

Insolvență. Contestație împotriva hotărârii adunării creditorilor. Votarea planului de reorganizare .

Potrivit dispozițiilor art.139 alin.1 lit.E din Legea nr.85/2014, vor fi considerate creanțe nedefavorizate și vor fi considerate că au acceptat planul, creanțele ce se vor achita integral în termen de 30 de zile de la confirmarea planului ori în conformitate cu contractele de credit sau de leasing din care rezultă.

Judecătorul sindic reține că această prezumție instituită de prevederile art.139 alin.1 lit.E din Legea nr.85/2014 este una absolută, iuris et de iure.

Tribunalul Arad, Secția a II a Civilă, Sentința civilă nr.177 din 14.10.2021

Prin Sentința civilă nr.177 /14.10.2021, a fost respinsă contestația formulată de creditoarea-contestatoare SC „LGA „, SRL în contradictoriu cu debitoarea SC SCA S.R. prin administrator judiciar A & Q C SPRL, A.N.A.F. – D.G.R.F.P Timiș –A.J.F.P. Arad, SC „SAP„, SRL Arad și SC PG Srl Arad împotriva Hotărârii Adunării creditorilor debitoarei SC SCA S.R.L din data de 06.07.2021 și a Procesului verbal al Adunării Creditorilor din aceeași dată .

Pentru a hotărâ astfel, prima instanță a reținut că, la data de 10.06.2021 a fost înregistrat la dosarul cauzei planul de reorganizare, propus de societatea debitoare prin administratorul special d-na SA conform dispozițiilor art. 132 alin. 1 lit.a din Legea 85/2021. Anunțul privind depunerea planului de reorganizare a fost publicat în Buletinul Procedurilor de Insolvență nr.X din data de 16.06.2021, conform art.137 din Legea 85/2014 .

Totodată, prin intermediul acestui anunț, creditorii au fost convocați pentru data de 06.07.2021, ora 14:00, la sediul administratorului judiciar, având ca punct unic pe ordinea de zi, *votarea planului de reorganizare* propus de debitoarea prin administrator special.

Prin planul de reorganizare a activității, întocmit de administratorul special al societății debitoare este prevăzută achitarea integrală a creanței bugetare AJFP Arad în termen de 30 de zile de la data la care judecătorul sindic urmează să dispună confirmarea planului de reorganizare. Astfel cum reiese și din Procesul-verbal al adunării creditorilor din data de 06.07.2021, orele 14:00, cele două categorii de creditori au votat astfel :

- Creditorul bugetar Administrația Județeană a Finanțelor Publice Arad, cu un procent de 100% din categoria creditorilor bugetari, prevăzută de dispozițiile art.161 pct.5 din Legea 85/2014 a transmis vot negativ prin adresa X /30.062021.

- În categoria creanțelor chirografare prevăzută de dispozițiile art.161 pct.9 din Legea 85/2014, creditorul SC PG SRL, deținând creanțe în procent de 33,89 % din totalul creanțelor chirografare și un *procent de 33,02% din totalul* creanțelor înscrise în tabelul definitiv al creanțelor, a transmis vot pozitiv, iar creditoarea SC „LGA „, deținând 66,11 % din totalul creanțelor chirografare a transmis vot negativ .

Potrivit dispozițiilor art.139 alin.1 lit.C din Legea 85/2014, în cazul în care sunt *două* sau patru categorii, planul se consideră acceptat în cazul în care *dacă este votat de cel puțin jumătate din numărul de categorii*, cu condiția ca *una dintre categoriile defavorizate să accepte planul și ca cel puțin 30 % din totalul valoric al masei credale să accepte planul*;

Potrivit dispozițiilor art.139 alin.1 lit.E din aceeași lege, vor fi considerate creanțe nedefavorizate și *vor fi considerate că au acceptat planul*, creanțele ce se vor achita integral în termen de 30 de zile de la confirmarea planului ori în conformitate cu contractele de credit sau de leasing din care rezultă .Judecătorul sindic reține că această prezumție instituită de prevederile art.139 alin.1 lit.E din Legea nr.85/2014 este una *absolută, iuris et de iure*.

Nu se poate reține că se creează o *prezumție relativă* de acceptare a planului care operează numai pentru către creditorii care nu și-au exprimat opțiunea de vot, întrucât aplicarea textului respectiv nu este condiționată de o anumită poziționare a creditorului față de planul de

reorganizare, ci de posibilitatea plății creanțelor integral în termen de 30 de zile de la confirmarea planului, ori în conformitate cu contractele de credit sau leasing din care rezultă.

Este și firesc să fie așa, întrucât, prezumându-se că interesul creditorului este de a-și realiza creanța, acesta nu își mai justifică opoziția față de planul de reorganizare în măsura în care creanța sa este satisfăcută în termen de 30 de zile de la confirmarea planului, ori în conformitate cu contractele de credit sau leasing din care rezultă.

În aceste condiții, indiferent de poziția creditorului nedefavorizat de acceptare sau de abținere în privința aprobării planului de reorganizare, art.139 alin.1 lit. E din Legea 85/2014 instituie prezumția absolută unui vot pozitiv, în lipsa unei prevederi exprese care să arate că prezumția de vot se aplică doar în lipsa votului exprimat.

Se retine ca argumente primul principiu al art.4 pct.1 din Legea nr.85/2014 „maximizarea gradului de valorificare a activelor și de recuperare a creanțelor”, precum și DIRECTIVA (EU) 2019/1023 privind restructurarea și insolvența – Instrumente de alertă timpurie și cadre de restructurare preventivă ce arată la nivel de principiu faptul că, părțile neafectate de planul de restructurare nu ar trebui să beneficieze de niciun drept de vot în legătură cu planul și nu ar trebui să își exprime aprobarea sau să susțină acest plan.

În condițiile în care prin planul de reorganizare propus de debitoare prin administrator special s-a prevăzut achitarea integrală a creanței bugetare în termen de 30 de zile de la data confirmării planului de reorganizare, sunt aplicabile dispozițiile art. 139 al. (1) lit. E din Legea 85/2014, așa încât în mod legal planul de reorganizare s-a considerat ca fiind aprobat de creditorul ce deține creanțe înscrise în grupa prevăzută de art. 161 pct. 5 din Legea 85/2014.

Pentru considerentele de fapt și de drept expuse, fiind îndeplinite condițiile prevăzute de art.139 alin. (1) lit.C coroborat cu art.139 alin.1 lit. E din Legea 85/2014, întrucât planul de reorganizare a fost votat de cel puțin jumătate din numărul de categorii, fiind totodată îndeplinită și condiția ca una dintre categoriile defavorizate să accepte planul și cel puțin 30 % din totalul valoric al masei credale să accepte planul, în baza 48 al.7-8 din Legea 85/2014, judecătorul sindic a respins contestația formulată de creditoarea SC „LGA,, SRL.

Prin Decizia Civilă nr.124/A/01.03.2022 pronunțată de Curtea de Apel Timișoara, Secția a II a , a fost respins apelul formulat de creditoarea L GA SRL împotriva acestei sentinței civile cu următoarea motivare :

În ceea ce privește caracterul absolut al prezumției, acesta se desprinde din rațiunea normei, neexistând nici un temei pentru creditorul care urmează să își încaseze integral creanța într-un termen superior oricărui termen în care s-ar putea proceda la o lichidare judiciară a bunurilor debitoarei, să voteze, totuși, pentru faliment; aceasta, cu atât mai mult, cu cât scopul legii nu îl constituie doar acoperirea creanțelor înregistrate față de averea debitoarei, ci și salvarea acesteia, ori de câte ori este posibil.

De altfel, respectivul creditor are la îndemână un instrument deosebit de eficient pentru a determina debitoare să își respecte obligația asumată prin plan – respectiv, cererea de trecere la faliment. Astfel, potrivit dispozițiilor art. 143 alin.1 din Legea insolvenței, „(1) Dacă debitorul nu se conformează planului sau se acumulează noi datorii către creditorii din cadrul procedurii de insolvență, oricare dintre creditorii sau administratorul judiciar poate solicita oricând judecătorului-sindic să dispună intrarea în faliment a debitorului. Cererea se judecă de urgență și cu precădere, în termen de 30 de zile de la înregistrarea acesteia la dosarul cauzei. Cererea va fi respinsă de către judecătorul-sindic în situația în care creanța nu este datorată, este achitată sau debitorul încheie o convenție de plată cu acest creditor.”

Toate cele de mai conduc la concluzia că un vot negativ al creditorului a cărui creanță este prevăzută a se achita în integralitate în termen de 30 de zile de la confirmarea planului de reorganizare nu are la bază un interes legitim, motiv pentru care natura prezumției instituită de legiuitor într-o astfel de situație nu poate fi decât una iuris et de iure.

O astfel de interpretare este în acord și cu principiile 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), în care, la paragraful (43), se arată că „Creditorii afectați de un plan de restructurare, inclusiv lucrătorii, și, în cazul în care dreptul intern permite, deținătorii de titluri de capital, ar trebui să aibă drept de vot asupra adoptării unui plan de restructurare [...] Părțile neafectate de planul de restructurare nu ar trebui să aibă drepturi de vot în legătură cu planul, iar aprobarea acestuia ar trebui să fie posibilă fără sprijinul părților respective”.