

Consiliul Superior al Magistraturii
Judecătoria Chișinău
Sediul Râșcani



Высший Совет Magistratury
Суд Кишинэу
Офис Рышкань

MD 2068 Chișinău, str. Kiev, № 3
tel. 44-20-03, 44-02-19, fax. 43-80-02

МД 2068 Кишинэу, ул. Киев, № 3
tel. 44-20-03, 44-02-19, fax. 43-80-02

Nr. dosarului 2-4479/2017

CONSILIUL SUPERIOR AL MAGISTRATURII JUDECĂTORIA CHIȘINĂU SEDIUL RÂȘCANI Iesire Nr. <u>39927</u> " <u>18</u> " <u>08</u> 20 <u>17</u>
--

Curtea Constituțională
mun. Chișinău, str. Alexandru Lăpușeanu, 28

Judecătoria Chișinău, sediul Râșcani, Vă expediază în adresa Dvs., dosarul civil nr. 2-4479/2017, în cauza civilă la cererea de chemare în judecată înaintată de CIA „Asito” SA împotriva executorului judecătoresc Roman Talmaci, creditor Berzan Gheorghe privind contestarea acțiunilor/inacțiunilor executorului judecătoresc.

Anexe : dosarul civil nr. 2-4479/2017 pe **58** file.

Judecătorul Judecătoriei Chișinău,
(sediul Râșcani)

Georgeta Grozav

CURTEA CONSTITUȚIONALĂ A REPUBLICII MOLDOVA INTRARE NR. <u>1139</u> <u>22</u> august 20 <u>17</u>
--

ÎNCHEIERE

17 august 2017

mun. Chișinău

Judecătoria Chișinău (sediul Rîșcani)

În componență:

Președintele ședinței,

Judecător

Grefier

Georgeta Grozav

Iulia Popa

examinând în ședința publică demersul înaintată de către Alexandru Savva reprezentantul CIA „Asito” SA privind ridicarea excepției de neconstituționalitate, la cererea de chemare în judecată depusă de CIA „Asito” SA împotriva executorului judecătoresc Roman Talmaci, creditor Berzan Gheorghe privind contestarea acțiunilor/inacțiunilor executorului judecătoresc,

c o n s t a t ă :

La 15 iunie 2017 CIA „Asito” SA s-a adresat cu cerere de chemare în judecată împotriva executorului judecătoresc Roman Talmaci, creditor Berzan Gheorghe privind contestarea acțiunilor/inacțiunilor executorului judecătoresc.

În cadrul ședinței de judecată reprezentantul CIA „Asito” SA a înaintat un demers cu privire la ridicarea excepției de neconstituționalitate și anume să fie declarată neconstituțională propoziția din alin. (3) art. 41 Cod de executare „În cazul transferării sumelor la contul creditorului, creanța se consideră stinsă din momentul în care suma datorată este înscrisă în contul creditorului”.

În motivarea cererii Alexandru Savva reprezentantul CIA „Asito” SA a invocat că prevederile art. 41 alin. (3) Cod de executare sunt neconstituționale, încalcă drepturile și libertățile persoanelor stipulate în Constituția Republicii Moldova și anume sintagma „În cazul transferării sumelor la contul creditorului, creanța se consideră stinsă din momentul în care suma datorată este înscrisă în contul creditorului”, duce la supra împovărarea ilegală a debitorului. Astfel, aplicarea prevederilor art. 41 alin. (3) Cod de executare, în redacția prezentă va da naștere insecurității juridice și incertitudinii pentru subiectele de drept vizate, or, în jurisprudența sa Curtea Europeană a statuat că „odată ce statul adoptă o soluție, aceasta trebuie să fie pusă în aplicare cu claritate și coerență pentru a evita pe cât este posibil insecuritatea juridică și incertitudinea pentru subiectele de drept vizate de către măsurile de aplicare a acestei soluții”.

De asemenea reprezentantul CIA „Asito” SA a menționat că obligația debitorului se stinge în momentul executării obligației direct creditorului sau reprezentantului acestuia, ultimul fiind împuternicit de către creditor sau împuternicit prin lege și/sau hotărâre judecătorească. În cadrul procedurii de executare toate achitățile se fac prin intermediul executorului judecătoresc, executorul judecătoresc este persoana fizică investită de stat cu competența de a îndeplini activități de interes public prevăzută de prezenta lege și de alte legi, în exercitarea atribuțiilor de serviciu, executorul judecătoresc este exponentul puterii de stat, doar executorul judecătoresc licențiat și investit în condițiile prezentei legi poate efectua executarea silită.

CIA „Asito” SA a susținut că debitorul în cadrul procedurii de executare dacă achită în contul executorului judecătoresc suma datorată creditorului, obligația se consideră stinsă prin executarea acesteia. Astfel, prin legea nr. 191 din 23 septembrie 2016 a fost modificat art. 41 alin. (3) Cod de Executare și anume: La articolul 41 alin. (3), textul „sau în cel mult 3 zile” se substituie cu textul „dar nu mai mult de 4 zile”, iar în final se completează cu textul „În cazul transferării sumelor la contul creditorului, creanța se consideră stinsă din momentul în care suma datorată este înscrisă în contul creditorului”. Redacția finală fiind: (3) Sumele aflate în contul executorului judecătoresc se eliberează ori se transferă imediat, dar nu mai mult de 4 zile lucrătoare. În cazul transferării sumelor la contul creditorului, creanța se consideră stinsă din momentul în care suma datorată este înscrisă în contul creditorului.

Consideră că expresia „În cazul transferării sumelor la contul creditorului, creanța se consideră stinsă din momentul în care suma datorată este înscrisă în contul creditorului” este neconstituțională, la adoptarea acesteia nu s-a ținut cont de prevederile legislației materiale în vigoare, prin urmare prevederea a adus incertitudine și insecuritate juridică pentru subiecții de drept vizați de aceasta.

Audiind participantul la proces, examinând cererea de ridicare a excepției de neconstituționalitate formulată de Alexandru Savva reprezentantul CIA „Asito” SA, instanța de judecată concluzionează că demersul este întemeiat și urmează a fi admis din următoarele considerente.

În conformitate cu art. 12¹ alin. (1) CPC dacă în procesul judecării pricinii se constată că norma de drept ce urmează a fi aplicată sau care a fost deja aplicată este în contradicție cu prevederile Constituției Republicii Moldova, iar controlul constituționalității actului normativ este de competența Curții Constituționale, instanța de judecată formulează o sesizare a Curții Constituționale pe care o transmite prin intermediul Curții Supreme de Justiție.

Prin Hotărârea Curții Constituționale nr. 2 din 09 februarie 2016 pentru interpretarea art. 135 alin. (1) lit. a) și g) din Constituția Republicii Moldova (excepția de neconstituționalitate), Curtea a hotărât că în cazul existenței incertitudinii privind constituționalitatea legilor, hotărârilor legilor, hotărârilor Parlamentului, decretelor Președintelui Republicii Moldova, hotărârilor și ordonanțelor Guvernului, ce urmează a fi aplicate la soluționarea unei cauze aflate pe rolul său, instanța de judecată este obligată să sesizeze Curtea Constituțională.

Totodată, judecătorul nu se pronunță asupra temeiniciei sesizării sau asupra conformității cu Constituția normelor contestate, limitându-se exclusiv la verificarea întrunirii următoarelor condiții: a) obiectul excepției intră în categoria actelor cuprinse la art. 135 alin. (1) lit. a) din Constituție; b) excepția este ridicată de către una din părți sau reprezentantul acestuia, sau indică că este ridicată de către instanța de judecată din oficiu; c) prevederile contestate urmează a fi aplicate la soluționarea cauzei; d) nu există o hotărâre anterioară a Curții, având ca obiect prevederile contestate.

Prin urmare, verificând exigențele impuse prin hotărârea Curții Constituționale nr. 2 din 09 februarie 2016 pentru interpretarea art. 135 alin. (1) lit. a) și g) din Constituția Republicii Moldova, instanța de judecată constată că acestea sunt întrunite pe deplin.

Instanța de judecată reține că pentru examinarea amplă a tuturor circumstanțelor, sesizarea privind excepția de neconstituționalitate urmează a fi prezentată Curții Constituționale împreună cu dosarul.

Potrivit art. 260 alin. (1) lit. e) CPC, instanța judecătorească este obligată să suspende procesul în cazul ridicării excepției de neconstituționalitate.

Din momentul emiterii de către instanță a încheierii cu privire la ridicare excepției de neconstituționalitate și pînă la adoptarea hotărârii de către Curtea Constituțională, procedura de examinare a cauzei se suspendă.

În conformitate cu prevederile art. 260 alin. (1) lit. e), art. art. 269 – 270, 423 alin. (2)
Cod de procedură civilă, instanța de judecată

DISPUNE :

Se admite demersul înaintat de către Alexandru Savva reprezentantul CIA „Asito” SA.

Se sesizează Curtea Constituțională în vederea realizării controlului constituționalității art. 41 alin. (3) Cod de Executare a propoziției „În cazul transferării sumelor la contul creditorului, creanța se consideră stinsă din momentul în care suma datorată este înscrisă în contul creditorului”.

Se ridică excepția de neconstituționalitate în vederea realizării controlului constituționalității prevederilor art. 41 alin. (3) Cod de Executare a propoziției „În cazul transferării sumelor la contul creditorului, creanța se consideră stinsă din momentul în care suma datorată este înscrisă în contul creditorului”, la cererea de chemare în judecată depusă de CIA „Asito” SA împotriva executorului judecătoresc Roman Talmaci, creditor Berzan Gheorghe privind contestarea acțiunilor/inacțiunilor executorului judecătoresc.

Se suspendă, procesul la cererea de chemare în judecată depusă de CIA „Asito” SA împotriva executorului judecătoresc Roman Talmaci, creditor Berzan Gheorghe privind contestarea acțiunilor/inacțiunilor executorului judecătoresc, pînă la adoptarea hotărîrii de către Curtea Constituțională.

Sesizarea privind excepția de neconstituționalitate formulată de Alexandru Savva reprezentantul CIA „Asito” SA se remite Curții Constituționale împreună cu dosarul în cauză.

Încheierea nu se supune nici unei căi de atac, decît o dată cu fondul cauzei.

Președintele ședinței,
Judecătorul

/semnătura/

Georgeta Grozav

Copia corespunde cu originalul, judecător



Georgeta Grozav

CURTEA CONSTITUȚIONALĂ A REPUBLICII MOLDOVA

str. Alexandru Lăpușneanu nr. 28,
Chișinău MD 2004,
Republica Moldova

SESIZARE PRIVIND EXCEPȚIA DE NECONSTITUȚIONALITATE

prezentată în conformitate cu articolul 135 alin. (1) lit. a) și lit. g) din Constituție

Prezenta sesizare este un document juridic și poate afecta drepturile și obligațiile dumneavoastră.

I – AUTORUL SESIZĂRII

(Informații cu privire la autorul sesizării și eventualul său reprezentant)

1. Nume/Denumire Compania Internațională de Asigurări „ASITO” 2. Prenume

3. Funcția

4. Adresa mun. Chișinău, or. Chișinău, str. Alexandru cel Bun 108

5. Tel./fax (+37322) - 226212, (+37322) - 221179

6. Numele și prenumele reprezentantului* Savva Alexandru

7. Ocupația reprezentantului Avocat

8. Adresa reprezentantului mun. Chișinău, or. Chișinău, str. Ismail 108, ap. 41, adresa de corespondență: or. Chișinău, str. Alexandru cel Bun 108

9. Tel. 079403887 10. Fax (+37322) - 221179

11. Copia certificată a împuternicirilor reprezentantului, Copia certificată a mandatului avocațial.

* Dacă autorul sesizării este reprezentat/ă, a se anexa o procură semnată de autorul sesizării.

II – OBIECTUL SESIZĂRII

(A se vedea Partea a II-a a Notiței Explicative)

12.

Conform prevederilor art. 23 a Constituției Republicii Moldova:

Dreptul fiecărui om de a-și cunoaște drepturile și îndatoririle

(1) Fiecare om are dreptul să i se recunoască personalitatea juridică.

(2) Statul asigură dreptul fiecărui om de a-și cunoaște drepturile și îndatoririle. În acest scop statul publică și face accesibile toate legile și alte acte normative.

Conform prevederilor art. 46 a Constituției Republicii Moldova:

Dreptul la proprietate privată și protecția acesteia

(1) Dreptul la proprietate privată, precum și creanțele asupra statului sînt garantate.

(2) Nimeni nu poate fi expropriat decît pentru o cauză de utilitate publică, stabilită potrivit legii, cu dreptă și prealab despăgubire.

(3) Avera dobîndită licit nu poate fi confiscată. Caracterul licit al dobîndirii se prezumă.

(4) Bunurile destinate, folosite sau rezultate din infracțiuni ori contravenții pot fi confiscate numai în condițiile legii.

(5) Dreptul de proprietate privată obligă la respectarea sarcinilor privind protecția mediului înconjurător și asigurarea bunei vecinătăți, precum și la respectarea celorlalte sarcini care, potrivit legii, revin proprietarului.

(6) Dreptul la moștenire a proprietății private este garantat.

Conform prevederilor art. 54 a Constituției Republicii Moldova:

Restrîngerea exercițiului unor drepturi sau al unor libertăți

(1) În Republica Moldova nu pot fi adoptate legi care ar suprima sau ar diminua drepturile și libertățile

fundamentale ale omului și cetățeanului.

(2) Exercițiul drepturilor și libertăților nu poate fi supus altor restrîngeri decît celor prevăzute de lege, care corespund normelor unanim recunoscute ale dreptului internațional și sînt necesare în interesele securității naționale, integrității teritoriale, bunăstării economice a țării, ordinii publice, în scopul prevenirii tulburărilor în masă și infracțiunilor, protejării drepturilor, libertăților și demnității altor persoane, împiedicării divulgării informațiilor confidențiale sau garantării autorității și imparțialității justiției.

(3) Prevederile alineatului (2) nu admit restrîngerea drepturilor proclamate în articolele 20-24.

(4) Restrîngerea trebuie să fie proporțională cu situația care a determinat-o și nu poate atinge existența dreptului sau a

libertății.

Conform prevederilor art. 643, alin. (1) a Codului Civil al Republicii Moldova:

(1) Executarea stinge obligația numai în cazul în care este efectuată în modul corespunzător.

Conform prevederilor art. 572, alin. (1) și (2) a Codului Civil al Republicii Moldova:

(1) Temeiul executării rezidă în existența unei obligații.

(2) Obligația trebuie executată în modul corespunzător, cu bună-credință, la locul și în momentul stabilit.

Conform prevederilor art. 579, alin. (1) a Codului Civil al Republicii Moldova:

Dacă este necesar, continuați pe o filă separată

(1) Debitorul trebuie să execute obligația către creditor sau persoana împuternicită de acesta ori către persoana împuternicită prin lege sau hotărîre judecătorească.

Conform prevederilor art. 10, alin. (1) a Codului de Executare al Republicii Moldova:

(1) Executarea silită reprezintă un ansamblu de măsuri, prevăzute de prezentul cod, prin care creditorul realizează, prin intermediul executorului judecătoresc, cu concursul organelor de stat abilitate, drepturile sale, recunoscute printr-un document executoriu, dacă debitorul nu-și îndeplinește benevol obligațiile.

Conform prevederilor art. 40 a Codului de Executare al Republicii Moldova:

(1) Din momentul intentării procedurii de executare, toate achitățile între debitor și creditor se fac prin intermediul biroului executorului judecătoresc, cu excepția cazului în care aceștia încheie o tranzacție în condițiile art.62 din prezentul cod.

(2) Sumele destinate creditorilor se transferă de către debitor pe contul curent special al executorului judecătoresc ori se remit în numerar executorului judecătoresc. Sumele menționate se depun sau se transferă de către debitor în monedă națională, precum și în valută străină, inclusiv în numerar de către persoanele fizice – în cazurile în care Legea nr.62-XVI din 21 martie 2008 privind reglementarea valutară permite primirea/efectuarea pe teritoriul Republicii Moldova a plăților și a transferurilor în valută străină în privința datoriei dintre creditor și debitor.

(3) Executorul judecătoresc depune neînrziat sumele destinate creditorilor pe contul său curent special.

(4) Sumele încasate în folosul statului se depun de către debitor sau de către executorul judecătoresc nemijlocit în instituția financiară.

CIA „ASITO” SA consideră ca prin normele legale menționate mai sus este cert stabilit faptul că obligația debitorului se stinge în momentul executării obligației direct creditorului sau reprezentantului acestuia, ultimul fiind împuternicit de către creditor sau împuternicit prin lege și/sau hotărâre judecătorească.

La fel, CIA „ASITO” SA consideră cert stabilit prin normele legale menționate supra faptul că în cadrul procedurii de executare toate achitățile se fac prin intermediul executorului judecătoresc, executorul judecătoresc este persoană fizică investită de stat cu competența de a îndeplini activități de interes public prevăzute de prezenta lege și de alte legi, în exercitarea atribuțiilor de serviciu, executorul judecătoresc este exponentul puterii de stat, doar executorul judecătoresc licențiat și investit în condițiile prezentei legi poate efectua executarea silită.

CIA „ASITO” SA consideră că în conformitate cu prevederile legale menționate supra, debitorul în cadrul procedurii de executare dacă achită în contul executorului judecătoresc suma datorată creditorului, obligație se consideră a fi stinsă prin executarea acesteia.

Prin legea nr. 191 din 23.09.2016 a fost modificat art. 41, alin. (3) a Codului de Executare al Republicii Moldova și anume: La articolul 41 alineatul (3), textul „sau în cel mult 3 zile” se substituie cu textul „, dar nu mai mult de 4 zile”, iar în final se completează cu textul: „În cazul transferării sumelor la contul creditorului, creanța se consideră stinsă din momentul în care suma datorată este înscrisă în contul creditorului.” Redacția finală fiind:

(3) Sumele aflate în contul executorului judecătoresc se eliberează ori se transferă imediat, dar nu mai mult de 4 zile lucrătoare. În cazul transferării sumelor la contul creditorului, creanța se consideră stinsă din momentul în care suma datorată este înscrisă în contul creditorului.

Prezenta normă a intrat în vigoare la 28.04.2017.

CIA „ASITO” SA consideră că prevederile art. 41, alin. (3) a Codului de Executare al Republicii Moldova sunt neconstituționale, încalcă drepturile și libertățile a persoanelor stipulate în Constituția Republicii Moldova și anume sintagma „În cazul transferării sumelor la contul creditorului, creanța se consideră stinsă din momentul în care suma datorată este înscrisă în contul creditorului.” duce la supra împovărarea ilegală a debitorului.

III – CIRCUMSTANȚELE LITIGIULUI EXAMINAT DE CĂTRE INSTANȚA DE JUDECATĂ

(A se vedea Partea a III-a a Notiței Explicative)

13.

În fapt, prin hotărârea judecătorească Chișinău (sediul Râșcani) nr. 2-760/2016 din 18.07.2016 a fost dispusă încasarea contului CIA „ASITO” SA în beneficiul lui Berzan Gheorghe (a.n. 02.09.1976, domiciliat în mun. Chișinău, str. V. Badiu 12, ap. 8) și BC „Moldindconbank” SA (c/f 1002600028096) cu titlul de despăgubire de asigurare suma de 311096 lei, cu titlul de dobândă de întârziere suma de 97428,40 lei, cu titlul de penalitate suma de 55997,28 lei, în total suma de 464521,68 lei, încasarea din contul CIA „ASITO” SA în beneficiul lui Berzan Gheorghe (a.n. 02.09.1976, domiciliat în mun. Chișinău, str. V. Badiu 12, ap. 8) cu titlul de cheltuieli de judecată suma de 10000 lei, încasarea din contul CIA „ASITO” SA în beneficiul statului cu titlul de taxă de stat suma de 13935,65 lei.

La solicitarea lui Berzan Gheorghe judecătoria Chișinău (sediul Râșcani) în temeiul hotărârii nr. 2-760/2016 din 18.07.2016 a emis și eliberat titlul executoriu nr. 2-760/2016 privind încasarea din contul CIA „ASITO” SA în beneficiul lui Berzan Gheorghe (a.n. 02.09.1976, domiciliat în mun. Chișinău, str. V. Badiu 12, ap. 8) și BC „Moldindconbank” SA (c/f 1002600028096) cu titlul de despăgubire de asigurare suma de 311096 lei, cu titlul de dobândă de întârziere suma de 97428,40 lei, cu titlul de penalitate suma de 55997,28 lei, în total suma de 464521,68 lei și titlul executoriu nr. 2-760/2016 privind încasarea din contul CIA „ASITO” SA în beneficiul lui Berzan Gheorghe (a.n. 02.09.1976, domiciliat în mun. Chișinău, str. V. Badiu 12, ap. 8) cu titlul de cheltuieli de judecată suma de 10000 lei.

Prin încheierea executorului judecătoresc Roman Talmaci nr. 003/131-1107/17 din 27.04.2017 a fost dispusă intentarea procedurii de executare în baza titlului executoriu nr. 2-760/2016 din 21.12.2016 emis de judecătoria Chișinău (sediul Râșcani) privind încasarea de la CIA „ASITO” SA în beneficiul lui Berzan Gheorghe (a.n. 02.09.1976, domiciliat în mun. Chișinău, str. V. Badiu 12, ap. 8) și BC „Moldindconbank” SA (c/f 1002600028096) cu titlul de despăgubire de asigurare suma de 311096 lei, cu titlul de dobândă de întârziere suma de 97428,40 lei, cu titlul de penalitate suma de 55997,28 lei, în total suma de 464521,68 lei.

Prin încheierea executorului judecătoresc Roman Talmaci nr. 003/131-1108/17 din 27.04.2017 a fost dispusă intentarea procedurii de executare în baza titlului executoriu nr. 2-760/2016 din 21.12.2016 emis de judecătoria Chișinău (sediul Râșcani) privind încasarea de la CIA „ASITO” SA în beneficiul lui Berzan Gheorghe (a.n. 02.09.1976, domiciliat în mun. Chișinău, str. V. Badiu 12, ap. 8) suma în mărime de 10000 lei cu titlul de cheltuieli de judecată.

CIA „ASITO” SA a recepționat încheierea executorului judecătoresc Roman Talmaci nr. 003/131-1107/17 din 27.04.2017 la 27.04.2017.

CIA „ASITO” SA a recepționat încheierea executorului judecătoresc Roman Talmaci nr. 003/131-1108/17 din 27.04.2017 la 27.04.2017.

La 10.06.2017 CIA „ASITO” SA a transferat în contul special a executorului judecătoresc Roman Talmaci datoria conform încheierilor nr. 003/131-1107/17 din 27.04.2017 și nr. 003/131-1108/17 din 27.04.2017, fapt confirmat și de executorul judecătoresc Roman Talmaci prin încheierile nr. 003/131-1107/17 din 05.06.2017 și nr. 003/131-1108/17 din 05.06.2017.

Prin încheierea executorului judecătoresc Roman Talmaci nr. 003/131-1107/17 din 05.06.2017 a fost dispusă încasarea din contul CIA „ASITO” SA dobânda de întârziere pentru întârzierea executării a titlului executoriu nr. 2-760/2016 din 21.12.2016 emis de judecătoria Chișinău, sediul Râșcani, calculată pentru perioada 21.12.2016 – 15.05.2017, în sumă totală de 26068,65 lei.

La încheierea executorului judecătoresc Roman Talmaci nr. 003/131-1107/17 din 05.06.2017, a fost anexat borderoul calculului din 05.06.2017 prin care a fost obligată CIA „ASITO” SA să achite în beneficiul executorului judecătoresc Roman Talmaci suma în mărime de 2606,86 lei cu titlul de onorariu.

CIA „ASITO” SA a recepționat încheierea executorului judecătoresc Roman Talmaci nr. 003/131-1107/17 din 05.06.2017 la data de 05.06.2017, fapt confirmat prin înregistrarea actului cu numărul de intrare 1059 din 05.06.2017.

Prin încheierea executorului judecătoresc Roman Talmaci nr. 003/131-1108/17 din 05.06.2017 a fost dispus încasarea din contul CIA „ASITO” SA dobânda de întârziere pentru întârzierea executării a titlului executoriu nr. 2-760/2016 din 21.12.2016 emis de Judecătoria Chișinău, sediul Rîșcani, calculată pentru perioada 21.12.2016 – 15.05.2017, în sumă totală de 710,13 lei.

La încheierea executorului judecătoresc Roman Talmaci nr. 003/131-1108/17 din 05.06.2017, a fost anexat borderoul de calcul din 05.06.2017 prin care a fost obligată CIA „ASITO” SA să achite în beneficiul executorului judecătoresc Roman Talmaci suma în mărime de 500 lei cu titlul de onorariu.

CIA „ASITO” SA a recepționat încheierea executorului judecătoresc Roman Talmaci nr. 003/131-1108/17 din 05.06.2017 la data de 06.06.2017, fapt confirmat prin înregistrarea actului cu numărul de intrare 1060 din 06.06.2017.

La 15.06.2017 CIA „ASITO” SA a înaintat cerere către judecătoria Chișinău împotriva lui Berzan Gheorghe și executorul judecătoresc Roman Talmaci privind contestarea încheierilor nr. 003/131-1107/17 din 05.06.2017 și nr. 003/131-1108/17 din 27.04.2017.

IV – EXPUNEREA PRETINSEI SAU A PRETINSELOR ÎNCĂLCĂRI ALE CONSTITUȚIEI, PRECUM ȘI A ARGUMENTELOR ÎN SPRIJINUL ACESTOR AFIRMAȚII

(A se vedea Partea a IV-a a Notiței Explicative)

14.

Conform prevederilor art. 23 a Constituției Republicii Moldova:

Dreptul fiecărui om de a-și cunoaște drepturile și îndatoririle

(1) Fiecare om are dreptul să i se recunoască personalitatea juridică.

(2) Statul asigură dreptul fiecărui om de a-și cunoaște drepturile și îndatoririle. În acest scop statul publică și face accesibile toate legile și alte acte normative.

Conform prevederilor art. 46 a Constituției Republicii Moldova:

Dreptul la proprietate privată și protecția acesteia

(1) Dreptul la proprietate privată, precum și creanțele asupra statului sînt garantate.

(2) Nimeni nu poate fi expropriat decît pentru o cauză de utilitate publică, stabilită potrivit legii, cu dreaptă și prealabilă

espăgubire.

(3) Averea dobîndită licit nu poate fi confiscată. Caracterul licit al dobîndirii se prezumă.

(4) Bunurile destinate, folosite sau rezultate din infracțiuni ori contravenții pot fi confiscate numai în condițiile legii.

(5) Dreptul de proprietate privată obligă la respectarea sarcinilor privind protecția mediului înconjurător și asigurarea unei vecinătăți, precum și la respectarea celorlalte sarcini care, potrivit legii, revin proprietarului.

(6) Dreptul la moștenire a proprietății private este garantat.

Conform prevederilor art. 54 a Constituției Republicii Moldova:

Restrîngerea exercițiului unor drepturi sau al unor libertăți

(1) În Republica Moldova nu pot fi adoptate legi care ar suprima sau ar diminua drepturile și libertățile fundamentale ale omului și cetățeanului.

(2) Exercițiul drepturilor și libertăților nu poate fi supus altor restrîngeri decît celor prevăzute de lege, care corespund normelor unanim recunoscute ale dreptului internațional și sînt necesare în interesele securității naționale, integrității teritoriale, bunăstării economice a țării, ordinii publice, în scopul prevenirii tulburărilor în masă și infracțiunilor, protejării drepturilor, libertăților și demnității lor persoane, împiedicării divulgării informațiilor confidențiale sau garantării autorității și imparțialității justiției.

(3) Prevederile alineatului (2) nu admit restrîngerea drepturilor proclamate în articolele 20-24.

(4) Restrîngerea trebuie să fie proporțională cu situația care a determinat-o și nu poate atinge existența dreptului sau a libertății.

Conform prevederilor art. 643, alin. (1) a Codului Civil al Republicii Moldova:

(1) Executarea stinge obligația numai în cazul în care este efectuată în modul corespunzător.

Conform prevederilor art. 572, alin. (1) și (2) a Codului Civil al Republicii Moldova:

(1) Temeiul executării rezidă în existența unei obligații.

(2) Obligația trebuie executată în modul corespunzător, cu bună-credință, la locul și în momentul stabilit.

Conform prevederilor art. 579, alin. (1) a Codului Civil al Republicii Moldova:

Debitorul trebuie să execute obligația către creditor sau persoana împuternicită de acesta ori către persoana împuternicită prin lege sau hotărîre judecătorească. Conform prevederilor art. 10, alin. (1) a Codului de Executare al Republicii Moldova:

(1) Executarea silită reprezintă un ansamblu de măsuri, prevăzute de prezentul cod, prin care creditorul realizează, prin intermediul executorului judecătoresc, cu concursul organelor de stat abilitate, drepturile sale recunoscute printr-un document executoriu, dacă debitorul nu-și îndeplinește benevol obligațiile.

art.62 din prezentul cod.

(2) Sumele destinate creditorilor se transferă de către debitor pe contul curent special al executorului judecătoresc ori se remit în numerar executorului judecătoresc. Sumele menționate se depun sau se transferă de către debitor în monedă națională, precum

și în valută străină, inclusiv în numerar de către persoanele fizice – în cazurile în care Legea nr.62-XVI din 21 martie 2008 privind reglementarea valutară permite primirea/efectuarea pe teritoriul Republicii Moldova a plăților și a transferurilor în valută străină în privința datoriei dintre creditor și debitor.

(3) Executorul judecătoresc depune neîntârziat sumele destinate creditorilor pe contul său curent special.

(4) Sumele încasate în folosul statului se depun de către debitor sau de către executorul judecătoresc nemijlocit în instituția financiară.

CIA „ASITO” SA consideră ca prin normele legale menționate mai sus este cert stabilit faptul că obligația debitorului se stinge în momentul executării obligației direct creditorului sau reprezentantului acestuia, ultimul fiind împuternicit de către creditor sau împuternicit prin lege și/sau hotărâre judecătorească.

La fel, CIA „ASITO” SA consideră cert stabilit prin normele legale menționate supra faptul că în cadrul procedurii de executare toate achitățile se fac prin intermediul executorului judecătoresc, executorul judecătoresc este persoană fizică investită de stat cu competența de a îndeplini activități de interes public prevăzute de prezenta lege și de alte legi, în exercitarea atribuțiilor de serviciu, executorul judecătoresc este exponentul puterii de stat, doar executorul judecătoresc licențiat și investit în condițiile prezentei legi poate efectua executarea silită.

CIA „ASITO” SA consideră că în conformitate cu prevederile legale menționate supra, debitorul în cadrul procedurii de executare dacă achită în contul executorului judecătoresc suma datorată creditorului, obligație se consideră a fi stinsă prin executarea acesteia.

Prin legea nr. 191 din 23.09.2016 a fost modificat art. 41, alin. (3) a Codului de Executare al Republicii Moldova și anume: La articolul 41 alineatul (3), textul „sau în cel mult 3 zile” se substituie cu textul „, dar nu mai mult de 4 zile”, iar în final se completează cu textul: „În cazul transferării sumelor la contul creditorului, creanța se consideră stinsă din momentul în care suma datorată este înscrisă în contul creditorului.” Redacția finală fiind:

(3) Sumele aflate în contul executorului judecătoresc se eliberează ori se transferă imediat, dar nu mai mult de 4 zile lucrătoare. În cazul transferării sumelor la contul creditorului, creanța se consideră stinsă din momentul în care suma datorată este înscrisă în contul creditorului.

Prezenta normă a intrat în vigoare la 28.04.2017.

CIA „ASITO” SA consideră că prevederile art. 41, alin. (3) a Codului de Executare al Republicii Moldova sunt neconstituționale, încalcă drepturile și libertățile a persoanelor stipulate în Constituția Republicii Moldova și anume sintagma „În cazul transferării sumelor la contul creditorului, creanța se consideră stinsă din momentul în care suma datorată este înscrisă în contul creditorului.” duce la supra împovărarea ilegală a debitorului.

Totodată CIA „ASITO” SA consideră că aplicarea prevederilor art. 41, alin. (3) a Codului de Executare al Republicii Moldova în redacția prezentă va da naștere insecurității juridice și incertitudinii pentru subiectele de drept vizate, or, în jurisprudența sa Curtea Europeană a statuat că: „[...] odată ce statul adoptă o soluție, aceasta trebuie să fie pusă în aplicare cu claritate și coerență pentru a evita pe cât este posibil insecuritatea juridică și incertitudinea pentru subiectele de drept vizate de către măsurile de aplicare a acestei soluții [...]” (Hotărârea CEDO Păduraru versus România).

Potrivit jurisprudenței Curții Europene: “O normă este accesibilă și previzibilă numai atunci când este redactată cu o suficientă precizie, în așa fel încât să permită oricărei persoane să își corecteze conduita și să fie capabilă, cu consiliere adecvată, să revadă, într-o măsură rezonabilă, consecințele care pot apărea dintr-o normă. [...] legea trebuie să fie accesibilă într-un mod adecvat: cetățeanul trebuie să aibă un indiciu adecvat, în circumstanțe concrete, asupra reglementărilor legale aplicabile [...]” (Hotărârea CEDO Silver versus Regatul Unit).

CIA „ASITO” SA consideră că expresia „În cazul transferării sumelor la contul creditorului, creanța se consideră stinsă din momentul în care suma datorată este înscrisă în contul creditorului.” Din conținutul art. 41, alin. (3) a Codului de Executare al Republicii Moldova este neconstituțională, la adoptarea acesteia nu s-a ținut cont de prevederile legislației materiale în vigoare, prin urmare prevederea a adus incertitudine și insecuritate juridică pentru subiecții de drept vizați de aceasta.

V – CERINȚELE AUTORULUI SESIZĂRII

(A se vedea capitolul V al Notiței Explicative)

15.

Să fie admisă prezenta sesizare.

Să fie declarată neconstituțională propoziția „În cazul transferării sumelor la contul creditorului, creanța se consideră stinsă din momentul în care suma datorată este înscrisă în contul creditorului.” din art. 41, alin. (3) a Codului de Executare al Republicii Moldova nr. 443-XV din 24.12.

VI – DATE SUPLIMENTARE REFERITOARE LA OBIECTUL SESIZĂRII

(A se vedea capitolul VI din Notița Explicativă)

16.

VII - LISTA DOCUMENTELOR

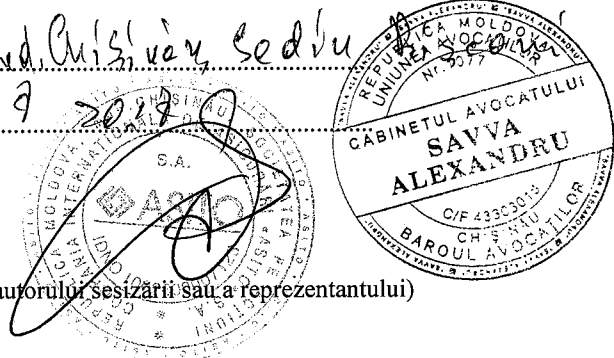
17. a) Copia certificată a titlului executoriu nr. 2-760/2016 din 21.12.2016.
- b) Copia certificată a titlului executoriu nr. 2-760/2016 din 21.12.2016.
- c) Copia certificată a încheierii nr. 003/131-1107/17 din 27.04.2017.
- d) Copia certificată a încheierii nr. 003/131-1108/17 din 27.04.2017.
- e) Copia certificată a ordinului de plată nr. 588 din 10.05.2017.
- f) Copia certificată a delegației nr. 07 din 15.05.2017.
- g) Copia certificată a cererii Creditorului din 15.05.2017.
- h) Copia certificată a încheierii nr. 003/131-1107/17 din 05.05.2017.
- i) Copia certificată a încheierii nr. 003/131-1108/17 din 05.05.2017.
- j) Copia certificată a extrasului din registrul persoanelor juridice ținut de Camera de înregistrare de stat.
- k) Împuternicirilor reprezentantului.

VIII - DECLARAȚIA ȘI SEMNATURA

(A se vedea capitolul VIII al Notiței Explicative)

18. Declar pe onoare ca informațiile ce figurează în prezentul formular de sesizare sunt exacte.

Locul W. Cristodan Srd. Chisinau, sediu
Data 09 august 2019



(Semnătura autorului sesizării sau a reprezentantului)