

# Finanțarea în cadrul procedurii insolvenței



Judecător dr. MARCELA COMȘA

Motto:



**„Ca să obții un împrumut  
trebuie să dovedești mai întâi  
că nu ai nevoie de el.”**

(Edward A. Murphy, 1918 – 1990)

# Justificarea temei

În practică managementul societăților se confruntă cu un **cerc vicios**, caracterizat prin **2 aspecte**:

- 1). Societățile aflate în dificultate au nevoie de finanțare pentru a-și continua activitatea
- 2). Obținerea de finanțare în procedura insolvenței este aproape imposibilă



- ▶ Cum se pot finanța societățile aflate în dificultate?
- ▶ Noua lege va remedia această problemă?

# Considerații preliminare

- Statele europene au încercat reformarea dreptului insolvenței prin crearea de norme legale care să permită **salvarea întreprinderilor cu potențial**
- Se impune **asigurarea accesului la finanțare** în cadrul procedurilor de preinsolvență și insolvență pentru debitorii de bună-credință și viabili
- Se pune accent pe **prevenirea ajungerii în incapacitate de plată**
- Este nevoie de o **cultură a anticipării**

# Prevenirea eșecului în afaceri

- Legea nr. 85/2014 are la bază și principiul „**asigurării accesului la surse de finanțare** în procedurile de prevenire a insolvenței, în perioada de observație și de reorganizare, cu crearea unui regim adecvat pentru protejarea acestor creanțe.” (art. 4 pct. 8)
- Legea **facilitează accesul la finanțare al debitorilor insolvenți**, cu protejarea creditorilor curenți

# Prevenirea eșecului în afaceri

- Legea din 2014 este compatibilă cu noile tendințe europene în materie care urmăresc o ***flexibilitate sporită a procedurii insolvenței***
- În procedura insolvenței, „***noile surse de finanțare necesare pentru punerea în aplicare a unui plan de restructurare nu ar trebui să fie declarate nule, anulabile sau neexecutabile ca un act în detrimentul masei generale a creditorilor***” (Recomandarea Comisiei Europene din 12.03.2014, Secțiunea III, A lit. e)

# Finanțarea în condiții normale de activitate

- aporturile aduse la capitalul societății de asociați/acționari
- reinvestirea profitului realizat de societate
- accesarea unui credit bancar pentru finanțarea activității
- deschiderea unei linii de credit bancar
- împrumuturi obținute de la societăți financiare nebancare
- finanțare prin factoring
- emisiune de obligațiuni
- operațiuni de leasing



# Finanțarea în cadrul procedurilor preinsolvență

- **Modalitățile prin care debitorul poate depăși starea de dificultate financiară în cadrul procedurii de concordat preventiv (cf. art. 24 alin. (2) lit. b):**
  - **majorarea capitalului social**
  - **conversia unor creanțe în acțiuni/părți sociale**
  - **împrumut bancar, obligațional sau de altă natură, inclusiv împrumuturi ale asociaților/acționarilor**
  - **înființarea ori desființarea unor sucursale sau puncte de lucru**
  - **vânzarea de active**
  - **constituirea de cauze de preferință**

# Finanțarea în perioada de observație

- Perioada de observație este **deosebit de importantă** pentru asigurarea unui minim de resurse de finanțare
- Dacă debitorul nu reușește să supraviețuiască până la întocmirea și votarea planului de reorganizare, cu siguranță nu mai este posibilă salvarea lui de la faliment
- În prezent această perioadă a fost limitată la **1 an**
- **Important: Menținerea contractelor de credit în derulare**

# **Menținerea contractelor de credit în derulare**

- **Cf. art. 123 alin. (1) din Legea nr. 85/2014:**
  - **Contractele în derulare se consideră menținute la data deschiderii procedurii, art. 1.417 din Codul civil nefiind aplicabil**
  - **Orice clauze contractuale de desființare a contractelor în derulare, de decădere din beneficiul termenului sau de declarare a exigibilității anticipate pentru motivul deschiderii procedurii sunt nule**

# **Menținerea contractelor de credit în derulare**

- **Art. 1417 NCC – decăderea debitorului din beneficiul termenului dacă acesta se află în stare de insolvabilitate sau, după caz, de insolvență**
- **Art. 1418 NCC – decăderea din beneficiul termenului face ca obligația să devină de îndată exigibilă**
- **NCC nu ia în considerare particularitățile procedurii insolvenței și faptul că există și posibilitatea reorganizării judiciare, nu doar a falimentului**

# Sume din executări silite sau ipoteci mobiliare

- Cf. art. 75 alin. (9) din lege, chiar și sumele de bani care fac obiectul unor cauze de preferință pot fi folosite pentru activitatea curentă în perioada de observație, dar, în această situație se impune „acordul creditorului titular al garanției”, iar în cazul refuzului acestui acord „judecătorul sindic poate autoriza folosirea acestor sume de bani cu acordarea în beneficiul creditorului titular al garanției a protecției corespunzătoare conform prevederilor art. 87 alin. (3)”

# Finanțarea în reorganizare

- Obținerea unor surse de finanțare este indicată generic fără a se dezvolta cu privire la formele acestora
- Pe lângă menținerea contractelor de credit sau de leasing în derulare se pot încheia operațiuni noi în condițiile legii

# Finanțarea în reorganizare

## ► De exemplu, un debitor se poate finanța prin:

- accesarea unui credit bancar pentru finanțarea reorganizării
- obținerea deschiderii unei linii de credit bancar
- acordarea unui împrumut de către instituții financiare nebancare
- emiterea de titluri de valoare
- cedarea unei părți din capitalul social către angajați, conducerea debitoare sau către terțe persoane în schimbul finanțării
- cedarea de acțiuni ale debitorului către creditori și/sau conversia creanțelor în titluri de valoare
- finanțarea prin factoring

# Finanțarea în reorganizare

- ▶ Alte posibile modalități de finanțare prevăzute de Codul Civil:
  - Cesiune de creanță (art. 1566), cesiune cu titlu oneros (art. 1456 alin (3), cesiune constatată printr-un titlu nominativ, la ordin sau la purtător (art. 1587 – 1592)
  - Preluarea datoriei de către altă persoană (art. 1599)
  - Remiterea de datorie (art. 1629)
  - Împrumutul de folosință (art. 2146), împrumutul de consumație (art. 2158); împrumutul cu dobândă (art. 2167); facilitatea de credit (art. 2193 – 2195)
  - Asigurările de credite și garanții și asigurările de pierderi financiare (art. 2221 – 2222)
  - Contractul de consignație (art. 2054)



# **Garanții pentru finanțatorii din cadrul procedurii de insolvență**

- **Prioritatea la restituire - art. 87 alin. (4) din lege**
- **Posibilitatea formulării cererii de deschidere a procedurii falimentului în cazul neplății creanțelor curente - art. 143 alin. (3)**
- **Superprioritatea creanțelor în cazul ajungerii în faliment - art. 159 alin. (1), art. 161 pct. 2**

# În loc de concluzii

- ▶ **Legea are ca scop, atunci când este posibil, acordarea șansei de redresare a activității debitorului în dificultate financiară**
- ▶ **Actul normativ din 2014 s-a aliniat tendințelor europene în materie**





**Vă mulțumesc!**