

EXPUNERE DE MOTIVE

la Legea privind aprobarea Ordonanței Guvernului nr. 38/2002 pentru modificarea și completarea Legii nr. 64/1995 privind procedura reorganizării judiciare și a falimentului

Ca urmare a apariției unor semnale primite din partea instituțiilor publice implicate în aplicarea Legii nr. 64/1995 privind procedura reorganizării judiciare și a falimentului, a instanțelor judecătorești și a lichidatorilor desemnați în cadrul acestei proceduri, a rezultat necesitatea elaborării unui act normativ de modificare a reglementării curente, care să introducă amendamentele necesare în vederea eliminării confuziilor și deficiențelor sesizate, precum și a introducerii unor soluții eficiente pentru derularea cu celeritate a procedurii.

Pe de altă parte, unul dintre obiectivele principale ale modificărilor efectuate îl constituie realizarea unui echilibru sensibil între protejarea intereselor creditorilor și încurajarea reorganizării activității debitorilor, de care beneficiază și o parte dintre angajații acestuia.

Una dintre modificările aduse prin prezenta lege constă în înlocuirea sintagmei „*încetare de plăți*” cu cea de „*insolvență*”, definită ca fiind „starea patrimoniului debitorului, caracterizată prin imposibilitatea reală de plată a datoriilor exigibile cu sumele de bani disponibile”, similar celui din dreptul italian, dreptul englez, dreptul american sau cel german.

O altă modificare vizează lărgirea sferei condițiilor în care procedura poate fi declanșată. Astfel, este permisă declanșarea procedurii ca urmare a cererilor introductive formulate nu numai de titularii de creanțe comerciale, ci și de creanțe civile, fiscale, izvorâte din raporturi de muncă sau orice altă categorie de raport juridic.

Totodată, a fost introdusă obligativitatea desemnării, în comitetul creditorilor, a câte unui reprezentant al titularilor de creanțe bugetare, pentru a se realiza o protecție sporită a intereselor acestora.

Administratorul, care are atribuții lărgite, va avea obligația formulării unui plan de reorganizare, în condițiile prevăzute de lege, atunci când raportul prezentat învederează posibilitatea reorganizării.

Având în vedere atribuțiile de supraveghere și control pe care judecătorul-sindic le are cu privire la desfășurarea procedurii, se prevede posibilitatea ca acesta să supravegheze toate măsurile luate de administrator și să le desființeze pe cele ilegale.

În cazul actelor juridice încheiate de lichidator, pentru a căror valabilitate este necesară forma autentică, este prevăzută condiția ca acestea să fie autentificate de judecătorul-sindic; procedură utilă pentru a degreva averea debitorului de cheltuieli suplimentare, profitând și masei creditorilor.

Ca element de noutate se prevede ca deschiderea procedurii să fie condiționată de existența unei creanțe având un anumit quantum. Criteriile valorice relative la creanțe, stabilite pentru încuviințarea pornirii procedurii, au drept scop evitarea abuzurilor din partea creditorilor, precum și un indiciu mai elocvent al stării de insolvență.

Cât privește efectele deschiderii procedurii, noutatea constă în stabilirea unei reguli care interzice încheierea oricăror acte juridice după data deschiderii procedurii, sub sancțiunea nulității actelor respective, cu excepția cazurilor expres prevăzute de lege sau autorizate de judecătorul-sindic. Pentru protejarea intereselor terților de bună-credință, s-au prevăzut două măsuri:

1. toată corespondența și actele încheiate după deschiderea procedurii trebuie să poarte mențiunea „în insolvență”, iar ulterior confirmării reorganizării sau intrării în faliment, mențiunea „în reorganizare judiciară”, respectiv „în faliment”;

2. prejudiciile suferite de terții de bună-credință ca urmare a anulării actelor încheiate cu încălcarea dispozițiilor prohibitive vor fi suportate personal de persoanele fizice care le-au încheiat în numele și pe seama debitorului, fără afectarea averii debitorului.

O excepție importantă la regula de mai sus o constituie actele care se încadrează în categoria celor care se încheie în cadrul exercitării obișnuite a activității curente a debitorului. O asemenea apreciere se va face de la caz la caz, prin analiza activității obișnuite a fiecărui debitor de dinaintea deschiderii procedurii.

Condiții speciale sunt prevăzute pentru vânzarea în bloc a averii și pentru vânzarea imobilelor.

Odată cu desemnarea administratorului, judecătorul-sindic va putea ridica, în tot sau în parte, dreptul de administrare al debitorului. Ridicarea dreptului de administrare survine în mod automat în momentul în care judecătorul-sindic dispune intrarea în faliment și desemnarea unui lichidator.

O completare importantă a legii, referitoare la șansa de reușită a unei reorganizări, o constituie limitarea dreptului unui creditor cu garanții reale – precum ipotecă, gaj, garanție reală mobilă, drept de retenție – de a putea urmări executarea creanței sale garantate în afara procedurii concursuale. Prin această completare, debitorul va putea propune un plan de reorganizare cu șanse mult mai mari de reușită, întrucât multe dintre bunurile sale importante sunt practic grevate de drepturi de preferință.

Între persoanele împuternicite legal să propună un plan de reorganizare, se prevede că debitorul va putea propune un plan nu numai în cazul în care a

formulat cererea introductivă, ci și ulterior, până la afișarea tabelului definitiv al creanțelor.

Modificări importante vizează procedura de votare și confirmare a planului, în sensul că sunt prevăzute condiții stricte pentru ca un plan acceptat de creditorii să fie confirmat, care să ofere creditorilor garanții minime vizând valoarea pe care o vor primi.

Cât privește închiderea procedurii falimentului, aceasta va produce o descărcare a debitorului de obligațiile născute anterior deschiderii procedurii, sub rezerva ca acesta să nu fi fost găsit vinovat de bancrută frauduloasă ori de plăți sau transferuri frauduloase și cu excepția cazului în care debitorul a mai beneficiat de măsura descărcării de obligații într-o procedură prealabilă, cu cel mult 4 ani înaintea deschiderii procedurii subsecvente.

Reguli speciale sunt prevăzute pentru descărcarea de obligații ca urmare a închiderii unei proceduri de reorganizare judiciară.

În capitolul IV¹, nou introdus, legiuitorul a reglementat sancționarea infracțiunilor de bancrută frauduloasă și gestiune frauduloasă.

Față de cele prezentate, Parlamentul României a adoptat Legea privind aprobarea Ordonanței Guvernului nr. 38/2002 pentru modificarea și completarea Legii nr. 64/1995 privind procedura reorganizării judiciare și a falimentului.