

Tax & Legal Weekly Alert

11 septembrie 2019

În acest număr:

Societățile care înregistrează activ net diminuat în vizorul Ministerului Finanțelor Publice

În data de 14 august 2019, Ministerul Finanțelor Publice a publicat un proiect de ordonanță de guvern prin care propunea modificări ale Legii Societăților nr. 31/1990 și ale Legii Contabilității nr. 82/1991. Aceste modificări propun măsuri severe în cazul societăților care înregistrează o diminuare a activului net contabil sau pierderi contabile.

Procedura de aplicare a măsurilor de restructurare a obligațiilor bugetare restante la 31 decembrie 2018 pentru debitorii care au datorii principale în quantum mai mare sau egal cu suma de un milion de lei

În data de 29 august 2019 a fost publicată în Monitorul Oficial nr. 711/29.08.2019, procedura de aplicare a măsurilor de restructurare a obligațiilor bugetare restante la 31 decembrie 2018, în cazul debitorilor care au datorii principale în quantum mai mare sau egal cu suma de un milion de lei („**Procedura de aplicare**”). Aceasta aduce o serie de clarificări și detalii suplimentare asupra unor aspecte din Ordonanța Guvernului nr.6/2019 („**OG 6/2019**”).



Societățile care înregistrează activ net diminuat în vizorul Ministerului Finanțelor Publice

Ministerul Finanțelor Publice a publicat în data de 14 august 2019 un proiect de ordonanță de guvern care propunea modificări ale Legii Societăților nr. 31/1990 și ale Legii Contabilității nr. 82/1991. Proiectul a traversat perioada consultărilor publice, aceasta finalizându-se fără propuneri de modificare a proiectului. În perioada următoare, proiectul va fi înaintat Guvernului spre adoptare.

Din sfera de aplicare a modificărilor propuse sunt excluse societățile financiare, precum și societățile aflate în procedura insolvenței.

Printre principale schimbări propuse se regăsesc:

1. Obligații noi pentru societățile decapitalizate

Articolul 153²⁴ din Legea Societăților a fost suplimentat cu prevederi care impun societăților care înregistrează un activ net sub limita a jumătate din capitalul social obligația de a proceda la conversia în acțiuni sau părți sociale a datoriilor față de acționari/asociați, rezultate din împrumuturi sau finanțări acordate de aceștia.

În aceeași notă, proiectul propune și modificări ale articolelor care reglementează majorarea capitalului social, introducând prevederi noi în sensul obligației de a majora capitalul social prin conversia în acțiuni/părți sociale a datoriilor față de acționari/asociați considerând, totodată, că această obligație este îndeplinită dacă adunarea generală a acționarilor/asociaților adoptă în acest sens o hotărâre pe care o depune la ONRC, în vederea înregistrării în registrul comerțului, în termen de 90 de zile de la aprobarea situațiilor financiare anuale.

Nerespectarea obligației de majorare a capitalului social este sancționată, conform proiectului, cu amendă contravențională în cuantum de 5% până la 10% din valoarea datoriilor care trebuie supuse conversiunii în acțiuni/părți sociale.

Proiectul conține prevederi potențial contradictorii cu privire la obligația de conversie a creanțelor acționarilor/asociaților împotriva societății, fiind neclare atât (i) în ce măsură conversia datoriilor față de acționari/asociați în acțiuni/părți sociale și majorarea capitalului social este în toate cazurile o obligație a societății sau o măsură alternativă, pe lângă reducerea capitalului social sau reconstituirea activului net în limita pierderilor constatate, cât și (ii) momentul în timp până la care această conversie ar trebui efectuată, respectiv finalul exercițiului financiar în care au fost constatate pierderile sau 90 de zile de la aprobarea situațiilor financiare anuale.

Proiectul impune societăților, indiferent de modalitate aleasă pentru remedierea situației activului net diminuat, obligația să notifice ANAF cu privire la decizia adunării generale de a reconstitui activul net sau de a converti datoriile față de asociați în acțiuni sau părți sociale, după caz. Notificarea se transmite în termen de 30 de zile de la hotărârea asociațiilor de conversie sau reconstituire, după caz.

Suplimentar, proiectul stabilește că Ministerul Finanțelor Publice va întocmi și publica anual lista societăților decapitalizate, pe baza situațiilor financiare anuale depuse de către societăți la ANAF.

Proiectul generează o serie de neclarități cu privire la modalitatea de punere în aplicare a modificărilor referitoare la societățile decapitalizate și, potențial ridică noi probleme de drept, din cauza lipsei de armonizare a modificărilor cu actualele prevederi cuprinse în Legea Societăților nr. 31/1990. Astfel, următoarele aspecte vor trebui clarificate în continuare:

- În ce măsură conversia datoriilor față de acționari/asociați în acțiuni/părți sociale și majorarea capitalului social este în toate cazurile o obligație a societății sau o măsură alternativă la celelalte modalități de remediu prevăzute de Legea Societăților;

- În ce măsură obligația de a converti creanțele acționarilor/asociațiilor rezultate din împrumuturi acordate societăți în acțiuni/părți sociale se aplică tuturor creanțelor sau doar acelor creanțe care sunt lichide și exigibile la data când obligația de conversie intervine potrivit legii;
- În ce măsură conversia datoriilor în capital social trebuie să se realizeze până la finalul exercițiului financiar în care au fost constatate pierderile sau în termen de 90 de zile de la aprobarea situațiilor financiare anuale prin intermediul cărora s-a constatat diminuarea activului net;
- În ce măsură noua prevedere din art. 210 (respectiv alin. (2¹)) extinde dreptul de preferință aplicabil în prezent doar acționarilor societăților pe acțiuni, în cazul majorărilor de capital social, și asociaților din cadrul societăților cu răspundere limitată.

2. Lărgirea competențelor Ministerului Finanțelor Publice cu privire la societățile decapitalizate

De asemenea, proiectul prevede faptul că atât Ministerul Finanțelor Publice, prin ANAF, cât și orice altă persoană interesată, va avea dreptul de a introduce acțiuni în dizolvarea societăților decapitalizate care nu au procedat în conformitate cu cele impuse de art. 153²⁴.

Concomitent, independent de posibilitatea menționată mai sus, Ministerul Finanțelor Publice, prin ANAF, va trebui să procedeze la introducerea unei acțiuni în dizolvare împotriva tuturor societăților care sunt înscrise timp de doi ani consecutivi pe lista societăților decapitalizate.

3. Prevederi noi cu privire la determinarea și distribuirea profiturilor

Proiectul propune câteva modificări de interes pentru societățile care urmăresc să distribuie dividende. Astfel, potrivit proiectului:

- Rezervele statutare, facultative precum și profitul reportat vor putea face obiectul distribuirilor sub formă de dividende;
- Societăților vor avea obligația de a proceda cu prioritate la acoperirea pierderii reportate și la constituirea rezervelor legale și statutare din profitul curent înregistrat, înainte de a distribui dividende către asociați. Nerespectarea acestei obligații constituie, conform proiectului, contravenție, sancționată cu amendă în cuantum de 5% până la 10% din suma distribuită ca dividende;
- Societățile care distribuie trimestrial dividende nu vor putea să procedeze la acordarea de avansuri sau împrumuturi asociaților sau altor persoane afiliate societății, înainte de regularizarea dividendelor astfel distribuite. Interdicția nu este aplicabilă avansurilor sau împrumuturilor acordate în legătură cu desfășurarea activității economice a societății. Nerespectarea interdicției constituie contravenție și este sancționată cu amendă în cuantum de 10% până la 20% din suma distribuită ca dividende.

4. Modificări privind procedura de dizolvare a societăților

Proiectul prevede obligația ANAF de a introduce acțiuni în dizolvare împotriva societăților care nu depun timp de doi ani consecutivi situații financiare anuale la ANAF, în termen de 6 luni de la termenul de depunere a situațiilor financiare pentru cel de-al doilea exercițiu financiar.

De asemenea, prin proiect se propune ca dizolvarea Societăților, indiferent de motiv, să fie pronunțată exclusiv de către Oficiul Național al Registrului Comerțului, fără implicarea tribunalului competent.

5. Modificări privind sancțiunile prevăzute de Legea Societăților nr. 31/1990

Pentru săvârșirea contravențiilor stabilite prin proiect, astfel cum au fost acestea identificate mai sus, amenzile vor fi plătite de către administratorii/reprezentanții legali ai societăților sau de către oricare altă persoană responsabilă de săvârșirea contravenției.

6. Modificări privind Legea Contabilității nr. 82/1991

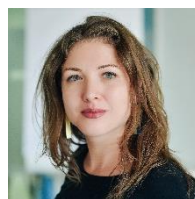
Proiectul introduce obligația persoanelor juridice străine care au rezidență fiscală în România de a organiza și conduce contabilitatea potrivit prevederilor Legii Contabilității nr. 82/1991.

[Pentru mai multe detalii, vă rugăm nu ezitați să ne contactați.](#)



Georgiana Singurel

Partner
Reff & Asociații, societatea de avocați reprezentând rețeaua globală Deloitte Legal în România
+40 730 077 936
gsingurel@reff-associates.ro



Diana Fejer

Senior Managing Associate
Reff & Asociații, societatea de avocați reprezentând rețeaua globală Deloitte Legal în România
+40 730 585 848
dfejer@reff-associates.ro

Procedura de aplicare a măsurilor de restructurare a obligațiilor bugetare restante la 31 decembrie 2018 pentru debitorii care au datorii principale în cuantum mai mare sau egal cu suma de un milion de lei

Pe scurt, cele mai importante prevederi vizează:

- **Pașii de urmat și termenele ce trebuie să fie respectate în cadrul procedurii de restructurare**, dintre care enumerăm:
 - Depunerea de către contribuabil a notificării privind intenția de restructurare a obligațiilor bugetare până la data de 30 septembrie 2019;
 - Verificarea de către organul fiscal a îndeplinirii obligațiilor declarative potrivit vectorului fiscal de către contribuabil, urmată de înștiințarea și îndrumarea debitorului, în vederea îndeplinirii acestora în termen de maximum 10 zile lucrătoare. În caz contrar, se va emite decizie de impunere din oficiu;
 - Efectuarea de operațiuni administrative de către organul fiscal (i.e. stingeri, compensări, calcul accesorii) în vederea determinării obligațiilor fiscale ce pot face obiectul restructurării;
 - Eliberarea certificatului de atestare fiscală în termen de cel mult 5 zile de la data depunerii notificării privind intenția de restructurare a obligațiilor bugetare, respectiv de la expirarea termenului de 10 zile acordat contribuabilului pentru îndeplinirea obligațiilor declarative;
 - Depunerea de către contribuabil a cererii de restructurare a obligațiilor bugetare, împreună cu planul de restructurare și testul creditorului privat prudent în termen de 6 luni de la intrarea în vigoare a OG nr. 6/2019;

- Emiterea unei decizii de aprobare sau de respingere a restructurării în termen de 30 de zile de la depunerea cererii de restructurare.

➤ **Detalii suplimentare cu privire la *expertul independent ce trebuie să realizeze planul de restructurare și testul creditorului privat***

În acest sens, se menționează că acesta poate fi orice persoană juridică sau fizică ce îndeplinește condițiile legale pentru efectuarea de expertize.

Mai mult, poate fi vorba și de un grup de experți, dintre care unul va fi desemnat, cu acordul debitorului, ca fiind responsabil cu realizarea monitorizării debitorului și întocmirea raportului periodic/intermediar cu privire la stadiul restructurării.

➤ **Detalii suplimentare cu privire la *procedura de eliberare a certificatului de atestare fiscală*** ce va fi emis ca urmare a depunerii de către contribuabil a notificării privind **intenția** de restructurare a obligațiilor bugetare

Spre exemplu, se precizează faptul că împreună cu certificatul de atestare fiscală, („CAF”), autoritatea fiscală va comunica debitorului și o *anexă care conține condițiile ce trebuie îndeplinite de debitor pentru aprobarea restructurării*, anexă ce urmează să conțină condițiile prevăzute în OG nr. 6/2019 și Procedura de aplicare.

De asemenea, este precizat că organul fiscal are obligația ca, în termen de 5 zile de la emiterea certificatului de atestare fiscală, să clarifice împreună cu debitorul eventualele neconcordanțe între sumele înscrise în CAF și evidența contabilă a debitorului. Ulterior clarificării neconcordanțelor, autoritatea fiscală va emite un proces verbal de punere în acord, și un nou CAF care va cuprinde obligațiile bugetare ce pot forma obiectul restructurării.

Odată cu emiterea CAF, obligațiile ce pot face obiectul restructurării sunt marcate în evidența pe plătitor pentru a nu fi stinse până la data depunerii cererii de restructurare a obligațiilor bugetare.

➤ **Detalii suplimentare cu privire la *soluționarea cererii de restructurare a obligațiilor bugetare***

După primirea cererii de restructurare, organul fiscal întocmește un referat prin care verifică îndeplinirea condițiilor de acordare a restructurării obligațiilor bugetare, respectiv:

- Dacă debitorul îndeplinește condițiile prevăzute de art. 186 din Codul de procedură fiscală pentru a beneficia de eșalonarea la plată;

Condiția prevăzută în art. 186 alin. (1) lit. a) din Codul de procedură fiscală (i.e. referitoare la dificultatea generată de lipsa temporară de disponibilități bănești și a capacității financiare de plată pe perioada de eșalonare la plată) este analizată prin raportare la disponibilitățile bănești ale debitorului așa cum rezultă din planul de restructurare pentru întreaga perioadă propusă în plan, în raport cu tipul de eșalonare la care s-ar încadra acest debitor, respectiv cu graficul de eșalonare posibil de întocmit. Mai exact, se consideră că debitorul nu poate accesa eșalonarea la plată reglementată de Codul de procedură fiscală, dacă disponibilitățile bănești ale acestuia, așa cum sunt ele prezentate în planul de restructurare pe perioada respectivă, *nu permit susținerea unei astfel de eșalonări*.

În cazul debitorilor care au beneficiat de eșalonarea obligațiilor bugetare, potrivit Codului de procedură fiscală, care și-a pierdut valabilitatea și pentru care nu se mai poate acorda o nouă eșalonare, potrivit condițiilor de acordare stabilite de Codul de procedură fiscală, nu mai este necesară verificarea condiției anterior menționate (debitorul putând beneficia de

facilitatea prevăzută în OG 6/2019, cu condiția ca și restul condițiilor să fie îndeplinite).

- Dacă debitorul a prezentat un plan de restructurare și un test al creditorului privat prudent, întocmit de un expert independent;
- Dacă debitorul nu se află în procedura insolvenței potrivit Legii nr. 85/2014 privind procedurile de prevenire a insolvenței și de insolvență.

În cazul în care organul fiscal competent constată, prin referat, îndeplinirea condițiilor pentru a beneficia de restructurarea obligațiilor bugetare, emite decizie de aprobare sa acesteia.

În situația în care organul fiscal competent constată neîndeplinirea condițiilor prevăzute la art. 5 alin. (3) lit. b) sau c) din OG nr. 6/2019, acesta solicită debitorului efectuarea corecțiilor. În situația în care aceste corecții nu sunt efectuate în termen de 30 de zile de la data solicitării, organul fiscal competent emite, în termen de 3 zile de la data împlinirii acestui termen, decizia de respingere a solicitării de restructurare. Emiterea unei astfel de decizii nu afectează dreptul debitorului de a depune o nouă cerere de restructurare în termen de 6 luni de la intrarea în vigoare a OG 6/2019.

➤ **Detalii suplimentare cu privire la *opțiunea restructurării prin conversia în acțiuni sau prin dare în plată, respectiv condițiile pentru aplicarea acestora***

Condiții pentru realizarea restructurării obligațiilor bugetare prin conversia acestora în acțiuni:

- Se aplică societăților la care statul este acționar integral/majoritar;
- Pot face obiectul conversiei în acțiuni obligațiile fiscale principale administrate de organul fiscal central reprezentând impozite, taxe, contribuții sociale și alte sume datorate bugetului general consolidat, inclusiv amenzile de orice fel ce reprezintă venit datorat și neachitat către bugetul de stat;
- Fac excepție obligațiile fiscale principale cu reținere la sursă și obligațiile fiscale către fondul de risc ca urmare a împrumuturilor interne și externe garantate de stat, și a subîmprumuturilor acordate ca urmare a contractării de împrumuturi interne și externe de către stat;
- Respectarea procedurilor privind ajutorul de stat;
- Respectarea dreptului de preferință a acționarilor existenți, în condițiile legii și conform prevederilor actelor constitutive;
- Conversia se face la valoare nominală a acțiunilor, iar data stingerii obligațiilor este data conversiei;
- Stingerea obligațiilor se face prin hotărâre a Guvernului.

Condiții pentru realizarea restructurării obligațiilor bugetare prin darea în plată a unor bunuri imobile ale debitorului:

- Pot face obiectul dării în plată bunurile imobile aflate în proprietatea debitorului (construcție și teren aferent, respectiv teren fără construcție) chiar dacă acestea sunt supuse executării silite;
- Imobilele aflate în proprietatea debitorului nu trebuie să facă obiectul unor cereri privind retrocedarea proprietății sau altor litigii;
- Existența unor solicitări de preluare în administrare a acestor bunuri, din care să rezulte ca acestea urmează să fie destinate uzului și interesului public cu condiția menținerii acestora pe o perioadă de 5 ani de la preluarea în administrare;

- Pot face obiectul dării în plată creanțele fiscale administrate de către organul fiscal central;
- Fac excepție creanțele din reținerea la sursă a drepturilor vamale și a altor creanțe fiscale ce nu reprezintă venit la bugetul de stat;
- Stingerea creanțelor bugetare prin darea în plată se face la data procesului verbal de trecere în proprietate publică a bunurilor imobile.

În ambele cazuri este prevăzut că cele două măsuri trebuie îndeplinite în maximum un an de la data comunicării deciziei de aprobare a restructurării.

➤ **Detalii suplimentare cu privire la *monitorizarea debitorului de către expertul independent, pe toată perioada restructurării***

Mai exact, se menționează că expertul independent trebuie să efectueze o monitorizare permanentă, formalizată prin emiterea unui raport trimestrial privind stadiul implementării măsurilor din planul de restructurare (ce trebuie comunicat atât debitorului, cât și autorității fiscale competente). De asemenea, sunt precizate și elementele ce trebuie incluse în acest raport.

De asemenea, autoritatea fiscală poate solicita clarificări în baza acestor rapoarte, respectiv întocmirea unor rapoarte intermediare (dacă acesta constată abateri de la măsurile asumate de debitor).

În procedură este prevăzută și opțiunea înlocuirii expertului independent, în cazul în care acesta nu mai poate efectua monitorizarea debitorului sau dacă acesta nu își îndeplinește obligațiile anterior menționate. În cel de-al doilea caz, înlocuirea se face la propunerea autorității fiscale.

➤ **Detalii suplimentare cu privire la *supravegherea debitorului pe perioada restructurării de către persoanele desemnate din cadrul autorității fiscale***

Suplimentar monitorizării debitorului realizată de către expertul independent, sunt introduse o serie de detalii cu privire la supravegherea debitorului întocmită de către organul fiscal. Supravegherea va avea în vedere verificarea respectării de către debitor a prevederilor din planul de restructurare, precum și a măsurilor de restructurare.

În acest sens, se prevede că organului fiscal va desemna una sau mai multe persoane din cadrul compartimentelor de executare silită, în vederea efectuării supravegherii. Persoanele desemnate de către organul fiscal pentru efectuarea supravegherii au competența de a constata, după caz, fie eșuarea planului de restructurare, fie finalizarea acestuia.

- În afară de cele de mai sus, în procedură sunt reluate o serie de articole din Ordonanța (e.g. cu privire la sfera de aplicare, condiții etc.), pe care nu le-am reluat în prezenta informare, însă le puteți găsi [în acest Tax Alert](#) privind OG 6/2019. De asemenea, în procedură, sunt anexate și modelele formularelor necesare pentru restructurare (i.e. modelul CAF, model proces verbal de punere de acord, model referat privind analiza cererii de restructurare, model decizie de aprobare, decizie respingere, decizie înlesnire la plată a obligațiilor bugetare principale, decizie amânare la plată a obligațiilor bugetare principale, decizie de constatare a pierderii valabilității decizie înlesnire la plată, decizie de finalizare a înlesnirii la plată, decizie de finalizare a planului de restructurare).

Pentru mai multe detalii, vă rugăm nu ezitați să ne contactați.



Andreea Artenie
Partner
Reff & Asociații, societatea de avocați
reprezentând rețeaua globală Deloitte
Legal în România
aartenie@reff-associates.ro



Alexandra Smedoiu
Partener
Deloitte Tax
asmedoiu@deloittece.com



Cristi Secrieru
Partner
Reff & Asociații, societatea de avocați
reprezentând rețeaua globală Deloitte
Legal în România
csecrieru@reff-associates.ro



Raluca Bâldea
Director
Deloitte Tax
rbaldea@deloittece.com



Silvana Balea
Manager
Deloitte Tax
sbalea@deloittece.com



Vlad Vatavu
Manager
Deloitte Tax
vvatavu@deloittece.com

Deloitte.

Numele Deloitte se referă la organizația Deloitte Touche Tohmatsu Limited ("DTTL"), o companie cu răspundere limitată din Marea Britanie, rețeaua globală de firme membre și persoanele juridice afiliate acestora. DTTL și firmele sale membre sunt entități juridice separate și independente. DTTL (numit în continuare și "Deloitte Global") nu furnizează servicii către clienți. Pentru a afla mai multe despre rețeaua globală a firmelor membre, vă rugăm să accesați www.deloitte.com/ro/despre.

Deloitte furnizează clienților din sectorul public și privat din industrii variate servicii de audit, consultanță, servicii juridice, consultanță financiară și de managementul riscului, servicii de taxe și alte servicii adiacente. Patru din cinci companii prezente în Fortune Global 500® sunt clienți Deloitte, prin intermediul rețelei sale globale de firme membre care activează în peste 150 de țări și teritorii, oferind resurse internaționale, perspective locale și servicii de cea mai înaltă calitate pentru a rezolva probleme de business complexe. Pentru a afla mai multe despre modalitatea în care cei 244.000 de profesioniști Deloitte creează un impact vizibil în societate, vă invităm să ne urmăriți pe [Facebook](#) sau [LinkedIn](#).

Reff și Asociații SCA este societate de avocați membră a Baroului București, independentă în conformitate cu reglementările aplicabile profesiei de avocat, și reprezintă rețeaua de societăți de avocați Deloitte Legal în România. Deloitte Legal înseamnă practicile juridice ale membrilor Deloitte Touche Tohmatsu Limited și afiliații acestora care oferă servicii de asistență juridică. Pentru o descriere a serviciilor de asistență juridică oferite de entitățile membre ale Deloitte Legal, vă rugăm accesați: <http://www.deloitte.com/deloittelegal>.

Acest Alert este furnizat cu titlu orientativ și nu trebuie considerat drept serviciu de consultanță. Este bine să solicitați consultanță fiscală/juridică de specialitate înainte de a întreprinde acțiuni bazate pe cuprinsul acestui document.

Această publicație conține doar informații generale și Deloitte Touche Tohmatsu Limited și firmele membre sau afiliate (numite împreună Deloitte Network) nu oferă consultanță sau servicii profesionale prin intermediul acestei publicații. Înainte de a lua orice decizie sau de a acționa într-un mod care v-ar putea afecta finanțele sau afacerea, trebuie să discutați cu un consultant profesionist. Nicio entitate a Deloitte Network nu va fi răspunzătoare pentru pierderile de orice natură suferite de către persoanele care se bazează pe aceasta publicație.

© 2019. Pentru mai multe detalii, contactați Deloitte România