

Cuprins

| | |
|--|----|
| PREFAȚĂ..... | 5 |
| CUVÂNT-ÎNAINTE..... | 7 |
| ABREVIERI..... | 15 |
| MOTTO..... | 17 |
| ARGUMENTUM..... | 19 |
| Necesitatea lucrării..... | 19 |
| Obiectul și limitele lucrării..... | 23 |
| LIMBAJ JURIDIC ȘI TEHNICĂ DE REDACTARE..... | 25 |
| CAPITOLUL 1. ASPECTE GENERALE..... | 27 |
| Secțiunea 1. Aspecte generale privind acțiunea în răspunderea administratorilor..... | 27 |
| Secțiunea 2. Distincția dintre reguli și standarde..... | 30 |
| Secțiunea 3. Standarde de conduită..... | 30 |
| Secțiunea 4. Standarde de evaluare..... | 37 |
| Secțiunea 5. Raportul dintre standardele de conduită și standardele de evaluare..... | 41 |
| Secțiunea 6. Premisele BJR..... | 49 |
| 6.1. Preliminarii..... | 49 |
| 6.2. Echilibrul dintre autoritate și responsabilitate..... | 50 |
| 6.3. Procesul decizional și raționalitatea limitată..... | 54 |
| 6.4. Încurajarea asumării mandatului de administrator..... | 58 |
| 6.5. Încurajarea asumării riscurilor..... | 58 |
| 6.6. Calificarea instanțelor..... | 62 |
| 6.7. Previzibilitatea retrospectivă..... | 67 |
| 6.8. Evitarea litigiilor abuzive și conservarea resurselor judiciare..... | 68 |
| 6.9. Existența unor metode alternative pentru sancționarea administratorilor..... | 69 |
| 6.10. Structura și dinamica internă a consiliului de administrație..... | 69 |
| Secțiunea 7. Remarci concludive..... | 70 |
| CAPITOLUL 2. CONSACRAREA BJR ÎN DIFERITE SISTEME DE DREPT..... | 74 |
| Secțiunea 1. Preliminarii..... | 74 |
| Secțiunea 2. Transplantul în dreptul românesc..... | 77 |
| 2.1. Preliminarii..... | 77 |
| 2.2. Prevederi legale..... | 78 |

| | |
|---|-----|
| 2.2.1. Legea Societăților | 78 |
| 2.2.2. Ordonanța de urgență privind guvernanta corporativă a întreprinderilor publice | 79 |
| 2.2.3. Legea privind procedurile de prevenire a insolvenței și de insolvență..... | 80 |
| 2.3. Istoricul reglementării..... | 81 |
| 2.3.1. Preliminarii | 81 |
| 2.3.2. Proiectul de lege propus de Guvern..... | 82 |
| 2.3.3. Proiectul de lege adoptat de Senat..... | 83 |
| 2.3.4. Proiectul de lege adoptat de Camera Deputaților | 84 |
| 2.3.5. Modificările aduse prin O.U.G. nr. 82/2007..... | 85 |
| 2.3.6. Sumar cronologic și evoluția textelor de lege | 87 |
| 2.4. Identificarea modelului de inspirație | 94 |
| 2.5. Rațiunea reglementării BJR în dreptul intern | 100 |
| Secțiunea 3. BJR în dreptul american și alte sisteme din <i>common law</i> | 95 |
| 3.1. Preliminarii | 103 |
| 3.2. Dreptul american | 104 |
| 3.2.1. Consacrarea jurisprudențială | 104 |
| 3.2.1.1. Consacrarea conceptuală | 104 |
| 3.2.1.2. Consacrarea terminologică | 107 |
| 3.2.2. Principiile Guvernantei Corporative elaborate de Institutul American de Drept | 109 |
| 3.2.3. Legea Model Privind Corporațiile elaborată de Asociația Barourilor Americane | 111 |
| 3.2.4. Ghidul Administratorului Corporativ elaborat de Asociația Barourilor Americane..... | 113 |
| 3.2.5. Reglementarea la nivel legislativ..... | 114 |
| 3.3. Marea Britanie | 116 |
| 3.4. Australia | 119 |
| 3.5. Canada | 121 |
| Secțiunea 4. BJR în documente internaționale | 123 |
| 4.1. Principiile Guvernantei Corporative elaborate de OCDE..... | 123 |
| 4.2. Cartea albă OCDE privind guvernanta corporativă în Europa de Sud-Est..... | 125 |
| Secțiunea 5. Transplantul în dreptul european..... | 126 |
| 5.1. Dreptul Uniunii Europene | 126 |
| 5.2. Reglementări exprese în sistemele de drept europene | 127 |
| 5.2.1. Germania | 127 |
| 5.2.2. Austria | 129 |
| 5.2.3. Spania | 130 |
| 5.2.4. Portugalia..... | 131 |
| 5.2.5. Republica Cehă..... | 132 |
| 5.2.6. Grecia | 132 |
| 5.2.7. Croația | 134 |

| | |
|---|------------|
| 5.2.8. Polonia..... | 134 |
| 5.2.9. Slovacia..... | 135 |
| 5.2.10. Serbia..... | 136 |
| 5.2.11. Republica Moldova..... | 137 |
| 5.3. Aplicarea la nivel jurisprudențial în sistemele de drept europene..... | 138 |
| 5.3.1. Italia..... | 138 |
| 5.3.2. Lituania..... | 140 |
| 5.3.3. Finlanda..... | 141 |
| 5.3.4. Franța..... | 141 |
| 5.3.5. Țările de jos..... | 142 |
| 5.3.6. Suedia..... | 143 |
| 5.3.7. Danemarca..... | 143 |
| 5.3.8. Elveția..... | 144 |
| 5.3.9. Slovenia..... | 145 |
| 5.4. Legea Model Europeană privind Societățile..... | 145 |
| Secțiunea 6. Remarci concluzive..... | 147 |
| CAPITOLUL 3. CONDIȚIILE APLICĂRII..... | 150 |
| Secțiunea 1. Preliminarii..... | 150 |
| Secțiunea 2 Existența unei „decizii de afaceri”..... | 154 |
| 2.1. Preliminarii..... | 154 |
| 2.2. Existența unei „decizii”..... | 156 |
| 2.3. Natura „de afaceri” a deciziei..... | 159 |
| 2.4. Decizii individuale vs. deciziile colective..... | 172 |
| Secțiunea 3. Acționarea în interesul societății..... | 174 |
| 3.1. Preliminarii..... | 174 |
| 3.2. Interesul societar în contextul obligației de loialitate [art. 144 ¹ alin. (4) din LS]..... | 175 |
| 3.3. Interesul societar în contextul BJR [art. 144 ¹ alin. (2) din LS]..... | 181 |
| Secțiunea 4. Buna-credință..... | 185 |
| 4.1. Raportul cu obligația de loialitate..... | 185 |
| 4.2. Conținutul obligației..... | 187 |
| 4.3. Implicații asupra BJR..... | 191 |
| Secțiunea 5. Acționarea pe baza unor informații adecvate..... | 194 |
| 5.1. Preliminarii..... | 194 |
| 5.2. Informații „adecvate”..... | 196 |
| 5.2.1. Obiectul informațiilor..... | 196 |
| 5.2.2. Sursele informațiilor..... | 197 |
| 5.2.3. Caracterul „adecvat” al informațiilor..... | 201 |
| Secțiunea 6. „În mod rezonabil îndreptățit să considere”..... | 204 |
| Secțiunea 7. Factori care exclud aplicarea BJR..... | 222 |
| 7.1. Frauda..... | 223 |

| | |
|---|-----|
| 7.2. Ilegalitatea | 224 |
| 7.2.1. Obligația de a respecta legea | 224 |
| 7.2.1.1. Doctrina ultra vires | 224 |
| 7.2.1.2. Obligație independentă | 225 |
| 7.2.1.3. Raportul cu obligația de loialitate și buna credință | 226 |
| 7.2.1.4. Raportul cu obligația de diligență | 230 |
| 7.2.2. Ilegalitatea și interesul societății | 233 |
| 7.2.3. Implicații asupra BJR | 236 |
| 7.3. Ultra vires | 238 |
| Secțiunea 8. Procesul decizional vs. substanța deciziei | 238 |
| Secțiunea 9. Remarci concludive | 242 |
| | |
| CAPITOLUL 4. ASPECTUL ȘI EFECTUL MATERIAL | 250 |
| Secțiunea 1. Preliminarii | 250 |
| 1.1. Identificarea calificărilor | 250 |
| 1.2. BJR nu este o regulă de drept <i>stricto sensu</i> | 250 |
| 1.3. <i>Business judgment rule – business judgment doctrine</i> | 251 |
| Secțiunea 2. Doctrina abstențiunii | 252 |
| 2.1. Esența | 252 |
| 2.2. Limitele calificării | 257 |
| Secțiunea 3. Doctrina standardului de evaluare | 259 |
| 3.1. Esența | 259 |
| 3.1.1. BJR modifică standardul de evaluare aplicabil | 259 |
| 3.1.2. BJR nu este și nu modifică un standard de conduită | 267 |
| 3.2. Limitele calificării | 272 |
| Secțiunea 4. Doctrina imunității | 276 |
| 4.1. Esența | 276 |
| 4.2. Limitele calificării | 279 |
| Secțiunea 5. BJR – cauză exoneratoare de răspundere | 280 |
| 5.1. Esența | 280 |
| 5.2. Limitele calificării | 283 |
| Secțiunea 6. Efectele BJR | 287 |
| Secțiunea 7. Raportul cu alte mecanisme care influențează răspunderea | 291 |
| 7.1. Preliminarii | 291 |
| 7.2. Clauzele privind răspunderea | 292 |
| 7.3. Hotărârile de ratificare | 297 |
| 7.3.1. Ratificarea de către acționari | 297 |
| 7.3.1.1. Preliminarii | 297 |
| 7.3.1.2. Conduita susceptibilă de ratificare | 298 |
| 7.3.1.3. Momentul ratificării | 300 |

| | |
|---|------------|
| 7.3.1.4. Ratificarea de către acționari dezinteresați..... | 301 |
| 7.3.1.5. Ratificarea de către acționari de bună-credință | 301 |
| 7.3.1.6. Ratificare de către acționari informați | 302 |
| 7.3.1.7. Legalitatea hotărârii de ratificare | 302 |
| 7.3.1.8. Sarcina probării îndeplinirii condițiilor ratificării | 303 |
| 7.3.2. Aprobarea sau ratificarea de către consiliul de administrație..... | 303 |
| 7.4. Opoziția | 306 |
| 7.5. Asigurarea de răspundere profesională..... | 306 |
| Secțiunea 8. Remarci concluzive..... | 308 |
| CAPITOLUL 5. ASPECTUL ȘI EFECTUL PROCEDURAL | 318 |
| Secțiunea 1. Preliminarii | 318 |
| Secțiunea 2. În căutarea prezumției | 323 |
| 2.1. Preliminarii..... | 323 |
| 2.2. Identificarea sursei calificării BJR drept prezumție | 327 |
| 2.3. BJR și prezumțiile <i>stricto sensu</i> | 330 |
| 2.4. BJR și prezumțiile <i>lato sensu</i> | 333 |
| 2.4.1. Prezumția – predispoziție a instanțelor de judecată..... | 334 |
| 2.4.2. Prezumția – punct de plecare în argumentare și obiect al acordului inițial..... | 335 |
| 2.4.3. Prezumția – principiu de drept | 337 |
| 2.4.4. Prezumția absolută. Prezumția fără fapt proxim | 338 |
| Secțiunea 3. Ipoteza I – Sarcina probațiunii aparține administratorului pârât..... | 340 |
| 3.1. Argumente | 340 |
| 3.2. Mecanismul probațiunii..... | 347 |
| 3.3. Avantaje și dezavantaje | 351 |
| Secțiunea 4. Ipoteza II – Sarcina probațiunii aparține reclamantului | 340 |
| 4.1. Argumente | 340 |
| 4.2. Mecanismul probațiunii..... | 359 |
| 4.3. Avantaje și dezavantaje | 360 |
| Secțiunea 5. Standardul probațiunii..... | 361 |
| Secțiunea 6. Fazele procesuale în care poate fi aplicată BJR..... | 362 |
| Secțiunea 7. Remarci concluzive..... | 367 |
| CAPITOLUL 6. DOMENIUL DE APLICARE..... | 370 |
| Secțiunea 1. Preliminarii | 370 |
| Secțiunea 2. Formele societare | 370 |
| 2.1. Societățile pe acțiuni..... | 370 |
| 2.2. Alte forme societare | 371 |
| 2.2.1. Preliminarii..... | 371 |
| 2.2.2. Societățile cu răspundere limitată..... | 373 |
| 2.2.3. Societățile în comandită pe acțiuni..... | 377 |

| | |
|---|-----|
| 2.2.4. Societățile în comandită și societățile în nume colectiv | 377 |
| 2.2.5. Întreprinderile publice | 378 |
| Secțiunea 3. Grupul de societăți | 379 |
| Secțiunea 4. Formele organelor de conducere | 382 |
| 4.1. Preliminarii | 382 |
| 4.2. Sistemul unitar de administrare | 384 |
| 4.2.1. Regim juridic | 384 |
| 4.2.2. Aplicabilitatea BJR..... | 386 |
| 4.3. Sistemul dualist de administrare | 389 |
| 4.3.1. Regimul juridic | 389 |
| 4.3.2. Aplicabilitatea BJR..... | 389 |
| 4.4. Administratori persoane juridice | 395 |
| 4.5. Administratorii de fapt și administratorii din umbră | 397 |
| 4.5.1. Regimul juridic | 397 |
| 4.5.2. Aplicabilitatea BJR..... | 405 |
| Secțiunea 5. Societăți solvabile, în vecinătatea insolvenței și insolvente | 408 |
| 5.1. Preliminarii | 408 |
| 5.2. Vecinătatea insolvenței..... | 408 |
| 5.2.1. Dreptul american | 409 |
| 5.2.2. Dreptul românesc..... | 411 |
| 5.2.2.1 Starea de dificultate | 411 |
| 5.2.2.2. Obligațiile administratorilor | 412 |
| 5.2.2.3. Aplicabilitatea BJR..... | 421 |
| 5.3. Insolvența | 427 |
| 5.3.1. Administratorii și lichidatorii judiciari | 427 |
| 5.3.2. Administratorii speciali | 430 |
| Secțiunea 6. Aplicarea BJR în situații specifice | 432 |
| 6.1. Preliminarii | 432 |
| 6.2. BJR în contextul măsurilor de anti-preluare, controlului societar și votului acționarilor..... | 432 |
| 6.2.1. Preliminarii | 432 |
| 6.2.2. Doctrina Unocal..... | 434 |
| 6.2.3. Doctrina Revlon și QVC | 436 |
| 6.2.4. Doctrina Blasius | 438 |
| 6.3. BJR în contextul deciziilor privind activitatea litigioasă a societății..... | 440 |
| 6.4. BJR în contextul deciziilor privind remunerațiile și alte beneficii | 446 |
| Secțiunea 7. Remarci concludive..... | 451 |
| CONCLUZII GENERALE..... | 457 |
| BIBLIOGRAFIE SELECTIVĂ..... | 469 |