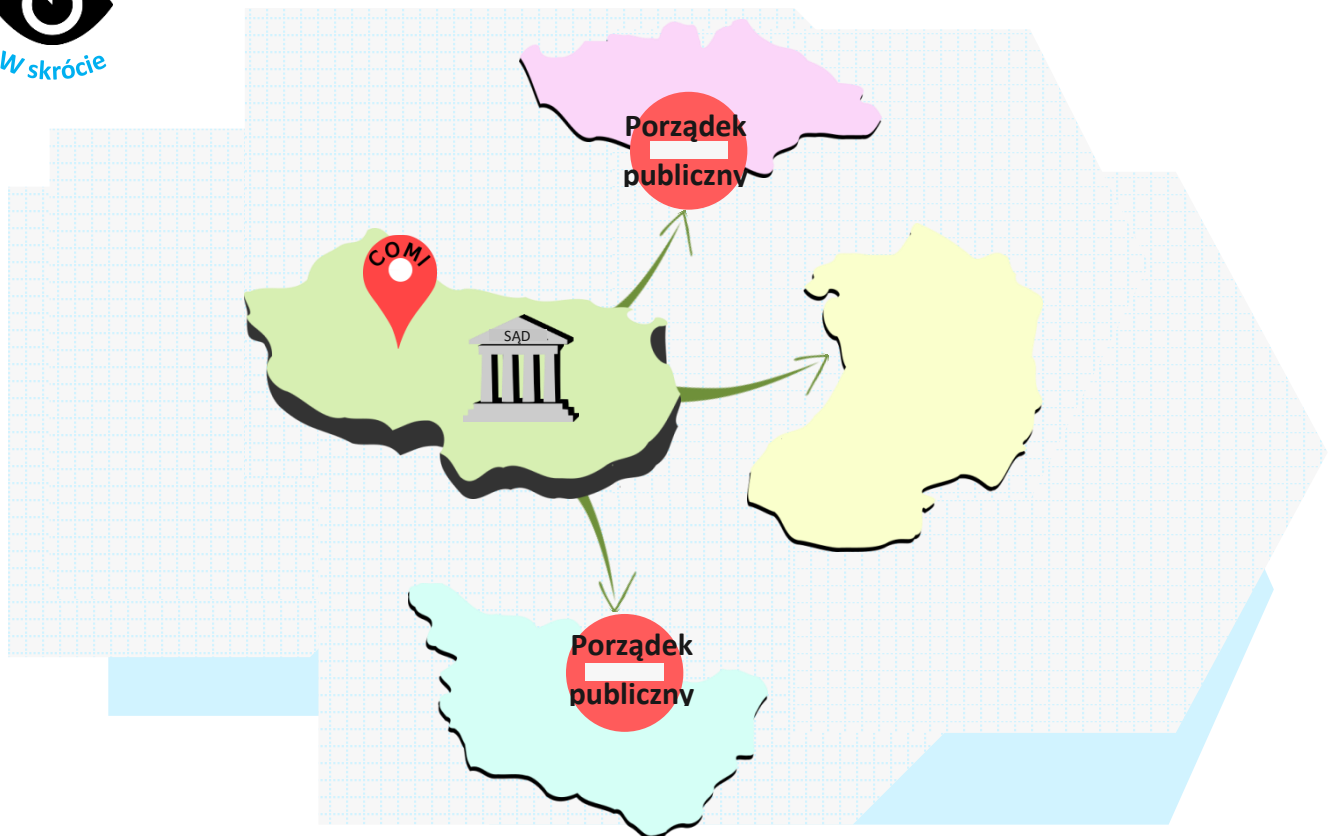


5 PORZĄDEK PUBLICZNY

Porządek publiczny stanowi granicę dla uniwersalności głównego postępowania upadłościowego. Są to, w odniesieniu do każdego z państw członkowskich, podstawowe reguły organizacji politycznej, gospodarczej, społecznej i sądowej.



W skrócie



Szerzej

Postępowanie upadłościowe nie może zostać uznane, jeżeli wywołuje skutki oczywiście sprzeczne z porządkiem publicznym innego państwa. Treść tego pojęcia nie jest identyczna dla wszystkich państw. Może być określana ustawami, regułami konstytucyjnymi czy też zasadami zawartymi w Europejskiej Konwencji o Ochronie Praw Człowieka i Podstawowych Wolności. Podstawowe prawa uczestników oraz osób trzecich nie mogą doznać uszczerbku w wyniku uznania postępowania upadłościowego; można w tym miejscu wymienić prawo własności, poszanowanie życia prywatnego, zwolnienie niektórych składników majątku spod zajęcia, ale także – prawa procesowe, jak prawo do sprawiedliwego procesu, zasada równości broni, przestrzeganie wymogów formalnych i terminów przewidzianych ustawami. Porządek publiczny stanowi gwarancję dla dłużnika, jego bliskich oraz osób trzecich. .

artykuł 33 rozp

Każde państwo członkowskie może odmówić uznania postępowania upadłościowego, wszczętego w innym państwie członkowskim, albo wykonania orzeczenia wydanego w takim postępowaniu, jeżeli takie uznanie albo wykonanie mogłoby wywołać skutki oczywiście sprzeczne z jego porządkiem publicznym, w szczególności z jego zasadami podstawowymi albo prawami i wolnościami osobistymi, gwarantowanymi jego konstytucją.

Orzecznictwo Trybunału Sprawiedliwości Unii Europejskiej:

Odwołanie do przysłówka „oczywiście” zakłada, że państwa członkowskie w sposób maksymalny ograniczają wykorzystanie tego wyjątku.

W istocie, porządek publiczny, zgodnie z orzecznictwem TSUE¹ pozostaje pojęciem prawa krajowego, ale w ramach ściśle określonych przez TSUE. TSUE sprecyzował, że porządek publiczny wchodzi w grę jedynie w wyjątkowych przypadkach, ponieważ stanowi on przeszkodę w realizacji celu, jakim jest ułatwienie swobodnego przepływu orzeczeń sądowych². Ściślej, zasada porządku publicznego może być zastosowana jedynie w celu uniknięcia niedopuszczalnego naruszenia zasady podstawowej. Naruszenie to musi stanowić oczywiste naruszenie zasady prawa, uznawanej za zasadniczą w porządku prawnym państwa uznania albo prawa uznawanego za podstawowe w tym porządku prawnym.³

Będzie to zatem dotyczyło głównie procesowego porządku publicznego.

Do porządku publicznego należą:

- prawo do sprawiedliwego procesu,
- ogólne zasady prawa wspólnotowego, których poszanowanie zapewnia Trybunał, inspirując się
- tradycjami konstytucyjnymi wspólnymi państwom członkowskim, jak również wskazówkami dostarczonymi przez Europejską Konwencję o Ochronie Praw Człowieka i Podstawowych Wolności.

Można tu wskazać ochronę prawa do otrzymania odpisów dokumentów procesowych albo prawo do uczestniczenia w postępowaniu przez wierzycieli albo ich reprezentantów, z poszanowaniem zasady równości broni:

- niektóre prawa wierzycieli,
- prawa akcjonariuszy,
- prawa pracowników,

¹ wyrok ETS z dnia 2 maja 2006 r. w sprawie Eurofood IFSC, C. 341/04 ; wyrok TSUE z dnia 21 stycznia 2010 r. w sprawie MG Probud, C. 444 /07

² wyrok TSUE z dnia 28 marca 2000 r. w sprawie Krombach, C-7/98, punkty 19 i 21

³ Wyrok w sprawie Krombach, cytowany powyżej, punkty 23 i 37

- uwzględnienie mechanizmów mających zastosowanie do gwarancji finansowych....;



Spółka „Bienvenida” posiada liczne schroniska młodzieżowe w Barcelonie i zarządza nimi. Posiada również, i zarządza, schroniskiem młodzieżowym w Paryżu. Siedziba spółki „Bienvenida” znajduje się w Barcelonie

Wobec spółki „Bienvenida” toczy się główne postępowanie upadłościowe, wszczęte w Hiszpanii.

Postępowanie to jest uznawane i wywołuje skutki prawne we wszystkich państwach członkowskich, a w szczególności – we Francji.

Jedynie naruszenie porządku publicznego mogłoby uzasadnić odmowę Francji uznania tego postępowania, ale musiałaby ona wykazać, że uznanie wywoła skutki oczywiście sprzeczne z jej porządkiem publicznym, zwłaszcza z jej zasadami podstawowymi albo prawami i wolnościami osobistymi, gwarantowanymi w jej konstytucji. Tytułem przykładu, nie stanowi naruszenia porządku publicznego niewysłuchanie przedstawicieli personelu przed wydaniem orzeczenia o wszczęciu głównego postępowania upadłościowego.

To samo dotyczy sytuacji, w której okres przed ogłoszeniem upadłości, umożliwiające uznanie za bezskuteczne dokonanych w tym czasie czynności prawnych rozporządzających majątkiem dłużnika, byłby krótszy niż przewidziany w prawie francuskim.