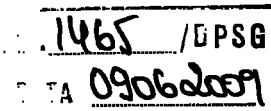




GUVERNUL ROMÂNIEI
PRIMUL – MINISTRU



Domnule președinte,

În conformitate cu prevederile art. 111 alin. (1) din Constituție, Guvernul României formulează următorul

PUNCT DE VEDERE

referitor la propunerea legislativă intitulată *Lege pentru modificarea Legii nr. 85/2006 privind procedura insolvenței, cu modificările și completările ulterioare*, inițiată de domnul senator Iulian Urban – PD-L (Bp. 159/2009).

I. Principalele reglementări

Această propunere legislativă are ca obiect de reglementare completarea art. 37 al *Legii privind procedura insolvenței nr. 85/2006, cu modificările și completările ulterioare*, cu un nou alineat, alin. (2), prin care se introduce obligația de a face publică starea de insolvență a

societății, inclusiv pe pagina de Internet, sub sancțiunea unei amenzi contravenționale cuprinsă între 10.000 și 30.000 lei.

De asemenea, se propune ca omisiunea intenționată de publicare „cu scopul producerii unui prejudiciu” să atragă răspunderea penală a organelor de conducere a societății cu privire la care s-a pronunțat o hotărâre de deschidere a procedurii de insolvență.

II. Observații și propuneri

1. În ceea ce privește instituirea obligației de publicare a informațiilor privind starea de insolvență pe pagina de Internet a societății, apreciem că o astfel de reglementare se justifică în contextul necesității asigurării unei protecții adecvate terților. Subliniem că o dispoziție similară celei propuse ca scop – evitarea unei situații prejudiciabile în care un terț ar contracta cu un debitor aflat în stare de insolvență – se regăsește actualmente în art. 45 din *Legea nr. 85/2006*. Astfel, apreciem că plasarea unui text cu acest obiect ar fi mai potrivită la art. 45, articol în care se face referire la obligația de asigurare a „*publicității stării de insolvență*” din perspectiva debitorului, și nu al art. 37, astfel cum propune inițiatorul, deoarece în cuprinsul acestuia este prevăzută obligația de comunicare a deschiderii procedurii ce revine judecătorului-sindic.

Un argument în plus pentru introducerea la art. 45 a obligației de publicare a informațiilor privind starea de insolvență pe pagina de internet a societății este cel al asigurării unei unități de reglementare a obligațiilor de publicitate a stării de insolvență din punct de vedere al datei de la care aceasta trebuie îndeplinită. Astfel cum am menționat și mai sus, publicitatea se asigură, pe de o parte, de către instanță, prin comunicarea hotărârii de deschidere a procedurii de insolvență către instanțele judecătorești în a căror jurisdicție se află sediul debitorului declarat la registrul comerțului și băncile unde acesta are deschise conturi și, pe de altă parte, de către debitor, prin menționarea informațiilor privind starea de insolvență pe toate actele și corespondența emise de debitor, administrator judiciar sau lichidator. În primul caz, comunicarea se face de la data pronunțării sentinței de deschidere în considerarea faptului că de la această dată se suspendă de drept toate acțiunile judiciare sau extrajudiciare pentru realizarea creanțelor asupra debitorului sau bunurilor sale. În schimb, data

de la care există obligația de a menționa starea de insolvență pe actele sau corespondența debitorului, administratorului judiciar sau lichidatorului este cea a rămânerei irevocabile a hotărârii de deschidere a procedurii. Apreciem că această din urmă soluție se impune și în privința afișării mențiunii stării de insolvență pe pagina de internet a societății, având în vedere că există riscul desființării în recurs a hotărârii judecătorului-sindic.

În acest context, propunem ca art. 45 să fie reformulat astfel:
„Art. 45 - (1) După rămânerea irevocabilă a hotărârii de deschidere a procedurii toate actele și corespondența emise de debitor, administratorul judiciar sau lichidator vor cuprinde, în mod obligatoriu și cu caractere vizibile, în limbile română, engleză și franceză, mențiunea în insolvență, in insolvency, en procedure collective.

(2) După intrarea în reorganizare judiciară sau faliment, actele și corespondența vor purta, în condițiile prevăzute la alin. (1), mențiunea în reorganizare judiciară, in judicial reorganisation, en redressement sau, după caz, în faliment, in bankruptcy, en faillite. După intrarea în procedura simplificată se va face, de asemenea, mențiunea în faliment, in bankruptcy, en faillite.

(2¹) Dacă societatea deține o pagină de internet proprie, mențiunile prevăzute la alin. (1) și (2) vor fi publicate și pe pagina de internet a societății.

(3) Prejudiciile suferite de terții de bună-credință, ca urmare a nerespectării obligației debitorului menționate la alin. (1), (2) și (2¹), vor fi reparate în mod exclusiv de persoanele care au încheiat actele ca reprezentanți legali ai debitorului, fără a fi atinsă averea debitorului.”

2. În ceea ce privește modalitatea de sancționare a nerespectării obligației de a publica starea de insolvență pe pagina de internet a societății, propunerea inițiatorului comportă mai multe aspecte.

Cu privire la introducerea sancțiunii amenzii contravenționale, suntem de acord cu o astfel de reglementare, cu mențiunea că aceasta ar trebui prevăzută, pentru identitate de rațiune, și în cazul omisiunii de a face mențiunile prevăzute la art. 45 alin. (1) și (2).

În ceea ce privește cuantumul amenzii însă, apreciem că limitele propuse de inițiator ar trebui coborâte, în special pentru faptul că, pe lângă suportarea amenzii contravenționale, persoana care răspunde de îndeplinirea formalităților de publicitate a stării insolvenței este ținută să repare prejudiciile suferite de terții de bună-credință ca urmare a

nerespectării acestei obligații (conform art. 45 alin. (3)). Menționăm că pentru nerespectarea unei formalități de publicitate asemănătoare celei ce se dorește a fi introdusă, și anume afișarea pe pagina de internet a societății a denumirii, formei juridice, sediului social, numărului din registrul comerțului și codului unic de înregistrare informațiilor, *Legea privind societățile comerciale nr.31/1990, republicată, cu modificările și completările ulterioare*, prevede amenda contravențională de la 2.500 lei la 5.000 lei.

Pentru reglementarea sancțiunii nerespectării obligațiilor prevăzute de art. 45, propunem introducerea unui nou articol, art. 142¹ în Capitolul 5 „*Infrațiuni și pedepse*”, cu următorul cuprins:

„Art. 142¹ (1) *Încălcarea prevederilor art. 45 constituie contravenție și este sancționată cu amendă de la 2.500 lei la 5.000 lei.*

(2) *Constatarea contravențiilor și aplicarea sancțiunilor prevăzute la alin. (1) se realizează de către organele cu atribuții de control ale Ministerului Finanțelor Publice - Agenția Națională de Administrare Fiscală și ale unităților sale teritoriale.*”

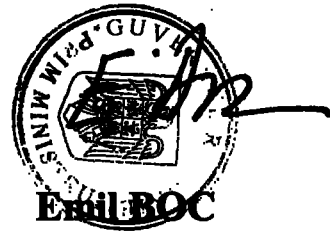
3. În ceea ce privește ultima teză din articolul propus de inițiator, subliniem că simpla mențiune a faptului că fapta săvârșită cu intenție atrage răspunderea penală, nu este suficientă, textul legal neîndeplinind condițiile de predictibilitate – precizarea faptei incriminate și a sancțiunii aplicabile.

În ceea ce privește atragerea răspunderii penale a celor care, cu intenție, în scopul producerii unui prejudiciu, nu și-au îndeplinit obligațiile de asigurare a publicității informațiilor privind starea de insolvență, apreciem că o astfel de ipoteză este acoperită de prevederile deja existente în *Legea nr. 85/2006* și în *Codul Penal* referitoare la infracțiunea de gestiune frauduloasă – *pricinuirea de pagube unei persoane, cu rea-credință, cu ocazia administrării sau conservării bunurilor acesteia, de către cel care are ori trebuie să aibă grija administrării sau conservării acelor bunuri*. Ca variante agravante, art. 214 din *Codul penal* incriminează gestiunea frauduloasă săvârșită în scopul de a dobândi un folos material, iar *Legea nr. 85/2006* incriminează la art. 144 gestiunea frauduloasă cu subiect activ calificat - *administratorul judiciar ori lichidatorul averii debitorului, precum și de orice reprezentant sau prepus al acestuia*.

III. Punctul de vedere al Guvernului

Având în vedere considerentele menționate, Guvernul susține adoptarea acestei propuneri legislative cu luarea în considerare a observațiilor de la punctul II.

Cu stimă,



Domnului senator Mircea Dan GEOANĂ
Președintele Senatului