**PROIECT**

**Ordonanța de urgență a Guvernului privind modificarea și completarea regimului insolvenței pentru instituţiile de credit şi firmele de investiţii**

Având în vedere că termenul de transpunere a Directivei (UE) 2017/2399 a Parlamentului European și a Consiliului de modificare a Directivei 2014/59/UE în ceea ce privește rangul instrumentelor de datorie negarantate în ierarhia creanțelor în caz de insolvență (publicată în Jurnalul Oficial al Uniunii Europene la 27 decembrie 2017) s-a împlinit la data de 29 decembrie 2018, iar pentru netranspunerea în termen a respectivului act UE a fost declanșată de Comisia Europeană acțiunea în constatarea neîndeplinirii obligațiilor (procedura de infringement) care face obiectul cauzei 2019/0083;

- întrucât cauza 2019/0083 se află în ultima etapă a fazei precontencioase (aviz motivat, cu răspuns transmis Comisiei), fără ca un act de transpunere să fie în prezent în vigoare, iar astfel următorul pas este decizia acestei instituții UE de a sesiza Curtea de Justiție a Uniunii Europene (CJUE);

- întrucât, conform art. 258 raportat la art. 260 alin. (3) din Tratatul privind funcționarea Uniunii Europene, într-o astfel de situație Comisia poate propune CJUE să aplice statului membru vizat sancţiuni pecuniare sub forma unei sume forfetare şi/sau a unor penalităţi cu titlu cominatoriu;

- întrucât, potrivit Comunicării Comisiei 2019/C 309/01, în prezent, suma forfetară pe care aceasta o poate propune în ceea ce privește România este de minimum 1.651.000 EUR, iar penalitățile pot varia între 1.994 EUR şi 119.654 EUR pe zi de întârziere după pronunțarea hotărârii CJUE;

- întrucât, în cazul în care Comisia propune CJUE să aplice o sumă forfetară şi statul vizat îşi îndeplineşte, după sesizarea CJUE, obligaţia de comunicare a măsurilor naţionale de transpunere, Comisia nu se va desista doar pentru motivul conformării, statul respectiv riscând, în continuare, să fie obligat la plata unei sume forfetare (astfel cum rezultă din Comunicarea Comisiei C(2016)8600);

- întrucât, potrivit jurisprudenței constante a CJUE, un stat membru nu poate invoca nicio situaţie internă pentru a justifica neîndeplinirea obligaţiilor şi nerespectarea termenelor prevăzute de normele Uniunii (de exemplu, hotărârile în cauzele: C-191/95, Comisia/Germania, pct. 68; C-374/89, Comisia/Belgia, pct. 10; C-45/91, Comisia/Grecia, pct. 21; C-109/94, C-207/94 şi C-225/94, Comisia/Grecia, pct. 11);

- întrucât, potrivit jurisprudenței CJUE, obligația de a adopta măsuri naționale pentru a asigura transpunerea completă a unei directive, precum și cerința de a comunica Comisiei aceste măsuri, constituie obligații esențiale ale statelor membre, iar nerespectarea obligațiilor respective trebuie considerată ca fiind de o gravitate certă (hotărârea în cauza C-543/17, Comisa/Belgia, pct. 85);

- întrucât, în lumina celor de mai sus, în actuala stare de fapt și de drept există riscul ca instanța UE să fie sesizată și să aplice sancțiuni pecuniare, iar impunerea sancțiunilor poate fi evitată doar dacă măsurile de transpunere completă a Directivei (UE) 2017/2399 intră în vigoare înainte de a fi sesizată CJUE,

- ținând cont de faptul că aceste aspecte vizează interesul public și constituie situații de urgență și extraordinare a căror reglementare nu poate fi amânată,

În temeiul art. 115  alin. (4) din Constituția României, republicată,

**Guvernul României** adoptă prezenta ordonanță de urgență.

**Articolul I** – Legea nr. 85/2014 privind procedurile de prevenire a insolvenţei şi de insolvenţă, publicată în Monitorul Oficial al României, Partea I, nr. 466 din 25 iunie 2014, cu modificările și completările ulterioare, se modifică și se completează după cum urmează:

**1. La articolul 5 alin.(1) se introduce un nou punct, punctul 75, cu următorul cuprins:**

“75. instrumente de datorie - în sensul art. 1611 pct. 8 și al art. 234 pct. 8, înseamnă obligațiuni și alte forme de datorii transferabile și instrumente care creează sau recunosc o datorie și care îndeplinesc toate condițiile de la art. 2341.”

**2. După articolul 161 se introduce un nou articol, articolul 1611, cu următorul cuprins:**

,,În cazul falimentului entităților prevăzute la art.1 alin.(1) lit.a)-d) din Legea nr.312/2015 privind redresarea şi rezoluţia instituţiilor de credit şi a firmelor de investiţii, precum şi pentru modificarea şi completarea unor acte normative în domeniul financiar, cu excepția instituțiilor de credit, creanţele se plătesc în următoarea ordine:

1. taxele, timbrele sau orice alte cheltuieli aferente procedurii instituite prin prezentul titlu, inclusiv cheltuielile necesare pentru conservarea şi administrarea bunurilor din averea debitorului, pentru continuarea activităţii, precum şi pentru plata remuneraţiilor persoanelor angajate potrivit prevederilor art. 57 [alin. (2)](act:399890%2068003756), [art. 61](act:399890%2068003803), [63](act:399890%2068003813) şi [73](act:399890%2068003893), sub rezerva celor prevăzute la art. 140 [alin. (6)](act:399890%2068004275);

2. creanţele provenind din finanţări acordate potrivit art. 87 [alin. (4)](act:399890%2068003972);

3. creanţele izvorâte din raporturi de muncă;

4. creanţele rezultând din continuarea activităţii debitorului după deschiderea procedurii, cele datorate cocontractanţilor potrivit prevederilor art. 123 [alin. (4)](act:399890%2068004150) şi cele datorate terţilor dobânditori de bună-credinţă sau subdobânditorilor care restituie averii debitorului bunurile ori contravaloarea acestora potrivit prevederilor art. 120 [alin. (2)](act:399890%2068004129), respectiv ale art. 121 [alin. (1)](act:399890%2068004133);

5. creanţele bugetare;

6. creanţele reprezentând credite bancare, cu cheltuielile şi dobânzile aferente, cele rezultate din livrări de produse, prestări de servicii sau alte lucrări, din chirii, creanţele corespunzătoare art. 123 alin. (11) [lit. b)](act:399890%2068004159), inclusiv obligaţiunile;

7. alte creanţe chirografare, în măsura în care nu se încadrează la pct. 8 - 12;

8. creanțe negarantate care rezultă din instrumente de datorie care îndeplinesc toate condițiile prevăzute la art. 2341;

9. creanţele născute în patrimoniul terţilor dobânditori de reacredinţă ai bunurilor debitorului în temeiul art. 120 alin. (2), cele cuvenite subdobânditorilor de rea-credinţă în condiţiile art. 121 alin. (1), precum şi creditele acordate persoanei juridice debitoare de către un asociat sau acţionar deţinând cel puţin 10% din capitalul social, respectiv din drepturile de vot în adunarea generală a asociaţilor ori, după caz, de către un membru al grupului de interes economic;

10. creanţele izvorând din acte cu titlu gratuit;

11. creanţele decurgând din instrumente de datorie și din împrumuturi, având la bază convenţii care prevăd o clauză de subordonare potrivit căreia, în caz de lichidare sau faliment al debitorului, astfel de creanțe urmează să fie plătite după creanţele tuturor creditorilor chirografari nesubordonaţi şi, după caz, ale altor creditori chirografari subordonaţi, în cadrul acestei categorii de creanțe, plata acestora se va efectua cu respectarea ordinii de preferinţă stabilite prin clauza de subordonare aferentă fiecărei creanţe;

12. creanţele acţionarilor entității în faliment derivând din dreptul rezidual al calităţii lor, potrivit prevederilor legale şi statutare.”

**3. Articolul 234 se modifică și va avea următorul cuprins:**

,, În cazul falimentului unei instituţii de credit, creanţele se plătesc în lei, în următoarea ordine:

1. taxele, timbrele şi orice alte cheltuieli aferente procedurii falimentului, inclusiv cheltuielile necesare pentru conservarea şi administrarea bunurilor din averea instituţiei de credit debitoare, precum şi plata onorariilor persoanelor angajate în condiţiile legii, inclusiv ale lichidatorului judiciar;

2. creanţele rezultate din depozitele acoperite în sensul prevederilor cuprinse în legislaţia privind schemele de garantare a depozitelor, inclusiv creanţele schemelor de garantare a depozitelor rezultate din subrogarea în drepturile deponenţilor garantaţi şi/sau din finanţarea, potrivit legii, a măsurilor de rezoluţie a instituţiei de credit debitoare, precum şi creanţele izvorâte din raporturi de muncă pe cel mult 6 luni anterioare deschiderii procedurii;

3. creanţele reprezentând acea parte a depozitelor eligibile ale persoanelor fizice, ale microîntreprinderilor şi ale întreprinderilor mici şi mijlocii care depăşeşte plafonul de acoperire prevăzut în legislaţia privind schemele de garantare a depozitelor şi depozitele persoanelor fizice, ale microîntreprinderilor şi ale întreprinderilor mici şi mijlocii, care ar fi depozite eligibile dacă nu ar fi fost făcute prin intermediul sucursalelor situate în afara Uniunii ale unor instituţii stabilite în Uniune;

4. creanţele rezultând din activitatea debitorului după deschiderea procedurii;

5. creanţele bugetare, creanţele schemelor de garantare a depozitelor, altele decât cele prevăzute la pct. 2, precum şi creanţele Băncii Naţionale a României decurgând din credite acordate de aceasta instituţiei de credit;

6. creanţele decurgând din operaţiuni de trezorerie, din operaţiuni interbancare, din operaţiuni cu clientelă, operaţiuni cu titluri, alte operaţiuni bancare, precum şi din cele rezultate din livrări de produse, prestări de servicii sau alte lucrări, din chirii, precum şi alte creanţe chirografare;

7. creanţele izvorând din acte cu titlu gratuit;

8. creanțe negarantate care rezultă din instrumente de datorie care îndeplinesc toate condițiile prevăzute la art. 2341;

9. creanţele decurgând din instrumente de datorie și din împrumuturi, având la bază convenţii care prevăd o clauză de subordonare potrivit căreia, în caz de lichidare sau faliment al instituției de credit, astfel de creanțe urmează să fie plătite după creanţele tuturor creditorilor chirografari nesubordonaţi şi, după caz, ale altor creditori chirografari subordonaţi, în cadrul acestei categorii de creanțe, plata acestora se va efectua cu respectarea ordinii de preferinţă stabilite prin clauza de subordonare aferentă fiecărei creanţe;

10. creanţele acţionarilor instituţiei de credit în faliment, respectiv creanţele membrilor cooperatori ai cooperativelor de credit afiliate casei centrale a cooperativelor de credit în faliment, derivând din dreptul rezidual al calităţii lor, potrivit prevederilor legale şi statutare;

**4. După art. 234 se introduce art. 2341 cu următorul cuprins:**

,,(1) În scopul art.1611 pct.8 și al art. 234 pct.8, instrumente de datorie trebuie să îndeplinească cumulativ următoarele condiții:

(a) scadența contractuală inițială a instrumentelor de datorie este de cel puțin un an;

(b) instrumentele de datorie nu sunt instrumente financiare derivate, în sensul art. 3 alin.(1) pct. 36 din Legea nr. 126/2018 privind pieţele de instrumente financiare, și nici nu au încorporate instrumente financiare derivate;

(c) documentele contractuale relevante și, după caz, prospectul de emisiune a acestor instrumente de datorie precizează în mod explicit rangul inferior față de creanțele negarantate obișnuite prevăzute la art. 234 pct. 1-7 sau, după caz, la art.1611 pct.1-7.

(2) Instrumentele de datorie cu dobândă variabilă derivată dintr-o rată de referință utilizată la scară largă și instrumentele de datorie care nu sunt denominate în moneda națională a emitentului, cu condiția ca principalul, rambursarea și dobânzile să fie denominate în aceeași monedă, nu sunt considerate, doar pe baza acestor caracteristici, instrumente de datorie care conțin instrumente derivate încorporate, în sensul alin. (1) lit. b).”

**Articolul II** - (1) Creanțelor negarantate care rezultă din instrumente de datorie emise anterior intrării în vigoare a prezentei ordonanțe de urgență de către entitățile prevăzute la art.1 alin.(1) lit.a)-d) din Legea nr.312/2015 și care îndeplinesc toate condițiile prevăzute la art. 2341 din Legea nr.85/2014 privind procedurile de prevenire a insolvenţei şi de insolvenţă, cu modificările și completările ulterioare, nu le sunt aplicabile prevederile prezentei ordonanțe de urgență, chiar dacă procedura insolvenței este deschisă ulterior intrării în vigoare a prezentei ordonanțe de urgență a Guvernului.

(2) Creanțelor negarantate care rezultă din instrumente de datorie emise ulterior intrării în vigoare a prezentei ordonanțe de urgență de către entitățile prevăzute la art.1 alin.(1) lit.a)-d) din Legea nr.312/2015 și care îndeplinesc toate condițiile prevăzute la art. 2341 din Legea nr.85/2014, cu modificările și completările ulterioare, le sunt aplicabile prevederile prezentei ordonanțe de urgență, chiar dacă procedura insolvenței a fost deschisă anterior intrării în vigoare a prezentei ordonanțe de urgență a Guvernului.

*Prezenta ordonanță de urgență a Guvernului transpune Directiva (UE) 2017/2399 a Parlamentului European și a Consiliului din 12 decembrie 2017 de modificare a Directivei 2014/59/UE în ceea ce privește rangul instrumentelor de datorie negarantate în ierarhia creanțelor în caz de insolvență.*