**CANDIDAT COD A1039 HOTĂRÂREA nr. 21**

Cod ECLI ECLI:RO:.......

Dosar nr. ..........

R O M Â N I A

CURTEA DE APEL ..........

SECTIA ............

**DECIZIA CIVILĂ Nr. ........**

Şedinţa publică din ..........

Completul compus din:

PREŞEDINTE **CANDIDAT COD A1039**

Judecător ..........

Grefier ..............

Pentru astăzi a fost amânată pronunțarea asupra apelurilor formulate de reclamanta A..... SRL şi de pârâta C...... SRL împotriva sentinţei civile nr. .... din ..... pronunţată de Tribunalul ........

Dezbaterile în cauza de faţă au avut loc în cadrul şedinţei de judecată din ........, potrivit celor consemnate în încheierea din acea zi. Instanţa, a amânat pronunţarea în vederea deliberării şi pentru a da posibilitatea părţilor să depună la dosar concluzii scrise la data de .........

**C U R T E A**

Asupra apelurilor de faţă;

Analizând actele şi lucrările dosarului, reţine următoarele :

Prin sentinţa civilă nr. ...... din ......... pronunţată de Tribunalul ........ s-a respins acţiunea formulată de reclamanta societatea A....... SRL, cu sediul în Or. R...., ....., jud. ......., în contradictoriu cu pârâta societatea C..... SRL, cu sediul în R....., ......, jud. ....... S-a respins cererea reconvenţională formulată de reclamanta reconvenţional societatea C..... SRL în contradictoriu cu pârâta reconvenţional societatea A....... SRL.

Pentru a pronunţa această sentinţă, instanţa de fond a reţinut următoarele :

Reclamanta-pârâtă reconvenţional societatea A....... SRL solicită obligarea pârâtei-reclamantă reconvenţional societatea C....... SRL la plata sumei de 936.265,59 lei, reprezentând cota din pierderile pe care trebuie aceasta să le suporte în urma contractului de asociere în participaţie încheiat de părţi la data de 12.04.2016, neachitate, la care se adaugă dobânda penalizatoare şi actualizarea tuturor sumelor pretinse cu indicele de inflaţie.

Pe cale reconvenţională, reclamanta reconvenţional societatea C..... SRL solicită obligarea pârâtei reconvenţional societatea A...... SRL la restituirea sumei de 290.500 USD, reprezentând plăţi făcute în baza unui aceluiaşi contract de asociere în participaţie, care nu s-a mai încheiat între părţi.

În fapt, instanţa a reţinut că, prin contractul de asociere în participaţie din data de 12.04.2016, invocat de reclamantă (f. ...-.... vol. I dos.), se menţionează că societatea A.....SRL, în calitate de participant (asociat) prim şi societatea C...... SRL, în calitate de participant (asociat) secund, au convenit încheierea acestui contract, în temeiul art. 1949 -1954 Cod civil, asocierea având ca obiect „desfăşurarea în comun a unor activităţi în vederea obţinerii de beneficii” (art. 2.1).

La Cap. III –„Durata asocierii” se prevede:

3.1. Durata asocierii este strâns legată şi depinde de durata contractului de închiriere a avionului Boeing 737-300 MSN ... de la compania D....., astfel că durata asocierii constitute în baza prezentului contract este de 24 de luni, începând cu data de 11.04.2014 şi până la 11.04.2018 şi intră în vigoare la data semnării prezentului contract.

3.2 încetarea contractului de închiriere a avionului Boeing 737-300 MSN .... cu compania D..... determină şi încetarea prezentului contract de asociere.

La Cap. IV –„Aporturile părţilor” se prevede:

4.1.1. Participantul (asociatul) prim contribuie cu:

a) va încheia şi va semna contractul de închiriere a avionului Boeing 737-300 MSN ...., an de fabricaţie 1992, cu societatea D....., societate aparţinând zonei libere constituită şi înregistrată în conformitate cu prevederile legii ŢĂRII Z...., cu sediul social înregistrat în Y...., ......, ŢĂRII Z....,; …

d) administrează activitatea asociaţiei, ţine evidenţele contabile şi se îngrijeşte de repartizarea beneficiilor;

e) foloseşte sumele aduse ca aport în asociaţie de asociatul secund exclusiv în vederea încheierii şi a plăţii chiriei avionului închiriat şi a tuturor cheltuielilor aferente activităţii de transport aerian de pasageri desfăşurate cu avionul B737-300 MSN ....; …

4.1.2. Participantul (asociatul) secund contribuie cu:

a) Asociatul secund va participa la realizarea obiectivelor economice ale asociaţiei prin asigurarea capitalului de lucru necesar desfăşurării de către asociatul prim a activităţii stipulate mai sus, sens în care, va pune la dispoziţia asociatului prim şi va achita un procent de 49% din plata chiriei lunare stabilite prin contractul de închiriere şi din toate cheltuielile aferente utilizării avionului B737-300 MSN ...., inclusiv din garanţia constituită cu titlu de „Security deposit”.

4. 2. În relaţiile încheiate cu terţii, conform art. 1953 Cod civil, asociatul prim se obligă să declare calitatea în care contractează, de asociat al acestei asociaţiuni în participaţie, asociaţii fiind ţinuţi solidar pentru obligaţiile şi drepturile pe care asociatul prim le angajează în relaţia cu terţii.

La Cap. V –„Conducerea şi administrarea societăţii” se prevede:

5.1. Asociaţiunea va fi condusă şi administrată de un consiliu format din 2 membri, în persoana d-lui E..... şi în persoana d-lui F.......

5.2. a) Consiliul de conducere şi de administrare al asociaţiunii se întruneşte în şedinţe ordinare o dată pe lună şi ori de câte ori este necesar, în şedinţe extraordinare, din iniţiativa uneia dintre părţi.

b) Hotărârile adunării generale se iau prin consens …

5.3. Sumele aduse ca aport de către asociaţi se vor depune în cont bancar special deschis la Banca G...... sau altă bancă convenită de părţi cu ocazia asocierii. De asemenea, plata sau încasarea facturilor se va face prin intermediul acestui cont cu semnătura asociatului prim şi acordul asociatului secund.

La Cap. VI –„Repartizarea beneficiilor şi pierderilor” se arată că:

6.3. Repartizarea beneficiilor sau pierderilor rezultate din activităţile comune desfăşurate de coasociaţi din cadrul asociaţiunii se va efectua lunar, proporţional cu cota de participare a fiecăruia, astfel:

- asociatul prim –A...... SRL – 51% participare la beneficii şi pierderi;

- asociatul secund –C........ SRL – 49% participare la beneficii şi pierderi.

6.4. Beneficiul asociaţiei se va stabili, conform regulii de mai sus, în fiecare lună şi se va repartiza asociaţilor până cel mai târziu la data de 15 a lunii următoare celei pentru care se face raportarea.

6.5 dacă se înregistrează pierderi pe o perioadă de şase luni consecutiv, asociaţii pot hotărî desfiinţarea asociaţiei şi retragerea participaţiunilor.

La Cap. VIII –„Încetarea contractului” se prevede:

8.1 Asocierea în participaţiune îşi încetează activitatea ca urmare a următoarelor cauze:…

c) odată cu încetarea contractului de închiriere încheiat de asociatul prim cu terţul E.......

În drept, potrivit dispoziţiilor art. 1949 Cod civil „Contractul de asociere în participaţie este contractul prin care o persoană acordă uneia sau mai multor persoane o participaţie la beneficiile şi pierderile uneia sau mai multor operaţiuni pe care le întreprinde.”

În cauză, instanţa reţine că pârâta C...... SRL nu a semnat contractul din data de 12.04.2016, invocat de reclamantă şi descris mai sus, însă a efectuat plăţi în sumă de 880.000,00 lei la data de 14.04.2016 –în contul de la Banca G..... (f. ..... vol. III dos) şi de 279.810,00 lei la data de 03.06.2016 –în contul de la H..... (f. ...... vol. III dos.), conturi indicate de reprezentantul legal al reclamantei, ambele plăţi fiind făcute cu menţiunea „plata cf contract asociere în participaţie”.

Prin urmare, încheierea contractului s-a realizat printr-o acceptare „implicită” a ofertei de a contracta, în temeiul art. 1196 alin. 1 Cod civil, care prevede că „orice act sau fapt al destinatarului constituie acceptare dacă indică în mod neîndoielnic acordul său cu privire la ofertă. Dispoziţiile art. 1186 rămân aplicabile”.

Regula statuată de acest text de lege este în sensul că va constitui acceptare orice act sau fapt al destinatarului dacă indică în mod neîndoielnic acordul său cu privire la ofertă, astfel cum aceasta a fost formulată, şi ajunge în termen la autorul propunerii de a contracta. Acceptarea nu presupune condiţii speciale de formă, ci poate fi exprimată prin orice mijloace din care rezultă, în mod cert, acordul cu cele conţinute de ofertă. Mijloacele folosite de către acceptant trebuie să presupună în principiu o acţiune, o exteriorizare a consimţământului, care nu are nevoie de interpretare, raportat la context. În acest sens, dispoziţiile art. 1186 alin.2 Cod civil –la care face trimitere art. 1196 alin. 1 Cod civil– dispune că acceptarea se poate face în orice mod, printr-un act sau fapt concludent (de regulă, executarea prestaţiei impuse de încheierea contractului), în temeiul ofertei, al practicilor statornicite între părţi, al uzanţelor sau potrivit naturii afacerii.

Instanţa a apreciat că, în speţă, este vorba de o acceptare a ofertei prin executarea contractului de către destinatarul ofertei, respectiv contractul de asociere în participaţie se consideră încheiat la data de 14.04.2016 (data primei plăţi), în forma prezentată de reclamanta A..... SRL, în condiţiile în care pârâta C...... SRL a achitat sume importante de bani cu menţiunea indicată mai sus, respectiv „plata cf contract asociere în participaţie”.

Faptul că plăţile menţionate au fost făcute în două conturi diferite, deşi în contract se menţionează că sumele aduse ca aport de către asociaţi se vor depune în cont bancar special deschis la Banca G...... sau altă bancă convenită de părţi cu ocazia asocierii, nu este de natură a afecta încheierea contractului de către părţi, în modalitatea descrisă anterior, deoarece pârâta a acceptat să facă plăţile în respectivele conturi, fără obiecţiuni la data plăţii.

De asemenea, pârâta a acceptat implicit faptul că, deşi contractul de asociere în participaţie poartă data de 12.04.2016, la clauza de la pct. 3.1 s-a menţionat că durata asocierii începe cu data de 11.04.2016, că aceasta depinde de durata contractului de închiriere a avionului Boeing 737-300 MSN .... de la compania D......., dar şi că respectivul contract de închiriere va fi încheiat de participantul (asociatul) prim (clauza de la pct. 4.1.1), aportul pârâtei, în calitate de participant (asociatul) secund, fiind acela de a asigura capitalul de lucru necesar desfăşurării de către asociatul prim a activităţii stipulate mai sus, prin achitarea un procent de 49% din plata chiriei lunare stabilite prin contractul de închiriere şi din toate cheltuielile aferente utilizării avionului (pct. 4.1.2).

În acelaşi timp, pentru a se putea verifica dreptul şi obligaţia pârâtei de a participa la repartizarea beneficiilor sau pierderilor rezultate din activităţile comune desfăşurate de coasociaţii din cadrul asociaţiunii, instanţa reţine că la cap. V şi VI din contract, descrise în detaliu mai sus, părţile au stabilit participarea asociatului secund la conducerea asociaţiunii, prin persoana d-lui F...... (pct.5.1), respectiv prin Consiliul de conducere şi de administrare al asociaţiunii, care trebuia să se întrunească în şedinţe ordinare o dată pe lună şi ori de câte ori este necesar, în şedinţe extraordinare, din iniţiativa uneia dintre părţi (pct.5.2).

De asemenea, s-a stabilit în contract că repartizarea beneficiilor sau pierderilor rezultate din activităţile comune desfăşurate de coasociaţi din cadrul asociaţiunii se va efectua lunar, proporţional cu cota de participare a fiecăruia, până cel mai târziu la data de 15 a lunii următoare celei pentru care se face raportarea (pct.6.6 şi 6.4).

Or, reclamanta solicită în cauză o sumă de bani ce reprezintă, în opinia acesteia, 49% din pierderile suferite de asociere, din anii 2016-2017, fără a avea nicio raportare lunară şi fără a depune vreun act din care să rezulte administrarea comună a asocierii în respectiva perioadă, conform dispoziţiilor contractuale menţionate. De asemenea, deconturile anuale invocate (nemenţionate în contract), nu poartă semnătura consiliului de administraţie, nu au număr de înregistrare în contabilitatea asocierii şi nu există vreo dovadă de aducere la cunoştinţă a acestora către asociatul secund, anterior formulării cererii de chemare în judecată. Înscrisul adresat „În atenţia d-lui administrator F.....”, depus la fila ... vol. I dos., nu poate constitui dovadă de comunicare a vreunui decont de cheltuieli efectuate şi venituri încasate, în condiţiile în care nu poartă nici un număr şi dată de înregistrare nici la reclamantă, nici la pârâtă şi nu există nici vreo dovadă de comunicare prin poştă, fax, email, etc.

În aceste condiţii, instanţa nu are posibilitatea de a verifica dacă sumele înscrise în deconturile pe ani ataşate cererii de chemare în judecată şi documentele de plată verificate de expertul judiciar numit în cauză se referă la prezenta asociere sau priveşte şi alte activităţi comerciale ale reclamantei. Astfel, nu este cert dacă combustibilul dovedit cu documentele invocate a fost folosit strict pentru cursele efectuate de avionului Boeing 737-300 MSN .... închiriat de la compania D......, dacă cheltuielile cu deplasările, detaşările, şcolarizările, respectiv salariile personalului au fost necesare în totalitate pentru folosirea avionului închiriat sau, dimpotrivă, se referă şi la personal neimplicat în activitatea ce face obiectul asocierii.

Raportat tuturor acest considerente de fapt şi de drept, apreciind că suma de 936.265,59 lei, pretinsă de reclamanta A...... SRL prin cererea de chemare în judecată, nu este certă şi exigibilă, în condiţiile art. 663 C.pr.civ., urmează a fi respinsă acţiunea formulată de aceasta în contradictoriu cu pârâta C....... SRL.

Cu privire la cererea reconvenţională, instanţa a reţinut că pârâta-reclamantă reconvenţional C...... SRL pretinde a i se restitui suma de 290.500 USD, ca reprezentând c/val plăţilor făcute către reclamanta-pârâtă reconvenţional, în sumă de 880.000,00 lei la data de 14.04.2016 –în contul de la Banca G..... (f. ... vol. III dos.) şi de 279.810,00 lei la data de 03.06.2016 –în contul de la H...... (f. .... vol. III dos.).

Aşa cum s-a reţinut mai sus, reclamanta reconvenţional a efectuat cele două plăţi în temeiul pct. 4.1.2 din contract, prin care s-a obligat că va pune la dispoziţia asociatului prim şi va achita un procent de 49% din plata chiriei lunare stabilite prin contractul de închiriere şi din toate cheltuielile aferente utilizării avionului B737-300 MSN ..., inclusiv din garanţia constituită cu titlu de „Security deposit”.

În condiţiile în care instanţa a reţinut că contractul de asociere în participaţie a fost încheiat prin acceptarea ofertei pârâtei reconvenţional conform dispoziţiilor art. 1196 alin. 1 Cod civil, respectiv prin plata unor sume de bani conform clauzelor contractuale, iar reclamanta reconvenţional nu solicită în cauză nulitatea sau rezoluţiunea acestui contract, nu există temei pentru restituirea prestaţiei contractuale a acesteia.

Raportat tuturor acest motive, a fost respinsă cererea reconvenţională formulată de reclamanta reconvenţional C..... SRL în contradictoriu cu pârâta reconvenţional A.....SRL, ca nefondată.

**Împotriva acestei sentinţe, în termen legal au declarat apel atât reclamanta pârâtă A..... SRL cât şi pârâta reclamantă C..... SRL.**

**Pârâta reclamantă C...... SRL** a solicitat modificarea în parte a sentinţei primei instanţe, în sensul admiterii cererii reconvenţionale şi a obligării reclamantei la plata către ea a sumei de 290.500 USD la curs BNR din ziua plăţii şi la plata dobânzii legale de la data depunerii acţiunii.

În motivarea cererii de apel, a arătat, în esenţă următoarele :

Deşi instanţa a reţinut că ea nu a semnat contractul din data de 12.04.2016, totuşi apreciază greşit, contrar dispoziţiilor art. 1950 Cod civil că încheierea contractului s-a realizat printr-o acceptare implicită a ofertei de a contracta.

Conform art. 1950 Cod civil, acest tip de contract se probează numai prin înscris, forma fiind cerută ad validitatem, atât pentru atenţionarea părţilor asupra importanţei actului, asigurarea libertăţii şi certitudinii consimţământului, exercitarea unui contract cu privire la aceste acte.

A mai arătat apelanta că această formă ad validitatem, reprezintă un element esenţial al actului juridic civil este incompatibilă cu manifestarea de voinţă tacită şi este exclusivă.

Că acceptarea contractului de asociere în formă depusă de reclamant nu poate fi prezumată neexistând acceptul C..... SRL cu privire la modul de repartizare a beneficiilor şi pierderilor sau a conducerii/administrării asociaţiei.

Apelanta a învederat şi faptul că avansarea respectivelor sume de bani nu a însemnat că a acceptat condiţiile contractuale. Aşa cum rezultă din corespondenţa dintre părţi, mai ales din emailul transmis de A...... SRL la data de 14.04.2016, plata se realiza indiferent de situaţie, adică chiar dacă părţile nu ajungeau la un acord.

Rezultă, prin urmare că încasarea de către reclamantă a sumelor plătite de ea reprezintă o îmbogăţire fără justă cauză, astfel că cererea sa reconvenţională trebuie admisă.

**Reclamanta pârâtă A..... SRL** a solicitat, prin cererea de apel schimbarea în parte a acestei hotărâri în sensul admiterii acţiunii sale şi a obligării pârâtei C...... SRL şi la suportarea pierderilor suferite în cuantum de 936.256,59 lei, cu cheltuieli de judecată.

În motivarea cererii de apel a arătat, în esenţă, următoarele :

Instanţa de fond şi-a întemeiat dispozitivul pe considerente preluate din apărările formulate de pârâtă, fără a ţine cont de toate probele administrate, inclusiv de raportul de expertiză administrat în cauză.

De asemenea, soluţia instanţei este contradictorie în sensul că deşi reţine împrejurarea că între părţi, contractul e asociere a fost corect încheiat prin efectuarea de plăţi în cuantum de 880.000 lei şi de 279.810 lei, nu se reţin concluziile raportului de expertiză în sensul că aceste sume reprezintă doar 27,16% din totalul de 49%, obligaţie aportare.

Reţinându-se contractul de asociere ca valabil încheiat conform dispoziţiilor art. 6.3 din acest contract şi a art. 1270 Cod civil, C...... SRL trebuia să participe atât la beneficii, cât şi la pierderi, contrar reţinerilor primei instanţe, în sensul că nu ar fi existat o raportare lunară şi că nu s-au depus acte din care să rezulte administrarea comună a asocierii, aceste aspecte sunt demontate de întrebările la interogatoriu şi de reţinerile expertului cauzei,. Care în raportul de expertiză detaliază modul în care funcţionează asocierea.

Instanţa nu avea cum să verifice ea însăşi raporturile dintre părţi, dar ulterior nu a luat în calcul expertiza dispusă, fără a arăta pentru care motive.

A mai arătat aceasta că respectivul contract de asociere a fost încheiat, potrivit art. 1196 alin. 1 Cod civil la data de 14.04.2016 şi a operat până la 05.04.2017, data încetării contractului de închiriere pentru avionul Boeing B737 – 300 MSN .....

În această perioadă s-au obţinut venituri de 5.405.081,98 lei şi s-au efectuat cheltuieli de 9.682.787,28 lei, rezultând un deficit de 4.277.705,30 lei, astfel că pierderea repartizată către C... SRL a fost de 2.096.075,79 lei.

Cum C..... SRL a achitat sumele de 880.000 lei şi 279.810 lei aceasta mai are de achitat diferenţa de 936.265,59 lei.

A mai arătat apelanta că în mod eronat instanţa a apreciat că nu poate veridica dacă sumele înscrise în deconturi se referă la asociere sau privesc şi alte activităţi comerciale ale sale, în condiţiile în care au fost întocmite calcule şi deconturi individuale, iar pârâta nu a făcut obiecţiuni cu privire la modul de întocmire a acestora.

Ambele părţi au formulat întâmpinare, fiecare solicitând respingerea apelului declarat de partea adversă.

**Analizând în limitele cererilor de apel stabilirea situaţiei de fapt şi aplicarea legii de către prima instanţă, Curtea constată următoarele** :

În ceea ce priveşte cererea de apel formulată de către apelanta C....... SRL, se constată că această critică soluţia instanţei învederând faptul că nu ar fi existat un contract de asociere în participaţiune legal încheiat.

Potrivit disp. art. 1950 Cod civil, contractul de asociere în participaţiune se probează prin înscris. Rezultă, prin urmare, faptul că acest contract este unul consensual, consimţământul părţilor fiind necesar a fi exprimat, însă forma înscrisă este cerută ad probationem, nu ad validitatem.

În cauză, prima instanţă a constatat că încheierea contractului s-a făcut, în esenţă, prin acceptarea ofertei de a contracta, în temeiul art. 1196 alin. 1 Cod civil.

Astfel, la data de 12.04.2016, reclamanta A..... SRL a transmis pârâtei C..... SRL oferta de contract de asociere în participaţiune, urmare a unor discuţii anterioare ale părţilor, fapt indicat chiar de pârâtă în întâmpinare şi dovedit de corespondenţa dintre părţi depusă la dosar (filele .... – .... vol. III).

Pârâta a efectuat 2 plăţi în valoare de 880.000 lei şi 279.810 lei la datele de 14.04.2016 şi 03.06.2016, la detaliile de plată fiind menţionat :”c.v. contract de asociere în particip..... A..... SRL” şi respectiv „c.v. plata conform contractului de asociere în participaţie 12.04.2016”.

Potrivit disp. art. 272 Cod procedură civilă : „Înscrisul sub semnătură privată este acela care poartă semnătura părţilor, indiferent de suportul său material. El nu este supus niciunei alte formalităţi, în afara excepţiilor anume prevăzute de lege.”

Rezultă, prin urmare, din coroborarea disp. art. 1187 şi 1196 Cod civil şi art. 272 Cod procedură civilă că pentru înscrierea contractului este suficientă ofertei de a contracta, în scris, semnată (contractul propus de reclamantă la 12.04.2016) şi a emiterii unui act care constituie acceptare, acel act reprezentând totodată faptul/actul concludent al executării obligaţiei din contract (ordinul de plată senat de către pârâta C...... SRL)

Rezultă, prin urmare că, în fapt, există un contract de asociere în participaţiune legal încheiat de către părţi, în sensul că există manifestare de voinţă a ambelor părţi în sensul încheierii contractului de asociere în participaţiune în forma propusă de reclamantă la data de 12.04.2016 (plata făcută de pârâtă la 03.06.2016 se referă expres la această dată) aceste manifestări de voinţă fiind exteriorizate prin întocmirea de înscrisuri semnate de către părţi (contractul de asociere semnat de reclamantă şi ordinul de efectuare a plăţii dat de către pârâtă).

Susţinerile apelantei pârâte în sensul că din corespondenţa părţilor şi din emailul trimis de reclamantă la data de 14.04.2016 ar rezulta contrariul sunt vădit nefondate.

Astfel, în adresele trimise de către C..... SRL către A...... SRL, aceasta se referă la o presupusă intenţia A..... SRL de a „nu mai dori să colaboreze cu C..... SRL pentru a realiza un parteneriat zboruri cu avionul Boeing 737 – 300 MSN ...” la „contractul de asociere în participaţiune întocmit de părţi” sau la „denunţarea unilaterală a contractului de către A..... SRL (filele ... – ... vol. III), toate aceste formulări presupunând existenţa contractului de asociere în participaţiune în fiinţă.

În emailul din data de 14.04.2016 orele 06:47:47 (fila .... vol. III) reclamanta A..... SRL foloseşte formula „Plata o realizăm indiferent de situaţie” dar se referă la o plată pe care ea, reclamanta urmează să o efectueze şi este vorba despre plata necesară închirierii avionului Boeing.

Cum respectivul email este anterior efectuării plăţii, respectiv a exteriorizării voinţei în sensul de a accepta oferta reclamantei, conţinutul său nu poate proba inexistenţa acordului de voinţă ulterior.

Rezultă, prin urmare că, în mod legal şi temeinic prima instanţă a reţinut că părţile au încheiat Contractul de asociere în participaţiune în forma propusă de către reclamantă la data de 12.04.2016 şi că plata sumelor de 880.000 lei la data de 14.04.2016 şi de 279.810 lei la data de 03.06.2016 efectuată de către pârâta s-a făcut în executarea obligaţiilor rezultate din acest contract.

Faţă de aceste aspecte plata respectivelor sume nu reprezintă vreo plată nedatorată, iar primirea lor de către reclamantă nu constituie o îmbogăţire fără just temei a acesteia, fapt pentru care în mod corect prima instanţă a respins cererea reconvenţională formulată de către pârâtă, având ca obiect restituirea respectivelor sume şi a dobânzii legale de la data formulării acţiunii.

În ceea ce priveşte motivele de apel invocate de către apelanta reclamantă pârâtă A..... SRL, Curtea reţine următoarele :

Este corectă susţinerea apelantei în sensul că prima instanţă a apreciat că între părţi s-a încheiat contractul de asociere în participaţiune fapt pentru care părţile au drepturile şi obligaţiile asumate prin acesta.

Astfel, potrivit dispoziţiilor contractuale apelanta re4clamantă, în calitate de asociat prim contribuia la această asociaţie prin suportarea unui procent de 51% din preţul chiriei lunare şi din cheltuielile aferente utilizării avionului B 737 – 300 MSN ..., inclusiv garanţia, după încheierea tot de către el a contractului de închiriere, desfăşura activitate de transport aviatic, asigura personalul necesar desfăşurării activităţii şi administra activitatea asociaţiei, în timp ce asociatul secund plătea 49% din preţul chiriei, cheltuielile aferente utilizării şi garanţia pentru avionul B 767 – 300 MSN .....

Chiar dacă, în cuprinsul art. 4.1.1 lit. d din Contract se indică faptul că asociatul prim administra activitatea asociaţiei ţinând registrele contabile şi îngrijindu-se de repartizarea beneficiilor, în cadrul art. V sunt detaliate aspectele referitoare la conducerea şi administrarea asociaţiunii, indicându-se faptul că aceasta este condusă şi administrată dintr-un consiliu format din 2 membrii, respectiv din numiţii E.... şi F...... (reprezentanţii celor doi asociaţi), hotărârile adunării luându-se prin consens.

Potrivit aceloraşi dispoziţii, Consiliul de administraţie lua hotărâri privind .

- modul de folosire a contribuţiei (aporturilor) coasociaţilor in cadrul activităţii asociaţiunii;

- programul de activitate, bugetul de venituri si cheltuieli, decontul de venituri si cheltuieli si in special rezultatele obţinute de asociaţiune - beneficiile realizate sau pierderile suferite si modul de lichidare si evitare a acestora;

- problemele legate de serviciile de transport de pasageri ce urmează a se realiza; d) tarifele serviciilor;

- prospectarea pieţei, identificarea furnizorilor si a clienţilor;

- numărul personalului necesar realizării obiectului asociaţiei, atribuţiile acestuia;

- calculul si repartizarea beneficiilor sau a pierderilor, potrivit cotelor de participare stabilite prin prezentul contract;

- orice alte probleme care apar in legătură cu funcţionarea asociaţiunii.

- modificarea obiectului de activitate al contractului;

- prelungirea duratei asociaţiunii;

- majorarea aporturilor coasociaţilor;

- încetarea contractului de asociaţiune in participaţiune;

- orice alta modificare a clauzelor contractului sau oricare alta hotărâre necesara bunului mers al asociaţiunii.

De asemenea plăţile se făceau de către asociatul prim, dar cu acordul asociatului secund.

Din întregul ansamblu probator administrat în cauză, nu rezultă că asociaţia ar fi funcţionat în sensul indicat în contract, respectiv faptul că toate cheltuielile pe care apelanta reclamantă le-a indicat ca fiind făcute pentru realizarea scopului asociaţiei ar fi fost aprobate de către asociatul secund şi nici că în cadrul Consiliului de considere şi administrarea s-ar fi purtat discuţii sau s-ar fi luat hotărâri referitoare la modul de folosire a contribuţiei, la programul de activitate, la tarifele serviciilor prestate, la stabilirea personalului necesar realizării obiectului asociaţiei sau la alte asemenea chestiuni.

Susţinerile apelantei reclamante, potrivit cărora raportul de expertiză întocmit în cauză ar dovedi modul în care a funcţionat asociaţia şi că doar un expert independent poate verifica raporturile dintre părţi, nu şi instanţa sunt vădit nefondate.

Pe de altă parte, concluziile raportului de expertiză reprezintă o probă ce trebuie coroborată cu celelalte dovezi de către instanţă, un expert neavând niciodată rolul de a stabili raporturile dintre părţi, respectiv conţinutul drepturilor şi obligaţiilor acestora.

Pe de altă parte, expertul a fost desemnat pentru a răspunde obiectivelor stabilite de către instanţă, respectiv pentru ca în baza documentelor şi înregistrărilor contabile să realizeze calculele referitoare la veniturile, cheltuielile şi pierderile suferire în cadrul asocierii, la aportarea de către pârâtă a cotei de 49%, a cotei de pierderi şi a accesoriilor.

Efectuarea respectivelor calcule, pe baza documentelor şi înregistrărilor contabile ale reclamantei nu echivalează cu stabilirea existenţei unor drepturi şi obligaţii sau a întinderii acestora.

De asemenea, se reţine faptul că formularea de către pârâta C..... SRL a unor întrebări în cadrul interogatoriului propus a fi luat reclamantei A...... SRL nu reprezintă o recunoaştere din partea acesteia. Potrivit disp. art. 348 şi 349 Cod procedură civilă, poate reprezenta o probă răspunsul la interogatoriu făcut de o persoană, respectiv mărturisirea judiciară, nu formularea unei întrebări la interogatoriu.

În ceea e priveşte motivele de apel referitoare la efectele contractului, respectiv la forţa obligatorie a acestuia, cu consecinţele ei : regula conformităţii executării a minutei şi a executării cu bună-credinţă, Curtea constată că şi cestea sunt vădit nefondate.

Fără a nega existenţa respectivelor principii se constată că părţile au încheiat un contract sinalagmatic, în sensul că ambele şi-au asumat drepturi şi obligaţii reciproce şi interdependente.

Această caracteristică a contractelor sinalagmatice implică de executare a obligaţiilor şi deci, posibilitatea de invocare a excepţiei de neexecutare. În acest sens, „exceptio non adimpleti contractus” este o sancţiune specifică a faptului că persoana care pretinde executarea obligaţiei nu a înţeles sau nu înţelege să şi-o execute pe a ei.

Disp. art. 1556 Cod civil include între cauzele justificate de neexecutare a obligaţiilor contractuale această excepţie de neexecutare, arătând că : „(1) Atunci când obligaţiile născute dintr-un contract sinalagmatic sunt exigibile, iar una dintre părţi nu execută sau nu oferă executarea obligaţiei, cealaltă parte poate, într-o măsură corespunzătoare, să refuze executarea propriei obligaţii, afară de cazul în care din lege, din voinţa părţilor sau din uzanţe rezultă că cealaltă parte este obligată să execute mai întâi. (2) Executarea nu poate fi refuzată dacă, potrivit împrejurărilor şi ţinând seama de mica însemnătate a prestaţiei neexecutate, acest refuz ar fi contrar bunei-credinţe”

În cauză nu s-a făcut dovada că apelanta reclamantă ar fi efectuat cheltuieli în legătură cu asociaţia după luarea vreunei decizii în cadrul Consiliului de administrare şi gestiune sau cu aprobarea asociatului secund, astfel că refuzul acestuia din urmă este justificat, aşa cum corect a reţinut prima instanţă.

În alt sens, în lipsa dovezilor din care să rezulte administrarea comună a asociaţiei în perioada dintre încheierea contractului de asociere şi până la momentul încetării acestuia, nu se poate aprecia că operaţiunile efectuate de asociatul prim ar fi fost însuşită de asociatul secund sau aşa cum a apreciat prima instanţă, că acestea au fost efectuate în legătură cu asocierea.

În fapt, singurul aspect asumat prin contract este cel legat de închirierea avionului şi a achitării garanţiei constituită cu titlu de „Security deposit” în sensul că asociatul secund cunoştea cuantumul acestor cheltuieli, fiindu-i adus la cunoştinţă anterior momentului în care contractul de asociere în participaţiune a fost încheiat.

Celelalte cheltuieli indicate de către reclamantă nu au fost aprobate de acesta. Astfel, chiar dacă este de la sine înţeles faptul că exploatarea unui avion presupune efectuarea de cheltuieli, cuantumul acestor cheltuieli, care trebuia aprobat de către asociatul secund nu este determinat.

Faţă de aceste aspecte, se constată că în mod legal şi temeinic instanţa a respins cererea reclamantei de obligare a pârâtului la plata pierderilor suferite în cadrul contractului de asociere în participaţiune, actualizate şi a accesoriilor

Faţă de aceste considerente, urmează ca în baza art. 480 Cod procedură civilă, să respingă ambele apeluri declarate de părţi.

PENTRU ACESTE MOTIVE,  
ÎN NUMELE LEGII

**D E C I D E**

Respinge ca nefondate apelurile declarate de apelanta reclamantă-pârâtă A..... SRL, cu sediul în Or. R...., ...., jud. ....... şi de apelanta pârâtă-reclamantă C...... SRL, cu sediul în R...., ....., jud. B....., împotriva sentinţei civile nr. ..../.... a Tribunalului ........

Cu drept de recurs, în termen de 30 zile.

Pronunţată în condiţiile art. 396 alin.2 Cod procedură civilă astăzi, ........

Preşedinte, judecător,

cod A1039 ....................

Grefier,

..................

Red.cod A1039/........//Dact.........../........//Jud. fond : ..........