

UNIUNEA NAȚIONALĂ A BAROURILOR DIN ROMÂNIA  
EXAMENUL DE DOBÂNDIRE A TITLULUI PROFESIONAL DE AVOCAT DEFINITIV  
SESIUNEA NOIEMBRIE 2010  
MATERIA: Drept comercial și dreptul societăților comerciale

**DREPT COMERCIAL ȘI DREPTUL SOCIETĂȚILOR COMERCIALE**  
**BAREM DE EVALUARE ȘI NOTARE**

**SPEȚA 1**

**1. Redactați o întâmpinare pentru pârâta S.C. Y S.R.L., prin care formulați excepții și apărări cu privire la următoarele probleme: (2 p.)**

*a. neîndeplinirea procedurii concilierii directe ..... 0,5 p.*

- caracterul obligatoriu al procedurii prealabile a concilierii directe, derivat din caracterul imperativ al dispozițiilor art. 720<sup>1</sup> C.pr.civ.

- invocarea excepției inadmisibilității acțiunii pentru neîndeplinirea procedurii prealabile a concilierii directe

*b. efectele stabilirii unui termen de plată prin notificarea care conținea somația de plată ..... 0,25 p.*

- prorogarea voluntară de către creditor a termenului de plată prin notificarea care conținea somația de plată

- curgerea penalităților de întârziere de la data împlinirii noii scadențe

*c. solicitarea acordării unui termen de grație de către instanța de judecată ..... 0,25 p.*

- posibilitatea acordării de către instanța de judecată a unui termen de grație în baza art. 1021 C.civ. și a art. 1366 alin. 2 C.civ.

- inexistența disponibilităților bănești ca justificare a acordării termenului de grație

*d. admisibilitatea actualizării prețului cu rata inflației ..... 0,5 p.*

- caracterul obligatoriu expres al convenției părților privind posibilitatea și algoritmul de actualizare a debitului în funcție de rata inflației

*e. admisibilitatea cumulului între actualizarea prețului cu rata inflației și obligarea debitorului la plata penalităților de întârziere stipulate în contract ..... 0,5 p.*

- inadmisibilitatea acordării unei duble reparații pentru același prejudiciu cauzat prin întârzierea în plată

**2. Redactați un răspuns la întâmpinare pentru reclamanta S.C. X S.R.L., prin care răspundeți la excepțiile și apărările invocate de pârâtă (2 p.)**

*a. neîndeplinirea procedurii concilierii directe ..... 0,5 p.*

- aptitudinea comunicărilor comerciale cuprinzând pretențiile părților și mijloacele de dovadă de a suplini neîndeplinirea formală a procedurii prealabile a concilierii directe

- inexistența unei vătămări a debitorului în condițiile existenței comunicărilor comerciale prealabile

*b. efectele stabilirii unui termen de plată prin notificarea care conținea somația de plată ..... 0,25 p.*

- inexistența unei prorogări voluntare de către creditor a termenului de plată, în condițiile în care notificarea care conținea somația de plată stabilea un termen de plată numai pentru a permite

debitorului să evite acțiunea în judecată, creditorul nerenunțând la beneficiul termenului convenit prin contract

*c. solicitarea acordării unui termen de grație de către instanța de judecată ..... 0,25 p.*

- inadmisibilitatea acordării unui termen de grație de către instanța de judecată în materie comercială, potrivit prevederilor 44 C.com.

*d. admisibilitatea actualizării prețului cu rata inflației ..... 0,5 p.*

- admisibilitatea în jurisprudența instanței supreme a actualizării prețului cu rata inflației, pentru asigurarea unui echilibru valoric al prestațiilor părților în condițiile de instabilitate a monedei

*e. admisibilitatea cumulului între actualizarea prețului cu rata inflației și obligarea debitorului la plata penalităților de întârziere stipulate în contract ..... 0,5 p.*

- admisibilitatea în jurisprudența instanței supreme a cumulului între actualizarea prețului cu rata inflației, în scopul păstrării păstrarea valorii reale a obligațiilor bănești, și obligarea debitorului la plata penalităților de întârziere stipulate în contract, cu titlu de reparare a prejudiciului cauzat prin întârzierea în plată

- inexistența unei duble reparații, față de scopurile și temeiurile juridice diferite ale celor două instituții, cu respectarea prevederilor art. 1084 C.civ.

### **3. Indicați, în mod argumentat, dacă vânzătorul S.C. X S.R.L. dispunea în speță de o procedură simplificată pentru valorificarea creanței sale (1 p.)**

- posibilitatea creditorului titular al unei creanțe certe, lichide și exigibile ce reprezintă obligații de plată a unor sume de bani care rezultă din contracte comerciale de a recurge la procedura simplificată reglementată de Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 119/2007 privind măsurile pentru combaterea întârzierii executării obligațiilor de plată rezultate din contracte comerciale

## **SPEȚA 2**

### **1. Redactați o întâmpinare pentru pârâta S.C. X S.R.L., prin care formulați excepții și apărări cu privire la următoarele probleme (1,5 p.)**

*a. tardivitatea acțiunii în anularea hotărârii adunării generale a asociaților ..... 0,5 p.*

- invocarea excepției tardivității acțiunii, dreptul la acțiune al asociatului fiind prescris în condițiile în care nu a fost exercitat în termenul de 15 zile prevăzut de art. 196 raportat la art. 132 alin. 2 din Legea nr. 31/1990 privind societățile comerciale, care a început să curgă de la data adoptării hotărârii, asociatul reclamant fiind prezent la ședință și luând cunoștință de hotărâre la acea dată

*b. calitatea procesuală activă a reclamantului ..... 0,5 p.*

- invocarea excepției lipsei calității procesuale active a reclamantului, în condițiile în care potrivit art. 196 raportat la art. 132 alin. 4 din Legea nr. 31/1990 privind societățile comerciale, administratorii nu pot ataca hotărârea adunării generale privitoare la revocarea lor din funcție

*c. obligația reclamantului de a se abține de la vot și efectele acestei obligații asupra condițiilor de cvorum și vot necesare adoptării hotărârii ..... 0,5 p.*

- obligația reclamantului de a se abține de la vot, potrivit art. 79 din Legea nr. 31/1990 privind societățile comerciale (aplicabil, conform art. 197 alin. 3, și societăților cu răspundere limitată), care reglementează conflictul de interese și conform căruia asociatul care are interese contrare acelorale ale societății, nu poate lua parte la nicio deliberare sau decizie privind operațiunea supusă votului

- excluderea din calculul cvorumului și al majorității prevăzute de lege sau de actul constitutiv a participației administratorului care a votat în condițiile conflictului de interese

**2. Redactați un răspuns la întâmpinare pentru reclamantul A.B., prin care răspundeți la excepțiile și apărările invocate de pârâtă (1,5 p.)**

*a. tardivitatea acțiunii în anularea hotărârii adunării generale a asociaților ..... 0,5 p.*

- existența unei cauze de nulitate absolută, constând în neîntrunirea majorității cerute de actul constitutiv pentru adoptarea hotărârii, respectiv a unanimității asociaților, față de faptul că administratorul era desemnat prin actul constitutiv

- imprescriptibilitatea acțiunii în anularea hotărârii adunării generale a asociaților când se invocă cauze de nulitate absolută, potrivit art. 196 raportat la art. 132 alin. 3 din Legea nr. 31/1990 privind societățile comerciale

*b. calitatea procesuală activă a reclamantului ..... 0,5 p.*

- neatacarea hotărârii adunării generale a asociaților în calitate de administrator, ci de asociat, în condițiile în care nu se poate nega oricărui asociat dreptul de a solicita în justiție anularea unei hotărâri a adunării generale a asociaților adoptate cu încălcarea legii sau a actului constitutiv

- invocarea nelegalității hotărârii adunării generale a asociaților adoptate cu încălcarea procedurilor legale și statutare, iar nu a unor considerente de oportunitate care să nu poată fi cenzurate de instanța de judecată

*c. obligația reclamantului de a se abține de la vot și efectele acestei obligații asupra condițiilor de cvorum și vot necesare adoptării hotărârii ..... 0,5 p.*

- inexistența obligației de a se abține de la vot, potrivit art. 79 alin. 1 din Legea nr. 31/1990 privind societățile comerciale (aplicabil, conform art. 197 alin. 3, și societăților cu răspundere limitată), în condițiile în care în discuție era modificarea actului constitutiv, iar desemnarea asociaților societăților cu răspundere limitată în calitate de administratori prin actul constitutiv își are rațiunea tocmai în imposibilitatea revocării din funcție a administratorului asociat fără acordul său

- în subsidiar, sancțiunea încălcării unei eventuale obligații de abținere de la vot nu este nulitatea hotărârii adunării generale a asociaților, ci, potrivit art. 79 alin. 2 din Legea nr. 31/1990 privind societățile comerciale (aplicabil, conform art. 197 alin. 3, și societăților cu răspundere limitată), răspunderea asociatului de daunele cauzate societății, dacă, fără votul său, nu s-ar fi obținut majoritatea cerută

**3. Redactați o clauză a actului constitutiv al unei societăți cu răspundere limitată cu doi asociați deținând participații egale, prin care să se instituie o procedură de deblocare a funcționării societății în situațiile în care nu se pot adopta decizii sociale din cauza neînțelegerilor dintre asociați (1 p.)**

Asociații pot include în actul constitutiv o clauză de emiterie a unei oferte alternative, prin care oricare dintre asociați are dreptul să adreseze celuilalt o ofertă de cedare a titlurilor la un anumit preț, cu obligația asociatului ofertant, în caz de refuz, de cumpărare a titlurilor celuilalt asociat la același preț.

*Ex.: „În cazul în care într-o adunare generală a asociaților nu pot fi adoptate hotărâri din cauza neînțelegerilor dintre asociați, oricare dintre asociați are dreptul de a adresa celuilalt asociat o ofertă de cedare a părților sociale la un anumit preț. În cazul în care asociatul destinat al ofertei refuză achiziționarea părților sociale, asociatul ofertant este obligat să cumpere părțile sociale ale celuilalt asociat, la cererea acestuia, la același preț.”*