

DECIZIE

05 octombrie 2016

mun. Chișinău

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

în componență:

Președintele completului, judecătorul

Valeriu Doagă

Judecătorii

Iuliana Oprea, Galina Stratulat

examinînd recursul declarat de către Consiliul orășenesc Edineț, în pricina civilă la cererea lichidatorului ÎM „Spații Verzi” Edineț – Cernei Vadim cu privire la încasarea onorariului, împotriva încheierii Curții de Apel Bălți din 06 iunie 2016, prin care a fost admisă cererea lichidatorului

c o n s t a ț ă

La 04 februarie 2015 IFS Edineț a depus cerere introductivă privind intentarea procesului de insolvență față de ÎM „Spații Verzi” Edineț.

Prin încheierea Curții de Apel Bălți din 06 februarie 2015, a fost admisă spre examinare cererea introductivă privind intentarea procesului de insolvență față de ÎM „Spații Verzi” Edineț, au fost aplicate măsuri de asigurare asupra bunurilor debitorului în vederea asigurării examinării juste a cauzei și prevenirii modificării stării în care se află aceste bunuri, a fost numit în calitate de administrator provizoriu – Vadim Cernei, a fost instituită perioada de observație în cadrul căreia debitorul a fost obligat de a lua decizii doar cu acordul prealabil al administratorului provizoriu, a fost aplicat sechestrul pe bunurile debitorului, conturile bancare și corespondența acestuia, precum și aplicată interdicția de înstrăinare a bunurilor etc.

Prin hotărîrea Curții de Apel Bălți din 05 mai 2015, a fost constatată insolvența debitorului ÎM „Spații Verzi” Edineț și intentată procedura simplificată a falimentului față de întreprinderea debitoare, a fost ridicat dreptul de administrare a debitorului și desemnat în calitate de lichidator autorizat Vadim Cernei, a fost obligat lichidatorul de a notifica creditorii privind intentarea procesului de insolvență și intrarea debitorului în procedura falimentului, au fost menținute măsurile de asigurare aplicate anterior, a fost stabilit un termen de 45 zile pentru înregistrarea cererilor de admitere a creanțelor în vederea întocmirii tabelului definitiv, a fost stabilit termenul de verificare a creanțelor, de întocmire și prezentare a tabelului definitiv pînă la data de 03 iulie 2015, precum și fixată ședința de validare a creanțelor pentru data de 13 iulie 2015, a fost obligat lichidatorul de a prezenta în termen de 15 zile de la data consolidării tabelului definitiv spre aprobare un proiect al bilanțului de lichidare în care să reflecte valoarea activelor sau actul de carență a acestora, inclusiv creanțele confirmate și

datoriile care se află pe rol în instanța de judecată. A fost încasat de la fondatorul unic Consiliul or. Edineț în contul administratorului provizoriu Vadim Cernei remunerația pentru perioada de raportare în sumă de 23760 lei și 77,5 lei cheltuieli poștale.

Prin hotărârea Curții de Apel Bălți din 06 iunie 2016, a fost aprobat raportul final și bilanțul de lichidare prezentat de lichidatorul Vadim Cernei a ÎM „Spații Verzi” Edineț în proces de faliment, a fost dispusă încetarea procesului de insolvență și a procedurii falimentului simplificat în privința ÎM „Spații Verzi” Edineț, au fost considerate stinse creanțele neexecutate ale ÎM „Spații Verzi” Edineț și dispusă radierea debitorului din Registrul de stat al persoanelor juridice.

La 06 iunie 2016 lichidatorul Vadim Cernei a depus în adresa instanței de insolvență și cererea privind încasarea de la fondatorul ÎM „Spații Verzi” Edineț – Consiliul or. Edineț, onorariul lichidatorului în sumă de 57475 lei.

În motivarea cererii a indicat că, în temeiul art. 70 al Legii insolvenței nr. 149/2012 a fost stabilit onorariul fix al lichidatorului în sumă de 10450 lei, conform procesului-verbal al adunării creditorilor. Respectiv, pentru perioada 21 ianuarie 2016 – 06 iunie 2016 (5,5 luni) lichidatorul beneficiază de un onorariu de 57475 lei, care și urmează a fi încasat de la fondatorul ÎM „Spații Verzi” Edineț – Consiliul or. Edineț.

Prin încheierea Curții de Apel Bălți din 06 iunie 2016, a fost admisă cererea lichidatorului și dispusă încasarea din contul fondatorului Consiliului or. Edineț a ÎM „Spații Verzi” Edineț în beneficiul lichidatorului Cernei Vadim onorariul lichidatorului în sumă de 57475 lei.

La 08 iulie 2016 Consiliul or. Edineț a declarat recurs împotriva încheierii Curții de Apel Bălți din 06 iunie 2016, prin care a cerut admiterea recursului, casarea încheierii judecătorești și restituirea pricinii spre rejudecare în prima instanță.

În motivarea recursului a indicat că, recurentul la pronunțarea încheierii contestate nu a fost prezent. Mai mult ca atât, recurentul nu a făcut cunoștință cu raportul de lichidare, nu-i este cunoscut conținutul acestuia, de către cine a fost întocmit și aprobat raportul – de lichidator sau adunarea creditorilor. Totodată, nu este clar dacă pentru întocmirea unui astfel de raport urmează a fi încasat onorariul de 57475 lei.

A mai menționat că, din conținutul art. 70 al. (13) al Legii insolvenței rezultă că onorariul lichidatorului va fi achitat din contul organelor de conducere a debitorului consemnate la art. 247 al aceleiași legi, în caz dacă debitorul nu dispune de bunuri, iar din art. 247 nu rezultă că Consiliul or. Edineț cade sub incidența noțiunii de organe de conducere a debitorului. Or, calitatea de fondator al acesteia nu este egală cu cea de organ de conducere, iar conform art. 179 al. (4) Cod civil, art. 20 al. (2) al Legii cu privire la antreprenoriat și întreprinderi nr. 845 din 03 ianuarie 1992 și art. 18 din Statutul întreprinderii municipale, autoritățile administrației publice și autoritățile administrației publice locale nu poartă răspundere pentru obligațiile întreprinderii de stat și ale întreprinderilor municipale.

Totodată, Consiliul or. Edineț nu este membru al organului executiv și nici nu poate influența în vreun mod acțiunile debitorului.

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

Deoarece materialele cauzei atestă faptul că Consiliul or. Edineț a recepționat la data de 22 iunie 2016 încheierea contestată din 06 iunie 2016 (f.d. 227), în circumstanțele date instanța de recurs consideră că recurentul s-a conformat prevederilor legale și a declarat recursul în termen, la 08 iulie 2016.

În conformitate cu art. 426 alin. (3) CPC, recursul împotriva încheierii se examinează în termen de 3 luni 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 necesar de a admite recursul, de a casa încheierea primei instanțe și a restitui pricina spre rejudecare în prima instanță din considerentele ce urmează.

În conformitate cu art. 427 lit. b) CPC, 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.

După cum denotă actele cauzei, prin încheierea Curții de Apel Bălți din 06 februarie 2015 a fost admisă spre examinare cererea introductivă privind intentarea procesului de insolvență față de ÎM „Spații Verzi” Edineț, iar prin hotărârea Curții de Apel Bălți din 05 mai 2015 a fost constatată insolvența debitorului ÎM „Spații Verzi” Edineț și intentată procedura simplificată a falimentului față de întreprinderea debitoare, fiind ridicat dreptul de administrare a debitorului și desemnat în calitate de lichidator autorizat Vadim Cernei.

Prin hotărârea Curții de Apel Bălți din 06 iunie 2016 a fost aprobat raportul final și bilanțul de lichidare prezentat de lichidatorul Vadim Cernei, dispusă încetarea procesului de insolvență și a procedurii falimentului simplificat în privința ÎM „Spații Verzi” Edineț, fiind considerate stinse creanțele neexecutate ale ÎM „Spații Verzi” Edineț și dispusă radierea debitorului din Registrul de stat al persoanelor juridice.

Prin prezenta cerere lichidatorul Vadim Cernei solicită încasarea de la fondatorul ÎM „Spații Verzi” Edineț – Consiliul or. Edineț a onorariului său în sumă de 57475 lei, care a fost admisă pe deplin prin încheierea contestată din 06 iunie 2016.

Instanța de recurs relevă că încheierea dată este una prematură și pripită, fiind emisă cu încălcarea prevederilor Legii insolvenței, ce urmau a fi aplicate la soluționarea chestiunilor supuse examinării.

Astfel, conform art. 70 alin. (1) – (6) din Legea insolvenței, 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. Onorariul fix stabilit pentru administrator/lichidator se plătește lunar din patrimoniul debitorului. Onorariul fix al administratorului/lichidatorului poate fi variabil, în limitele formulate la alin.(3). El poate descrește direct proporțional cu durata procesului după primul an de la emiterea hotărârii de intentare a procesului de insolvență și/sau poate fi mai mic în perioadele în care nu este necesară implicarea administratorului/lichidatorului. Independent de valoarea onorariului fix sau a onorariului de succes, comitetul creditorilor ori, în cazul în care acesta nu este constituit, adunarea creditorilor poate decide asupra acordării unei plăți unice în favoarea administratorului/lichidatorului în cazul în care propune un plan de restructurare acceptat și confirmat.

Mai mult ca atât, prevederile art. 70 alin.(13) din Legea insolvenței direct indică 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. 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.

Pornind de la prevederile enunțate mai sus, Colegiul constată că încheierea primei instanțe din 06 iunie 2016 este bazată doar pe argumentele lichidatorului, nu și a fondatorului Consiliul or. Edineț, de la care *de facto* s-a solicitat încasarea onorariului, care a lipsit de la judecarea pricinii. Or, contrar dispozițiilor citate, la materialele cauzei lipsesc date care ar confirma recepționarea de către Consiliul or. Edineț a înștiințării privind numirea ședinței pentru 06 iunie 2016.

Circumstanța dată contravine art. 26 alin. (1) și (2) CPC care stabilește că, procesele civile se desfășoară pe principiul contradictorialității și egalității părților în drepturile procedurale. Contradictorialitatea presupune organizarea procesului astfel încât părțile și ceilalți participanți la proces să aibă posibilitatea de a-și formula, argumenta și dovedi poziția în proces, de a alege modalitățile și mijloacele susținerii ei de sine stătător și independent de instanță, de alte organe și persoane, de a-și expune opinia asupra oricărei probleme de fapt și de drept care are legătură cu pricina dată judecării și de a-și expune punctul de vedere asupra inițiativelor instanței.

Sub aspectul celor relatate, este cert că întru soluționarea chestiunii supuse examinării era necesar ca cererea lichidatorului cu privire la achitarea onorariului urma a fi examinată conform cadrului legal relevant speței, inclusiv sub aspectul dacă Consiliul or. Edineț cade sub incidența prevederilor art. 70 al. (13) și, respectiv, art. 247 din Legea insolvenței.

Cele relatate în ansamblu atestă temeinicia recursului declarat de către Consiliul or. Edineț împotriva încheierii Curții de Apel Bălți din 06 iunie 2016 și impune admiterea acestuia, cu casarea încheierii recurate.

Drept urmare, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ al Curții Supreme de Justiție conchide necesar admiterea recursului, casarea integrală a încheierii primei instanțe și restituirea pricinii spre rejudecare la Curtea de Apel Bălți.

În conformitate cu art. 427 lit. b) CPC, completul Colegiului civil, comercial și de contencios administrativ al Curții Supreme de Justiție,

d e c i d e:

Se admite recursul declarat de către Consiliul orășenesc Edineț.

Se casează încheierea Curții de Apel Bălți din 06 iunie 2016 în pricina civilă la cererea lichidatorului ÎM „Spații Verzi” Edineț – Cernei Vadim cu privire la încasarea onorariului, cu restituirea pricinii spre judecare la Curtea de Apel Bălți.

Decizia nu se supune nici unei căi de atac.

Președintele completului, judecătorul

Valeriu Doagă

Judecătorii

Iuliana Oprea

Galina Stratulat