

Consideratii teoretice privind numirea administratorului

Revista de drept comercial, Nr. 5/2010, pag. 97

Autor : Daghie Dragos-Mihail

Nota - Compartimentul juridic - C.T.C.E. Piatra-Neamt

Numirea administratorilor unei societati comerciale se realizeaza prin dubla manifestare de vointa intre asociati si ulterior intre asociati si administrator. Conform art. 153¹³ alin. 2 "O persoana juridica poate fi numita administrator sau membru al consiliului de supraveghere al unei societati pe actiuni. Odata cu aceasta numire, persoana juridica este obligata sa isi desemneze un reprezentant permanent, persoana fizica. Acesta este supus acelorasi conditii si obligatii si are aceeasi raspundere civila si penala ca si un administrator sau membru al consiliului de supraveghere, persoana fizica, ce actioneaza in nume propriu, fara ca prin aceasta persoana juridica pe care o reprezinta sa fie exonerata de raspundere sau sa i se micsoareze raspunderea solidara. Cand persoana juridica isi revoca reprezentantul, ea are obligatia sa numeasca in acelasi timp un inlocuitor."

Intrucat nu intentionam sa ne substituim interpretarii date de autor asupra problemei de drept retinute spre analiza in acest articol, va prezentam, cu titlu exemplificativ, cateva paragrafe din acest studiu:

(...)Mandatul conferit administratorului nu necesita, anterior modificarii Legii nr. 31/1990, o acceptare expresa, fiind de ajuns, potrivit art. 376 C.com. acceptarea tacita" "Comerciantul care nu vrea sa primeasca o insarcinare este dator, in cel mai scurt termen posibil, sa faca cunoscut mandatului neprimirea". Acceptarea tacita putea sa constea in indeplinirea de operatiuni in scopul comertului societatii, depunerii semnaturilor la registrul comertului, operatiuni din care sa reiasa in mod evident insusirea sarcinilor specifice functiei administratorilor. Totusi, in lumina actualei reglementari, art. 153¹² alin. (3) din Legea nr. 31/1990 "pentru ca numirea unui administrator (...) sa fie valabila din punct de vedere juridic, persoana numita trebuie sa o accepte in mod expres". prin urmare Legea nr. 31/1990 deroga de la dispozitiile dreptului comun, art. 1533 alin. (2) C.civ. si art. 376 C.com. potrivit unei opinii doctrinare tocmai aceasta acceptare expresa a mandatului administratorului reprezinta existenta unui contract intre administrator si societate, contract cu caracteristici speciale.(...)

(...)In forma sa initiala, Legea nr. 31/1990 impunea ca administrator al societatii comerciale in nume colectiv si al societatii comerciale in nume colectiv si al societatii comerciale in comandita simpla sa fie asociat, art. 3, iar pentru societatea pe actiuni, in comandita pe actiuni si cu raspundere limitata administratorul putea fi asociat sau neasociat.

Potrivit art. 77 alin. (1) din Legea nr. 31/1990, in forma actuala: "Asociatii care reprezinta majoritatea absoluta a capitalului social pot alege unul sau mai multi administratori dintre ei (...)". Rezulta fara echivoc facultatea conferita de legiuitor intre a alege daca administratorul este asociat sau o terta persoana.

Aceasta solutie este consacrata expres si de art. 7 lit. e care dispune ca actul constitutiv al societatii in nume colectiv, in comandita simpla sau raspundere limitata va cuprinde: "asociatii care reprezinta si administreaza societatea sau administratorii neasociati, datele lor de identificare, puterile ce li s-au conferit si daca ei urmeaza sa le exercite impreuna sau separat".(...)

(...)In doctrina se propune a fi considerata conditie pentru exercitarea functiei de administrator calitatea de persoana fizica sau juridica a administratorului, in acest sens sunt si prevederile in cazul sistemelor legislative englez, italian sau portughez, unde se reglementeaza obligativitatea numirii unei persoane fizice printre administratori, putandu-se vorbi de o conditie pentru a se indeplini functia de administrator. Aceasta conditie este in deplin consens cu modificarea recenta a Legii nr. 31/1990 prin Legea nr. 441/2006, introducandu-se art. 153¹³ alin. (2) care limiteaza posibilitatea administrarii unei societati comerciale de catre o persoana juridica doar in cazul societatii comerciale pe actiuni. Ca atare rezulta ca una dintre conditiile pentru a fi numit administrator pentru celelalte forme de societate comerciale este si aceea de a fi persoana fizica.

(Textul complet al articolului se regaseste in publicatia mentionata mai sus)