



**Conducerea afacerii și supravegherea în procedurile preventive, respectiv în proceduri de observație și reorganizare**

**Av. Stan Tîrnoveanu**

# I. Conducerea afacerii. Controlul asupra activelor și activității curente

## În procedurile preventive

Directiva UE 1023/2019

### Considerentul 30

De **principiu** - debitorul păstrează controlul asupra activelor sale și a activității comerciale curente

**Nu exclude** însă supravegherea realizată de practicianul în insolvență în anumite circumstanțe

### Art. 2 pct. 12 lit. c)

Una dintre sarcinile „*practicianului în domeniul restructurării*” este preluarea parțială a controlului asupra activelor sau afacerilor debitorului în cursul negocierilor

### Art. 5 – debitorul în posesie

- Reiterează principiul potrivit căruia debitorul păstrează controlul asupra activelor și a activității comerciale curente;
- Numai în anumite cazuri particulare se numește un practician pentru supravegherea activității

## În insolvență

Legea nr. 85/2014

### Art. 5 alin. (1) pct. 4

*administrator special* este persoana fizică sau juridică desemnată de adunarea generală a acționarilor/asociaților/membrilor debitorului, împuternicită să le reprezinte interesele în procedură și, atunci când debitorului i se permite să își administreze activitatea, să efectueze, în numele și pe contul acestuia, actele de administrare necesare;

### Art. 5 alin. (1) pct. 66

*supravegherea exercitată de administratorul judiciar*, în condițiile în care nu s-a ridicat dreptul de administrare al debitorului, constă în analiza permanentă a activității acestuia, avizarea prealabilă atât a măsurilor care implică patrimonial debitorul, cât și a celor menite să conducă la restructurarea/reorganizarea acestuia și urmărirea operațiunilor efectuate în baza avizului prealabil

# I. Conducerea afacerii. Controlul asupra activelor și activității curente

## În procedurile preventive

Directiva UE 1023/2019

## În insolvență

Legea nr. 85/2014

### Art. 52

(1) După deschiderea procedurii, adunarea generală a acționarilor/asociaților/membrilor debitorului va desemna, pe cheltuiala acestora, administratorul special.

(2) Nu poate fi desemnată ca administrator special o persoană fizică sau juridică care are și calitatea de creditor.

### Art. 55

După deschiderea procedurii și numirea administratorului special, adunarea generală a acționarilor/asociaților/membrilor își suspendă activitatea și se va putea întruni, la convocarea administratorului judiciar, în cazurile expres și limitativ prevăzute de prezenta lege.

### Art. 56

(1) Administratorul special are următoarele atribuții:  
d) administrează activitatea debitorului, sub supravegherea administratorului judiciar, după confirmarea planului, doar în situația în care nu i s-a ridicat debitorului dreptul de administrare

## 1.2. Finanțări noi. Prioritate la restituire

### În procedurile preventive

Directiva UE 1023/2019

#### Art. 17 - Protecția finanțării noi și a finanțării intermediare

- Finanțarea intermediară
- Control *ex ante*

### În insolvență

Legea nr. 85/2014

Legea nr. 216/2022 –

de transpunere a Directivei UE 1023/2019

#### Art. 6 ind. 4

(1) Prevederile generale referitoare la organizarea și funcționarea debitorilor supuși prezentului titlu rămân aplicabile.

(2) Pe durata procedurilor prevăzute de prezentul titlu debitorul își păstrează dreptul de administrare în condițiile dreptului comun.

#### Finanțări noi și finanțări intermediare

##### Art. 5 alin. (1) pct. 28 ind. 1 și ind. 2

- definiții ale noțiunilor „*finanțare intermediară*” în perioada de suspendare în concordat și de observație în insolvență (rezonabilă și imediat necesară) și „*finanțare nouă*” ambele privesc inclusiv acordarea de garanții sau credit furnizor mai mare de 90 de zile

##### Art. 161 pct. 2

Creanțele se plătesc, în cazul falimentului, în următoarea ordine:  
2. creanțele provenind din finanțări acordate potrivit art. 87 alin. (4) și art. 133 alin. (5) lit. B;

## 1.2. Finanțări noi. Prioritate la restituire

### În procedurile preventive

Legea nr. 216/2022 –  
de transpunere a Directivei UE 1023/2019

### În insolvență

Legea nr. 85/2014

#### Art. 87 alin. (4) – prioritate la restituire finanțare intermediară

(4) Finanțările intermediare acordate debitorului, cu aprobarea adunării creditorilor, beneficiază de prioritate la restituire, potrivit prevederilor art. 159 alin. (1) pct. 2 sau, după caz, potrivit prevederilor art. 161 pct. 2.

#### Art. 161 pct. 2 ind. 1 – ordine de prioritate

creanțele provenind din finanțări acordate în proceduri de prevenire a insolvenței, precum și onorariile practicianului din astfel de proceduri

# Concluzii

## În procedurile preventive

- Din punct de vedere juridic, nu există derogări de la dreptul comun
- Managementul afacerii este sub conducerea proprietarilor

## În insolvență

- Regula este ridicarea în tot/în parte a dreptului de administrare
- Probleme legate de aplicarea art. 55:
  1. Suspendarea adunării asociaților/acționarilor
  2. Revocarea administratorului special
  3. Aprobarea situațiilor financiare

# Cauza

## În procedurile preventive

- Existența stării de dificultate care este diferită de starea de insolvență instalată

## În insolvență

- Starea de insolvență presupune existența unei creanțe certe, lichide și exigibile, mai mare de 50.000 lei și neplătită de peste 60 de zile de la scadență

## II. Activitatea de monitorizare/supraveghere

### În procedurile de restructurare

#### ☐ Directiva UE 1023/2009

##### Considerentul 30:

(...) Numirea unui practician în domeniul restructurării, care să supravegheze activitatea unui debitor sau să preia parțial controlul operațiunilor zilnice ale unui debitor (...) – nu ar trebui să fie obligatorie, ci se va dispune în funcție de circumstanțe de la caz, la caz.

**Art. 2 alin. (1) pct. 12** – definește „*practician în domeniul restructurării*”

- orice persoană sau organism
- desemnat de către o autoritate judiciară sau administrativă
- să îndeplinească, în special, una sau mai multe dintre următoarele sarcini: (b) supravegherea activității debitorului în cursul negocierii unui plan de restructurare și raportarea către autoritatea judiciară sau administrativă;

### În procedura de insolvență

#### ☐ Legea nr. 85/2014

##### Art. 5 alin. (1) pct. 28

*extras al raportului de activitate reprezintă un rezumat al măsurilor luate de administratorul judiciar/lichidatorul judiciar.*

*Menționarea următoarelor **elemente este obligatorie:***

- a) persoanele de specialitate desemnate potrivit prevederilor art. 61, precum și onorariul acestora;*
- b) actele de dispoziție asupra averii debitorului și documentele încheiate în acest sens, inclusiv procesul-verbal de adjudecare sau contractul de vânzare, după caz;*
- c) încheierea, modificarea sau încetarea unor contracte la care debitorul este parte;*
- d) situația încasărilor și plăților, în sinteză;*
- e) promovarea unor acțiuni prevăzute la art. 117-122 sau la art. 169;*
- f) măsuri privind acordarea unei protecții corespunzătoare creditorului care beneficiază de o cauză de preferință;*
- g) stadiul efectuării inventarierii, dacă este cazul;*



## II. Activitatea de monitorizare/supraveghere

### În procedurile de restructurare

#### Legea nr. 216/2022

Art. 7 alin. (1) – enumeră administratorul restructurării, respectiv administratorul concordatar printre organele care aplică procedurile de restructurare

Art. 15 ind. 1 alin. (3) – atribuțiile administratorului restructurării:

e) monitorizează implementarea acordului de restructurare;  
f) monitorizează și, dacă este cazul, asistă debitorul la implementarea acordului de restructurare prin orice acțiuni prevăzute în acesta sau care sunt necesare în vederea realizării sale, cum ar fi: măsuri operaționale, valorificare de active, valorificarea întreprinderii sau a unei părți din aceasta ca ansamblu independent;

Art. 15 ind. 8 alin. (5) și (6) – exercitarea atribuțiilor de monitorizare

- administratorul restructurării comunică creditorilor afectați un raport de analiză trimestrial

### În procedura de insolvență

#### Legea nr. 85/2014

Art. 58 – atribuțiile administratorului judiciar

e) supravegherea operațiunilor de gestionare a patrimoniului debitorului;

f) *conducerea integrală, respectiv în parte, a activității debitorului, în acest ultim caz cu respectarea precizărilor exprese ale judecătorului-sindic cu privire la atribuțiile sale și la condițiile de efectuare a plăților din contul averii debitorului*;

g) *convocarea, prezidarea și asigurarea secretariatului ședințelor adunării creditorilor sau ale acționarilor, asociațiilor ori membrilor debitorului persoană juridică*;

h) introducerea de acțiuni pentru anularea actelor sau operațiunilor frauduloase ale debitorului, încheiate în dauna drepturilor creditorilor, precum și a unor transferuri cu caracter patrimonial, a unor operațiuni comerciale încheiate de debitor și a constituirii unor garanții acordate de acesta, susceptibile a prejudicia drepturile creditorilor;

j) denunțarea unor contracte încheiate de debitor;

### ❑ Legea nr. 216/2022

#### Art. 19 – atribuțiile administratorului concordatar

- f) supraveghează îndeplinirea obligațiilor asumate de către debitor prin planul de restructurare;
- g) întocmește, depune la dosarul cauzei și transmite creditorilor afectați rapoarte trimestriale asupra activității sale și a debitorului;
- h) monitorizează și, dacă este cazul, asistă debitorul la implementarea planului de restructurare prin orice acțiuni prevăzute prin acesta sau care sunt necesare în vederea realizării planului, cum ar fi: măsuri operaționale, valorificare de active, valorificarea întreprinderii sau a unei părți din aceasta ca ansamblu independent;

#### Art. 26

- Administratorul concordatar asistă debitorul în negocierea cu creditorii
- Păstrează calea de comunicare cu creditorii în ceea ce privește planul de restructurare

#### Art. 33 alin. (4)

După omologare, debitorul își desfășoară activitatea în limitele afacerii sale obișnuite, în condițiile planului de restructurare, sub supravegherea administratorului concordatar.

## Concluzii

### În procedurile preventive

### În insolvență

- Rolul administratorului restructurării/concordatar este de
  - monitorizare a activității debitorului supus unei proceduri de restructurare/prevenire a insolvenței și
  - de informare a creditorilor
- Debitorul își desfășoară activitatea astfel cum o face în mod obișnuit, în limitele impuse însă de planul/acordul de restructurare

- Administratorul judiciar are rolul de a supraveghea și controla chiar procedura, având chiar drept decizional;
- *Ex.* conținutul raportului prevăzut de art. 5 pct. 28, anularea anumitor operațiuni, denunțarea contractelor, etc.

### III. Stare de dificultate vs. Stare de insolvență

#### Starea de dificultate

- **Directiva UE 1023/2019** nu oferă o definiție stării de dificultate
- **Legea națională în vigoare** (Legea nr. 85/2014, astfel cum a fost modificată prin Legea nr. 216/2022) oferă o definiție stării de dificultate în art. 5 alin. (1) pct. 26<sup>2</sup>, renunțând la circumstanțierea acesteia:

dificultatea reprezintă starea generată de:

- i. orice împrejurare care
- ii. **determină o afectare temporară a activității**
- iii. **ce dă naștere unei amenințări reale și grave**
- iv. **la adresa capacității viitoare a debitorului de a-și plăti datoriile la scadență,**
- v. **dacă nu sunt luate măsuri adecvate;**
- vi. **debitorul în stare de dificultate este capabil să își execute obligațiile pe măsură ce devin scadente.”**

❖ **Punctele iv cu vi se presupun reciproc si ii cu v**

#### Starea de insolvență

- **Legea nr. 216/2022** modifică definiția stării de insolvență, regăsită în art. 5 alin. (1) pct. 29 din Legea nr. 85/2014, după cum urmează:

*”stare a patrimoniului debitorului care se caracterizează prin*

- *insuficiența fondurilor bănești disponibile pentru plata datoriilor certe, lichide și exigibile*
- *și care se prezumă atunci când debitorul, după 60 de zile de la scadență, nu a plătit datoria sa față de creditor;*

*prezumția este relativă,,*

- Se păstrează doar definiția stării de insolvență prezumat instalată
- Insolvența iminentă nu se mai regăsește în definiția stării de insolvență
- Valoarea-prag rămâne la 50.000 lei, atât pentru creditori, cât și pentru debitori

# Vă mulțumim!

---

**Zamfirescu Racoti Vasile & Partners**

Attorneys at Law

Stan Tîrnoveanu

Senior Partner, Zamfirescu Racoti Vasile & Partners

[stan.tirnoveanu@zrvp.ro](mailto:stan.tirnoveanu@zrvp.ro)