

DECIZIE

16 noiembrie 2016

mun. Chișinău

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

în componență:

Președinte, judecătorul
Judecătorii

Tamara Chișca-Doneva
Galina Stratulat
Iurie Bejenaru

examinând recursul declarat de către administratorul provizoriu al Întreprinderii de Stat „Sabos”, Litr Ana,

în pricina civilă la cererea introductivă a Întreprinderii de Stat „Sabos” cu privire la intentarea procesului de insolabilitate față de întreprinderea fondată,

împotriva încheierii Curții de Apel Chișinău din 12 septembrie 2016, prin care a fost stabilită și încasată remunerația administratorului provizoriu al Întreprinderii de Stat „Sabos”, Litr Ana pentru perioada provizorie și cheltuielile aferente suportate în perioada de observație,

c o n s t a t ă :

La 14 iulie 2016, debitorul ÎS „Sabos” a depus cerere introductivă cu privire la intentarea procesului de insolabilitate față de întreprinderea fondată.

Prin încheierea Curții de Apel Chișinău din 15 iulie 2016, a fost admisă spre examinare cererea introductivă depusă de debitorul ÎS „Sabos” față de întreprinderea fondată, iar în vederea asigurării prompte a pricinii și pentru a parveni modificarea stării în care se aflau bunurile debitorului în perioada de pînă la intentarea procesului de insolabilitate au fost aplicate măsuri de asigurare, inclusiv numit în calitate de administrator provizoriu al debitorului ÎS „Sabos”, Litr Ana.

Prin hotărîrea Curții de Apel Chișinău din 12 septembrie 2016 a fost admisă cererea introductivă depusă de ÎS „Sabos” privind intentarea procesului de insolabilitate, constată insolabilitatea debitorului ÎS „Sabos” și intentată procedura de insolabilitate față de debitorul ÎS „Sabos”, cu sediul în mun. Chișinău, str. Independenței 6/1, c/f 1008600050958, în calitate de administrator al procedurii de insolabilitate al ÎS „Sabos” fiind desemnat Oleg Bunescu.

Tot la 12 septembrie 2016, în cadrul ședinței de judecată a instanței de insolabilitate, administratorul provizoriu Litr Ana a depus o cerere cu privire la remunerarea administratorului provizoriu și de returnare a cheltuielilor suportate în perioada provizorie de administrare.

În motivarea cererii a invocat că prin încheierea Curții de Apel Chișinău a fost admisă cererea introductivă a ÎS „Sabos” cu privire la intentarea procesului de insolabilitate față de ÎS „Sabos”, cu sediul în mun. Chișinău, str. Independenței 6/1, înregistrată sub nr. 1008600050958, c/f 1008600050958, în calitate de administrator provizoriu fiind desemnată Litr Ana, deținătoare a autorizației nr.44 eliberată de

Ministerul Justiției la 14 ianuarie 2015, care prin încheierea Curții de Apel Chișinău din 15 iulie 2016 a fost obligată să exercite funcția de administrator provizoriu al ÎS „Sabos”.

Sustine că în scopul executării încheierii respective, avînd calitate de administrator provizoriu, și-a îndeplinit toate atribuțiile prevăzute de Legea insolvenței, a aplicat toate măsurile de asigurare și a prezentat instanței raportul administratorului provizoriu, inclusiv lista masei debitoare constatată în perioada de observație și tabelul preliminar al creanțelor privind executarea funcțiilor în cadrul procedurii provizorii de insolvență la ÎS „Sabos” pentru perioada de la 15 iulie 2016 pînă a 12 septembrie 2016.

Afirmă că în temeiul art.25 alin. (6) a Legii insolvenței, pentru îndeplinirea funcțiilor administratorului provizoriu, are dreptul la remunerare și restituirea cheltuielilor aferente procedurii provizorii.

În acest sens invocă și Anexa nr.4 a Hotărîrii Guvernului RM nr.743 din 11 iunie 2002 cu privire la salarizarea angajaților din unitățile cu autonomie financiară, Hotărîrii Guvernului nr.152 din 19 februarie 2004 cu privire la salariul tarifar pentru categoria I de calificare a angajaților din unitățile cu autonomie financiară, Legea salarizării nr.847 din 14 februarie 2002, anexa I, din care rezultă că salariul Conducătorului unei unități economice pe perioada administrării (1 lună) constituie de la 8400,00 lei pînă la 16 800,00 lei (conducătorului de unitate îi corespunde coeficientul 4,00-8,00 de multiplicare a salariului tarifar pentru I categorie (2100,00 lei).

Sub acest aspect și ținînd cont de complexitatea lucrului efectuat în calitate de administrator provizoriu al ÎS „Sabos”, solicită instanței de judecată stabilirea remunerației lunare care nu va fi mai mică de coeficientul mediu de multiplicare recomandat pentru stabilirea salariilor de funcție ale Conducătorilor încadrați în unități ce nu aplică sistemul de salarizare bazat pe rețeaua tarifară unică de salarizare, înmulțit la cuantumul minim garantat al salariului în sectorul real al întreprinderilor, organizațiilor și instituțiilor cu autonomie financiară.

Mai invocă că din data numirii sale în calitate de administrator provizoriu 15 iulie 2016 și pînă la data intentării procesului de insolvență 12 septembrie 2016 se întrunește o perioadă după cum urmează: de la 15 iulie 2016 pînă la 12 septembrie 2016 - 11 zile x 700,00 lei (2100 * 7 coeficientul - 14700,00 lei : 21 zile = 700,00 lei) = 7700,00 lei; de la 01 august 2016 pînă la 30 august 2016 = 14700 lei = 14700,00 lei; de la 01 septembrie 2016 pînă la 12 septembrie 2016 (14700 lei : 22 zile = 668,18 lei * 8 zile) = 5345,44 lei.

Pretinde că în total remunerația administratorului provizoriu pentru perioada de la 15 iulie 2016 pînă la 12 septembrie 2016, constituie 27 745,44 lei.

Suplimentar la cele menționate, invocă precum că a suportat și alte cheltuieli și anume: cheltuieli poștale în mărime de 811,20 lei.

Concomitent, menționează că în perioada provizorie de administrare sa constatat că debitorul dispune de masă debitoare.

În concluzia celor expuse, precum și ținînd cont de stagiul major de administrare (17 ani), calificarea corespunzătoare în domeniu, atitudinea conștiințioasă de funcțiile ce î-i revin, precum și de complexitatea și durata serviciilor prestate și cheltuielile suportate în perioada de observație a ÎS „Sabos”, solicită instanței de judecată de a aproba coeficientul șapte de remunerare și a încasa remunerația provizorie în sumă de 27 745,44 lei.

Prin încheierea Curții de Apel Chișinău din 12 septembrie 2016, a fost stabilită și încasată remunerația administratorului provizoriu ÎS „Sabos” - Litr Ana pentru perioada provizorie în mărime de 10 000 lei și cheltuielile aferente în mărime de 811,20 lei, din contul debitorului ÎS „Sabos” în beneficiul administratorului provizoriu ÎS „Sabos” - Litr Ana.

La 19 septembrie 2016, administratorul provizoriu ÎS „Sabos” - Litr Ana a declarat recurs nemotivat împotriva încheierii instanței de insolvență din 12 septembrie 2016, considerând că la examinarea cererii privind remunerarea administratorului provizoriu și încasarea cheltuielilor, instanța de insolvență a aplicat eronat normele prevăzute de Legea insolvenței nr. 149 din 29 iunie 2012, din care considerente apreciază concluziile instanței de insolvență ca fiind în contradicție cu circumstanțele pricinii soluționate.

La 24 octombrie 2016, administratorul provizoriu ÎS „Sabos” - Litr Ana a declarat recurs motivat împotriva încheierii instanței de insolvență din 12 septembrie 2016, solicitând admiterea recursului, casarea încheierii contestate cu admiterea integrală a cererii privind remunerarea administratorului provizoriu.

În motivarea recursului a invocat că calculul remunerării a fost efectuat în strictă concordanță cu norma legală prevăzută de art.25 alin.(6) al Legii insolvenței, iar conform normei indicate cuantumul de remunerare se stabilește în mărime fixă pentru fiecare lună de activitate efectiv lucrată și confirmată documentar, care nu poate fi mai mică decât coeficientul minim de multiplicare, care este egal cu 4 de la salariul minim al conducătorilor încadrați în unitățile cu autonomie financiară, adică 2100 lei pe lună. În acest sens, insistă că, cuantumul minim lunar al administratorului provizoriu nu poate fi mai mic decât 8400 lei.

La fel, afirmă că pe procedura litigioasă au fost îndeplinite absolut toate atribuțiile prevăzute de alin. (5) art.25 al Legii insolvenței, fapt demonstrat prin anexele la raportul prezentat instanței la data de 09 septembrie 2016, inclusiv și lucrările executate suplimentar, probe prezentate în acest sens instanței la 12 septembrie 2016, în cadrul ședinței de judecată.

Remarcă că nici unul din participanții la proces, chiar nici judecătorul procesului nu a avut careva obiecții referitor la volumul și calitatea lucrului efectuat.

Mai invocă că corectitudinea calculului se demonstrează și prin susținerea cererii de către creditorii prezenți la ședință, precum și de către administratorul debitorului insolvent. Chiar și practica Curții Supreme de Justiție demonstrează că, nu este justă stabilirea unei remunerații administratorului provizoriu mai mică decât 8400 lei pe lună.

În conformitate cu prevederile art. 8 alin. (1) Legea insolvenței, hotărârile și încheierile instanței de insolvență pot fi atacate cu recurs în termen de 15 zile calendaristice din data pronunțării și numai în cazurile prevăzute expres de prezenta lege.

La fel, prevederile art. 425 CPC, statuează că termenul de declarare a recursului împotriva încheierii este de 15 zile de la pronunțarea ei.

Astfel, instanța de recurs consideră că recurentul s-a conformat prevederilor legale și a declarat recursul la 19 septembrie 2016, în termen.

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 declarat de administratorul provizoriu al ÎS „Sabos”, Ana Litr și să caseze încheierea instanței de insolabilitate, soluționând problema în fond.

În conformitate cu art. 427 lit. c) Cod 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, soluționând prin decizie problema în fond.

Potrivit art. 1 alin. (4) din Legea insolabilității nr. 149 din 29 iunie 2012, în vigoare din 14 martie 2013, procesul de insolabilitate se desfășoară în conformitate cu prevederile Codului de procedură civilă și cu cele ale prezentei legi.

La caz s-a constatat că la 14 iulie 2016, ÎS „Sabos” s-a adresat în instanța cu cererea introductivă privind intentarea procesului de insolabilitate față de întreprinderea fondată, invocând drept temei incapacitatea debitorului de a-și onora obligațiunile pecuniare.

Prin încheierea Curții de Apel Chișinău din 15 iulie 2016, a fost admisă spre examinare cererea introductivă depusă de debitorul ÎS „Sabos” față de întreprinderea fondată, iar în vederea asigurării prompte a pricinii și pentru a parveni modificarea stării în care se aflau bunurile debitorului în perioada de pînă la intentarea procesului de insolabilitate au fost aplicate măsuri de asigurare, inclusiv numită în calitate de administrator provizoriu al debitorului ÎS „Sabos”, Litr Ana.

Este cert și faptul că prin hotărîrea Curții de Apel Chișinău din 12 septembrie 2016 a fost admisă cererea introductivă depusă de ÎS „Sabos” privind intentarea procesului de insolabilitate, constată insolabilitatea debitorului ÎS „Sabos” și intentată procedura de insolabilitate față de debitorul ÎS „Sabos”, cu sediul în mun. Chișinău, str. Independenței 6/1, c/f 1008600050958, în calitate de administrator al procedurii de insolabilitate al ÎS „Sabos” fiind desemnat Oleg Bunescu.

Tot la 12 septembrie 2016, în cadrul ședinței de judecată a instanței de insolabilitate, administratorul provizoriu Litr Ana a depus o cerere prin care a solicitat suma de 27 745,44 lei cu titlu de remunerare pentru activitatea desfășurată în calitate de administrator provizoriu în perioada 15 iulie 2016-12 septembrie 2016 și suma de 811,20 lei cu titlu de cheltuieli legate de activitatea de serviciu, și anume cheltuieli poștale.

Drept urmare, prin încheierea Curții de Apel Chișinău din 12 septembrie 2016, a fost stabilită și încasată remunerația administratorului provizoriu ÎS „Sabos” - Litr Ana pentru perioada provizorie în mărime de 10 000 lei și cheltuielile aferente în mărime de 811,20 lei, din contul debitorului ÎS „Sabos” în beneficiul administratorului provizoriu ÎS „Sabos” - Litr Ana.

Astfel, verificând legalitatea încheierii instanței de insolabilitate în raport cu prevederile aplicabile la caz și argumentele aduse în cererea de recurs, instanța de recurs consideră că soluția instanței de insolabilitate cu privire la admiterea parțială a cererii administratorului provizoriu ÎS „Sabos”, Litr Ana cu privire la încasarea remunerației și a cheltuielilor aferente perioadei de observație, este una greșită, care nu poate fi menținută.

În susținerea opiniei enunțate instanța de recurs reține prevederile art. 32 alin. (1), (2) și (4) al Legii insolabilității nr. 149 din 29 iunie 2012, care indică că cheltuielile judiciare aferente perioadei de observare a debitorului privind taxa de stat, privind remunerarea administratorului provizoriu, privind notificarea, privind

convocarea ședințelor și comunicarea actelor de procedură efectuate de administratorul provizoriu se suportă din patrimoniul debitorului. Prin tranzacție se poate stabili o altă ordine de repartizare a cheltuielilor judiciare. În cazul în care în patrimoniul debitorului nu există bunuri ori acestea sînt insuficiente pentru a se acoperi cheltuielile procesului de insolvență, remunerarea administratorului provizoriu și acoperirea cheltuielilor efectuate de acesta în perioada de observare a debitorului le suportă membrii organelor de conducere și asociații, acționarii sau membrii debitorului, în mod solidar. Modalitatea de repartizare a cheltuielilor judiciare și a cheltuielilor de remunerare a administratorului provizoriu o stabilește instanța de insolvență într-o hotărîre sau încheiere emisă în urma examinării cauzei.

Iar în conformitate cu prevederile art. 52 alin. (1) al Legii insolvenței, cheltuielile procesului de insolvență includ: a) cheltuielile de judecată; b) remunerația și cheltuielile administratorului provizoriu, ale administratorului insolvenței/lichidatorului, dacă au fost prevăzute.

Astfel, coroborînd prevederile legale citate supra se constată cu certitudine că, Litr Ana a deținut funcția de administrator provizoriu al ÎS „Sabos” în perioada 15 iulie 2016 - 12 septembrie 2016.

În această perioadă, și-a îndeplinit integral atribuțiile puse în seama ei de administrare a debitorului, precum notificarea organelor și agenților economici privind admiterea cererii introductive și aplicarea măsurilor de asigurare, analiza prealabilă a situației economico-financiare a debitorului, întocmirea Raportului cu privire la executarea măsurilor de asigurare aplicate față de ÎS „Sabos”, inclusiv lista masei debitoare constatată în perioada de observație și tabelul preliminar al creanțelor.

Prin urmare, instanța de recurs deși, găsește întemeiată soluția instanței de insolvență cu privire la admiterea demersului administratorului provizoriu al procesului de insolvență ÎS „Sabos”, Litr Ana cu privire la încasarea remunerației pentru perioada de observație 15 iulie 2016-12 septembrie 2016, însă consideră că mărimea acestei remunerații stabilită de instanță, în suma de 10 000 lei, pentru perioada respectivă, este una disproporțional de mică în raport cu volumul și complexitatea lucrului efectuat de către administratorul provizoriu al ÎS „Sabos” și față de prevederile Hotărîrii Guvernului nr. 152 din 19 februarie 2004 cu privire la salariul tarifar pentru categoria I de calificare a angajaților din unitățile cu autonomie financiară, în coroborare cu Hotărîrea Guvernului RM nr. 743 din 11 iunie 2002 cu privire la salarizarea angajaților din unitățile cu autonomie financiară.

Cu atît mai mult că micșorarea, atît de evidentă, a cuantumului de remunerare a administratorului provizoriu în comparație cu cel solicitat, nu a fost argumentată de instanța de insolvență nici într-un mod.

Pe cînd, din conținutul hotărîrii Curții de Apel Chișinău din 12 septembrie 2016, decizia de a admite cererea introductivă de intentare a procedurii de insolvență și intentarea procedurii de insolvență față de debitorul ÎS „Sabos”, a fost luată exact, în baza raportului prezentat de administratorul provizoriu, Litr Ana, din care rezultă și instanța de insolvență le expune întocmai, măsurile întreprinse de către administrator, și care nu se rezumă doar la expedierea notificărilor în adresa instituțiilor specificate în încheierea instanței și întocmirea raportului privind executarea măsurilor de asigurare.

Altfel spus, atribuțiile administratorului provizoriu, sunt prevăzute exhaustiv la art. 25 alin. (5) al Legii insolvenței, iar Litr Ana, în calitate de administrator

provizoriu, a acționat în limitele atribuțiilor prevăzute de lege, ce rezultă din hotărîrea Curții de Apel Chișinău din 12 septembrie 2016 și norma precitată.

Mai mult, alin. (6) al aceluiași articol, statuează că cuantumul de remunerare a administratorului provizoriu îl stabilește instanța de insolvabilitate în mărime fixă, pentru fiecare lună de activitate efectiv lucrată și confirmată documentar, care nu poate fi mai mică de coeficientul minim de multiplicare recomandat pentru stabilirea salariilor de funcție ale conducătorilor încadrați în unitățile ce nu aplică sistemul de salarizare bazat pe rețeaua tarifară unică de salarizare, înmulțit la cuantumul minim garantat al salariului în sectorul real la unitățile cu autonomie financiară.

Din analiza textelor legale aplicabile rezultă că respectiva normă, stabilește limita minimă a remunerației administratorului provizoriu, care nu poate fi micșorată la latitudinea judecătorului.

Astfel, potrivit pct. 1 din Hotărîrea Guvernului nr. 165 din 09 martie 2010 (în redacția din 20 aprilie 2016) cu privire la cuantumul minim garantat al salariului în sectorul real, începînd cu 1 mai 2016, cuantumul minim garantat al salariului în sectorul real (la întreprinderi, organizații, instituții cu autonomie financiară, indiferent de tipul de proprietate și forma de organizare juridică, în continuare - unități), se stabilește în mărime de 12,43 lei pe oră, sau 2 100 lei pe lună, calculat pentru un program complet de lucru în medie de 169 de ore pe lună.

Iar, potrivit Anexei nr. 4 din Hotărîrea Guvernului nr. 743 din 11 iunie 2002 cu privire la salarizarea angajaților din unitățile cu autonomie financiară, coeficienții de multiplicitate recomandați pentru stabilirea salariilor de funcție ale personalului încadrat în unități ce nu aplică sisteme de salarizare bazate pe Rețeaua tarifară unică de salarizare (RTUS), pentru conducătorii de unitate variază de la 4 la 8.

Sub acest aspect, prin aplicarea regulilor de interpretare a normelor enunțate, este evident că recurentul corect a stabilit remunerația care urmează să-i fie achitată, în cuantum de 27 745 lei, iar stabilirea unei remunerații sub pragul limită, stabilit prin lege, este un act inacceptabil, or la acest segment necesită de remarcat că însăși instanța de insolvabilitate, în încheierea din 12 septembrie 2016, a constatat că administratorul provizoriu, Ana Litr a efectuat calculele, în conformitate cu Anexa nr. 4 la Hotărîrea Guvernului cu privire la salarizarea angajaților din unitățile cu autonomie financiară, nr. 743 din 11 iunie 2002, coroborat cu pct. 1 din Hotărîrii Guvernului cu privire la cuantumul minim garantat al salariului în sectorul real, nr. 165 din 09 martie 2010.

Așa cum a mai fost arătat, instanța de insolvabilitate poate varia cu mărimea cuantumului remunerației, doar cu condiția, să nu fie mai mică de cea prevăzută de lege, fapt ce în plus indica asupra netemeinicii soluției instabței de insolvabilitate date în speța dată.

La acest capitol necesită a fi remarcat potrivit raportului nr. 447 din 09 septembrie 2016 cu privire la executarea măsurilor de asigurare dispuse prin încheierea Curții de Apel Chișinău din 15 iulie 2016, prezentat de către administratorul provizoriu al ÎS „Sabos”, debitorul dispune de masa debitoare. Din acest considerent, remunerarea administratorului provizoriu urmează a fi încasată din patrimoniul debitorului, după cum prevede art. 32 alin. (1) din Legea insolvabilității.

Subsecvent, este cazul de subliniat că încheierea Curții de Apel Chișinău din 12 martie 2016 în privința remunerării administratorului provizoriu nu a fost contestată de alte persoane și nici în partea încasării cheltuielilor aferente perioadei de observare a debitorului, încheierea nu a fost contestată.

Avînd în vedere circumstanțele expuse, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ al Curții Supreme de Justiție ajunge la concluzia că recursul declarat de administratorul provizoriu al ÎS „Sabos”, Litr Ana, este întemeiat, motiv pentru care, consideră că, încheierea Curții de Apel Chișinău din 12 septembrie 2016, urmează a fi casată și soluționată prin decizie problema în fond stabilind administratorului provizoriu al ÎS „Sabos”, Litr Ana, remunerația pentru perioada de observație 15 iulie 2016 – 12 septembrie 2016, în cuantum de 27 745 lei, care urmează a fi încasată, din contul aceluiași debitor stabilit de instanța de insolabilitate – ÎS „Sabos”.

În partea, legalității încheierii nominalizate, prin care a fost admisă cererea administratorul provizoriu al ÎS „Sabos”, Litr Ana cu privire la încasarea cheltuielilor aferente perioadei de observare a debitorului, instanța de recurs nu se pronunță, pe motiv că în această parte încheierea nu a fost contestată.

În conformitate cu art. 427 lit. c) Cod 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 către administratorul provizoriu al Întreprinderii de Stat „Sabos”, Litr Ana.

Se casează parțial încheierea Curții de Apel Chișinău in 12 septembrie 2016, în pricina civilă la cererea introductivă a Întreprinderii de Stat „Sabos” cu privire la intentarea procesului de insolabilitate față de întreprinderea fondată, în partea stabilirii și încasării remunerației administratorului provizoriu al Întreprinderii de Stat „Sabos”, Litr Ana pentru perioada de observație, și soluționează prin decizie problema în fond, prin care:

Se admite cererea administratorul provizoriu al Întreprinderii de Stat „Sabos”, Litr Ana cu privire la încasarea remunerației pentru perioada de observație.

Se stabilește remunerația pentru perioada de observație 15 iulie – 12 septembrie octombrie 2016, în cuantum de 27 745 (douăzeci și șapte mii șapte sute patruzeci li cinci) lei, care urmează a fi încasată din contul Întreprinderii de Stat „Sabos”.

Decizia este irevocabilă din momentul emiterii.

Președinte, judecătorul

Tamara Chișca-Doneva

Judecătorii

Galina Stratulat

Iurie Bejenrau