

EXPUNERE DE MOTIVE

Secțiunea 1

Titlul prezentului act normativ

Lege pentru modificarea și completarea Legii nr.85/2006 privind procedura insolvenței

Secțiunea a 2-a

Motivul emiterii actului normativ

1. Descrierea situației actuale

La sfârșitul anului 2006, cadrul legal în materia insolvenței a cunoscut o profundă transformare, care a implicat abrogarea Legii nr.64/1995 privind procedura reorganizării judiciare și a falimentului și intrarea în vigoare a unei reglementări reformatoare care, prin schimbarea opticii asupra rolului actorilor din cadrul procedurii, își propunea, în principal, sporirea eficienței mecanismului ieșirii de pe piață a operatorilor economici. Astfel, Legea nr.85/2006 privind procedura insolvenței, pornind de la aquis-ul comunitar în materie și valorificând principiile consacrate în legislația internațională (Legea Model privind Insolvența Transfrontalieră adoptată de către Comisia Națiunilor Unite pentru Dreptul Comerțului Internațional - UNCITRAL) și bunele practici în materie, a introdus ca elemente de noutate, printre altele: procedura simplificată, ca alternativă la procedura generală, degrevarea judecătorului sindic de responsabilitățile administratorului judiciar/lichidatorului, amplificarea rolului adunării și comitetului creditorilor, simplificarea modalităților de citare, notificare și comunicare.

Notăm câteva dintre aceste aspecte de noutate:

- procedura simplificată, ca alternativă la procedura generală, aplicabilă anumitor categorii de debitori;
- simplificarea modalităților de citare, notificare și comunicare, prin crearea Buletinului procedurilor de insolvență;
- degrevarea judecătorului sindic de responsabilitățile ce exced sfera contenciosului și a verificării legalității procedurii;
- lărgirea responsabilităților administratorului judiciar/lichidatorului;
- amplificarea rolului adunării și comitetului creditorilor.

După doi ani de la intrarea în vigoare a noii reglementări în materia insolvenței, se impunea evaluarea modului în care intenția legiuitorului a fost materializată în practică.

Având în vedere complexitatea și amploarea modificărilor pe care le-a marcat adoptarea acestui act normativ, o eventuală reconsiderare a anumitor soluții consacrate inițial era necesar a fi efectuată, odată ce, după trecerea unui termen rezonabil de aplicare, cei angrenați în procedură au identificat impedimente în calea realizării dezideratelor normei: rapiditate, calitate și transparență.



Urmare evaluării, a fost elaborată și adoptată Ordonanța de urgență a Guvernului nr.173/2008 pentru modificarea și completarea Legii nr.85/2006 privind procedura insolvenței. Prin acest act normativ, s-a urmărit, printre altele, realizarea de noi progrese în privința reducerii duratei procedurii. În acest scop:

- s-au stabilit termene de introducere a contestațiilor împotriva hotărârilor adunării creditorilor și ale comitetului creditorilor;
- s-a eliminat obligativitatea prezenței membrilor comitetului creditorilor pentru reunirea valabilă a adunării creditorilor;
- s-a prevăzut că este suficientă prezența la adunarea creditorilor a unui singur reprezentant al salariaților.

Potrivit statisticilor deținute de Buletinul Procedurilor de Insolvență, după reforma realizată prin Legea nr.85/2006, cu modificările și completările ulterioare, dintr-un număr de 9.476 cauze finalizate, 34,3% au fost soluționate într-un termen mai mare de 1 an (așadar, pentru 63,7% dintre cauze, durata de judecare este inferioară termenului de 1 an: 37,5%-sub 6 luni, 28,4% între 6-9 luni, 17,9% - între 9-12 luni).

În Legea nr.85/2006, cu modificările și completările ulterioare, sunt reglementate două proceduri distincte: procedura generală și procedura simplificată a falimentului. Fie că vorbim de procedura simplificată fie de cea generală, procedura se desfășoară după aceleași reguli și are aceleași efecte.

Procedura generală se deschide printr-o perioadă de observație și se continuă cu reorganizarea judiciară sau, după caz, cu falimentul. Aceste două modalități distincte ale procedurii sunt fie alternative, fie succesive.

Procedura se deschide printr-o sentință a judecătorului-sindic care declanșează, în mod obligatoriu, faza de observație. Această perioadă durează până la data confirmării unui plan de reorganizare sau, după caz, a intrării în faliment. În prima situație (perioadă de observație urmată de reorganizare judiciară), dacă reorganizarea este finalizată cu succes, se va pronunța o sentință de închidere a procedurii. Dacă însă, planul de reorganizare nu este executat de către debitor sau nu are efectele scontate, se dispune intrarea în faliment.

Astfel, în cadrul procedurii generale, procedura falimentului se deschide:

- dacă nu a fost confirmat niciun plan de reorganizare și termenul pentru depunerea acestuia a expirat;
- imediat după perioada de observație, dacă se constată că debitorul nu are șanse de reorganizare;
- în perioada de reorganizare sau, după caz, la finalul acesteia, dacă activitatea debitorului produce pierderi, planul a eșuat, termenul de reorganizare a expirat, fără ca planul să fi avut succes.

Procedura simplificată reprezintă, de fapt, o procedură simplificată de intrare în faliment. Astfel, procedura se deschide fie direct, ca faliment, fie cu o scurtă perioadă de observație (maximum 60 de zile), urmată de faliment.

Procedura simplificată se aplică în următoarele cazuri:



- comercianților organizați în formele juridice expres prevăzute de lege (așa numita categorie a micilor comercianți): comercianți, persoane fizice, acționând individual și asociații familiale;
- dacă debitorul nu mai are dreptul de a formula cerere de reorganizare, respectiv situația în care a mai făcut obiectul unei cereri de reorganizare în ultimii 5 ani anteriori hotărârii de deschidere a procedurii;
- societăți comerciale care sunt dizolvate anterior formulării cererii introductive;
- societăților comerciale care nu dețin niciun bun în patrimoniul lor, ale căror acte constitutive sau documentele contabile nu pot fi găsite sau al căror administrator nu poate fi găsit, societăților care nu mai au un sediu sau acesta nu corespunde adresei din baza de date a Registrului Comerțului;
- debitorilor care și-au exprimat intenția de a intra în procedură simplificată în cererea de deschidere a procedurii insolvenței;
- dacă debitorul care a solicitat deschiderea procedurii insolvenței nu a depus documentele expres prevăzute de lege, în termen de 10 zile de la data înregistrării cererii sale la tribunal;
- dacă a fost aprobat raportul administratorului judiciar prin care se propune intrarea în faliment în procedura simplificată.

Prin Memorandumul de Înțelegere între Comunitatea Europeană și România și ca urmare a deciziei din 6 mai 2009, s-a stabilit alocarea României a unei asistențe financiare pe termen mediu în valoare de până la 5 miliarde Euro.

Asistența financiară acordată de Uniunea Europeană este condiționată de implementarea unui program comprehensiv de politici economice, care va cuprinde măsuri de reformă fiscală, financiară și reforme structurale.

Obținerea fiecărei tranșe de împrumut va fi condiționată de progresul înregistrat pe fiecare condiționalitate.

Astfel, în vederea eliberării tranșei a doua de 1 miliard de Euro, Guvernul României trebuie să elaboreze și să transmită Parlamentului o propunere de modificare a Legii nr.85/2006, cu modificările și completările ulterioare, pentru a scurta timpul necesar încheierii unei afaceri la mai puțin de un an.

Având în vedere necesitatea remedierii aspectelor deficitare ale cadrului normativ în domeniul insolvenței, semnalate de Comisia Europeană, pe de altă parte, eliminarea aspectelor ce s-au dovedit a fi impedimente în desfășurarea procedurii insolvenței și care au conservat complexitatea acesteia, constituie priorități ce impun revizuirea reglementării, prin instituirea unor alternative viabile, identificate de jurisprudență și practica administratorilor judiciari și lichidatorilor.

2. Schimbări preconizate

Prezenta lege urmărește, în principal, asigurarea aplicării unitare și coerente a legislației insolvenței și propune, în lumina practicii în materie, reconsiderarea unor soluții pentru asigurarea respectării principiului celerității procedurii, reducerea



termenelor, protecției creditorilor și desfășurării adecvate a activității practicienilor în insolvență.

În aceste momente dificile din punct de vedere economic se simte nevoia unor modificări ale Legii nr.85/2006 care să conducă la scurtarea termenelor de finalizare a procedurii și implicit la eficientizarea acesteia.

În acest sens s-au propus numeroase modificări, printre care a: art.3 pct.25 și 26, art.8 alin.(2) și (3), art.12 alin.(3), art.20 alin.(1) lit.a) și g) și altele asemenea.

O altă metodă este cea prin care se elimină obstacole procedurale care stau în calea recuperării rapide a creanțelor deținute de creditori printr-o valorificare eficientă a activelor deținute de debitoare.

Astfel, una din modificările aduse de prezentul act normativ este cu privire la procedura de citare, comunicare, convocare, notificare a actelor de procedură prin Buletinul Procedurilor de Insolvență. Una dintre metode are în vedere scurtarea termenelor procedurale de soluționare a diverselor cereri și contestații de către instanțele abilitate.

Modificarea art.116 presupune o mai rapidă pregătire a activelor societății în vederea valorificării lor rapide și eficiente.

În sfârșit, a treia metodă constă în eliminarea procedurilor care determină întârzierea nejustificată a radierii societăților neviabile din Registrul Comerțului și implicit o prelungire a prezenței acestora în circuitul comercial.

În proiect s-a avut în vedere eliminarea obstacolelor în calea radierii societăților comerciale și a închiderii procedurii, modificarea art.138 va duce la scurtarea termenelor de soluționare a cauzelor cu luni de zile prin separarea judecării dosarului de fond de judecarea acțiunii privind atragerea răspunderii administratorului.

Dosarul de fond va putea fi finalizat prin radierea societății, iar judecarea acțiunii în răspundere va putea continua fără să împietzeze asupra chestiunii eliminării din circuitul comercial a societăților falimentare.

În lumina numeroaselor semnale primite din practică, s-a apreciat că, Buletinul Procedurilor de Insolvență trebuie să reprezinte dosarul electronic al debitorului care conține integral toate actele emise pe parcursul derulării procedurii, atât de instanțele judecătorești, cât și de practicienii în insolvență, în perspectiva interconectării Buletinul Procedurilor de Insolvență în cadrul portalul de justiție europeană E-Justice.

Faptul că prima citare și/sau comunicare a actelor de procedură către persoanele împotriva cărora se introduce o acțiune, în temeiul dispozițiilor prezentei legi, ulterior deschiderii procedurii insolvenței se va realiza conform Codului de procedură civilă și prin Buletinul Procedurilor de Insolvență nu este de natură să producă nici un prejudiciu acestora, mai mult conferă un mijloc în plus de citare/comunicare.

3. Alte informații

Nu este cazul.



Secțiunea a 3-a
Impactul socio-economic al prezentului act normativ

1. Impactul macro-economic

Prezentul act normativ nu are impact asupra mediului de afaceri.

2. Impact asupra mediului de afaceri

Prin intrarea în vigoare a prezentului act normativ se vor scurta termenele în care se desfășoară procedura de faliment, se va asigura derularea cu celeritate a procedurii insolvenței, fapt care va avea ca și finalitate îmbunătățirea activităților economice ale societăților comerciale.

3. Impactul social

Prezentul act normativ nu are impact social.

4. Impactul asupra mediului

Prezentul act normativ nu are impact asupra mediului înconjurător.

5. Alte informații

Nu este cazul.

Secțiunea a 4-a
Impactul asupra bugetului general consolidat, pe termen scurt, pentru anul curent și pe termen lung (5 ani)

- în mii RON -					
Indicatori	Anul curent	Următorii trei ani			Media pe trei ani după anul curent
	2009	2010	2011	2012	
1. Modificări ale veniturilor bugetare	Nu este cazul				
2. Modificări ale cheltuielilor bugetare	Nu este cazul				
a. Bugetul de Stat					
1. Cheltuieli de personal					
2. Bunuri și servicii					
b. Bugete locale					



1. Cheltuieli de personal					
2. Bunuri și servicii					
c. Bugetul asigurărilor sociale					
d. Bugetul asigurărilor de sănătate					
e. Bugetul asigurărilor de șomaj					
3. Impact financiar, plus/minus	Nu este cazul				
a) Bugetul de stat					
b) bugete locale					
c) Bugetul asigurărilor sociale					
d) Bugetul asigurărilor de sănătate					
e) Bugetul asigurărilor de șomaj					
4. Programarea anuală a creditelor bugetare, în cazul unor acțiuni pe termen lung	Nu este cazul				
5. Propuneri pentru a acoperi creșterea cheltuielilor bugetare	Nu este cazul				
6. Propuneri pentru a reduce veniturile bugetare;	Nu este cazul				
7. Calcule detaliate privind fundamentarea modificărilor cheltuielilor bugetare					

Secțiunea a 5-a

Efectele prezentului act normativ asupra legislației în vigoare

1. Proiecte de acte normative suplimentare

- a) Acte normative care se modifică
Prezentul act normativ nu modifică acte normative.
- b) Acte normative care se abrogă
Nu este cazul.
- c) Acte normative necesar a fi elaborate
Nu este cazul.



2. Compatibilitatea prezentului act normativ cu legislația comunitară în materie

Prezentul act normativ nu transpune și nici nu implementează un act comunitar, ci doar urmează recomandările la nivelul Uniunii Europene în ceea ce privește derularea procesului legislativ.

3. Decizii ale Curții Europene de Justiție și alte documente comunitare relevante

Prezentul act normativ respectă standardele europene în ceea ce privește elaborarea actelor normative la nivelul Uniunii Europene.

4. Evaluarea conformității cu legislația comunitară

Prezentul act normativ nu presupune evaluarea conformității cu legislația comunitară.

5. Alte documente internaționale din care decurg angajamente

Prezentul act normativ respectă Planul detaliat de lucru privind dezvoltarea sistemelor educaționale și de formare profesională din Uniunea Europeană în intervalul 2001-2010, aprobat de Consiliul European de la Barcelona din 2002.

Secțiunea a 6-a

Consultările derulate în vederea elaborării prezentului act normativ

1. Informații privind procesul de consultare cu organizații neguvernamentale, institute de cercetare și alte organisme implicate.

La elaborarea proiectului de act normativ au fost consultați reprezentanți ai Uniunii Naționale a Practicienilor în Insolvență, reprezentanți ai autorității judecătorești și specialiști din cadrul Oficiului Național al Registrului Comerțului.

Prezentul act normativ a fost elaborat de către un grup de lucru format din reprezentanți ai Ministerului Finanțelor Publice, Ministerului Justiției și Libertăților Cetățenești, Uniunii Naționale a Practicienilor în Insolvență, precum și ai Consiliului Superior al Magistraturii.

De asemenea, prezentul proiect a fost transmis spre consultare Comisiei Europene.

2. Consultările organizate cu autoritățile administrației publice locale în situația în care prezentul act normativ are ca obiect activități ale acestor autorități, în condițiile Hotărârii Guvernului nr. 521/2005 privind procedura de consultare a structurilor asociative ale autorităților administrației publice locale la elaborarea proiectelor de acte normative.

Prezentul act normativ nu necesită consultări cu autoritățile administrației publice locale.



3. Consultările desfășurate în cadrul consiliilor interministeriale în conformitate cu prevederile Hotărârii Guvernului nr. 750/2005 privind consultarea comisiilor interministeriale permanente.

Prevederile prezentului act normativ nu se referă la domeniile de activitate aflate în coordonarea consiliilor interministeriale permanente.

3. Informații privind avizarea de către: Consiliul Legislativ, Consiliul Suprem de Apărare a Țării, Consiliul Economic și Social, Consiliul Concurenței, Curtea de Conturi

Prezentul act normativ a fost avizat favorabil de Consiliul Legislativ, prin avizul nr.1184/14.10.2009.

Secțiunea a 7-a

Activități de informare publică privind elaborarea și implementarea prezentului act normativ

În vederea elaborării și implementării prezentului act normativ, au fost derulate următoarele activități de informare publică:

a) **Informarea societății civile cu privire la necesitatea elaborării prezentului act normativ.**

b) **Informarea societății civile cu privire la eventualul impact asupra mediului în urma implementării proiectului de act normativ, precum și efectele asupra sănătății și securității cetățenilor sau diversității biologice.**

Prezentul act normativ nu are impact asupra mediului înconjurător.

Secțiunea a 8-a

Măsuri de implementare

1. Măsurile de punere în aplicare a prezentului act normativ de către autoritățile administrației publice centrale și/sau locale – înființarea unor noi organisme sau extinderea competențelor instituțiilor existente.

Prevederile prezentului act normativ, vor fi puse în aplicare, după aprobare, de instituțiile competente, fără a fi necesară înființarea unor noi organisme sau extinderea competențelor acestor direcții.



Față de cele prezentate, a fost elaborat proiectul de Lege pentru modificarea și completarea Legii nr. 85/2006 privind procedura insolvenței, pe care îl supunem Parlamentului spre adoptare, cu procedura de urgență prevăzută de art.76 alin.(3) din Constituția României, republicată.

PRIM – MINISTRU



EMIL BOC

