Primă instanţă: Judecătoria Chișinău (sediul central) (jud. Nicolae Șova)
Dosarul nr. 2ri-177/24
2-20160830-02-2ri-03042024

**D E C I Z I E**

11 iunie 2024 mun. Chişinău

Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ
al Curții de Apel Chișinău

În componenţa sa:
Preşedintele completului, judecătorul Panov Ana
Judecătorii Anton Marina
Cojocaru Olga

examinând, fără participarea părților, recursul declarat de către administratorul autorizat al S.R.L. „Goțulea&Co", Gîrleanu Natalia,

la cererea administratorului autorizat Gîrleanu Natalia cu privire la aprobarea şi încasarea de la membrii organelor de conducere a debitorului S.R.L. „Goțulea&Co" în persoana administratorului Goțulea Serghei a remuneraţiei pentru perioada de observaţie și a cheltuielilor aferente perioadei de administrare provizorie a debitorului S.R.L. „Goțulea&Co",

împotriva încheierii Judecătoriei Chișinău (sediul central) din 07 februarie 2024, prin care cererea a fost admisă parțial,

**c o n s t a t ă :**

La data de 18 decembrie 2020 lichidatorul S.R.L. „Izoplast", Selevestru Irina a depus cerere cu privire la intentarea procesului de insolvabilitate în privinţa debitorului S.R.L. „Goțulea&Co", solicitând admiterea spre examinare a cererii introductive, intentarea procesului de insolvabilitate în privinţa debitorului S.R.L. „Goțulea&Co" și numirea în calitate de administrator provizoriu Gîrleanu Natalia, deţinătorul autorizaţiei nr. 41 din 14 ianuarie 2015, eliberată de Ministerul Justiţiei.

Prin încheierea Judecătoriei Chișinău, sediul central din 24 decembrie 2020, cererea introductivă înaintată de lichidatorul S.R.L. „Izoplast", Selevestru Irina, cu privire la intentarea procesului de insolvabilitate în privinţa debitorului S.R.L. „Goțulea&Co" a fost admisă spre examinare.

La data de 09 februarie 2021 reprezentantul creditorului B.C. "FinComBank" S.A. a depus cerere de alăturare la cererea introductivă.

Prin hotărârea Judecătoriei Chișinău, sediul Central din 05 august 2021 s-a constatat insolvabilitatea debitorului S.R.L. „Goțulea&Co" și s-a dispus iniţierea procedurii simplificate a falimentului cu dizolvarea S.R.L. "Goțulea & Co", a fost desemnat în calitate de lichidator a S S.R.L. „Goțulea&Co", Gîrleanu Natalia, deținătorul autorizației nr. 41 din 14.01.2015 eliberată de Ministerul Justiției al RM. S-a obligat lichidatorul Gîrleanu Natalia să notifice creditorii S.R.L. "Goțulea & Co" despre înregistrarea cererilor de validare a creanţelor în vederea întocmirii tabelului definitiv a creanţelor, până la 17.09.2021.

În cadrul ședintei de judecată din 25 februarie 2021, administratorul provizoriu Gîrleanu Natalia a depus cerere cu privire la aprobarea şi încasarea de la membrii organelor de conducere a debitorului S.R.L. "Goțulea & Co", în persoana administratorului Goțulea Serghei, a

remuneraţiei pentru perioada de observaţie în sumă de 19 567,00 lei și a cheltuielilor aferente perioadei de administrare provizorie în mărime de 20 567 lei.

În motivarea cererii a indicat că, prin încheierea Judecătoriei Chișinău, sediul central nr.2i-617/20 din 24 noiembrie 2020 a fost admisă spre examinare cererea introductivă depuse de reprezentantul creditorului S.R.L.”Izoplast” cu privire la intentarea procesului de insolvabilitate față de S.R.L. ”Goțulea&Co”. Prin încheierea nominalizată Gîrleanu Natalia a fost desemnată în funcția de administrator provizoriu.

A indicat că, potrivit art. 25 alin. (6) al Legii insolvabilității pentru îndeplinirea atribuțiilor sale, administratorul provizoriu are dreptul la remunerare, precum și la recuperarea cheltuielilor suportate pentru acțiunile sale notificarea creditorilor, comunicarea actelor de procedură etc.

A menționat că, coeficienții de multiplicare recomandați pentru stabilirea salariilor de funcție ale personalului încadrat în unități ce nu aplică sisteme de salarizare bazate pe Rețeaua tarifară unică de salarizare sunt stabilite în Anexă nr. 4 la Hotărârii Guvernului nr. 743 din 11.06.2002. Pentru categoria I de calificare stabilit pentru conducătorii de unitate coeficientul variază în intervalul de la 4 la 8.

Astfel, potrivit Hotărârii Guvernului RM nr.743 din 11.06.2002 (Anexa nr.4), coeficientul mediu de multiplicare recomandat pentru stabilirea salariilor de funcție ale personalului încadrat în unități ce nu aplică sisteme de salarizare bazată pe Rețeaua tarifară unică de salarizare, este egal cu 4. Totodată, cuantumul minim garantat al salariului în sectorul real pentru întreprinderi cu autonomie financiară stabilit prin Hotărârea Guvernului nr.165 din 09.03.2010 (în redacția HG922 din 22.12.20, MO359/24.12.20 art.1082; în vigoare 24.12.20), cuantumul minim garantat al salariului în sectorul real pentru întreprinderi cu autonomie financiară începând cu 01.01.2021 a fost stabilit în mărime de 2 935 lei pe lună.

A explicat că, în conformitate cu prevederile art.52 alin. (1) lit. b), 32 alin. (1, 2) și (1) al Legii insolvabilității și având în vedere că, volumul de lucru al administratorului provizoriu în perioada de observație a fost complex și a implicat responsabilitate, administratorul provizoriu a solicitat stabilirea și încasarea remunerației pentru administrarea provizorie a întreprinderii S.R.L. ”Goțulea&Co” din 05 ianuarie 2021 (data recepționării încheierii) până la data de 25 februarie 2021, în mărime de 19 567,0 lei, pentru 1 (una) lună și 20 (douăzeci) de zile de activitate, câte 11 740,00 lei/lună (2935 lei (cuantumul minim garantat al salariului )*4 (coeficientul minim de multiplicare recomandat) și a cheltuielilor suportate de către administrator în mărime de 1 000 lei, în total suma de 20 567,0 lei, care urmează a fi încasată de la administrator și unicul asociat Goțulea Serghei.

La data de 18 septembrie 2023 lichidatorul Gîrleanu Natalia a depus cerere de concretizare, prin care a solicitat aprobarea şi încasarea de la membrii organelor de conducere a debitorului S.R.L. ”Goțulea & Co” în persoana administratorului Goțulea Serghei a remuneraţiei pentru perioada de observaţie în sumă de 47 200 lei și a cheltuielilor aferente perioadei de administrare provizorie în mărime de 500 lei.

A menționat lichidatorul că, S.R.L. ”Goțulea&Co” a fost înregistrată la data de 01 iulie 2010 cu numărul unic de identificare și codul fiscal (IDNO) *****, sediu - mun. Chișinău, ***** Administrator fiind Goțulea Serghei.

În cadrul derulării procedurii simplificate de faliment, lichidatorul în corespundere cu atribuțiile de serviciu ce-i revin, conducându-se de prevederile legislației insolvabilității în vigoare a exercitat și a procedat la toate acțiunile necesare de constatare a existenței bunurilor debitorului.

Astfel, din considerentele menționate și având în vedere faptul volumul de lucru al administratorului provizoriu în perioada de observație , a solicitat administratorul autorizat, Gîrleanu Natalia, stabilirea și încasarea remunerației pentru administrarea provizorie a întreprinderii S.R.L. ”Goțulea&Co” începând cu data de 24 decembrie 2020 și pînă la 05 august 2021, în mărime de 47 200,0 lei, pentru 6 luni de activitate, câte 11 800,0 lei/lună (2950 lei (cuantumul minim garantat al salariului )*4 (coeficientul minim de multiplicare recomandat) și a cheltuielilor suportate de către administrator în mărime de 500,00 lei, în total suma de 47700,0 lei, care urmează a fi încasată de la membrii organelor de conducere și anume: administratorul/fondatorul Goțulea Serghei.

Prin încheierea Judecătoriei Chișinău (sediul central) din 07 februarie 2024, s-a admis parțial cererea lichidatorului Gîrleanu Natalia cu privire la aprobarea și încasarea de la membrii organelor de conducere a debitorului Societăți cu răspundere limitată ”Goțulea & Co” în persoana administratorului Goțulea Serghei a remunerației pentru perioada de observație în sumă de 47 200 lei și a cheltuielilor aferente perioadei de administrare provizorie în mărime de 500 lei.

S-a aprobat remunerația administratorului provizoriu Gîrleanu Natalia al debitorului S.R.L. „Goțulea&Co” pentru perioada de observație în sumă de 23 480 (douăzeci și trei mii patru sute optzeci) lei și a cheltuielilor aferente acestei perioade în mărime de 500 (cinci sute) lei.

S-a respins cererea lichidatorului Gîrleanu Natalia în partea aprobării remunerației pentru perioada provizorie în sumă de 23 720 lei și privind încasarea de la membrii organelor de conducere a debitorului Societîții cu răspundere limitată ”Goțulea & Co” în persoana administratorului Goțulea Serghei a remunerației pentru perioada de observație în sumă de 47 200 lei și a cheltuielilor aferente perioadei de administrare provizorie în mărime de 500 lei, ca fiind neîntemeiată.

Nefiind de acord cu actul judecătoresc emis, la data de 18 martie 2024, lichidatorul S.R.L. „Goțulea&Co”, Gîrleanu Natalia a atacat cu recurs încheierea Judecătoriei Chișinău (sediul central) din 07 februarie 2024, prin care a solicitat admiterea cererii de recurs, casarea încheierii instanței de fond, cu soluționare prin deciziei a problemei în fond și dispunerea încasării remunerației pentru exercitarea funcției de administrator provizoriu.

În motivarea cererii de recurs, indică că, nu este de acord cu încheierea primei instanțe, o consider ca fiind nefondată, emisă cu încălcarea normelor de drept material și procesual și pasibilă de a fi casată integral.

Remarcă că este irelevantă perioadei de observație și respectiv eronată concluzia instanței de insolvabilitate precum că, „în cadrul cercetării judecătorești lichidatorul nu a prezentat probe în vederea dovedirii circumstanțelor precum că, administratorul Goțulea Serghei este culpabil de apariția stării de insolvabilitate”.

Notează că, în perioada provizorie demonstrarea culpei membrilor organului de conducere a debitorului nu este prevăzută de Legea insolvabilității și nu intră în obligațiile administratorului provizoriu.

Menționează că, din norma art. 25 alin. (5) al Legii insolvabilității rezultă cert că, în atribuțiile principale ale administratorului provizoriu intră studierea documentelor și examinarea situației economice a debitorului și întocmirea unui raport de verificare a existenței temeiurilor de intentare a procesului de insolvabilitate sau de respingere a cererii introductive, primirea remunerației și recuperarea cheltuielilor, confirmate de instanța de insolvabilitate, suportate de administratorul provizoriu în activitatea sa. Prin urmare, respingerea cererii cu privire la

primirea (încasarea) remunerației și recuperarea cheltuielilor suportate de administrator provizoriu prin prisma faptul că, ”la materialele cauzei lipsesc cu desăvârșire probe care să confirme culpa lui Goțulea Serghei în cauzarea stării de insolvabilitate a debitorului S.R.L. ”Goțulea&Co”” nu poate fi reținută ca fiind legală.

Recurentul consideră că, concluzia instanței de insolvabilitate este pripită, emisă fară a se ține cont de circumstanțele cauzei, de prevederile art. 25 și art. 32 al Legii insolvabilității, dar și de prevederile tratatelor intemaționale la care Republica Moldova este parte. Mai mult de atât, potrivit art. 52 alin. (1) lit. b) din Legea insolvabilității, cheltuielile procesului de insolvabilitate includ: remunerația și cheltuielile administratorului provizoriu, ale administratorului insolvabilității/ lichidatorului, dacă au fost prevăzute.

Remarcă recurentul că, nici Legea cu privire la administratorii autorizați și nici alte legi, nu prevăd că activitatea administratorului autorizat este gratuită. De fapt, remunerația pentru executarea funcției de administrator sau lichidator în cadrul cauzelor de insolvabilitate este sursa de existență a unui administrator autorizat, or, această specialitate este concepută anume pentru activitatea în cadrul proceselor de insolvabilitate.

Cu trimitere la prevederile art.32 alin.(3) al Legii insolvabilității, indică că stabilirea culpei anumitor persoane sau nedepunerea cererii cu privire la tragerea la răspunderea subsidiară, nu are nici o relevanță și nu poate servi temei pentru respingerea cererii cu privire la încasarea remunerației pentru perioada de observație.

Solicită admiterea recursului, casarea încheierii Judecătoriei Chișinău, sediul Central din 07 februarie 2024 și pronunțarea unei noi decizii, prin care să fie admisă cererea administratorului autorizat Gîrleanu Natalia privind încasarea de la administratorul statutar și unicul asociat al S.R.L. „Goțulea&Co”, Goțulea Serghei IDNP 2000003202795 anul nașterii 28.12.1965, a remunerației pentru perioada de observație a debitorului S.R.L. „Goțulea&Co”, Gîrleanu Natalia în mărime de 47200 lei cheltuielilor suportate de către administrator provizoriu în mărime de 500,0 lei.

Conform art. 8 alin. (2) din Legea insolvabilității, nr. 149 din 29 iunie 2012, încheierile instanței de insolvabilitate pot fi atacate cu recurs în termen de 15 zile de la data comunicării și numai în cazurile expres prevăzute de prezenta lege. Termenul de recurs, precum și recursul declarat nu suspendă executarea încheierilor instanței de insolvabilitate.

Din materialele cauzei nu se poate stabili data comunicării recurentului a încheierii contestate. În asemenea circumstanțe recursul declarat la data de 18 martie 2024, împotriva încheierii din 07 februarie 2024, se consideră depus în termen.

Analizând legalitatea şi temeinicia încheierii contestate, prin prisma argumentelor invocate în cererea de recurs şi a materialelor din dosar, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ al Curții de Apel Chișinău consideră recursul întemeiat şi care urmează a fi admis, din următoarele motive.

Conform art. 1 alin. (4) din Legea insolvabilității nr. 149 din 29 iunie 2012, procesul de insolvabilitate se desfăşoară în conformitate cu prevederile Codului de procedură civilă şi cu cele ale prezentei legi.

Conform art. 426 alin. (3) din Codul de procedură civilă, recursul împotriva încheierii se examinează în termen de 2 luni într-un complet din 3 judecători, pe baza copiei certificate sau electronice a dosarului, pe baza recursului şi a referinţei la recurs, fără examinarea admisibilităţii şi fără participarea părţilor.

Conform art. 427 lit. c) din Codul de procedură civilă, instanţa de recurs după ce examinează recursul împotriva încheierii, este în drept să admită recursul şi să caseze integral sau parţial încheierea, soluționând prin decizie problema respectivă.

Din actele cauzei rezultă cert că, la data de 18 decembrie 2020 lichidatorul S.R.L. „Izoplast", Selevestru Irina a depus cerere cu privire la intentarea procesului de insolvabilitate în privinţa debitorului S.R.L. „Goțulea&Co".

Prin încheierea Judecătoriei Chișinău, sediul central din 24 decembrie 2020, cererea introductivă înaintată de lichidatorul S.R.L. „Izoplast", Selevestru Irina, cu privire la intentarea procesului de insolvabilitate în privinţa debitorului S.R.L. „Goțulea&Co" a fost admisă spre examinare, fiind instituită perioada de observaţie asupra S.R.L. „Goțulea&Co", prin desemnarea în calitate de administrator provizoriu, Gîrleanu Natalia.

Prin hotărârea Judecătoriei Chișinău, sediul Central din 05 august 2021 s-a constatat insolvabilitatea debitorului S.R.L. „Goțulea&Co" și s-a dispus iniţierea procedurii simplificate a falimentului cu dizolvarea S.R.L. "Goțulea & Co", a fost desemnat în calitate de lichidator a S S.R.L. „Goțulea&Co", Gîrleanu Natalia, deținătorul autorizației nr. 41 din 14.01.2015 eliberată de Ministerul Justiției al RM.

La data de 25 februarie 2021, administratorul provizoriu Gîrleanu Natalia a depus cerere cu privire la aprobarea şi încasarea de la membrii organelor de conducere a debitorului S.R.L. "Goțulea & Co" în persoana administratorului Goțulea Serghei a remuneraţiei pentru perioada de observaţie în sumă de 19 567,00 lei și a cheltuielilor aferente perioadei de administrare provizorie în mărime de 20 567 lei.

Iar la data de 18 septembrie 2023 lichidatorul Gîrleanu Natalia a depus cerere de concretizare cu privire la aprobarea şi încasarea de la membrii organelor de conducere a debitorului S.R.L. "Goțulea & Co" în persoana administratorului Goțulea Serghei a remuneraţiei pentru perioada de observaţie în sumă de 47 200 lei și a cheltuielilor aferente perioadei de administrare provizorie în mărime de 500 lei.

Prin încheierea Judecătoriei Chișinău (sediul central) din 07 februarie 2024, s-a admis parțial cererea lichidatorului Gîrleanu Natalia cu privire la aprobarea şi încasarea de la membrii organelor de conducere a debitorului Societîții cu răspundere limitată "Goțulea & Co" în persoana administratorului Goțulea Serghei a remuneraţiei pentru perioada de observaţie în sumă de 47 200 lei și a cheltuielilor aferente perioadei de administrare provizorie în mărime de 500 lei.

S-a aprobat remunerația administratorului provizoriu Gîrleanu Natalia al debitorului S.R.L. „Goțulea&Co" pentru perioada de observaţie în sumă de 23 480 (douăzeci și trei mii patru sute optzeci) lei și a cheltuielilor aferente acestei perioade în mărime de 500 (cinci sute) lei.

S-a respins cererea lichidatorului Gîrleanu Natalia în partea aprobării remunerației pentru perioada provizorie în sumă de 23 720 lei şi privind încasarea de la membrii organelor de conducere a debitorului Societîții cu răspundere limitată "Goțulea & Co" în persoana administratorului Goțulea Serghei a remunerației pentru perioada de observaţie în sumă de 47 200 lei și a cheltuielilor aferente perioadei de administrare provizorie în mărime de 500 lei, ca fiind neîntemeiată.

În motivarea soluției de respingere a cerinței de încasare a remunerației de la administratorul statutar și unicul asociat al S.R.L. „Goțulea&Co", Goțulea Serghei, prima instanță a indicat că, administratorul autorizat Gîrleanu Natalia nu a prezentat nici un mijloc de probă admisibil și pertinent care ar proba culpa membrilor organelor de conducere a

administratorului și asociatului Goțulea Serghei în cauzarea stării de insolvabilitate a S.R.L. ”Goțulea&Co”.

Pornind de la principiul judecării cauzei în limitele recursului, Colegiul judiciar va supune analizei temeinicia cererii de recurs declarate de către lichidatorul S.R.L. „Goțulea&Co”-Gîrleanu Natalia, prin prisma soluției instanței de fond și argumentelor formulate în recurs.

Astfel, Colegiul judiciar analizând materialele anexate la dosar, în coraport cu legislaţia în vigoare ce guvernează raportul litigios, constată că recursul este întemeiat și pasibil de a fi admis, casarea parțială a încheierii primei instanţe, în partea respingerii încasării de la membrii organelor de conducere a debitorului S.R.L. „Goțulea&Co”, în persoana administratorului și unicului fondator Goțulea Serghei a remuneraţiei pentru perioada de observaţie în sumă de 47 200 lei și a cheltuielilor aferente perioadei de administrare provizorie în mărime de 500 lei. În susținerea acestei concluzii se reține următoarele.

Potrivit art. 25 alin. (5) lit. i) din Legea insolvabilității, unul dintre drepturile administratorului provizoriu/administratorului insolvabilității/ lichidatorului este primirea remuneraţiei şi recuperarea cheltuielilor, confirmate de instanţa de insolvabilitate, suportate de administratorul provizoriu în activitatea sa.

Conform art. 52 alin.(1) lit. b) din Legea insolvabilităţii, cheltuielile procesului de insolvabilitate, includ remuneraţia şi cheltuielile administratorului provizoriu, ale administratorului insolvabilităţii/ lichidatorului, dacă au fost prevăzute.

Totodată, prevederile art. 25 alin. (6) din Legea insolvabilității, reglementează faptul că cuantumul de remunerare a administratorului provizoriu îl stabileşte instanţa de insolvabilitate în mărime fixă, pentru fiecare lună de activitate efectiv lucrată şi confirmată documentar, care nu poate fi mai mică de coeficientul minim de multiplicare recomandat pentru stabilirea salariilor de funcţie ale conducătorilor încadraţi în unităţile ce nu aplică sistemul de salarizare bazat pe reţeaua tarifară unică de salarizare, înmulţit la cuantumul minim garantat al salariului în sectorul real la unitățile cu autonomie financiară.

Conform art. 32 alin. (2) din Legea insolvabilităţii, în cazul în care în patrimoniul debitorului nu există bunuri ori acestea sânt insuficiente pentru a se acoperi cheltuielile procesului de insolvabilitate, remunerarea administratorului provizoriu şi acoperirea cheltuielilor efectuate de acesta în perioada de observare a debitorului le suportă membrii organelor de conducere şi asociaţii, acţionarii sau membrii debitorului, în mod solidar.

În temeiul art. 32 alin. (2) a Legii insolvabilității, Colegiul consideră întemeiată cererea privind încasarea remunerației pentru exercitarea funcției de administrator provizoriu din contul membrilor organelor de conducere a debitorului insolvabil S.R.L. ”Goțulea&Co”, administratorul statutar și unicul asociat, Goțulea Serghei, întrucât potrivit Registrului de stat al persoanelor juridice, S.R.L. „Goțulea&Co”, a fost înregistrată la 07.07.2017, administrator și asociat fiind Goțulea Serghei. Iar în speță, s-a constatat că debitorul S.R.L. ”Goțulea&Co” nu deține careva bunuri sau mijloace financiare pentru a acoperi cheltuielile procesului, considerent din care, față de acesta a fost intentată procedura simplificată a falimentului.

Potrivit art. 70 alin. (13) din Legea insolvabilității, 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 şi compensarea cheltuielilor aferente se trec în mod solidar, prin încheiere judecătorească, în obligația organelor de conducere ale debitorului consemnate la art. 247.

Concomitent, în sensul art. 247 alin. (1) din Legea insolvabilității, membri ai organelor de conducere ale debitorului pot fi: debitorul persoană fizică ce desfăşoară activitate individuală de

întreprinzător, fondatorul întreprinderii individuale sau al gospodăriei ţărăneşti (de fermier), administratorii societăţilor comerciale, membrii organelor executive, membrii consiliilor de supraveghere (de observatori), lichidatorii şi membrii comisiilor de lichidare, contabilii.

Colegiul reiterează că, prima instanţă, la examinarea cerinţelor administratorului autorizat Gîrleanu Natalia cu privire la aprobarea și încasarea remuneraţiei și cheltuielilor aferente suportate pentru exercitarea funcției de administrator provizoriu al S.R.L. ”Goțulea&Co” , nu au ţinut cont că prin Hotărârea Curții Constituționale nr. 16 din 09 iunie 2020 privind excepția de neconstituționalitate a articolului 70 alin. (3) și (13) din Legea insolvabilității , s-au declarat constituționale textele „le suportă membrii organelor de conducere și asociații, acționarii sau membrii debitorului” din art. 32 alin. (2) și „în obligația organelor de conducere a debitorului” din art. 70 alin. (13 ) ale Legii insolvabilității, în măsura în care le este demonstrată culpa la apariția stării de insolvabilitate.

Reieșind din prevederile acestei hotărâri, administratorul provizoriu, administratorul insolvabilității/ lichidatorul ar putea pretinde la încasarea remunerației pentru munca depusă, în dependență de existența culpei persoanelor prevăzute expres în art. 32 alin. (2) și 70 alin. (13) din Legea insolvabilității.

Totuși, potrivit art. 3 din Legea nr. 161 din 18 iulie 2014 cu privire la administratorii autorizați, administratorii autorizați desfășoară o activitate de „liber profesionist de interes public”. Respectiv, aceștia nu acționează în interes personal, ci în interesul bunei desfășurări a procesului de insolvabilitate, or, Legea insolvabilității, prevede în mod obligatoriu participarea administratorilor autorizați în procesele de insolvabilitate, fiind imposibilă derularea unui proces de insolvabilitate în lipsa acestora.

Colegiul remarcă faptul că potrivit articolului 1 din Protocolul nr. 1 al Convenției Europene a Dreptului Omului, orice persoană fizică sau juridică are dreptul la respectarea bunurilor sale.

La fel, și legiuitorul național a reglementat la art. 66 alin. (1) lit. e) Legea insolvabilității expres dreptul administratorului insolvabilității și lichidatorului la primirea remunerației în modul stabilit de lege.

Astfel, dreptul de a fi remunerat pentru activitatea realizată în cadrul procesului de insolvabilitate, fiind conferit de legiuitor, s-a creat o „așteptare legitimă” a administratorului/lichidatorului de fi răsplătit pentru munca efectiv realizată în cadrul procesului de insolvabilitate, constituind un drept patrimonial al ultimului. Prin urmare, așteptarea legitimă de a obține o remunerație pentru munca sa, beneficiază de protecția oferită de art. 1 din Protocolul nr. 1 al CEDO.

Subsecvent, instanța de recurs reține că, remunerația administratorului autorizat reprezintă un „bun”, iar interesul administratorului autorizat, care participă în cadrul unui proces de insolvabilitate este obținerea în proprietatea sa acestui bun. La caz, exercitând atribuțiile de lichidator, administratorul autorizat, în temeiul dreptului reglementat expres de legiuitor este interesat și este justificat să-și revendice acest drept în cadrul procesului de insolvabilitate.

La soluționarea chestiunii de încasarea a remunerației administratorului autorizat pentru munca depusă în cadrul procesului de insolvabilitate, din perspectiva art. 54 din Constituția Republicii Moldova apare un conflict de drepturi. Unul este dreptul de proprietate al persoanelor fizice indicate art. 32 alin. (2) și 70 alin. (13) din Legea insolvabilității. Alt drept, situat de cealaltă parte a conflictului, dreptul de proprietate al administratorului autorizat, care participă în cadrul procesului de insolvabilitate.

Astfel, în cazul admiterii cererii de încasare a remunerației, va exista problema unei ingerințe în dreptul de proprietate al persoanelor fizice, indicate la art. 32 alin. (2) și 70 alin. (13) din Legea insolvabilității, iar în cazul respingerii cererii de încasare a remunerației va apărea problema lezării dreptului de proprietate al administratorului autorizat.

Analizând echilibru dintre aceste două drepturi concurente, Colegiul consideră că în speța dedusă judecății prevalează dreptul de proprietate al administratorului autorizat.

Potrivit art. 1 alin. (1) din Legea cu privire la antreprenoriat și întreprinderi, antreprenoriatul este activitatea de fabricare a producției, executare a lucrărilor și prestare a serviciilor, desfășurată de cetățeni și de asociațiile acestora în mod independent, din proprie inițiativă, în numele lor, pe riscul propriu și sub răspunderea lor patrimonială cu scopul de a-și asigura o sursă permanentă de venituri. Deci, persoana care a hotărât să practice antreprenorialul este conștientă că poate surveni și starea de insolvabilitate din care motive obiective, care nu depind de el personal, dar totuși își asumă acest risc. Astfel, termenul „pe riscul propriu" include și riscul de a suporta cheltuielile legate de procesul de insolvabilitate, în cazul survenirii acesteia, după cum o face în situația când societatea este lichidată, conform normelor prevăzute de Codul civil, ci nu potrivit Legii insolvabilității.

O situație opusă o identificăm în cazul încasării remunerației administratorului autorizat pentru munca efectuată în cadrul cauzei de insolvabilitate. În primul rând obligativitatea participării administratorului statutar în cadrul unui proces de insolvabilitate este prevăzută de Legea insolvabilității. Conform prevederilor legislației în vigoare, candidatura administratorului provizoriu, la etapa provizorie, este propusă de creditorul care depune cererea introductivă. Creditorul sau debitorul, care a depus cererea introductivă propune candidatura administratorului insolvabilității sau a lichidatorului. În cazul când astfel de propuneri din partea persoanelor care au depus cereri introductive nu survin, instanța desemnează din oficiu candidatura unui administrator al insolvabilității/lichidator.

Însă, nici într-o situație din cele relevate supra, nu se solicită consimțământul administratorului autorizat, acesta fiind obligat de a executa diferite funcții în cadrul unui proces de insolvabilitate, în baza actelor de dispoziție (încheierii de admitere spre examinare a cererii introductive sau a hotărârii de admitere cererii introductive). Astfel, în cazul când nu vor fi identificate persoane culpabile în survenirea insolvabilității, remunerația administratorului autorizat nu va fi achitată, la fel ca și cheltuielile suportate pe parcursul desfășurării procesului de insolvabilitate.

Din considerente expuse supra, Colegiul consideră că, încasarea remunerației administratorului autorizat doar în cazul stabilirii culpei persoanei în apariția stării de insolvabilitate de la care această remunerație urmează a fi încasată, prejudiciază dreptul de proprietate al administratorilor autorizați.

Mai mult ca atât, potrivit art. 4 din Constituția RM, dispozițiile constituționale privind drepturile şi libertățile omului se interpretează şi se aplică în concordanță cu pactele şi celelalte tratate la care Republica Moldova este parte.

În ceea ce privește aplicarea art. 4 din Constituție, prin Hotărârea Curții Constituționale nr. 55 din 14 octombrie 1999 privind interpretarea unor prevederi ale art. 4 din Constituția Republicii Moldova, Curtea Constituțională a statuat că: „...această prevedere comportă consecințe juridice, presupunând mai întâi, că organele de drept sunt în drept să aplice în procesul examinării unor cauze concrete normele dreptului internațional, acordând în caz de neconcordanță prioritate prevederilor internaționale".

Concomitent, potrivit Hotărârii nr. 10 din 16 aprilie 2010 pentru revizuirea hotărârii nr. 16

din 28 mai 1998 cu privire la interpretarea art. 20 din Constituția RM în redacția hotărârii nr. 39 din 09 iulie 2001, Curtea Constituțională a statuat că practica jurisdicțională internațională este obligatorie pentru Republica Moldova ca stat care a aderat la Convenția Europeană pentru apărarea Drepturilor Omului şi libertăților fundamentale.

Aşadar, prin ratificarea Convenției europene pentru apărarea dreptului omului şi libertăţilor fundamentale, inclusiv prin prisma art. 46 par. 1 din Convenție, Republica Moldova şi-a asumat angajamentul de a se conforma hotărârilor definitive ale Curţii în litigiile la care sunt părţi şi a le invoca inclusiv în cazuri similare în vederea evitării unor altor încălcări de același gen.

În temeiul prevederilor enunțate, precum și reieșind din art. 4 al Constituției RM, art. 2 alin. (3) și art. 12 alin. (1) CPC, instanțele judecătorești naționale au obligația să aplice în mod direct, atât prevederile Convenției Europene în tot spectrul al acesteia, cât și concluziile instanței europene în orice caz concret ce este supus aprecierii lor.

Reieșind din cele expuse, Colegiul, la examinarea cererilor de încasarea a remunerației administratorului autorizat, pentru executarea funcției de administrator provizoriu, administrator la insolvabilității, lichidator va aplica direct prevederile Convenției Europene.

Astfel, dreptul de a fi remunerat pentru activitatea realizată în cadrul procesului de insolvabilitate fiind conferit de legiuitor, s-a creat o „așteptare legitimă" a administratorului/ lichidatorului de fi răsplătit pentru munca efectiv realizată în cadrul procesului de insolvabilitate, constituind un drept patrimonial al ultimului. Prin urmare, așteptarea legitimă de a obține o remunerație pentru munca sa beneficiază de protecția oferită de art. 1 din Protocolul nr. 1 al CEDO.

În continuare, se reține că stabilirea cuantumului remunerației administratorului provizoriu al S.R.L. "Goțulea&Co" pentru perioada de observație, instanța de judecată urmează să țină cont de 3 criterii:

-complexitatea procedurii;

-lucrul efectiv efectuat de administratorul provizoriu confirmat documentar; și

-durata de timp necesară pentru desfășurarea activităților specifice atribuțiilor sale funcționale.

Prin urmare, la stabilirea sumei onorariului fix, Colegiul va ține cont de munca efectiv depusă de administratorul provizoriu pentru perioada de administrare a debitorului precum și de Hotărârea Guvernului nr. 165 din 09 martie 2010 cu privire la cuantumul garantat al salariului în sectorul real și modificările ulterioare, și de coeficientul minim de multiplicare recomandat.

Astfel, potrivit Hotărârii Guvernului nr. 165 din 09 martie 2010, modificată prin Hotărârea Guvernului RM nr. 922 din 22.12.2020 cuantumul minim garantat al salariului în sectorul real (la întreprinderi, organizații, instituții cu autonomie financiară, indiferent de tipul de proprietate şi forma de organizare juridică), începând cu 01 ianuarie 2021 se stabilește în mărime de 17,37 lei pe oră, sau 2 935,00 lei pe lună, calculat pentru un program de lucru în medie de 169 de ore pe lună.

Totodată, conform Hotărârii Guvernului RM nr.743 din 11 iunie 2002 (Anexa nr.4), coeficientul minim de multiplicare recomandat pentru stabilirea salariilor de funcție ale personalului încadrat în unități ce nu aplică sisteme de salarizare bazată pe Rețeaua tarifară unică de salarizare, este egal cu 4.

Totuși, Colegiul judiciar reține că, modalitatea de calcul a remunerației administratorului autorizat Gîrleanu Natalia urmează a fi efectuată nu doar în corespundere cu hotărârea Guvernului RM nr. 743 din 11 iunie 2002 şi Hotărârea Guvernului nr. 165 din 09.03.2010 cu

privire la cuantumul minim garantat al salariului în sectorul real, cu modificările operate prin Hotărârea Guvernului nr. 922 din 22.12.2020, dar și să țină cont de activitatea efectiv lucrată şi confirmată documentar.

În această ordine de idei, instanța de recurs notează că, la stabilirea sumei remunerației pentru perioada provizorie, va ține cont de timpul efectiv lucrat de administratorul provizoriu pentru efectuarea unei munci reale și concrete. În acest sens, întru confirmarea acestor circumstanțe, la cererea de încasare a remunerației urmau a fi anexate documente confirmative pentru cuantumul solicitat.

Art. 118 alin. (1) din Codul de procedură civilă prevede că fiecare parte trebuie să dovedească circumstanţele pe care le invocă drept temei al pretenţiilor şi obiecţiilor sale dacă legea nu dispune altfel, iar administratorului autorizat Gîrleanu Natalia urma să probeze prin mijloace de probă admisibile şi pertinente lucrul efectiv realizat în funcţia de administrator provizoriu al S.R.L. ”Goțulea&Co” și în cuantumul sumei solicitate de acesta.

Cu toate acestea, în cererea depusă nu se indică concret acţiunile întreprinse şi timpul efectiv lucrat, solicitându-se onorariul în sumă de 47 200 lei, fără a justifica lucrul efectuat în această perioadă, ceea ce este inadmisibil, or în afara oricărui dubiu rezonabil, administratorul autorizat Gîrleanu Natalia nu și-a concentrat activitatea în toată această perioadă exclusiv doar pe exercitarea atribuţiilor funcţionale referitor la debitorul S.R.L. ”Goțulea&Co”.

Aşadar, instanţa de insolvabilitate, în conformitate ce prevederile hotărârii Guvernului RM nr. 743 din 11 iunie 2002 şi a hotărârii Guvernului nr. 165 din 09.03.2010 cu privire la cuantumul minim garantat al salariului în sectorul real, cu modificările operate prin Hotărârea Guvernului nr. 922 din 22.12.2020, ținând cont de complexitatea lucrului efectuat de către administratorul provizoriu al S.R.L. ”Goțulea&Co”, de faptul că administratorul autorizat Gîrleanu Natalia nu şi-a concentrat efectiv activitatea sa în perioada pentru care solicită remuneraţie în calitate de administrator provizoriu doar în privinţa S.R.L. ”Goțulea&Co”, având şi alte societăţi comerciale la care deţine funcţii de administrator provizoriu, luând în calcul lucrul efectiv care se rezumă la expedierea notificărilor corespunzătoare şi întocmirea raportului pentru şedinţa de raportare și tabelul preliminar al creanțelor, consideră oportun şi necesar de a stabili remuneraţia administratorului provizoriu pentru perioada de observaţie în mărime de 10 000 lei, care este rezonabilă în raport cu perioada de timp necesară pentru realizarea acestor acţiuni.

Cât privește cererea administratorului autorizat privind încasarea sumei de 500 lei cu titlu de cheltuieli suportate de administratorul provizoriu în perioada de observație, instanța de recurs constată că acestea nu au fost probate prin înscrisuri ce confirmă efectuarea cheltuielilor respective, motiv din care va respinge această cerință.

Din considerentele menționate, Colegiul judiciar ajunge la concluzia de a admite recursul şi a casa parțial încheierea Judecătoriei Chișinău (sediul central) din 07 februarie 2024 în partea respingerii cererii administratorului autorizat Gîrleanu Natalia privind încasarea remunerației pentru perioada provizorie și a cheltuielilor aferente acestei perioade și a dispune admiterea parțială a cererii privind aprobarea şi încasarea remuneraţiei și compensarea cheltuielilor aferente exercitării funcției de administrator provizoriu.

În conformitate cu art. 1 alin. (4) din Legea insolvabilității, art. 427 lit. c), art. 428 din Codul de procedură civilă, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ al Curţii de Apel Chişinău,

**d e c i d e:**

Se admite cererea de recurs înaintată de către administratorul autorizat al S.R.L. „Goțulea&Co”, Gîrleanu Natalia.

Se casează parțial încheierea Judecătoriei Chișinău (sediul central) din 07 februarie 2024, *în partea respingerii cererii administratorului autorizat Gîrleanu Natalia privind încasarea remunerației pentru deținerea funcției de administrator provizoriu* a S.R.L. ”Goțulea&Co”, și se emite o nouă decizie sub formă de încheiere, prin care:

Se admite parțial cererea administratorului autorizat Gîrleanu Natalia, privind încasarea din contul organelor de conducere a S.R.L. ”Goțulea&Co” a remunerației pentru perioada de observaţie și a cheltuielilor aferente perioadei de administrare provizorie.

Se încasează din contul lui Goțulea Serghei în beneficiul administratorului autorizat Gîrleanu Natalia, remunerația pentru deținerea funcției de administrator provizoriu a S.R.L. ”Goțulea&Co”, în mărime 10 000 lei (zece mii lei).

În rest, se respinge cererea administratorului autorizat Gîrleanu Natalia.

Decizia este irevocabilă din momentul emiterii.

Preşedintele şedinţei, judecător Panov Ana

Judecătorii Anton Marina

Cojocaru Olga