



# Responsabilidade dos administradores e insolvência

Pedro Caetano Nunes

# Plano da exposição

- Perplexidades no CIRE
- Princípios estruturantes e *ratio legis*
- Enquadramento sistemático no CSC
- Critérios de interpretação do CIRE

# Perplexidades no CIRE

- Noção de insolvência culposa – 186.º/1 CIRE.
- Presunções de insolvência culposa – 186.º/3 CIRE
- Previsões especiais (ilicitude) de insolvência culposa – 186.º/2 CIRE
- Noção de pessoas afetadas – 189.º/2 e 4 CIRE
- Princípio da culpa?
- Nexo de causalidade?
- Deslealdade ou também má gestão (*business judgment rule*)?

# Princípios estruturantes e *ratio legis*

- Direito das Empresas e princípio da **racionalidade económica** (utilitarismo): procura de soluções jurídicas eficientes (bem-estar social agregado).
- **Responsabilidade limitada** dos sócios e externalização do risco nos credores
- Sócios, enquanto titulares de uma pretensão residual (*residual claim*), têm o adequado incentivo para suportar boas decisões de gestão (*Easterbrook + Fischel*).
- Gestão e ***business judgment rule***. Tribunais não devem induzir aversão ao risco empresarial.

# Princípios estruturantes e *ratio legis*

- Proximidade da insolvência e externalização absoluta do risco nos credores (“**roleta russa**”) (*Macey*).
- Dever de apresentação à insolvência. Credores com o adequado incentivo para suportar boas decisões de gestão ou liquidação.
- **Problema de delimitação temporal** da viabilidade empresarial...
- Limite da deslealdade (**conflictos de interesses**)

# Enquadramento sistemático no CSC

- Responsabilidade perante credores – 78.º CSC – violação de normas de proteção (ex: 32.º CSC)
- Dever de apresentação à insolvência – 18.º e 19.º CIRE – como norma de proteção dos credores. Responsabilidade só pelos danos causados pela omissão da apresentação tempestiva à insolvência...
- Responsabilidade perante a sociedade – 72.º CSC – violação de deveres contratuais
  - Má gestão e ***business judgment rule*** – 64.º/1/a) e 72/2 CSC
  - Deslealdade (**conflictos de interesses**, negócios com partes relacionadas) – 64.º/1/b) CSC

# Enquadramento sistemático no CSC

- Manifestações do dever de lealdade (concretização jurisprudencial...):
  - Negócio consigo mesmo ou com parte relacionada desfavorável;
  - Apropriação de património societário;
  - Utilização de informação societária;
  - Concorrência;
  - Apropriação de oportunidades de negócio societárias;
  - Atribuições patrimoniais indevidas;
  - Deslealdade na obtenção de remuneração.

# Critérios de interpretação do CIRE

- Noção de insolvência culposa – 186.º/1 CIRE. Culpa e ilicitude (*faute*). Remissão para deveres orgânicos e normas de proteção. Deslealdade ou também má gestão (*business judgment rule*)?
- Presunções de insolvência culposa – 186.º/3 CIRE. Deslealdade ou também má gestão (*business judgment rule*)?
- Previsões especiais (ilicitude) de insolvência culposa – 186.º/2 CIRE. Deslealdade ou também má gestão (*business judgment rule*)?

# Critérios de interpretação do CIRE

- 186.º/2 CIRE na jurisprudência:
  - RL 23.09.2014, proc. n.º 4/13.3TBSEI-L.C1 (dissipação de máquinas e veículos) - 186.º/2/a) e d) CIRE - Apropriação de património societário
  - RP 16.10.2012, proc. n. 248/08.0TYVNG-A.P1 (empréstimos a sociedade controlada pela esposa) - 186.º/2/f) CIRE - Negócio consigo mesmo
  - RC 06.11.2012, proc. n. 434/10.2TBSRT-B.C1 (venda de imóveis a sociedade detida por companheiro da irmã) - 186.º/2/d) CIRE - Negócio consigo mesmo ou apropriação de património societário

# Critérios de interpretação do CIRE

- RC 28.05.2013, proc. n. 102/12.0TBFAG-B.C1 (venda de imóvel a sobrinho) - 186.º/2/d) CIRE - Negócio consigo mesmo ou apropriação de património societário
- **Tendência jurisprudencial** de recondução do 186.º/2 CIRE à **deslealdade**. Salvaguarda da *business judgment rule*
- O caso particular da omissão de contabilidade - 186.º/2/h) e 189.º/2 e 4 CIRE: má gestão *ou* deslealdade “presumida”...

# Critérios de interpretação do CIRE

- Responsabilidade civil de pessoas afetadas – 189.º/2 e 4 CIRE.
- Uma única **norma complexa** (proposições normativas incompletas)...
- Nexo de **causalidade**? (mas RL 23.09.2014, proc. n.º 4/13.3TBSEI-L.C1)
- Automatismo *vs* princípio da **culpa**