

DECIZIE

29 iunie 2016

mun. Chișinău

Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ
al Curții Supreme de Justiție

în componență:

Președinte, judecătorul: Valeriu Doagă

Judecătorii: Iuliana Oprea și Sveatoslav Moldovan

examinând recursul declarat de lichidatorul societății comerciale „Totalia” societate cu răspundere limitată - Timotin Veaceslav, în pricina la cererea introductivă depusă de societatea comercială „Totalia” societate cu răspundere limitată cu privire la intentarea procesului de insolvență față de sine, împotriva încheierii Curții de Apel Cahul din 01 aprilie 2016, prin care s-a admis parțial cererea lichidatorului cu privire la încasarea remunerației

c o n s t a ț ă:

La 11 decembrie 2013 societatea comercială „Totalia” societate cu răspundere limitată a depus cerere introductivă cu privire la intentarea procesului de insolvență față de sine (f.d. 1).

Prin încheierea Curții de Apel Cahul din 16 decembrie 2013 s-a admis spre examinare cererea introductivă depusă de societatea comercială „Totalia” societate cu răspundere limitată și s-a numit în calitate de administrator provizoriu Timotin Veaceslav (f.d. 5-6).

Prin hotărârea Curții de Apel Cahul din 24 martie 2014 s-a constatat insolvențabilitatea societății comerciale „Totalia” societate cu răspundere limitată, s-a intentat procedura de insolvență și s-a numit în calitate de administrator al procesului de insolvență Timotin Veaceslav (f.d. 31-33).

Prin încheierea Curții de Apel Cahul din 31 octombrie 2014 s-a respins cererea administratorului insolvențabilității Timotin Veaceslav cu privire la intentarea procedurii simplificate a falimentului, s-a continuat procedura de insolvență a societății comerciale „Totalia” societate cu răspundere limitată cu intrarea debitorului în faliment, s-a valorificat și lichidat masa debitoare, s-a dizolvat societatea comercială „Totalia” societate cu răspundere limitată, s-a desemnat în calitate de lichidator Timotin Veaceslav (f.d. 41-42).

La 11 martie 2016 lichidatorul Timotin Veaceslav a depus cerere cu privire la aprobarea remunerației în calitate de administrator provizoriu în mărime de 21 780 lei și în calitate de lichidator în mărime de 178 600 lei din contul membrilor organelor de conducere a societății comerciale „Totalia” societate cu răspundere limitată.

În motivarea cererii lichidatorul Timotin Veaceslav a indicat că în perioada de la 16 decembrie 2013 până la 24 martie 2014 a exercitat funcția de administrator provizoriu și remunerația aferentă constituie suma de 21 780 lei.

De la 24 martie 2014 a exercitat funcția de administrator și lichidator al societății comerciale „Totalia” societate cu răspundere limitată, iar remunerația aferentă pentru 23 luni și 15 zile este de 178 600 lei (f.d.69-70).

Prin încheierea Curții de Apel Cahul din 01 aprilie 2016 s-a admis parțial cererea lichidatorului Timotin Veaceslav cu privire la încasarea remunerației.

S-a încasat de la societatea comercială „Totalia” societate cu răspundere limitată în beneficiul lui Timotin Veaceslav suma de 4 853 lei cu titlu de remunerație pentru îndeplinirea funcției de administrator provizoriu (f.d. 80-82).

Prin încheierea Curții de Apel Cahul din 01 aprilie 2016 s-a destituit Timotin Veaceslav de la administrarea procesului de insolabilitate al societății comerciale „Totalia” societate cu răspundere limitată.

S-a desemnat în calitate de lichidator Bostan Nicolae (f.d. 83-85).

La 14 aprilie 2016 prin intermediul oficiului poștal lichidatorul destituit al societății comerciale „Totalia” societate cu răspundere limitată -Timotin Veaceslav a declarat recurs împotriva încheierii Curții de Apel Cahul din 01 aprilie 2016, prin care a fost destituit din funcția de lichidator (f.d. 86).

Prin decizia Curții Supreme de Justiție din 22 iunie 2016 s-a admis recursul declarat de lichidatorul destituit al societății comerciale „Totalia” societate cu răspundere limitată - Timotin Veaceslav și s-a casat încheierea Curții de Apel Cahul din 01 aprilie 2016 (f.d. 115-120).

La 14 aprilie 2016 prin intermediul oficiului poștal lichidatorul societății comerciale „Totalia” societate cu răspundere limitată - Timotin Veaceslav a declarat recurs împotriva încheierii Curții de Apel Cahul din 01 aprilie 2016, prin care a fost admisă parțial cererea cu privire la încasarea remunerației, solicitând admiterea acestuia, casarea încheierii și emiterea unei noi hotărâri de admitere integrală a cererii cu privire la încasarea remunerației.

În motivarea cererii de recurs lichidatorul Timotin Veaceslav a indicat că instanța de insolabilitate urmă să admită cererea cu privire la aprobarea remunerației de administrator provizoriu în sumă de 10 120 lei și încasarea remunerației în calitate de lichidator în mărime de 178 600 lei (f.d. 92-93).

Conform art.8 alin. (3) Legea insolabilității nr. 149 din 29 iunie 2012, recursul va fi judecat în termen de 60 de zile de la înregistrarea dosarului în instanța de recurs, în modul prevăzut de Codul de procedură civilă.

În conformitate cu art. 426 alin. (3) Codul de procedură civilă, recursul împotriva încheierii se examinează într-un complet din 3 judecători, pe baza dosarului și a materialelor anexate la recurs, fără examinarea admisibilității și fără participarea părților.

Studiind materialele dosarului, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ al Curții Supreme de Justiție consideră că recursul este depus în termen, întemeiat și urmează a fi admis cu casarea încheierii și trimiterea pricinii la rejudecare din următoarele motive.

Conform art. 8 alin. (1) Legea insolabilității nr. 149 din 29 iunie 2012, hotărârile și încheierile instanței de insolabilitate pot fi atacate cu recurs în termen de 15 zile calendaristice din data pronunțării și numai în cazurile prevăzute expres de prezenta lege.

Conform art. 70 alin. (13) Legea insolabilității nr. 149 din 29 iunie 2012, încheierea poate fi atacată cu recurs de persoanele vizate în ea

În conformitate cu art. 425 Codul de procedură civilă, termenul de declarare a recursului împotriva încheierii este de 15 zile de la pronunțarea ei.

Curtea de Apel Cahul a pronunțat încheierea la 01 aprilie 2016.

La 04 aprilie 2016 Curtea de Apel Cahul a expediat în adresa lichidatorului Timotin Veaceslav copia încheierilor din 01 aprilie 2016 (f.d. 87).

Așadar, recursul declarat la 14 aprilie 2016 de lichidatorul Timotin Veaceslav este depus în termen.

În conformitate cu art. 427 lit. b) 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 pricina spre rejudecare.

Judecând pricina în ordine de recurs, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ al Curții Supreme de Justiție a constatat că instanța de insolvabilitate a aplicat eronat normele de drept procedural la examinarea cererii cu privire la aprobarea remunerației.

Conform art. 5 alin. (5) lit. c) Legea insolvabilității nr. 149 din 29 iunie 2012, principalele competențe ale instanței de insolvabilitate în cadrul prezentei legi sînt: desemnarea administratorului provizoriu și fixarea remunerației lui, desemnarea administratorului insolvabilității sau, după caz, a lichidatorului care va administra procedura pînă la confirmarea ori, după caz, pînă la înlocuirea sa de către adunarea creditorilor, precum și stabilirea atribuțiilor lui pentru această perioadă.

Conform art. 70 alin. (1), (2), (3) și (14) Legea insolvabilității nr. 149 din 29 iunie 2012, pentru îndeplinirea funcțiilor, administratorul/lichidatorul are dreptul la remunerație și la compensarea cheltuielilor aferente.

Remunerația administratorului/lichidatorului se constituie din onorarii fixe și onorarii de succes sub formă procentuală și se achită în monedă națională, inclusiv în cazul în care remunerația se determină în funcție de creanțe/sume în valută străină.

Cuantumul onorariului fix al administratorului/lichidatorului se stabilește de către comitetul creditorilor ori, în cazul în care acesta nu este constituit, de către adunarea creditorilor prin negocieri. Acest cuantum nu poate fi mai mic de coeficientul mediu de multiplicare recomandat pentru stabilirea salariului de funcție al conducătorilor încadrați în unități care nu aplică sistemul de salarizare bazat pe rețeaua tarifară unică de salarizare, înmulțit la cuantumul minim garantat al salariului din sectorul real la unitățile cu autonomie financiară.

În cazul în care masa debitoare nu se vinde ori nu se valorifică și nu există mijloace bănești la conturile de acumulare, sumele ajunse la scadență, constituite din onorariu fix și/sau cel de succes, precum și cheltuielile aferente pot fi stinse față de administrator/lichidator în baza unei hotărîri a comitetului creditorilor, confirmată de instanța de insolvabilitate, cu transmiterea în natură a bunurilor din masa debitoare evaluate la suma datoriei.

Conform art. 70 alin. (13) Legea insolvabilității nr. 149 din 29 iunie 2012, în cazul în care se constată că debitorul nu dispune de bunuri sau că bunurile lui nu pot acoperi cheltuielile procedurii de insolvabilitate sau ale procedurii falimentului, achitarea onorariului fix administratorului/lichidatorului, precum și compensarea cheltuielilor aferente se trec în mod solidar, prin încheiere judecătorească, în obligația organelor de conducere ale debitorului consemnate la art.247. Încheierea judecătorească se emite cu citarea administratorului/lichidatorului, a membrilor organelor de conducere ale debitorului în a cărui obligație se cere trecerea acoperirii cheltuielilor masei debitoare, a președintelui comitetului creditorilor. Încheierea poate fi atacată cu recurs de persoanele vizate în ea. Neprezentarea părților citate legal nu împiedică examinarea cauzei.

Din sensul acestor prevederi legale rezultă că cererile administratorului insolvabilității/lichidatorului se examinează cu citarea administratorului/lichidatorului, a membrilor organelor de conducere ale debitorului în a cărui obligație

se cere trecerea acoperirii cheltuielilor masei debitoare, a președintelui comitetului creditorilor.

La 01 aprilie 2016 instanța de insolabilitate a examinat chestiunea cu privire la încasarea remunerației în calitate de administrator provizoriu, administrator/lichidator.

Din informația Întreprinderii de Stat „Camera Înregistrării de Stat” rezultă că asociații societății comerciale „Totalia” societate cu răspundere limitată sunt Țolova Natalia și Țolova Cristina (f.d. 9).

La materialele pricinii lipsesc probe care ar confirma înștiințarea membrilor organelor de conducere, președintelui comitetului creditorilor al societății comerciale „Totalia” societate cu răspundere limitată sau adunarea creditorilor despre ședința de judecată din 01 aprilie 2016.

Or, cuantumul onorariul fix al administratorului/lichidatorului se stabilește de către comitetul creditorilor sau, în cazul în care acesta nu este constituit, de către adunarea creditorilor prin negocieri

Conform art. 61 alin. (4) lit. n) Legea insolabilității nr. 149 din 29 iunie 2012, dacă, prin hotărâre, adunarea creditorilor nu prevede altfel, comitetul creditorilor are următoarele atribuții: să aprobe normativele privind devizele de cheltuieli.

Conform art. 60 lin. (3) Legea insolabilității nr. 149 din 29 iunie 2012, dacă, din cauza numărului restrâns de creditori, instanța de insolabilitate nu consideră necesară constituirea unui comitet al creditorilor, atribuțiile acestuia vor fi exercitate de adunarea creditorilor sau de un reprezentant al creditorilor desemnat de adunare sau, după caz, numit de instanța de insolabilitate.

Așadar, era necesară înștiințarea membrilor organelor de conducere, a președintelui comitetului creditorilor sau a adunării creditorilor pentru ședința de judecată la care s-a examinat chestiunea cu privire la aprobarea remunerației în calitate de administrator/lichidator al procesului de insolabilitate.

În afară de aceasta, la 11 martie 2016 lichidatorul Timotin Veaceslav a depus cerere cu privire la aprobarea remunerației în calitate de administrator provizoriu în mărime de 21 780 lei și în calitate de lichidator în mărime de 178 600 lei din contul membrilor organelor de conducere a societății comerciale „Totalia” societate cu răspundere limitată.

Prin încheierea Curții de Apel Cahul din 01 aprilie 2016 s-a admis parțial cererea lichidatorului Timotin Veaceslav cu privire la încasarea remunerației.

S-a încasat de la societatea comercială „Totalia” societate cu răspundere limitată în beneficiul lui Timotin Veaceslav suma de 4 853 lei cu titlu de remunerație pentru îndeplinirea funcției de administrator provizoriu (f.d. 80-82).

În conformitate cu art. 240 alin. (3) Codul de procedură civilă, instanța judecătorească adoptă hotărârea în limitele pretențiilor înaintate de reclamant.

În conformitate cu art. 241 alin. (4) și (6) Codul de procedură civilă, în partea descriptivă se indică succint pretențiile reclamantului, obiecțiile pârâtului și explicațiile celorlalți participanți la proces.

Dispozitivul cuprinde concluzia instanței judecătorești privind admiterea sau respingerea integrală sau parțială a acțiunii, repartizarea cheltuielilor de judecată, calea și termenul de atac al hotărârii.

Contrar acestor prevederi legale, instanța de insolabilitate în dispozitivul încheierii din 01 aprilie 2016 nu a indicat dacă admite sau respinge cererea cu privire

la aprobarea remunerației în calitate de administrator/lichidator al procesului de insolvență.

Deși în partea motivată instanța de insolvență indică că nu este competentă să soluționeze chestiunea cu privire la stabilirea remunerației pentru exercitarea funcției de administrator al insolvenței/lichidator, în dispozitivul încheierii lipsește concluzia despre admiterea sau respingerea cererii în partea dată.

Instanța de insolvență eronat a constatat că nu este competentă să examineze chestiunea cu privire la încasarea remunerației pentru exercitarea funcției de administrator al insolvenței/lichidator.

Liquidatorul Timotin Veaceslav a solicitat aprobarea raportului final, bilanțului de lichidare, încetarea procesului de insolvență și radierea debitorului din Registrul de stat al persoanelor juridice, pe motiv că s-a constatat lipsa masei debitoare pentru acoperirea cheltuielilor legate de desfășurarea ulterioară a procesului de insolvență (f.d.67-68).

Articolul 70 alin. (13) Legea insolvenței nr. 149 din 29 iunie 2012 expres prevede că în cazul în care se constată că debitorul nu dispune de bunuri sau că bunurile lui nu pot acoperi cheltuielile procedurii de insolvență sau ale procedurii falimentului, achitarea onorariului fix administratorului/lichidatorului, precum și compensarea cheltuielilor aferente se trec în mod solidar, prin încheiere judecătorească, în obligația organelor de conducere ale debitorului consemnate la art.247.

Așadar, în cazul în care se constată lipsa masei debitoare, cheltuielile procesului de insolvență se încasează de instanța de judecată.

Astfel, din considerentele menționate, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ al Curții Supreme de Justiție ajunge la concluzia de a admite recursul declarat de liquidatorul societății comerciale „Totalia” societate cu răspundere limitată - Timotin Veaceslav, de a casa încheierea din 01 aprilie 2016 și de a trimite pricina la rejudecare în instanța de insolvență a Curții de Apel Cahul, în aceleași complet de judecători.

La rejudecarea pricinii instanța de insolvență urmează să țină cont de cele menționate.

În conformitate cu art. 427 lit. b) Codul de procedură civilă, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ al Curții Supreme de Justiție

d e c i d e :

Se admite recursul declarat de liquidatorul societății comerciale „Totalia” societate cu răspundere limitată - Timotin Veaceslav.

Se casează încheierea Curții de Apel Cahul din 01 aprilie 2016, în pricina la cererea introductivă depusă de societatea comercială „Totalia” societate cu răspundere limitată cu privire la intentarea procesului de insolvență față de sine, cu restituirea pricinii la rejudecare în instanța de insolvență a Curții de Apel Cahul, în același complet de judecători.

Decizia nu se supune nici unei căi de atac.

Președinte, Judecătorul:

Valeriu Doagă

Judecătorii:

Iuliana Oprea

Sveatoslav Moldovan