

Dosarul nr. 3ra-1299/18

Prima instanță: (Judecătoria Chișinău, sediul Centru) E. Badan-Melnic
Instanța de apel: (Curtea de Apel Chișinău) A. Panov, M. Anton, V. Cotorobai

DECIZIE

05 decembrie 2018

mun. Chișinău

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

în componența:

Președintele ședinței, judecătorul
judecătorii

Oleg Sternioală
Ala Cobăneanu
Iurie Bejenaru
Nicolae Craiu
Dumitru Mardari

examinând recursul declarat de Oficiul Teritorial Chișinău al Cancelariei de Stat, în cauza civilă la cererea de chemare în judecată depusă de Oficiul Teritorial Chișinău al Cancelariei de Stat împotriva Primarului General al municipiului Chișinău, viceprimarul municipiului Chișinău, intervenient accesoriu Societatea cu Răspundere Limitată "Neosistem Grup" cu privire la anularea dispoziției,

împotriva deciziei din 03 mai 2018 a Curții de Apel Chișinău, prin care s-a admis apelul declarat de Primarul General al municipiului Chișinău, s-a casat hotărârea din 14 martie 2017 a Judecătoriei Chișinău, sediul Centru și s-a pronunțat o nouă hotărâre,

c o n s t a t ă:

La 28 decembrie 2016 Oficiul Teritorial Chișinău al Cancelariei de Stat a depus cerere de chemare în judecată împotriva Primarului General al municipiului Chișinău, viceprimarul municipiului Chișinău, intervenient accesoriu Societatea cu Răspundere Limitată "Neosistem Grup" cu privire la anularea dispoziției.

În motivarea cererii Oficiul Teritorial Chișinău al Cancelariei de Stat a menționat că prin dispoziția viceprimarului municipiului Chișinău nr. 1344-d din 18 noiembrie 2016 "Cu privire la reamplasarea gheretei Societății cu Răspundere Limitată "Neosistem Grup" din str. Cosmonauților, colț cu str. George Coșbuc 1" s-a permis reamplasarea gheretei Societății cu Răspundere Limitată "Neosistem Grup", cu autorizația de funcționare nr. 16059 din 16 februarie 2010, valabilă până la 11 decembrie 2018, de pe str. Cosmonauților, colț cu str. G. Coșbuc, cu păstrarea termenului de valabilitate al autorizației de funcționare.

De asemenea, Oficiul Teritorial Chișinău al Cancelariei de Stat a relatat că în temeiul art. 64 din Legea nr. 436 din 28 decembrie 2016 privind administrația publică

locală și Regulamentul cu privire la organizarea și funcționarea oficiilor teritoriale ale Cancelariei de Stat, aprobat prin Hotărârea Guvernului nr. 845 din 18 decembrie 2009, a efectuat controlul legalității dispoziției menționate și a constatat că aceasta a fost emisă contrar prevederilor legislației.

În acest sens, la data de 09 decembrie 2016 a fost înaintată notificarea, prin care s-a solicitat abrogarea actului administrativ, însă prin răspunsul Primăriei municipiului Chișinău din 22 decembrie 2016, ultima a considerat legală dispoziția nr. 1344-d din 18 noiembrie 2016.

Reclamantul a susținut, conform Regulamentul privind eliberarea autorizațiilor de funcționare a unităților comerciale și de prestare a serviciilor sociale pe teritoriul municipiului Chișinău, aprobat prin decizia Consiliului municipal Chișinău nr. 13/4 din 27 decembrie 2007, autorizația de funcționare a unităților comerciale și/sau de prestări servicii este un act administrativ individual ce atestă dreptul titularului autorizației de a amplasa unitatea comercială și/sau de prestări servicii în locul (terenul, localul, incinta) stabilit și de a desfășura activități comerciale și/sau de prestări servicii pentru o perioadă stabilită, cu respectarea obligatorie a condițiilor de autorizare prevăzute de respectivul regulament.

Prin urmare a invocat că unitățile comerciale (inclusiv gheretele) se amplasează și funcționează în baza autorizației de funcționare eliberată de către Direcția comerț, alimentație publică și prestări servicii și nicidecum în baza dispoziției Primarului General, iar pentru perfectarea acesteia, beneficiarul urmează să depună o cerere, care se examinează în modul stabilit de Regulament.

A specificat că reamplasarea gheretei pe o altă stradă necesită eliberarea unei noi autorizații de către Direcția comerț, alimentație publică și prestări servicii, or reamplasarea gheretelor nu este altceva decât amplasarea de noi gherete, întrucât gheretele care urmează a fi reamplasate, trebuie să dețină în mod obligatoriu autorizații noi de funcționare pentru noul loc de amplasare.

Reclamantul a solicitat anularea dispoziției viceprimarului municipiului Chișinău nr. 1344-d din 18 noiembrie 2016 ”Cu privire la reamplasarea gheretei Societății cu Răspundere Limitată ”Neosistem Grup” din str. Cosmonauților, colț cu str. George Coșbuc 1”.

Prin hotărârea din 14 martie 2017 a Judecătoriei Chișinău, sediul Centru, s-a admis cererea de chemare în judecată depusă de Oficiul Teritorial Chișinău al Cancelariei de Stat.

S-a anulat dispoziția nr. 1344-d din 18 noiembrie 2016 ”Cu privire la reamplasarea gheretei Societății cu Răspundere Limitată ”Neosistem Grup” din str. Cosmonauților, colț cu str. George Coșbuc 1”.

Prin decizia din 03 mai 2018 a Curții de Apel Chișinău, s-a admis apelul declarat de Primarul General al municipiului Chișinău, s-a casat hotărârea din 14 martie 2017 a Judecătoriei Chișinău, sediul Centru și s-a pronunțat o nouă hotărâre, prin care:

S-a respins cererea de chemare în judecată depusă de Oficiul Teritorial Chișinău al Cancelariei de Stat.

La 27 iulie 2018 Oficiul Teritorial Chișinău al Cancelariei de Stat, prin intermediul oficiului poștal, a declarat recurs împotriva deciziei instanței de apel, prin

care a solicitat admiterea recursului, casarea deciziei instanței de apel cu menținerea hotărârii primei instanțe.

Recurentul Oficiul Teritorial Chișinău al Cancelariei de Stat, în motivarea recursului a menționat că decizia instanței de apel a fost adoptată cu încălcarea normelor de drept material.

Astfel recurentul a relatat că unitățile comerciale (inclusiv gheretele) se amplasează și funcționează în baza autorizației de funcționare eliberată de Direcția comerț, alimentație publică și prestări servicii și nicidecum în baza dispoziției Primarului General, iar pentru perfectarea acesteia, beneficiarul urmează să depună o cerere, care se examinează în modul stabilit de Regulamentul privind eliberarea autorizațiilor de funcționare a unităților comerciale și de prestare a serviciilor sociale pe teritoriul municipiului Chișinău, aprobat prin decizia Consiliului municipal Chișinău nr. 13/4 din 27 decembrie 2007.

Mai mult ca atât, recurentul a specificat că reamplasarea gheretelor nu este alt ceva decât amplasarea de noi gherete, deoarece gheretele care urmează a fi amplasate trebuie să dețină în mod obligatoriu autorizații noi noi de funcționate pentru locul de amplasare.

În conformitate cu art. 434 alin. (1) din Codul de procedură civilă, recursul se declară în termen de 2 luni de la data comunicării hotărârii sau a deciziei integrale, dacă legea nu prevede altfel.

Cu referire la termenul de declarare a recursului, instanța de recurs menționează că Curtea de Apel Chișinău a emis dispozitivul deciziei la 03 mai 2018, însă date referitor la recepționarea de către părți a deciziei instanței de apel, la materialele cauzei lipsesc.

Astfel, recursul declarat de Oficiul Teritorial Chișinău al Cancelariei de Stat la 27 iulie 2018, se consideră depus în termenul prevăzut de lege.

Prin încheierea din 14 noiembrie 2018 a Curții Supreme de Justiție, recursul declarat de către Oficiul Teritorial Chișinău al Cancelariei de Stat a fost considerat admisibil.

În conformitate cu art. 444 Codul de procedură civilă, recursul se examinează fără înștiințarea participanților la proces. Completul din 5 judecători decide asupra oportunității invitării tuturor participanților sau a reprezentanților acestora pentru a se pronunța cu privire la problemele de legalitate invocate în cererea de recurs.

Examinând materialele dosarului în raport cu temeiurile cererii de recurs, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ lărgit al Curții Supreme de Justiție consideră necesar de a admite recursul declarat de Oficiul Teritorial Chișinău al Cancelariei de Stat din următoarele considerente.

În conformitate cu art. 445 alin. (1) lit. f) Codul de procedură civilă, instanța, după ce judecă recursul, este în drept să admită recursul să caseze decizia instanței de apel și să mențină hotărârea primei instanțe.

La caz, s-a constatat că prin dispoziția viceprimarului municipiului Chișinău nr. 1344-d din 18 noiembrie 2016 ”Cu privire la reamplasarea gheretei Societății cu Răspundere Limitată ”Neosistem Grup” din str. Cosmonauților, colț cu str. George Coșbuc 1”, s-a permis reamplasarea gheretei Societății cu Răspundere Limitată ”Neosistem Grup” cu autorizația de funcționare nr. 16059 din 16 februarie 2010,

valabilă până pe data de 11 decembrie 2018, de pe adresa str. Cosmonauților, colț cu str. George Coșbuc 1, cu păstrarea termenului de valabilitate al autorizației de funcționare.

Conform art. 64 alin. (1) lit. b) din Legea privind administrația publică locală nr. 436 din 28 decembrie 2006, controlului obligatoriu sunt supuse următoarele acte ale autorităților administrației publice locale: actele normative ale primarului, ale președintelui raionului și ale pretorului.

Conform art. 68 alin. (1) din legea menționată, în cazul în care consideră că un act emis de autoritatea administrației publice locale este ilegal, oficiul teritorial al Cancelariei de Stat notifică autorității locale emitente ilegalitatea actului controlat, cerînd modificarea sau abrogarea lui totală sau parțială.

La 09 decembrie 2016, Oficiul Teritorial Chișinău al Cancelariei de Stat a înaintat Primarului General al municipiului Chișinău notificarea, prin care a solicitat abrogarea dispoziției nr. nr. 1344-d din 18 noiembrie 2016.

Prin răspunsul din 22 decembrie 2016, Primăria municipiului Chișinău a invocat faptul că deplasarea chioșcurilor se efectuează, în caz de necesitate, la decizia organelor administrației publice locale din contul proprietarilor, iar în calitate sa de autoritate publică executivă, Primarul General al municipiului Chișinău, exercită atribuții prevăzute de legislația în vigoare și deci conform competenței și atribuțiilor sale, este în drept să emită asemenea act (f.d. 13).

Nefiind de acord cu dispoziția nr. 1344-d din 18 noiembrie 2016, Oficiul Teritorial Chișinău al Cancelariei de Stat a depus cerere de chemare în judecată împotriva Primarului General al municipiului Chișinău, viceprimarul municipiului Chișinău, intervenient accesoriu Societatea cu Răspundere Limitată "Neosistem Grup" cu privire la anularea dispoziției în cauză.

Fiind investită cu judecarea pricinii în cauză, prima instanță a ajuns la concluzia temeiniciei acțiunii.

Deci, prima instanță a considerat ca ilegală dispoziția viceprimarului municipiului Chișinău nr. 1344-d din 18 noiembrie 2016 "Cu privire la reamplasarea gheretei Societății cu Răspundere Limitată "Neosistem Grup" din str. Cosmonauților, colț cu str. George Coșbuc 1", fiind emisă cu încălcarea prevederilor legale.

Judecând apelul declarat de Primarul General al municipiului Chișinău, instanța de apel a considerat drept neîntemeiată și ilegală hotărârea primei instanțe, ajungând la concluzia de a emite o nouă hotărâre, prin care a respins cererea de chemare în judecată depusă de Oficiul Teritorial Chișinău al Cancelariei de Stat.

În motivarea soluției sale, instanța de apel a reținut că prima instanță nejustificat a anulat actul administrativ contestat, or anume primarul (viceprimarul) este autoritatea competentă de a semna, emite și elibera autorizațiile respective, de funcționare a gheretelor ambulante.

Astfel instanța de apel a concluzionat că autoritatea publică locală corect și în limitele competenței, a emis dispoziția contestată, nefiind identificate motive și temeiuri de anulare a acesteia.

Analizând legalitatea deciziei contestate, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ lărgit al Curții Supreme de Justiție consideră concluzia instanței de apel una neîntemeiată.

Conform art. 14 alin. (2) lit. q¹) din Legea privind administrația publică locală nr. 436 din 28 decembrie 2006, consiliul local aprobă regulamentul de desfășurare a activităților de comerț în localitatea respectivă.

Conform art. 29 al. (1) lit. a) al Legii privind administrația publică locală, primarul asigură executarea deciziilor consiliului local.

Astfel, prin decizia Consiliului municipal nr. 13/4 din 27 decembrie 2007, a fost aprobat Regulamentul privind eliberarea autorizațiilor de funcționare a unităților comerciale și de prestare a serviciilor sociale pe teritoriul municipiului Chișinău, care în pct. 14 prevede că autorizația de funcționare a unităților comerciale și/sau de prestări servicii este un act administrativ individual ce atestă dreptul titularului autorizației de a amplasa unitatea comercială și/sau de prestări servicii în locul (terenul, localul, incinta) stabilit și de a desfășura activități comerciale și/sau de prestări servicii pentru o perioadă stabilită, cu respectarea obligatoriu a condițiilor de autorizare prevăzută de prezentul regulament.

Reieșind din prevederile menționate, unitățile comerciale (inclusiv gheretele) se amplasează și funcționează în baza autorizației de funcționare eliberată de Direcția comerț, alimentație publică și prestări servicii și nicidecum în baza dispoziției Primarului general, iar pentru perfectarea acesteia, beneficiarul urmează să depună o cerere, care se examinează în modul stabilit de regulament.

Totodată, instanța de recurs reține că reamplasarea gheretelor nu este altceva decât amplasarea de noi gherete, deoarece gheretele care urmează a fi reamplasate, trebuie să dețină în mod obligatoriu autorizații noi de funcționare pentru locul nou de amplasare.

Prin urmare cele menționate denotă, că dispoziția contestată a fost emisă cu încălcarea competenței, dat fiind faptul că viceprimarul (Primarul general) nu dispune de competența de a emite dispoziții privind amplasarea gheretelor în municipiul Chișinău.

Astfel prima instanță corect a reținut ilegalitatea dispoziției nr. 1344-d din 18 noiembrie 2016 ”Cu privire la reamplasarea gheretei Societății cu Răspundere Limitată ”Neosistem Grup” din str. Cosmonauților, colț cu str. George Coșbuc 1” și necesitatea admiterii cerințelor Oficiului Teritorial Chișinău al Cancelariei de Stat.

Or, este incontestabil că la emiterea dispoziției menționate, viceprimarul și-a depășit atribuțiile prevăzute de cadrul normativ în vigoare.

De asemenea, Colegiul menționează că în ședința de judecată a primei instanțe, reprezentantul intervenientului accesoriu, Societatea cu Răspundere Limitată ”Neosistem Grup” a susținut acțiunea înaintată de Oficiul Teritorial Chișinău al Cancelariei de Stat și a solicitat anularea dispoziției nr. 1344-d din 18 noiembrie 2016 ”Cu privire la reamplasarea gheretei Societății cu Răspundere Limitată ”Neosistem Grup” din str. Cosmonauților, colț cu str. George Coșbuc 1” (f.d. 25 verso, 26).

Astfel Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ lărgit al Curții Supreme de Justiție ajunge la concluzia de a admite recursul declarat de Oficiul Teritorial Chișinău al Cancelariei de Stat, de a casa decizia instanței de apel și de a menține hotărârea primei instanțe.

În conformitate cu art. 445 alin. (1) lit. f) Codul de procedură civilă, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ lărgit al Curții Supreme de Justiție

d e c i d e :

Se admite recursul declarat de Oficiul Teritorial Chişinău al Cancelariei de Stat.

Se casează decizia din 03 mai 2018 a Curţii de Apel Chişinău şi se menţine hotărârea din 14 martie 2017 a Judecătoriei Chişinău, sediul Centru, în cauza civilă la cererea de chemare în judecată depusă de Oficiul Teritorial Chişinău al Cancelariei de Stat împotriva Primarului General al municipiului Chişinău, viceprimarul municipiului Chişinău, intervenient accesoriu Societatea cu Răspundere Limitată "Neosistem Grup" cu privire la anularea dispoziţiei.

Decizia este irevocabilă.

Preşedintele şedinţei, judecătorul

Oleg Sternioală

judecătorii

Ala Cobăneanu

Iurie Bejenaru

Nicolae Craiu

Dumitru Mardari