Prima instanță: Judecătoria Chișinău (sediul Central) (jud. Arhip Alexandru)
Dosarul nr. 2ri-6/24
2-21032776-02-2ri-04012024

**D E C I Z I E**

13 februarie 2024 mun. Chișinău

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

În componenţa sa:
Preşedintele ședinței, judecător Clim Eugeniu
Judecătorii Iorgov Steliana
Cojocaru Olga

examinând fără participarea părților, recursul declarat de către lichidatorul S.R.L. „OLIVISER”, Hortolomei Simion,

în cauza civilă la contestația depusă de reprezentantul B.C. ”MOLDOVA-AGROINDBANK„ S.A., Ermoliuc Felicia împotriva deciziei lichidatorului societății cu răspundere limitată „OLIVISER” în procedura falimentului nr. 01/2023/01 din 29 septembrie 2023,

împotriva încheierii Judecătoriei Chișinău (sediul Central) din 14 noiembrie 2023, prin care contestația a fost admisă,

**c o n s t a t ă :**

În procedura Judecătoriei Chișinău (sediul central) se află spre examinare cauza de insolvabilitate intentată în privința societății cu răspundere limitată „OLIVISER” în proces de insolvabilitate (în continuare – S.R.L. „OLIVISER” în proces de insolvabilitate).

La data de 06 octombrie 2023, reprezentantul B.C. „MOLDOVA-AGROINDBANK” S.A., Ermoliuc Felicia a depus în adresa instanței contestația împotriva deciziei lichidatorului S.R.L. „OLIVISER”, Hortolomei Simion nr. 01/2023/01 din 29 septembrie 2023.

În argumentarea contestației a indicat că, prin notificarea din 16 noiembrie 2021, creditorul gajist B.C. „MOLDOVA-AGROINDBANK” S.A., a adus la cunoștință instanței de insolvabilitate și administratorului insolvabilității Hortolomei Simion, despre existența dreptului de ipotecă deținut de B.C. „MOLDOVA-AGROINDBANK” S.A., asupra bunului imobil: încăpere nelocativă, cu suprafața de 45,6 mp, amplasată în or. Drochia, str. *****, cu numărul cadastral *****., grevat cu garanții în favoarea băncii în temeiul contractului de ipotecă nr. *****a din 01 martie 2016, în vederea garantării executării obligației lui Deleanu Vladimir față de bancă, solicitând asigurarea stingerii prioritare a obligației garantate prin gaj față de bancă, după valorificarea bunurilor gajate.

A relatat că, la data de 02 octombrie 2023, lichidatorul S.R.L. „OLIVISER”, Hortolomei Simion a expediat în adresa băncii decizia nr. 01/2023/01 din 29 septembrie 2023, privind distribuirea produsului obținut din masa debitoare a S.R.L. „OLIVISER”, din conținutul căreia rezultă că bunul grevat cu garanții în favoarea băncii a fost vândut prin negocieri directe

persoanei fizice *****, la prețul de 100 000 lei. Totodată, prin decizia menționată supra, în temeiul art. 41, 43, 132 din Legea insolvabilității nr. 149 din 29 iunie 2012, lichidatorul S.R.L. „OLIVISER”, Hortolomei Simion a dispus acoperirea din produsul obținut din valorificarea bunului grevat cu garanții în favoarea B.C. „MOLDOVA-AGROINDBANK” S.A., a cheltuielilor de valorificare aferente procesului de insolvabilitate și obligațiile masei debitoare în sumă de 88 957 lei și satisfacerea creanței B.C. „MOLDOVA-AGROINDBANK” S.A. în mărime de 11 043 lei.

A invocat că, lichidatorul S.R.L. „OLIVISER”, Hortolomei Simion ilegal și eronat a distribuit produsul obținut din valorificarea bunului grevat cu garanții în favoarea băncii, încălcând drepturile și prejudiciind interesele B.C. „MOLDOVA-AGROINDBANK” S.A., garantate de lege.

A declarat că, reieșind din prevederile art. 50, alin. (1), art. 55 alin. (5), art. 132, alin. (1) din Legea insolvabilității nr. 149 din 29 iunie 2012, lichidatorul societății debitoare era îndreptățit să rețină din produsul obținut în urma valorificării bunului grevat cu garanții în favoarea băncii, cheltuielile pentru administrarea, conservarea, luarea în posesie, evaluarea și vânzarea bunului, dar nu mai mult de 10% din valoarea bunului comercializat.

A relatat că, din suma obținută de 100 000 lei, urmau a fi scăzute cheltuielile de valorificare, care nu puteau depăși suma de 10 000 lei (10 %), iar diferența în sumă de 90 000 lei urma a fi transferată B.C. „MOLDOVA-AGROINDBANK” S.A., în vederea recuperării creanței garantate. La data de 29 septembrie 2023, lichidatorul Hortolomei Simion a transferat către B.C. „MOLDOVA-AGROINDBANK” S.A., suma de 11 043 lei. Din considerentele menționate, suma rămasă a fi transferată băncii constituie 78 957 lei.

A opinat că, dreptul băncii de a fi executată creanța în mod prioritar din contul produsului obținut în rezultatul valorificării masei debitoare grevate cu garanții în favoarea băncii a fost recunoscut de către lichidatorul Hortolomei Simion prin decizia pe marginea cererii de admitere a creanței B.C. „MOLDOVA-AGROINDBANK” S.A., în care face referință la art. 50, alin. (5) din Legea insolvabilității nr. 149 din 29 iunie 2012, exercitarea de către creditorul gajist a drepturilor creditorului garantat prevăzute la art. 81, 130, 132, 184, de a continua urmărirea bunurilor grevate cu garanții în cazul în care debitorul S.R.L. „OLIVISER” este terț garantat gajist/ipotecar.

A explicat că, decizia nr. 01/2023/01 din 29 septembrie 2023, a fost recepționată de către bancă prin intermediul poștei electronice la data de 02 octombrie 2023, respectiv conform art. 156, alin. (1) din Legea insolvabilității nr. 149 din 29 iunie 2012, banca s-a încadrat în termenul legal de înaintare a respectivei contestații.

Reieșind din cele sus menționate, conform art. 50, 68, 70, 132, 153, 156 din Legea insolvabilității nr. 149 din 29 iunie 2012, a solicitat primirea spre examinare și admiterea contestației cu privire la decizia nr. 01/2023/01 privind distribuirea produsului obținut din masa debitoare a S.R.L. „OLIVISER”, emisă de către lichidatorul Hortolomei Simion la data de 29 septembrie 2023; obligarea lichidatorului Hortolomei Simion de a rectifica decizia nr. 01/2023/01 cu repartizarea spre distribuire în contul B.C. „MOLDOVA-AGROINDBANK” S.A., a sumei de 90 000 lei; obligarea lichidatorului S.R.L. „OLIVISER” de a transfera pe contul B.C. „MOLDOVA-AGROINDBANK” S.A., suma de 78 957 lei.

La data de 11 octombrie 2023, lichidatorul S.R.L. „OLIVISER”, Hortolomei Simion a depus în adresa instanței de insolvabilitate explicațiile pe marginea contestației împotriva deciziei nr. 01/2023/01 din 29 septembrie 2023, prin care a indicat contestația înaintată de B.C. „MOLDOVA-AGROINDBANK” S.A. urmează a fi respinsă, or, orice normă atestă imperativ

faptul că, din vânzarea bunurilor grevate cu garanții, se achită obligatoriu și remunerația acestuia.

Prin încheierea Judecătoriei Chișinău (sediul Central) din 14 noiembrie 2023 a fost admisă contestația depusă de reprezentantul B.C.”MOLDOVA-AGROINDBANK„ S.A., Ermoliuc Felicia împotriva deciziei lichidatorului societății cu răspundere limitată „OLIVISER” în procedura falimentului nr. 01/2023/01 din 29 septembrie 2023.

S-a anulat decizia lichidatorului societății cu răspundere limitată „OLIVISER” în procedura falimentului, Hortolomei Simion nr. 01/2023/01 din 29 septembrie 2023 privind distribuirea produsului obținut din masa debitoare.

Nefiind de acord cu soluția instanței de fond, la data de 16 noiembrie 2023 lichidatorul S.R.L. „OLIVISER”, Hortolomei Simion a declarat recurs împotriva încheierii Judecătoriei Chișinău (sediul Central) din 14 noiembrie 2023, solicitând admiterea recursului, casarea încheierii contestate, cu pronunțarea unei decizii privind respingerea contestației înaintate de BC „Moldova-Agroindbank” SA.

În motivarea recursului a invocat că, consideră încheierea drept neîntemeiată, or contestația creditorului gajist este neîntemeiată de drept și de fapt, din care considerente încheierea instanței de fond este pasibil de a fi casată.

Menționează că, în speță, remunerația lichidatorului SRL „Oliviser” a fost stabilită prin hotărârea Adunării creditorilor din 11 octombrie 2022.

De asemenea, indică că, reieșind din dispozițiile art. 52 (2) lit. a] Legea insolvabilității, , legiuitorul face distincție dintre cheltuielile procesului de insolvabilitate, ce includ remunerația administratorului/lichidatorului, și obligațiile masei debitoare, ce pot include cheltuielile de validare și valorificare etc.

Iar norma prevăzută la art. 132 (1) Legea insolvabilității, reglementează achitarea cuantumului obligațiilor masei debitoare), și nu a cheltuielilor procesului de insolvabilitate, ce includ remunerația administratorului insolvabilității și/sau a lichidatorului.

Susține că, distribuția cheltuielilor procesului din vânzarea bunurilor grevate cu garanții este reglementată detaliat de art. 153 alin. (3) Legea insolvabilității, ce prevede că fondurile obținute din vânzarea bunurilor din masa debitoare grevată, în favoarea creditorilor, cu ipoteci, gajuri sau cu alte garanții reale mobiliare ori cu drepturi de retenție de orice fel vor fi distribuite în felul următor:

a) cheltuielile de validare și de valorificare rezultate din menținerea, conservarea, luarea în posesie, evaluarea și vânzarea bunurilor, precum și plata remunerațiilor administratorului/lichidatorului și a persoanelor desemnate sau angajate în condițiile art. 68 alin. (4);
b) creanțele garantate după rangul de prioritate, cuprinzînd tot capitalul, dobînzile majorările și penalitățile de orice fel.

Relevă că, norma dată atestă univoc faptul că din vânzarea bunurilor grevate cu garanții se achită în mod prioritar și remunerația administratorului/lichidatorului. Cele 10 % stabilite de art. 132 constituie obligații ale masei debitoare, însă remunerația lichidatorului reprezintă cheltuielile procesului, iar neachitarea inclusiv a unei din aceste plăți ar constitui o flagrantă încălcare a art. 43 (1) Legea insolvabilității.

Opinează că, în situația în care se realizează masă debitoare negrevată cu garanții, din fondurile obținute se achită prioritar administratorul/lichidatorul, inclusiv până la direcționarea integrală a mijloacelor obținute la achitarea remunerației. Același mecanism urmează și trebuie să a fi aplicat și în cazul bunurilor grevate cu garanții, deoarece Legea nu face distincție sub acest aspect.

Susține că, reieșind din prevederile art. 50 (1) Legea insolvabilității, creditorii garantați au prioritate, prin bunurile grevate cu garanții, doar față de alți creditori [care nu dețin garanții asupra acestor bunuri), dar nu și față de lichidator, dreptul la primirea remunerației fiind unul garantat imperativ.

Astfel, conchide că contestația înaintată de BC „Moldova- Agroindbank" este neîntemeiată, reieșind din faptul că din contul masei debitoare se acoperă în primul rând cheltuielile procedurale iar remunerația lichidatorului face parte din această categorie de cheltuieli.

La data de 08 februarie 2024 , reprezentantul B.C."MOLDOVA-AGROINDBANK„ S.A., Ermoliuc Felicia a depus referință la cererea de recurs, solicitând respingerea recursului și menținerea încheierii primei instanțe din 14 noiembrie 2023, reiterând motivele expuse în contestație formulată.

Potrivit art. 356 din Codul de procedură civilă, cererea de declarare a insolvabilităţii se judecă în instanţă conform normelor generale din prezentul cod, cu excepţiile şi completările stabilite de legislaţia insolvabilităţii.

În conformitate cu prevederile art. 1 alin. (4) din Legea insolvabilităţii 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. 8 alin. (1) din aceeaşi lege, încheierile instanţei de insolvabilitate pot fi atacate cu recurs în termen de 15 zile din data comunicării şi numai în cazurile prevăzute expres de prezenta lege.

Potrivit materialelor cauzei, încheierea contestată cu recurs a fost pronunţată la data de 14 noiembrie 2023 cu participarea reprezentantului recurentului, iar cererea de recurs a fost depusă la data de 16 noiembrie 2023. Prin urmare, Colegiul judiciar constată că, recursul a fost depus în termenul legal stabilit de art.8 al Legii insolvabilității.

Verificând încheierea contestată în raport cu criticile formulate, în limitele controlului de legalitate şi temeiurilor de drept invocate, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ al Curţii de Apel Chişinău consideră că recursul declarat urmează a fi respins, cu menținerea soluției instanței de fond, reieșind din următoarele considerente.

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.

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

Studiind suportul probator administrat la materialele cauzei instanța de recurs atestă că, prin hotărârea Judecătoriei Chișinău (sediul central) din 25 mai 2021, s-a constatat insolvabilitatea și s-a intentat procesul de insolvabilitate în privința S.R.L. „OLIVISER". S-a ridicat dreptul lui Roșca Antonina de a administra S.R.L. „OLIVISER", în proces de insolvabilitate și s-a desemnat în calitate de administrator al insolvabilității societății debitoare administratorul autorizat Hortolomei Simion, deținător al autorizației nr. 28 din 12 ianuarie 2015 (f.d. 95-97).

La data de 16 noiembrie 2021, reprezentantul B.C. „MOLDOVA-AGROINDBANK” S.A., Oleg Palii a depus în adresa instanței notificarea prin care a adus la cunoștință instanței de insolvabilitate și administratorului insolvabilității Hortolomei Simion, despre existența dreptului de ipotecă deținut de B.C. „MOLDOVA-AGROINDBANK” S.A., asupra bunului imobil: încăpere nelocativă, cu suprafața de 45,6 mp, amplasată în or. Drochia, str. *****, cu numărul cadastral *****., grevat cu garanții în favoarea băncii în temeiul contractului de ipotecă nr. *****a din 01 martie 2016, în vederea garantării executării obligației lui Deleanu Vladimir față de bancă, solicitând asigurarea stingerii prioritare a obligației garantate prin gaj față de bancă, după valorificarea bunurilor gajate.

La data de 02 octombrie 2023, lichidatorul S.R.L. „OLIVISER” Hortolomei Simion a depus în adresa instanței raportul final cu anexe și decizia nr. 01/2023/01 din 29 septembrie 2023.

Potrivit deciziei nr. 01/2023/01 din 29 septembrie 2023, privind distribuirea produsului obținut din masa debitoare a S.R.L. „OLIVISER”, lichidatorul Hortolomei Simion cu acordul B.C. „MOLDOVAAGROINDBANK” S.A., din 12 iulie 2023, a comercializat încăperea nelocativă, cu suprafața de 45,6 m.p., cu nr. cadastral *****2 situată pe adresa, or. Drochia, str. M. *****, la prețul de 100 000 lei, prin negocieri directe către cumpărătorul *****.

Astfel, în conformitate cu art. 41, 43, 132 din Legea insolvabilității nr. 149 din 29 iunie 2012, lichidatorul S.R.L. „OLIVISER”, Hortolomei Simion a dispus de a acoperi, din produsul obținut de 100 000 lei, din valorificarea bunurilor masei debitoare, cheltuielile de valorificare aferente procesului de insolvabilitate și obligațiile masei debitoare după cum urmează: cheltuieli efective în sumă totală de 26 347 lei; onorariul fix pentru anul 2021/ 1 lună 17 610 lei; onorariul fix pentru anul 2022/ 1 lună 21 000 lei; onorariul fix pentru anul 2023. 1 lună 24 000 lei, în total suma de 88 957 lei.

La data de 06 octombrie 2023, reprezentantul creditorului gajist B.C. „MOLDOVA-AGROINDBANK” S.A., a depus în adresa instanței contestația împotriva deciziei lichidatorului S.R.L. „OLIVISER”, Hortolomei Simion nr. 01/2023/01 din 29 septembrie 2023 privind distribuirea produsului obținut din masa debitoare a S.R.L. „OLIVISER”.

Prin încheierea Judecătoriei Chișinău (sediul central) din 14 noiembrie 2023, a fost admisă contestația depusă de reprezentantul B.C.”MOLDOVA-AGROINDBANK„ S.A., Ermoliuc Felicia împotriva deciziei lichidatorului societății cu răspundere limitată „OLIVISER” în procedura falimentului nr. 01/2023/01 din 29 septembrie 2023.

S-a anulat decizia lichidatorului societății cu răspundere limitată „OLIVISER” în procedura falimentului, Hortolomei Simion nr. 01/2023/01 din 29 septembrie 2023 privind distribuirea produsului obținut din masa debitoare.

Colegiul judiciar consideră justă și întemeiată poziția instanței ierarhic inferioară precum că, decizia lichidatorului S.R.L. „OLIVISER” în procedura falimentului, Hortolomei Simion nr. 01/2023/01 din 29 septembrie 2023, privind distribuirea produsului obținut din masa debitoare a fost emisă cu încălcarea prevederilor legale și anume, la distribuirea produsului obținut din masa debitoare a S.R.L. „OLIVISER”, lichidatorul Hortolomei Simion a reținut mai mult decât plafonul procentual stabilit de art. 132 Legea insolvabilității nr. 149 din 29 iunie 2012.

Conform art. 132 alin. (1) din Legea insolvabilității nr. 149 din 29 iunie 2012, din produsul obținut din valorificarea bunului grevat cu o garanție reală se scad cheltuielile de valorificare, rezultate din administrarea, conservarea, luarea în posesie, evaluarea și vânzarea bunului, care nu pot să depășească 10% din valoarea bunurilor grevate și care sunt incluse în masa debitoare, iar din rest se acoperă neîntârziat în întregime creanțele garantate, conform rangului de prioritate.

Dacă valorificarea cauzează aplicarea, în conformitate cu prevederile Codului fiscal, a unui impozit, cheltuielile de valorificare se vor mări cu suma acelui impozit.

Astfel, norma legală citată stabilește expres modalitatea distribuirii produsului obţinut din valorificarea bunului grevat care este cuantumul cheltuielilor care pot fi reținute din produsul obținut în urma valorificării bunurilor grevate cu garanții, și anume 10% din valoarea bunului.

Iar dispozițiile art. 153 alin. (3) din Legea insolvabilității nr. 149 din 29 iunie 2012, invocate de recurent, stabilesc că, fondurile obţinute din vânzarea bunurilor din masa debitoare grevată, în favoarea creditorilor, cu ipoteci, gajuri sau cu alte garanţii reale mobiliare ori cu drepturi de retenţie de orice fel vor fi distribuite în felul următor: a) cheltuielile de validare şi de valorificare rezultate din menţinerea, conservarea, luarea în posesie, evaluarea şi vânzarea bunurilor, precum şi plata remuneraţiilor administratorului/lichidatorului şi a persoanelor desemnate sau angajate în condiţiile art. 68 alin. (4); b) creanțele garantate după rangul de prioritate, potrivit art. 50 și art. 132 alin. (2), în întregime.

Coroborând art. 153, alin.(3), lit. a) cu art. 132, alin. (1) din Legea insolvabilității nr. 149 din 29 iunie 2012, se atestă că la distribuirea produsului obţinut din valorificarea bunurilor afectate cu garanţii, Colegiul judiciar notează că, legea imperativ a stabilit plafonul de 10% din suma pentru acoperirea cheltuielilor de validare şi valorificare, inclusiv şi remuneraţia administratorului sau lichidatorului.

Cât privește argumentul recurentului precum că, există riscul ca adminuistratorul/ lichidatorul va rămâne neremunerat pentru munca efectuată, Colegiul notează că, în cazul când remunerația administratorului excede cuantumul procentual respectiv 10%, diferența se va achita din valorificarea celorlalte bunuri rămase în masa debitoare, iar în cazul lipsei acestora din contul organelor de conducere a debitorului, conform art. 70, alin. (13) din Legea insolvabilității nr. 149 din 29 iunie 2012.

Prin urmare, Colegiul conchide că, instanța de insolvabilitate just a concluzionat întru admiterea contestației înaintată de reprezentantul B.C.”MOLDOVA-AGROINDBANK„ S.A., și a anulat decizia lichidatorului S.R.L. „OLIVISER” în procedura falimentului nr. 01/2023/01 din 29 septembrie 2023, privind distribuirea produsului obținut din masa debitoare a S.R.L. „OLIVISER”, deoarece la distribuirea produsului obținut din masa debitoare a S.R.L. „OLIVISER”, lichidatorul Hortolomei Simion a reținut mai mult decât plafonul procentual stabilit de art. 132 Legea insolvabilității nr. 149 din 29 iunie 2012.

Totodată, la caz, recurentul nu a invocat care este încălcarea esențială sau aplicarea eronată a normelor de drept material sau a normelor de drept procedural pe care a depistat-o în actul judecătoresc contestat.

Subsecvent, instanța de recurs subliniază că, manifestarea unui dezacord nu este suficient pentru a casa un act judecătoresc. Or, înaintând un recurs, urmează a fi identificate temeiurile de drept și dezvoltate motivele recursului, în sensul invocării cu claritate a acelor critici care, raportate la prevederile legale și circumstanțele cauzei, sunt de natură de a argumenta ilegalitatea încheierii.

În consecință, Colegiul judiciar conchide că , prima instanță a examinat cauza sub toate aspectele, stabilind cu certitudine raportul juridic litigios, circumstanțele de fapt și legea materială ce guvernează raportul juridic.

În conexiunea celor relatate, instanţa de recurs, prin prisma jurisprudenţei CEDO şi anume cauza *Rebait şi alţii contra Franţei*, Comisia Europeană a Drepturilor Omului, 25 februarie 1995, nr.26561/1995, unde Curtea a menţionat că art. 6 § 1 al Convenţiei, nu impune motivarea în detaliu a unei decizii prin care o instanţă de recurs, întemeindu-se pe dispoziţii legale specifice,

respinge recursul declarat împotriva sentinţei pronunţate de o instanţă inferioară, ca fiind lipsit de şanse de succes, consideră necesar de a respinge argumentele invocate în recurs, mai mult că acestea sunt similare celor invocate pe parcursul examinării cauzei şi care au fost supuse aprecierii.

Din considerentele menționate supra, Colegiul civil, comercial şi de contencios administrativ al Curţii de Apel Chișinău conchide asupra necesității de a respinge recursul declarat, cu menținerea încheierii contestate.

În conformitate cu art. 1 alin. (4) din Legea insolvabilității, art. 427 lit. a), 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 respinge recursul declarat de către lichidatorul S.R.L. „OLIVISER”, Hortolomei Simion.

Se menține încheierea Judecătoriei Chișinău (sediul central) din 14 noiembrie 2023, emisă la contestația depusă de reprezentantul B.C.”MOLDOVA-AGROINDBANK„ S.A., Ermoliuc Felicia împotriva deciziei lichidatorului societății cu răspundere limitată „OLIVISER” în procedura falimentului nr. 01/2023/01 din 29 septembrie 2023.

Decizia este irevocabilă din momentul emiterii.

Preşedintele şedinţei, judecător Clim Eugeniu

Judecătorii Iorgov Steliana

Cojocaru Olga