

## Condițiile legale ale modificării actului constitutiv al societății comerciale

Prof. univ. dr. Stanciu D. CĂRPENARU  
Universitatea „Nicolae Titulescu” din București

*The paper analyses the general conditions stipulated by the 31/1990 Law regarding the modification of a company constitutive document.*

*Usually the constitutive document modification is decided in a general meeting of the stakeholders. The law states that the modification of a constitutive document can be done by the administration board decision or by the board of directors, and by the court of law decision.*

*The modifying act of the constitutive document must be in a written form as the law requires, to be recorded in the Register of Commerce and published in the Official Gazette.*

*The modification of the company constitutive document may harm the interests of the company creditors, of the third parties and of the partners. For the protection of those interests, the law stipulates the right of caveat and the right to withdrawal from the company.*

### 1. Preliminarii

Realitățile desfășurării activității comerciale pot determina necesitatea modificării societății comerciale, pentru a fi adaptată noilor cerințe.

Întrucât elementele care se cer a fi schimbate au fost stabilite prin actul constitutiv al societății, modificarea societății impune modificarea actului constitutiv.

Modificarea actului constitutiv reprezintă, însă, numai mijlocul juridic prin care se realizează modificarea societății comerciale, față de situația inițială de la data constituirii ei.

De remarcat că modificarea actului constitutiv nu are ca efect crearea unei persoane juridice noi. Societatea comercială, ca persoană juridică, subzistă, modificându-se numai unele clauze ale actului constitutiv (capitalul social; obiectul de activitate, durata societății etc.).

În privința condițiilor modificării actului constitutiv al societății comerciale, reglementarea Legii nr.31/1990 privind societățile comerciale, a cunoscut o anumită evoluție.

În forma sa inițială, legea a reglementat condițiile modificării actului constitutiv, prin afirmarea principiului simetriei: „Contractul de societate sau statutul poate fi modificat de asociați, cu respectarea prevederilor prezentei legi și a condițiilor de formă și publicitate prevăzute pentru încheierea lor” (art.153).

Pe baza acestor dispoziții legale, doctrina și practica judecătorească au stabilit condițiile concrete ale modificării actului constitutiv al societății comerciale<sup>1</sup>.

Legea nr.161/2003<sup>2</sup>, care a adus modificări și completări Legii nr.31/1990, a reglementat în mod expres condițiile legale ale modificării actului constitutiv. Ele se referă la actul modificator al actului constitutiv, forma actului modificator, înregistrarea în registrul comerțului a actului și publicarea actului modificator.

---

<sup>1</sup> A se vedea St. D. Cărpenu, *Drept comercial român*, Editura All, București, 1995, p.223-227

<sup>2</sup> M. Of. Partea I nr.279/21.04.2003.

Aceste condiții, cu unele modificări aduse prin Legea nr.441/2006<sup>3</sup>, sunt consacrate și în actuala reglementare a Legii nr.31/1990<sup>4</sup>.

**2. Actul modificator al actului constitutiv al societății comerciale.** Potrivit art.204 din Legea nr.31/1990, actul constitutiv poate fi modificat prin hotărâre a adunării generale ori a consiliului de administrație, respectiv directoratului, adoptată în temeiul art.114 alin.(1), sau prin hotărârea instanței judecătorești, în condițiile art.223 alin.(3) și ale art.226 alin.(2).

Prin urmare, în actuala reglementare legală, actul de modificare a actului constitutiv este hotărârea adunării generale, decizia consiliului de administrație, respectiv a directoratului și hotărârea instanței judecătorești<sup>5</sup>.

**2.1. Hotărârea adunării generale.** Asociații, care, prin voința lor, au încheiat actul constitutiv, sunt îndreptățiți să îl modifice. Voința asociaților privind modificarea actului constitutiv se exprimă, însă, în adunarea generală.

Hotărârea privind modificarea actului constitutiv, se ia de către asociați în condițiile prevăzute de lege.

În cazul societății pe acțiuni și societății în comandită pe acțiuni, hotărârea de modificare a actului constitutiv aparține adunării generale extraordinare a acționarilor (art.113 din Legea nr.31/1990).

Pentru validitatea hotărârii adunării generale este necesară, la prima convocare, prezența acționarilor care dețin cel puțin o pătrime din numărul total al drepturilor de vot, iar la convocările următoare, prezența acționarilor care reprezintă cel puțin o cincime din numărul total al drepturilor de vot. Hotărârea se ia cu majoritatea voturilor deținute de acționarii prezenți sau reprezentați (art.115 din Legea nr.31/1990).

În mod excepțional, hotărârea privind modificarea actului constitutiv, care se referă la modificarea obiectului principal de activitate al societății, reducerea sau majorarea capitalului social, schimbarea formei juridice a societății, fuziune, divizarea și dizolvarea societății, se ia în condițiile de cvorum prevăzute de art.115, dar cu o majoritate de cel puțin două treimi din drepturile de vot deținute de acționarii prezenți sau reprezentați (art.115 alin.2 din Legea nr.31/1990). Sporirea cerinței privind condiția majorității pentru adoptarea hotărârii referitoare la aceste cazuri de modificare a actului constitutiv exprimă grija legiuitorului pentru protecția acționarilor.

Legea permite ca prin actul constitutiv să se prevadă cerințe mai mari de cvorum și majoritate privind modificarea actului constitutiv.

În cazul societății cu răspundere limitată, hotărârea privind modificarea actului constitutiv se ia de adunarea asociaților cu votul tuturor asociaților, în afară de cazul când legea sau actul constitutiv prevede altfel.

---

<sup>3</sup> M. Of. Partea I nr.955/28.11.2006

<sup>4</sup> A se vedea: St. D. Cârpenaru, *Drept comercial român*, Ediția a VII a, Editura Universul Juridic, București 2007, p.254 și urm.; T. Prescure, în I. Schiau, T. Prescure, *Legea societăților comerciale*, Editura Hamagiu, București, 2007, p.605 și urm.

<sup>5</sup> Legea nr.161/2003 a cunoscut ca act modificator al actului constitutiv și **actul adițional la actul constitutiv**. Avându-se în vedere că, un act adițional nu se poate încheia decât în condițiile hotărârii adunării generale și pentru simplificarea operațiunilor de modificare a actului constitutiv al societății comerciale, Legea nr. 441/2006 a suprimat actul adițional ca act modificator al actului constitutiv. În opinia noastră, menținerea actului adițional ca act modificator al actului constitutiv, își poate găsi justificarea în cazul modificării actului constitutiv al societății în nume colectiv și societății în comandită simplă. Întrucât pentru aceste societăți legea nu instituționalizează adunarea generală, voința asociaților privind modificarea actului constitutiv, se concretizează într-un act adițional.

Trebuie observat că, în privința societății cu răspundere limitată, legea nu reglementează în mod expres condițiile modificării actului constitutiv, în cazul în care, la prima convocare, nu sunt îndeplinite condițiile legale pentru adoptarea hotărârii și adunarea asociaților se întrunește la o a doua convocare.

S-a decis că, în acest caz, sunt incidente dispozițiile art.193 alin.3 din Legea nr.31/1990, care prevăd că, dacă adunarea legal constituită nu poate lua o hotărâre valabilă din cauza neîntrunirii majorității cerute, adunarea convocată din nou poate decide asupra ordinii de zi, oricare ar fi numărul de asociați și partea din capitalul social reprezentată de asociații prezenți<sup>6</sup>.

După părerea noastră, această soluție nu poate fi acceptată. Din chiar dispozițiile citate, rezultă că ele se referă la adoptarea hotărârilor adunării generale, în condițiile art.192 alin.1 din lege, care privesc atribuțiile adunării asociaților prevăzute de art.194 lit.a)-c). În plus, este de neconceput ca actul constitutiv al unei societăți cu răspundere limitată, societate constituită *intuitu personae*, să poată fi modificată, altfel decât prin votul tuturor asociaților.

**2.2. Decizia consiliului de administrație, respectiv a directoratului.** Prin actul constitutiv sau prin hotărârea adunării generale extraordinare a acționarilor, exercițiul atribuțiilor privind modificarea actului constitutiv poate fi delegat consiliului de administrație, respectiv directoratului (art.114 din Legea nr.31/1990).

Măsura are un caracter excepțional; ea privește numai mutarea sediului societății, schimbarea obiectului de activitate al societății, cu excepția domeniului și a activității principale și majorarea capitalului social.

În cazul mutării sediului societății și al schimbării obiectului de activitate al societății, deciziile consiliului de administrație, respectiv ale directoratului, sunt supuse dispozițiilor prevăzute de lege pentru hotărârile adunării generale a acționarilor, care se aplică în mod corespunzător. Sunt avute în vedere dispozițiile art.131 alin.4 și 5, ale art.132, cu excepția alin.6 și 7 precum și ale art.133 din Legea nr.31/1990.

În cazul majorării capitalului social, deciziile consiliului de administrație, respectiv ale directoratului sunt supuse dispozițiilor art.220<sup>1</sup> din Legea nr.31/1990, care reglementează capitalul autorizat.

**2.3. Hotărârea instanței judecătorești.** Hotărârea instanței judecătorești, ca act modificator al actului constitutiv reprezintă o excepție, fiind impusă de rațiuni practice. Ea privește excluderea și retragerea din societate, în cazurile prevăzute de art.223 alin.3 și art.226 alin.2 din Legea nr.31/1990.

În cazul excluderii din societate a unui asociat, care se pronunță numai prin hotărârea instanței judecătorești, ca și în cazul retragerii unui asociat din societate în temeiul unei hotărâri judecătorești, instanța trebuie să dispună și cu privire la structura participării la capitalul social a celorlalți asociați.

Ca urmare a excluderii sau retragerii unui asociat din societate, structura participării la capitalul social a asociaților stabilită în actul constitutiv, suferă o schimbare, care se impune a fi operată prin modificarea actului constitutiv.

Pentru operativitate, dar și pentru evitarea consecințelor unor viitoare neînțelegeri între asociați, prin hotărârea prin care a dispus excluderea sau retragerea asociatului din societate, instanța va dispune și cu privire la structura participării la capitalul social al celorlalți asociați.

---

<sup>6</sup> I.C.C.J. – Secția comercială, Decizia nr.299/2007, în Revista română de drept al afacerilor nr.10/2007, p.208

**3. Forma actului modificator al actului constitutiv.** Legea nr.161/2003 a reglementat în mod expres și condițiile de formă ale actului modificator al actului constitutiv. Legea reglementează cazurile în care, în mod obligatoriu, actul modificator adoptat de asociați trebuie să îmbrace forma autentică (art.204 alin.2 din Legea nr. 31/1990).

Prin urmare, potrivit legii, actul modificator al actului constitutiv trebuie să îmbrace forma scrisă. În mod excepțional actul modificator trebuie să îmbrace forma autentică. Condiția formei autentice privește hotărârea adunării generale și decizia consiliului de administrație, respectiv a directoratului, nu și hotărârea instanței judecătorești, care are caracter de înscris autentic.

Actul modificator al actului constitutiv trebuie să îmbrace forma autentică când are ca obiect: a) majorarea capitalului social prin subscrierea ca aport în natură a unui teren; b) modificarea formei juridice a societății într-o societate în nume colectiv sau în comandită simplă; c) majorarea capitalului social prin subscripție publică.

Nerespectarea formei autentice atrage după sine nulitatea actului modificator.

**4. Înregistrarea și publicarea actului modificator al actului constitutiv.** Pentru modificarea actului constitutiv al societății comerciale, legea impune înregistrarea în registrul comerțului și publicarea actului modificator. Potrivit Legii nr.31/1990, după fiecare modificare a actului constitutiv, administratorii, respectiv directoratul vor depune la registrul comerțului actul modificator și textul complet al actului constitutiv actualizat cu toate modificările.

Ca orice înregistrare în registrul comerțului, modificarea actului constitutiv este supusă controlului de legalitate, care, în reglementarea actuală, se realizează de către judecătorul delegat la oficiul registrului comerțului<sup>7</sup>.

Controlul de legalitate asupra actului modificator se exercită de către judecătorul delegat în condițiile art.17 alin.1 și art.46 din Legea nr.31/1990.

Dacă sunt îndeplinite condițiile legii, judecătorul delegat pronunță o încheiere prin care dispune înregistrarea în registrul comerțului a actului modificator și a actului constitutiv actualizat.

În cazul modificării actului constitutiv prin hotărârea instanței judecătorești, temeiul înregistrării este hotărârea judecătorească irevocabilă de excludere sau de retragere a asociatului din societate.

Actul modificator înregistrat în registrul comerțului și o notificare asupra depunerii la registrul comerțului a textului actualizat a actului constitutiv se înaintează, din oficiu, de către oficiul registrului comerțului către Regia Autonomă Monitorul Oficial, spre publicare.

Pentru societatea în nume colectiv sau în comandită simplă, legea prevede că actul modificator al actului constitutiv, în formă autentică, se depune la oficiul registrului comerțului. El se menționează în registrul comerțului, fără a fi obligatorie publicare lui în Monitorul Oficial.

---

<sup>7</sup> În privința exercitării controlului de legalitate a modificării actului constitutiv, art.199 din Legea nr. 31/1990, în forma modificată a O.U.G. nr.32/1997, făcea o distincție: pentru cele mai importante modificări enumerate limitativ de lege, controlul era exercitat de judecătorul delegat, iar pentru celelalte modificări, acest control era exercitat de către directorul oficiului registrului comerțului. Acest partaj al exercitării controlului de legalitate a modificării actului constitutiv a fost înlăturat prin Legea nr.161/2003, de modificare a Legii nr.31/1990.

**5. Opoziția la modificarea actului constitutiv al societății comerciale.** Modificarea actului constitutiv poate afecta interesele creditorilor societății sau ale altor persoane. Pentru protejarea intereselor în cauză, legea reglementează dreptul de opoziție la modificarea actului constitutiv.

Art.61 din Legea nr.31/1990 instituie principiul potrivit căruia creditorii sociali și oricare alte persoane prejudiciate prin hotărârile asociațiilor privitoare la modificarea actului constitutiv pot formula o cerere de opoziție prin care să solicite instanței judecătorești să oblige, după caz, societatea sau asociații la repararea prejudiciului cauzat<sup>8</sup>.

Prin hotărârile asociațiilor privind modificarea actului constitutiv, trebuie avute în vedere hotărârea adunării generale sau, după caz, deciziile consiliului de administrație, respectiv ale directoratului, luate în condițiile art.114 din Legea nr.31/1990.

Potrivit legii, dreptul de opoziție îl au creditorii societății și orice alte persoane prejudiciate prin hotărârea asociațiilor de modificare a actului constitutiv. Nu beneficiază de dreptul la opoziție asociații societății. Împotriva hotărârilor privind modificarea actului constitutiv, asociații au dreptul de a cere anularea hotărârilor, în condițiile art.132 din Legea nr.31/1990.

În anumite cazuri, legea recunoaște dreptul la opoziție și creditorilor personali ai asociațiilor<sup>9</sup>.

Prin opoziție se solicită instanței judecătorești obligarea, după caz, a societății sau asociațiilor la repararea prejudiciului cauzat prin hotărârea de modificare a actului constitutiv<sup>10</sup>.

Cel îndreptățit să exercite dreptul de opoziție nu poate să invoce nulitatea hotărârii asociațiilor de modificare a actului constitutiv, dacă motivul de nulitate a fost înlăturat înainte de a pune concluzii în fond la tribunal. Într-adevăr, potrivit art.61 din lege, în soluționarea opoziției, sunt aplicabile dispozițiile art.57 din lege.

Având în vedere că, prin opoziție se urmărește repararea unui prejudiciu, iar nu desființarea sau modificarea hotărârii asociațiilor privind modificarea actului constitutiv, doctrina considera, în mod justificat, că opoziția nu este o cale de atac, ci o acțiune în răspundere<sup>11</sup>.

Dreptul la opoziție se exercită în termen de 30 de zile de la publicarea hotărârii asociațiilor privind modificarea actului constitutiv, iar cererea se soluționează în condițiile art.62 din Legea nr.31/1990.

Hotărârea pronunțată asupra opoziției este supusă numai recursului<sup>12</sup>.

**6. Dreptul asociațiilor de a se retrage din societate în cazul modificării actului constitutiv al societății comerciale.** Modificările actului constitutiv al societății comerciale poate afecta interesele asociațiilor. Pentru a proteja pe asociați, Legea nr.31/1990 le recunoaște dreptul de a se retrage din societate.

---

<sup>8</sup> A se vedea St. D. Cărpenu, S. David, C. Predoiu, Gh. Piperea, *Legea societăților comerciale. Comentariu pe articole*, Ediția III, Editura C.H. Beck, București, 2006, p.203 și urm.

<sup>9</sup> A se vedea art.206 din Legea nr.31/1990

<sup>10</sup> În cazul actelor frauduloase, nu este exclusă posibilitatea folosirii acțiunii pauliene (I.C.C.J. Secția comercială Decizia nr.2654/2005, în Revista de drept comercial nr.4/2005, p.84)

<sup>11</sup> În acest sens, a se vedea Gh. Piperea în *Legea societăților comerciale*, p.208; T. Prescure în *Legea societăților comerciale*, p. 215. Pentru unele aspecte generale privind opoziția în procesul civil, a se vedea Gh. Buta *Opoziția*, în Revista de drept comercial nr.12/2002 p.92 și urm.

<sup>12</sup> A se vedea C.S.J. – Secția comercială Decizia nr.5566/2000, în Revista de drept comercial nr.6/2002, p.180

Având în vedere că retragerea din societate nu este urmarea liberei voințe a asociatului, ci este determinată de modificarea actului constitutiv al societății, modificare ne voită de asociat, legea stabilește condiții speciale de retragere din societate. Aceste condiții sunt diferite în funcție de forma juridică a societății.

**6.1. Cazul societății pe acțiuni și societății în comandită pe acțiuni.** Acționarii se pot retrage din societate dacă nu au votat în favoarea hotărârii adunării generale având ca obiect: schimbarea obiectului principal de activitate al societății; mutarea sediului societății în străinătate; schimbarea formei juridice a societății; fuziunea sau divizarea societății (art.134 din Legea nr.31/1990)<sup>13</sup>.

Solicitând retragerea din societate, acționarii au dreptul să ceară cumpărarea acțiunilor lor de către societate (**răscumpărarea acțiunilor**).

Dreptul de retragere poate fi exercitat în termen de 30 de zile de la data publicării hotărârii adunării generale în Monitorul Oficial, cu excepția cazului fuziunii sau divizării societății, când termenul curge de la data adoptării hotărârii adunării generale privind fuziunea sau divizarea.

Acționarii vor depune la sediul societății, împreună cu declarația scrisă de retragere din societate, acțiunile pe care le posedă, sau, după caz, certificatele de acționar.

Prețul acțiunilor care trebuie plătit de societate, va fi stabilit de un expert autorizat independent, ca valoare medie ce rezultă din aplicarea a cel puțin două metode de evaluare recunoscute de legislația în vigoare la data evaluării.

Expertul este numit de judecătorul delegat la registrul comerțului, în condițiile art.38 și 39 din Legea nr.31/1990, la cererea consiliului de administrație, respectiv a directoratului.

**6.2. Cazul societății cu răspundere limitată.** Asociații societății cu răspundere limitată au dreptul să se retragă din societate dacă nu sunt de acord cu modificarea actului constitutiv, cu condiția ca acest drept să fie prevăzut în actul constitutiv (art.194 alin.2 din Legea nr.31/1990)<sup>14</sup>.

Drepturile asociatului retras se stabilesc potrivit dispozițiilor art.224 și 225 din lege, prevăzute pentru excluderea asociatului din societate, iar nu în condițiile art.226 alin.3 din lege, care privesc retragerea asociatului din societate. Explicația rezidă în faptul că retragerea din societate este urmarea modificării actului constitutiv, iar nu a liberei voințe a asociatului.

**7. Unele particularități privind îndeplinirea condițiilor legale privind modificarea actului constitutiv.** Condițiile privind modificarea actului constitutiv al societății comerciale, reglementate de art.204 din Legea nr.31/1990 au un caracter general; ele trebuie îndeplinite în toate cazurile, indiferent de obiectul modificării.

Pentru anumite modificări, îndeplinirea acestor condiții cunoaște anumite particularități.

**7.1. Majorarea capitalului social în cazul capitalului autorizat.** Prin Legea nr.441/2006, de modificare a Legii nr.31/1990, s-a reglementat majorarea capitalului social

---

<sup>13</sup> Pentru orice alte modificări ale actului constitutiv cu care nu sunt de acord, ca și pentru orice motive personale, acționarii sunt liberi să se retragă din societate.

Întrucât în cazul societății pe acțiuni și societății în comandită pe acțiuni, legea reglementează retragerea din societate numai pentru cazurile prevăzute de art.134 din lege, în celelalte cazuri, retragerea acționarilor din societate, se realizează prin înstrăinarea acțiunilor, în condițiile Legii nr.31/1990 și Legii nr.297/2004

<sup>14</sup> Dacă în actul constitutiv nu s-a prevăzut un atare drept, retragerea asociatului din societate este posibilă, dar în condițiile art.226 din Legea nr.31/1990.

în cazul unui capital autorizat (art.220<sup>1</sup> din Legea nr.31/1990). Această reglementare privește majorarea capitalului social pentru orice societate pe acțiuni sau în comandită pe acțiuni<sup>15</sup>.

Capitalul autorizat reprezintă o valoare nominală, stabilită prin actul constitutiv sau hotărârea adunării generale, până la care poate fi majorat capitalul social, prin decizia consiliului de administrație, respectiv a directoratului.

Prin instituirea capitalului autorizat se asigură un control al acționarilor asupra operațiunilor de majorare a capitalului social realizate de organul de administrare al societății și, totodată, o mai mare operativitate în realizarea majorării capitalului social.

Potrivit legii, prin actul constitutiv, consiliul de administrație, respectiv directoratul poate fi autorizat ca, într-o anumită perioadă, care nu poate depăși 5 ani de la data înmatriculării societății, să majoreze capitalul social subscris al societății până la o valoare nominală determinată (**capitalul autorizat**) prin emiterea de noi acțiuni în schimbul aporturilor.

O atare autorizare poate fi acordată și de adunarea generală extraordinară a acționarilor, prin modificarea actului constitutiv. Hotărârea stabilește plafonul capitalului autorizat și perioada de timp în care poate fi majorat capitalul social, care nu poate depăși 5 ani de la data înregistrării modificării actului constitutiv.

Legea prevede că, prin actul constitutiv, pot fi majorate condițiile de cvorum pentru o astfel de modificare a actului constitutiv, în raport cu dispozițiile art.115 din Legea nr.31/1990.

Valoarea capitalului autorizat nu poate depăși jumătate din capitalul social subscris al societății, existent în momentul autorizării.

Prin autorizarea privind majorarea capitalului social în limitele capitalului autorizat, dată prin actul constitutiv sau prin hotărârea adunării generale a acționarilor se poate conferi consiliului de administrație, respectiv directoratului, dreptul de a decide restrângerea sau ridicarea dreptului de preferință al acționarilor existenți.

Hotărârea adunării generale a acționarilor privind conferirea dreptului consiliului de administrație, respectiv directoratului, de a restrânge sau ridica dreptul de preferință al acționarilor existenți se va lua în prezența acționarilor reprezentând trei părți din capitalul social subscris, cu majoritatea voturilor acționarilor prezenți.

Decizia consiliului de administrație, respectiv a directoratului, cu privire la restrângerea sau ridicarea dreptului de preferință, se depune la oficiul registrului comerțului, spre menționare în registrul comerțului și publicare în Monitorul Oficial.

**7.2. Prelungirea duratei societății.** Durata societății, stabilită prin actul constitutiv, poate fi prelungită, prin modificarea actului constitutiv, în condițiile art.204 din Legea nr.31/1990.

Având în vedere că, potrivit art.227 alin.1 lit.a din lege, prin trecerea timpului stabilit pentru durata societății, societatea se dizolvă *ope legis*, condițiile privind modificarea actului constitutiv trebuie îndeplinite anterior împlinirii termenului stabilit pentru durata societății. Deci, hotărârea adunării generale privind prelungirea duratei societății trebuie luată și, apoi, menționată în registrul comerțului și publicată în Monitorul Oficial, înainte ca termenul stabilit în actul constitutiv pentru durata societății să se fi împlinit. Altfel, potrivit voinței asociaților, exprimată în actul constitutiv, societatea se dizolvă.

---

<sup>15</sup> Majorarea capitalului social în cazul unui capital autorizat a fost reglementată, prima oară, pentru societățile deținute public, în condițiile O.U.G. nr.28/2002. Soluția a fost preluată de Legea nr.297/2004, dar numai pentru societățile pe acțiuni admise la tranzacționare pe piețele reglementate.

Având în vedere rolul diferit pe care îl au condițiile art.254 în modificarea actului constitutiv, considerăm ca decisivă existența hotărârii adunării generale privind prelungirea duratei societății, care trebuie să fie anterioară împlinirii termenului stabilit în actul constitutiv pentru durata societății. Înregistrarea în registrul comerțului și publicarea în Monitorul Oficial a hotărârii privind prelungirea duratei societății, ar putea fi îndeplinite și ulterior, cu consecința inopozabilității față de terți a prelungirii duratei societății până la data îndeplinirii acestor formalități<sup>16</sup>.

**7.3. Fuziunea și divizarea societăților comerciale.** Potrivit art.239 din Legea nr.31/1990, fuziunea sau divizarea unei societăți comerciale se hotărăște de fiecare societate implicată în operațiune, în condițiile stabilite de lege pentru modificarea actului constitutiv al societății comerciale. Aceasta înseamnă că fiecare societate comercială în parte trebuie să îndeplinească condițiile prevăzute de art.204 din lege.

Fuziunea sau divizarea unei societăți comerciale se poate realiza exclusiv în temeiul unei hotărâri a adunării generale, în condițiile de cvorum și majoritate prevăzute de art.115 alin.1 și 2 din lege. Excepțional, în cazul în care fuziunea sau diviziunea are ca efect mărirea obligațiilor asociaților uneia dintre societățile participante la operațiune, hotărârea asupra fuziunii sau diviziunii se ia cu unanimitate de voturi ale asociaților.

Hotărârea adunării generale privind fuziunea sau divizarea se ia pe baza proiectului de fuziune sau divizare întocmit, avizat și publicat în condițiile art.241 și 242 din Legea nr.31/1990.

Potrivit legii, dacă acțiunile societăților implicate în operațiunea de fuziune sau divizare sunt de mai multe categorii, hotărârea privind fuziunea sau divizarea este subordonată rezultatului votului pe categorii de acțiuni, dat în condițiile de cvorum și majoritate cerute pentru adunarea generală extraordinară. Legea are în vedere situația când societatea pe acțiuni a emis, pe lângă acțiunile ordinare și acțiuni preferențiale cu dividend prioritar fără drept de vot. Soluția este menită să protejeze pe acționarii care dețin acțiuni preferențiale cu dividend prioritar fără drept de vot.

În sfârșit, în cazul în care prin fuziune sau divizare se constituie o nouă societate comercială, trebuie îndeplinite și cerințele prevăzute de lege pentru forma de societate stabilită.

**8. Concluzii.** Actul constitutiv este fundamental oricărei societăți comerciale. El este nu numai baza constituirii societății, ci și temeiul întregii existențe a societății comerciale.

Actul constitutiv nu este imuabil; el poate fi modificat prin voința asociaților, sub control judiciar și cu respectarea formalităților de publicitate, în condițiile strict reglementate de lege.

---

<sup>16</sup> Asupra problemei, a se vedea: I. Băcanu *Dizolvarea de drept a societății comerciale. Condițiile de validitate a prelungirii duratei societății*, în Revista de drept comercial nr.1/1977, p.17 și urm.; Gh. Vâlceanu *Unele aspecte privind dizolvarea societății comerciale, la împlinirea termenului stabilit pentru durata acesteia*, în Revista de drept comercial nr.6/1997, p.35 și urm.