S. „Danube Logistics" S.R.L., Danube Logistics Holding BV, acest fapt oricum nu ar fi permis executorului judecătoresc să aplice sechestru asupra cotei-părți a Î.C.S. „Danube Logistics" S.R.L.

Reclamanta a invocat că art. 97 lit. b) din Codul de executare, permite executorului judecătoresc să urmărească doar cota-parte a debitorului din capitalul social al societății cu răspundere limitat, iar proprietar al 100 % cotă-parte a Î.C.S. „Danube Logistics" S.R.L. a fost și este Danube Logistics Holding BV.

A considerat că este scoasă din context și contrară principiului legalității și concluzia executorului judecătoresc George Boțan precum că debitorul Thomas Moser obține venituri din activitatea portului, așa cum, aceasta este doar o afirmație nesusținută de vreo probă, iar din conținutul celor trei încheieri, acest fapt este evident.

A arătat că debitorul Thomas Moser nu deține nici un drept asupra cotei-părți a Î.C.S. „Danube Logistics" S.R.L. și nici nu participă la repartizarea profitului net al acest societății. Articolele 27, 74 și 88 ale Codului de executare enumeră modalitățile de executare silită și prevede în mod expres că executării silite se supun bunurile debitorului, iar în cazul în care executorul judecătoresc considera că Thomas Moser dobândește careva bunuri sub formă de venituri din activitatea Portului Internațional Liber Giugiulești, acesta urma să identifice care anume sunt aceste venituri și să întreprindă măsuri de executare strict în privința lor.

Totodată, s-a indicat că cota-parte din Î.C.S. „Danube Logistics" S.R.L. aparține 100 % cu drept de proprietate societății olandeze Danube Logistics Holding BV, care nicidecum nu are calitatea de debitor în raport cu Î.C.S. „Bemol Retail" S.R.L. Orice măsură de asigurare sau de urmărire aplicată asupra cotei-părți în procedura de executare în care Thomas Moser are calitatea de debitor, este ilegală și reprezintă, de fapt, o tentativă de expropriere pe teritoriul Republicii Moldova a reclamantei.

A considerat că menținerea sechestrului asupra cotei-părți din capitalul social al Î.C.S. „Danube Logistics" S.R.L. este contrară art. 5 și 6 din Acordul între Republica Moldova și Regatul Țărilor de Jos privind promovarea și protejarea reciprocă a investițiilor din 26 septembrie 1995, în vigoare din 1 mai 1997.

Într-o altă ordine de idei, reclamanta a relatat că Î.C.S. „Danube Logistics" S.R.L., societatea asupra cărei cote-parte a fost aplicat sechestru și care aparține cu drept de proprietate reclamantei, este compania care gestionează Portul Internațional Liber Giurgiulești, unicul port din Republica Moldova accesibil pentru navele maritime. Pe parcursul anului 2018, transbordările de mărfuri prin port au depășit 1 milion de tone,

fiind efectuate importuri de mărfuri din 33 de țări, dar și exporturi de mărfuri în 53 de țări. Sechestrele aplicate afectează în mod direct buna reputație a companiei în mediul de afaceri, dar afectează și creditorii reclamantei.

Astfel, a menționat că reclamanta, alături de Î.C.S. „Danube Logistics" S.R.L. este parte a contractului de reținere a participațiunilor și PP semnat cu Banca Europeană pentru Reconstrucție și Dezvoltare. Î.C.S. „Danube Logistics" S.R.L. are calitatea de împrumutat și conform Acordului, Banca Europeană pentru Reconstrucție și Dezvoltare deține un interes economic de 65 % în participația Danube Logistics Holding BV în Î.C.S. „Danube Logistics" S.R.L., adică la 65 % din dividendele achitate de Î.C.S. „Danube Logistics" S.R.L. către Danube Logistics Holding BV, dar și 65 % din veniturile din vânzarea acțiunilor Î.C.S. „Danube Logistics" S.R.L. De asemenea, partea socială a Î.C.S. „Danube Logistics" S.R.L. este gajată B.C. „Moldova-Agroindbank" S.A. și Băncii Europene pentru Reconstrucție și Dezvoltare, în baza contractului de gaj al părții sociale din 8 februarie 2013 și contractului de modificare nr. 1 din 29 decembrie 2016.

S-a susținut în acțiune că deși în cele trei încheieri de aplicare a sechestrului, executorul judecătoresc George Boțan a pretins că ar fi aplicat procedura concilierii față de debitorul Thomas Moser, reclamanta nu a fost informată cu privire la existența unei proceduri de executare în care aceasta să fie implicată, executorul neprezentându-i un titlu executoriu și ignorându-i dreptul la apărare.

A insistat că debitorul procedurii de executare Thomas Moser nu este angajat al reclamantei și nu primește careva dividende ori mijloace financiare din activitatea acestei companii, însă, chiar și dacă ar fi primit careva mijloace financiare, acestea ar reprezenta bunuri primite de la Danube Logistics Holding BV, localizate în Olanda, astfel că executarea lor silită ar putea avea loc doar în baza legislației olandeze și doar în baza unei hotărâri recunoscute spre executare în Olanda.

A considerat reclamanta că acțiunile executorului judecătoresc George Boțan sunt abuzive și ilegale, prin acestea fiind urmărită eludarea normelor cu privire la jurisdicții și, pe lângă încălcarea normelor legale naționale, reprezintă și o violare gravă a drepturilor reclamantei garantate de art. 6 CEDO și art. 1 al Protocolului 1 CEDO.

În motivarea cererii de concretizare depuse, suplimentar argumentelor invocate în acțiunea inițială, Danube Logistics Holding BV a menționat că termenul de beneficiar efectiv din Legea cu privire la prevenirea și combaterea spălării banilor și finanțării terorismului, nu sunt aplicabile în prezenta speță, acestea fiind aplicabile unui cerc restrâns de raporturi juridice.

A susținut că faptul că debitorul Thomas Moser a fost indicat o perioadă de timp în calitate de beneficiar efectiv al Î.C.S. „Danube Logistics" S.R.L. la Agenția Servicii Publice sau la Bănci, poate genera efecte doar din perspectiva și pentru scopurile expres și clar stabilite în norme speciale ale Legii cu privire la prevenirea și combaterea spălării

banilor și finanțării terorismului. Această constatare, în nici un caz, nu generează un drept de proprietate al lui Thomas Moser asupra părții sociale în Î.C.S. „Danube Logistics" S.R.L. și nu încetează dreptul de proprietate al Danube Olanda asupra părții sociale în Danube Moldova sau drepturile Băncii Europene pentru Reconstrucție și Dezvoltare ca beneficiar principal al părții sociale sau drepturile BERD și B.C. „Moldova-Agroindbank" S.A. ca creditori și deținători a unui gaj de gradul I asupra părții sociale.

A relatat că Legea cu privire la prevenirea și combaterea spălării banilor și finanțării terorismului nu conține norme juridice care să determine dobândirea dreptului de proprietate sau răspunderea persoanei juridice pentru obligațiile civile ale beneficiarului efectiv. Această lege nu este și nu poate fi interpretată sau aplicată prin analogie în contradicție cu principiile fundamentale ale dreptului privat cu privire la personalitatea juridică proprie a societăților, a raporturilor cu persoanele juridice din același lanț corporativ sau răspunderea acestora, care sunt reflectate în Codul Civil, Legea cu privire la societățile cu răspundere limitată și dreptul internațional aplicabil.

În motivarea acțiunii reconvenționale

Banca Europeană pentru Reconstrucție și Dezvoltare a indicat că este o organizație internațională, constituită și care activează conform unui acord internațional, cunoscut drept Acordul de creare a Băncii Europene pentru Reconstrucție și Dezvoltare, semnat la Paris la 29 mai 1990. Republica Moldova este membră a Băncii Europene pentru Reconstrucție și Dezvoltare prin instrumentul de acceptare din 20 aprilie 1992, semnat și depus de către Președintele republicii Moldova.

A relatat că la 7 mai 2021, a achiziționat cota-parte de 100 % din capitalul social al THOMO Invest Ltd. În rezultatul acestei achiziții, Banca Europeană pentru Reconstrucție și Dezvoltare a devenit deținătorul indirect al cotei-părți în mărime de 100 % din capitalul social al Î.C.S. „Danube Logistics" S.R.L.

A invocat că executorul judecătoresc nu îi mai poate atribui lui Thomas Moser, debitor al procedurii de executare nr. 003-1354/20, calitatea de beneficiar efectiv al societății pentru a justifica legalitatea următoarelor încheieri: încheierea privind asigurarea executării documentului executoriu din 26 septembrie 2019 în procedura nr. 065-574/19 prin care s-a dispus aplicarea sechestrului pe cota-parte din capitalul social a Î.C.S. „Danube Logistic" S.R.L., a cărei fondator este Danube Logistics Holding B.V. fondată de debitorul Moser Thomas în limita sumei de 597 880,00 lei; încheierea privind asigurarea executării documentului executoriu din 26 septembrie 2019 în procedura nr. 065-575/19 prin care s-a dispus aplicarea sechestrului pe cota-parte din capitalul social a Î.C.S. „Danube Logistic" S.R.L., a cărei fondator este Danube Logistics Holding B.V. fondată de debitorul Moser Thomas în limita sumei de 338 539,32 lei; încheierea privind asigurarea executării documentului executoriu din 26 septembrie 2019 în procedura nr. 065-576/19 prin care s-a dispus aplicarea sechestrului pe cota-parte din capitalul social a

Î.C.S. „Danube Logistic” S.R.L., a cărei fondator este Danube Logistics Holding B.V. fondată de debitorul Moser Thomas în limita sumei de 177 420 682,00 lei.
A menționat că definiția beneficiarului efectiv din Legea cu privire la prevenirea și combaterea spălării banilor și finanțării terorismului, nu este relevantă pentru aplicarea art. 97 Codul de executare și nu poate constitui temei legal pentru încheierile executorului judecătoresc, cu atât mai mult că prin înlocuirea lui Thomas Moser în structura corporativă, temeiul invocat în încheierile executorului judecătoresc a fost înlăturat la 7 mai 2021.
A afirmat că nici THOMO Invest Ltd, Danube Holding BV și Danube Logistics Holding BV, în particular nici Banca pentru Reconstrucție și Dezvoltare, nici și Î.C.S. „Danube Logistics” S.R.L. nu sunt părți în procedura de executare nr. 003-1354/20, în cadrul căreia au fost emise încheierile de aplicare sechestrului. Totodată, nici partea socială de 100 % din Î.C.S. „Danube Logistics” S.R.L. și nici activele acesteia nu sunt proprietatea debitorului Thomas Moser, pentru a putea fi urmărite de către executorul judecătoresc.
Prin urmare, Banca Europeană pentru Reconstrucție și Dezvoltare a considerat că prin emiterea încheierilor menționat anterior, executorul judecătoresc a depășit limitele prevederilor Codului de executare, precum și a lezat dreptul de proprietate al reclamantei.

Poziția pîrîtei

Pârâta Î.C.S. „Bemol Retail” S.R.L. a depus referință asupra cererii de chemare în judecată înaintată de Danube Logistics Holding BV prin care a solicitat respingerea acțiunii. În susținerea poziției sale procesuale, pârâta a menționat că prezenta acțiune reprezintă un abuz de drept din partea reclamantei, deoarece, reclamanta a contestat sechestrul aplicat prin încheierile executorului judecătoresc George Boțan din 26 septembrie 2019, alegând astfel procedura judiciară prin care și-a exprimat dezacordul cu aceste acte de executare.

A menționat pârâta că la 10 aprilie 2018, Judecătoria Chișinău, sediul Buiucani a emis hotărârea nr. 2-197/17 prin care a dispus *inter alia* încasarea de la Thomas Moser în beneficiul Î.C.S. „Bemol Retail” S.R.L. a sumei de 178 389 912,00 lei cu titlu de prejudiciu cauzat prin fraude și administrare ineficientă. Din caua neexecutării benevole de către debitor a hotărârii judecătorești, creditorul a depus cerere prin care a solicitat intentarea procedurii de executare silită.

În cadrul procedurii de executare, la 17 septembrie 2019, executorul judecătoresc Roman Talmaci a emis somația nr. 003-820,821,822/19 prin care a interzis achitarea de către Î.C.S. „Danube Logistics” S.R.L. a plăților, inclusiv dividende, către Danube Logistics Holding BV și beneficiarului efectiv Thomas Moser și a aplicat interdicția pe aceste sume ce urmează a fi achitate în limita datoriei de 178 389 912,00 lei. Executorul judecătoresc Roman Talmaci a constatat că debitorul Thomas Moser deține indirect partea socială în Î.C.S. „Danube Logistics” S.R.L. și este beneficiar efectiv al acesteia.

În cadrul aceleiași proceduri de executare, la 26 septembrie 2019, executorul judecătoresc George Boțan care a emis trei încheieri prin care a aplicat sechestru pe cota-parte în capitalul social al Î.C.S. „Danube Logistics” S.R.L., în aceleași temei.

A menționat că prin cererea de contestare a actelor executorului judecătoresc depusă la 30 septembrie 2019, Î.C.S. „Danube Logistics” S.R.L. și Danube Logistics Holding au contestat somația executorului Roman Talmaci, iar prin decizia Curții de Apel Chișinău din 12 mai 2020, s-a respins ca neîntemeiată contestația depusă de către Î.C.S. „Danube Logistics” S.R.L. și Danube Logistics Holding și, respectiv, a menținut măsurile aplicate. Prin cererea de contestare a actelor executorului judecătoresc depusă la 24 octombrie 2019, Î.C.S. „Danube Logistics” S.R.L. și Danube Logistics Holding BV au contestat și încheierile executorului judecătoresc George Boțan din 26 septembrie 2019, iar prin decizia Curții de Apel Chișinău din 3 noiembrie 2020, cererea a fost scoasă de pe rol, fiind menținute măsurile de asigurare aplicate.

A remarcat că Danube Logistics Honding BV a depus acțiune și la Judecătoria Amsterdam împotriva mai multor pârâți, inclusiv Î.C.S. „Bemol Retail” S.R.L., însă, prin hotărârea din 14 octombrie 2020, pretențiile față de pârâtă au fost respinse. Prin hotărârile judecătorești indicate, instanțele au făcut mai multe constatări importante, și anume: prin deciziile privind plățile, instanța de judecată a constatat cu putere de lucru judecat că debitorul Thomas Moser este beneficiar efectiv al Î.C.S. „Danube Logistics” S.R.L. și cota-parte de 100 % din capitalul social al Î.C.S. „Danube Logistics” S.R.L. este o deținere indirectă a debitorului Thomas Moser și, respectiv, constituie un bun al acestuia ce poate fi urmărit în cadrul procedurii de executare silită. Prin încheierile privind revizuirea, instanța de judecată a constatat că debitorul Thomas Moser este beneficiar efectiv al Î.C.S. „Danube Logistics” S.R.L. și prin măsurile de asigurare aplicate de către executorii judecătorești Roman Talmaci și George Boțan, nu au fost afectate drepturile Î.C.S. „Danube Logistics” S.R.L. și Danube Logistics Holding BV. Prin hotărârea din Amsterdam, instanța de judecată a constatat că este de competența instanțelor de judecată din Republica Moldova să verifice legalitatea sechestrului aplicat pe cota-parte în capitalul social Î.C.S. „Danube Logistics” S.R.L., iar asta a tocmai ceea ce fac instanțele judecătorești și anume reieșind din faptul că contractul de vânzare-cumpărare din 4 noiembrie 2011, este valabil, se constată că cota-parte de 100 % în capitalul social al Î.C.S. „Danube Logistics” S.R.L. aparține lui Thomas Moser.

A susținut Î.C.S. „Bemol Retail” S.R.L. că debitorul Thomas Moser refuză să execute benevol hotărârea judecătorească de încasare a prejudiciului și prin intermediul entităților pe care le controlează direct sau indirect, încearcă să împiedice executarea silită a acestei hotărâri, apelând la varii tertipuri juridice, prin abuz de drept. Urmare a faptului că toate încercările anterioare au fost ferm curmate de către instanțele de judecată naționale și străine, debitorul Thomas Moser apelează prin abuz la un tertip nou, atacând pentru a doua oară aceleași acte de executare și încercând pe această cale să tergiverseze executarea silită a hotărârii judecătorești.

A insistat că Thomas Moser este beneficiar efectiv al Î.C.S. „Danube Logistics” S.R.L., fapt confirmat prin scrisoarea Agenției Servicii Publice nr. 84 din 18 februarie 2020, prin care s-a confirmat că potrivit datelor din Registrul de stat al persoanelor juridice, în calitate de beneficiar efectiv al Î.C.S. „Danube Logistics” S.R.L. figurează Thomas Moser; extrasul din Registrul de stat al persoanelor juridice nr. 31899 din 21 februarie 2019, care a fost anexat de către Î.C.S. „Danube Logistics” S.R.L., potrivit căruia, în calitate de beneficiar efectiv al Î.C.S. „Danube Logistics” S.R.L. este indicat debitorul Thomas Moser; decizia privind încasarea prejudiciului, prin care instanța cu putere de lucru judecat a constatat următoarele „prin urmare reiterând datele extrasului ASP din registrul de stat al persoanelor juridice se atestă că Î.C.S. „Danube Logistics” S.R.L. ce are drept asociat Danube Logistics Holding BV, iar în calitate de beneficiar efectiv Thomas Moser cu 100 %. Colegiul consideră că prima instanță corect a reținut legalitatea somației în partea dată, ori solicitarea dată poartă un caracter informativ în vederea identificării patrimoniului precum și locul aflării debitorului parte în procedura de executare. Astfel, cota-parte de 100 % în capitalul social al Î.C.S. „Danube Logistics” S.R.L. reprezintă o deținere indirectă a debitorului Thomas Moser și, deci, este un bun al acestuia. Deci, contrar alegațiilor din acțiune, au fost sechestrate bunurile care aparțin anume debitorului Thomas Moser, la caz, nefiind aplicabile prevederile art. 164 din Codul de executare în baza cărora a fost înaintată prezenta acțiune.

A afirmat că speței nu-i sunt aplicabile nici prevederile art. 27 din Codul de executare, acestea fiind aplicabile doar pentru cazurile de executare a încheierilor de aplicare a măsurilor de asigurare a acțiunii.

Concomitent, s-a arătat că executorii judecătorești Roman Talmaci și George Boțan au constatat că debitorul Thomas Moser nu dispune de bunuri pe teritoriul Republicii Moldova, altele decât cota-parte care a fost sechestrată, iar în eventualitatea înstrăinării acestui bun de către debitor, executarea hotărârii judecătorești de încasare a prejudiciului va fi imposibilă.

A subliniat pârâta că dreptul de gaj al Băncii Europene pentru Reconstrucție și Dezvoltare și B.C. „Moldova-Agroindbank” S.A. asupra cotei-părți sechestrate nu va fi afectat, or, acesta rămâne în continuare valabil chiar și în condițiile aplicării sechestrului asupra bunului gajat. Sechestrul aplicat asupra cotei-părți nu afectează și nu prejudiciază dreptul BERD de a obține careva plăți sub forma oricăror dividende sau distribuiri sau venituri din capital, or, executorul judecătoresc nu a dispus interzicerea efectuării către BERD a plăților datorate de către Î.C.S. „Danube Logistics” S.R.L., aceasta fiind în continuare în drept să recepționeze plățile datorate de către Danube Logistics Holding BVA sub forma oricăror dividende sau distribuiri sau venituri din capital.

Pârâta Î.C.S. „Bemol Retail” S.R.L. a depus referință asupra acțiunii înaintate de Banca Europeană pentru Reconstrucție și Dezvoltare prin care a solicitat respingerea acțiunii, invocând că, coreclamanta cunoștea încă la 18 ianuarie 2021 că cota-parte de

100 % din Î.C.S. „Danube Logistics” S.R.L. este sechestrată, iar în aceste condiții înstrăinarea acestor bunuri nu era imposibilă, fiind interzisă de lege, dar constituia și infracțiune.

A susținut Î.C.S. „Bemol Retail” S.R.L. că drept unic temei invocat de coreclamantă în acțiune este faptul că la 7 mai 2021, Banca Europeană pentru Reconstrucție și Dezvoltare a achiziționat cota-parte de 100 % din capitalul companiei cipriote Thomo Invest Ltd și că a devenit deținător indirect al cotei-părți în mărime de 100 % din capitalul social al Î.C.S. „Danube Logistics” S.R.L. Aceste afirmații sunt neîntemeiate, deoarece, potrivit datelor din Registrul de stat al persoanelor juridice, cota-parte de 100 % din capitalul social al Î.C.S. „Danube Logistics” S.R.L. este în deținerea directă a unicului fondator Danube Logistics Holding BV, nefiind procurată de BERD.

Prin urmare, Î.C.S. „Bemol Retail” S.R.L. a solicitat respingerea acțiunii înaintate de Banca Europeană pentru Reconstrucție și Dezvoltare.

Pârâtul Thomas Moser a depus referință prin care a solicitat admiterea acțiunii depuse de Danube Logistics Holding BV, invocând că, împreună cu Aydov Ala au contestat intentarea procedurilor judiciare moldovenești, care au stabilit creanța financiară a Î.C.S. „Bemol Retail” S.R.L. CtEDO a declarat admisibilă plângerea depusă de Thomas Moser și Aydov Ala împotriva Republicii Moldova.

A menționat Thomas Moser că documentul executoriu nr. 2-6231/14 din 10 aprilie 2018, nu are nici o legătură cu Danube Logistics Holding BV și Î.C.S. „Danube Logistics” S.R.L. În titlul executoriu figurează în calitate de debitori Thomas Moser și Aydov Ala. Executorul judecătoresc George Boțan a sechestrat, în mod ilegal, cota-parte din capitalul social pe care Danube Logistics Holding BV o deține în Î.C.S. „Danube Logistics” S.R.L., adică a sechestrat un activ al unei persoane care nu are nimic cu procedurile de executare și o persoană care nu are legătură cu documentul executoriu.

A arătat Thomas Moser că nu este și nu a fost niciodată asociat al Î.C.S. „Danube Logistics” S.R.L., singurul asociat al acestei societăți fiind Danube Logistics Holding BV; nu este și nici nu a fost niciodată asociat al Danube Logistics Holding BV, singurul asociat al acestei entități fiind Danube Holding BV. Thomas Moser nu este creditor sau angajat al Î.C.S. „Danube Logistics” S.R.L. sau Danube Logistics Holding BV. Cu toate acestea, BERD are dreptul, la moment, la 65 % din veniturile pe care Danube Logistics Holding BV le obține din dividendele repartizate conform participației sale. Î.C.S. „Danube Logistics” S.R.L. în conformitate cu contractul de reținere a participațiunilor și PP, Thomas Moser nu a primit nici un drept contractual sau de altă natură cu privire la cota-parte din capitalul social al Danube Logistics Holding BV în Î.C.S. „Danube Logistics” S.R.L. Thomas Moser nu are nici un drept contractual sau de altă natură cu privire la profiturile nete distribuite de Î.C.S. „Danube Logistics” S.R.L. sub formă de dividende către unicul său asociat Danube Logistics Holding BV și/sau la încasările

provenite din vânzarea cotei-părți a Danube Logistics Holding BV în Î.C.S. „Danube Logistics” S.R.L.

A invocat că încheierea executorului judecătoresc George Boțan de sechestrare a cotei-părți sociale a Danube Logistics Holding BV în Î.C.S. „Danube Logistics” S.R.L., în baza documentului executoriu nr. 2-6231/14 din 10 aprilie 2018, reprezintă o încercare ilegală de urmărire a unor persoane care nu au nici o legătură cu documentul executoriu și cu procedura de executare și toate celelalte părți care au interese legitime față de Danube Logistics Holding BV.

Poziția intervenienților

Intervenientul accesoriu Î.C.S. „Danube Logistics” S.R.L. prin intermediul reprezentantului său avocatul Elena Munteanu a depus referință prin care a solicitat admiterea acțiunii, în conținutul referinței fiind reflectate argumentele de fapt și de drept expuse în acțiunea înaintată de Danube Logistics Holding BVA, reprezentată de avocatul Elena Munteanu.

Intervenientul accesoriu Banca Europeană pentru Reconstrucție și Dezvoltare a depus referință asupra acțiunii formulate de Danube Logistics Holding BV prin care a solicitat admiterea acțiunii, reiterând că conform contractului de împrumut din 28 decembrie 2012, BERD a acceptat să împrumute Danube Logistics o sumă care să nu depășească 12 000 000,00 dolari SUA conform termenilor și condițiilor prevăzute de contract. În contextul aceleiași tranzacții de financiare și pentru a determina BERD să pună împrumutul la dispoziția împrumutatului, a fost încheiat un acord PP și de neînstrăinare a participațiunii din 12 februarie 2011 între Thomo Invest Ltd în calitate de garant, Danube Holding BV, Danube Logistics Holding BV, societate și BERD. Conform secțiunii 2.03 din Acord, Danube Logistics Holding, având în vedere calitatea sa de asociat unic și posibil creditor pe alt temei al societății, a fost de acord să partajeze cu BERD încasările pe care le va primi de la societate. În funcție de totalul acestor încasări, cota BERD variază de la 25 % la 65 % din încasări. Având în vedere că evenimentele descrise în secțiunea 6.01 din acord nu au avut loc până în prezent, acordul continuă să fie în vigoare, să producă efecte și să oblige părțile sale. În consecință, deși BERD nu este un beneficiar efectiv al societății, întrucât nu exercită controlului asupra acestora, BERD are un drept contractual de plăți de la reclamantă, în mod specific în ceea ce privește încasările obținute de la societate sau în legătură cu acesta, în condițiile prevăzute în acord.

Concomitent, Banca Europeană pentru Reconstrucție și Dezvoltare a arătat că prin încheierea executorului judecătoresc s-a aplicat sechestru pe partea socială de 100 % din capitalul social al Î.C.S. „Danube Logistics” S.R.L. al cărui unic asociat este reclamanta, fondată de Thomas Moser. Cu toate acestea, BERD și B.C. „Moldova-Agroindbank” S.A. dețin un gaj de rangul întâi asupra părții sociale, inclusiv pentru a garanta contractul de împrumut. În realitate, sechestrul aplicat prin încheieri asupra părții sociale, împiedică

exercitarea gajului de către BERD și MAIB și, pe cale de consecință, este o restricție asupra dreptului de gaj al BERD, or, dacă BERD și MAIB ar decide să vândă silit partea socială, Agenția Servicii Publice, pe baza sechestrului aplicat prin încheieri, va respinge cererea de înregistrare a trecerii dreptului asupra părții sociale în folosul cumpărătorului potențial.

A specificat că Danube Logistics Holding BV, care este proprietarul părții sociale care reprezintă 100 % din capitalul social al Î.C.S. „Danube Logistics" S.R.L. nu are vreo obligație față de Î.C.S. „Bemol Retail" S.R.L. Dreptul material aplicabil permite pierderea proprietății prin preluarea ei silită de la proprietarul actual, însă, numai cu condiția că se face pentru obligațiile sale. Nu este obiect de dispută că Danube Logistics Holding BV, asociat unic al Î.C.S. „Danube Logistics" S.R.L., nu a fost obligat la nimic prin hotărârea Judecătoriei Chișinău, sediul Buiucani din 10 aprilie 2018, deci, nu există la moment un raport obligațional între Î.C.S. „Bemol Retail" S.R.L., ca creditor și Danube Logistics Holding BV, ca debitor, care ar permite urmărirea bunurilor sale în sensul art. 538 Codul Civil.

A considerat că încheierile reprezintă o încălcare a competenței executorului judecătoresc George Boțan, întrucât efectul intenționat este de a opri transferurile de bunuri de către debitorul Thomas Moser în afara teritoriului Republicii Moldova. Un executor judecătoresc din Republica Moldova nu poate opri transferurile de bunuri situate în afara teritoriului Republicii Moldova. Autoritățile din țara în care se face transferul sunt cele care au o astfel de competență, pârâtul, creditor în procedura de executare curentă, poate apela la proceduri corespunzătoare în conformitate cu legile jurisdicțiilor aplicabile pentru a executa hotărârea judecătorească. Încheierile nu rețin că executorul judecătoresc, sau în general creditorul ar fi epuizat toate mijloacele de executare împotriva debitorului Thomas Moser. Din contra, încheierea însăși identifică un bun al debitorului într-o societate denumită Thomo Invest Ltd.

Prin urmare, a solicitat admiterea acțiunii depuse de Danube Logistics Holding BV.

În ședință

În ședința de judecată, reprezentantul reclamantei Danube Logistics Holding BV, avocatul Elena Munteanu a susținut cererea de chemare în judecată inițială și cererea de concretizare depuse, solicitând admiterea acestora. Totodată, reprezentanta Danube Logistics Holding BV, avocatul Elena Munteanu a solicitat admiterea acțiunii depuse de Banca Europeană pentru Reconstrucție și Dezvoltare.

În ședința de judecată, reprezentantul reclamantei Banca Europeană pentru Reconstrucție și Dezvolare, avocatul Octavian Cazac a susținut cererea de chemare în judecată inițială depusă, solicitând admiterea acesteia. Totodată, reprezentantul Băncii Europene pentru Reconstrucție și Dezvoltare, avocatul Octavian Cazac a solicitat admiterea acțiunii depuse de Danube Logistics Holding BV.

În ședința de judecată, reprezentantul pârâtei Î.C.S. „Bemol Retail” S.R.L., avocatul Victor Burac a solicitat respingerea cererilor de chemare în judecată depuse de Danube Logistics Holding BV și de Banca Europeană pentru Reconstrucție și Dezvoltare.

Aprecierea instanței

Audiind explicațiile participanților la proces asupra cererilor de chemare în judecată, studiind materialele dosarului și înscrisurile probatorii administrate și cercetate nemijlocit în ședința de judecată, verificând temeinicia argumentelor expuse în acțiuni în coraport cu argumentele indicate în referințe, instanța de judecată constată că acțiunile depuse de Danube Logistics Holding BV și de Banca Europeană pentru Reconstrucție și Dezvoltare sunt neîntemeiate și urmează a fi respinse, iar în susținerea acestei concluzii se impun a fi precizate următoarele considerente.

Conform dispozițiilor art. 164 alin. (3), (4) Codul de executare, *acţiunea de ridicare a sechestrului (radierea din actul de inventar) se intentează împotriva debitorului şi creditorului urmăritor. Dacă sechestrarea (inventarierea) bunurilor s-a făcut în temeiul unei hotărîri penale privind confiscarea bunurilor, persoana condamnată şi organul financiar respectiv vor figura în calitate de pîrît. Acţiunea de ridicare a sechestrului depusă de terţi se examinează în procedură contencioasă în condiţiile Codului de procedură civilă. Hotărîrea judecătorească poate fi contestată cu apel. Decizia instanţei de apel nu se supune recursului, fiind definitivă şi irevocabilă de la pronunţare.*

Potrivit art. 130 alin. (1) Codul de procedură civilă, *instanţa judecătorească apreciază probele după intima ei convingere, bazată pe cercetarea multiaspectuală, completă, nepărtinitoare şi nemijlocită a tuturor probelor din dosar în ansamblul şi interconexiunea lor, călăuzindu-se de lege.*

Materialele și înscrisurile probatorii administrate și cercetate de instanța de judecată atestă că prin hotărârea Judecătoriei Chișinău (sediul Buiucani) din 10 aprilie 2018, s-a dispus încasarea în beneficiul Î.C.S. „Bemol Retail” S.R.L. prejudiciile cauzate prin fraude și administrare ineficientă în sumă totală de 177420680 de lei, inclusiv suma de 126302946 de lei de la Thomas Moser și suma de 51 117 736 de lei în mod solidar de la Thomas Moser și Ala Aydov și a fost încasată de la Thomas Moser suma de 597 880 de lei pentru folosirea în interes personal a mijloacelor financiare și a bunurilor Î.C.S. „Bemol Retail” S.R.L. Au fost încasate de la Thomas Moser și Ala Aydov în beneficiul Î.C.S. „Bemol Retail” S.R.L. taxa de stat în sumă de 50 000 de lei și cheltuielile de asistență juridică în sumă de 321 350 de lei.

În baza acestui document executoriu, prin încheierile executorului judecătoresc Oleg Ungureanu din 27 mai 2019, s-au primit spre executare documentele executorii emise în baza hotărârii Judecătoriei Chișinău, sediul Buiucani nr. 2-6231/14 din 10 aprilie 2018, fiind intentate proceduri de executare silită.

Prin încheierea executorului judecătoresc Oleg Ungureanu din 27 mai 2019, s-au aplicat măsuri de asigurare a executării documentului executoriu, inclusiv, s-a aplicat sechestru pe bunurile mobile și imobile, precum și pe mijloacele bănești ale debitorului Thomas Moser în limita sumei urmărite de 597 880 lei, s-a interzis Agenției Servicii Publice, departamentul cadastru efectuarea cărorva modificări în registrul bunurilor imobile ce aparțin cu drept de proprietate debitorului Thomas Moser, inclusiv la subcapitolul III din registrul bunurilor imobile (notări/drepturi reale); s-a obligat Agenția Servicii Publice, departamentul înmatriculare și calificare a conducătorilor auto să aplice interdicții la înstrăinarea bunurilor mobile de care dispune debitorul cu drept de proprietate, precum și la eliberarea certificatului de înmatriculare, la eliberarea plăcilor de înmatriculare, la eliberarea adeverinței ce conține date din registrul de stat al transporturilor, la transmiterea în folosință; s-a obligat Agenția Servicii Publice, departamentul înregistrare și licențiere a unităților de drept să ofere executorului judecătoresc informație despre debitorul Thomas Moser în privința participării în calitate de fondator a cărorva societăți comerciale înregistrate în Republica Moldova, cu expunerea informației amănunțite despre acestea, totodată a aplica debitorului interdicția de participare ca fondator la societățile comerciale și, s-a interzis, orice înregistrare în registrul de stat în ce privește reorganizarea, radierea, modificarea statutului societății comerciale unde debitorul Thomas Moser figurează în calitate de fondator, asociat și a interzice înregistrarea cărorva societăți comerciale cu participarea ca fondator a debitorului.

Potrivit extrasului din Registrul de stat al persoanelor juridice nr. 31899 din 21 februarie 2019, eliberat de Agenția Servicii Publice, Departamentul înregistrare și licențiere a unităților de drept, urmează că, „beneficiar efectiv" al Î.C.S. „Danube Logistics" S.R.L. este Thomas Moser, cota 100 %.

Ulterior, procedura de executare a fost preluată de executorul judecătoresc Roman Talmaci și executorul judecătoresc George Boțan.

Prin încheierea executorului judecătoresc George Boțan nr. 065-574/19 din 26 septembrie 2019, s-a aplicat sechestru pe cota-parte din capitalul social al Î.C.S. „Danube Logistics" S.R.L., a cărei fondator este Danube Logistics Holding BV, fondată de debitorul Thomas Moser în limita sumei de 597 880,00 lei; s-a obligat Agenția Servicii Publice, Departamentul înregistrare și licențiere a unităților de drept să interzică orice înregistrare în ceea ce privește reorganizarea întreprinderii unde Î.C.S. „Danube Logistics" S.R.L. figurează ca fondator sau cofondator, modificarea statutului, precum și participarea la fondarea altor întreprinderi, interzicerea înstrăinării sub orice formă cota-parte din capitalul social, până la executarea completă a hotărârii, cu trimiterea în adresa executorului judecătoresc a informației privind aplicarea sechestrelor asupra cotei-părți a debitorului din capitalul social de către alte organe și/sau executori judecătorești.

Prin încheierea executorului judecătoresc George Boțan nr. 065-575/19 din 26 septembrie 2019, s-a aplicat sechestru pe cota-parte din capitalul social al Î.C.S. „Danube

Logistics” S.R.L., a cărei fondator este Danube Logistics Holding BV, fondată de debitorul Thomas Moser în limita sumei de 338 539,32 lei; s-a obligat Agenția Servicii Publice, Departamentul înregistrare și licențiere a unităților de drept să interzică orice înregistrare în ceea ce privește reorganizarea întreprinderii unde Î.C.S. „Danube Logistics” S.R.L. figurează ca fondator sau cofondator, modificarea statutului, precum și participarea la fondarea altor întreprinderi, interzicerea înstrăinării sub orice formă cota-parte din capitalul social, până la executarea completă a hotărârii, cu trimiterea în adresa executorului judecătoresc a informației privind aplicarea sechestrelor asupra cotei-părți a debitorului din capitalul social de către alte organe și/sau executori judecătorești.

Prin încheierea executorului judecătoresc George Boțan nr. 065-576/19 din 26 septembrie 2019, s-a aplicat sechestru pe cota-parte din capitalul social al Î.C.S. „Danube Logistics” S.R.L., a cărei fondator este Danube Logistics Holding BV, fondată de debitorul Thomas Moser în limita sumei de 177 420 682,00 lei; s-a obligat Agenția Servicii Publice, Departamentul înregistrare și licențiere a unităților de drept să interzică orice înregistrare în ceea ce privește reorganizarea întreprinderii unde Î.C.S. „Danube Logistics” S.R.L. figurează ca fondator sau cofondator, modificarea statutului, precum și participarea la fondarea altor întreprinderi, interzicerea înstrăinării sub orice formă cota-parte din capitalul social, până la executarea completă a hotărârii, cu trimiterea în adresa executorului judecătoresc a informației privind aplicarea sechestrelor asupra cotei-părți a debitorului din capitalul social de către alte organe și/sau executori judecătorești.

Înscrisurile cauzei mai denotă că nefiind de acord cu încheierile respective, Î.C.S. „Danube Logistics” S.R.L. și Danube Logistics Holding BV au contestat încheierile executorului judecătoresc George Boțan nr. 065-574/19, 065-575/19 și 065/576/19 din 26 septembrie 2019.

Prin decizia Curții de Apel Chișinău din 3 noiembrie 2020, cererea/contestația înaintată de Î.C.S. „Danube Logistics” S.R.L. și Danube Logistics Holding BV, reprezentați de avocatul Munteanu Elena împotriva Î.C.S. „Bemol Retail” S.R.L., intervenienți accesorii executorul judecătoresc Boțan George și alții cu privire la anularea actelor executorului judecătoresc, s-a scos de pe rol deoarece actul procedural (contestația) a fost semnat și depus de o persoană ce nu dispune de împuterniciri procesuale în acest sens. S-a explică recurentei că după înlăturarea circumstanțelor care au avut ca consecință scoaterea cererii (contestației) de pe rol, persoana interesată poate adresa instanței o nouă cerere, conform dispozițiilor generale.

Prin răspunsul Agenției Servicii Publice, Departamentul de înregistrare și licențiere a unităților de drept nr. 84 din 18 februarie 2020, se confirmă că potrivit datelor din Registrul de stat al persoanelor juridice, în calitate de beneficiar efectiv al Î.C.S. „Danube Logistics” S.R.L. (înregistrată din data de 27 decembrie 2004, IDNO:*****) figurează cetățeanul Moser Thomas.

La 20 ianuarie 2021, Agenția Servicii Publice, Departamentul înregistrare și licențiere a unităților de drept, Serviciul înregistrare a unităților de drept Cahul a expediat

în adresa avocatului Elena Munteanu istoricul Î.C.S. „Danube Logistics” S.R.L., din conținutul căruia se desprind următoarele aspecte: S.C. „Azertrans” S.R.L. a fost înregistrată la data de 27 decembrie 2004, numărul unic de identificare și codul fiscal *****, sediul satul Negrești, raionul Strășeni, administrator și fondator unic – Apostol Ghenadie, capitalul social 5 400,00 lei. La 17 ianuarie 2005, au fost înregistrate modificările operate în documentele de constituire ale întreprinderii privind componența asociaților cu redistribuirea părților sociale în capitalul social după cum urmează: Apostol Ghenadie – 80 %, S.C. „Azertrans” S.R.L. – 20 %. La 24 februarie 2005, au fost înregistrate modificările operate în documentele de constituire ale întreprinderii privind schimbarea denumirii din S.C. „Azertrans” S.R.L. în Î.M. „Azertrans” S.R.L. și schimbarea componenței asociaților, după cum urmează: Compania Oil Service Group BV (Olanda) – 80 %, S.C. „Azertrans” S.R.L. – 20 %. La 16 mai 2005, au fost înregistrate modificările operate în documentele de constituire ale întreprinderii privind schimbarea sediului întreprinderii în str. Mihai Viteazul 2/2, ap. (of.) 5, mun. Chișinău. La 10 iunie 2005, au fost înregistrate modificările operate în documentele de constituire ale întreprinderii privind schimbarea denumirii din Î.M. „Azertrans” S.R.L. în Î.C.S. „Azertrans” S.R.L. și privind modificarea componenței asociaților cu redistribuirea părților sociale în capitalul social, după cum urmează: Compania Azeri Oil Service Group B.V. (Olanda) – 80 %, Banca Europeană pentru Reconstrucție și Dezvoltare (Marea Britanie) – 20 %. La 25 iulie 2005, au fost consemnate în registru date cu privire la desemnarea noului administrator Ibrahimov Zakir. La 22 mai 2006, au fost consemnate în registru date cu privire la desemnarea noului administrator Moser Thomas (Germania). La 23 iunie 2006, au fost înregistrate modificările operate în documentele de constituire ale întreprinderii privind componența asociaților cu redistribuirea părților sociale în capitalul social, după cum urmează: Banca Europeană pentru Reconstrucție și Dezvoltare (Marea Britanie) – 20 %, Easeur Holding B.V. (Olanda) – 80 %. La 25 septembrie 2006, au fost înregistrate modificările operate în documentele de constituire ale întreprinderii privind schimbarea denumirii din Î.C.S. „Azertrans” S.R.L. în Î.C.S. „Danube Logistics” S.R.L. La 29 ianuarie 2007, au fost consemnate în registru date cu privire la desemnarea noului administrator Martin Edgar (Marea Britanie). La 10 aprilie 2009, au fost consemnate în registru date cu privire la desemnarea noului administrator Aydov Ala. La 17 noiembrie 2011, au fost înregistrate modificările operate în documentele de constituire ale întreprinderii privind componența asociaților cu redistribuirea părților sociale în capitalul social, după cum urmează: Banca Europeană pentru Reconstrucție și Dezvoltare (Marea Britanie) – 20 %, Danube Logistics Holding B.V. (Olanda) – 80 %. La 30 ianuarie 2012, au fost înregistrate modificările operate în documentele de constituire ale întreprinderii privind schimbarea sediului din str. Mihai Viteazul 2/2, ap. (of.) 5, mun. Chișinău în str. Vlaicu Pârcălab 63, et. 10, ap. (of.) F, mun. Chișinău. La 29 iunie 2012, au fost înregistrate modificările operate în documentele de constituire ale întreprinderii, majorat capitalul social până la 270 232 805,00 lei cu contribuirea părților sociale în

capitalul social, după cum urmează: Banca Europeană pentru Reconstrucție și Dezvoltare – 1 080,00 lei, Danube Logistics Holding B.V. – 270 231 725,00 lei. La 27 noiembrie 2012, au fost consemnate în registru date cu privire la desemnarea noului administrator Thomas Moser (Germania). La 27 februarie 2013, au fost înregistrate modificările operate în documentele de constituire ale întreprinderii privind componența asociaților cu redistribuirea părților din capitalul social, după cum urmează: Danube Logistics Holding B.V. – 270 231 725,00 lei, Î.C.S. „Danube Logistics" S.R.L. - 1 080,00 lei. La 16 aprilie 2013, au fost înregistrate modificările operate în documentele de constituire ale întreprinderii privind componența asociaților, după cum urmează: asociat Danube Logistics Holding B.V. La 25 februarie 2014, au fost înregistrate modificările operate în documentele de constituire privind schimbarea sediului întreprinderii, care devine A. Bernardazzi 66, ap. (of.) et. 4, mun. Chișinău. La 27 iulie 2017, au fost înregistrate modificările operate în documentele de constituire privind schimbarea sediului întreprinderii, care devine str. Mihai Eminescu, mun. Chișinău. La 21 noiembrie 2018, au fost înregistrate modificările operate în documentele de constituire privind schimbarea sediului întreprinderii, care devine s. Giurgiulești, raionul Cahul. La 21 februarie 2019, au fost consemnate în registru date cu privire la desemnarea noului administrator Freiherr Tucher von Simmelsdor Mathias.

Potrivit răspunsului B.C. „Moldova-Agroindbank" S.A. nr. C220/E00541 din 30 august 2021, executorul judecătoresc Oleg Ungureanu a fost informat, că Thomas Moser, deține calitatea de „beneficiar efectiv" al Î.C.S. „Danube Logistics" S.R.L.

Prin acțiunile depuse, Danube Logistics Holding B.V. și Banca Europeană pentru Reconstrucție și Dezvoltare au invocat că executorul judecătoresc George Boțan nu era în drept să dispună aplicarea sechestrului asupra cotei-părți din capitalul social al Î.C.S. „Danube Logistics" S.R.L., deoarece, Thomas Moser nu este proprietar al acestui bun. În acțiunile depuse, părțile au făcut trimitere la dispozițiile art. 10 alin. (3), 27 alin. (4), 43 alin. (1), (3), art. 88 alin. (2) și art. 164 Codul de executare.

Pârâta Î.C.S. „Bemol Retail" S.R.L. a obiectat împotriva acestor acțiuni, invocând că acțiunile reprezintă o formă camuflată de contestare a încheierilor executorului judecătoresc George Boțan din 26 septembrie 2019.

Ținând cont de poziția contradictorie a participanților la proces asupra corectitudinii aplicării sechestrului asupra cotei-părți în mărime de 100 % din capitalul social al Î.C.S. „Danube Logistics" S.R.L., instanței de judecată îi revine obligația de a verifica dacă bunul asupra căruia a fost aplicat sechestru, aparținea debitorului sau nu, dar și să constate dacă acțiunile executorului judecătoresc au fost corecte, fără ca instanța să efectueze un control de legalitate a încheierilor din 26 septembrie 2019.

Instanța de judecată precizează că prin acțiunile formulate de Danube Logistics Holding B.V. și Banca Europeană pentru Reconstrucție și Dezvoltare au invocat că încheierile executorului judecătoresc George Boțan din 26 septembrie 2019, sunt neîntemeiate și ilegale.

Instanța menționează că procedura de contestare a actelor, acțiunilor și inacțiunilor executorului judecătoresc este descrisă de normele art. 161-163 Codul de executare.

La caz, se constată că Î.C.S. „Danube Logistics" S.R.L. și Danube Logistics Holding BV au contestat încheierile executorului judecătoresc George Boțan nr. 065-574/19, 065-575/19 și 065/576/19 din 26 septembrie 2019.

Prin decizia Curții de Apel Chișinău din 3 noiembrie 2020, cererea/contestația înaintată de Î.C.S. „Danube Logistics" S.R.L. și Danube Logistics Holding BV, reprezentați de avocatul Munteanu Elena împotriva Î.C.S. „Bemol Retail" S.R.L., intervenienți accesorii executorul judecătoresc Boțan George și alții cu privire la anularea actelor executorului judecătoresc, s-a scos de pe rol deoarece actul procedural (contestația) a fost semnat și depus de o persoană ce nu dispune de împuterniciri procesuale în acest sens. S-a explică recurentei că după înlăturarea circumstanțelor care au avut ca consecință scoaterea cererii (contestației) de pe rol, persoana interesată poate adresa instanței o nouă cerere, conform dispozițiilor generale.

Prin urmare, se constată că pe marginea contestațiilor depuse de Î.C.S. „Danube Logistics" S.R.L. și Danube Logistics Holding BV, există o soluție judecătorească definitivă și irevocabilă, prin care cererea de contestare a actelor executorului judecătoresc a fost scoasă de pe rol, iar în cadrul prezentului proces, instanța nu mai poate să pună în discuție legalitatea și temeinicia încheierilor executorului judecătoresc George Boțan.

Or, procedura reglementată de norma art. 164 Codul de executare – ridicarea sechestrului de pe bunuri, este o procedură distinctă de cea reglementată de art. 161-163 Codul de executare, în cadrul prezentei proceduri intentate la acțiunile Danube Logistics Holding BV și Băncii Europene pentru Reconstrucție și Dezvoltare, nefiind posibilă exercitarea controlului de legalitate a încheierilor executorului judecătoresc.

Limitele judecării acțiunilor depuse de Danube Logistics Holding BV și Banca Europeană pentru Reconstrucție și Dezvoltare sunt descrise de art. 164 Codul de executare, care constituie o normă specială în raport cu dispozițiile art. 161-163 Codul de executare, iar instanța investită cu examinarea acestor acțiuni, este ținută să verifice dacă bunurile asupra cărora a aplicat sechestru executorul judecătoresc George Boțan aparțineau sau nu cu drept de proprietate debitorului procedurii de executare – Thomas Moser.

Este esențial de stabilit că în cazul cererilor privind contestarea actelor executorului judecătoresc pretenția se referă strict la motive de ilegalitate a încheierii emise. În mod corelativ, în cazul acțiunilor privind ridicarea sechestrului obiecția de fond nu vizează motive de ilegalitate a sechestrului aplicat, se referă doar la faptul că a fost aplicat în privința unui bun, care de fapt nu aparține debitorului. Astfel, pretențiile din aceste categorii de acțiunii nu se suprapun și constituie două metode diferite de apărare a drepturilor.

Instanța atestă că acțiunea privind ridicarea sechestrului de la art. 164 Codul de executare, este una distinctă de cererea de contestare a actelor executorului judecătoresc, stabilită la art. 161 – 163 Codul de executare. Reglementarea metodei de apărare a dreptului de proprietate de ridicare a sechestrului, în conținutul Codului de executare, nu poate fi apreciată ca una izolată, aceasta de fapt derivând din circumstanța ce a determinat încălcarea dreptului material, și anume aplicarea sechestrului.

Cererea de chemare în judecată privind ridicarea sechestrului constituie o veritabilă acțiune contencioasă. În acest sens, acțiunea urmează să fie depusă de către o altă persoană decât părțile sau participanții la procedura de executare și care se identifică ca proprietar al bunurilor sechestrate.

Procesul de judecare a cererii privind ridicarea sechestrului presupune parcurgerea celor trei faze obligatorii ale procesului: intentarea, pregătirea pentru dezbateri judiciare și dezbaterile judiciare.

Se observă că sarcina probațiunii în respectiva categorie de litigii, aparține părților care invocă pretenții și obiecții, conform regulii stabilite la art. 118 alin. (1) Codul de procedură civilă.

Instanța reiterează că titular al acțiunii de ridicare a sechestrului sau subiect activ procesual care promovează o acțiune de ridicare a sechestrului, poate fi proprietarul bunurilor asupra cărora a fost aplicat sechestru în cadrul unei proceduri de executare și care nu deține o calitate în cadrul procedurii de executare.

Prin urmare, până a purcede la examinarea cauzei în fond, instanța de judecată urmează să stabilească dacă reclamanții dețin dreptul de proprietate asupra cotei-părți în mărime de 100 % din capitalul social al Î.C.S. „Danube Logistics” S.R.L., sau dacă reclamanții pot invoca și/sau considera că sunt proprietari ai acestui bun.

După cum atestă materialele dosarului, Danube Logistics Holding B.V. este asociată a Î.C.S. „Danube Logistics” S.R.L. cu cota-parte în mărime de 100 % din capitalul social.

Potrivit informațiilor prezentate de Banca Europeană pentru Reconstrucție și Dezvoltare, începând cu 7 mai 2021, aceasta deține în mod indirect cota-parte în mărime de 100 % din capitalul social al Î.C.S. „Danube Logistics” S.R.L., fapt confirmat prin următoarele: Thomo Invest Ltd (Cipru) deține cota-parte în mărime de 100 % din capitalul social al Danube Holding B.V. (Olanda), Danube Holding BV (Olanda) deține cota-parte în mărime de 100 % din capitalul social al Danube Logistics Holding B.V. (Olanda), iar Danube Logistics Holding B.V. (Olanda) deține cota-parte în mărime de 100 % din capitalul social al Î.C.S. „Danube Logistics” S.R.L. (Moldova).

Corespunzător, se deduce că reclamanții pot înainta acțiuni în ordinea art. 164 Codul de executare, urmând a fi supus examinării fondul litigiului.

Inițial, se impune a fi precizat că corectitudinea acțiunilor executorului judecătoresc de aplicare a sechestrului asupra cotei-părți în mărime de 100 % din

capitalul social al Î.C.S. „Danube Logistics” S.R.L, urmează a fi examinată prin prisma situației de fapt existente la 26 septembrie 2019.

În acest sens, instanța precizează că prin acțiunea depusă de Danube Logistics Holding BV s-a invocat precum că reclamanta și Î.C.S. „Danube Logistics” S.R.L. nu dețin calitatea de debitori ai Î.C.S. „Bemol Retail” S.R.L. și nu sunt parte a procedurilor de executare nr. 065-574/19, 065-575/19 și 065-576/19, iar cota-parte în mărime de 100 % din capitalul social al Î.C.S. „Danube Logistics” S.R.L. aparține asociatului Danube Logistics Holding B.V.

Instanța menționează că, într-adevăr, potrivit extrasului din Registrul de stat al persoanelor juridice nr. 16017 din 10 octombrie 2019, asociat al Î.C.S. „Danube Logistics” S.R.L. este Danube Logistics Holding BV.

Concomitent, prin înscrisurile cauzei și anume, prin extrasul din Registrul de stat al persoanelor juridice nr. 31899 din 21 februarie 2019, se confirmă că asociat al Î.C.S. „Danube Logistics” S.R.L. este Danube Logistics Holding BV, iar beneficiar efectiv este Thomas Moser, cetățean al Germaniei, cota 100 %.

Instanța subliniază că nici Codul Civil, dar nici Codul de executare nu reglementează noțiunea de „beneficiar efectiv”, însă, această noțiune este definitivă de Legea nr. 308/2017 din 22 decembrie 2017 cu privire la prevenirea și combaterea spălării banilor și finanțării terorismului.

Astfel, potrivit art. 3 din Legea nr. 308/2017 din 22 decembrie 2017 cu privire la prevenirea și combaterea spălării banilor și finanțării terorismului (în redacția în vigoare la data emiterii încheierilor de către executorul judecătoresc George Boțan), beneficiar efectiv este persoană fizică ce deține sau controlează în ultimă instanță o persoană fizică sau juridică ori beneficiar al unei societăți de investiții sau administrator al societății de investiții, ori persoană în al cărei nume se desfășoară o activitate sau se realizează o tranzacție și/sau care deține, direct sau indirect, dreptul de proprietate sau controlul asupra a cel puțin 25% din acțiuni sau din dreptul de vot al persoanei juridice ori asupra bunurilor aflate în administrare fiduciară.

Din sensul normei legale enunțate *supra* derivă că beneficiarul efectiv este persoana care deține sau controlează o anumită persoană juridică, sau care deține direct sau indirect, dreptul de proprietate sau controlul asupra a cel puțin 25 % din acțiunile persoanei juridice.

Situația de fapt în vigoare la data emiterii încheierilor executorului judecătoresc George Boțan, așa cum aceasta derivă din înscrisurile cauzei, atestă că până la 7 mai 2021, Thomas Moser deținea în mod indirect cota-parte în mărime de 100 % din capitalul social al Î.C.S. „Danube Logistics” S.R.L., reieșind din următoarele: Thomas Moser era asociat cu cota-parte în mărime de 100 % din capitalul social al Thomo Invest Ltd; Thomo Invest Ltd (Cipru) deține cota-parte în mărime de 100 % din capitalul social al Danube Holding B.V. (Olanda), Danube Holding BV (Olanda) deține cota-parte în mărime de 100 % din capitalul social al Danube Logistics Holding B.V. (Olanda), iar

Danube Logistics Holding B.V. (Olanda) deține cota-parte în mărime de 100 % din capitalul social al Î.C.S. „Danube Logistics” S.R.L. (Moldova).

În condițiile speței, reieșind din circumstanțele de fapt existente la data emiterii încheierilor executorului judecătoresc George Boțan, se constată indubitabil că executorul judecătoresc George Boțan în mod just a aplicat sechestru asupra cotei-părți în mărime de 100 % din capitalul social al Î.C.S. „Danube Logistics” S.R.L., în cadrul procedurii de executare în care Thomas Moser deține calitatea de debitor.

Sub acest aspect, instanța precizează că potrivit situației de fapt existente la data emiterii încheierilor de aplicare a sechestrului, Thomas Moser deținea în mod indirect cota-parte în mărime de 100 % din capitalul social al Î.C.S. „Danube Logistics” S.R.L., reieșind din următoarele: Thomas Moser era asociat cu cota-parte în mărime de 100 % din capitalul social al Thomo Invest Ltd; Thomo Invest Ltd (Cipru) deține cota-parte în mărime de 100 % din capitalul social al Danube Holding B.V. (Olanda), Danube Holding BV (Olanda) deține cota-parte în mărime de 100 % din capitalul social al Danube Logistics Holding B.V. (Olanda), iar Danube Logistics Holding B.V. (Olanda) deține cota-parte în mărime de 100 % din capitalul social al Î.C.S. „Danube Logistics” S.R.L. (Moldova).

Or, coroborând situația de fapt din speță, cu Legea nr. 308/2017 din 22 decembrie 2017 cu privire la prevenirea și combaterea spălării banilor și finanțării terorismului (în redacția în vigoare la data emiterii încheierilor de către executorul judecătoresc George Boțan), se deduce că în momentul aplicării sechestrului asupra cotei-părți în mărime de 100 % din capitalul social al Î.C.S. „Danube Logistics” S.R.L., Thomas Moser era proprietar indirect al acestui bun.

Instanța de judecată respinge argumentele reclamantei Banca Europeană pentru Reconstrucție și Dezvoltare, care a susținut că executorul judecătoresc nu era în drept să aplice sechestru asupra acestui bun, așa cum, la data emiterii încheierilor de aplicare a sechestrului, Banca Europeană pentru Reconstrucție și Dezvoltare nu deținea indirect dreptul de proprietate asupra cotei-părți în mărime de 100 % din capitalul social al Î.C.S. „Danube Logistics” S.R.L.

Din contra, actele prezentate de părți și lanțul descris de reclamanți, confirmă în mod cert că la data emiterii încheierilor de aplicare a sechestrului, proprietar indirect sau beneficiar efectiv al cotei-părți în mărime de 100 % din capitalul social al Î.C.S. „Danube Logistics” S.R.L, era Thomas Moser, prin intermediul Thomo Invest Ltd.

Cu aceste considerente, instanța va respinge trimiterile reclamanților la normele art. 10, 43 și 88 din Codul de executare, apreciind că aceste norme nu denotă în nici un mod temeinicia acțiunilor formulate.

Concomitent, instanța nu poate reține nici trimiterea reclamanților la dispozițiile art. 27 Codul de executare, în condițiile în care, această normă reglementează procedura de executare a încheierilor de asigurare a acțiunii, pe când, la caz, încheierile de aplicare

a sechestrelor au fost emise în cadrul unei proceduri de executare silite, fiind întemeiate pe dispozițiile art. 63 Codul de executare – aplicarea măsurilor de asigurare a executării.

Nu pot fi reținute nici afirmațiile reclamanților precum că prin aplicarea sechestrelor asupra cotei-părți în mărime de 100 % din capitalul social al Î.C.S. „Danube Logistics" S.R.L, este adusă o atingere dreptului de proprietate al Danube Logistics Holding B.V. și al Băncii Europene pentru Reconstrucție și Dezvoltare. Or, după cum s-a constatat în cursul judecării prezentului litigiu, la momentul emiterii încheierilor de aplicare a sechestrului, Thomas Moser era proprietarul / deținătorul indirect / beneficiarul efectiv al cotei-părți în mărime de 100 % din capitalul social al Î.C.S. „Danube Logistics" S.R.L.

Aserțiunile Danube Logistics Holding B.V. precum că, singurul asociat și proprietar al Î.C.S. „Danube Logistics" S.R.L. este anume reclamanta, sunt apreciate critic de instanță, așa cum, însăși Banca Europeană pentru Reconstrucție și Dezvoltare prin acțiunea depusă a confirmat că proprietarul indirect al cotei-părți în mărime de 100 % din capitalul social al Î.C.S. „Danube Logistics" S.R.L, este asociatul companiei Thomo Invest Ltd (Cipru).

După cum s-a constatat anterior, la momentul emiterii încheierilor de aplicare a sechestrului, unic asociat al Thomo Invest Ltd era Thomas Moser, care de altfel și era înregistrat în Registrul de stat al persoanelor juridice drept beneficiar efectiv al Î.C.S. „Danube Logistics" S.R.L., situație ce denotă că executorul judecătoresc George Boțan nu a aplicat sechestru pe bunurile unei persoane care nu era debitor al procedurii de executare.

În aceste condiții, instanța de judecată concluzionează că acțiunile reclamanților sunt neîntemeiate, urmând a fi respinse, de vreme ce pe parcursul judecării cauzei s-a confirmat în mod cert că proprietar / deținător indirect / beneficiar efectiv al cotei-părți în mărime de 100 % din capitalul social al Î.C.S. „Danube Logistics" S.R.L, era Thomas Moser.

În conformitate cu art. art. 238-241,243 CPC, instanţa de judecată,

h o t ă r ă ş t e:

Se respinge ca neîntemeiată acțiunea depusă de Danube Logistics Holding BV împotriva Î.C.S. „Bemol Retail" S.R.L., Thomas Moser, privind ridicarea sechestrelor și interdicțiilor aplicate pe cota parte din capitalul social a Î.C.S. „Danube Logistics" S.R.L., aplicate în baza încheierilor executorului judecătoresc Gheorghe Boțan din 26.09.2019, în procedura de executare nr. 065-574/19, în baza încheierii executorului judecătoresc Gheorghe Boțan din 26.09.2019, în procedura de executare nr. 065-575/19 și în baza încheierii executorului judecătoresc Gheorghe Boțan din 26.09.2019, în procedura de executare nr. 065-576/19.

Se respinge ca neîntemeiată acțiunea coreclamantului Banca Europeană pentru Reconstrucție și Dezvoltare către Î.C.S. „Bemol Retail” S.R.L și Thomas Moser, privind ridicarea sechestrelor și interdicțiilor aplicate pe cota parte din capitalul social a Î.C.S. „Danube Logistics” S.R.L., aplicate în baza încheierilor executorului judecătoresc Gheorghe Boțan din 26.09.2019, în procedura de executare nr. 065- 574/19, în baza încheierii executorului judecătoresc Gheorghe Boțan din 26.09.2019, în procedura de executare nr. 065-575/19 și în baza încheierii executorului judecătoresc Gheorghe Boțan din 26.09.2019, în procedura de executare nr. 065-576/19.

Hotărârea cu drept de apel la Curtea de Apel Cahul în termen de 30 de zile din data pronunţării dispozitivului hotărîrii, prin intermediul Judecătoriei Cahul.

Preşedintele şedinţei,
judecătorul **Dumitru Bosîi**