

Prima instanță: Curtea de Apel Chișinău
Judecător: Nina Vascan

DECIZIE

21 iunie 2017

mun. Chișinău

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

în componența:

Președintele ședinței, judecător: Ala Cobăneanu

Judecători: Ion Druță, Nicolae Craiu

examinând recursul declarat de către Andreev Mihail,

la cererea lichidatorului Fanari Svetlana privind încasarea onorariului fix pentru perioada efectiv lucrată, în cauza de insolabilitate a Societății cu Răspundere Limitată „Tiadaca-C”,

împotriva încheierii Curții de Apel Chișinău din 13 februarie 2017, prin care s-a admis cererea lichidatorului Fanari Svetlana și s-a dispus încasarea în mod solidar de la directorul și cofondatorul debitorului Societatea cu Răspundere Limitată „Tiadaca-C” Tofan Igor și fondatorul debitorului Andreev Mihail a onorariului fix în mărime de 211 200 lei,

c o n s t a t ă:

La 13 decembrie 2012, Banca Comercială „Moldindconbank” Societate pe Acțiuni s-a adresat cu cerere introductivă privind intentarea procesului de insolabilitate față de debitorul Societatea cu Răspundere Limitată „Tiadaca-C”.

Prin încheierea Curții de Apel Chișinău din 17 decembrie 2012, a fost admisă spre examinare cererea introductivă depusă de creditorul Banca Comercială „Moldindconbank” Societate pe Acțiuni, privind intentarea procesului de insolabilitate față de debitorul Societatea cu Răspundere Limitată „Tiadaca-C” și a fost desemnat în calitate de administrator provizoriu Hariton Eugeniu.

Prin hotărârea Curții de Apel Chișinău din 15 aprilie 2013, a fost intentat procesul de insolabilitate față de debitorul Societatea cu Răspundere Limitată „Tiadaca-C” și a fost numit în calitate de administrator al insolabilității - Hariton Eugeniu.

Prin hotărârea Curții de Apel Chișinău din 17 noiembrie 2014, a fost admisă cererea administratorului provizoriu, Fanari Svetlana privind intrarea în faliment a

debitorului Societatea cu Răspundere Limitată „Tiadaca-C”, s-a constatat insolabilitatea și s-a inițiat procedura simplificată a falimentului în privința debitorului, cu dizolvarea debitorului, fiind desemnată în calitate de lichidator al debitorului, administratorul autorizat Fanari Svetlana.

La data de 14 aprilie 2015, lichidatorul debitorului Societatea cu Răspundere Limitată „Tiadaca-C” în procedura falimentului simplificat – Fanari Svetlana, a depus cerere privind atragerea la răspundere subsidiară a organelor de conducere ale Societății cu Răspundere Limitată „Tiadaca-C”, administratorul Tofan Igor și fondatorul Andreev Mihail, încasarea în beneficiul Casei Naționale de Asigurări Sociale a sumei de 54 068,32 lei, în beneficiul Societății cu Răspundere Limitată „Faverol” în proces de lichidare a sumei de 2 634 120,05 lei și în beneficiul Direcției Administrare Fiscală Centru mun. Chișinău suma de 56 333,78 lei.

Prin hotărârea Curții de Apel Chișinău din 25 aprilie 2016, menținută prin decizia Curții Supreme de Justiție din 01 februarie 2017, s-a admis parțial cererea lichidatorului Societatea cu Răspundere Limitată „Tiadaca-C” în procedura falimentului simplificat, Fanari Svetlana, privind atragerea la răspundere subsidiară a membrilor organelor de conducere a debitorului. S-a atras la răspundere patrimonială subsidiară administratorul debitorului Societatea cu Răspundere Limitată „Tiadaca-C” în procedura falimentului simplificat, Tofan Igor. S-a încasat de la administratorul Tofan Igor în beneficiul Casei Naționale de Asigurări Sociale suma de 54 068,32 lei, în beneficiul Societății cu Răspundere Limitată „Faverol” în proces de lichidare suma de 2 634 120,05 lei și în beneficiul Direcției Administrare Fiscală Centru mun. Chișinău suma de 56 333,78 lei. S-a respins cererea lichidatorului Fanari Svetlana privind atragerea la răspundere subsidiară a fondatorului Andreev Mihail.

La 26 septembrie 2016, lichidatorul Fanari Svetlana a depus cerere privind încasarea de la directorul și cofondatorul Tofan Igor și fondatorul Andreev Mihail în beneficiul său a onorariului fix pentru perioada efectiv lucrată de 16 luni în mărime de 211 200 lei.

În motivarea cererii lichidatorul autorizat Fanari Svetlana a indicat că, potrivit procesului-verbal al adunării creditorilor din 25 august 2015 s-a hotărât aprobarea remunerației administratorului Societății cu Răspundere Limitată „Tiadaca-C” în proces de insolabilitate cu coeficientul 8, onorariul de succes în mărime de 5% din mărimea sumelor achitate creditorilor, mărimii cheltuielilor de valorificare a masei debitoare în mărime de 5% de la prețul de evaluare a bunurilor, cu recuperarea cheltuielilor de insolabilitate din sursele directorului și fondatorului Societății cu Răspundere Limitată „Tiadaca-C”.

Menționează lichidatorul Fanari Svetlana că, a fost administrator și lichidator al Societății cu Răspundere Limitată „Tiadaca-C” timp de 22 luni, până la data de 10 octombrie 2016. Din această perioadă efectiv lucrate sunt 16 luni în care a primit actele și a prezentat rapoartele în judecată, a publicat hotărârile în monitorul oficial, a evaluat și a valorificat masa debitoare. A evaluat bunul imobil și a organizat 3

licitații de vânzare a acestuia, a convocat creditorii, a prezentat rapoarte instanței de insolvență, a transmis bunul imobil nevalorificat în contul stingerii datoriei, depunerea și examinarea în instanța de insolvență a cererii de atragere la răspundere subsidiară a organelor de conducere ale debitorului, transmiterea titlului executoriu de atragere la răspundere subsidiară precum și alte obligațiuni prevăzute de lege.

Solicită lichidatorul debitorului Societatea cu Răspundere Limitată „Tiadaca-C” în procedura falimentului simplificat Fanari Svetlana admiterea cererii, încasarea de la directorul și cofondatorul Tofan Igor și de la fondatorul Andreev Mihail în beneficiul său a onorariului fix pentru perioada de activitate efectiv lucrată de 16 luni.

Prin încheierea Curții de Apel Chișinău din 13 februarie 2017 a fost admisă cererea lichidatorului Societății cu Răspundere Limitată „Tiadaca-C” Fanari Svetlana privind încasarea onorariului fix. A fost dispusă încasarea în mod solidar de la directorul și cofondatorul debitorului Societatea cu Răspundere Limitată „Tiadaca-C” Tofan Igor și de la fondatorul debitorului Societatea cu Răspundere Limitată „Tiadaca-C” Andreev Mihail în beneficiul lichidatorului autorizat Fanari Svetlana, pentru perioada de activitate efectiv lucrată de 16 luni, onorariul fix în mărime de 211 200 lei.

Prin hotărârea Curții de Apel Chișinău din 13 februarie 2017, a fost aprobat raportul final și bilanțul de lichidare a debitorului Societatea cu Răspundere Limitată „Tiadaca-C”. A fost dispusă încetarea procesului de insolvență și s-a lichidat întreprinderea Societatea cu Răspundere Limitată „Tiadaca-C”, cu radierea întreprinderii din Registrul de Stat al întreprinderilor și organizațiilor și registrele Inspectoratului Fiscal de Stat.

Invocând ilegalitatea încheierii Curții de Apel Chișinău din 13 februarie 2017 prin care a fost dispusă încasarea onorariului fix pentru perioada efectiv lucrată, la data de 21 februarie 2017 Andreev Mihail, prin intermediul avocatului Matușenco Ion a declarat recurs nemotivat prin care a solicitat admiterea acestuia, casarea parțială a încheierii instanței de insolvență în partea încasării în mod solidar a onorariului fix de la fondatorul Andreev Mihail (vol.II, f.d. 178).

La data de 22 mai 2017, Andreev Mihail, prin intermediul avocatului Matușenco Ion a depus cerere de recurs motivat (vol.II, f.d. 178).

În motivarea cererii de recurs a indicat că, instanța de insolvență a aplicat și a interpretat eronat normele de drept material. Indică recurentul că, nu a avut tangență la activitatea întreprinderii, motiv din care consideră că remunerația lichidatorului nu urmează a fi încasată de la Andreev Mihail.

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

După cum atestă actele cauzei, încheierea instanței de insolvență a fost pronunțată la data de 13 februarie 2017, iar cererea de recurs a fost depusă la 21 februarie 2017. În asemenea circumstanțe instanța de recurs constată că recurentul

s-a conformat prevederilor legale și a depus cererea de recurs în interiorul termenului.

La data de 22 mai 2017, Curtea Supremă de Justiție a expediat în adresa intimatului Societatea cu Răspundere Limitată „Tiadaca-C” în proces de insolabilitate copia cererii de recurs, cu înștiințarea despre necesitatea depunerii referinței. Până la examinarea cererii de recurs, intimatul nu a depus referință prin care să-și exprime opinia asupra recursului declarat de Andreev Mihail, prin intermediul avocatului Matusenco Ion.

Verificând legalitatea actului de dispoziție contestat, prin prisma argumentelor invocate și a materialelor din dosar, coroborat cu normele de drept material și procedural aplicabile speței date, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ al Curții Supreme de Justiție consideră recursul declarat de Andreev Mihail, prin intermediul avocatului Matusenco Ion ca fiind neîntemeiat cu menținerea încheierii Curții de Apel Chișinău din 13 februarie 2017, din următoarele motive.

În conformitate cu prevederile art. 1 alin. (4) din Legea insolabilității, procesul de insolabilitate se desfășoară în conformitate cu prevederile Codului de procedură civilă și cu cele ale prezentei legi.

Conform art. 8 alin. (3) din Legea insolabilității, 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.

Pricina a fost înregistrată la Curtea Supremă de Justiție la data de 20 mai 2017.

În conformitate cu art. 427 lit. a) din Codul de procedură civilă, instanța de recurs, după ce examinează recursul împotriva încheierii, este în drept să respingă recursul și să mențină încheierea.

După cum urmează din actele cauzei, prin hotărârea Curții de Apel Chișinău din 17 noiembrie 2014, a fost admisă cererea administratorului provizoriu Întreprinderea Individuală „Fanari Svetlana” privind intrarea în faliment a debitorului Societatea cu Răspundere Limitată „Tiadaca-C”. S-a constatat insolabilitatea debitorului Societatea cu Răspundere Limitată „Tiadaca-C” și s-a inițiat procedura simplificată a falimentului în privința debitorului Societatea cu Răspundere Limitată „Tiadaca-C”. A fost desemnată Întreprinderea Individuală „Fanari Svetlana” în calitate de lichidator al debitorului Societatea cu Răspundere Limitată „Tiadaca-C” (vol. II, f.d.2-5).

Prin hotărârea Curții de Apel Chișinău din 25 aprilie 2016, menținută prin decizia Curții Supreme de Justiție nr. 2ri-33/17 din 01 februarie 2017, a fost admisă parțial cererea lichidatorului Societății cu Răspundere Limitată „Tiadaca-C”, în procedura simplificată a falimentului, Fanari Svetlana, privind atragerea la răspundere subsidiară a membrilor organelor de conducere a debitorului, s-a atras la răspundere patrimonială subsidiară administratorul debitorului Societatea cu Răspundere Limitată „Tiadaca-C” Tofan Igor și s-a respins cererea lichidatorului Fanari Svetlana privind atragerea la răspundere subsidiară a fondatorului debitorului

Societatea cu Răspundere Limitată „Tiadaca-C” Andreev Mihail (vol. II, f.d.137-146).

La 26 septembrie 2016, lichidatorul Societății cu Răspundere Limitată „Tiadaca-C” Fanari Svetlana a depus cerere privind încasarea în mod solidar a remunerației de la administratorul și cofondatorul debitorului Societății cu Răspundere Limitată „Tiadaca-C” Tofan Igor și de la fondatorul Andreev Mihail (vol. II, f.d.97-99).

Prin încheierea instanței de insolvabilitate din 13 februarie 2017, contestată cu recurs de către Andreev Mihail, prin intermediul avocatului Matusenco Ion, a fost dispusă încasarea în mod solidar de la Tofan Igor și Andreev Mihail în beneficiul lichidatorului autorizat Fanari Svetlana a onorariului fix pentru perioada efectiv lucrată de 16 luni în mărime de 211 200 lei (vol. II, f.d.161-168).

Potrivit raportului de lichidare al administratorului autorizat Fanari Svetlana, Andreev Mihail este fondatorul debitorului, iar Tofan Igor este administrator și cofondator al debitorului (vol. II, f.d.94).

Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ al Curții Supreme de Justiție menționează că, instanța de insolvabilitate corect a concluzionat și a dispus admiterea cererii lichidatorului autorizat Fanari Svetlana cu privire la încasarea onorariului fix pentru perioada efectiv lucrată de la fondatorii Tofan Igor și Andreev Mihail.

În acest sens se menționează că, reieșind din prevederile art. 70 alin. (1), (4) și (12) din Legea insolvabilității, pentru îndeplinirea funcțiilor, administratorul/lichidatorul are dreptul la remunerație și la compensarea cheltuielilor aferente.

Conform alin. (13) al aceluiași articol, 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.

În conformitate cu art. 247 din Legea insolvabilității, membri ai organelor de conducere ale debitorului pot fi: debitorul persoană fizică ce desfășoară activitate individuală de întreprinzător, fondatorul întreprinderii individuale sau al gospodăriei țărănești (de fermier), administratorii societăților comerciale, membrii organelor executive, membrii consiliilor de supraveghere (de observatori), lichidatorii și membrii comisiilor de lichidare, contabilii. Prevederile alin.(1) se aplică persoanelor care dețineau funcțiile respective la data intentării procesului de insolvabilitate, precum și celor care au deținut aceste funcții pe parcursul ultimelor 24 de luni anterioare intentării procesului.

Prin urmare, conform Extrasului din Registrul de stat al persoanelor juridice nr. 5150 din 05 martie 2012 și Raportul lichidatorului Fanari Svetlana din 16 septembrie

2016, Tofan Igor și Andreev Mihail sunt asociați ai Societății cu Răspundere Limitată „Tiadaca-C” (vol. I, f.d.55, vol. II, f.d. 94-96).

Potrivit Raportului lichidatorului, debitorul Societatea cu Răspundere Limitată „Tiadaca-C” nu deține mijloace bănești, nu are înregistrare unități de transport și are înregistrat doar un lot de teren în raionul Nisporeni, satul Cristești, nr. cadastral 601320328701.

Conform tabelului creanțelor validate, a cheltuielilor procesului de insolabilitate și a obligațiilor masei debitoare, suma totală a creanței constituie 10 337 813,36 lei.

Prin urmare, la examinarea cauzei în fond instanța de insolabilitate a constatat cu certitudine că, debitorul Societatea cu Răspundere Limitată „Tiadaca-C” nu dispune de bunuri sau de alte valori care pot acoperi cheltuielile procedurii falimentului.

Astfel, în lipsa de bunuri sau alte valori care pot acoperi cheltuielile procedurii falimentului, instanța de recurs constată că Curtea de Apel Chișinău prin încheierea din 13 februarie 2017 întemeiat și corect a concluzionat de a trece în obligația fondatorului Andreev Mihail și administratorul și cofondator al Societății cu Răspundere Limitată „Tiadaca-C” Tofan Igor, compensarea onorariului fix pentru perioada efectiv lucrată în mărime de 211 200 lei, lichidatorului autorizat Fanari Svetlana.

Plus la aceasta se menționează că, potrivit conform art. 25 alin. (6) din Legea insolabilității, quantumul de remunerare a administratorului provizoriu îl stabilește instanța de insolabilitate 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 quantumul minim garantat al salariului în sectorul real la unitățile cu autonomie financiară.

Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ al Curții Supreme de Justiție apreciază critic afirmațiile recurentului și motivarea prin faptul că, existând hotărârea definitivă și irevocabilă a Curții de Apel Chișinău din 25 aprilie 2016, prin care a fost respinsă cererea lichidatorului de atragere la răspundere subsidiară a fondatorului Andreev Mihail, ultimul nu este responsabil de compensarea cheltuielilor procesului de insolabilitate.

În acest sens se menționează că, faptul neatragerii la răspundere subsidiară a fondatorului Andreev Mihail nu este un motiv pentru a nu fi încasate cheltuielile procesului de insolabilitate din contul ultimului. Instanța de fond corect a aplicat prevederile art. 70 alin. (13) din Legea insolabilității și a dispus încasarea în mod solidar de la fondatorul Andreev Mihail și de la directorul și cofondatorul Tofan Igor a onorariului fix în beneficiul lichidatorului autorizat Fanari Svetlana

Drept consecință, Colegiul apreciază ca fiind corectă constatarea instanței de insolabilitate precum că onorariul fix al lichidatorului pentru perioada de activitate

efectiv lucrată de 16 luni urmează a fi suportate de către ambii fondatori Andreev Mihail și Tofan Igor. Mai mult, Legea insolvenței nu stabilește excepții în ceea ce privește scutirea unuia din fondatori de la plata cheltuielilor procesului de insolvență. La cheltuieli sunt introduse și remunerația administratorului/lichidatorului. Faptul că doar unul din cei doi fondatori a fost atras la răspundere subsidiară, nu exclude obligația celuilalt fondator de la plata onorariului fix al lichidatorului, deoarece, la înființarea întreprinderii ambii fondatori și-au asumat anumite obligații pe lângă drepturile garantate de lege.

Alte argumente invocate în recursul declarat nu au relevanță, deoarece nu denotă încălcarea esențială sau aplicarea eronată a normelor de drept material sau de drept procedural, respectiv nu constituie temei pentru casarea încheierii recurate, și urmează a fi respinse.

Din considerentele menționate și având în vedere faptul că încheierea instanței de insolvență este adoptată cu respectarea normelor de drept material și procedural, fiind aplicate și interpretate corect în raport cu circumstanțele cauzei, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ al Curții Supreme de Justiție ajunge la concluzia de a respinge recursul declarat de Andreev Mihail, cu menținerea încheierii Curții de Apel Chișinău din 13 februarie 2017.

În conformitate cu art. 427 lit. a) și art. 428 Cod de procedură civilă, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ al Curții Supreme de Justiție

d e c i d e:

Se respinge recursul declarat de Andreev Mihail.

Se menține încheierea Curții de Apel Chișinău din 13 februarie 2017, la cererea lichidatorului Fanari Svetlana privind încasarea onorariului fix pentru perioada efectiv lucrată, în cauza de insolvență a Societății cu Răspundere Limitată „Tiadaca-C”.

Decizia este irevocabilă.

Președintele ședinței, judecător:

Ala Cobăneanu

Judecători:

Ion Druță

Nicolae Craiu