

Dosarul nr. 2rc-147/17

Instanța de fond: CA Bălți – A. Albu

DECIZIE

15 februarie 2017

mun. Chișinău

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

În componența:

Președintele ședinței

Svetlana Filincova,

Judecători

Iurie Bejenaru, Maria Ghervas,

examinând recursul declarat de către Oxana Gherștioga reprezentantul debitorului Societatea cu Răspundere Limitată „Romox - Auto” în pricina la cererea introductivă înaintată de Inspectoratul Fiscal de Stat pe raionul Briceni împotriva Societății cu Răspundere Limitată „Romox - Auto” privind intentarea procesului de insolabilitate,

împotriva încheierii Curții de Apel Bălți din 09 decembrie 2016,

C O N S T A T Ă :

La 24 martie 2016 Inspectoratul Fiscal de Stat pe raionul Briceni a înaintat cerere introductivă împotriva SRL „Romox - Auto” privind intentarea procesului de insolabilitate.

Prin încheierea Curții de Apel Bălți din 28 martie 2016 a fost admisă spre examinare cererea privind intentarea procesului de insolabilitate față de SRL „Romox - Auto” și în scopul prevenirii modificărilor stării bunurilor debitorului în perioada de până la intentarea procesului de insolabilitate s-a dispus aplicarea măsurilor de asigurare în conformitate cu prevederile Legii insolabilității. În calitate de administrator provizoriu a fost numit Alexei Țurcanu (f.d. 27 - 31).

La 03 iunie 2016 administratorul provizoriu Alexei Țurcanu a prezentat raportul de activitate a societății, prin care a informat instanța că a executat integral încheierea

instanței de insolvabilitate din 28 martie 2016, raportînd faptul că debitorul SRL „Romox - Auto” se află în incapacitate de plată ca rezultat al supraîndatorării. Debitorul nu poate continua activitatea economică, fiindcă nu dispune de spații comerciale și mijloace necesare unei astfel de activități. Astfel, a solicitat emiterea unei hotărâri prin care să fie constatată insolvabilitatea debitorului SRL „Romox - Auto” și intentarea procedurii simplificate a falimentului, cu desemnarea unui lichidator (f.d. 39 – 41).

Prin hotărârea Curții de Apel Bălți din 03 iunie 2016 s-a admis cererea administratorului provizoriu Alexi Țurcan și s-a intentat procedura simplificată a falimentului față de SRL „Romox - Auto”, fiind numit în calitate de lichidator Alexei Țurcan (f.d. 65 - 71)

În cadrul derulării procesului, Alexi Țurcan lichidatorul SRL „Romox - Auto” a înaintat cerere prin care a solicitat încasarea onorariului în sumă de 63.000 lei și a cheltuielilor materiale ale procesului în sumă de 4.394 lei (f.d. 102 - 103).

Prin încheierea Curții de Apel Bălți din 09 decembrie 2016 s-a stabilit remunerarea lichidatorului Alexi Țurcan în mărime de 63.000 lei. S-a încasat de la reprezentantul debitorului SRL „Romox - Auto” în beneficiul lui Alexi Țurcan remunerarea în mărime de 63.000 lei și cheltuieli al procesului de insolvabilitate în mărime de 4.394 lei (f.d. 108 - 113).

La 26 decembrie 2016 Oxana Gherștioga a declarat cerere de recurs, solicitând casarea parțială a încheierii Curții de Apel Bălți din 09 decembrie 2016 în partea ce ține de încasarea onorariului în mărime de 63.000 lei, soluționînd prin decizie problema în fond (f.d. 119 – 121).

În motivarea recursului a invocat că încheierea instanței de insolvabilitate este neîntemeiată, deoarece conform art. 70 al Legii insolvabilității, instanța de insolvabilitate urmează să se conducă de volumul și complexitatea administrării procedurii de insolvabilitate al debitorului insolubil SRL „Romox - Auto”, pentru fiecare lună de activitate efectiv lucrată și confirmată documentar.

Examinînd argumentele invocate în recurs în raport cu actele cauzei, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ al Curții Supreme de Justiție conchide că recursul declarat urmează a fi admis.

Conform art. 427 lit. b) CPC instanța de recurs după ce judecă recursul împotriva încheierii, este în drept, să admită recursul și să caseze integral sau parțial încheierea, restituind pricina spre rejudecare.

Curtea de Apel Bălți prin încheierea din 09 decembrie 2016 a stabilit remunerarea lichidatorului Alexi Țurcan în mărime de 63.000 lei, a încasat de la reprezentantul debitorului SRL „Romox - Auto” în beneficiul lui Alexi Țurcan remunerarea în mărime de 63.000 lei și cheltuieli al procesului de insolvabilitate în mărime de 4.394 lei.

Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ consideră că instanța de insolvabilitate prematur a admis cererea de încasare a remunerației administratorului.

Conform art. 70 al Legii insolvenței, (1) Pentru îndeplinirea funcțiilor, administratorul/lichidatorul are dreptul la remunerație și la compensarea cheltuielilor aferente.

(2) 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.

(3) 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.

(4) Onorariul fix stabilit pentru administrator/lichidator se plătește lunar din patrimoniul debitorului.

(12) Cheltuielile aferente procedurii instituite prin prezenta lege, inclusiv cheltuielile de publicare, notificare, convocare și comunicare a actelor de procedură efectuate de către administrator/lichidator vor fi suportate din patrimoniul debitorului.

(13) 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.

Colegiul consideră că instanța de insolvență prematur a constatat că onorariul lichidatorului pentru perioada de activitate de la 03 iunie 2016 până la 15 noiembrie 2016 urmează a fi în sumă de 12.500 lei lunar sau 63.000 lei, or, aceasta urma să verifice și să stabilească care este timpul efectiv lucrat și respectiv care este remunerația.

Lichidatorul Alexei Țurcanu a înaintat cerere prin care a solicitat încasarea remunerării de la reprezentantul debitorului SRL „Romox - Auto”, invocând lucrul efectuat pentru perioada de la 03 iunie 2016 – 15 noiembrie 2016 în mărime de 63.000 lei și cheltuielile suportate în sumă de 4.394 lei.

Din analiza acestei cereri se constată că, lichidatorul solicită încasarea cheltuielilor și a remunerării, însă în sprijinul cerințelor sale nu anexează careva probe, ce ar adevăra cheltuielile suportate și nici nu prezintă un calcul din care derivă mărimea sumei solicitate ca remunerare.

Instanța de insolvență a constatat că pe perioada derulării procesului de insolvență față de SRL „Romox - Auto”, exercitând funcția de lichidator, a exercitat un volum de lucru, fără a stabili cuantumul real exercitat.

Potrivit art. 70 alin. (5) Legea insolvenței 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.

Prin urmare, instanța urma să stabilească care a fost implicarea nemijlocită a lichidatorului în perioada 03 iunie 2016 – 15 noiembrie 2016 și să stabilească remunerația pentru timpul efectiv lucrat.

De asemenea instanța de insolvență s-a referit la procesul – verbal al adunării creditorilor din 15 noiembrie 2016, prin care s-a stabilit onorariul fix/lunar al lichidatorului în sumă de 12.600 lei lunar.

Instanța de recurs reține că remunerația se compune din onorariul fix stabilit de comitetul creditorilor, care se plătește lunar din contul debitorului și onorariul de succes sub formă procentuală ce se stabilește de comitetul creditorilor și se achită din contul creditorilor în urma valorificării masei debitoare.

În cazul în care statul este creditor majoritar, onorariul de succes sub formă procentuală se stabilește în baza grilei prevăzute în Regulamentul privind remunerarea administratorului procesului de insolvență, aprobat prin Hotărârea Guvernului nr. 1717 din 27 decembrie 2012.

Astfel, că unicul creditor majoritar este Inspectoratul Fiscal de Stat pe raionul Briceni, care a fost validat cu creanța în sumă de 108.957 lei (f.d. 97).

Prin urmare mărimea remunerației muncii lichidatorului Alexei Țurcanu este exagerată, stabilită arbitrar și neargumentată. Iar, careva apreciere referitor la temeinicia cheltuielilor invocate nu a fost dată.

Din considerentele menționate și având în vedere faptul că Curtea de Apel Bălți nu a constatat și elucidat pe deplin circumstanțele pricinii, ce au importanță pentru aplicarea corectă a normelor de drept material și procedural, instanța de recurs apreciază încheierea instanței de judecată ca fiind prematură.

Totodată, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ consideră imposibilă corectarea erorii admise de către instanța de judecată în condițiile procedurii prevăzute de către legislația procesuală, motiv pentru care cauza urmează a fi restituită spre rejudecare.

La rejudecarea pricinii, instanța de insolvență urmează să țină cont de cele indicate, să verifice și alte circumstanțe ce prezintă importanță pentru soluționarea corectă a litigiului, să aprecieze sub toate aspectele, complet și obiectiv, conform exigențelor art. 130 CPC, probele administrate pe dosar, și în dependență de situația stabilită, în raport cu normele de drept material care reglementează relațiile economice, să adopte o hotărâre legală și întemeiată.

Reieşind din cele expuse, în baza art. 427 lit. b) CPC Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ al Curții Supreme de Justiție

DECIDE:

Se admite recursul declarat de Oxana Gherștioga reprezentantul debitorului Societatea cu Răspundere Limitată „Romox - Auto”.

Se casează încheierea Curții de Apel Bălți din 09 decembrie 2016, în pricina la cererea introductivă înaintată de Inspectoratul Fiscal de Stat pe raionul Briceni împotriva Societății cu Răspundere Limitată „Romox - Auto” privind intentarea procesului de insolvență.

Se remite cauza la Curtea de Apel Bălți pentru rejudecarea chestiunii ce ține de remunerarea lichidatorului.

Decizia nu se supune nici unei căi de atac.

Președintele ședinței

Svetlana Filincova

Judecători

Iurie Bejenaru

Maria Ghervas