



NUCLEARELECTRICA

**AVIZAT,
ALEXANDRU SANDULESCU
PRESEDINTELE CONSILIULUI DE
ADMINISTRATIE**

NOTA

privind aprobarea atragerii raspunderii persoanelor care au ocupat functia de Director general al Societatii Nationale Nuclearelectrica S.A. in perioada 2007 – 2011 si aprobarea demararii actiunii in raspundere in conformitate cu art. 155 din Legea nr. 31/1990 pentru aducerea la indeplinire a Deciziei Curtii de Conturi nr.14/2012 pentru aplicarea masurilor de valorificare a constatarilor din Raportul de control al Curtii de Control nr.4739 din 16.05.2012 in legatura cu problematica politelor de tip Directors & Officers liability (D&O)

1. Aspecte generale/Competenta

Potrivit art. 155 din Legea nr. 31/1990 privind societatile, republicata, cu modificarile si completarile ulterioare, actiunea in raspundere contra directorilor pentru daune cauzate societatii de acestia prin incalcarea indatoririlor lor fata de societate, apartine adunarii generale ordinare a actionarilor. Hotararea de angajare a raspunderii directorilor este luata in adunarea generala ordinara prin vot secret, astfel cum rezulta din art. 130 alin. (2) din lege: "*votul secret este obligatoriu (...) pentru luarea hotararilor referitoare la raspunderea membrilor organelor de administrare, de conducere si de control a societatii*".

2. Scurt istoric

(1) In perioada 8 ianuarie 2012 – 16 mai 2012, Curtea de Conturi a Romaniei – Departamentul IV - a efectuat o actiune de verificare la S.N. Nuclearelectrica S.A. ("SNN"), cu tema "*Controlul privind situatia, evolutia si modul de administrare a patrimoniului public si privat al statului pentru perioada 2009-2011*". In urma acestei actiuni de verificare, a fost intocmit Raportul de control nr. 4739 din data de 16.05.2012 (Raportul de control sau Raportul). In cuprinsul acestui Raport, printre *constatarile* echipei de control a Curtii de Conturi s-a numarat si urmatorul aspect:

"Efectuarea de plati in suma de 139.195 EURO (571.087 lei) reprezentand contravaloarea a 2 polite de asigurare incheiate pentru administratori, inclusiv persoane din afara societatii, fara a avea baza legala pentru incheierea lor."

In Raport s-a mentionat ca si recomandare adresata conducerii societatii recuperarea sumei de 139.195 EURO (571.087 lei) inclusiv a dobanzilor legale calculate pana la data platii, in suma estimata de 58.252 lei.

(2) Fata de acest Raport de control (in forma sa finala, respectiv dupa concilierea realizata cu reprezentantii Curtii de Conturi), SNN a formulat, la data de 29.05.2012, Obiectiuni,

Societatea Nationala NUCLEARELECTRICA S.A.

Strada Polona, nr. 65, sector 1, 010494, Bucuresti, Romania; Tel +4021 203 82 00, Fax +4021 316 94 00;

Nr. ordine Registrul Comertului: J40/7403/1998, Cod unic de inregistrare: 10874881,

Capital social subscris si varsat: 3.012.210.410 lei

office@nuclearelectrica.ro, www.nuclearelectrica.ro

inregistrate la SNN sub nr. 5242/29.05.2012 si la Curtea de Conturi a Romaniei sub nr. 97885/30.05.2012.

- (3) Obiectiunile SNN nu au fost retinute de catre Curtea de Conturi a Romaniei si Curtea de Conturi a Romaniei – Departamentul IV – a emis Decizia nr. 14 din 15.06.2012 (Decizia) privind inlaturarea deficientelor constatate si consemnate in Raportul de control nr. 4739 din 16.05.2012.
- (4) Decizia nr. 14/15.06.2012 prevede la pct. 10 urmatoarele: *“Conducerea SN Nuclearelectrica S.A. va dispune masuri si va urmari intrarea in legalitate privind incheierea de polite de asigurare in conformitate cu prevederile Legii nr. 31/1990 privind societatile comerciale, republicata, modificata prin Legea nr. 441/2006, art. 153 indice 12, (3), (4). Totodata, se vor dispune masuri pentru extinderea verificarilor asupra tuturor politelor de asigurare incheiate in perioada 2009 – 2011, in vederea identificarii si a altor polite de asigurare incheiate fara baza legala, a stabilirii intinderii eventualului prejudiciu, ca urmare a decontarii politelor de asigurare de tip D&O, incheiate nelegal in baza art. 17 (modificat) din Statutul SN Nuclearelectrica S.A., in conditiile in care modificarea acestui articol nu a fost discutata in sedinta AGA, pentru persoanele care detin functia de administratori si directori ai SN Nuclearelectrica SA, precum si directorii executivi si administratorii SC Energonuclear SA, fara a fi nominalizat numarul de persoane si nici numele si prenumele persoanelor asigurate, inregistrarea in contabilitate a sumelor stabilite, recuperarea acestora (inclusiv a beneficiilor nerealizate, in conditiile legii, precum si corectarea rezultatelor contabile inregistrate (pentru inlaturarea abaterii prezentate la pct. 9 din prezenta Decizie).*
- (5) Impotriva Deciziei referite mai sus, la punctul (4), SNN a formulat Contestatie, inregistrata la SNN sub nr. 6562 din 04.07.2012 si, respectiv, la Curtea de Conturi a Romaniei sub nr. 99829 din 04.07.2012.
- (6) Prin Adresa Curtii de Conturi a Romaniei – Departamentul IV – nr. IV/40.368/03.08.2012, inregistrata la SNN sub nr. 7729 din 07.08.2012, ne-a fost comunicata Incheierea nr. 89 din 02.08.2012 (Incheierea) a Comisiei de solutionare a contestatiilor din cadrul Curtii de Conturi a Romaniei prin care a fost respinsa contestatia SNN cu privire la problematica politelor de asigurare de tip D&O.
- (7) Impotriva tuturor acestor acte administrative anterior mentionate, emise de catre Curtea de Conturi a Romaniei (Raportul de control nr. 4739 din data de 16.05.2012, Decizia nr. 14 din data de 15.06.2012 si Incheierea nr. 89 din data de 02.08.2012), SNN a formulat Cerere de chemare in judecata a Curtii de Conturi a Romaniei, solicitand instantei de judecata competente – Curtea de Apel Bucuresti – sa admita aceasta Cerere si, pe cale de consecinta, sa dispuna anulara partiala a tuturor actelor administrative emise de catre Curtea de Conturi a Romaniei, ca fiind, in parte, netemeinice si nelegale.
- (8) Curtea de Apel Bucuresti, prin sentinta civila nr. 6332/07.11.2012, pronuntata in dosarul nr. 6561/2/2012, a respins actiunea SNN ca neintemeiata.
- (9) Impotriva acestei sentinte, SNN a formulat recurs la ICCJ. Prin decizia nr. 2722 din data de 10 iunie 2014 (care, in forma motivata, a fost obtinuta de SNN de la dosarul cauzei, dupa redactarea, de catre completul de judecata, a motivarii, in luna ianuarie 2015), recursul SNN a fost respins ca nefondat.

3. Obligativitatea punerii in aplicare a Deciziei Curtii de Conturi nr. 14 din 15.06.2012

Avand in vedere istoricul prezentat precum si prevederile Legii nr. 94/1992 privind organizarea si functionarea Curtii de Conturi, republicata, cu modificarile si completarile ulterioare si Regulamentului Curtii de Conturi, SNN are obligatia de a pune in aplicare masurile stabilite pentru punerea in aplicare a deciziei Curtii de Conturi nr. 14/15.06.2012.

4. Situatia care a generat prejudiciul. Raspunderea persoanelor responsabile

Problemele identificate de Curtea de Conturi vizeaza politele de asigurare incheiate in perioada 2008-2011 respectiv: polita nr.2331878728 emisa de AIG Romania pentru perioada 01.12.2008-30.11.2009 si polita nr.23318728 emisa de AIG Romania pentru perioada 01.12.2009-30.11.2010. Politele au fost prelungite pe perioade succesive de 1 an, pana la data de 31.05.2012.

Cu privire la prejudiciu, in Raportul de control, in Decizie si in Incheierea prin care a fost respinsa contestatia SNN au fost mentionate urmatoarele:

- (i) Au fost efectuate plati in suma de 139.195 EURO (571.087 lei) reprezentand contravaloarea a 2 polite de asigurare incheiate pentru administratori, inclusiv persoane din afara societatii, fara a avea baza legala pentru incheierea lor;*
- (ii) Auditorii externi recomanda recuperarea sumei de 139.195 EURO (571.087 lei), inclusiv a dobanzilor legale calculate pana la data platii, in suma estimata pana la data raportului de 58.252 lei.*
- (iii) Consecinta abaterii consta in majorarea nejustificata a cheltuielilor de exploatare cu suma de 471.538 lei, diminuarea profitului impozabil cu aceeaasi suma, diminuarea impozitului pe profit cu suma de 75.446 lei, precum si efectuarea de plati suplimentare in suma de 571.087 lei.*

In Raportul de control se mentioneaza urmatoarele:

- *„numai directorul general al SN Nuclearelectrica este persoana care trebuie sa aiba polita de asigurare pentru raspundere profesionala, conform Legii nr. 31/1990”;*
- *„legiuitorul nu obliga societatile comerciale sa incheie polite de asigurare de tip D&O”;*
- *„polita de asigurare de raspundere profesionala (la care face referire Legea 31/1990) ofera protectie asiguratului pentru daune cauzate tertilor ca urmare a erorilor, omisiunilor sau neglijentelor produse in exercitarea profesiei.”;*
- *„polita de asigurare de raspundere civila de tip D&O (Director’s & Officer’s Liability) ofera protectie pentru daune cauzate companiei/tertilor.”;*
- *„fara a se nominaliza numarul de persoane asigurate si numele acestora, in perioada 2009 – 2011, au fost incheiate pentru persoane care detin functia de administrator si directori ai SN Nuclearelectrica S.A. polite de asigurare, cu o prima de asigurare totala in valoare de 139.195 EURO (571.087 lei)...”.*

Dintre aspectele de nelegalitate ale politelor de asigurare identificate de Curtea de Conturi amintim:

- (i) incheierea politei de asigurare de tip „D&O” excede cadrului legal prevazut de Legea 31/1990. In considerentele sentintei Curtii de Apel au fost insusite constatarile Curtii de Conturi in sensul ca „asigurarea de tip Directors & Officers liability incheiata de SNN este distincta de asigurarea de raspundere civila profesionala care este impusa de Legea nr. 31/1990 respectiv ”*diferenta dintre cele doua categorii de polite de asigurare rezulta si din faptul ca polita de asigurare de raspundere profesionala ofera protectie asiguratului pentru daune*

cauzate tertilor ca urmare a erorilor, omisiunilor sau neglijentelor produse in exercitarea profesiei iar polita de asigurare de raspundere civila de tip D&O ofera protectie pentru daune cauzate companiei/tertilor.”

- (ii) in Procesul Verbal al Adunarii Generale din data 05.12.2007 nu s-a discutat modificarea art 17 din Actul Constitutiv;
- (iii) au fost asigurate persoane din afara societatii;
- (iv) nu au fost nominalizate persoanele asigurate.

In Raportul Curtii de Conturi a fost retinuta raspunderea persoanelor implicate in modificarea Actului Constitutiv SNN, respectiv a reprezentantilor actionarilor in adunarea generala a actionarilor care nu si-au respectat mandatul si au votat o forma diferita a Actului Constitutiv decat cea supusa aprobarii si a Directorului general.

In nexul causal al prejudiciului SNN intervine, in principal, modificarea Actului Constitutiv prin includerea obligatiei Societatii de a incheia polite de tip D&O.

Intrucat aceasta prevedere a fost considerata nelegala de catre instantele de judecata (fara a pronunta anulara acesteia), Societatea are posibilitatea de a se indrepta impotriva persoanelor responsabile, inclusiv impotriva celor care au aprobat aceasta modificare, astfel cum acestea au fost identificate in Raportul Curtii de Conturi.

Intrucat intre Societate si reprezentantii actionarilor nu exista raporturi contractuale, antrenarea raspunderii acestora se poate face in cadrul unei actiuni in raspundere civila delictuala.

In cazul SNN, imprejurarile concrete in care au fost acceptate modificarile actului constitutiv in sedinta din 05.12.2007 conduc la concluzia ca reprezentantii Actionarilor in adunarea generala au votat modificarea Actului Constitutiv cu depasirea mandatului. Depasirea mandatului intervine independent de caracterul intentionat al acestora, respectiv daca au intentionat sa actioneze in afara limitelor stabilite de actionari sau daca exista o neglijenta din partea acestora prin neverificarea continutului Actului Constitutiv pe care l-au semnat.

Analiza mandatelor de reprezentare a relevat faptul ca mandatul a fost acordat de catre actionari pentru aprobarea actualizarii Actului Constitutiv in forma aprobata si inaintata de Consiliul de Administratie si nu in forma cuprinsa in Hotararea Adunarii Generale a Actionarilor din data de 05.12.2007 pe care reprezentantii actionarilor au semnat-o.

Directorul General care a semnat Hotararea actionarilor nr. 18/05.12.2007 este mentionat in Raportul de Control ca fiind printre persoanele care au aprobat modificarea Actului Constitutiv.

Raspunderea directorilor generali antrenata pentru modalitatea de implementare a hotararilor adunarii generale a actionarilor este o raspundere integrala fiind intemeiata pe contractul de mandat. Intrucat functia de director este remunerata, culpa acestuia va fi apreciata intr-o actiune in raspundere *in abstracto*, in sensul ca va raspunde si pentru culpa cea mai simpla (inclusiv neglijenta in supraveghere a personalului unitatii), culpa fiind in acest caz prezumata.

Desi Directorul general nu are ca si competenta semnarea hotararilor actionarilor precum si faptul ca aceasta ar fi fost oricum valabila si fara semnatura acestuia, totusi nu pot fi ignorate urmatoarele:

- Raportul curtii de conturi il mentioneaza in mod expres ca fiind persoana responsabila;
- Directorul general era si membru al Consiliului de Administratie care avizase o alta

forma de Act Constitutiv si, in baza obligatiilor din contractul de mandat Directorul general ar fi trebuit sa atraga atentia reprezentantilor actionarilor ca forma supusa semnarii difera de cea avizata de Consiliul de Administratie.

Recuperarea sumelor stabilite cu titlu de prejudiciu se poate face pe cale litigioasa in temeiul unei cereri de chemare in judecata avand ca obiect raspunderea civila delictuala a reprezentantilor actionarilor in timp ce, pentru antrenarea raspunderii directorului general, va putea fi formulata o actiune in atragerea raspunderii reglementata de Legea nr.31/1990.

In baza dispozitiilor speciale ale legii, preluarea, de catre directori, a atributiilor de gestiune si de reprezentare a societatii din portofoliul consiliului de administratie este insotita de un regim de raspundere cvasi-identic cu cel al administratorilor.

Subliniem faptul ca Directorilor generali in functie in perioada 2007 – 2011 li se poate retine o culpa in masura in care acestia aveau obligatia de supraveghere si control asupra activitatii salariatilor, aveau obligatia respectarii prevederilor legale, prevederilor Actului Constitutiv si Hotararilor actionarilor.

Avand in vedere cele de mai sus, in aplicarea masurii dispuse conducerii **SN Nuclearelectrica SA prin Decizia nr.14/2012 pentru aplicarea masurilor de valorificare a constatarilor din Raportul de control al Curtii de Conturi nr.4739 din 16.05.2012** cu tema “*Controlul privind situatia, evolutia si modul de administrare a patrimoniului public si privat al statului pentru perioada 2009-2011*”, mentionam faptul ca SNN va initia o actiune in instanta prin care va solicita achitarea prejudiciului S.N. Nuclearelectrica S.A. **in quantum estimat de 139.195 EURO (571.087 lei)** (la care se va adauga dobanda legala cu titlu de beneficiu nerealizat si actualizarea cu indicele de inflatie) nu numai persoanelor care au ocupat functia de Director general al SNN in perioada 2007 – 2011 ci si reprezentantilor actionarilor in adunarea generala a actionarilor la sedinta din data de 05.12.2007 si altor persoane identificate ca avand o contributie la producerea prejudiciului constatat de Curtea de Conturi.

5. Propuneri

Avand in vedere cele de mai sus supunem aprobarii Adunarii Generale Ordinare a Actionarilor SNN urmatoarele:

1. **Aprobarea** atragerii raspunderii persoanelor care au ocupat functia de Director general al SNN in perioada 2007 - 2011 in aplicarea masurii dispuse conducerii **S.N. Nuclearelectrica S.A. prin Decizia nr. 14/2012 pentru aplicarea masurilor de valorificare a constatarilor din Raportul de control al Curtii de Conturi nr. 4739 din 16.05.2012** cu tema “*Controlul privind situatia, evolutia si modul de administrare a patrimoniului public si privat al statului pentru perioada 2009-2011*”, pentru recuperarea prejudiciului constatat de Curtea de Conturi.
2. **Aprobarea** demararii actiunii in raspundere in conformitate cu prevederile art. 155 din Legea nr. 31/1990 impotriva persoanelor care au ocupat functia de Director general al SNN in perioada 2007 - 2011 pentru recuperarea prejudiciului S.N. Nuclearelectrica S.A. **in quantum estimat de 139.195 EURO (571.087 lei)** (la care se va adauga dobanda legala cu titlu de beneficiu nerealizat si actualizarea cu indicele de inflatie), reprezentand contravaloarea a 2 polite de asigurare incheiate pentru administratori, inclusiv persoane din afara societatii, fara a avea baza legala pentru incheierea lor.

- 3. Imputernicirea** Directorului General pentru reprezentarea societatii, semnarea si promovarea cererii de chemare in judecata in fata instantelor de judecata competente in temeiul art. 155 din Legea nr. 31/1990.

Director Directia Juridica si Afaceri Corporatiste
Laura Constantin

Sef Departament Contencios
Codrut Tudor