



ZRP
INSOLVENCY

**LEGEA NR. 85/2014 PRIVIND PROCEDURILE DE PREVENIRE A
INSOLVENȚEI ȘI DE INSOLVENȚĂ (CODUL INSOLVENȚEI): ÎNTRE
NECESITATEA UNOR AMENDAMENTE ȘI PRESIUNEA DE A SE
MODIFICA**

Speaker: Stan Tîrnoveanu, Co-Managing Partner

ZRP INSOLVENCY S.P.R.L.

București, 18 februarie 2016

Codul Insolvenței. Reglementare incompletă

❑ Se aplică:

- Profesioniștilor definiți conform art. 3 alin. (2) Cod Civil (societăți comerciale etc.)
- Grupului de societăți
- Instituțiilor de credit
- Instituțiilor de asigurare

❑ Nu se aplică:

- Unităților Administrativ Teritoriale (există reglementare separată)
- Persoanei fizice consumator (există reglementare separată)
- Unităților și instituțiilor de învățământ preuniversitar, universitar
- Profesiilor liberale (avocați, arhitecți, cabinete medicale, experți, evaluatori etc.)

Câteva abordări europene cu privire la liberii profesioniști

- ❑ **Franța** - procedura de salvagardare se aplică tuturor: liber profesioniști, meseriași, agricultori, etc.
- ❑ **Anglia** - procedura "debt relief procedure" se aplică și liberilor profesioniști, micilor întreprinzători
- ❑ **Germania** – există reglementare care cuprinde și aceasta sferă de activitate și actori

Rațiunea este că, atâta timp cât există riscul asumat al unei activități, există și incidența fenomenului insolvenței și ar trebui să existe și proceduri concursuale - inclusiv cu șanse de salvagardare sau nu, un patrimoniu de afectațiune, a se vedea art. 727 Codul de procedură civilă.

Codul Insolvenței. Inadvertențe

Raportul de evaluare întocmit în procedură:

- ❑ Se întocmește de un evaluator selectat de creditorii
- ❑ Se asigură posibilitatea consultării și contestării lui de către creditorii
- ❑ Publicarea unui anunț și a unui rezumat al acestuia în Buletinul Procedurilor de Insolvență
- ❑ Poate fi contestat/pot fi formulate obiecțiuni la raport, obiecțiuni ce sunt soluționate de către Judecătorul sindic (termen scurt de contestare – 5 zile de la publicarea în Buletinul Procedurilor de Insolvență a anunțului privind depunerea Raportului de evaluare la dosarul cauzei)
- ❑ Termenul este foarte scurt și nu asigură posibilitatea reală a consultării lui, nu asigură un drept efectiv de apărare
- ❑ **Propunere de lege ferenda:**
 - ✓ Stabilirea unui termen mai îndelungat de 5 zile (de preferat similar căilor de atac pentru a concilia celeritatea procedurii cu dreptul efectiv de apărare)
 - ✓ Fie stabilirea posibilității de contestare a Raportului până la primul termen de judecată în dosar
 - ✓ Fie publicarea integrală sau orice combinație rezonabilă a acestor variante

Codul Insolvenței. Neclarități în conținutul Raportului de evaluare pentru tratamentul echitabil

Înscrierea creanțelor beneficiare a unei clauze de preferință la masa credală și impactul asupra drepturilor creditorilor:

- ❑ Înscrierea în tabelul definitiv al creditorilor se face la valoarea de piață stabilită de evaluator- art. 103 din Legea nr. 85/2014
- ✓ În cazul planului de reorganizare, realizarea simulării reorganizare vs. faliment are în vedere valoarea stabilită de evaluator- 133 alin. 4 lit d) din Legea nr. 85/2014
- ✓ Valoarea de piață estimată de evaluator este aceeași în procedura de observație/reorganizare cu valoarea estimată în condițiile vânzării activului în faliment?
- ✓ În cazul propunerii unui plan de reorganizare, dacă creditorul are constituită o garanție care îi conferă caracter integral garantat al creanței, *de ce* în cazul simulării de faliment
 - se pornește de la o “valoare de lichidare”
 - acestui creditor nu i se recunoaște dreptul de a-și încasa integral valoarea creanței acoperită de valoarea bunului (reorganizarea permițând pregătirea vânzării) și nici dreptul de a vota în două clase de creditori, garantat pentru partea garantată și chirografari pentru partea negarantată

Codul Insolvenței. Inadvertențe

- ❑ **Raportul de evaluare. Valoare de piață vs. valoare de “lichidare”**

- ❑ **Standardele ANEVAR nu definesc- conceptul de “valoare de lichidare”. Lichidarea unei companii este doar o ipoteză pentru estimarea valorii de piață a unui activ**

Aparența tratamentului de creditor garantat și realitatea tratamentului

Exemplu:

Creanța beneficiară a unei cauze de preferință: 100 lei

Valoarea de piață a garanției: 100 lei

Valoarea de „lichidare” a garanției: 50 lei

Prin propunerea planului, creditorului îi sunt prevăzute distribuiri în quantum de 51 lei.

Concluzie: acest creditor are un tratament de creditor garantat doar de 51%, iar votul în clasa creditorilor chirografari nu există pentru partea negarantată.

Implementarea art. 111 din Legea nr. 85/2014 privind contestațiile la tabelul preliminar. Propunere de *lege ferenda*

Printr-o procedură care se dorește a fi *în favoarea* creditorului, ajunge să funcționeze împotriva lui, prin sancțiunile aplicabile acestuia, dacă este contestator la tabel

- ✓ Ex. prevederile alin. (3) stipulează obligativitatea înaintării în termenul de 7 zile de la contestație, a **tututor actelor pe care partea înțelege** să le folosească în contestarea creanței și a dovezii achitării taxei de timbre, sub sancțiunea ANULĂRII contestației

- ✓ **Propunere:** sancțiunea nedepunerii probelor- decăderea din proba și nu anularea
 - Anularea – sancțiune specifică neachitării taxei de timbru
 - Decăderea- sancțiune specifică nerespectării termenelor

Denunțarea contractului. Rezilierea/rezoluțiunea contractului?

Dreptul administratorului judiciar de a denunța contractele în derulare este o modalitate diferită, specifică procedurii insolvenței

❑ Denunțarea contractului prevăzută prin art. 123 din Legea nr. 85/2014

- ✓ masura luată de administratorul judiciar, ce nu este parte contractuală
- ✓ doar pentru maximizarea averii debitorului
- ✓ maximizarea averii intră în conflict cu principiul civil –restitutio in integrum
- ✓ este o încetare a unui contract care devine exagerat de oneros pentru debitoare și trebuie să înceteze deși nu există clauza convențională de denunțare (art. 1276 cod civil)

❑ Rezilierea/rezoluțiunea contractului

- ✓ măsura luată de una dintre părțile contractante, dacă cealaltă parte nu își execută culpabil obligațiile

Denunțarea contractului. Despăgubiri

Despăgubirile acordate în caz de denunțare a contractului:

- ✓ Reglementate de art. 123 alin. 4 din Legea nr. 85/2014
- ✓ Competența de soluționare aparține Judecătorului Sindic
- ✓ Suma solicitată cu titlu de despăgubire trebuie probată
- ✓ Despăgubirea pentru denunțare este diferită de restituo in integrum pentru că nu va permite niciodată maximizarea averii
- ✓ Despăgubirea trebuie să fie similară denunțării contractului, dreptul de denunțare rezultând din legea insolvenței și nu din clauza contractuală

Propuneri de lege ferenda:

- ✓ Despăgubirea ar trebui să fie stabilită prin lege pentru a evita greșelile de judecată și confuzia instituțiilor, respectiv rezonabilă, pentru a permite cocontractantului reșezarea pe piață
- ✓ Limitate ca întindere la prejudiciul efectiv și la cheltuielile de reparație contractuală, conform recomandării UNCITRAL



Vă mulțumesc!

ZRP INSOLVENCY S.P.R.L.

Stan Tîrnoveanu

Co-Managing Partner

E-mail: stan.tirnoveanu@zrp.ro

Tel.: 021 311 77 82

www.zrp-insolvency.ro