



ROMÂNIA
JUDEȚUL ARAD
MUNICIPIUL ARAD
CONSILIUL LOCAL

HOTĂRÂREA nr. 101

din 28 februarie 2023

*privind respingerea Plângerii prealabile formulate împotriva Hotărârii nr. 740/2022
a Consiliului Local al Municipiului Arad*

Având în vedere inițiativa Primarului Municipiului Arad, exprimată în Referatul de aprobare nr. 14077/22.02.2023,

Analizând Raportul de specialitate elaborat de Direcția Patrimoniu Serviciul Evidență și Administrare Domeniul Public - Compartimentul Guvernanță Corporativă nr. 14078/22.02.2023,

Ținând cont de Plângerea prealabilă înregistrată la Primăria Municipiului Arad sub nr. 5.185/25.01.2023, formulată de Grupul consilierilor locali ai partidului Uniunea Salvați România (USR) din Consiliul Local al Municipiului Arad, prin Cabinet de Avocat Duruș Vlad-Emanuel, prin care se solicită revocarea Hotărârii Consiliului Local al Municipiului Arad nr. 740 din 22 decembrie 2022 privind majorarea capitalului social al SC Recons SA Arad,

Analizând prevederile Hotărârii Consiliului Local al Municipiului Arad nr. 740 din 22 decembrie 2022 privind majorarea capitalului social al SC Recons SA și ale Hotărârii Consiliului Local al Comunei Zimandu Nou nr. 143/2022 privind participarea UAT Comuna Zimandu Nou la majorarea capitalului social la SC Recons SA Arad, prin aport în numerar echivalentul unei acțiuni,

Având în vedere prevederile Hotărârii Consiliului Local al Municipiului Arad nr. 278 din 25 august 2016 pentru modificarea Hotărârii nr. 107/2012, privind mandatarea reprezentanților în adunările generale ale acționarilor pentru modificarea actelor constitutive ale societăților comerciale de sub autoritatea Consiliului Local al Municipiului Arad,

Luând în considerare prevederile art. II pct. 2, pct. 16, pct. 24, art. IV, art. V alin. (2)-(4) și art. VII alin. (1) din Ordonanța de Urgență a Guvernului nr. 133/2022 pentru modificarea și completarea Ordonanței de urgență a Guvernului nr. 92/2021 privind regimul deșeurilor, precum și a Legii serviciului de salubritate a localităților nr. 101/2006,

În conformitate cu prevederile legale ale art. 2 lit. h), art. 3 alin. (4), art. 23 alin. (1) lit. a), art. 27 alin. (1), art. 28 alin. (1), alin. (2) lit. b), alin. (2¹), art. 34 alin. (6) din Legea serviciilor comunitare de utilități publice nr. 51/2006, republicată, cu modificările și completările ulterioare,

În considerarea Legii societăților nr. 31/1990, republicată, cu modificările și completările ulterioare,

Luând în considerare adoptarea hotărârii cu 15 voturi pentru și 7 voturi împotriva (22 consilieri prezenți din totalul de 23),

În temeiul art. 129 alin. (1), alin. (2) lit. d), alin. (14), art. 139 alin. (1) alin. (3) lit. g) și art. 196 alin. (1) lit. a) din Ordonanța de Urgență a Guvernului nr. 57/2019 privind Codul administrativ, cu modificările și completările ulterioare,

CONSILIUL LOCAL AL MUNICIPIULUI ARAD

adoptă prezenta
HOTĂRÂRE:

Art. unic. Se respinge ca neîntemeiată și nefondată cererea formulată de către Grupul consilierilor locali ai partidului Uniunea Salvați România (USR) din Consiliul Local al Municipiului Arad, prin Cabinet de Avocat Duruș Vlad-Emanuel, înregistrată la Primăria Municipiului Arad sub nr. 5.185/25.01.2023, cu titlu de Plângere prealabilă, prin care se solicită revocarea Hotărârii Consiliului Local al Municipiului Arad nr. 740 din 22 decembrie 2022 privind majorarea capitalului social al SC Recons SA Arad, cu motivația prevăzută în Raportul de specialitate elaborat de Direcția Patrimoniu nr. 14078/22.02.2023, care constituie Anexa, parte integrantă din prezenta hotărâre.

PREȘEDINTE DE ȘEDINȚĂ
Ioan GAMAN

Contrasemnează pentru legalitate
SECRETAR GENERAL
Lilioara STEPANESCU

ROMÂNIA
JUDEȚUL ARAD
MUNICIPIUL ARAD
CONSILIUL LOCAL

PROIECT
Nr. ____/____.2023

Avizat
SECRETAR GENERAL

H O T Ă R Ă R E A nr. ____
din _____ 2023

*privind respingerea Plângerii prealabile formulate împotriva Hotărârii nr. 740/2022
a Consiliului Local al Municipiului Arad*

Având în vedere inițiativa Primarului Municipiului Arad, exprimată în Referatul de aprobare nr. ____/____.02.2023,

Analizând Raportul de specialitate elaborat de Direcția Patrimoniu Serviciul Evidență și Administrare Domeniul Public - Compartimentul Guvernanță Corporativă nr. ____/____.02.2023,

Ținând cont de Plângerea prealabilă înregistrată la Primăria Municipiului Arad sub nr. 5.185/25.01.2023, formulată de Grupul consilierilor locali ai partidului Uniunea Salvați România (USR) din Consiliul Local al Municipiului Arad, prin Cabinet de Avocat Duruș Vlad-Emanuel, prin care se solicită revocarea Hotărârii Consiliului Local al Municipiului Arad nr. 740 din 22 decembrie 2022 privind majorarea capitalului social al SC Recons SA Arad,

Analizând prevederile Hotărârii Consiliului Local al Municipiului Arad nr. 740 din 22 decembrie 2022 privind majorarea capitalului social al SC Recons SA și ale și Hotărârii Consiliului Local al Comunei Zimandu Nou nr. 143/2022 privind participarea UAT Comuna Zimandu Nou la majorarea capitalului social la SC Recons SA Arad, prin aport în numerar echivalentul unei acțiuni,

Având în vedere prevederile Hotărârii Consiliului Local al Municipiului Arad nr. 278 din 25 august 2016 pentru modificarea Hotărârii nr. 107/2012, privind mandatarea reprezentanților în adunările generale ale acționarilor pentru modificarea actelor constitutive ale societăților comerciale de sub autoritatea Consiliului Local al Municipiului Arad,

Luând în considerare prevederile art. II pct. 2, pct. 16, pct. 24, art. IV, art. V alin. (2)-(4) și art. VII alin. (1) din Ordonanța de Urgență a Guvernului nr. 133/2022 pentru modificarea și completarea Ordonanței de urgență a Guvernului nr. 92/2021 privind regimul deșeurilor, precum și a Legii serviciului de salubritate a localităților nr. 101/2006,

În conformitate cu prevederile legale ale art. 2 lit. h), art. 3 alin. (4), art. 23 alin. (1) lit. a), art. 27 alin. (1), art. 28 alin. (1), alin. (2) lit. b), alin. (2¹), art. 34 alin. (6) din Legea serviciilor comunitare de utilități publice nr. 51/2006, republicată, cu modificările și completările ulterioare,

În considerarea Legii societăților nr. 31/1990, republicată, cu modificările și completările ulterioare,

În temeiul art. 129 alin. (1), alin. (2) lit. d), alin. (14), art. 139 alin. (1) alin. (3) lit. g) și art. 196 alin. (1) lit. a) din Ordonanța de Urgență a Guvernului nr. 57/2019 privind Codul administrativ, cu modificările și completările ulterioare,

CONSILIUL LOCAL AL MUNICIPIULUI ARAD

adoptă prezenta
H O T Ă R Ă R E:

Art. unic. Se respinge ca neîntemeiată și nefondată cererea formulată de către Grupul consilierilor locali ai partidului Uniunea Salvați România (USR) din Consiliul Local al Municipiului Arad, prin Cabinet de Avocat Duruș Vlad-Emanuel, înregistrată la Primăria Municipiului Arad sub nr. 5.185/25.01.2023, cu titlu de Plângere prealabilă, prin care se solicită revocarea Hotărârii Consiliului Local al Municipiului Arad nr. 740 din 22 decembrie 2022 privind majorarea capitalului social al SC Recons SA Arad, cu motivația prevăzută în Raportul de specialitate elaborat de Direcția Patrimoniu nr. _____/____.02.2023, care constituie Anexa, parte integrantă din prezenta hotărâre.

PREȘEDINTE DE ȘEDINȚĂ

SECRETAR GENERAL

Lilioara STEPANESCU

PRIMARUL MUNICIPIULUI ARAD

Nr. ____/____.02.2023

Primarul Municipiului Arad,

În temeiul prevederilor art. 136 alin. (8) lit. a) din Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 57/2019 privind Codul administrativ, cu modificările și completările ulterioare, îmi exprim inițiativa de promovare a unui Proiect de hotărâre *privind respingerea Plângerii prelabile formulate împotriva Hotărârii nr. 740/2022 a Consiliului Local al Municipiului Arad* în susținerea căruia formulez următorul

REFERAT DE APROBARE

Prin Plângerea prelabilă înregistrată la Primăria Municipiului Arad sub **nr. 5.185/25.01.2023**, formulată de Grupul consilierilor locali ai partidului Uniunea Salvați România (USR) din Consiliul Local al Municipiului Arad, prin Cabinet de Avocat Duruș Vlad-Emanuel, se solicită revocarea Hotărârii Consiliului Local al Municipiului Arad nr. 740 din 22 decembrie 2022 *privind majorarea capitalului social al SC Recons SA Arad*.

Prin intrarea în vigoare a Ordonanței de Urgență a Guvernului nr. 133/2022 pentru modificarea și completarea Ordonanței de Urgență a Guvernului nr. 92/2021 privind regimul deșeurilor, precum și a Legii serviciului de salubritate a localităților nr. 101/2006 se aduc anumite modificări cadrului legislativ care reglementează activitatea în cadrul Stației de Sortare Arad, respectiv a activității de sortare a deșeurilor reciclabile provenite din cele trei zone ale județului Arad.

Pe cale de consecință, în vederea conformării la prevederile Ordonanței de Urgență a Guvernului nr. 133/2022 în ceea ce privește desfășurarea activității de sortare a deșeurilor reciclabile în Stația de Sortare Arad, a fost necesară transformarea operatorului SC Recons SA în **operator regional** definit potrivit prevederilor art. 2 lit. h) din Legea serviciilor comunitare de utilități publice nr. 51/2006, republicată, cu modificările și completările ulterioare: „*Operatorul regional se înființează în baza hotărârilor adoptate de autoritățile deliberative ale unităților administrativ-teritoriale membre ale unei asociații de dezvoltare intercomunitară având ca scop serviciile de utilități publice, fie prin înființarea unei noi societăți, fie prin participarea la capitalul social al unuia dintre operatorii existenți deținut de o unitate administrativ-teritorială membră a asociației de dezvoltare intercomunitară în conformitate cu prevederile Legii nr. 31/1990, republicată, cu modificările și completările ulterioare*”.

Astfel, a fost adoptată Hotărârea Consiliului Local al Municipiului Arad nr. 740 din 22 decembrie 2022 *privind majorarea capitalului social al SC Recons SA Arad*, în conformitate cu prevederile legale în vigoare.

Față de cele prezentate, consider necesară și oportună promovarea unui Proiect de hotărâre *privind respingerea Plângerii prelabile formulate împotriva Hotărârii nr. 740/2022 a Consiliului Local al Municipiului Arad*, fapt pentru care propun adoptarea unei hotărâri de respingere a cererii de revocare a Hotărârii nr. 740 din 22 decembrie 2022 *privind majorarea capitalului social al SC Recons SA Arad* ca neîntemeiată și nefondată.

p. PRIMAR
Călin BIBART
VICEPRIMAR
Lazăr FAUR

PRIMĂRIA MUNICIPIULUI ARAD

RAPORT DE SPECIALITATE

Prin Referatul de aprobare înregistrat cu nr. ____/____.02.2023, domnul Călin Bibarț, Primarul Municipiului Arad, propune promovarea unui Proiect de hotărâre *privind respingerea Plângerii prelabile formulate împotriva Hotărârii nr. 740/2022 a Consiliului Local al Municipiului Arad.*

De asemenea, prin Plângerea prelabilă înregistrată la Primăria Municipiului Arad sub nr. 5.185/25.01.2023, formulată de Grupul consilierilor locali ai partidului Uniunea Salvați România (USR) din Consiliul Local al Municipiului Arad, prin Cabinet de Avocat Duruș Vlad-Emanuel, se solicită revocarea Hotărârii Consiliului Local al Municipiului Arad nr. 740 din 22 decembrie 2022 *privind majorarea capitalului social al SC Recons SA Arad.*

Prin intrarea în vigoare a Ordonanței de Urgență a Guvernului nr. 133/2022 pentru modificarea și completarea Ordonanței de Urgență a Guvernului nr. 92/2021 privind regimul deșeurilor, precum și a Legii serviciului de salubritate a localităților nr. 101/2006 se aduc anumite modificări cadrului legislativ care reglementează activitatea în cadrul Stației de Sortare Arad, respectiv a activității de sortare a deșeurilor reciclabile provenite din cele trei zone ale județului Arad.

Pe cale de consecință, în vederea conformării la prevederile Ordonanței de Urgență a Guvernului nr. 133/2022 în ceea ce privește desfășurarea activității de sortare a deșeurilor reciclabile în Stația de Sortare Arad, a fost necesară transformarea operatorului SC Recons SA în **operator regional** definit potrivit prevederilor art. 2 lit. h) din Legea serviciilor comunitare de utilități publice nr. 51/2006, republicată, cu modificările și completările ulterioare: „*Operatorul regional se înființează în baza hotărârilor adoptate de autoritățile deliberative ale unităților administrativ-teritoriale membre ale unei asociații de dezvoltare intercomunitară având ca scop serviciile de utilități publice, fie prin înființarea unei noi societăți, fie prin participarea la capitalul social al unuia dintre operatorii existenți deținut de o unitate administrativ-teritorială membră a asociației de dezvoltare intercomunitară în conformitate cu prevederile Legii nr. 31/1990, republicată, cu modificările și completările ulterioare*”.

Astfel, a fost adoptată Hotărârea Consiliului Local al Municipiului Arad nr. 740 din 22 decembrie 2022 *privind majorarea capitalului social al SC Recons SA Arad.*

În acest sens, în temeiul atribuțiilor specifice în domeniu prevăzute la art. 129 alin. (1) și art. 136 alin. (8) lit. b) din Ordonanța de Urgență a Guvernului nr. 57/2019 privind Codul administrativ, cu modificările și completările ulterioare, se solicită Consiliului Local al Municipiului Arad analizarea și aprobarea Proiectului de hotărâre *privind respingerea Plângerii prelabile formulate împotriva Hotărârii nr. 740/2022 a Consiliului Local al Municipiului Arad*, oportunitatea și necesitatea acestuia fiind analizate de compartimentul de specialitate ale Primăriei Municipiului Arad în cele ce urmează.

Prevederile art. 2 lit. h) din Legea serviciilor comunitare de utilități publice nr. 51/2006, republicată, cu modificările și completările ulterioare, reglementează **două situații în care este posibilă și legală înființarea operatorului regional:**

Operatorul regional se înființează în baza hotărârilor adoptate de autoritățile deliberative ale unităților administrativ-teritoriale membre ale unei asociații de dezvoltare intercomunitară având ca scop serviciile de utilități publice:

- 1) fie prin **înființarea unei noi societăți**;
- 2) fie prin **participarea la capitalul social** al unuia dintre operatorii existenți deținut de o unitate administrativ-teritorială membră a asociației de dezvoltare intercomunitară în conformitate cu prevederile Legii nr. 31/1990, republicată, cu modificările și completările ulterioare”.

Municipiul Arad a aprobat **majorarea capitalului social** al SC Recons în baza Scrisorii de intenție pentru participarea cu o acțiune **la majorarea capitalului social existent al SC Recons în vederea transformării acestuia în operator regional**, înregistrată la Primaria Municipiului Arad cu nr. 95504/12.12.2022 în condițiile **art. 2 lit. h) teza a doua** din Legea serviciilor comunitare de utilități publice nr. 51/2006, republicată, cu modificările și completările ulterioare, legea specială restricționând participarea oricărei persoane juridice la majorarea capitalului social, reglementând această necesitate, cu scopul îndeplinirii prevederilor legale pentru desfășurarea serviciului de utilitate publică.

Teza a doua a art. 2 lit. h) „ participarea la capitalul social al unuia dintre operatorii existenți deținut de o unitate administrativ-teritorială membră a asociației de dezvoltare intercomunitară, ” reprezintă o derogare de la procedura prevăzută de art. 216 - a dreptului de preferință și a subscrierii publicului, reglementată prin Legea societăților nr. 31/1990, republicată, cu modificările și completările ulterioare.

Din punct de vedere juridic, atât timp cât legea ulterioară restrânge sfera participanților la majorarea capitalului social pentru realizarea în bune condiții a unui serviciu public și fiind în prezența aplicabilității a două acte normative care au aceeași forță juridică, considerăm admisibilă derogarea atât de la exercitarea dreptului de preferință, cât și de la subscrierea publicului.

Mai mult decât atât, Curtea Constituțională a reținut faptul că **nu este întemeiată aplicabilitatea în sens restrictiv al unui articol de lege, datorită faptului că este necesară o analiză amplă a fiecărui domeniu căreia îi este aplicabilă**, astfel este necesar ca Municipiul Arad, precum și societatea să aplice prevederile legale ținând seamă de legislația în domeniul specific, anume serviciile comunitare de utilități publice, care constituie obiectul gestiunii delegate.

În acest sens, sub aspect legislativ, a fost reglementat un cadru care să permită respectarea condițiilor legale de salubritate, ca urmare a constatării în practică a desfășurării serviciului de salubritate în localități, respectiv a activității de sortare a deșeurilor reciclabile (provenite din cele trei zone ale județului Arad), cu scopul de a facilita serviciul antementionat și de a armoniza legislația în vigoare.

Astfel, în considerarea celor de mai sus, concluzionăm faptul că nu este necesară aplicarea procedurii reglementate de art. 216 „ *Exercitarea dreptului de preferință se va putea realiza numai în interiorul termenului hotărât de adunarea generală sau de consiliul de administrație, respectiv directorat, în condițiile art. 220¹ alin. (4), dacă actul constitutiv nu prevede alt termen. În toate situațiile, termenul acordat pentru exercitarea drepturilor de preferință nu poate fi mai mic de o lună de la data publicării hotărârii adunării generale, respectiv a deciziei consiliului de administrație/directoratului, în Monitorul Oficial al României, Partea a IV-a. După expirarea acestui termen, acțiunile vor putea fi oferite spre subscriere publicului.* ” argumentând în cele ce urmează.

În doctrină a fost reținut faptul că apariția unor împrejurări poate determina în anumite cazuri și condiții, modificări ale societății în cursul vieții sale sociale, realizabile juridic prin modificarea actului constitutiv.

Reglementarea modificării actului constitutiv din Titlul IV al Legii 31/1990 se întregeste cu dispozițiile art. 113, care reglementează competența adunării generale extraordinare - organul în măsură să hotărască asupra oricărei modificări.

În doctrina s-a apreciat ca reprezintă modificări ale actului constitutiv cele enumerate în titlurile IV și VI din Legea nr. 31/1990 printre care și majorarea capitalului social.

Cel mai important aspect de reținut este faptul că ne regăsim într-o situație recunoscută de doctrinari ca fiind legală și încadrată la modificarea actului constitutiv de majorare a capitalului social.

Așadar, o primă constatare se impune a fi precizată: actul constitutiv poate fi modificat din punct de vedere juridic prin voința comună a **tuturor asociaților (a se reține că suntem în prezența unui singur asociat la data modificării)** cu respectarea condițiilor de formă și de fond care s-au cerut îndeplinite la momentul perfectării lui.

Contractul de societate fiind opera voinței asociaților exprimată în armonie cu principiul libertății convențiilor, el poate fi modificat tot prin voința comună a asociaților căci ceea ce s-a făcut *mutuum consensus* poate fi desfăcut *mutuum dissensus*.

Conform art. 113: „, Adunarea generală extraordinară se întrunește ori de câte ori este necesar a se lua o hotărâre pentru: **f) majorarea capitalului social;**”

Observăm faptul că procedura reglementată prin Legea nr. 31/1990, este mult mai amplă și a fost respectată în coroborare cu celelalte prevederi legale aplicabile.

Mai mult decât atât, odată cu **aplicarea derogatorie a prevederilor art. 2 lit. h) din Legea serviciilor comunitare de utilități publice nr. 51/2006, republicată, cu modificările și completările ulterioare, imperios necesară** ca urmare a intrării în vigoare a Ordonanței de Urgență a Guvernului nr. 133/2022 pentru modificarea și completarea Ordonanței de Urgență a Guvernului nr. 92/2021 privind regimul deșeurilor, precum și a Legii serviciului de salubritate a localităților nr. 101/2006, **a fost îndeplinită și condiția ca societatea să fie constituită din minim doi acționari.**

Menționăm considerentele reținute de către **Comisia de drept comercial de pe lângă Camera de Comerț și Industrie a României**, care prin avizul nr. 5 din 6 mai 1993⁸, considerând că procedura de îndeplinit urmează să parcurgă fazele inerente pentru înființarea fiecărei societăți, **cu unele adaptări inevitabile.**

Cert este că ne aflăm în această situație, în care **inevitabil este necesară adaptarea procedurii conform legislației în vigoare**, mai exact a prevederilor art. 2 lit. h) din Legea serviciilor comunitare de utilități publice nr. 51/2006, republicată, cu modificările și completările ulterioare, care presupune aplicarea procedurii astfel încât să corespundă anumitor cerințe prevăzute de actele normative în vigoare.

În susținerea proiectului de hotărâre, învederăm prevederile legale ale art. 27 din Legea serviciilor comunitare de utilități publice nr. 51/2006, republicată, cu modificările și completările ulterioare:

„ (1) Regulile de guvernare corporativă prevăzute de Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 109/2011 privind guvernarea corporativă a întreprinderilor publice, cu modificările și completările ulterioare, aprobată cu modificări și completări prin Legea nr. 111/2016, se aplică în mod corespunzător și operatorilor regionali prevăzuți la art. 2 lit. h).

(2) În sensul dispozițiilor art. 2 pct. 3 din Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 109/2011 cu modificările și completările ulterioare, aprobată cu modificări și completări prin Legea nr. 111/2016, în cazul în care mai multe unități administrativ-teritoriale participă, prin asociere, la

capitalul social al unei societăți sau la patrimoniul unei regii autonome, atribuțiile de autoritate publică tutelară se exercită de unitatea administrativ-teritorială desemnată sau entitatea asociativă constituită conform prevederilor legale, după caz, așa cum sunt prevăzute în actul constitutiv/de înființare.

(3) Prin excepție de la prevederile alin. (2), pentru operatorii cărora li s-a delegat gestiunea serviciului de utilități publice, în baza unui contract de delegare a gestiunii încheiat cu o asociație de dezvoltare intercomunitară, atribuțiile de autoritate tutelară se exercită de către asociația de dezvoltare intercomunitară, în numele și pe seama unităților administrativ-teritoriale.

Legislația prevede indubitabil, formă derogatorie și totodată, restricționează atribuirea managementului unor entități private, conducând la abordarea doctrinară de a nu interpreta aplicabilitatea unor articole în sens restrictiv, cu atât mai mult cu cât prevederile derogatorii au intrat în vigoare ulterior legii de înființare.

„Art. 34 alin. (6) Operatorii subordonați autorităților administrației publice locale, având statut de societăți reglementate de Legea nr. 31/1990, republicată, cu modificările și completările ulterioare, cu capital al unităților administrativ-teritoriale, respectiv operatorii regionali, care au beneficiat de un contract de delegare a gestiunii prin atribuire directă, nu pot fi privatizați, nu pot atribui managementul unor entități private și nu se pot asocia pe toată durata contractului de delegare a gestiunii. - Legea serviciilor comunitare de utilități publice nr. 51/2006, republicată, cu modificările și completările ulterioare.”

Or, existând această interdicție este evident că procedura de subscriere urmează forma legală restricționată conform dispozițiilor legale în vigoare.

Contrar susținerilor din considerentele plângerii prealabile menționăm că este necesar a se distinge între **trei prevederi legale** care creează confuzie dacă nu sunt tratate în raport de procedurile aplicabile și de forma de aprobare a acestora.

I. Precizăm faptul că dreptul de preempțiune al Municipiului Arad la cumpărarea/preluarea acțiunilor societății care se înstrăinează de către ceilalți acționari era prevăzut la pg. 3 din cuprinsul Actului constitutiv al SC Recons SA Arad din data de 31 august 2022, în vigoare la data adoptării Hotărârii Consiliului Local al Municipiului Arad nr. 740 din 22 decembrie 2022.

Actuala formă a Actului constitutiv al SC Recons SA Arad actualizat la data de 27 decembrie 2022 și care este în vigoare în prezent a păstrat dreptul de preempțiune prevăzut al Municipiului Arad la cumpărarea/preluarea acțiunilor societății care se înstrăinează de ceilalți acționari conform prevederilor art. 10 din cuprinsul Actului constitutiv al SC Recons SA Arad din data de 31 august 2022.

A se vedea: „art. 10 alin. (5) *Municipiul Arad are drept de preempțiune la cumpărarea/preluarea acțiunilor societății care se înstrăinează de ceilalți acționari.*

art. 10 alin. (6) *Este nul de drept orice acord încheiat cu încălcarea dreptului de preempțiune prevăzut la alin. (5).*”

Interpretarea din punct de vedere juridic a aplicabilității prevederilor art. 216 din Legea societăților nr. 31/1990 invocat în motivarea plângerii prealabile prin raportare la prevederile art. 10 al. (5) și al. (6) din cuprinsul **Actului constitutiv al SC Recons SA Arad** este următoarea:

Municipiul Arad are posibilitatea exercitării dreptului de preempțiune reglementat în actul constitutiv prin act administrativ al administrației publice – locale la cumpărarea/preluarea acțiunilor societății care se înstrăinează de ceilalți acționari.

Din moment ce Municipiul Arad era acționar unic la momentul declanșării procedurii de majorare a capitalului social, neexistând un acționar care să înstrăineze o acțiune – (prevederea din

actul constitutiv se referă la ceilalți asociați – la plural), nu ne aflăm în ipoteza prevăzută la art. 10 din actul constitutiv.

Momentul în care prevederea din cuprinsul actului **constitutiv devine aplicabilă și poate dobândi forță juridică este ulterioară obligației** prevăzute în Legea societăților nr. 31/1990 – și anume, **societatea pe acțiuni să fie constituită din minim doi asociați.**

Cel de-al doilea acționar este Zimandul – Nou - care a dobândit calitatea de acționar ulterior adoptării hotărârii consiliului local și hotărârii adunării generale a acționarilor, datorită normelor derogatorii ale art. 2 lit. h) care conferă acest drept, **exclusiv unei unități administrativ-teritoriale membre ale unei asociații de dezvoltare intercomunitară având ca scop serviciile de utilități publice.**

II. Învederăm faptul că reglementarea prevăzută de art. 216 coroborat cu art. 220¹ din Legea societăților nr. 31/1990 invocate de către contestatori devine aplicabilă la momentul înstrăinării acțiunilor, în alte condiții decât cea prevăzută de legea specială.

În primul rând, această prevedere nu reglementează **dreptul de preferință al acționarului unic**, fiind o absurditate, ci **dreptul de preferință al acționarilor**, un drept care este opozabil ca urmare a deciziei de a se emite acțiuni pentru majorarea capitalului social, iar acționarii existenți își vor exercita acest drept de preferință **la vânzarea acțiunii de către societate.**

Dreptul de preempțiune din cuprinsul actului constitutiv **complinește dreptul de preferință al tuturor acționarilor existenți și conferă Municipiului Arad prioritate față de toți ceilalți acționari** în cazul în care sunt cel puțin trei doritori, iar Municipiul Arad datorită faptului că sunt mai mulți acționari interesați, ar putea pierde posibilitatea majorării acțiunilor nominative în numele său.

De reținut este faptul că **dreptul de preferință**, reglementat de Legea societăților nr. 31/1990 este un **drept distinct**, pe care îl pot exercita toți acționarii unei societăți pe acțiuni, nu doar Municipiul Arad.

III. Pe cale de consecință, în vederea respectării cadrului legislativ din domeniul serviciului public de salubritate a localităților și a transformării operatorului SC Recons SA în operator regional, a fost necesar ca acționariatul societății să fie constituit din minim două unități administrativ-teritoriale membre ale unei asociații de dezvoltare intercomunitară având ca scop serviciile de utilități publice și care a fost instituită legal prin aplicarea prevederilor Legii societăților nr. 31/1990 coroborată cu prevederile art. 2 lit. h) și altele din Legea serviciilor comunitare de utilități publice nr. 51/2006, republicată, cu modificările și completările ulterioare.

În acest context, trebuie ținut seamă și de ultima teză a art. 2 lit. h) „Operatorul regional este asimilat organismelor prestatoare de servicii publice prevăzute de Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 64/2009 privind gestionarea financiară a instrumentelor structurale și utilizarea acestora pentru obiectivul convergență, aprobată cu modificări prin Legea nr. 362/2009, cu modificările și completările ulterioare;”

Așa cum este definită de **art. 213** din *Legea societăților nr. 31/1990*: „Majorarea capitalului social al unei societăți prin ofertă publică de valori mobiliare și/sau prin acordarea posibilității acționarilor de a-și tranzacționa drepturile de preferință pe piața de capital este supusă prevederilor legislației specifice pieței de capital.” Or, este evident faptul că **piața de capital** este termenul general folosit pentru a desemna piața în cadrul căreia sunt vândute și cumpărate instrumente financiare.

Însă, **art. 28 alin. (2)¹** din *Legea serviciilor comunitare de utilități publice nr. 51/2006, republicată, cu modificările și completările ulterioare, lit. b) operatorul regional, respectiv operatorul, după caz, desfășoară exclusiv activități din sfera furnizării/prestării serviciilor de utilități publice destinate satisfacerii nevoilor de interes public general ale utilizatorilor de pe*

raza de competență a unităților administrativ-teritoriale membre ale asociației, respectiv a unității administrativ-teritoriale care i-a încredințat gestiunea serviciului.

c) **capitalul social al operatorului regional**, respectiv al operatorului *este deținut în totalitate de unitățile administrativ-teritoriale membre ale asociației, respectiv de unitatea administrativ-teritorială; participarea capitalului privat la capitalul social al operatorului regional/operatorului este exclusă.*

Astfel, în această situație reglementată prin lege, procedura aplicabilă **majorării capitalului social** este complinită de condiția prevăzută la art. 28 alin. (2¹) lit. b), **antementionată.**

Observăm, astfel, că legile speciale aplicabile unui domeniu, în cazul nostru, serviciilor de utilități publice pot institui unele derogări de la prevederile generale aplicabile societăților pe acțiuni și astfel revenim la interpretările doctrinei, care evidențiază în permanență necesitatea abordării legislației în vigoare în colaborare cu celelalte prevederi legale¹ și **nu prin interpretarea unui text izolat.**

De amintit faptul că în practica judiciară și nu numai, există o ierarhie a actelor juridice de care trebuie să ținem cont, iar această explicație am expus-o mai sus, amintind că legile aplicabile au forță juridică egală, iar legea generală aplicabilă societăților, se completează cu prevederile legii speciale în acest context.

Anexăm dovada îndeplinirii condițiilor în conformitate cu prevederile Legii societăților nr. 31/1990 republicată, cu modificările și completările ulterioare:

- 1). Încheierea nr. 17337/29.12.2022 a Oficiului Național al Registrului Comerțului;
- 2). Certificatul de înregistrare a mențiunii nr. 68030/28.12.2022 privind înregistrarea modificării actului constitutiv al RECONS SA.

Ținând cont de cele mai sus menționate, de expunerea celor trei prevederi legale: drept de preempțiune, drept de preferință și derogarea prevăzută de art. 28 alin. (2¹) lit. b) și art. 2 lit. h) din Legea serviciilor comunitare de utilități publice nr. 51/2006, republicată, cu modificările și completările ulterioare, de abordarea din punct de vedere juridic a aplicabilității acestora,

P R O P U N E M:

Promovarea unui proiect de hotărâre prin care să se aprobe:
Respingerea ca neîntemeiată și nefondată a plângerii prealabile formulate împotriva Hotărârii Consiliului Local al Municipiului Arad nr. 740 din 22 decembrie 2022 privind majorarea capitalului social al SC Recons SA Arad.

Nume și prenume	Funcția	Data	Semnătura
Ștefan SZUCHANSZKI	Director executiv		
Mihaela BALAȘ	Șef serviciu		
Daniela CRESTIN	Consilier		

¹ Curtea Europeană a Drepturilor Omului s-a pronunțat în mod constant, în sensul că, din cauza principiului generalității legilor, conținutul acestora nu poate prezenta o precizie absolută. De asemenea numeroase legi se folosesc de eficacitatea formulelor mai mult sau mai puțin vagi **pentru a evita o rigiditate excesivă și de a se putea adapta la schimbările de situație.** – Hotărârea din 15 noiembrie 1996, pronunțată în Cauza *Cantoni împotriva Franței*, Hotărârea nr. 24 din 2007 pronunțată în Cauza *Dragotoniou contra și Militaru – Pidhorni împotriva României*, preluate cu caracter exemplificativ în *Decizia Curții Constituționale nr. 431 din 5 octombrie 2022.*

Vizat juridic
