



Gide Loyrette Nouel



Fiducia – instrument de garanție. Elemente de drept comparat

ALGER
BRUXELLES
BUCAREST
BUDAPEST
CASABLANCA
HANOI
HÔ CHI MINH VILLE
HONG KONG
ISTANBUL
KIEV
LONDRES
MOSCOU
NEW YORK
PARIS
PÉKIN
SAINT-PÉTERSBOURG
SHANGHAI
TUNIS
VARSOVIE

4 iulie 2012

- Aspecte generale. Definirea fiduciei
- Aplicațiile fiduciei în practică
- Fiducia și garanțiile reale
- Contractul de fiducie – instrument de garanție
- Fiducia - instrument de garanție. Exemplul francez



Aspecte generale. Definirea fiduciei

“Operațiunea juridică prin care unul sau mai mulți constitutori transferă drepturi reale, drepturi de creanță, garanții ori alte drepturi patrimoniale sau un ansamblu de asemenea drepturi, prezente ori viitoare, către unul sau mai mulți fiduciar care le exercita cu un scop determinat, în folosul unuia sau mai multor beneficiari. Aceste drepturi alcătuiesc o masă patrimonială autonomă, distinctă de celelalte drepturi și obligații din patrimoniile fiduciarilor.”

- Organizează un transfer temporar de proprietate cu o finalitate bine determinată
- Bunurile care fac obiectul fiduciei constituie un patrimoniu autonom, distinct de drepturile și obligațiile fiduciarului

Aplicațiile fiduciei în practică

- **Fiducia cu titlu de gestiune:** creată în scopul gestionării unui patrimoniu
- **Fiducia cu titlu de garanție:** creată în scopul garantării plății unor datorii
- **Fiducia cu titlu de transfer:** creată în scopul transferului cu titlu oneros a dreptului de proprietate asupra unui bun / a unui patrimoniu
 - transferul cu titlu gratuit realizat prin contractul de fiducie este lovit de nulitate absolută - art. 775 C. Civ.

Fiducia și garanțiile reale

- Fiducia – instrument independent
 - ↳ Nulitatea contractului principal
 - ↳ Cesiunea de creanțe din contractul principal

- Fiducia – modalitate de evitare a concursului celorlalți creditori

- Fiducia – modalitate de evitare a procedurii executării silite

Contractul de fiducie – instrument de garanție (1)

- Elemente obligatorii – sub sancțiunea nulității absolute (art. 779 C. Civ.):
 - ↳ Drepturile transferate
 - ↳ Durata transferului (max. 33 de ani)
 - ↳ Identitatea constitutorului (debitorul obligației garantate)
 - ↳ Identitatea fiduciarului (creditorul obligației garantate / un terț)
 - ↳ Identitatea beneficiarului
 - debitorul, dacă la încheierea contractului acesta și-a îndeplinit obligațiile
 - creditorul, dacă debitorul nu și-a îndeplinit obligațiile
 - ↳ Scopul fiduciei și întinderea puterilor fiduciarului (scop de garantare)

Contractul de fiducie – instrument de garanție (2)

- Alte elemente din perspectiva scopului de garantare al fiduciei:
 - ↳ Identificarea și valoarea obligației garantate
 - ↳ Valoarea drepturilor transferate
 - ↳ Răspunderea fiduciarului
 - ↳ Atribuțiile și remunerația fiduciarului
 - ↳ Încetarea contractului

Fiducia - instrument de garanție. Exemplul francez (1)

■ Reglementare

- ↳ art. 2372 (bunuri mobile) și art. 2488 (bunuri imobile) din Codul Civil francez
- ↳ secțiunea “*Garanțiile reale*”, capitolul “*Despre proprietatea cedată cu titlu de garanție*”

■ Principiu

- ↳ Proprietatea asupra unui bun (mobil / imobil) poate fi cedată pentru garantarea unei obligații în baza unui contract de fiducia

■ Elemente obligatorii ale contractului de fiducia

- ↳ Identificarea obligației garantate
- ↳ Valoarea estimată a bunului transferat

Fiducia - instrument de garanție. Exemplul francez (2)

- Creditorul devine proprietarul bunului dacă debitorul nu își îndeplinește obligația
 - ↳ Fiduciarul-creditor
 - ↳ Fiduciarul-terț

- Valoarea bunului este determinată de către un expert
 - ↳ Numit de părți sau de instanță
 - ↳ Orice prevedere contrară este considerată nescrisă

- Diferența pozitivă dintre valoarea bunului și datoria debitorului se returnează debitorului

Fiducia - instrument de garanție. Exemplul francez (3)

- Garanția "reînnoită"
 - ↳ Ulterior constituirii, constitutorul-debitor poate afecta fiducia garantării altor obligații decât cele prevăzute inițial în contractul de fiducia
 - ↳ Noile obligații garantate pot fi contractate de la creditorul inițial sau de la un alt creditor
 - ↳ Contractul de fiducia trebuie să prevadă expres această posibilitate
 - ↳ Această nouă operațiune trebuie înregistrată conform dreptului comun

- Bunul se întoarce la debitor dacă acesta își îndeplinește obligațiile

Cristina Togan

Avocat

Gide Loyrette Nouel Leroy și Asociații

Strada Maior Gheorghe Sontu, nr. 10-12
Sector 1, București, România

Tel: +40 (0)21 223 03 10

Fax: +40 (0)21 223 03 42

www.gide.com

