***Prima instanță: Judecătoria Chișinău, sediul Central ( judecător Șova Nicolae)***
***Dosarul nr. 2ri-682/23***
***2-23158055-02-2ri-01122023***

***D E C I Z I E***

***19 decembrie 2023*** ***mun. Chișinău***

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

***Având în componența:***
***Președintele completului, judecătorul*** ***Eugeniu Clim***
***Judecătorii*** ***Olga Cojocaru și Steliana Iorgov***

examinând recursul declarat de administratorul S.R.L. „*****”, Artin-Florea Olga împotriva încheierii Judecătoriei Chișinău, sediul Central din 08.11.2023 prin care a fost restituită cererea introductivă înaintată de administratorul S.R.L. „*****”, Artin-Florea Olga privind intentarea procesului de insolvabilitate în privința S.R.L. „*****”, ***Colegiul civil***

***C O N S T A T Ă:***

**Circumstanțele cauzei**

La data de 06.11.2023 administratorul S.R.L. „*****”, Artin-Florea Olga a depus cerere introductivă cu privire la intentarea procesului de insolvabilitate faţă de întreprinderea debitoare S.R.L. „*****”.

**Poziția instanţei de fond**

Prin încheierea Judecătoriei Chișinău, sediul Central din 08.11.2023 a fost restituită cererea introductivă depusă de administratorul S.R.L. „*****”, Artin-Florea Olga privind intentarea procesului de insolvabilitate faţă de S.R.L. „*****”.

**Solicitarea recurentului**

Invocând dezacordul cu încheierea Judecătoriei Chișinău, sediul Central din 08.11.2023, la 27.11.2023 administratorul S.R.L. „*****”, Artin-Florea Olga a

înaintat cerere de recurs împotriva încheierii Judecătoriei Chișinău, sediul Central din 08.11.2023, solicitând admiterea recursului, casarea încheierii instanței de fond cu restituirea spre rejudecare a problemei soluționate prin încheierea casată referitor la admiterea spre examinare a cererii introductive cu privire la intentarea procesului de insolvabilitate față de societatea debitoare S.R.L. „*****”.

**Argumentele părţilor**

În motivarea cererii de recurs sa indicat că, în conformitate cu prevederile art. 22 alin. (2) din Legea insolvabilităţii, în cazul în care debitorul a depus cerere introductivă în temeiul art. 14, dar nu a anexat la ea documentele prevăzute la art.17, prezentând probe care confirmă imposibilitatea anexării lor, instanţa de insolvabilitate admite spre examinare cererea solicitînd prezentarea documentelor în ordinea dezbaterilor judiciare.

Aşa cum a indicat în cererea introductivă, la data de 03.11.2023 a primit din partea unui creditor „*****” S.R.L. o solicitare privind stingerea integrală a datoriei în suma de 928 132,60 lei.

Analizând conţinutul acestei solicitări, a constatat faptul că, este în imposibilitate de a o satisface în termenul acordat în acord cu prevederile art. 14 alin. (2) lit. a) din Legea insolvabilităţii conform căruia debitorul este obligat să depună cerere introductivă și în cazul în care: a) executarea integrală a creanţelor scadente ale unui sau ale mai multor creditori poate cauza imposibilitatea satisfacerii integrale la scadentă a creanţelor celorlalţi creditori și în acest sens, a depus cât mai curând posibil cerere introductivă.

Respectiv, instanţa de judecată, în acord cu prevederile art. 22 alin. (2) urma să admită spre examinare cererea, solicitând prezentarea documentelor în ordinea dezbaterilor judiciare.

Cu toate acestea, constată faptul că, şi temeiurile invocate de către instanţa judecătorească la restituirea cererii, sunt neîntemeiate, or din înscrisurile prezentate se regăseşte lista membrilor societăţii cu răspundere limitată - la cerere a fost anexat extrasul din Registrul de Stat al Persoanelor.

În cererea introductivă s-a indicat lista bunurilor şi valoarea acestora de care dispune debitorul.

Datele din registrele publice despre bunuri nu puteau fi prezentate din considerentul că de asemenea bunuri debitorul nu dispune, cu excepţia automobilului - informaţie care poate fi prezentată în cadrul dezbaterilor judiciare.

În cererea introductivă s-au indicat datele creditorilor şi ale debitorilor, mai mult acestea pot fi desprinse din conţinutul actelor anexate în vederea susţinerii cererii introductive.

**Termenul declarării recursului**

Potrivit art. 8 alin. (1) al Legii insolvabilității, încheierile instanței de insolvabilitate pot fi atacate cu recurs în termen de 15 zile din data comunicării și numai în cazurile prevăzute expres de prezenta lege.

Colegiul civil constată că, încheierea Judecătoriei Chișinău, sediul Central a fost emisă la 08.11.2023, iar cererea de recurs a fost înaintată la data de 27.11.2023.

Potrivit avizului de recepție a expedierii poștale anexat la materialele cauzei, se constată că încheierea instanței de fond din 08.11.2023 a fost recepționată de administratorul S.R.L. „*****” la data de 17.11.2023.

Astfel, Colegiul civil va aprecia ca fiind depus în termenul legal prevăzut de art. 8 al Legii insolvabilității, cererea de recurs înaintată la 27.11.2023.

**Aprecierea instanţei de recurs**

Examinând legalitatea și temeinicia încheierii supuse recursului, prin prisma argumentelor invocate în cererea de recurs și normele de drept aplicabile speței, Colegiul civil consideră recursul întemeiat și care urmează a fi admis, cu casarea încheierii supuse recursului și restituirea cauzei la instanța de fond la etapa de primire pe rol a cererii introductive, reieșind din următoarele considerente.

În conformitate cu prevederilor art. 426 alin. (3) din Codul de procedură civilă, recursul împotriva încheierii se examinează în termen de 2 luni într-un complet din 3 judecători, pe baza copiei certificate sau electronice a dosarului, pe baza recursului și a referinței la recurs, fără examinarea admisibilității și fără participarea părților.

În corespundere cu art. 427 lit. c) din Codul de procedură civilă, instanța de recurs, după ce examinează recursul împotriva încheierii, este în drept să admită recursul și să caseze integral sau parțial încheierea, restituind spre rejudecare problema soluționată prin încheierea casată.

Conform art. 428 alin.(1) din Codul de procedură civilă, decizia instanţei de recurs emisă după examinarea recursului împotriva încheierii rămîne irevocabilă din momentul emiterii.

Potrivit art. 1 alin. (4) din Legea insolvabilității procesul de insolvabilitate se desfășoară în conformitate cu prevederile Codului de procedură civilă și cu cele ale prezentei legi.

Conform art. 9 din Legea insolvabilității, procesul de insolvabilitate se intentează doar pe baza unei cereri de intentare a procesului de insolvabilitate (denumită în continuare cerere introductivă).

Conform art. 10 din Legea nominalizată, intentarea unui proces de insolvabilitate presupune existenţa unui temei general sau special. Temeiul general de intentare a unui proces de insolvabilitate constă în incapacitatea de plată a debitorului. Temeiul special de intentare a unui proces de insolvabilitate constă în supraîndatorarea debitorului în cazul în care acesta este persoană juridică responsabilă de creanţele creditorilor în limitele patrimoniului său. În acest caz, la baza evaluării patrimoniului debitorului trebuie pusă continuarea activităţii lui dacă acest fapt este posibil.

Potrivit art. 2 din Legea insolvabilității, incapacitatea de plată reprezintă situația financiară a debitorului caracterizată prin incapacitatea lui de a își executa obligațiile pecuniare scadente, inclusiv obligațiile fiscale.

Potrivit art. 22 alin. (1) și (2) din Legea insolvabilității, instanţa de insolvabilitate restituie fără examinare cererea introductivă întocmită cu încălcarea art. 20 sau a art.17. Încheierea privind restituirea fără examinare a cererii introductive poate fi atacată cu recurs.

În cazul în care debitorul a depus cerere introductivă în temeiul art. 14, dar nu a anexat la ea documentele prevăzute la art.17, prezentând probe care confirmă imposibilitatea anexării lor, instanţa de insolvabilitate admite spre examinare cererea solicitînd prezentarea documentelor în ordinea dezbaterilor judiciare.

Astfel, conform art. 17 din Legea insolvabilității, la cererea introductivă a debitorului se anexează:

a) copia de pe actul constitutive;

b) lista participanţilor (membrilor) săi;

c) situațiile financiare la ultima dată a raportării;

d) documentele care atestă componenţa şi valoarea bunurilor sale;

e) datele din registrele publice despre bunurile sale, inclusiv despre bunurile gajate;

f) lista creditorilor şi a debitorilor, cu specificarea datoriilor creditoare şi debitoare, adreselor şi datelor de identificare ale creditorilor şi debitorilor;

g) dovada notificării membrilor (asociaților, acționarilor) debitorului sau probe care confirmă imposibilitatea notificării, chiar dacă a fost depus un efort rezonabil;

h) dovada notificării Serviciului Fiscal de Stat despre intenția de a depune cerere introductivă.

Verificând respectarea de către instanța de fond a exigențelor normelor procedurale citate supra, la capitolul anexării actelor constatatoare de către debitor la cererea introductivă, prin prisma argumentelor indicate în încheierea instanței de fond prin care s-a restituit cererea introductivă în cauză, Colegiul conchide că, instanța de fond în mod eronat a tratat și a aplicat art.22 alin.(1) și respectiv art. 17 din Legea insolvabilității, indicând că, reprezentantul debitorului a prezentat doar lista creditorilor săi și a creanțelor acestora, fără a indica adresele și datele de identificare a creditorilor, precum și nu a menționat careva date despre debitorii pe care îi are sau nu întreprinderea.

Colegiul civil reține că, înaintând cererea introductivă S.R.L. „*****” a invocat că, la ziua de azi s-a ajuns la situația în care veniturile obținute de către companie nu sunt suficiente pentru a acoperi cheltuielile, or la data de 03.11.2023 a fost recepționată din partea unui creditor S.R.L. „*****” solicitarea privind stingerea integrală a datoriei în sumă de 928 132,60 lei, sumă pe care dacă o va achita, întreprinderea S.R.L. „*****” poate deveni imposibil de a achita celelalte datorii, motiv din care, în temeiul art. 14 alin. (2) lit. a) din Legea insolvabilității, administratorul S.R.L. „*****”, Artin-Florea Olga a înaintat cerere introductivă în privința întreprinderii S.R.L. „*****”.

Totodată, Colegiul civil notează că, S.R.L. „*****” a anexat la cererea introductivă copia extrasului din Registrul de stat al persoanelor juridice în privința debitorului S.R.L. „*****”, actul de constituire al întreprinderii S.R.L. „*****”, lista creditorilor și a creanțelor acestora, informații privind situațiile financiare pentru perioada din 01.01.2022 pînă la 31.12.2022, bilanțul privind situația la ziua de 30.09.2023, cît și situația de profit și pierdere de la 01.01.2023 pînă la 30.09.2023, notificarea despre intenția de a înainta cerere introductivă expediată creditorul S.R.L. „*****” și Serviciului Fiscal de Stat, precum și copii de pe contracte și acorduri adiționale, care în viziunea debitorului confirmă existența necesității intentării procesului de insolvabilitate în privința debitorului S.R.L. „*****”.

Conform art. 17 al Legii insolvabilității, la cererea introductivă a debitorului se anexează: a) copia de pe actul constitutiv; b) lista participanţilor (membrilor) săi; c) situaţiile financiare la ultima dată a raportării; d) documentele care atestă componenţa şi valoarea bunurilor sale; e) datele din registrele publice despre bunurile sale, inclusiv despre bunurile gajate; f) lista creditorilor şi a debitorilor, cu specificarea datoriilor creditoare şi debitoare, adreselor şi datelor de identificare ale creditorilor şi debitorilor; g) dovada notificării membrilor (asociaţilor, acţionarilor) debitorului sau probe care confirmă imposibilitatea notificării, chiar dacă a fost depus un efort rezonabil; h) dovada notificării Serviciului Fiscal de Stat despre intenţia de a depune cerere introductivă.

Conform art. 22 al Legii insolvabilității, instanţa de insolvabilitate restituie fără examinare cererea introductivă întocmită cu încălcarea art.20 sau a art.17. Încheierea privind restituirea fără examinare a cererii introductive poate fi atacată cu recurs. (2) În cazul în care debitorul a depus cerere introductivă în temeiul art.14, dar nu a anexat la ea documentele prevăzute la art.17, prezentând probe care confirmă imposibilitatea anexării lor, instanţa de insolvabilitate admite spre examinare cererea solicitînd prezentarea documentelor în ordinea dezbaterilor judiciare.

Colegiul civil atestă că la caz, sunt incidente prevederile normei art. 22 alin. (2) din Legea insolvabilității, potrivit cărora, în cazul în care debitorul a depus cerere introductivă în temeiul art. 14, dar nu a anexat la ea documentele prevăzute la art.17, prezentând probe care confirmă imposibilitatea anexării lor, instanţa de insolvabilitate admite spre examinare cererea solicitând prezentarea documentelor în ordinea dezbaterilor judiciare.

Astfel, Colegiul civil consideră neîntemeiată concluzia instanței de insolvabilitate precum că, la depunerea cererii introductive reprezentantul debitorului a prezentat doar lista creditorilor săi și creanțele acestora, fără a indica adresele și datele de identificare a vreditorilor, precum și nu a menționat careva date despre debitorii pe care îi are sau nu întreprinderea or, la materialele cauzei au fost anexate un șir de copii a contractelor de prestare a serviciilor și contracte de credit cu creditorii, în clauzele cărora sunt incluse rechizitele părților, inclusiv a creditorilor indicați și astfel, instanța de fond a manifestat o atitudine restrictivă referitor la temeiurile reglementate de legiuitor la primirea cererii introductive depuse de către debitor.

În jurisprudența sa, Curtea Europeană a Drepturilor Omului a statuat faptul că, în fiecare caz, urmează să se procedeze la o evaluare în lumina particularităților procedurii despre care se face vorbire. Instanțele trebuie, în aplicarea normelor de procedură, să evite un formalism excesiv care ar aduce atingere caracterului echitabil al procedurilor şi o flexibilitate excesivă care ar conduce la eliminarea condițiilor procedurale stabilite de lege. (cauza Hasan Tunç și alții împotriva Turciei, pct. 32-33).

Din considerentele menționate supra, instanța de recurs consideră pripită concluzia primei instanțe de a restitui cererea introductivă depusă de debitorul S.R.L. „*****”, fapt ce determină instanța de recurs să admită recursul, să caseze încheierea Judecătoriei Chișinău, sediul Central din 08.11.2023, restituind spre rejudecare problema soluționată prin încheierea casată, la Judecătoria Chișinău, sediul Central, în același complet de judecată.

În conformitate cu prevederile art. 423, art. 426 alin.(3), art. 427 lit. b), 428 alin.(1) Cod de procedură civilă, ***Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ al Curții de Apel Chișinău***

***D E C I D E :***

Se admite recursul declarat de administratorul S.R.L. „*****”, Artin-Florea Olga.

Se casează încheierea Judecătoriei Chișinău, sediul Central din 08.11.2023 prin care a fost restituită cererea introductivă înaintată de administratorul S.R.L. „*****”, Artin-Florea Olga privind intentarea procesului de insolvabilitate în privința S.R.L. „*****”, restituind spre rejudecare problema soluționată prin încheierea casată la Judecătoria Chișinău, sediul Central, în același complet de judecată.

Decizia este irevocabilă din momentul emiterii.

***Președintele completului, judecătorul Eugeniu Clim***

***Judecătorii Olga Cojocaru***

***Steliana Iorgov***