

EXPUNERE DE MOTIVE

Secțiunea I

Titlul prezentului act normativ

„LEGE

privind aprobarea Ordonanței de urgență a Guvernului pentru modificarea și completarea Legii nr.85/2006 privind procedura insolvenței”

Secțiunea a II 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 ce exced sfera contenciosului și a verificării legalității procedurii, lărgirea responsabilităților administratorului judiciar/lichidatorului, amplificarea rolului adunării și comitetului creditorilor, simplificarea modalităților de citare, notificare și comunicare.

După 2 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 este 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.

2. Schimbări preconizate. Justificarea urgenței

a) Schimbări preconizate

Proiectul de ordonanță de urgență 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, protecției creditorilor și desfășurării adecvate a activității practicienilor în insolvență.

În acest scop se propune modificarea dispozițiilor legale referitoare la citare și la comunicarea actelor de procedură în sensul celor reținute de Curtea Constituțională în Decizia nr.1137 din 4 decembrie 2007. Astfel, persoanele împotriva cărora se va deschide o acțiune potrivit dispozițiilor acestei legi ulterior deschiderii procedurii insolvenței vor beneficia de o primă comunicare a actelor de procedură potrivit Codului de procedură civilă.

În lumina aceleiași decizii și avându-se în vedere numeroasele semnale primite din practică, s-a apreciat că la judecarea recursului trebuie să se instituie garanții suplimentare pentru asigurarea accesului liber la justiție și a dreptului la apărare, chiar dacă prin aceasta se prelungește, într-o măsură rezonabilă însă, durata procedurii. În acest sens, ordonanța propune instituirea unei noi excepții de la regula citării părților prin Buletinul insolvenței în cazul soluționării recursurilor împotriva hotărârilor pronunțate de judecătorul-sindic.

Urmare jurisprudenței Curții Constituționale în interpretarea dispozițiilor art.16 din Constituție și pentru a asigura o practică judiciară unitară s-a apreciat necesară introducerea unei reglementări exprese a sferei drepturilor pe care la are adunarea creditorilor în situația în care numărul mic al creditorilor nu permite formarea unui comitet.

În contextul în care numărul de dosare de insolvență se află în continuă creștere, pentru a evita blocarea activității practicienilor în insolvență se propune extinderea surselor de finanțare a fondului de lichidare.

De asemenea, sunt reconsiderate anumite soluții în scopul facilitării ținerii adunării creditorilor cum ar fi, extinderea termenului de comunicare a votului prin corespondență, eliminarea obligativității prezenței membrilor comitetului creditorilor pentru reunirea valabilă a adunării creditorilor și crearea posibilității reprezentării salariaților de către un singur delegat. Se propune, de asemenea, amplificarea rolului persoanei care a declanșat procedura, creditor sau debitor, în desemnarea administratorului judiciar sau lichidatorului provizoriu.

În scopul instituirii de noi garanții pentru respectarea principiului celerității, se prevăd termene de introducere a contestațiilor împotriva hotărârilor adunării creditorilor și ale comitetului creditorilor.

b) Justificarea urgenței

Evaluarea modului de aplicare a legislației în materia insolvenței, în principal, și a altor acte normative care impun participarea la procedură a lichidatorilor, în subsidiar, a evidențiat faptul că numărul dosarelor de insolvență este într-o continuă creștere, evoluție care se preconizează a se menține și în viitor. Totodată, în aplicarea Legii nr.359/2004 și a Legii nr.31/1990, lichidarea societăților comerciale urmare dizolvării acestora ca sancțiune pentru nepreschimbarea certificatului de înregistrare și pentru nedepunerea situațiilor financiare anuale, nemajorarea capitalului social la nivelul prevăzut de lege implică, în cea mai mare parte a cazurilor, folosirea fondului de lichidare constituit în temeiul Legii insolvenței.

De asemenea, însănătoșirea mediului de afaceri prin radierea societăților fără organe statutare, a celor care și-au încetat activitatea ori nu au sediul social cunoscut, a societăților ai căror asociați au dispărut ori nu au domiciliul cunoscut sau reședința cunoscută (așa-zisele societăți „fantomă”) reprezintă un obiectiv și o obligație pentru autorități, îndeplinirea sa implicând folosirea resurselor oferite de fondul de lichidare.

În aceste condiții, fondul lichidare se dovedește insuficient, conducând la blocarea activității derulate de administratorii judiciari și lichidatori în cadrul procedurii insolvenței instituite de Legea nr. 85/2006 și al lichidării prevăzute de Legea nr.359/2004 și Legea nr.31/1990. Având în vedere că existența unui mediu de afaceri sănătos nu este numai un deziderat, ci o premisă pentru atragerea investițiilor străine, pentru funcționarea economiei de piață, este absolut necesară crearea, în termen cât mai scurt, a condițiilor pentru continuarea procedurilor de insolvență și de lichidare în derulare.

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 insituirea unor alternative viabile, identificate de jurisprudență și practica administratorilor judiciari și lichidatorilor.

De asemenea, limitările aduse dreptului constituțional de acces la justiție și la un proces echitabil prin instituirea procedurii speciale și reformatoare de citare prin Buletinul procedurilor de insolvență, unele constatăte de Curtea Constituțională, altele doar criticate de justițiabili, impun identificarea unor soluții legislative care să asigure echilibrul între obiectivul accelerării procedurii și cel al garantării drepturilor procesuale.

Secțiunea a IV a

**Impactul financiar asupra bugetului general consolidat,
atât pe termen scurt, pentru anul curent, atât pe termen lung**

Prezentul act normativ nu are impact asupra bugetului general consolidat.

Secțiunea a V a
Efectele prezentul act normativ asupra legislației în vigoare

Prezentul act normativ nu are incidență asupra altor acte normative.

Secțiunea a VI a
Consultările efectuate în vederea elaborării actului normativ

1. Informații privind procesul de consultare cu organizațiile 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.

2. Informații privind avizarea:

Prezentul act normativ a fost avizat favorabil de către Consiliul Legislativ prin avizul nr. 1440/17.11.2008.

Secțiunea VII
Activități de informare publică privind elaborarea și implementarea proiectului de act normativ

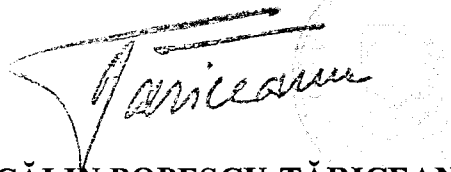
Proiectul de act normativ a fost supus dezbaterii publice, prin afișare pe pagina de internet a Ministerului Justiției.

Secțiunea a VIII a
Măsurile de implementare

.Nu sunt necesare măsuri speciale de implementare, textele urmând a fi aplicate, fără o intermediare printr-un act normativ secundar sau prin măsuri instituționale specifice, de către instanțele judecătorești și practicienii în insolvență.

Față de cele prezentate, a fost elaborat proiectul de lege anexat, în vederea aprobării Ordonanței de urgență a Guvernului pentru modificarea și completarea Legii nr.85/2006 privind procedura insolvenței, pe care îl supunem Parlamentului spre adoptare.

PRIM-MINISTRU

A handwritten signature in black ink, appearing to read "Tariceanu", is written over a faint, circular official stamp. The signature is written in a cursive style.

CĂLIN POPESCU-TĂRICEANU