

**MATERIAL PRIVIND MODIFICAREA ART. 29 DIN ACTUL CONSTITUTIV AL
SOCIETĂȚII COMERCIALE, REFERITOR LA NUMĂRUL DE MEMBRI AI
CONSILIULUI DE ADMINISTRAȚIE AL ANTIBIOTICE S.A.**

1. Cadrul legal

Art. 137 alin. 1, din Legea nr. 31/1990, privind societățile comerciale : "Societatea pe acțiuni este administrată de unul sau mai mulți administratori, numărul acestora fiind totdeauna impar. Când sunt mai mulți administratori, ei constituie un consiliu de administrație."

Art. 28 alin. 2 din OUG 109/2011, privind guvernanța corporativă a întreprinderilor publice: "Consiliul de administrație este format din 5-7 membri în cazul întreprinderilor publice care îndeplinesc următoarele condiții cumulative: a) au înregistrat o cifră de afaceri în ultimul exercițiu financiar superioară echivalentului în lei al sumei de 7.300.000 euro; b) au cel puțin 50 de angajați.;"

Art. 29 din Actul Constitutiv al Antibiotice S.A. : "Componența Consiliului de Administrație. Societatea este administrată de Consiliul de Administrație format din 5 membri, persoane fizice sau juridice cu experiență în activitatea de administrare/management a unor întreprinderi publice profitabile și/sau societăți comerciale profitabile din domeniul de activitate al societății. Cel puțin doi dintre membrii Consiliului de Administrație trebuie să aibă studii economice și experiență în domeniul contabil, economic, financiar sau de audit de cel puțin 5 (cinci) ani. Majoritatea membrilor Consiliului de Administrație este formată din administratori neexecutivi și independenți. Pentru ca numirea unui administrator să fie valabilă din punct de vedere juridic, persoana numită trebuie să o accepte în mod expres. Membrii Consiliului de Administrație vor încheia o asigurare de răspundere profesională în limitele și în condițiile stabilite de Adunarea Generală a Acționarilor."

Art. 142 din Legea nr. 31/1990, privind societățile comerciale: "(1) Consiliul de administrație este însărcinat cu îndeplinirea tuturor actelor necesare și utile pentru realizarea obiectului de activitate al societății, cu excepția celor rezervate de lege pentru adunarea generală a acționarilor.

(2) Consiliul de administrație are următoarele competențe de bază, care nu pot fi delegate directorilor:

- a) stabilirea direcțiilor principale de activitate și de dezvoltare ale societății;
- b) stabilirea politicilor contabile și a sistemului de control financiar, precum și aprobarea planificării financiare;
- c) numirea și revocarea directorilor și stabilirea remunerației lor;
- d) supravegherea activității directorilor;
- e) pregătirea raportului anual, organizarea adunării generale a acționarilor și implementarea hotărârilor acesteia;
- f) introducerea cererii pentru deschiderea procedurii insolvenței societății, potrivit Legii nr. 85/2006 privind procedura insolvenței.

(3) De asemenea, nu pot fi delegate directorilor atribuțiile primite de către consiliul de administrație din partea adunării generale a acționarilor, în conformitate cu art. 114."

Art. 29¹ din OUG 109/2011, privind guvernanta corporativă a întreprinderilor publice :
"(1) În cazul în care încetarea mandatului unui administrator determină scăderea numărului administratorilor sub minimul legal, se convoacă, în condițiile Legii nr. 31/1990, republicată, cu modificările și completările ulterioare, adunarea generală ordinară a acționarilor pentru a completa numărul de membri ai consiliului de administrație cu administratori provizorii, care au mandat până la finalizarea procedurii de selecție. În acest scop, acționarii, inclusiv autoritatea publică tutelară, vor înainta către AMEPIP propuneri de candidați, aceștia putând face parte din corpul de administratori de întreprinderi publice sau putând fi candidați care nu sunt înscrși în corpul administratorilor, iar AMEPIP va evalua propunerile și va comunica rezultatele evaluării către acționari, urmând ca adunarea generală ordinară a acționarilor să numească administratorii provizorii."

Art. 34 din OUG 109/2011, privind guvernanta corporativă a întreprinderilor publice:
"(1) În cadrul consiliului de administrație sau, după caz, al consiliului de supraveghere se constituie comitetul de nominalizare și remunerare, comitetul de gestionare a riscurilor și comitetul de audit. În cazul consiliilor formate din 3 membri, funcțiile comitetului de gestionare a riscurilor se pot delega comitetului de audit, cu înștiințarea autorității publice tutelare. Prin actul constitutiv se poate stabili și posibilitatea constituirii și a altor comitete consultative.

(2) Comitetul de nominalizare și remunerare organizează sesiuni de instruire pentru membrii consiliului, formulează propuneri de remunerare a administratorilor și directorilor, cu respectarea politicii de remunerare transmise de AMEPIP, și sprijină consiliul în evaluarea propriei performanțe, precum și a performanței conducerii executive.

(2¹) Comitetul de gestionare a riscurilor asigură concordanța activităților de control cu riscurile generate de activitățile și procesele care fac obiectul controlului, identifică, analizează, evaluează, monitorizează și raportează riscurile identificate, planul de măsuri de atenuare sau anticipare a acestora, alte măsuri luate de conducerea executivă. De asemenea, este responsabil cu măsurarea solvabilității întreprinderii publice, prin raportare la atribuțiile și obligațiile uzuale ale acesteia, și informează sau, după caz, face propuneri consiliului de administrație, respectiv consiliului de supraveghere.

(3) Comitetul de audit îndeplinește atribuțiile prevăzute la art. 65 din Legea nr. 162/2017, cu modificările ulterioare.”

Art. 137² din Legea nr. 31/1990, privind societățile comerciale : “(1) În caz de vacanță a unuia sau a mai multor posturi de administrator, dacă prin actul constitutiv nu se dispune altfel, consiliul de administrație procedează la numirea unor administratori provizorii, până la întrunirea adunării generale ordinare a acționarilor.

(2) Dacă vacanța prevăzută la alin. (1) determină scăderea numărului administratorilor sub minimul legal, administratorii rămași convoacă de îndată adunarea generală ordinară a acționarilor, pentru a completa numărul de membri ai consiliului de administrație.

(3) În cazul în care administratorii nu își îndeplinesc obligația de a convoca adunarea generală, orice parte interesată se poate adresa instanței pentru a desemna persoana însărcinată cu convocarea adunării generale ordinare a acționarilor, care să facă numirile necesare.”

2. Cadrul faptic

- a. La data zilei consiliul de administrație al Antibiotice S.A. este format din 5 (cinci) administratori din care 4 (patru) administratori sunt independenți în sensul art. 138² din Legea nr. 31/1990 privind societățile comerciale.

Numărul actual de membri ai consiliului de administrație este egal cu minimul prevăzut de lege. Ori de câte ori unuia dintre membrii consiliului îi încetează mandatul din orice motiv înainte de termen (demisie, revocare, deces, alte motive de forță majoră) numărul de administratori scade sub minimul legal iar consiliul de administrație este în imposibilitatea de a-și exercita atribuțiile.

Având numărul de membri sub minimul legal, consiliul de administrație nu se poate întruni și lua decizii în legătură cu atribuțiile exclusive pe care le are prin efectul legii, astfel încât se pot produce blocaje inclusiv cu privire la aprobarea bugetului societății, pregătirea raportului anual, organizarea adunării generale a acționarilor, implementarea hotărârilor acesteia. Totodată, având numărul de membri sub minimul legal prevăzut de legislația în domeniu, societatea poate fi declarată ca inactivă de către

ANAF, cu consecința de a nu-și putea înregistra în condiții legale operațiunile fiscale (decontare TVA).

Comitetele consultative din cadrul consiliului de administrație pot fi formate doar din administratori neexecutivi iar președinții comitetelor trebuie să fie administratori independenți. În cadrul consiliilor formate din 5 membri cel mult 4 administratori pot fi independenți. Numărul comitetelor stabilit prin OUG nr. 109/2011 este de minim 3, fiind astfel dificil ca 4 administratori neexecutivi să activeze în 3 comitete cu atribuții și roluri diferite conform legislației aplicabile, respectând totodată și structura de independență cerută prin OUG nr. 109/2011 și Legea nr. 31/1990.

Soluția legală prevăzută în Legea nr. 31/1990 pentru astfel de situații, respectiv desemnarea de către consiliu a unui administrator provizoriu, poate fi fără o aplicabilitate reală în cazul în care membrii consiliului nu ajung la un acord. Într-un consiliu format dintr-un număr par de membri deciziile nu pot fi luate dacă nu există o majoritate. În acest caz desemnarea administratorilor se poate face numai de către Adunarea Generală a Acționarilor care poate fi convocată într-un termen de minim de 33 de zile, perioadă în care societatea nu ar fi administrată, iar consecințele pot fi cele mai sus menționate.

Toate aceste aspecte reprezintă riscuri semnificative în ceea ce privește administrarea firmei și respectarea principiilor de guvernanta corporativă în legătură cu care societatea este îndreptățită să adopte măsuri preventive. Prin desemnarea unui consiliu de administrație format din 7 (sapte) membri riscul ca numărul de administratori să scadă sub minimul legal este mult diminuat (ar fi necesar ca 3 administratori să își înceteze simultan mandatele, față de situația actuală când este suficientă încetarea unui singur mandat de administrator pentru ca administrarea societății să nu poată fi realizată).

- b. În 02 iulie 2023 a intrat în vigoare Legea nr. 187/2023 pentru modificarea și completarea Ordonanței de urgență a Guvernului nr. 109/2011 privind guvernanta corporativă a întreprinderilor publice, act normativ care aduce mai multe modificări inclusiv în ceea ce privește structura consiliului de administrație, numărul de mandate pe care le poate deține simultan un administrator, numărul comitetelor consultative și atribuțiile acestora.

În legătură cu aspectele menționate, forma actuală a Actului Constitutiv include prevederi conforme cu legislația anterioară apariției legii nr. 187/2023 fiind necesară actualizarea lor conform noilor cerințe legale.

Concluzii

- a. Pentru gestionarea riscurilor determinate de scăderea numărului de administratori sub minimul prevăzut de lege, consiliul de administrație propune actionarilor modificarea actului constitutiv și desemnarea unui consiliu de administrație format din 7 (șapte) membri în loc 5 (cinci) membri câți sunt în prezent.
- b. Pentru corelarea dispozițiilor Actului Constitutiv cu cele ale legislației în vigoare în ceea ce privește componenta consiliului de administrație și cea a comitetelor consultative, consiliul de administrație propune Adunării Generale a Actionarilor modificarea art. 30, 39, 41 și 42 din Actul Constitutiv și introducerea art. 40¹ în Actul Constitutiv, toate având conținutul prezentat în convocator.

Consiliul de Administrație
prin VicePreședinte/Director General

ec. Ioan NANI



Anexa la Punctul 1 de pe Ordinea de zi privind Aprobarea modificării Actului Constitutiv al Antibiotice S.A. în Adunarea Generală Extraordinară a Acționarilor

Se modifică Art. 29, Art. 30, Art. 35, Art. 39, Art. 41 și Art. 42 din Capitolul V Consiliul de Administrație în Actul Constitutiv al Antibiotice S.A. în conformitate cu noile reglementări ale O.U.G. 109/2011 privind guvernanta corporativă a întreprinderilor publice astfel:

- Art. 29 forma actuală: *“Componenta Consiliului de Administrație. Societatea este administrată de Consiliul de Administrație format din 5 membri, persoane fizice sau juridice cu experiență în activitatea de administrare/management a unor întreprinderi publice profitabile și/sau societăți comerciale profitabile din domeniul de activitate al societății. Cel puțin doi dintre membrii Consiliului de Administrație trebuie să aibă studii economice și experiență în domeniul contabil, economic, financiar sau de audit de cel puțin 5 (cinci) ani. Majoritatea membrilor Consiliului de Administrație este formată din administratori neexecutivi și independenți. Pentru ca numirea unui administrator să fie valabilă din punct de vedere juridic, persoana numită trebuie să o accepte în mod expres. Membrii Consiliului de Administrație vor încheia o asigurare de răspundere profesională în limitele și în condițiile stabilite de Adunarea Generală a Acționarilor.”*
- Art. 29 forma modificată: *“Componenta Consiliului de Administrație. Societatea este administrată potrivit sistemului unitar, printr-un consiliu de administrație format din 7 (șapte) membri, persoane fizice sau juridice, cu experiență în conducerea societăților comerciale sau a regiilor autonome. Membrii consiliului de administrație trebuie să aibă studii superioare și experiență în domeniul științelor ingineresti, economice, sociale, juridice sau în domeniul de activitate al societății de cel puțin 7 ani. Majoritatea membrilor Consiliului de Administrație este formată din administratori neexecutivi și independenți. Pentru ca numirea unui administrator să fie valabilă din punct de vedere juridic, persoana numită trebuie să o accepte în mod expres. Membrii Consiliului de Administrație vor încheia o asigurare de răspundere profesională în limitele și în condițiile stabilite de Adunarea Generală a Acționarilor.”*
- Art. 30 forma actuală: *“Nu pot fi selectați în Consiliul de Administrație mai mult de 2 membri din rândul funcționarilor publici sau a altor categorii de personal din cadrul autorităților sau instituțiilor publice. Nu va putea fi selectată în Consiliul de Administrație persoana care a deținut în societate o funcție de conducere, respectiv administrator și/sau director, și al carei mandat a încetat ca urmare a neindeplinirii obiectivelor și criteriilor de performanță și/sau management stabilite în sarcina sa. Nu poate fi selectată în Consiliul de Administrație persoana fizică care exercită concomitent mai mult de 5 mandate de administrator și/sau membru al consiliului de supraveghere în societăți pe acțiuni/întreprinderi publice al căror sediu se află pe teritoriul României.”*

- Art. 30 forma modificată: “Cel mult doi membri ai consiliului sunt funcționari publici sau personal al autorității publice tutelare sau al altor instituții sau autorități publice. Nu va putea fi selectată în Consiliul de Administrație persoana care a deținut în societate o funcție de conducere, respectiv administrator și/sau director, și al carei mandat a încetat ca urmare a neindeplinirii obiectivelor și criteriilor de performanță și/sau management stabilite în sarcina sa. O persoană fizică poate exercita concomitent cel mult 2 mandate de membru al consiliului de administrație și/sau de membru al consiliului de supraveghere în întreprinderi publice al căror sediu se află pe teritoriul României. Această prevedere se aplică în aceeași măsură persoanei fizice reprezentant al unei persoane juridice administrator sau membru al consiliului de supraveghere, precum și persoanei juridice numite administrator.”
- Art. 35 forma actuală: “Revocarea administratorilor. În cazul în care revocarea survine fără justă cauză, administratorul este îndreptățit la plata unor daune-interese”.
- Art. 35 forma modificată: “Revocarea administratorilor. În cazul în care revocarea survine fără justă cauză, administratorul revocat este îndreptățit la plata unor daune-interese în cuantum de două indemnizații lunare fixe”.
- Art. 39 forma actuală: “Comitetele Consiliului de Administrație. Consiliul de Administrație numește Comitete din care vor face parte membrii săi. În cadrul Consiliului de Administrație se vor crea în mod obligatoriu și vor funcționa Comitetul de Nominalizare și Remunerare și Comitetul de Audit, comitete cu rol consultativ, cel puțin un membru al acestora fiind administrator neexecutiv independent, în sensul Legii nr.31/1990, privind societățile comerciale.”
- Art. 39 forma modificată: “Comitetele Consiliului de Administrație. În cadrul consiliului de administrație se constituie comitetul de nominalizare și remunerare, comitetul de gestionare a riscurilor și comitetul de audit. Comitetele pot fi formate din administratori neexecutivi. Președintele fiecărui comitet este independent.”
- Art. 41 forma actuală: “Comitetul de Audit. Comitetul de Audit are în principal atribuțiile prevazute de art. 47 din OUG nr.90/2008, asigurându-se că societatea menține sisteme corespunzătoare și adecvate de raportare financiară, audit control intern, conformitate și gestiune a riscului. Cel puțin un membru al comitetului de audit trebuie să dețină experiență în aplicarea principiilor contabile sau în audit financiar. Președintele Consiliului de Administrație nu va putea fi președintele Comitetului de Audit. Președintele Comitetului va avea experiența și competențele necesare pentru a monitoriza aspectele cu privire la audit și gestiunea riscurilor. Pe parcursul exercitării mandatului, membrii Comitetului nu vor deține funcții sau calități incompatibile cu misiunea Comitetului. Atribuțiile și responsabilitățile principale ale Comitetului de Audit:

- *va examina și verifica corectitudinea situațiilor financiare consolidate anuale și interimare ale societății comerciale și a oricăror alte raportări financiare, înainte ca acestea să fie transmise Consiliului spre aprobare;*
 - *va analiza și face recomandări Consiliului cu privire la numirea, renumirea sau revocarea auditorilor externi;*
 - *va evalua periodic eficiența, independența și obiectivitatea auditorului extern și va monitoriza relația cu acesta;*
 - *va face propuneri Consiliului privind domenii specifice în care pot fi necesare verificări suplimentare din partea auditorului extern;*
 - *va analiza și aproba sfera de competență a compartimentului de Audit Intern;*
 - *va monitoriza și revizui activitatea compartimentului de Audit Intern pentru a se asigura că acesta funcționează în mod obiectiv și independent;*
 - *va monitoriza modificările care intervin la nivelul personalului departamentului de Audit Intern.”*
- Art. 41 forma modificată: “Comitetul de audit îndeplinește atribuțiile prevăzute la art. 65 din Legea nr. 162/2017, cu modificările ulterioare. Comitetul este format din administratori neexecutivi, majoritatea administratorilor fiind independenți și din care cel puțin unul este calificat ca auditor financiar conform unui document emis de către autoritatea competentă din România, din alt stat membru, dintr-un stat membru al Asociației Europene a Liberului Schimb, din Elveția sau din Regatul Unit al Marii Britanii și Irlandei de Nord, potrivit legii. Prin excepție de la această prevedere, este competentă să facă parte din Comitetul de audit al unei întreprinderi publice și persoana care are experiență de cel puțin 3 ani în audit statutar, dobândită prin participarea la misiuni de audit statutar în România, în alt stat membru, într-un stat al AELS, în Elveția sau în Regatul Unit al Marii Britanii și Irlandei de Nord sau în cadrul comitetelor de audit formate la nivelul consiliilor de administrație/supraveghere ale unor societăți/entități de interes public, dovedită cu documente.”
- Art 42 forma actuală: “Funcționarea comitetelor. Consiliul de Administrație poate crea și alte comitete consultative însărcinate cu desfășurarea de investigații și cu elaborarea de recomandări pentru Consiliu în domeniile de interes pentru activitatea societății. Cel puțin un membru al acestora va fi administrator neexecutiv independent. Comitetele consultative vor înainta Consiliului de Administrație, în mod regulat, rapoarte asupra activității lor. În cadrul tuturor comitetelor consultative deciziile se vor lua cu majoritatea voturilor exprimate. Comitetele consultative se vor întruni la sediul societății ori de câte ori este necesar, cel puțin o dată la 3 luni, la cererea oricărui dintre membrii săi. La fiecare ședință se va întocmi un proces-verbal de ședință care va cuprinde numele participanților, ordinea deliberărilor, deciziile luate, numărul de voturi întrunite și opiniile separate. Pentru validitatea deciziilor adoptate în cadrul comitetelor consultative este necesară prezența a cel puțin jumătate din numărul membrilor comitetului în cauză. Membrii comitetelor consultative pot fi reprezentați la întrunirile comitetelor doar de alți membri ai comitetului respectiv. Un membru prezent poate reprezenta un singur membru absent. Procesul verbal este semnat de către președintele de ședință și de către cel puțin un alt administrator, membru al comitetului. Participarea la reuniunile Consiliului de Administrație, precum

și la reuniunile comitetelor consultative poate avea loc și prin intermediul mijloacelor de comunicare la distanță, respectiv prin utilizarea rețelei internet.”

- Art 42 forma modificată: *“Funcționarea comitetelor. Consiliul de Administrație poate crea și alte comitete consultative însărcinate cu desfășurarea de analize și cu elaborarea de recomandări pentru Consiliu în domeniile de interes pentru activitatea societății. Consiliul de Administrație stabilește prin regulament modul de funcționare și procedura de adoptare a deciziilor în cadrul comitetelor consultative.”*

Se introduce Art. 40¹ în Capitolul V Consiliul de Administrație din Actul Constitutiv al Antibiotice S.A. în conformitate cu noile reglementări ale O.U.G. 109/2011 privind guvernanța corporativă a întreprinderilor publice astfel:

- După art 40 se introduce art 40¹ cu următorul conținut: *“Comitetul de gestionare a riscurilor. Componenta comitetului și atribuțiile sunt stabilite de consiliul de administrație. Comitetul de gestionare a riscurilor asigură concordanța activităților de control cu riscurile generate de activitățile și procesele care fac obiectul controlului, identifică, analizează, evaluează, monitorizează și raportează riscurile identificate, planul de măsuri de atenuare sau anticipare a acestora, alte măsuri luate de conducerea executivă. De asemenea, este responsabil cu măsurarea solvabilității întreprinderii publice, prin raportare la atribuțiile și obligațiile uzuale ale acesteia, și informează sau, după caz, face propuneri consiliului de administrație, respectiv consiliului de supraveghere.”*

Se introduce paragraful 4 la Art. 49 în Capitolul VI Conducerea societății din Actul Constitutiv al Antibiotice S.A. la propunerea unui acționar semnificativ astfel:

- Art 49 se introduce paragraful 4 cu următorul conținut: *“Remunerarea directorilor. În cazul în care revocarea unui director survine fără justă cauză, directorul revocat este îndreptățit la plata unor daune-interese în cuantum de două indemnizații lunare fixe”.*