

# Proceduri de prevenire a insolvenței

**ACORDUL DE RESTRUCTURARE**

**CONCORDATUL PREVENTIV**

# Mecanisme de restructurare

- ❑ **Legea 85/2014** prevede 3 mecanisme de restructurare...

**Acord de restructurare**



**Concordatul preventiv**



**Reorganizare în cadrul  
insolvenței**



# ACORDUL DE RESTRUCTURARE

## Timeline acord de restructurare

- ❖ CONTRACTARE PRACTICIAN
- ❖ CONSTATARE ELEMENTE DE DIFICULTATE
- ❖ ACTE – INFORMAȚII (nu mai vechi de 6 luni)
- ❖ ÎNTOCMIRE ACORD

- ❖ PROCES VERBAL
- ❖ DEPUNERE – 3 ZILE
- ❖ PRONUNȚARE – 10 ZILE

- ❖ MONITORIZARE (3 ani)
- ❖ NU EXISTA PERIOADA LEGALĂ DE IMPLEMENTARE

“DESCHIDEREA  
PROCEDURII”

NEGOCIEREA  
ȘI VOTUL

CEREREA  
DE CONFIRMARE

CONFIRMAREA/  
IMPUNEREA

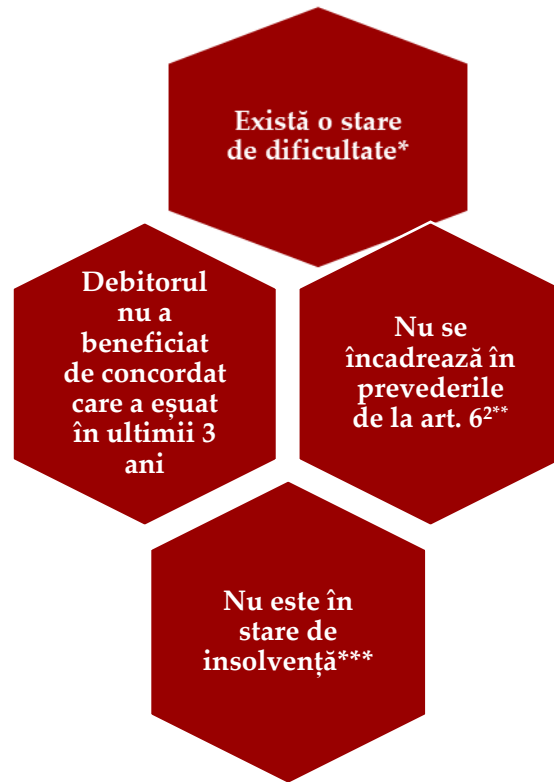
MONITORIZAREA

- ❖ COMUNICARE ACORD
- ❖ NEGOCIERE ȘI MODIFICARE
- ❖ MINIM 20 DE ZILE PENTRU EXPRIMARE VOT

- ❖ APEL (7 zile de la comunicare hotărâre)
- ❖ COMUNICARE ACORD – (3 zile de la pronunțarea hotărâri)

# CONCORDAT PREVENTIV

☐ Se poate accesa procedura concordatului preventiv în vederea restructurării business-ului, dacă sunt îndeplinite următoarele condiții...



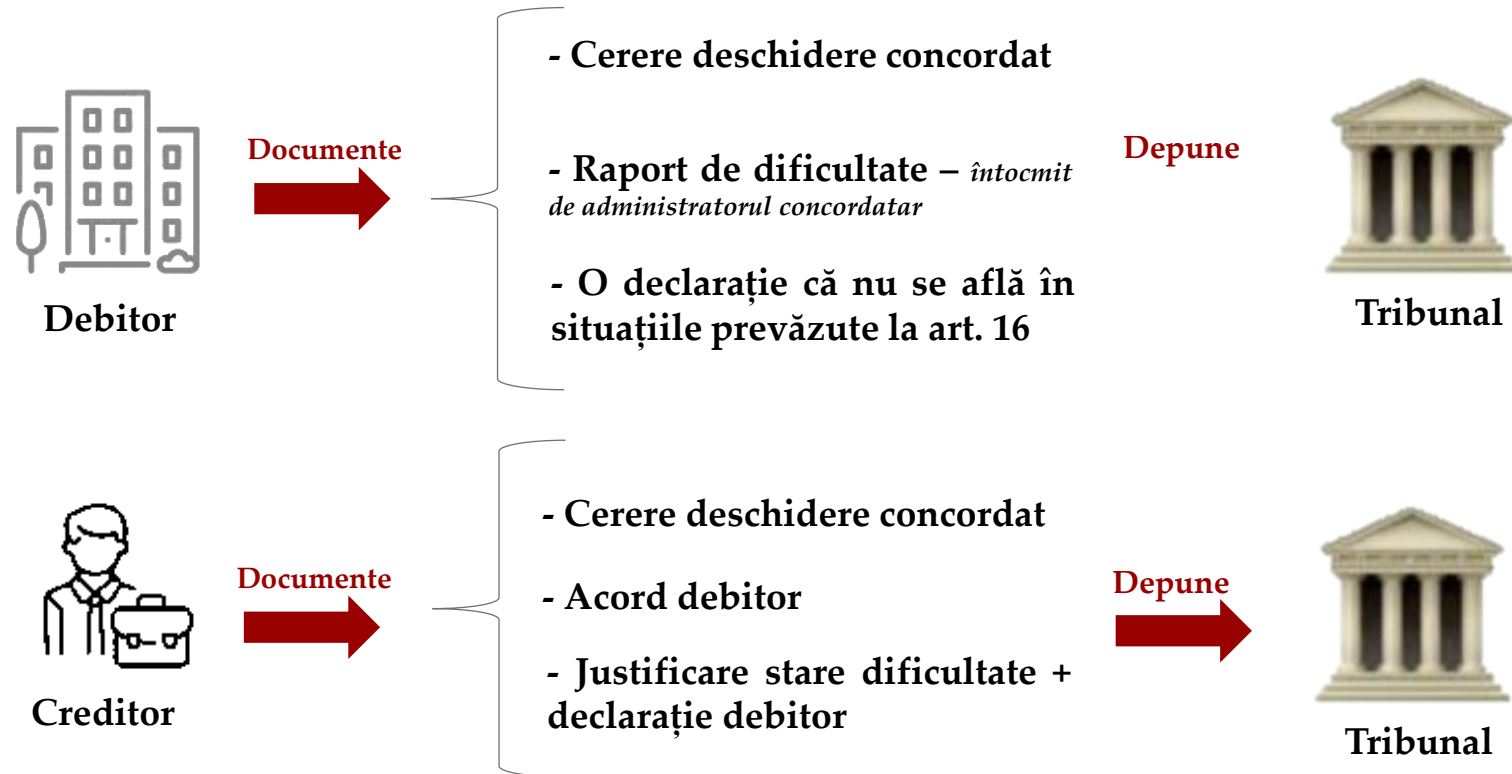
\* Art. 5 pct. 26<sup>2</sup> „Dificultatea reprezintă starea generată de **orice împrejurare** care determină o **afectare temporară a activității** ce dă naștere unei amenințări reale și grave la adresa capacității viitoare a debitorului de a-și plăti datoriile la scadență, dacă nu sunt luate măsuri adecvate; debitorul în stare de dificultate este **capabil să își execute obligațiile** pe măsură ce devin scadente”

\*\* Art. 6<sup>2</sup> „Nu poate accesa o procedură de prevenire a insolvenței debitorul care, în ultimii 3 ani anteriori depunerii cererii de confirmare a acordului de restructurare sau cererii de deschidere a procedurii concordatului, **a fost condamnat definitiv pentru săvârșirea unei infracțiuni intenționate** contra patrimoniului, de corupție, de serviciu, de fals, pentru infracțiunile prevăzute de Legea societăților nr. 31/1990, republicată, cu modificările și completările ulterioare, Legea nr. 129/2019 pentru prevenirea și combaterea spălării banilor și finanțării terorismului, precum și pentru modificarea și completarea unor acte normative, cu modificările și completările ulterioare, Legea nr. 227/2015 privind Codul fiscal, cu modificările și completările ulterioare, Legea nr. 241/2005 pentru prevenirea și combaterea evaziunii fiscale, cu modificările și completările ulterioare, Legea concurenței nr. 21/1996, republicată, cu modificările și completările ulterioare, precum și pentru infracțiunile prevăzute la art. 240 și 241 din Legea nr. 286/2009 privind Codul penal, cu modificările și completările ulterioare”

\*\*\* Art. 5 pct. 29 „Insolvența este acea 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”

# Cine solicită deschiderea concordatului?

- ❑ Cererea de deschidere a procedurii de concordat preventiv poate fi depusă **atât de debitor cât și de creditor.**



# Etapele concordatului preventiv

□ În procedura de concordat preventiv se parcurg următoarele etape:

## Deschidere procedură\*

- Întocmire plan restructurare (timp alocat: 60 zile)
- Depunere plan la dosar

## Negocierea și votul

- Comunicare plan cu toți creditorii afectați (prin mijloace comunicare rapidă)
- Negociere și posibilitate de modificare (timp alocat: 60 zile, cu posibilitate de prelungire de 30 zile).
- Convocare creditorii pentru exprimare vot

## Cererea de omologare

- Proces verbal consemnare voturi
- Depunere (timp alocat: 3 zile)
- Pronunțare (timp alocat: 10 zile)

## Hotărârea omologare

- Apel: 7 zile de la comunicare hotărâre
- Administratorul concordatar. – comunicare plan omologat creditorilor afectați – max. 48h de la pronunțare

## Monitorizare (48 + 12 luni)

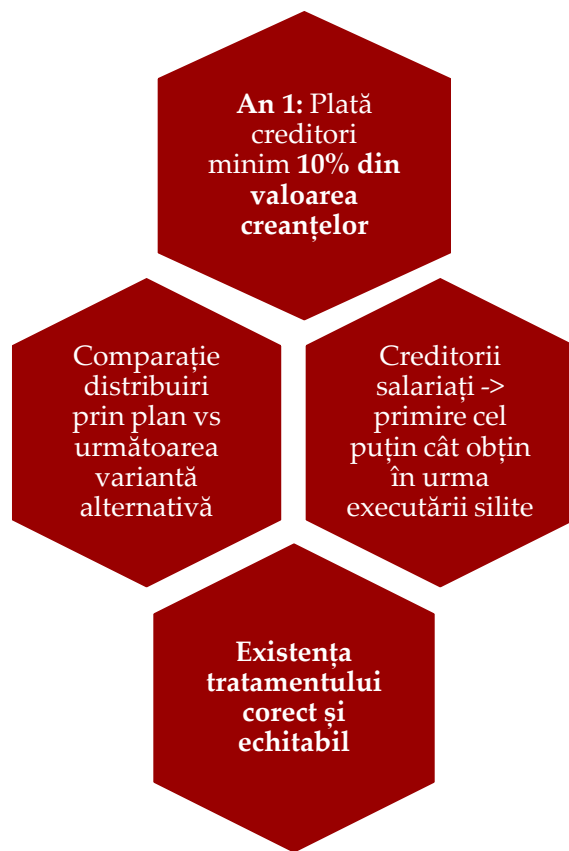
## De reținut!

*\*Se suspendă executările silite pe o perioadă de 4 luni, cu posibilitatea de prelungire, pentru motive temeinice dacă s-au înregistrat progrese în negocieri (se menține până la omologare sau închidere concordat sau maxim 12 luni de la deschidere)*

*Pe durata suspendării nu se poate deschide insolvența față de debitor.*

*Protecție pentru debitor: până la omologare, furnizorii nu pot refuza executarea contractelor esențiale aflate în derulare.*

# Conținutul planului de restructurare



## □ Planul trebuie să conțină următoarele:

- a) datele de identificare ale debitorului și ale administratorului restructurării/concordatar;
- b) componența patrimoniului debitorului (activul și pasivul);
- c) analiza situației economice a debitorului;
- d) situația salariaților;
- e) cauzele stării de dificultate;
- f) lista creanțelor, cu identificarea creditorilor, grupate pe categorii de creanțe (+ împărțire afectate și neafectate);
- g) creanțele în litigiu și tratamentul acestora;
- h) expunere de motive privind viabilitatea business-ului și prevenirea insolvenței;
- i) măsurile de restructurare propuse\*
- j) impactul asupra salariaților – măsuri de natură a afecta raporturile de muncă.
- k) proiecții financiare - bugetul de venituri și cheltuieli și fluxurile financiare estimate ale debitorului pe durata acordului de restructurare
- l) finanțările noi și motivele pentru care sunt necesare pentru punerea în aplicare a acordului
- m) simularea distribuțiilor de care ar beneficia creditorii afectați în cazul scenariului următoarei alternative optime, scenariu care poate fi chiar falimentul. Va avea la bază un raport de evaluare al activelor nu mai vechi de 6 luni
- n) testul creditorului privat, în cazul în care, prin acord, se propun reduceri ale creanței bugetare;
- o) programul de plată a creanțelor afectate, raportat la fluxurile financiare și durata acordului.

# Conținutul planului de restructurare - continuare

- *Măsuri care sunt de natură a redresa în mod efectiv afacerea:*



# Condițiile de vot

## ❑ În cadrul votului asupra planului de restructurare :

Comunicare plan creditorilor  
afecțați



Dreptul de vot aparține doar creditorilor  
afecțați



Aprobarea se face cu majoritatea absolută din totalul  
creanțelor din fiecare categorie (Trebuie votat de  
fiecare categorie constituită (excepție: impunerea  
planului).

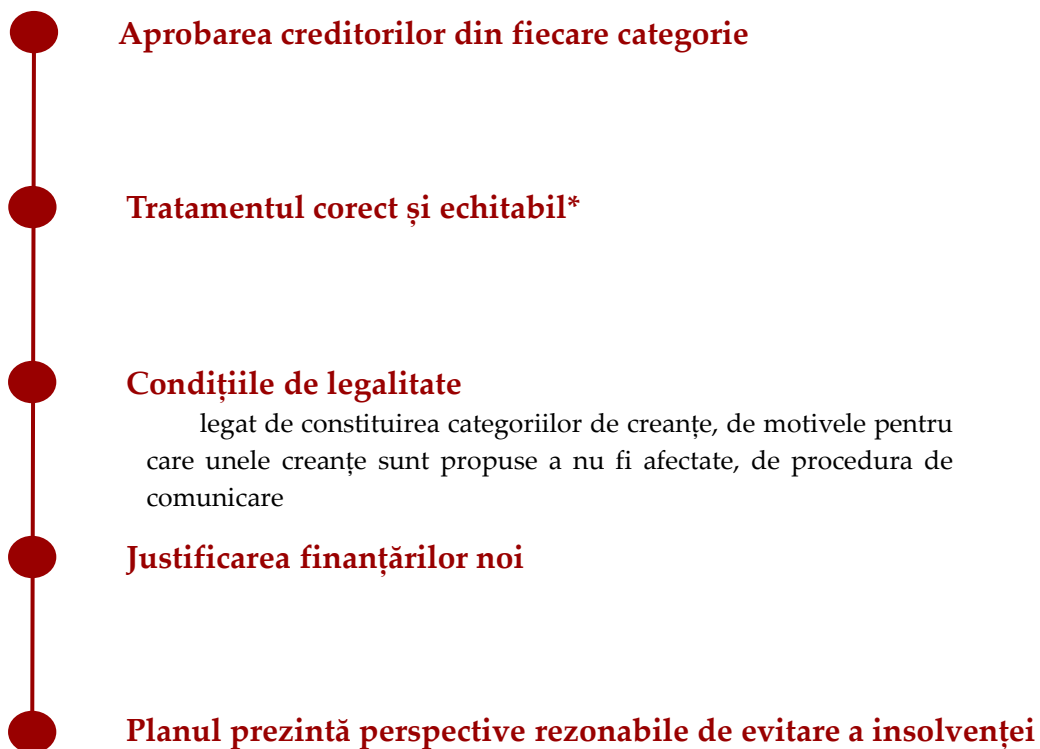


Creditorii care direct/indirect, controlează sau sunt controlați/ se  
află sub control comun cu debitorul, **pot vota doar dacă iau mai  
puțin decât ar lua în următoarea alternativă optimă** (sau 0, dacă  
și în următoarea alternativă iau 0)



# Omologarea planului de restructurare

- După aprobarea planului, în 3 zile de la încheierea procesului verbal, se depune cererea de omologare a planului de restructurare. Instanța se pronunță în termen de maxim **10 zile** de la înregistrarea cererii – **verificând:**



## *\*Tratament corect și echitabil:*

- a) niciun creditor nu primește mai mult decât cuantumul creanțelor sale;*
- b) titularul unei creanțe afectate care nu votează planul de restructurare nu primește mai puțin decât valoarea distribuțiilor care s-ar realiza în scenariul următoarei alternative optime, în cazul în care planul de restructurare nu ar fi confirmat, scenariu care poate fi chiar falimentul, potrivit simulării prevăzute în plan;*
- c) creditorii să primească un tratament mai puțin favorabil față de ceilalți creditori din aceeași categorie de creanțe sau, după caz, subcategorie de creanțe, potrivit listei creanțelor, doar în cazul în care își exprimă acordul în mod expres pentru acest tratament.*

# Omologarea planului de restructurare - continuare

- ❑ **Judecătorul sindic poate omologa planul de restructurare** chiar dacă acesta nu a fost votat de toate categoriile de creanță cu majoritatea cerută de lege dacă:

- a) se verifică **condițiile de legalitate** – menționate la confirmarea cu votul tuturor categoriilor;
- b) acesta a fost aprobat:
  - (i) de o **majoritate** a categoriilor de creanțe, din care una trebuie să fie o categorie de creanțe care beneficiază de cauze de preferință sau orice altă categorie superioară categoriei creanțelor chirografare;  
sau, în caz contrar,
  - (ii) de cel puțin o categorie de creanțe a creditorilor *in the money* adică alta decât o categorie care nu ar primi nicio plată în caz de faliment;
- c) categoriile de creanțe care nu au votat sunt tratate mai favorabil decât orice altă categorie de rang inferior ;
- d) acesta a fost votat de cel puțin **30%** din totalul creanțele afectate.

# Modificarea planului

□ **După omologare, legea prevede posibilitatea de modificare și prelungire a planului.**

- ❖ Modificarea și votarea se vor face în condițiile inițiale de aprobare a planului;
- ❖ Ne vom raporta la creanțele rămase în sold, ca urmare a distribuțiilor;
- ❖ Modificarea se va omologa de judecătorul sindic.

# Închiderea procedurii

□ **Hotărârea de închidere a procedurii** pronunțată de către judecătorul sindic, într-un dosar asociat, **în ipoteza:**

- ❖ **îndeplinirii prevederilor acordului de restructurare**, la cererea oricărei părți sau a administratorului restructurării, adresate judecătorului-sindic. În acest caz, dacă prin acord s-au prevăzut reduceri de creanțe, reducerile rămân definitive de la data pronunțării hotărârii de închidere a procedurii;
- ❖ **eșuării îndeplinirii prevederilor acordului/planului de restructurare;**
- ❖ **nemodificării acordului/planului dispusă de judecătorul-sindic sau de instanța de apel** în termenul stabilit prin hotărârea prin care s-a dispus modificarea, din oficiu sau la cererea oricărei părți interesate

# Listă creditori afectați

- ❑ Lista creanțelor afectate **cuprinde modalitatea de afectare a acestora pe parcursul derulării planului de restructurare, precum și gradul de îndeplinire de care vor beneficia creditorii.**

**Lista creanțelor** va avea ca **referință data deschiderii procedurii**, urmând ca aceasta să fie actualizată, dacă este cazul pe parcursul negocierii cu creditorii. **Aceasta va menționa cel puțin următoarele informații:**

- a) identificarea creditorului și adresa de contact;*
- b) valoarea creanțelor;*
- c) categoriile și, dacă este cazul, subcategoriile în care sunt grupate creanțele în scopul votării concordatului;*
- d) Drepturi de preferință.*

*\*Creanțele neafectate reprezintă creanțele care nu sunt modificate în mod direct de un acord de restructurare sau de un concordat preventiv; orice creanță neinclusă în lista creanțelor afectate este creanță neafectată.*

# Diferențe ale procedurilor de concordat și acord de restructurare

## 1. Momentul deschiderii procedurii

- ❖ Acord de restructurare: out-of-court – nu există un moment predeterminat
- ❖ Concordat: hotărâre de admitere a cererii de deschidere a procedurii

## 2. Suspendarea executărilor silite

- ❖ Acord de restructurare: nu se suspendă executările silite
- ❖ Concordat: se suspendă de drept pe o perioadă de 4 luni de la deschiderea procedurii  
poate fi prelungită la cerere – durata tuturor suspendărilor: maxim 12 luni  
poate fi ridicată suspendarea – la cerere

## 3. Sub-categorii de creanță în concordatul preventiv

- Sub-categorii de creanță – creditori cu interese specifice comune – cu acordul creditorilor pentru a primi un tratament diferite față de creditorii din aceeași categorie.
- Judecătorul sindic verifică, la confirmare, respectarea tratamentului și criteriile avute în vedere pentru crearea sub-categoriilor.
  - Importanță:
    - Tratamentul sub-categoriilor poate diferi între ele
    - Tratamentul creanțelor în sub-categorii este egal

# Notiuni diferite ale procedurilor de concordat si acord de restructurare

## 4. Monitorizare

- ❖ Acord de restructurare: Pe toată durata acordului, dar nu mai mult de 3 ani de la confirmare
- ❖ Concordat preventiv: Pe toata durata planului

## 5. Procedura de concordat a grupului de societăți

- Cerere comună de deschidere a procedurii
- Dosare asociate – condițiile accesării procedurii, de vot – se verifică pentru fiecare companie
- Același administrator
- Un singur plan
- Dacă nu se obține votul în toate companiile – se respinge cererea de omologare.

## 6. Durata

- ❖ Acord de restructurare: Nu are prevăzută o durată, va fi decisă în funcție de specificul companiei
- ❖ Concordat: 48 de luni – cu posibilitatea prelungirii cu 12 luni și cu plata a minim 10% din creanțele afectate în primul an.

# Starea de dificultate



Starea de dificultate nu este insolvență

Starea de dificultate reprezintă o afectare negativă temporară a activității care poate conduce la insolvență dacă nu sunt luate măsuri

Exemple de indicatori

- Compania activează în domeniile cele mai afectate de contextul macro economic
- Fluxurile de numerar previzionate prezintă un trend descendent
- Presiune din partea concurenților, cifra de afaceri/rezultate operaționale în scădere
- Deteriorarea indicatorilor financiari
- Diminuare cota de piață
- Semnalele de risc percepute nu s-au îmbunătățit în perioada recentă
- Dificultăți operaționale și sau comerciale care pot conduce la probleme de lichiditate
- Risc de încălcare al clauzelor contractuale ale contractelor de credit

# Starea de dificultate

- (i) este **generată de orice împrejurare**, adică nu este limitată la o dificultate eminentemente financiară, ci poate fi și de altă natură;
- (ii) **determină o afectare temporară a activității** debitorului, în sensul că afectarea nu este permanentă, imposibil de înlăturat și pot fi luate măsuri de remediere prin apelarea la cadrele de restructurare;
- (iii) **dă naștere unei amenințări reale și grave**, ceea ce înseamnă că nu se poate apela la procedurile preventive pentru amenințări care sunt frecvente sau comune în cadrul activității comerciantului și care țin de riscul curent comercial, cu atât mai puțin pentru amenințări nereale;
- (iv) **amenințarea privește capacitatea viitoare a debitorului de a-și plăti datoriile la scadență**, adică poate afecta solvabilitatea și lichiditatea debitorului și poate conduce la instalarea stării de insolvență;
- (v) **riscul privind apariția viitoarei stări de insolvență (într-un termen rezonabil) poate fi evitat** dacă se iau măsurile adecvate prin acordul de restructurare sau planul de restructurare; și
- (vi) **această tulburare gravă a activității debitorului nu afectează capacitatea de a plăti datoriile curente** pe măsură ce devin scadente, deci insolvența nu este instalată, măsurile preventive fiind susceptibile tocmai să prevină instalarea acesteia.

# Raportul de constatare a stării de dificultate

- Natura stării de dificultate;
- Factorii interni și externi care au determinat dificultatea;
- Principali indicatori financiari care pot justifica amenințarea la adresa capacității viitoare a companiei de a-și plăti datoriile la scadență într-o perioadă de maxim 24 luni de la apariția împrejurării care a determinat dificultatea;
- Motivația – ireversibilitatea dificultății doar prin simpla continuare a activității business as usual;
- Scurt istoric al companiei;
- Business: Activitatea, relația cu furnizorii, clienții, piața, concurența;
- Evoluția principalilor indicatori – CA, profit, informații relevante pentru a determina existența și natura stării de dificultate;
- Management – prezentări relevante, impact pe starea de dificultate.

# Starea de dificultate

- Considerentul 24 Directiva 2019/1023: *„Debitorii, inclusiv entitățile juridice și, în cazul în care este astfel prevăzut în dreptul intern, persoanele fizice și grupurile de societăți, ar trebui să aibă la dispoziție un cadru de restructurare care să le permită să se ocupe de dificultățile lor financiare într-un stadiu timpuriu, când pare probabil că insolvența poate fi prevenită și viabilitatea activității asigurată.” (...)* Pentru a se evita utilizarea abuzivă a cadrelor juridice de insolvență, dificultățile financiare ale debitorului ar trebui să indice o probabilitate de insolvență, iar planul de restructurare ar trebui să aibă capacitatea de a preveni insolvența debitorului și de a asigura viabilitatea întreprinderii.”

## Starea de dificultate

*„Este de reținut că, prin definiție, există întotdeauna un risc de insolvență, însă simpla existență a acestui risc nu ar trebui să [nu] permită restructurarea activității debitorului în temeiul normelor speciale prevăzute de Directivă.*

*Pentru a evita utilizarea abuzivă sau deturnarea cadrelor de restructurare, probabilitatea insolvenței ar trebui calificată conform unei reguli de tip „but for” („în lipsa” restructurării). Cu alte cuvinte, aceste cadre de restructurare ar trebui să fie disponibile atunci când, în absența adoptării planului de restructurare, insolvența ar fi inevitabilă sau cel puțin ar putea fi în mod rezonabil prevăzută ca fiind iminentă.*

*În concluzie, analiza probabilității de insolvență prin legislația națională ar trebui să aibă ca referință un cadru atât substanțial, cât și temporal: pe de o parte, condițiile pentru deschiderea procedurilor tradiționale de insolvență conform legislației naționale (așa cum sunt definite în Considerentul 24), iar pe de altă parte, situația în care riscul de insolvență este îndepărtat sau în care insolvența nu este susceptibilă să survină pe termen scurt sau mediu, chiar și în absența adoptării unui plan de restructurare.*

*Între aceste două extreme ale spectrului (respectiv, distanța minimă și maximă față de situația de insolvență efectivă), Directiva acordă o largă flexibilitate Statelor Membre. Totuși, este important să se sublinieze ideea conform căreia „colectivizarea drepturilor individuale” și/sau „cristalizarea prematură a valorii viitoare a afacerii debitorului” sunt justificate doar prin principiile insolvenței și, prin urmare, numai în situațiile în care insolvența este inevitabilă în absența unor măsuri corective.”*

**Christoph G. Paulus, Reinhard Dammann, *European Preventive Restructuring, Article-by-Article Commentary***

## Starea de dificultate

[Pentru] armonizarea anumitor aspecte ale dreptului insolvenței, „analizează termenul de insolvență și subcategoriile acestuia:

- *incapacitatea de plată (insolvența de cash flow),*
- *încetarea plăților,*
- *probabilitatea sau iminența incapacității de plată, precum și*
- *supraîndatorarea (insolvența bilanțieră).*

Aceste concepte au în comun faptul că se referă la o etapă a crizei financiare a unui debitor, în care situația sa financiară și/sau capacitatea sa de a genera venituri nu sunt (sau este puțin probabil să fie) suficiente pentru satisfacerea tuturor creanțelor creditorilor într-un termen rezonabil [...].

În ceea ce privește termenul de „pre-insolvență”, menționăm că articolul 4 alineatul (1) din Directiva privind restructurarea și insolvența face referire la „probabilitatea insolvenței”, concept care a fost intens dezbătut în toate statele membre în cadrul procesului de transpunere. (...)”

Reinhard Bork, Michael Veder, Ben Schuijling, *Definition of Insolvency*, Intersentia (2024),

# Starea de dificultate

- a. Dacă o companie dorește să acceseze procedura de concordat preventiv și are datorii mai mari de 50.000 lei, mai vechi de 60 de zile, mai poate această companie să pretindă că se poate restructura, fiind în dificultate, nu în insolvență?
- art. 6 alin. (1) din Lege: *procedurile de prevenire a insolvenței se aplică debitorilor aflați în dificultate, dar care nu sunt în insolvență*
  - art. 6 alin. (2) din Lege: *dovada stării de dificultate se face prin intermediul Raportului privind starea de dificultate*
  - art. 5 alin. (1) pct. 29 din Lege: *insolvența - acea 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 – poate fi răsturnată prin proba contrară*
  - **Obiectul probei** vizează, în sens larg, condițiile care trebuie să fie îndeplinite din punct de vedere legal pentru deschiderea procedurii;
  - **insuficiența disponibilităților bănești** - dacă sunt îndeplinite condițiile de plafon și de vechime **legiuitorul a instituit în cazul cererii introductive a creditorului, în beneficiul acestuia**, prezumția că (i)debitorul se află în stare de insolvență, că (ii) starea de insolvență a debitorului este vădită
  - **creditorul neplătit se poate prevala de eventuala prezumție de insolvență a debitorului său, debitor care poate proba motivele de neplată –**
  - *insolvență iminentă versus stare de dificultate, - **elementul esențial care le diferențiază este faptul că starea de dificultate se poate redresa cu măsuri adecvate**, pe când în cazul insolvenței, compania NU identifică măsuri adecvate care să o împiedice să ajungă în incapacitate de plată*

# Starea de dificultate

b. Cât anume din decizia judecătorului sindic trebuie să fie fundamentată pe analiza făcută de administratorul concordatar în etapa întocmirii raportului privind starea de dificultate?

Raportul ar trebui să menționeze elemente precum:

- **analiza complexă a stării companiei** din perspectiva reversibilității dificultății, a activelor companiei, nu doar a disponibilului din conturi, a situației creditorilor
- **recunoașterea** stării de dificultate de către acționari
- **surse de finanțare** pentru continuarea activității
- **TESTUL DE LICHIDITATE** - lichiditatea pe termen scurt sau lichiditatea curentă
- **identificarea unor active** din patrimoniul Companiei ce ar putea fi ușor convertite în numerar, pe termen scurt



temporalitatea imposibilității de plată, capacitatea de redresare cu măsuri adecvate, starea patrimoniului

## DE CE ADMIT JUDECĂTORII SINDICI CERERILE DE DESCHIDERE A CONCORDATULUI PREVENTIV

„Instanța constată că potrivit **celor reținute în raportul administratorului concordatar ... S.P.R.L., starea de dificultate a debitoarei este generată în principal din cauza riscului de a pierde eșalonarea unor obligații fiscale aprobate prin decizia de eșalonare la plată a obligațiilor fiscale nr....06.2023** urmare a faptului că una din rate în sumă de 1.029.025 lei a fost achitată cu o întârziere de o zi, respectiv la data de 26.06.2024, în loc de 25.06.2024, întrucât proprii săi clienți și-au plătit cu întârziere obligațiile.

**Concluziile administratorului concordatar** sunt următoarele: (i) în ipoteza iminentă în care organul fiscal va emite decizia de constatare a pierderii valabilității eșalonării la plată a obligațiilor fiscale, se va pierde imediat perioada de credit obținută prin decizia de eșalonare la plată a obligațiilor fiscale nr. ....06.2023, situație în care **întreaga sumă ar deveni exigibilă**, ceea ce va conduce **societatea debitoare în incapacitate de plată**, față de cuantumul ridicat al acestei sume.

(ii) afacerea desfășurată de debitor este viabilă la acest moment și poate fi continuată cu succes doar dacă se iau măsuri adecvate specifice procedurii concordatului preventiv, care să asigure eșalonarea obligațiilor fiscale, plata salariilor și a obligațiilor conform unui program de plată a creanțelor.

(iii) în cuprinsul balanței de verificare pentru luna iunie 2024, se reține faptul că la contul 4 (datorii către furnizori), acesta figurează cu suma de 10.931,02 lei, așadar sub valoarea-prag, iar la contul 5, aceasta apare ca având lichidități (f. 62-65, vol. II). De asemenea, conform listei de datorii la data de 30.06.2024, rezultă că la acel moment, debitoarea nu avea datorii cu o scadență mai veche de 30 de zile (f. 70, vol. II).

Astfel, în acord cu administratorul concordatar, instanța apreciază că la acest moment, **debitoarea derulează o activitate viabilă**, iar **ridicarea iminentă a eșalonării datoriei se circumscrie ca fiind o stare de dificultate în sensul definit de art. 5 pct. 262 din Legea nr. 85/2014**, de natură a da naștere unei amenințări reale și grave la adresa capacității viitoare a debitorului de a-și plăti datoriile la scadență.

*Judecătorul-sindic arată că modificările aduse Legii nr. 85/2014 prin Legea nr. 216/2022 au vizat transpunerea în dreptul național a Directivei (UE) 2019/1023 a Parlamentului European și a Consiliului din 20 iunie 2019 privind cadrele de restructurare preventivă, remiterea de datorie și decăderile, precum și măsurile de sporire a eficienței procedurilor de restructurare, de insolvență și de remitere de datorie și de modificare a Directivei (UE) 2017/1132, viziunea Uniunii Europene fiind aceea de a oferi protecție societăților aflate în dificultate financiară, în anumite condiții, în scopul de a li se permite continuarea funcționării. **Concordatul preventiv constituie unul dintre mecanismele care ar trebui să asigure un cadru național eficace de restructurare preventivă, iar debitoarea a dovedit că îndeplinește condițiile pentru a beneficia de protecția acestui mecanism.**” (Încheiere de ședință din 29.07.2024, pronunțată de Tribunalul București, Secția a VII-a civilă)*

# DE CE ADMIT JUDECĂTORII SINDICI CERERILE DE DESCHIDERE A CONCORDATULUI PREVENTIV

„Judecătorul-sindic reține că raportul cuprinde informațiile prevăzute de art. 6 alin. 2 din Legea nr.85/2014 și arată că, societatea a reușit până la jumătatea anului 2023 să își realizeze planurile de afaceri, însă *datorită întârzierilor înregistrate la recuperarea creanțelor de la unii clienți ce nu și-au achitat la timp obligațiile de plată, raportat la creșterea prețurilor materiilor prime, a costurilor la energia electrică, a costurilor cu forța de muncă, la finalul anului 2023 societatea a înregistrat o pierdere, nesemnificativă la nivel de business, dar care afectează activitatea curentă a ei.*

Astfel, societatea a înregistrat întârzieri la plată către furnizori, fiind obligată să majoreze termenele de plată pentru a putea asigura fluxul de numerar necesar asigurării continuității activității de exploatare. În momentul redactării raportului, societatea nu înregistrează obligații restante față de bugetul consolidat al statului și nici față de cei 116 angajați.

În primul trimestru al anului 2024, pe fondul amânării la plată a unor obligații față de furnizorii societății, au fost înregistrate pe rolul instanțelor de judecată diferite cereri prin care reclamantii au solicitat plata unor sume restante. *Activitatea curentă generează fluxuri de numerar care îi permit să își achite obligațiile de plată, chiar dacă acest lucru se efectuează cu unele întârzieri.*

Societatea nu este în stare de insolvență deoarece dispune de fonduri pentru plata datoriilor certe, lichide și exigibile, *dar se află în stare de dificultate pentru că orice acțiune care ar perturba fluxurile financiare ar da naștere unei amenințări reale și grave la adresa capacității viitoare a debitorului de a-și plăti datoriile la scadență. Starea de dificultate este temporară deoarece debitorul are capacitatea de plată a datoriilor ca urmare a reșezării scadențelor față de anumiți furnizori, societatea având capacitatea de a-și respecta obligațiile de plată, dacă scadența unor plăți ar fi amânată, în acord cu fiecare creditor, printr-un plan care să cuprindă restructurarea operațională a activității și plată eşalonată a datoriilor restante.*”

(Încheiere de ședință din 09.05.2024, pronunțată de Tribunalul Comercial Argeș)

## DE CE ADMIT JUDECĂTORII SINDICI CERERILE DE DESCHIDERE A CONCORDATULUI PREVENTIV

*„Judecătorul-sindic reține că starea de dificultate este întotdeauna prealabilă insolvenței prefigurând apariția acesteia. Așadar, debitorul aflat în stare de dificultate dispune de lichiditățile necesare pentru plata datoriilor curente, dar din modalitatea de derulare a activității sale rezultă că în viitor va intra în incapacitate de plată.*

*Esențială astfel pentru existența stării de dificultate, ce o deosebește de stare de insolvență, este existența lichidităților necesare pentru plata datoriilor scadente. În speță, prin înscrisurile anexate cererii, societatea debitoare a dovedit că se află în stare de dificultate, astfel cum este definită de art. 5 pct. 262 din Legea nr. 85/2014, cu modificările și completările ulterioare.*

Astfel, din raportul privind starea de dificultate, întocmit pe baza documentelor financiar-contabile furnizate de către societate, rezultă că veniturile totale ale societății aferente anilor 2022 sunt în quantum de 997.519 lei, în 2023, în sumă de 1.093.172 lei, iar în 2024 s-au diminuat considerabil, ajungând la suma de 49.442 lei.

De asemenea, raportat la activele societății constând în creanțe de încasat versus datoriile societății către furnizori, credite bancare, datoriile către asociați se prefigurează în perioada imediat următoare un circuit financiar negativ, cu atât mai mult cu cât și celelalte venituri ale societății continuă să urmeze un trend negativ, conform analizei contului de profit și pierderi pentru anii 2022, 2023 și până la 30.04.2024.

*Ca atare, așa cum reiese din raportul asupra stării de dificultate, starea de dificultate a societății este evidentă și nu poate fi considerată reversibilă, implicând măsuri urgente de restructurare. Achitarea în integralitate, la scadență, a liniei de credit deschise la (-) ar afecta capacitatea viitoare a debitoare de a-și plăti celelalte datorii, pe măsură ce s-ar naște sau ar deveni scadente într-o perioadă de maxim 24 de luni de la această dată.*

În consecință, potrivit concluziilor raportului administratorului concordatar, starea de dificultate are caracter temporar și urmează să își păstreze acest caracter doar în condițiile omologării unui plan de restructurare în cadrul procedurii de concordat preventiv, care să cuprindă implementarea unor măsuri și a unor strategii adecvate contextului economico-social actual. Raportat la motivele expuse, judecătorul-sindic reține că în cauză s-a făcut dovada îndeplinirii condiției referitoare la starea de dificultate în care se află debitoare astfel că va admite cererea.... (Încheiere cameră consiliu nr. 123/19.06.2024, pronunțată de Tribunalul Vâlcea, Secția a II-a civilă)

## Există și soluții de respingere a cererilor de deschidere a concordatului preventiv

„Societatea debitoare a justificat solicitarea de admitere a cererii atât pe factori interni, cât și pe factori externi, argumentând că activitatea societății a fost afectată de criza energetică care a debutat în anul 2021. Într-adevăr, veridicitatea acestor susțineri nu poate fi contestată, perioadă de referință indicată fiind caracterizată de fluctuații continue a prețurilor practicate pe piața energiei. Cu toate acestea, nu trebuie lăsat din vedere că procedura concordatului preventiv se adresează societăților aflate în dificultate.

Starea de dificultate, astfel cum aceasta a fost definită de art. 5 pct. 262 din Legea nr. 85/2014, presupune existența unor împrejurări și factori care sunt de natură a afecta activitatea debitoare și care periclitează în mod real posibilitatea acesteia de a-și achita pe viitor datoriile la scadență. *Dar, în același timp starea de dificultate presupune o societate viabilă, care, în ciuda dificultăților financiare cu care se confruntă deține mijloace suficiente pentru a-și onora la termen obligațiile deja devenite scadente.* Or, din probele administrate în cauză rezultă că societatea ... S.R.L. nu beneficiază de resurse financiare suficiente pentru a-și executa obligațiile și a-și achita datoriile devenite deja scadente.

Susținerea societății debitoare în sensul că doar prin beneficiul concordatului preventiv se atinge atât obiectivul redresării activității debitoare cât și interesul financiar al creditorilor nu poate fi primită de către instanță, legea prevăzând clar condițiile de acordare a acestei proceduri de prevenire a insolvenței, cât și excepțiile de la aceasta. Față de cele expuse, *constatând că legea acordă posibilitatea de a recurge la procedura de concordat preventiv oricărui debitor care se află în stare de dificultate, dar nu în stare de insolvență, judecătorul-sindic va respinge ca neîntemeiată cererea de deschidere a procedurii de concordat preventiv formulată de debitoarea ... S.R.L.*

Întrucât debitorul care se află într-o *posibilă* stare de insolvență este exclus de lege de la posibilitatea solicitării deschiderii procedurii de concordat preventiv – articolul 23 coroborat cu articolul 16 din Legea nr. 85/2014, instanța va respinge cererea de deschidere a procedurii de concordat preventiv, ca neîntemeiată.” (Hotărâre nr. 732/2024 din 21.08.2024, pronunțată de Tribunalul Brașov, Secția a II-a civilă, de contencios administrativ și fiscal).

## Există și soluții de respingere a cererilor de deschidere a concordatului preventiv

*„Având în vedere că procedura concordatului preventiv nu poate fi accesată de o societate a cărei capacitate actuală de plată a datoriilor certe, lichide și exigibile de mai mult de 60 de zile, este afectată, caracterizându-se tocmai prin insuficiența fondurilor bănești disponibile, iar din analiza situației financiare a debitoarei a rezultat cu claritate lipsa disponibilităților bănești în vederea plății datoriilor menționate, judecătorul-sindic concluzionează că societatea debitoare se află în ipoteza prevăzută de art. 16 lit. c) din Legea nr. 85/2014, astfel că nu i se poate aplica procedura concordatului preventiv.*

Altfel spus, de vreme ce debitoare nu a dovedit că deține lichiditățile necesare pentru stingerea obligațiilor scadente, nu se poate reține că aceasta este în stare de dificultate ce o îndreptățește să apeleze la o procedură de prevenire a insolvenței. Având în vedere aceste aspecte, redresarea pe cale judiciară a activității debitoarei în considerarea situației sale financiare poate fi efectuată prin eventuala parcurgere a etapelor specifice procedurii insolvenței, respectiv prin eventuala reorganizare a activității sale, *în condițiile în care procedura concordatului preventiv implică dovedirea stării de dificultate prin raportare la capacitatea viitoare (iar nu actuală) a societății de a-și plăti datoriile la scadență.*” (Hotărâre cameră consiliu nr. 63/2024 din 12.04.2024, pronunțată de Tribunalul Comercial Mureș)

CALITATE  
PROCESUALĂ  
ACTIVĂ ÎN  
DECLARAREA  
CĂII DE ATAC

**Art.8 alin.(4) din Legea nr. 85/2014:** Hotărârile judecătorului-sindic pot fi atacate de părți numai cu apel, în termen de 7 zile, care se calculează de la comunicare. Partea care formulează apelul trebuie să facă dovada trimiterii acestuia tuturor părților cu interese contrare, în termenul de apel.

**Art. 534 alin 4 CPC:** apelul poate fi făcut de orice parte interesată, chiar dacă nu a fost citată la soluționarea cererii, termenul de apel curgând de la data la care a luat cunoștință de încheiere, dar nu mai târziu de un an de la data pronunțării

**Art. 342 alin. (1) din Legea nr.85/2014:** Dispozițiile prezentei legi se completează, în măsura în care nu contravin, cu cele ale Codului de procedură civilă și ale Codului civil.

**Art.4 din Legea nr.85/2014:**

3. asigurarea unor proceduri de prevenire a insolvenței și insolvență eficiente, inclusiv prin mecanisme adecvate de comunicare și derulare a procedurii într-un timp util și rezonabil, într-o manieră obiectivă și imparțială, (...)

5. asigurarea unui grad ridicat de transparență și previzibilitate în procedurile prevăzute de prezenta lege

„ Procedura de deschidere concordat preventiv, astfel cum este ea reglementata in art. 16 si urm. din Legea nr. 85/2014, este in mod evident una necontencioasa, cu caracter special; prin urmare, aplicarea prevederilor de drept comun, art. 528 si urm. C.proc.civ. este conditionata de compatibilitatea cu specificul procedurii concordatului preventiv.

Or, analiza dispozitiilor art. 16-37 din Legea nr. 85/2014 contureaza concluzia ca procedura de concordat preventiv este un remediu prevazut de lege exclusiv in favoarea debitorului aflat in dificultate financiara si urmareste crearea unui cadru procesual care sa duca la incheierea contractului.

Pe de o parte, Legea insolventei recunoaste exclusiv in favoarea debitorului dreptul de a sesiza instanta cu solutionarea cererii de deschidere a procedurii de concordat, iar pe de alta parte, procedura in sine nu presupune disputarea unui drept intre parti adverse si, implicit, nici reclamarea pentru sine a dreptului dedus judecatii. Prin formularea acestei cereri se urmareste constatarea de catre instanta a starii de dificultate financiara in care se afla debitorul.

Din această perspectivă, Curtea constată că, în ceea ce privește calea de atac, dispozițiile codului de procedura civilă în materie necontencioasă ar putea fi aplicabile dacă în legea specială, respectiv Legea nr 85/2014 **nu ar exista dispoziții care să reglementeze această materie.**

În materie necontencioasă, art. 534 alin 4 C pr. civ reprezintă norma generală, în materia căilor de atac în procedura necontencioasă. Însă, prevederile legale privind procedura concordatului preventiv sunt cuprinse **în Legea 85/2014, legea specială aplicabilă în speță, care nu conferă creditorilor debitoarei posibilitatea formulării unei cai de atac împotriva încheierii de deschidere a procedurii concordatului preventiv.**

Astfel, acest act normativ prevede la art. 8 alin 4 că hotărârile judecătorului-sindic pot fi atacate de părți numai cu apel, în termen de 7 zile, care se calculează de la comunicare.

Prin urmare, doar cei care au avut calitatea de parte în fața primei instanțe pot formula calea de atac împotriva încheierii prin care s-a dispus deschiderea procedurii concordatului preventiv.” (Curtea de apel Craiova, decizia 347/2024)

”Curtea va reține că prin modul de reglementare a procedurii de concordat preventiv, respectiv prin Titlul 1 al Legii 85/2014, legiuitorul a reglementat în esență *o procedură necontencioasă*, astfel încât, în raport de dispozițiile art. 342 din Legea 85/2014 și în lipsa unor dispoziții legale, contrare, sunt aplicabile pe lângă art.8, alin. 4 din Legea 85/2014 și dispozițiile care reglementează procedura necontencioasă, respectiv art.527 și următoarele, în special dispozițiile prevăzute de art. 534, alin.4 C.pr.civ, potrivit cărora apelul poate fi formulat de către orice parte interesată chiar dacă aceasta nu a fost citată la soluționarea cauzei.” (Curtea de apel Cluj, DECIZIA CIVILĂ NR. 246 din 03 Iunie 2024)

„Curtea respinge atât excepția lipsei calității procesuale active, cât și excepția lipsei de interes invocată de către debitoarea ..... SRL, având în vedere că aceasta a fost supusă unei proceduri de prevenire a insolvenței, respectiv a concordatului preventiv, **procedură necontencioasă, care atrage anumite efecte cu privire la creditorii debitorului, care solicită o astfel de măsură de prevenire a insolvenței**, situație în care calea de atac a apelului care este prevăzută de art.8 alin.4 din Legea nr.85/2014 poate fi formulată și de către un creditor al acestui debitor, persoană interesată în a preîntâmpina efectele produse de această procedură de prevenire a insolvenței.

Curtea mai reține că dispozițiile prevăzute în concordatul preventiv nu limitează aplicarea dispozițiilor în materie necontencioasă prevăzute de Codul de procedură civilă, decât în privința regularizării cererii, excepție care nu este aplicabilă în cauză, fiind incidente inclusiv dispozițiile art.534 alin.4 din Codul de procedură civilă apelul putând fi promovat de orice persoană interesată chiar dacă nu a fost citată la soluționarea cererii, termenul de apel curgând de la data la care a luat cunoștință de încheiere, dar nu mai târziu de 1 an de la data pronunțării”. (Curtea de apel Cluj, DECIZIA CIVILĂ Nr. 176/2024 din 16 Aprilie 2024)