

ÎNCHEIERE

26 mai 2020
Chișinău

mun.

Judecătorul Judecătoriai Chișinău (sediul central), Arhip Alexandru, studiind cererea depusă de către directorul AUTORITĂȚII AERONAUTICE CIVILE, Eugeniu Coștei cu privire la intentarea procesului de insolabilitate față de societatea cu răspundere limitată „AVIA INVEST”-

a c o n s t a t a t :

La data de 18 mai 2020, directorul AUTORITĂȚII AERONAUTICE CIVILE, Eugeniu Coștei (în continuare ”creditor,„) a depus în adresa Judecătoriai Chișinău (sediul central), cererea cu privire la intentarea procesului de insolabilitate față de societatea cu răspundere limitată „AVIA INVEST” (în continuare ”debitor,„).

În motivarea cererii depuse Eugeniu Coștei a invocat că, în temeiul încheierilor Judecătoriai Chișinău (sediul centru) din 21.06.2019 prin care s-au aplicat măsuri de asigurare a acțiunii, creditorul a încheiat cu debitorul contractul de tranzacție, care a fost ulterior validat prin procesul-verbal de confirmare a tranzacției în cadrul dosarelor de executare nr. 056-1076-1077-1078-1079-1080-1081-1082-1083/2019.

Astfel, potrivit actului juridic nominalizat, precum și prin modificările și completările operate la data de 09.09.2019 și la data 26.02.2020, S.R.L. ”AVIA INVEST” s-a obligat să stingă datoria față de creditor în sumă totală de 118158980,06 lei, formată în rezultatul neachitării plăților de supraveghere a menținerii condițiilor de certificare pentru anii 2017-2019, conform unui grafic stabilit.

Potrivit pct. 1.6. din Procesul-verbal și din contractul de tranzacție din 05.07.2019 întemeiat în baza art. 875 alin. 6) din Codul civil, S.R.L.”AVIA INVEST” s-a obligat să stingă în mod consecutiv, cheltuielile de executare, dobânzile de întârziere, penalitățile legale și spre sfârșit datoria de bază.

Potrivit pct. 1.7 din Procesul-verbal și din Contractul de tranzacție din 05.07.2019, începând cu data de 06.07.2019, S.R.L.”AVIA INVEST” s-a obligat să achite o penalitate în mărime de 0,05% pentru fiecare zi de întârziere la suma datoriei de bază nestinse aplicând principiul de stingere a datoriei de bază mai veche, apoi datoria de bază mai recentă, până la achitarea integrală a datoriei de bază.

Astfel, în conformitate cu graficul de achitare stabilit de pct. 1.4 din Contractul de tranzacție în redacția expusă în acordul adițional din 26.02.2020, S.R.L. ”AVIA INVEST” urma să transfere până la data de 29.02.2020 în bugetul de stat, la contul trezoreria al AUTORITĂȚII AERONAUTICE CIVILE, tranșa în valoare de 5000000 lei.

Debitorul a omis să achite tranșa la data scadentă, anunțând AUTORITATEA AERONAUTICĂ CIVILĂ prin numeroase scrisori că, este în imposibilitate să execute obligațiile pecuniare, inclusiv datorită sistării forțate a curselor aeriene.

Având în vedere cele menționate, uzând de prevederile pct. 2.1 din Contractul de tranzacție și din Procesul-verbal de confirmare a tranzacției, la data de 05.05.2020 AUTORITATEA AERONAUTICĂ CIVILĂ a notificat executorul judecătoresc Bănărescu Anatolie despre întârzierile admise de către debitor la executarea tranzacției din 05.07.2019 și a solicitat intentarea procedurii de executare, fapt realizat prin încheierea nr. 056-1120/2020 din 05.05.2020.

Menționează că, prin scrisoarea nr. 1103 din 15.05.2020, Autoritatea Aeronautică Civilă a informat S.R.L."AVIA INVEST,, despre înaintarea documentului executoriu spre executare, notificare ce a fost recepționată de către debitor în aceeași zi.

Pentru aceste motive solicită directorul AUTORITĂȚII AERONAUTICE CIVILE, Eugeniu Coștei admiterea cererii introductive spre examinare, desemnarea administratorului autorizat Igor Sacaliuc în calitatea de administrator provizoriu, intentarea procesului de insolabilitate în privința S.R.L. "AVIA INVEST" cu ulterioara validare a creanței neexecutare în cuantum de 22348958,94 lei.

Prin referințele depuse la data de 19 mai 2020, 20 mai 2020 și la data de 21 mai 2020 administratorul S.R.L."AVIA INVEST,, Boris Salov a solicitat restituirea cererii introductive, a invocat acțiunea de stingere a creanței AUTORITĂȚII AERONAUTICE CIVILE în cuantum de 22348958,94 lei și a prezentat în acest sens ordinele de plată corespunzătoare cât și încheierea executorului judecătoresc Bănărescu Anatolie nr. 056-1120/2020 din 21 mai 2020 prin care s-a încetat procedura de executare a documentului executoriu nominalizat precum și încheierea executorului judecătoresc Bănărescu Anatolie nr. 056-1120/2020 din 20 mai 2020 prin care s-au anulat măsurile de asigurare a executării respectivului document executoriu.

Studiind cererea introductivă depusă de către directorul AUTORITĂȚII AERONAUTICE CIVILE, Eugeniu Coștei și înscrisurile prezentate, judecătorul consideră necesar să o restituie, din următoarele motive.

În conformitate cu art. 9 din Legea insolabilității nr. 149 din 29 iunie 2012, procesul de insolabilitate se intentează doar în temeiul unei cereri de intentare a procesului de insolabilitate.

În conformitate cu art. 10 din Legea insolabilității nr. 149 din 29 iunie 2012, intentarea unui proces de insolabilitate presupune existența unui temei. Temeiul general de intentare a unui proces de insolabilitate constă în incapacitatea de plată a debitorului. Temeiul special de intentare a unui proces de insolabilitate constă în supra îndatorarea debitorului în cazul în care acesta este persoană juridică responsabilă de creanțele creditorilor în limitele patrimoniului său. În acest caz, la baza evaluării patrimoniului debitorului trebuie pusă continuarea activității lui dacă acest fapt este posibil.

După cum rezultă din argumentele expuse în cererea introductivă, temeiul de intentare a procesului de insolabilitate față de debitor îl constituie anume cel prevăzut la art. 10 alin. (2) din

Lege: incapacitatea de plată. Incapacitatea de plată a fost motivată de deponent prin faptul neonorării obligațiilor într-o mărime pretinsă de 22348958,94 lei, deși o prestație în sensul invocat se incumbă debitorului prin prisma raportului juridic apărut în temeiului contractului de tranzacție și procesul-verbal de confirmare a tranzacției în cadrul dosarelor de executare nr. 056-1076-1077-1078-1079-1080-1081-1082-1083/2019 din 05.07.2019.

Or, în sensul art. 2 din Lege, incapacitatea de plată reprezintă – situația financiară a debitorului caracterizată prin incapacitatea lui de a își executa obligațiile pecuniare scadente, inclusiv obligațiile fiscale. Incapacitatea de plată este, de regulă, prezumată în cazul în care debitorul a încetat să efectueze plăți.

Judecătorul evidențiază că, în temeiul art. 12 din Legea insolvenței nr. 149 din 29 iunie 2012, dreptul de a depune cerere introductivă îl au: debitorul, creditorii, alte persoane indicate în prezenta lege.

Prezenta cerere introductivă a fost depusă de directorul AUTORITĂȚII AERONAUTICE CIVILE, Eugeniu Coștei invocând calitate de creditor al societății debitoare, reieșind din raportul obligațional sus-menționat.

Din aceste considerente judecătorul reține că, conform art. 18 alin. (1) din Legea insolvenței nr. 149 din 29 iunie 2012, creditorul poate depune cerere introductivă dacă are un interes legitim în intentarea procesului de insolvență și își poate argumenta creanțele și temeiurile de intentare a procesului de insolvență.

În conformitate cu art.22 alin. (1) din Legea insolvenței nr. 149 din 29.06.2012, instanță de insolvență restituie fără examinare cererea introductivă întocmită cu încălcarea art.20.

Conform art. 20 din Legea insolvenței nr. 149 din 29 iunie 2012, în cererea introductivă a creditorului trebuie să se indice:

- a) denumirea/numele și prenumele creditorului și ale debitorului, sediul/adresa, alte date de identificare ale acestora, confirmate prin extrasul din registrul public corespunzător;
- b) valoarea creanțelor creditorului, mărimea dobânzilor și a penalităților aferente;
- c) temeiul creanțelor și termenul executării lor;
- d) mențiuni despre alte probe ce confirmă creanța creditorului;
- e) propunerea candidaturii la funcția de administrator provizoriu pe perioada de observare a debitorului;
- f) alte date, considerate de creditor ca fiind necesare pentru examinarea cererii.

La cererea introductivă a creditorului se anexează:

- a) documentele ce adevăresc obligațiile debitorului față de creditor, mărimea datoriilor la aceste obligații, temeiul intentării procesului de insolvență, alte documente care justifică cererea creditorului;
- b) dovada notificării prealabile a debitorului de către creditor;
- c) copia de pe hotărârea irevocabilă a instanței de judecată sau copia de pe hotărârea arbitrală irevocabilă, ori copia de pe hotărârea judecătorească irevocabilă privind recunoașterea hotărârii judecătorești sau a hotărârii arbitrale străine, ori decizia (hotărârea) organului abilitat prin legea executorie la acel moment.

Din sensul normelor citate rezultă că, creditorul – în calitatea sa de subiect cu drept de depunere a cererii introductive împotriva debitorului urmează să întrunească două condiții de bază întru plierea sa în raport cu respectiva calitate:

1. să aibă un interes legitim în intentarea procesului de insolabilitate; și
2. să își poată argumenta creanțele și temeiurile de intentare a procesului de insolabilitate.

Criteriul interesului legitim presupune că, prin intentarea procesului de insolabilitate creditorul urmărește satisfacerea creanței pe care o deține împotriva patrimoniului debitorului; iar criteriul argumentării creanțelor și temeiurilor de intentare a procesului de insolabilitate presupune faptul că, circumstanțele invocate întru intentarea procesului de insolabilitate sunt justificate prin motive de fapt și suport probatoriu pertinent.

Revenind la cererea depusă de directorul AUTORITĂȚII AERONAUTICE CIVILE, Eugeniu Coștei cu privire la intentarea procesului de insolabilitate față de societatea cu răspundere limitată „AVIA INVEST” se reiterează că, creditorul motivează interesul său legitim prin prisma deținerii unei creanțe în mărime de 22348958,94 lei.

În acest sens judecătorul mai constată că, societatea debitoare a depus în adresa Judecătoriei Chișinău (sediul central) referințe la cererea introductivă, prin care a contestat existența obligației de plată cât și starea de insolabilitate, concomitent anexând înscrisuri care justifică poziția expusă și anume din ordinele de plată care atestă achitarea sumei totale de 22348958,94 lei cât și încheierea executorului judecătoresc Bănărescu Anatolie nr. 056-1120/2020 din 21 mai 2020 prin care s-a încetat procedura de executare a documentului executoriu - procesul-verbal de confirmare a tranzacției în cadrul dosarelor de executare nr. 056-1076-1077-1078-1079-1080-1081-1082-1083/2019 din 05.07.2019, în legătură cu stingerea obligației de plată, precum și încheierea executorului judecătoresc Bănărescu Anatolie nr. 056-1120/2020 din 20 mai 2020 prin care s-au anulat măsurile de asigurare a executării documentului executoriu nominalizat supra.

Judecătorul constată că, mărimea creanței este anume în sumă de 22348958,94 lei, întrucât aceasta a fost invocată la data de 20 mai 2020 prin notificarea de înștiințare cu privire la depunerea cererii introductive, iar executarea integrală rezultă din înscrisurile enumerate.

Din cumulul circumstanțelor expuse rezultă că, interesul legitim al creditorului invocat întru intentarea procesului de insolabilitate a fost satisfăcut până la momentul soluționării chestiunii cu privire la primirea spre examinare a cererii introductive.

Conform art. 1 alin. (1) din Legea insolabilității nr. 149 din 29 iunie 2012, scopul prezentei legi este instituirea cadrului juridic privind stabilirea unei proceduri colective pentru satisfacerea creanțelor creditorilor din contul patrimoniului debitorului prin aplicarea față de acesta a procedurii de restructurare sau a procedurii falimentului și prin distribuirea produsului finit.

Conform art. 11 din Legea insolabilității nr. 149 din 29 iunie 2012, componența și mărimea obligațiilor debitorului sînt cele existente la momentul depunerii cererii introductive, dacă legea nu prevede altfel. La determinarea temeiurilor de insolabilitate se iau în calcul:

a) mărirea obligațiilor pecuniare, inclusiv suma restanței la livrarea bunurilor, la prestarea serviciilor și la îndeplinirea lucrărilor care urmează a fi plătite de către debitor;

b) mărirea datoriilor la credite, la împrumut, plus dobânda care urmează a fi achitată de către debitor;

c) mărirea prejudiciilor care urmează a fi recuperate de la debitor;

d) mărirea obligațiilor la bugetul public național prevăzute de lege.

La constatarea insolvabilității debitorului nu se ia în calcul valoarea creanțelor constituite din:

a) penalități și/sau din alte sancțiuni financiare aferente neexecutării obligațiilor;

b) orice obligație de plată față de asociații (membrii, acționarii) debitorului.

Analizând prevederile legale citate supra rezultă că, aplicarea procedurii de insolvabilitate urmărește scopul satisfacerii creanțelor creditorilor din contul patrimoniului debitorului. Mărirea obligațiilor debitorului sunt circumstanțe care urmează să fie luate în considerare la determinarea temeiurilor de insolvabilitate.

În speță, drept consecință a faptului satisfacerii creanței creditorului până la intentarea procesului de insolvabilitate se constată că, o potențială procedură de insolvabilitate va avea un scop incert. La fel, determinarea temeiurilor de insolvabilitate nu este posibilă, așa cum debitorul nu înregistrează obligații pecuniare față de creditor.

Subsidiar se mai reține că, prin art. 23-25 din Legea insolvabilității nr. 149 din 29 iunie 2012 sunt reglementate efectele admiterii spre examinare a cererii introductive, care sunt:

1. instituirea perioadei de observație;

2. dispunerea măsurilor necesare pentru a preveni modificarea stării în care se aflau bunurile debitorului în perioada de până la intentarea procesului de insolvabilitate;

3. desemnarea administratorului provizoriu de către instanța de insolvabilitate și limitarea dreptului organelor de conducere ale debitorului de emitere a deciziilor și efectuării operațiunilor și plăților;

În cumulul lor, măsurile care în mod obligatoriu sunt aplicabile față de persoana debitorului au scopul de asigurare a integrității masei debitoare, astfel încât într-o eventuală procedură de insolvabilitate să fie posibilă executarea creanțelor față de creditorii validați.

Pornind de la certitudinea lipsei unui creanțe a creditorului care a depus prezenta cerere introductivă față de societatea cu răspundere limitată „AVIA INVEST”, judecătorul apreciază că nu este asigurată proporționalitatea dintre consecințele care survin urmare a admiterii spre examinare a cererii introductive și a unui pretins interes legitim al creditorului, care – de fapt, a dispărut odată cu stingerea creanței pretinse.

Or, prin practica sa constantă, CtEDO de multiple ori a evidențiat importanța principiului proporționalității prin prisma triplului test al legalității. Adică, restrângerea unui drept sau libertăți poate avea loc dacă sunt întrunite următoarele exigențe în privința acestei restrângeri:

- limitarea este prevăzută de lege;

- protejează un interes legitim; și

- este necesară într-o societate democratică.

Principiul proporționalității, în accepțiune clasică, presupune că oricare decizie sau măsură adoptată de organele abilitate urmează să se bazeze pe o justă și echitabilă evaluare a faptelor, pe echilibrarea adecvată a intereselor implicate, precum și pe o selectare coerentă a mijloacelor și mecanismelor care urmează a fi utilizate în vederea atingerii unui scop predefinit.

Reieșind din contextul conturat judecătorul conchide că, prezenta cerere introductivă nu urmează să fie admisă spre examinare din două motive esențiale: 1) interesul creditorului a dispărut, iar drept consecință - și dreptul acestuia de înaintare a cererii introductive; 2) consecințele care survin urmare a admiterii spre examinare sunt în mod evident disproporționate raportate la dreptul creditorului de sesizare a instanței de insolvență, prin faptul stingerii creanței creditorului până la soluționarea punerii pe rol a cererii introductive.

În conformitate cu art. 1, art. 2, art. 9, art. 10, art. 11, art. 18, art. 20, art. 22, art. 23, art. 25 din Legea insolvenței nr. 149 din 29 iunie 2012, art. 269-270 din Codul de procedură civilă, judecătorul –

d i s p u n e:

Se restituie cererea depusă de către directorul AUTORITĂȚII AERONAUTICE CIVILE, Eugeniu Coștei cu privire la intentarea procesului de insolvență față de societatea cu răspundere limitată „AVIA INVEST”.

Încheierea nu se supune niciunei căi de atac.

Judecătorul

Arhip Alexandru