



**Compania
de Apă
Buzău**

Ne pasă de apă

COMPANIA DE APA S.A. BUZĂU • Adresa Strada Spiru Haret nr. 6, Buzău
Reg. Com. J10/1610/2007 • C.U.I. RO 22987337
Capital Social 4.613.700 Lei • Call Center 0238.938
Secretariat: Tel/Fax 0238.720356/ 0238.445786
office@cabuzau.ro • call.center@cabuzau.ro • www.cabuzau.ro



Nr. 25178/09.11.2021

Nr. CA 163/09.11.2021

**Către,
Consiliul de Administrație al Companiei de Apă S.A. Buzău
Adunarea Generală a Acționarilor**

RAPORT

**Privind implementarea/punerea în executare a Deciziei Tribunalului Buzău
nr. 48/14.01.2021, pronunțată în Dosarul nr. 10348/200/2019, definitivă prin Decizia nr.
308/27.10.2021 a Curții de Apel Ploiești**

I

I.1 Prin Procesul Verbal întocmit de către Comitetul de Nominalizare și Remunerare din cadrul Consiliului de Administrație al Companiei de Apă S.A. Buzău, înregistrat sub nr. CA/57/07.05.2019, urmare a analizării gradului de realizare a indicatorilor cheie performanță ai administratorilor executivi/neexecutivi pentru exercițiul financiar 2018, s-a propus acordarea componentei variabile a indemnizației administratorilor, în număr de 5(cinci) indemnizații, în cuantum total de 18.435,00 lei brut/administrator.

I.2 Prin Decizia nr. 27 din 07.05.2019 a Consiliului de Administrație al Companiei de Apă S.A. Buzău s-a avizat acordarea componentei variabile a indemnizației aferente anului 2018 către administratorii: Zoița Manuela Claudia, Sălcuțan Lucian Alexandru și Hintă Petruș, în cuantum de 5(cinci) indemnizații brute lunare, propunere ce a fost înaintată spre aprobare Adunării Generale a Acționarilor.

I.3 Prin Hotărârea nr. 12 din data de 31.05.2019 a AGOA a fost respinsă(art. 1) propunerea de acordare a componentei variabile a remunerației administratorilor în conformitate cu Hotărârea AGA nr. 8 din data de 28.11.2018 (hotărâre prin care s-a aprobat componenta variabilă a remunerației administratorilor executivi/neexecutivi, în funcție de îndeplinirea indicatorilor cheie performanță financiari și nefinanciari aprobați de ADI Buzău 2008 prin Hotărârea nr. 20/23.10.2018) și cu Actul Adițional nr. 2/17.12.2018 la Contractul de mandat al administratorilor/executivi/neexecutivi.

II

II.1 Judecata în fond

Având în vedere Hotărârea nr. 12 din data de 31.05.2019 a AGOA prin care a fost respinsă propunerea de acordare a componentei variabile a remunerației administratorilor, Compania de Apă S.A. Buzău a fost chemată în fața instanței de judecată competente, prin cererea formulată de către reclamantii Zoița Manuela Claudia, Sălcuțan Lucian Alexandru și Hintă Petruș, înregistrată pe rolul Judecătoriei Buzău sub nr. 10348/200/2019, și prin care s-a solicitat obligarea părții la:

- plata sumei de 18.435 lei brut, pentru fiecare reclamant, reprezentând componenta variabilă a indemnizației, aferente anului 2018;
- plata dobânzii legale de la data introducerii acțiunii și până la data plății efective a sumelor ce fac obiectul litigiului;
- plata cheltuielilor de judecată.

Litigiul a fost declanșat tocmai pentru motivele expuse în cererea de chemare în judecată, și anume neaprobarea prin Hotărârea AGA a componentei variabile pentru administratori, cât și urmare a imposibilității efectuării plăților aferente de către Compania de Apă S.A. Buzău, imposibilitate motivată de decizia organului suprem, în speță Adunarea Generală a Acționarilor, așa cum a fost avizată prin Decizia Consiliului de Administrație nr. 24/04.05.2019.

Prin întâmpinarea formulată cât și prin Concluziile scrise depuse la dosarul cauzei, pârâta Compania de Apă S.A. Buzău a solicitat respingerea acțiunii, motivat de imposibilitatea executării obligațiilor ce derivă din Contractele de mandat, fără a avea girul organului suprem de conducere al societății, în speță Adunarea Generală a Acționarilor, fiind cea care are atributul decizional peste toate celelalte organe de conducere/administrare a societății.

Propunerea, însoțită de Procesul Verbal al Comitetului de Nominalizare și Remunerație din data de 07.05.2019, înaintată Consiliului de Administrație care la rândul său, după avizare prin Decizia nr. 27/07.05.2019, a fost înaintată spre aprobare Adunării Generale a Acționarilor AGOA, iar aceasta din urmă, în baza prerogativelor stabilite prin art. 111 din Legea nr. 31/1990, precum și ale art. 12.2, lit. a, b și e, și ale art. 15 din Actul Constitutiv, a hotărât respingerea propunerii de acordare a componentei variabile a remunerației administratorilor neexecutivi, hotărâre/soluție peste care Compania de Apă S.A. Buzău nu putea trece.

Pentru termenul de judecată din data de 26.11.2019 (primul termen de judecată), reclamanta Zoița Manuela Claudia formulează "cerere de renunțare la judecată", prin care înțelege să renunțe la judecată dar doar în ceea ce privește persoana acesteia, urmând ca litigiul să-și urmeze cursul în contradictoriu cu reclamantii Sălcuțan Lucian Alexandru și Hintă Petruș. Facem mențiunea că renunțarea la judecata cererii nu reprezintă și renunțarea la dreptul pretins, reclamanta având oricând dreptul, în termenul de prescripție, să-și valorifice pretinsul drept pe calea unei altei acțiuni adresate instanțelor competente.

Analizând materialul probator administrat în cauză, instanța de fond, Judecătoria Buzău, prin Sentința Civilă nr. 1109/19.03.2020, a hotărât următoarele:

- a luat act, în temeiul art. 406/Cod proc.Civ., de cererea de renunțare la judecată formulată de către reclamanta Zoița Manuela Claudia;

- a respins ca neîntemeiată cererea de chemare în judecată formulată de către reclamantii Sălcuțan Lucian Alexandru și Hintă Petruș, în contradicție cu Compania de Apă S.A. Buzău, motivat de faptul că nu putea fi admisă cererea administratorilor formulată direct în baza Contractului de mandat atâta timp cât este vorba de componenta variabilă a indemnizației, ce este supusă controlului și aprobării organului decizional, respectiv AGA.

II.2 Judecata în Apel

Față de soluția instanței de judecată pronunțată de către Judecătoria Buzău prin Sentința Civilă nr. 1109/19.03.2020, reclamantii Sălcuțan Lucian Alexandru și Hintă Petruș au formulat în termenul legal cerere de apel, prin care au solicitat modificarea sentinței apelate, în sensul admiterii capetelor de cerere, ca urmare a presupusei nelegalități a acesteia, pentru motivele arătate/consemnate prin apelul formulat.

Prin întâmpinarea formulată, intimata-pârâtă Compania de Apă S.A. Buzău, a solicitat respingerea cererii de apel formulate de către apelanții-pârâți și menținerea ca temeinică și legală a sentinței Civile nr. 1109/19.03.2020 pronunțată de către Judecătoria Buzău în Dosarul nr. 10348/200/2019.

Analizând motivele de apel din prisma criticilor formulate asupra soluției instanței de fond, Tribunalul Buzău a concluzionat faptul că pentru îndeplinirea obligațiilor, părțile răspund potrivit legislației în vigoare, iar potrivit art. 6.1 din Actul adițional nr. 2 la Contractul de mandat, administratorul/administratorii neexecutivi au dreptul la o remunerație variabilă, în funcție de îndeplinirea indicatorilor cheie performanță, așa cum au fost prevăzuți prin Anexa 2 la Hotărârea nr. 20/23.10.2018 a ADI Buzău 2008. Mai mult, societatea și-a exercitat dreptul de a pretinde administratorilor îndeplinirea obiectivelor, criteriilor și indicatorilor de performanță și să dispună măsuri de diminuare a indemnizației/remunerației administratorului, conform anexei la contract, dar nu a respectat, prin hotărârea adunării generale, obligația de a plăti o componentă anuală variabilă a remunerației pentru îndeplinirea indicatorilor asumați în planul de administrare, ce a fost stabilită prin Actul Adițional nr. 2 la Contractul de mandat în baza Hotărârii nr. 23/23.10.2018 a ADI Buzău 2008.

Potrivit procesului verbal nr. CA 57/07.05.2019 al Comitetului de Nominalizare și Remunerare, s-a analizat gradul de îndeplinire a indicatorilor cheie performanță, constatând că aceștia au fost îndepliniți 100%, iar administratorii au dreptul să primească 5(cinci) indemnizații brute lunare cu titlu de componentă variabilă a remunerației pentru anul 2018, în cuantum total de 18.435 lei brut/administrator.

Pentru aceste considerente, expuse pe larg în soluția instanței de apel, Tribunalul Buzău, prin Decizia nr. 48/14.01.2021 a admis apelul declarat de către apelanții-reclamanți Sălcuțan Lucian Alexandru și Hintă Petruș, obligând pe intimata-pârâtă Compania de Apă S.A. Buzău la:

- plata sumei de 18.435 lei brut/administrator, reprezentând componentă variabilă a indemnizației, aferentă anului 2018;
- plata dobânzii legale, începând de la data introducerii acțiunii și până la data plății efective;
- plata cheltuielilor de judecată apel în cuantum de 514 lei, pentru fiecare apelant-reclamant.

II.3 Judecata în recurs.

Față de soluția instanței de apel, Tribunalul Buzău, consfințită prin Decizia nr. 48/14.01.2021, Compania de Apă S.A. Buzău a formulat recurs în data de 26.05.2021, prin care a solicitat casarea Deciziei Tribunalului Buzău și menținerea ca temeinică și legală a sentinței Civile

nr. 1109/19.03.2020 pronunțată de către Judecătoria Buzău în Dosarul nr. 10348/200/2019, pentru motivele invocate prin cererea de recurs.

În urma analizării materialului probator și a excepției invocate de către recurenții-reclamanți, Curtea de Apel Ploiești a respins recursul formulat de către Compania de Apă S.A. Buzău, ca inadmisibil, potrivit Deciziei nr. 308/27.10.2021(necomunicată până la această dată), decizie definitivă, astfel fiind epuizate toate căile legale de atac.

III

III.1 Punerea în executare a Deciziei Civile nr. 48/14.01.2021.

Având în vedere dispozitivul Deciziei Civile nr. 48/14.01.2021, rămasă definitivă prin Decizia nr. 308/27.10.2021 a Curții de Apel Ploiești și cererea nr. 24568/03.11.2021, a reclamanților Sălcuțan Lucian Alexandru și Hintă Petruș, Compania de Apă S.A. Buzău a procedat la plata componentei variabile a indemnizației administratorilor, în cuantum de 18.435 lei brut/administrator și a dobânzii legale calculate de la data introducerii acțiunii(11.07.2019) și până la data efectivă a plății(05.11.2021).

III.2 Concluzii:

Față de cele expuse prin prezentul raport,

- Solicităm Consiliului de Administrație al Companiei de Apă S.A. Buzău/Adunării Generale a Acționarilor să ia act de faptul că societatea a dus la îndeplinire obligațiile stabilite prin dispozitivul Deciziei Civile nr. 48/14.01.2021 pronunțată de către Tribunalul Buzău în Dosarul nr. 10348/200/2019, prin acordarea către administratorii Sălcuțan Lucian Alexandru și Hintă Petruș a sumei de 18.435 lei brut/administrator și a dobânzii legale de referință calculate de la data introducerii acțiunii și până la momentul plății efective.
- Propunem Consiliului de Administrație al Companiei de Apă S.A. Buzău/Adunării Generale a Acționarilor să avizeze/aprobe aplicarea prin similitudine a dispozițiilor Deciziei Civile nr. 48/14.01.2021 a Tribunalul Buzău și în cazul administratorului Zoîța Manuela Claudia, motivat de următoarele aspecte:
 1. Evitarea unui nou litigiu între societate și administrator, având în vedere și practica instanței de judecată într-un alt litigiu ce a avut aceleași pați (societate-administratori), dat fiind și faptul că speța viitoare ar fi una identică celei înregistrate sub nr. 10348/200/2019.
 2. Plata dobanzilor si a cheltuielilor de judecată/onorariu avocat ocazionate de introducerea unei noi acțiuni ce va avea ca obiect plata componentei variabile a indemnizației administratorului Zoîța Manuela Claudia, în dauna Companiei de Apă S.A. Buzău.
 3. Faptul că adminisitratorul Zoîța Manuela Claudia, nu a renunțat prin cererea de renunț la judecată (potrivit art. 406 Cod proc.Civ) formulată în Dosarul nr. 10348/200/2019 aflat pe rolul Judecătoriei Buzău și la dreptul pretins (potrivit art. 408 Cod Proc.Civ), având oricând posibilitatea, în termenul de prescripție (mai 2022), să formuleze o nouă acțiune în pretenții pentru a-și valorifica dreptul.

Anexăm:

- Sentință Civilă nr. 1109/19.03.2020;
- Decizie Civilă nr. 48/14.01.2021;
- Extras portal just.ro (soluție Decizie Civilă nr. 308/27.10.2021):

Cu deosebită considerație,

DIRECTOR GENERAL
Mariana Simona Săvulescu



COMPARTIMENT JURIDIC
Cornel Prahoveanu

DOSAR NR. 10348/200/2019

R O M Â N I A
JUDECĂTORIA BUZĂU
JUDEȚUL BUZĂU
SECȚIA CIVILĂ
SENTINȚA CIVILĂ NR. 1109
ȘEDINȚA PUBLICĂ DIN DATA DE 19.03.2020
INSTANȚA CONSTITUITĂ DIN:
PREȘEDINTE: BOROS ȘTEFAN-ANDREI
GREFIER: DAMIAN ADINA

Pe rol fiind soluționarea acțiunii civile având ca obiect pretenții, formulată de reclamantii ZOÎȚA MANUELA CLAUDIA, cu domiciliul în Târgoviște, bl. Independenței, nr. 2 A, bl. H 10, et. 2, ap. 5, județul Dâmbovița, HINTA PETRUȘ, cu domiciliul în Râmnicu Sărat, str. M. Kogălniceanu, bl. 16, sc. B, et. 4, ap. 13, județul Buzău, ambii cu domiciliul ales la C.A. „SĂLCUȚAN ALEXANDRU LUCIAN” din Buzău, str. Col. Buzoianu, nr. 70 A, județul Buzău și SĂLCUȚAN ALEXANDRU LUCIAN, cu domiciliul ales la C.A. „SĂLCUȚAN ALEXANDRU LUCIAN” din Buzău, str. Col. Buzoianu, nr. 70 A, județul Buzău, în contradictoriu pârâta S.C. COMPANIA DE APĂ S.A., cu sediul în Buzău, str. Unirii, bl. 8 FGH, județul Buzău.

Cercetarea judecătorească și dezbaterile au avut loc în ședința publică din data de 18.02.2020, fiind consemnate în încheierea de ședință de la acea dată, care face parte integrantă din prezenta sentință, când instanța, având nevoie de timp pentru a delibera a amânat pronunțarea la data de 04.03.2020, respectiv 19.03.2020, dată la care,

I N S T A N Ț A :

Deliberând asupra cauzei de față, constată următoarele:

Prin cererea înregistrată pe rolul Judecătoriei Buzău la data de 11.07.2019 sub nr. 10348/200/2019, reclamantii ZOÎȚA MANUELA CLAUDIA, HINTA PETRUȘ și SĂLCUȚAN ALEXANDRU LUCIAN, în contradictoriu pârâta S.C. COMPANIA DE APĂ S.A., au solicitat obligarea pârâtei să plătească fiecăruia suma de 18.435 lei reprezentând componenta anuală variabilă a indemnizației aferente anului 2018, a dobânzii legale de la data introducerii acțiunii și până la data plății efective, cu cheltuieli de judecată.

În motivare, reclamantii au învederat instanței că au calitatea de administratori ai pârâtei, începând cu luna august 2018, fiind selectați în această calitate conform prevederilor OUG 109/2011 privind guvernarea corporativă.

În această calitate și în baza prevederilor legale anterior menționate, precum și ale HG 722/2016, au încheiat contractele de mandat nr. 16949/21.08.2018, 16948/21.08.2018, respectiv 16.950/21.08.2018, care conțin prevederi identice.

Potrivit Anexei 2 din HG 722/2016, art. 4 (2) din contractul de mandat, au dreptul de a primi o componentă anuală variabilă a remunerației pentru îndeplinirea indicatorilor de performanță asumați în planul de administrare, ce a fost stabilită prin actul adițional nr. 2 la acest contract de mandat, în baza Hotărârii 23/23.10.2018 a ADI Buzău 2008.

În mod corelativ, art. 6 (2) din contractul de mandat, stabilește obligația societății de a asigura administratorilor toate drepturile cuvenite potrivit contractului.

Adunarea Generală a Acționarilor a aprobat Planul de administrare al societății, prin Hotărârea nr. 8/28.11.2018.

Precizează reclamanții că la analiza activității societății pentru anul 2018, Consiliul de Administrație a constatat că sunt îndepliniți indicatorii de performanță asumați în planul de administrare și au propus Adunării Generale a Acționarilor aprobarea plății a 5 indemnizații brute, ca și componentă variabilă a remunerației pentru anul 2018. În acest sens a adoptat Decizia nr. 26/7.05.2019, care aprobă propunerea de acordare a componentei variabile a indemnizației administratorilor și o supune aprobării și a Adunării Generale a Acționarilor societății.

Întrunită în ședința ordinară din data de 30.05.2019, AGA a respins solicitarea de acordare a componentei variabile a remunerației administratorilor, deși legea și contractul o prevedeau și erau îndeplinite condițiile de acordare. În respingerea acordării drepturilor reclamanților nu s-au adus nici un fel de motive.

De asemenea, trebuie observat și faptul că nu toți acționarii au votat în acest sens.

În drept, reclamanții și-au întemeiat cererea pe dispozițiile art. 1270 NCC.

În susținerea acțiunii, reclamanții au depus înscrisuri, atașate la filele 7 -158 dosar.

Pârâta S.C. COMPANIA DE APĂ S.A. a formulat întâmpinare, solicitând ca prin hotărârea ce se va pronunța să se dispună declinarea cauzei spre competență soluționare în favoarea Tribunalului Buzău – Secția Civilă, respingerea ca neîntemeiată a cererii de chemare în judecată și obligarea reclamanților la plata cheltuielilor de judecată.

În susținerea întâmpinării, pârâta precizează că este operator regional al serviciilor publice de alimentare cu apă și canalizare din județul Buzău.

Arată că reclamanții au calitatea de administratori ai societății, începând cu luna august 2018, calitate dobândită în baza contractelor de mandat, încheiate în condițiile și cu efectele prevăzute de OUG 109/2011/1.

Prin Hotărârea nr. 20/23.10.2018, emisă de către Adunarea Generală a Asociației de Dezvoltare Intercomunitară Buzău 2008, privind aprobarea indicatorilor cheie de performanță financiari și nefinanciari pentru determinarea și acordarea componentei variabile a remunerațiilor membrilor consiliului de administrație la Compania de Apă SA Buzău, s-au aprobat pentru mandatul 2018-2022:

- nivelul indicatorilor cheie de performanță (ICP) financiari și nefinanciari pentru administratorii executivi ai societății aplicabili în mandatul 2018-2022, potrivit Anexei nr. 1 la Hotărâre (art. 1);

- nivelul indicatorilor cheie de performanță (ICP) financiari și nefinanciari pentru administratorii neexecutivi ai societății aplicabili în mandatul 2018-2022, potrivit Anexei nr. 2 la Hotărâre (art. 2);

- ponderile indicatorilor cheie de performanță pentru membrii executivi ai Consiliului de Administrație (art. 3);

- ponderile indicatorilor cheie de performanță pentru membrii neexecutivi ai Consiliului de Administrație (art. 4);

Prin actul aditional nr. 2 din data de 28.11.2018 la Contractele de Mandat nr. 16948, 16949 și 16950 înregistrate în data de 21.08.2018, s-a convenit completarea art. 6 al contractelor de mandat astfel:

6.1. Administratorul neexecutiv are dreptul de a primi o remunerație variabilă, în valoare de maxim 12 indemnizații fixe brute, în funcție de îndeplinirea indicatorilor cheie de performanță, financiari și nefinanciari, denumiți în continuare ICP prevăzuți în contract;

6.2. Administratorul neexecutiv are stabiliți spre realizare ICP prevăzuți în anexa 2 la Hotărârea nr. 20/23.10.2018 a ADI Buzău 2008;

6.3. Ponderea realizării ICP ai Administratorului neexecutiv este aceea prevăzută în art. 4 al Hotărârii nr. 20/23.10.2018 a ADI Buzău 2008;

6.4. Evaluarea gradului de îndeplinire a ICP se realizează în termen de maxim 30 de zile de la aprobarea de către Adunarea Generală ordinară a acționarilor societății a situațiilor financiare anuale;

Prin Hotărârea nr. 8/28.11.2018 a Adunării Generale a Acționarilor a Companiei de Apă SA Buzău, printre altele s-au aprobat și actul adițional nr. 1 la Contractele de mandat

(administrare) încheiat cu administratorii în forma prevăzută în anexa la hotărâre, precum și componenta variabilă a remunerației administratorilor neexecutivi și executivi.

Prin Hotărârea nr. 12 din data de 31.05.2019 a Adunării Generale a Acționarilor din cadrul Companiei de Apă SA Buzău, s-a respins acordarea componentei variabile a remunerației administratorilor stabilită potrivit Hotărârii AGA nr. 8/28.11.2018, cât și prin prevederile actului adițional nr. 2 la Contractul de Mandat al administratorilor executivi/neexecutivi.

Pe cale de excepție, invocă necompetența materială în soluționarea cauzei a Judecătorei Buzău și declinarea spre soluționare în favoarea Tribunalului Buzău – Secția Civilă.

Apreciază că litigiul dedus judecății este un litigiu de natură comercială, în accepțiunea dispozițiilor art. 226 alin. 1 lit. b din Legea 71/2011 de punere în aplicare a Codului civil, normă în sfera căreia sunt cuprinse cererile în materia societăților comerciale și a altor societăți cu sau fără personalitate juridică, precum și în materia registrului comerțului.

Invocă dispozițiile art. 3 Cod civil, art. 8 din Legea 71/2011, art. 35 alin. 2 și art. 36 alin. 3 din Legea 304/2004 rep., Decizia RIL nr. 18/2016 a ICCJ, în virtutea căreia, competența materială în soluționarea cauzei revine Tribunalului Buzău, motivat de faptul că cererea ce formează obiectul litigiului vizează valorificarea unor pretenții decurgând din raporturi juridice existente între profesioniști.

Pe fondul cauzei, solicită respingerea ca neîntemeiată a cererii de chemare în judecată.

Învederează instanței că prin Hotărârea nr. 12 din data de 31.05.2019 a Adunării Generale a Acționarilor s-a respins acordarea componentei variabile a remunerației administratorilor stabilită potrivit Hotărârii AGA nr. 8/28.11.2018, cât și prin prevederile actului adițional nr. 2 la contractul de mandat al administratorilor executivi/neexecutivi.

Hotărârea mai sus menționată a fost adoptată în urma întrunirii cvorumului necear adoptării de hotărâri, prin prezența reprezentanților acționarilor reprezentând 100% din capitalul social.

Mai mult, societatea, prin AGA are dreptul să dispună cu privire la modalitatea de acordare și la întinderea remunerației, iar hotărârea AGA are caracter obligatoriu, potrivit dispozițiilor art. 132 din Legea nr. 31/1990.

Adunarea Generală a Acționarilor este organul suprem de conducere și decizie al societății, având dreptul/competența de a adopta hotărâri la nivelul cel mai înalt în absolut orice chestiune ce vizează/interesează societatea, fiind în fond forul deliberativ al oricărei societăți.

Orice hotărâre a Adunării Generale a Acționarilor este imperativă și nu se poate, sub nicio formă, deroga de la ea, astfel că, urmare a adoptării unei hotărâri a adunării generale, cu respectarea condițiilor și mecanismelor legale, aceasta trebuie să fie respectată și pusă în executare de către organele executive, în caz contrar ar fi nesocotit interesul general al societății și implicit al asociaților.

Pe cale de consecință, remunerația solicitată de reclamantii din prezentul litigiu nu putea fi achitată, din moment ce voința acționarilor a fost în sensul neacordării ei.

În subsidiar, precizează că cererea reclamantilor se impune a fi respinsă în parte, în sensul că suma stabilită pentru fiecare din administratorii neexecutivi a fost în cuantum brut de 18.435 lei, având în vedere faptul că din modalitatea în care este formulată acțiunea reiese că fiecare din cei 3 reclamanti solicită obligarea părții la plata sumei nete de 18.435 lei.

În drept, întâmpinarea a fost întemeiată pe dispozițiile art. 205 - 208 Cod pr.civ. raportat la toate celelalte norme juridice mai sus invocate.

Reclamantii au formulat răspuns la întâmpinare.

În ceea ce privește excepția necompetenței materiale a instanței, apreciază că este nefondată.

Chiar dacă acest litigiu poate fi considerat a fi între profesioniști, datorită calității uneia dintre părți, în temeiul art. 94 al. 1 k) NCPC, competența materială de judecare a cauzei aparține Judecătoriei Buzău, acestea fiindu-i atribuite spre judecare "orice alte cereri evaluabile în bani în valoare de până la 200.000 lei inclusiv, indiferent de calitatea părților, profesioniști sau neprofesioniști".

Susțin reclamanții că acțiunea este întemeiată, Legea 31/1990 fiind doar dreptul în materie, aplicabile direct și chiar derogatoriu fiind prevederile legii speciale.

Arată că au fost selectați în calitate de administratori în baza prevederilor OUG 109/2011 privind guvernanta corporativă, în baza prevederilor legii menționate anterior și ale HG 722/2016, fiind încheiate contractele de mandat, care conțin prevederi identice. Între părți este semnat un contract de mandat, ale căror prevederi trebuie respectate de semnatar.

Raporturile dintre societate, acționari pe de o parte și administratori pe de altă parte, sunt guvernate în primul rând de contractul de mandat, OUG 109/2011, în temeiul căreia a și fost semnat contractul de mandat și Legea 31/1990 privind societățile comerciale, ce constituie dreptul comun în materie.

Consiliul de Administrație a constatat că sunt îndepliniți indicatorii de performanță asumați, iar la data de 30.05.2019, AGA a respins solicitarea de acordare a componentei variabile a remunerației administratorilor, deși legea și contractul o prevedeau și erau îndeplinite condițiile de acordare, fără nicio motivare, astfel că doar instanța de judecată poate obliga pârâta să își respecte obligațiile contractuale asumate.

În esență, reclamanții mențin motivele invocate în conținutul cererii de chemare în judecată, solicitând admiterea acțiunii.

La data de 21.11.2019 reclamanta ZOIȚA MANUELA CLAUDIA a formulat cerere de renunțare la judecată, cerere ce nu face referire și la ceilalți doi reclamanți cu care a formulat în comun cererea de chemare în judecată.

În drept, reclamanta și-a întemeiat cererea pe dispozițiile art. 406 Cod Proc. Civ.

În ședința publică din 13.12.2019 instanța a respins excepția necompetenței materiale a Judecătoriei Buzău, invocată de pârâtă, stabilind competența generală, materială și teritorială a Judecătoriei Buzău în soluționarea cauzei.

În baza art. 255 raportat la art. 258 C.p.c. instanța a încuviințat părților proba cu înscrisurile depuse la dosar.

Analizând materialul probator administrat în cauză, instanța reține următoarele:

Față de cererea de renunțare la judecată formulată de reclamanta Zoița Manuela Claudia, instanța urmează a se pronunța mai întâi asupra acesteia și reținând că există acordul expres al pârâtei și cererea a fost semnată olograf de reclamantă, instanța urmează a lua act de aceasta în temeiul art. 406 CPC.

Cu privire la fondul cauzei, instanța reține că între reclamanți și pârâtă s-au încheiat contractele de mandat nr. 16949/21.08.2018, 16948/21.08.2018, respectiv 16.950/21.08.2018, în baza OUG nr. 109/2011 și a HG nr. 772/2016, după aprobarea prin AGA nr. 4 din 06.08.2018 a pârâtei. Tot prin art. 3 al hotărârii menționate s-a stabilit componenta fixă pe care o vor primi administratorii cu care s-a încheiat contractul de mandat.

Conform art. 2 din Contractele de mandat încheiate, administratorii au dreptul la o componentă variabilă a remunerației pentru îndeplinirea indicilor de performanță asumați în Planul de administrare. Drepturile membrilor consiliului de administrație privind remunerația sunt prevăzute în art. 8 din OUG 109/2011.

Astfel, între reclamanți și pârâți s-au stabilit raporturi contractuale guvernate atât de legile speciale, respectiv OUG 109/2011 și normele de punere în aplicare prevăzute de HG nr. 772/2016, cât și de normele generale prevăzute în Codul Civil și Legea societăților 31/1990.

Astfel, conform art. 4 alin 2 din contractul de mandat, care în conformitate cu dispozițiile 1270 CC reprezintă legea părților, administratorii beneficiază de componenta

anuală variabilă a remunerației dacă îndeplinesc indicatorii de performanță asumați în Planul de administrare.

Cuantumul indemnizației, indicii de performanță precum și evaluarea gradului de îndeplinire a acestora au fost stabilite prin actele adiționale la contractul de mandat, respectiv prin actul adițional nr. 2, ce a fost aprobat prin Hotărârea AGA nr. 8 din 28.11.2018 a pârâtei.

La data de 07.05.2019 Consiliul de administrație emis Decizia 24 și a avizat acordarea componentei variabile a indemnizației aferente anului 2018 către cei trei reclamanți din prezenta cauză, precum și cuantumul acesteia și termenul de plată (filele 42-43). Decizia urma a fi comunicată AGA pentru aprobare.

La data de 31.05.2019 prin Hotărârea 12 a AGA a pârâtei, a fost respinsă propunerea de acordare a componentei variabile a remunerației administratorilor (filele 127-129).

Față de aceste aspecte, instanța reține că organul care urma să decidă asupra acordării sau nu a componentei variabile, este Adunarea Generală a Acționarilor, care reprezintă voința acționarilor.

AGA emite hotărârile care sunt obligatorii pentru toată lumea, iar Hotărârea nr. 12 din 31.05.2019 nu a fost atacată în niciun fel de către administratorii cărora le-a fost respinsă acordarea componentei variabile.

Instanța nu poate admite cererea administratorilor formulată direct în baza contractului de mandat atât timp cât este vorba despre o componentă variabilă supusă controlului și aprobării organului decizional al societății, control ce a fost efectuat și propunerea de acordare a remunerației a fost respinsă de AGA.

Față de acest aspect, instanța reține că atât timp cât hotărârea AGA nu a fost desființată, cererea reclamanților, în calitate de administratori ce se consideră prejudiciați de acest act, este neîntemeiată, urmând a fi respinsă.

Prezenta hotărâre se dă cu drept de apel în 30 de zile de la comunicare, cererea de apel urmând a fi depusă la Judecătoria Buzău.

**PENTRU ACESTE MOTIVE,
ÎN NUMELE LEGII,
HOTĂRĂȘTE:**

În temeiul art. 406 CPC ia act de renunțarea la judecată formulată de reclamanta Zoița Manuela Claudia în contradictoriu cu pârâta SC Compania de Apă SA.

Respinge ca neîntemeiată cererea de chemare în judecată formulată de reclamanții Hintă Petruș, cu domiciliul în Râmnicu Sărat, str. M. Kogălniceanu, bl. 16, sc. B, et. 4, ap. 13, județul Buzău, cu domiciliul ales la C.A. „Sălcuțan Alexandru Lucian” din Buzău, str. Col. Buzoianu, nr. 70 A, județul Buzău și Sălcuțan Alexandru Lucian, cu domiciliul ales la C.A. „Sălcuțan Alexandru Lucian” din Buzău, str. Col. Buzoianu, nr. 70 A, județul Buzău, în contradictoriu pârâta S.C. Compania De Apă S.A., cu sediul în Buzău, str. Unirii, bl. 8 FGH, județul Buzău.

Cu drept de apel în 30 de zile de la comunicare. Cererea de apel se depune la Judecătoria Buzău.

Pronunțată azi, 19.03.2020, în ședință publică.

PRESEDINTE,
Boroș Ștefan-Andrei

GREFIER,
Damian Adina

RED: B.Ș.A.
TEHNORED: D.A./B.Ș.A.
6 ex./10.04.2020

*Operator de date cu caracter personal înregistrat
în registrul de evidență sub nr.15.692*



ROMÂNIA
TRIBUNALUL BUZĂU
SECȚIA A II-A CIVILĂ, DE CONTENCIOS ADMINISTRATIV ȘI FISCAL

DECIZIE Nr. 48/2021

Ședința publică de la 14 Ianuarie 2021

Completul compus din:

PREȘEDINTE Ovidiu Iana

Judecător Corina Nina Cocor

Grefier Mihaela Cismaru

Pe rol fiind soluționarea apelului având ca obiect pretenții declarat de apelanții-reclamanți **HINTA PETRUȘ**, cu domiciliul în Rm. Sărat, str. M. Kogălniceanu, bloc 16, sc. B, etaj 4, ap.13, județul Buzău, și **SĂLCUȚAN ALEXANDRU LUCIAN**, cu domiciliul ales în Buzău, str. Caraiman nr. 31, județul Buzău, împotriva sentinței civile nr. 1109 din 19.03.2020, pronunțată de Judecătoria Buzău în dosarul nr. 10348/200/2019, în contradictoriu cu intimata-pârâtă **SC COMPANIA DE APA SA**, cu sediul în Buzău, str. Unirii, bloc 8 FGH, județul Buzău.

La apelul nominal, făcut în ședința publică a răspuns apelantul- reclamant Sălcuțan Lucian personal și pentru apelantul-reclamant Hinta Petruș av. Sălcuțan Lucian, lipsind intimata-pârâtă.

Procedura legal îndeplinită.

S-a făcut referatul cauzei de către grefierul de ședință, care învederează că procedura de citare este legal îndeplinită, apelul se află la primul termen de judecată, este motivat și comunicat, după care:

Instanța pune în vedere apărătorului ales al apelantului-reclamant Hinta Petruș să depună la dosar împuternicire avocațială de reprezentare pentru acesta.

Apelantul-reclamant Sălcuțan Alexandru Lucian învederează că nu deține împuternicire asupra sa avocațială de reprezentare în faza de apel și pentru apelantul-reclamant Hinta Petruș, dar solicită a se avea în vedere valabilitatea formulării cererii de apel și faptul că în lipsa împuternicirii nu va asigura reprezentarea celui alt apelant-reclamant, ci va susține concluzii în ceea ce îl privește.

Instanța de apel reținând că la dosarul cauzei nu a fost înaintată împuternicire avocațială de reprezentare a apelantului-reclamant Hinta Petruș în fața Tribunalului Buzău are în vedere faptul că în primă instanță acesta a acordat drepturile de reprezentare apelantului-reclamant Sălcuțan Alexandru Lucian conform împuternicirii de la fila 4. Totodată, conform art. 87 alin. 2 Cod procedură civilă avocatul care a reprezentat partea la judecata procesului poate formula fără mandat orice cale de atac împotriva hotărârii, urmând ca doar susținerea căii de atac să se poată face doar în temeiul unei împuternicirii.

Pe cale de consecință, tribunalul apreciază că a fost legal investit cu cererea de apel formulată inclusiv pentru apelantul-reclamant Hinta Petruș care însă nu va putea fi reprezentat în apel de apelantul-reclamant Sălcuțan Alexandru Lucian.

La solicitarea, instanței, apelantul-reclamant Sălcuțan Alexandru Lucian învederează că nu are cereri prealabile de formulat, excepții de invocat sau probe noi de solicitat.

Întrucât procedura este legal îndeplinită, nu sunt cereri prealabile de formulat, excepții de invocat sau probe suplimentare de administrat, instanța de apel închide cercetarea judecătorească, deschide dezbaterile și acordă cuvântul în susținerea cererii de apel.

Apelantul-reclamant Sălcuțan Alexandru Lucian depune la dosar note de concluzii scrise.

Apelantul-reclamant Sălcuțan Alexandru Lucian având cuvântul, solicită admiterea apelului și pe fond admiterea acțiunii așa cum a fost formulată. Consideră că instanța de fond a fost într-o eroare gravă în aprecierea cu privire la caracterul Hotărârii Adunării Generale luate în speță.

Temeiul juridic al acțiunii de față a fost de răspundere contractuală. Există un contract de mandat încheiat între părți și societate. În baza acelui contract de mandat sunt stabilite drepturi și obligații pentru fiecare dintre părți. Chiar dacă în calitate de administrator avem drepturi și obligații și pe Legea nr. 31/1990. Numai că în ceea ce privește drepturile materiale care fac obiectul prezentului contractului ele sunt incluse în contract. Orice alt tip de contract în care societatea are ceva de spus în ceea ce privește unul dintre angajații săi. În cazul de față avem atât un contract de mandat cât și 2 acte adiționale încheiate între părți, aprobate conform dispozițiilor legale și niciodată modificate. Ele erau în vigoare la data la care s-a luat hotărârea despre care se vorbește, și, care este considerată a fi temeiul respingerii cererii în pretenții. Consideră că societatea prin organul său deliberativ, Adunarea Generală a Acționarilor nu putea încălca contractul încheiat de către societate cu apelanții, chiar dacă Adunarea Generală are dreptul să decidă asupra activității societății. Are dreptul într-adevăr să decidă asupra activității societății, dar, nu poate modifica condițiile contractuale contractului de mandat încheiat cu apelanții. În baza acelor clauze, erau stabilite obligațiile financiare constând în o indemnizație fixă și o indemnizație variabilă.

În ceea ce privește indemnizația variabilă este prevăzută atât de lege, adică în OUG nr. 109/2011 și HG 722/2016, și este aprobată anterior modalitatea în care se acordă, condițiile în care se acordă sunt aprobate și fac obiectul Anexelor la contractul de mandat. Deci, ele sunt însușite de către ambele părți. În esență, neîndeplinirea unor indicatori economico-financiari dădeau sau dau dreptul administratorilor să încaseze o remunerație variabilă. În cazul în care acești indicatori de performanță nu sunt atinși, există sancțiuni care pot duce implicit la încetarea contractului de mandat. Neîndeplinirea lor se sancționează. Îndeplinirea lor dă dreptul acordării acestei indemnizații variabile.

Adunarea Generală nu putea să modifice contractul de mandat după încheierea acestuia și după ce anul pentru care era în discuție indemnizația variabilă, trecuse deja și acel contract nu fusese schimbat. Ea trebuia să constate doar îndeplinirea sau nu a condițiilor prevăzute în contract. De altfel, societatea este sub controlul Asociației de Dezvoltare Intercomunitară Buzău 2009, care este o asocieră de mai multe primării, care beneficiază de activitatea societății comerciale și care are dreptul și obligația să analizeze performanța consiliului de administrație a administratorilor și să aprobe sau să respingă acordarea unei indemnizații variabile. Lucu care l-a făcut. Este de observat că la dosarul de fond există dovada că Asociației de Dezvoltare Intercomunitară Buzău 2009 a aprobat îndeplinirea indicatorilor, și, de asemenea, acordarea indemnizației variabile.

În momentul respectiv, societatea era cea care putea să respecte sau nu Hotărârea AGA, adică directorul societății putea invoca și a invocat neplata indemnizației variabile în faza existenței acestei hotărâri. Noi, ca administratori aveam singura cale să ne adresăm instanței în baza contractului de mandat. Nu aveau altă posibilitate, nu puteau să atace Hotărârea Adunării Generale pentru că nu sunt acționari, pe o parte, iar pe de altă parte, nu avea temei. Singurul lucru pe care putea să-l ceară instanței de judecată, era respectarea contractului de mandat, iar în acel contract de mandat erau stipulate condițiile în care sunt îndepliniți indicatorii economico-financiari, iar aceștia au fost îndepliniți.

Pentru aceste considerente, solicită admiterea apelului, schimbarea în tot a sentinței atacată, iar pe fond admiterea acțiunii așa cum a fost formulată.

Cu cheltuieli de judecată, constând în taxa judiciară de timbru.

Instanța reține cauza spre soluționare și rămâne în pronunțare.

TRIBUNALUL:

Deliberând asupra apelului de față, constată următoarele:

Obiectul cauzei

Prin cererea înregistrată pe rolul Judecătoriei Buzău la data de 11.07.2019 sub nr. 10348/200/2019, reclamantii ZOÎȚA MANUELA CLAUDIA, HINTA PETRUȘ și SĂLCUȚAN ALEXANDRU LUCIAN, în contradictoriu pârâta S.C. COMPANIA DE APĂ S.A., au solicitat obligarea pârâtei să plătească fiecăruia suma de 18.435 lei reprezentând componenta anuală variabilă a indemnizației aferente anului 2018, a dobânzii legale de la data introducerii acțiunii și până la data plății efective, cu cheltuieli de judecată.

În motivare, reclamantii au învederat instanței că au calitatea de administratori ai pârâtei, începând cu luna august 2018, fiind selectați în această calitate conform prevederilor OUG 109/2011 privind guvernarea corporativă.

În această calitate și în baza prevederilor legale anterior menționate, precum și ale HG 722/2016, au încheiat contractele de mandat nr. 16949/21.08.2018, 16948/21.08.2018, respectiv 16.950/21.08.2018, care conțin prevederi identice.

Potrivit Anexei 2 din HG 722/2016, art. 4 (2) din contractul de mandat, au dreptul de a primi o componentă anuală variabilă a remunerației pentru îndeplinirea indicatorilor de performanță asumați în planul de administrare, ce a fost stabilită prin actul adițional nr. 2 la acest contract de mandat, în baza Hotărârii 23/23.10.2018 a ADI Buzău 2008.

În mod corelativ, art. 6 (2) din contractul de mandat, stabilește obligația societății de a asigura administratorilor toate drepturile convenite potrivit contractului.

Adunarea Generală a Acționarilor a aprobat Planul de administrare al societății, prin Hotărârea nr. 8/28.11.2018.

Precizează reclamantii că la analiza activității societății pentru anul 2018, Consiliul de Administrație a constatat că sunt îndepliniți indicatorii de performanță asumați în planul de administrare și au propus Adunării Generale a Acționarilor aprobarea plății a 5 indemnizații brute, ca și componentă variabilă a remunerației pentru anul 2018. În acest sens a adoptat Decizia nr. 26/7.05.2019, care aprobă propunerea de acordare a componentei variabile a indemnizației administratorilor și o supune aprobării și a Adunării Generale a Acționarilor societății.

Întrunită în ședința ordinară din data de 30.05.2019, AGA a respins solicitarea de acordare a componentei variabile a remunerației administratorilor, deși legea și contractul o prevedeau și erau îndeplinite condițiile de acordare. În respingerea acordării drepturilor reclamantilor nu s-au adus nici un fel de motive.

De asemenea, trebuie observat și faptul că nu toți acționarii au votat în acest sens.

În drept, reclamantii și-au întemeiat cererea pe dispozițiile art. 1270 NCC.

În susținerea acțiunii, reclamantii au depus înscrisuri, atașate la filele 7 -158 dosar.

Intâmpinarea formulată de parata

Pârâta S.C. COMPANIA DE APĂ S.A. a formulat întâmpinare, solicitând ca prin hotărârea ce se va pronunța să se dispună declinarea cauzei spre competență soluționare în favoarea Tribunalului Buzău – Secția Civilă, respingerea ca neîntemeiată a cererii de chemare în judecată și obligarea reclamantilor la plata cheltuielilor de judecată.

În susținerea întâmpinării, pârâta precizează că este operator regional al serviciilor publice de alimentare cu apă și canalizare din județul Buzău.

Arată că reclamanții au calitatea de administratori ai societății, începând cu luna august 2018, calitate dobândită în baza contractelor de mandat, încheiate în condițiile și cu efectele prevăzute de OUG 109/2011/1.

Prin Hotărârea nr. 20/23.10.2018, emisă de către Adunarea Generală a Asociației de Dezvoltare Intercomunitară Buzău 2008, privind aprobarea indicatorilor cheie de performanță financiari și nefinanciari pentru determinarea și acordarea componentei variabile a remunerațiilor membrilor consiliului de administrație la Compania de Apă SA Buzău, s-au aprobat pentru mandatul 2018-2022:

- nivelul indicatorilor cheie de performanță (ICP) financiari și nefinanciari pentru administratorii executivi ai societății aplicabili în mandatul 2018-2022, potrivit Anexei nr. 1 la Hotărâre (art. 1);

- nivelul indicatorilor cheie de performanță (ICP) financiari și nefinanciari pentru administratorii neexecutivi ai societății aplicabili în mandatul 2018-2022, potrivit Anexei nr. 2 la Hotărâre (art. 2);

- ponderile indicatorilor cheie de performanță pentru membrii executivi ai Consiliului de Administrație (art. 3);

- ponderile indicatorilor cheie de performanță pentru membrii neexecutivi ai Consiliului de Administrație (art. 4);

Prin actul adițional nr. 2 din data de 28.11.2018 la Contractele de Mandat nr. 16948, 16949 și 16950 înregistrate în data de 21.08.2018, s-a convenit completarea art. 6 al contractelor de mandat astfel:

6.1. Administratorul neexecutiv are dreptul de a primi o remunerație variabilă, în valoare de maxim 12 indemnizații fixe brute, în funcție de îndeplinirea indicatorilor cheie de performanță, financiari și nefinanciari, denumiți în continuare ICP prevăzuți în contract;

6.2. Administratorul neexecutiv are stabiliți spre realizare ICP prevăzuți în anexa 2 la Hotărârea nr. 20/23.10.2018 a ADI Buzău 2008;

6.3. Ponderea realizării ICP ai Administratorului neexecutiv este aceea prevăzută în art. 4 al Hotărârii nr. 20/23.10.2018 a ADI Buzău 2008;

6.4. Evaluarea gradului de îndeplinire a ICP se realizează în termen de maxim 30 de zile de la aprobarea de către Adunarea Generală ordinară a acționarilor societății a situațiilor financiare anuale;

Prin Hotărârea nr. 8/28.11.2018 a Adunării Generale a Acționarilor a Companiei de Apă SA Buzău, printre altele s-au aprobat și actul adițional nr. 1 la Contractele de mandat (administrare) încheiat cu administratorii în forma prevăzută în anexa la hotărâre, precum și componenta variabilă a remunerației administratorilor neexecutivi și executivi.

Prin Hotărârea nr. 12 din data de 31.05.2019 a Adunării Generale a Acționarilor din cadrul Companiei de Apă SA Buzău, s-a respins acordarea componentei variabile a remunerației administratorilor stabilită potrivit Hotărârii AGA nr. 8/28.11.2018, cât și prin prevederile actului adițional nr. 2 la Contractul de Mandat al administratorilor executivi/neexecutivi.

Pe cale de excepție, invocă necompetența materială în soluționarea cauzei a Judecătoriei Buzău și declinarea spre soluționare în favoarea Tribunalului Buzău – Secția Civilă.

Apreciază că litigiul dedus judecății este un litigiu de natură comercială, în accepțiunea dispozițiilor art. 226 alin. 1 lit. b din Legea 71/2011 de punere în aplicare a Codului civil, normă în sfera căreia sunt cuprinse cererile în materia societăților comerciale și a altor societăți cu sau fără personalitate juridică, precum și în materia registrului comerțului.

Invocă dispozițiile art. 3 Cod civil, art. 8 din Legea 71/2011, art. 35 alin. 2 și art. 36 alin. 3 din Legea 304/2004 rep., Decizia RIL nr. 18/2016 a ICCJ, în virtutea căroră,

competența materială în soluționarea cauzei revine Tribunalului Buzău, motivat de faptul că cererea ce formează obiectul litigiului vizează valorificarea unor pretenții decurgând din raporturi juridice existente între profesioniști.

Pe fondul cauzei, solicită respingerea ca neîntemeiată a cererii de chemare în judecată.

Învederează instanței că prin Hotărârea nr. 12 din data de 31.05.2019 a Adunării Generale a Acționarilor s-a respins acordarea componentei variabile a remunerației administratorilor stabilită potrivit Hotărârii AGA nr. 8/28.11.2018, cât și prin prevederile actului adițional nr. 2 la contractul de mandat al administratorilor executivi/neexecutivi.

Hotărârea mai sus menționată a fost adoptată în urma întrunirii cvorumului necesar adoptării de hotărâri, prin prezența reprezentanților acționarilor reprezentând 100% din capitalul social.

Mai mult, societatea, prin AGA are dreptul să dispună cu privire la modalitatea de acordare și la întinderea remunerației, iar hotărârea AGA are caracter obligatoriu, potrivit dispozițiilor art. 132 din Legea nr. 31/1990.

Adunarea Generală a Acționarilor este organul suprem de conducere și decizie al societății, având dreptul/competența de a adopta hotărâri la nivelul cel mai înalt în absolut orice chestiune ce vizează/interesează societatea, fiind în fond forul deliberativ al oricărei societăți.

Orice hotărâre a Adunării Generale a Acționarilor este imperativă și nu se poate, sub nicio formă, deroga de la ea, astfel că, urmare a adoptării unei hotărâri a adunării generale, cu respectarea condițiilor și mecanismelor legale, aceasta trebuie să fie respectată și pusă în executare de către organele executive, în caz contrar ar fi nesocotit interesul general al societății și implicit al asociaților.

Pe cale de consecință, remunerația solicitată de reclamanții din prezentul litigiu nu putea fi achitată, din moment ce voința acționarilor a fost în sensul neacordării ei.

În subsidiar, precizează că cererea reclamanților se impune a fi respinsă în parte, în sensul că suma stabilită pentru fiecare din administratorii neexecutivi a fost în cuantum brut de 18.435 lei, având în vedere faptul că din modalitatea în care este formulată acțiunea reiese că fiecare din cei 3 reclamanți solicită obligarea părâtei la plata sumei nete de 18.435 lei.

În drept, întâmpinarea a fost întemeiată pe dispozițiile art. 205 - 208 Cod pr.civ. raportat la toate celelalte norme juridice mai sus invocate.

Răspunsul la întâmpinare

Reclamanții au formulat răspuns la întâmpinare.

În ceea ce privește excepția necompetenței materiale a instanței, apreciază că este nefondată.

Chiar dacă acest litigiu poate fi considerat a fi între profesioniști, datorită calității uneia dintre părți, în temeiul art. 94 al. 1 k) NCPD, competența materială de judecare a cauzei apreciază că aparține Judecătoriei Buzău, acestea fiindu-i atribuite spre judecare "orice alte cereri evaluabile în bani în valoare de până la 200.000 lei inclusiv, indiferent de calitatea părților, profesioniști sau neprofesioniști".

Susțin reclamanții că acțiunea este întemeiată, Legea 31/1990 fiind doar dreptul în materie, aplicabile direct și chiar derogatoriu fiind prevederile legii speciale.

Arată că au fost selectați în calitate de administratori în baza prevederilor OUG 109/2011 privind guvernanta corporativă, în baza prevederilor legii menționate anterior și ale HG 722/2016, fiind încheiate contractele de mandat, care conțin prevederi identice. Între părți este semnat un contract de mandat, ale căror prevederi trebuie respectate de semnatar.

Raporturile dintre societate, acționari pe de o parte și administratori pe de altă parte, sunt guvernate în primul rând de contractul de mandat, OUG 109/2011, în temeiul căreia a și fost semnat contractul de mandat și Legea 31/1990 privind societățile comerciale, ce constituie dreptul comun în materie.

Consiliul de Administrație a constatat că sunt îndepliniți indicatorii de performanță asumați, iar la data de 30.05.2019, AGA a respins solicitarea de acordare a componentei variabile a remunerației administratorilor, deși legea și contractul o prevedeau și erau îndeplinite condițiile de acordare, fără nici o motivare, astfel că doar instanța de judecată poate obliga pârâta să își respecte obligațiile contractuale asumate.

În esență, reclamantii mențin motivele invocate în conținutul cererii de chemare în judecată, solicitând admiterea acțiunii.

La data de 21.11.2019 reclamanta ZOIȚA MANUELA CLAUDIA a formulat cerere de renunțare la judecată, cerere ce nu face referire și la ceilalți doi reclamanti cu care a formulat în comun cererea de chemare în judecată.

În drept, reclamanta și-a întemeiat cererea pe dispozițiile art. 406 Cod Proc. Civ.

Solutionarea excepției de necompetența materială a instanței

În ședința publică din 13.12.2019 instanța a respins excepția necompetenței materiale a Judecătoriei Buzău, invocată de pârâtă, stabilind competența generală, materială și teritorială a Judecătoriei Buzău în soluținerea cauzei.

În baza art. 255 raportat la art. 258 C.p.c. instanța a încuviințat părților proba cu înscrisurile depuse la dosar.

Hotararea instanței de fond

Prin sentința civilă nr. 1109/19.03.2020, instanța de fond a hotarat:

În temeiul art. 406 CPC ia act de renunțarea la judecată formulată de reclamanta Zoița Manuela Claudia în contradictoriu cu pârâta SC Compania de Apă SA.

Respinge ca neîntemeiată cererea de chemare în judecată formulată de reclamantii Hintă Petruș, cu domiciliul în Râmnicu Sărat, str. M. Kogălniceanu, bl. 16, sc. B, et. 4, ap. 13, județul Buzău, cu domiciliul ales la C.A. „Sălcuțan Alexandru Lucian” din Buzău, str. Col. Buzoianu, nr. 70 A, județul Buzău și Sălcuțan Alexandru Lucian, cu domiciliul ales la C.A. „Sălcuțan Alexandru Lucian” din Buzău, str. Col. Buzoianu, nr. 70 A, județul Buzău, în contradictoriu pârâta S.C. Compania De Apă S.A., cu sediul în Buzău, str. Unirii, bl. 8 FGH, județul Buzău.

Cu drept de apel în 30 de zile de la comunicare. Cererea de apel se depune la Judecătoria Buzău.

Pronunțată azi, 19.03.2020, în ședință publică.

Considerentele instanței de fond

Analizând materialul probator administrat în cauză, instanța de fond reține următoarele:

Față de cererea de renunțare la judecată formulată de reclamanta Zoița Manuela Claudia, instanța urmează a se pronunța mai întâi asupra acesteia și reținând că există acordul expres al pârâtei și cererea a fost semnată olograf de reclamantă, instanța urmează a lua act de aceasta în temeiul art. 406 CPC.

Cu privire la fondul cauzei, instanța reține că între reclamanti și pârâtă s-au încheiat contractele de mandat nr. 16949/21.08.2018, 16948/21.08.2018, respectiv 16.950/21.08.2018, în baza OUG nr. 109/2011 și a HG nr. 772/2016, după aprobarea prin AGA nr. 4 din 06.08.2018 a pârâtei. Tot prin art. 3 al hotărârii menționate s-a stabilit componenta fixă pe care o vor primi administratorii cu care s-a încheiat contractul de mandat.

Conform art. 2 din Contractele de mandat încheiate, administratorii au dreptul la o componentă variabilă a remunerației pentru îndeplinirea indicilor de performanță asumați în

Planul de administrare. Drepturile membrilor consiliului de administrație privind remunerația sunt prevăzute în art. 8 din OUG 109/2011.

Astfel, între reclamanți și pârâți s-au stabilit raporturi contractuale guvernate atât de legile speciale, respectiv OUG 109/2011 și normele de punere în aplicare prevăzute de HG nr. 772/2016, cât și de normele generale prevăzute în Codul Civil și Legea societăților 31/1990.

Astfel, conform art. 4 alin 2 din contractul de mandat, care în conformitate cu dispozițiile 1270 CC reprezintă legea părților, administratorii beneficiază de componenta anuală variabilă a remunerației dacă îndeplinesc indicatorii de performanță asumați în Planul de administrare.

Cuantumul indemnizației, indicii de performanță precum și evaluarea gradului de îndeplinire a acestora au fost stabilite prin actele adiționale la contractul de mandat, respectiv prin actul adițional nr. 2, ce a fost aprobat prin Hotărârea AGA nr. 8 din 28.11.2018 a pârâtei.

La data de 07.05.2019 Consiliul de administrație emis Decizia 24 și a avizat acordarea componentei variabile a indemnizației aferente anului 2018 către cei trei reclamanți din prezenta cauză, precum și cuantumul acesteia și termenul de plată (filele 42-43). Decizia urma a fi comunicată AGA pentru aprobare.

La data de 31.05.2019 prin Hotărârea 12 a AGA a pârâtei, a fost respinsă propunerea de acordare a componentei variabile a remunerației administratorilor (filele 127-129).

Față de aceste aspecte, instanța reține că organul care urma să decidă asupra acordării sau nu a componentei variabile, este Adunarea Generală a Acționarilor, care reprezintă voința acționarilor.

AGA emite hotărârile care sunt obligatorii pentru toată lumea, iar Hotărârea nr. 12 din 31.05.2019 nu a fost atacată în niciun fel de către administratorii cărora le-a fost respinsă acordarea componentei variabile.

Instanța nu poate admite cererea administratorilor formulată direct în baza contractului de mandat atât timp cât este vorba despre o componentă variabilă supusă controlului și aprobării organului decizional al societății, control ce a fost efectuat și propunerea de acordare a remunerației a fost respinsă de AGA.

Față de acest aspect, instanța reține că atât timp cât hotărârea AGA nu a fost desființată, cererea reclamanților, în calitate de administratori ce se consideră prejudiciați de acest act, este neîntemeiată, urmând a fi respinsă.

Cererea apel

Impotriva sentinței au formulat apel apelantii-reclamanti Hinta Petruș și Sălcuțan Alexandru Lucian.

Acestia solicită modificarea, în parte a sentinței atacate, în contradictoriu cu SC Compania de Apă SA și, pe fond, admiterea în tot a acțiunii apelanților, astfel:

1. să fie obligată pârâta să plătească fiecăruia dintre apelantii-reclamanti suma de 18.435 lei brut, reprezentând componenta anuală variabilă a indemnizației aferente anului 2018;
2. să fie obligată pârâta să plătească fiecăruia dintre apelantii-reclamanti dobânda legală de la data de introducerea acțiunii și până la data plății,
3. să fie obligată pârâta să plătească cheltuielile de judecată.

Se arată ca instanța de fond a interpretat superficial, eronat și nelegal obiectul cererii și situația de fapt. Aceasta nu a afirmat că nu au dreptul să primească componenta variabilă solicitată, ci a respins acțiunea exclusiv datorită faptului că Adunarea generală a acționarilor a votat în majoritate nerespectarea contractului de mandat semnat și refuzarea plății datorate.

1. Acțiunea e întemeiată pe răspunderea contractuală, fapt neglijat de instanța de fond, care a apreciat nelegal că hotărârea AGA ne este obligatorie.

Ca atare, motivarea instanței de fond pentru respingerea cererii este nelegală, întrucât hotărârea Adunării generale a acționarilor este obligatorie doar pentru acționari și pentru societate, pentru exprimarea voinței juridice a acesteia.

Temeiul juridic al acțiunii este CONTRACTUL DE MANDAT, cu anexele acestuia. Astfel, voința societară nu este obligatorie. Chiar dacă societatea a hotărât, prin hotărârea AGA, că nu își îndeplinește obligațiile asumate prin contract față de apelantii-reclamanti, mandatarii societății, voința contractuală a părților din contractul de mandat primează.

Contractul de mandat nu a fost modificat, așa cum fusese legal modificat anterior prin acte adiționale, astfel încât obligațiile societății rămân valabile și ar fi trebuit să fie respectate, chiar dacă, ulterior, organul de decizie, Adunarea generală a acționarilor, prin votul unei părți a membrilor săi, s-a răzgândit și nu mai vrea UNILATERAL să își respecte obligațiile.

2. Nu sunt angajați ai societății, pentru a respecta FĂRĂ ANUMITE LIMITE deciziile AGA. Raporturile obligaționale, pecuniare în cazul lor, sunt reglementate de contractul de mandat, care nu a fost respectat de către societate.

Administratorii societății sunt obligați să respecte hotărârile acționarilor DOAR cu privire la activitatea societății. Nu și cu privire la raporturile lor obligaționale cu societatea, care sunt prevăzute în contractul de mandat semnat cu societatea și în raport cu prevederile legale aplicabile, Legea 31/1990 privind societățile comerciale și OUG 109/2011 privind guvernanța corporativă.

Societatea comercială mandantă este obligată să își respecte obligațiile contractuale asumate prin contractul de mandat semnat sau să convină cu administratorii modificarea acestora. Ori, în cazul lor, prevederile contractului de mandat obligă societatea să plătească această componentă variabilă anuală, pentru 2018, iar OUG 109/2011 stabilește care este procedura de evaluare a performanțelor obținute, care îndreptățesc la plata acestei componente variabile.

Această procedură a fost urmată de societate și atât Consiliul de administrație, cât, mai ales, forul tutelar, ADI Buzău 2008 au stabilit că performanțele economice ale societății neîndreptățesc să primim această componentă variabilă și au aprobat plata ei.

AGA nu a fost în dezacord cu ADI Buzău 2008 privind îndeplinirea indicatorilor de performanță. Nicăieri în cuprinsul dezbaterilor sau în conținutul hotărârilor AGA adoptate nu se neagă faptul că si-au îndeplinit indicatorii de performanță, ci, pur și simplu, se refuză nelegal plata corespunzătoare, prevăzută în contractul de mandat semnat.

Pentru aceasta, întrucât AGA exprimă voința societății, parte contractuală în contractul de mandat, au fost obligați să promoveze prezenta acțiune, ca și cocontractanți, ale căror drepturi au fost încălcate de către cealaltă parte semnatară a contractului.

Nu era necesară anularea hotărârii AGA și nici nu o puteau determina apelantii-reclamanti, ca și administratori, care nu aveau mecanismele legale să oblige societatea, Adunarea sa generală a acționarilor, să respecte contractul și să adopte o hotărâre în aceste sens. Singura cale permisă de lege este de a se adresa instanței, în baza contractului semnat de societate cu apelantii-reclamanti.

Prin analogie, per a contrario, dacă se acceptă punctul de vedere al instanței, ar însemna că unui angajat al societății i s-ar putea refuza plata salariului și a altor drepturi bănești dacă AGA ar lua hotărâre în acest sens.

• 3. Instanța de fond reține nelegal și limitativ că această componentă variabilă "este supusă controlului și aprobării organului decizional al societății".

OUG 109/2011, legea specială ce guvernează încheierea, modificarea și terminarea contractului de mandat, care este temeiul juridic al acțiunii, stabilește ca for tutelar, cu atribuțiuni de control și coordonare, Asociația de Dezvoltare Intercomunitară. Acest for

tutelar are rolul legal de a aprecia asupra îndeplinirii indicatorilor de performanță ai administratorilor și să dispună acordarea componentei variabile contractuale. În speța, ADI Buzău 2008, forul tutelar al părții-intimate, a constatat că și-au îndeplinit indicatorii de performanță asumați și a aprobat plata componentei variabile prevăzute în contractul de mandat.

Componenta variabilă NU ESTE "supusă aprobării organului decizional al societății". Atât ADI Buzău 2008, cât și AGA, dacă ar fi de bună credință, au ca drept doar verificarea și aprobarea îndeplinirii indicatorilor de performanță asumați, nu și plata efectivă a componentei variabile. Plata componentei variabile, dreptul lor la efectuarea acestei plăți este prevăzut în contractul de mandat încheiat cu societatea și nu poate face obiectul unei alte aprobări din partea organelor statutare ale societății cu privire la plata efectivă, în condițiile îndeplinirii condiției prevăzute în contract, îndeplinirea indicatorilor de performanță asumați.

Instanța de fond nici măcar nu a reținut în motivare rolul ADI Buzău 2008 în procedura de plată a componentei variabile. Ori, OUG 109/2011, care reglementează situația de fapt din speța, cuprinde exact rolul acestui for tutelar, care este de control și coordonare a părții-intimate, inclusiv în ceea ce privește încheierea, modificarea și încetarea contractului de mandat încheiat cu administratorii și cu privire la aprecierea performanțelor acestora, care nasc drepturi financiare pentru aceștia sau sancțiuni, în cazul neîndeplinirii indicatorilor de performanță. Așa cum pot fi sancționați inclusiv cu rezilierea contractului de mandat în cazul în care indicatorii de performanță nu sunt atinși, tot așa, corelativ, trebuie să li se respecte dreptul prevăzut în OUG 109/2011 și în contractul de mandat la plata componentei variabile.

4. Instanța de fond nici nu și-a motivat în drept soluția de respingere a cererii.

După cum se poate observa, sentința atacată nu cuprinde concret care sunt articolele de lege pe care își întemeiază soluția de respingere a acțiunii (f5).

Situația de fapt este următoarea:

Apelanții- reclamânți au calitatea de administratori ai părții, începând cu luna august 2018. Au fost selectați în această calitate în baza prevederilor OUG 109/2011 privind guvernarea corporativă.

În această calitate și în baza prevederilor legale menționate anterior, precum și ale HG 722/2016, au încheiat contractele de mandat nr. 16949/21.08.2018, 16948/21.08.2018, respectiv 16.950/21.08.2018, care conțin prevederi identice.

În conformitate cu dispozițiile Anexei 2 din HG 722/2016, art. 4 (2) din contractul de mandat prevede faptul că au dreptul de a primi o componentă anuală variabilă a remunerației pentru îndeplinirea indicatorilor de performanță asumați în planul de administrare, ce a fost stabilită prin actul adițional nr. 2 la acest contract de mandat, cu indicatorii de performanță stabiliți în anexa la contractul de mandat, în baza Hotărârii 23/23.10.2018 a ADI Buzău 2008. În mod corelativ, art. 6 (2) din contractul de mandat stabilește obligația societății de a asigura administratorilor toate drepturile cuvenite potrivit contractului.

Adunarea generală a acționarilor a aprobat Planul de administrare al societății, prin Hotărârea nr. 8/28.11.2018.

La analiza activității societății pentru anul 2018, Consiliul de administrație a constatat că sunt îndepliniți indicatorii de performanță asumați în planul de administrare și au propus Adunării generale a acționarilor aprobarea plății a 5 indemnizații brute, ca și componentă variabilă a remunerației pentru anul 2018. În acest sens, a adoptat Decizia nr. 26/7.05.2019, care aprobă propunerea de acordare a componentei variabile a indemnizației administratorilor și o supune aprobării și a Adunării Generale a Acționarilor societății.

Analiza rezultatelor societății a fost făcută și de ADI Buzău 2008, care, în calitate de autoritate tutelară a părții în înțelesul HG 722/2016, a avut aceeași opinie ca și Consiliul de administrație al societății, exprimând-o în Hotărârile nr. 13 și 14/9.05.2019.

ADI Buzău 2008 este instituția care este abilitată de dispozițiile Legii să controleze activitatea părții în numele și pentru UAT-urile ce o compun, inclusiv pentru acționari.

Întrunită în ședință ordinară în data de 30.05.2019, AGA a respins solicitarea de acordare a componentei variabile a remunerației administratorilor, deși legea și contractul o prevedeau și erau îndeplinite condițiile pentru acordarea sa. În respingerea acordării drepturilor nu s-au adus niciun fel de motive.

De asemenea, trebuie observat și faptul că nu toți acționarii au votat în acest sens.

În drept, se invoca dispozițiile art. 470 și urm. NCC.

În dovedirea acțiunii, s-a solicitat incuviințarea probei cu înscrisuri.

Întâmpinarea formulată de intimata-parata

Se solicita respingerea cererii de apel formulată împotriva Sentinței Civile nr. 1109 din data de 19.03.2020, pronunțată de către Judecătoria Buzău în Dosarul nr. 10348/200/2019, și menținerea acesteia ca temeinică și legală.

Prin cererea de chemare în judecată, reclamanții, în calitate de administratori ai societății (calitate dobândită în baza Hotărârii AGOA nr. 4/06.08.2018 de numire și aprobare Contractelor de Mandat ulterior înregistrate sub nr. 116948 și 16950/21.08.2018) au solicitat obligarea intimetei părți COMPANIA DE APĂ S.A. Buzău la plata c/valorii indemnizației reprezentând componenta anuală variabilă a remunerației pentru îndeplinirea indicatorilor de performanță asumați prin planul de administrare și stabiliți prin prin Actul adițional nr. 2, la Contractul/e de Mandat mai sus precizate.

Prin Hotărârea nr. 20/23.10.2018, emisă de către Adunarea Generală a Asociației de Dezvoltare Intercomunitară Buzău 2008, privind aprobarea indicatorilor cheie de performanță financiari și nefinanciari pentru determinarea și acordarea componentei variabile a remunerațiilor membrilor consiliului de administrație (administratori) la Compania de Apă S.A. Buzău, s-au stabilit pentru mandatul 2018-2022:

I. Nivelul indicatorilor cheie de performanță (ICP) financiari și nefinanciari pentru administratorii executivi ai societății aplicabili în mandatul 2018-2022, potrivit Anexei nr. I la Hotărâre (art. 1);

II. Nivelul indicatorilor cheie de performanță (ICP) financiari și nefinanciari pentru administratorii neexecutivi ai societății aplicabili în mandatul 2018-2022, potrivit Anexei nr. 2 la Hotărâre (art. 2);

III. Ponderile indicatorilor cheie de performanță pentru membrii executivi ai Consiliului de Administrație (art. 3);

IV. Ponderile indicatorilor cheie de performanță pentru membrii neexecutivi ai Consiliului de Administrație (art. 4);

Prin Actul adițional nr. 2 din data de 28.11.2018 la Contractele de Mandat nr. 16948 și 16950 înregistrate în data de 21.08.2018, s-a convenit (raportat la prevederile H.G. nr. 722/2016 privind Normele Metodologice pentru stabilirea criteriilor de selecție și numire a administratorilor și a altor măsuri necesare implementării prevederilor O.U.G. nr. 109/2011 privind Guvernanța corporativă-anexa I b, precum și Hotărârii nr. 20 din data de 23.10.2018 a Asociației de Dezvoltare Intercomunitară-ADI Buzău 2008) modificarea Contractelor de mandat, prin introducerea art.6. I 6.2., 6.3., 6.4., având următoarele prevederi:

1. 6.1. Administratorul neexecutiv are dreptul de a primi o remunerație variabilă, în valoare de maxim 12 indemnizații fixe brute, în funcție de îndeplinirea indicatorilor cheie de performanță, financiari și nefinanciari, denumiți în continuare ICP prevăzuți în contract;

11. 6.2. Administratorul neexecutiv are stabiliți spre realizare ICP prevăzuți în anexa 2 la Hotărârea nr. 20/23.10.2018 a ADI Buzău 2008;

111. 6.3. Ponderea realizării ICP ai Administratorului neexecutiv este aceea prevăzută în alt. 4 al Hotărârii nr. 20/23.10.2018 a ADI Buzău 2008;

IV. 6.4. Evaluarea gradului de îndeplinire a ICP se realizează în termen de maxim 30 de zile de la aprobarea de către Adunarea Generală ordinară a acționarilor societății a situațiilor financiare anuale;

Prin Hotărârea nr. 8/28.11.2018 a Adunării Generale a Acționarilor a Companiei de Apă S.A. Buzău, printre altele s-au aprobat și:

I. Actul adițional nr. 1 la Contractele de mandat (administrare) încheiat cu administratorii în forma prevăzută în anexa a hotărâre (art. 2);

II. Componenta variabilă a remunerației administratorilor neexecutivi în cuantum de maxim 12 indemnizații fixe lunare, în funcție de îndeplinirea ICP financiar și nefinanciar aprobați de ADI Buzău 2008 prin Hotărârea nr. 20/23.10.2018 (art. 3);

111. Actul adițional nr. 2 la Contractele de mandat (administrare), încheiat cu administratorii în forma prevăzută în anexa la hotărâre(art.5);

Prin Hotărârea nr. 12 din data de 31.05.2019 a Adunării Generale a Acționarilor din cadrul Companiei de Apă SA Buzău, s-a respins acordarea componentei variabile a remunerației administratorilor stabilită potrivit Hotărârii AGOA nr. 8/28.11.2018, cât și prin prevederile actului adițional nr. 2 la Contractul de Mandat al administratorilor executivi/neexecutivi.

În ceea ce privește, societățile pe acțiuni, legea prevede că hotărârile luate de Adunarea Generală în limitele legii sau actului constitutiv sunt obligatorii chiar pentru acționarii care nu au luat parte la adunare sau au votat contra (art. 132 din Legea nr. 31/1990), iar societatea prin AGA are dreptul să dispună cu privire la modalitatea de acordare și la întinderea remunerației, raportat la prevederile contractelor de mandat (administrare), aprobate prin hotărâre a AGA, așa cum am arătat și în fața instanței de fond.

Potrivit dispozițiilor art. 111, alin.2, lit. c, din Legea nr. 31/1990, Adunarea Generală a Acționarilor este obligată să fixeze remunerația cuvenită pentru exercițiul în curs membrilor consiliului de administrație, respectiv membrilor consiliului de supraveghere, și cenzorilor, dacă nu a fost stabilită prin actul constitutiv, în acord cu prevederile art. 37(5) din O.G. nr. 109/201, Adunarea generală a acționarilor se va asigura, la stabilirea indemnizației fixe lunare a fiecărui membru al consiliului de administrație sau, după caz, a fiecărui membru al consiliului de supraveghere, determinată conform art. 37 alin. (2) și (4) din O.G. nr. 109/2011, că aceasta este justificată în raport cu îndatoririle specifice, atribuțiile în cadrul unor comitete consultative, cu numărul de ședințe, obiectivele și criteriile de performanță stabilite în contractul de mandat.

Adunarea Generală a Acționarilor este organul suprem de conducere și decizie al societății, având dreptul/competența de a adopta hotărâri la nivelul cel mai înalt în absolut orice chestiune ce vizează/interesează societatea, fiind în fond forul deliberativ al oricărei societăți, iar peste hotărârile acesteia (AGA) nu poate trece nici un organ subordonat din cadrul societății, fiind într-un raport de subordonare directă/indirectă în tot ceea ce reprezintă administrarea entității, astfel că adunarea generală poate hotărî în orice problemă de administrare, inclusiv problemele curente, așa cum în mod corect a statuat și instanța de fond, prin hotărârea pronunțată.

În aceste condiții, Hotărârea AGA este imperativă și trebuie respectată de către organul/organele de conducere executivă ale societății, pentru că, în caz contrar ar fi nesocotit interesul general al asociaților.

Intimata-pârâtă Compania de Apă S.A. Buzău, nu contestă, și nici în fața instanței de fond nu a făcut-o, dreptul administratorilor neexecutivi de a beneficia de plata remunerației reprezentând componenta variabilă, potrivit Contractelor de mandat, de altfel prevăzută și în Bugetul de Venituri și Cheltuieli, însă nu poate ignora hotărârea organului suprem de conducere al societății, în speță Adunarea Generală a Asociaților, hotărâre ce nu a fost desființată pe cale administrativă ori judecătorească, astfel că singura în măsură, să aprecieze

dincolo de hotărârea AGA, legalitatea și oportunitatea acordării componente variabile a remunerației administratorilor neexecutivi, este instanța de judecată printr-o hotărâre definitivă.

S-a solicitat judecarea cauzei și în lipsă, potrivit art.223(3) Cod proc.Civ..

Raspunsul la intampinare

Suplimentar, ca răspuns la întâmpinare, sintetic, precizeaza următoarele:

1. Încheierea contractului de mandat și a actelor adiționale au fost făcute cu respectarea legislației în vigoare, cu implicarea ADI Buzău 2008, așa cum arată și intimata la finalul pag. I și începutul pag. 2 ale întâmpinării.

Astfel, OUG 109/2011 și HG 722/2016 stabilesc o procedură specială de încheiere și, respectiv, de modificare a contractelor de mandat ale societăților comerciale cu capital public, ce fac aplicarea regulilor guvernantei corporative.

După semnarea acestor contracte, a modificărilor lor, de către societate și de către administratori, părțile au obligații corelative.

Odată ce obligațiile administratorilor sunt îndeplinite, societatea, prin organele sale de conducere, Consiliul de administrație și Adunarea generală a asociaților, constată îndeplinirea lor și, în mod corelativ, decide executarea obligației sale de plată a componente variabile a remunerației administratorilor.

În speta, obligațiile administratorilor pentru a avea dreptul la plata acestei componente variabile au fost îndeplinite. Consiliul de administrație al societății și-a verificat îndeplinirea indicatorilor de performanță și a constatat că au fost îndepliniți, fapt ce a fost certificat și de ADI Buzău 2008, autoritatea tutelară a SC Compania de apă SA Buzău. Această entitate are competența legală să exercite controlul asupra activității întintate inclusiv în ceea ce privește activitatea administratorilor săi. După verificările și aprobarea ADI Buzău 2008, intimata, prin Adunarea generală a acționarilor, trebuie doar să verifice îndeplinirea procedurii legale, să verifice la rândul său indicatorii de performanță și, în cazul îndeplinirii lor, să aprobe acordarea componente variabile.

AGA, doar prin votul acționarului majoritar, întrucât ceilalți acționari au aprobat sau s-au abținut, a decis să nu acorde administratorilor componenta variabilă, fara a motiva decizia, fără a spune că administratorii nu și-au îndeplinit indicatorii de performanta.

Efectele hotararii AGA

În primul rând, hotărârea AGA nu ne este opozabilă în ceea ce privește respectarea prevederilor contractului de mandat.

Contractul de mandat este încheiat între societate și administrator și, evident, trebuie respectate clauzele sale de către ambele părți, nu numai de administrator, ci și de către societate. Ori, societatea nu și-a respectat obligația de plată a componente variabile menționate, deși apelantii-reclamanti si-au îndeplinit indicatorii de performanță asumați.

AGA ar fi trebuit să aprobe acordarea componente variabile a indemnizației, întrucât au îndeplinit indicatorii de performanță asumați, dar, dacă a respins acest lucru, ei nu pot schimba voința acționarilor, chiar și doar a acționarului majoritar (cum e cazul), ci se pot adresa instanței pentru a obliga societatea să își respecte obligațiile asumate prin contractul de mandat. În cazul unei sentințe favorabile, societatea, prin conducerea executivă și inclusiv forul de conducere al acesteia, AGA, își vor putea reconsidera poziția și ne vor acorda drepturile contractuale.

Hotărârea AGA este valabilă și obligatorie DOAR pentru societate.

Apelantii reclamanti nu au calitate de a ataca această hotărâre în ceea ce ii privește.

În plus, chiar dacă ar avea acest drept și ar obține o anulare a hotărârii AGA, acționarii pot decide același lucru într-o nouă adunare generală, ceea ce ar lipsi de efect demersurile lor.

Nu pot în niciun fel influența voința acționarilor societății, care și-o exprimă în AGA, singura cale legală prin care pot obține drepturile cuvenite fiind acțiunea în instanță, bazată pe încălcarea contractului de mandat încheiat cu societatea intimată.

Pentru identitate de rațiune juridică, situația este similară angajaților societății, diferența fiind dată de natura contractului, diferență instituită de lege, întrucât administratorii nu pot avea contact de muncă. Ori, în cazul încălcării de către societate, prin AGA, a obligațiilor prevăzute în contractul de muncă, este general recunoscut dreptul angajatului de a formula acțiune judiciară pentru a-și vedea recunoscute drepturile, fără a ataca hotărârea AGA, ci în baza principiului obligativității respectării prevederilor contractuale. Să nu recunoști administratorilor acest drept, ar însemna o încălcare a dispozițiilor C. civil. Niciun text de lege nu condiționează obligativitatea respectării unui contract de anularea vreunui act unilateral emis de către cealaltă parte.

Per a contrario, în orice moment AGA, fara a modifica contractul de mandat, își poate impune voința administratorilor și își poate încălca orice obligație asumată anterior prin contract. Dacă se dorea să nu mai primeasca acea componenta variabilă a indemnizației, trebuia ca societatea să le propună modificarea contractului, cu care să fie de acord sau nu.

Nu ar fi semnat contractul de mandat în forma aceasta, fără a fi existat componenta variabilă a indemnizației. Trebuie observat că si-au asumat mai multe obligații de atingere a unor indicatori de performanță. Neîndeplinirea acestora poate să atragă sancțiuni împotriva lor, dar îndeplinirea lor se recompensează prin acordarea unei indemnizații suplimentare.

Nu poate exista doar sancțiune pentru îndeplinirea unor indicatori pe care i-au asumat, fara niciun fel de recompensă financiară pentru îndeplinirea lor. În acest caz, si-ar asuma indicatori minimali, care să nu ducă la dezvoltarea societății.

De altfel, acordarea componentei variabile este prevăzută de lege și este obligatorie pentru societatea intimată.

S-a născut dreptul lor de a formula prezenta acțiune în pretenții.

AGA poate decide ca societatea să nu plătească administratorilor săi drepturile contractuale. Dar, această decizie deschide dreptul acestora de a se adresa instanței de judecată pentru recunoașterea și acordarea drepturilor izvorâte din încheierea contractului de mandat încheiat cu societatea. Acționarii au dreptul de a decide ce își doresc, dar, atunci când încalcă un contract, încheiat de societate chiar cu aprobarea lor anterioară și, mai mult, și a autorității tutelare ADI Buzău 2008, le dau dreptul, ca părți contractante, dar terți în raport cu forul de constituire a deciziei societății, AGA, să se adreseze instanței pentru a le fi respectate drepturile.

Intimata le recunoaște dreptul la finalul întâmpinării și nimeni nu a contestat faptul ca si-au îndeplinit obligatiile contractuale.

Mai mult, arată că are prevăzută în bugetul societății suma de plată a componentei variabile a indemnizației lor.

Chiar și intimata recunoaște în finalul întâmpinării că "singura în măsură să aprecieze dincolo de hotărârea AGA, legalitatea și oportunitatea acordării componentei variabile a remunerației administratorilor neexecutivi, este instanța de judecată, printr-o hotărâre definitivă

Mai arata ca instanța nu poate aprecia asupra oportunității acordării drepturilor lor. Nu este posibilă aprecierea oportunității respectării unei obligații contractuale. Ea trebuie respectată, indiferent dacă acționarii societății consideră că este oportun sau nu.

Note de concluzii depuse de apelantii-reclamanti

Se arata ca instanța de fond a judecat cauza ca și cand aplicabile ar fi doar dispozițiile Legii 31/1990, fără a mai analiza vreun al text de lege.

Or, aceasta trebuia să aibă în primul rând în vedere tocmai legislatia specială, ce completează prevederile acestei legi.

În primul rând, contractul de mandat într-o societate cu capital public, precum pârâta, are ca temeiul juridic în OUG 109/2011 privind guvernanta corporativă. Acest text de lege se completează cu prevederile HG 722/2016.

Societatea pârâtă a fost aceea care i-a selectat ca administratori în baza acestor texte legale și trebuia să le respecte și în ceea ce privește remunerarea. Nu le-a respectat nici pe acestea, nici prevederile contractului semnat.

Art. 37 OUG 109/2011 (2) Remunerația membrilor neexecutivi ai consiliului de administrație sau ai consiliului de supraveghere este formată dintr-o indemnizație fixă lunară și o componentă variabilă. Indemnizația fixă nu poate depăși de două ori media pe ultimele 12 luni a câștigului salarial mediu brut lunar pentru activitatea desfășurată conform obiectului principal de activitate înregistrat de societate, la nivel de clasă conform clasificății activităților din economia națională, comunicat de Institutul Național de Statistică anterior numirii. Componenta variabilă se stabilește pe baza unor indicatori de performanță financiari și nefinanțari negociați și aprobați de adunarea generală a acționarilor, diferiți de cei aprobați pentru administratorii executivi, determinați cu respectarea metodologiei prevăzute la art. 3 ind. 1 alin. (5) și care urmăresc inclusiv sustenabilitatea pe termen lung a societății și asigurarea respectării principiilor de bună guvernanta. Quantumul componentei variabile a membrilor neexecutivi nu poate depăși maximum 12 indemnizații fixe lunare.

(4) Componenta variabilă a remunerației membrilor consiliului de administrație sau ai consiliului de supraveghere se revizuieste anual, în funcție de nivelul de realizare a obiectivelor cuprinse în planul de administrare și de gradul de îndeplinire a indicatorilor de performanță financiari și nefinanțari aprobați de adunarea generală a acționarilor, anexă la contractul de mandat.

Încheierea contractului de mandat și a actelor adiționale au fost făcute cu respectarea legislației în vigoare, cu implicarea ADI Buzău 2008, așa cum arată și intimata la finalul pag.1 și începutul pag. 2 ale întâmpinării

Astfel, OUG 109/2011 și HG 722/2016 stabilesc o procedură specială de încheiere și, respectiv, de modificare a contractelor de mandat ale societăților comerciale cu capital public, ce fac aplicarea regulilor guvernantei corporative.

După semnarea acestor contracte, a modificărilor lor, de către societate și de către administratori, părțile au obligații corelative.

Odată ce obligațiile administratorilor sunt îndeplinite, societatea, prin organele sale de conducere, Consiliul de administrație și Adunarea generală a asociaților, constată îndeplinirea lor și, în mod corelativ, decide executarea obligației sale de plată a componentei variabile a remunerației administratorilor.

În cazul lor, obligațiile administratorilor pentru a avea dreptul la plata acestei componente variabile au fost îndeplinite. Consiliul de administrație al societății și-a verificat îndeplinirea indicatorilor de performanță și a constatat că au fost îndepliniți, fapt ce a fost certificat și de ADI Buzău 2008, autoritatea tutelară a SC Compania de apă SA Buzău. Această entitate are competența legală să exercite controlul asupra activității intimitei inclusiv în ceea ce privește activitatea administratorilor săi. După verificările și aprobarea ADI Buzău 2008, intimata, prin Adunarea generală a acționarilor, trebuie doar să verifice îndeplinirea procedurilor legale, să verifice la rândul său indicatorii de performanță și, în cazul îndeplinirii lor, să aprobe acordarea componentei variabile, pentru a respecta obiectul contractului semnat.

Hotărârea AGA este valabilă și obligatorie doar pentru societate, nu și pentru apelantii-reclamanti, în calitate de co-contractanți ai contractului de mandat. Acestia nu au calitate de a ataca această hotărâre în ceea ce îi privește.

Nu pot în niciun fel influența voința acționarilor societății, care și-o exprimă în AGA, singura cale legală prin care pot obține dreptului fiind acțiunea în instanță, bazată pe încălcarea contractului de mandat încheiat cu societatea intimată.

De altfel, acordarea componentei variabile este prevăzută de lege și este obligatorie pentru societatea intimată

Contractul de mandat este încheiat între societate și administrator și, evident, trebuie respectate clauzele sale de către ambele părți, nu numai de administrator, ci și de către societate. Or, societatea nu și-a respectat obligația de plată a componentei variabile menționate, deși ei au îndeplinit indicatorii de performanță asumați.

AGA ar fi trebuit să aprobe acordarea componentei variabile a indemnizației, întrucât au îndeplinit indicatorii de performanță asumați, iar dacă a respins acest lucru, nu pot schimba voința acționarilor, chiar și doar a acționarului majoritar, ci se pot adresa instanței pentru a obliga societatea să își respecte obligațiile asumate prin contractul de mandat. În cazul unei sentințe favorabile, societatea, prin conducerea executivă și inclusiv forul de conducere al acesteia, AGA, își vor putea reconsidera poziția și n vor acorda drepturile contractuale.

Chiar și intimata recunoaște în finalul întâmpinării că "singura în măsură să aprecieze dincolo de hotărârea AGA, legalitatea și oportunitatea acordării componentei variabile a remunerației administratorilor neexecutivi, este instanța de judecată, printr-o hotărâre definitivă".

O singură precizare am avea de tăcut, instanța nu poate aprecia asupra oportunității acordării drepturilor noastre. Nu este posibilă aprecierea oportunității respectării unei obligații contractuale. Ea trebuie respectată, indiferent dacă acționarii societății consideră că este oportun sau nu.

Instanța de fond reține nelegal și limitativ că această componentă variabilă "este supusă controlului și aprobării organului decizional al societății".

OUG 109/ 2011, legea specială ce guvernează încheierea, modificarea și terminarea contractului de mandat, care este temeiul juridic al acțiunii, stabilește ca for tutelar, cu atribuțiuni de control și coordonare, Asociația de Dezvoltare Intercomunitară. Acest for tutelar are rolul legal de a aprecia asupra îndeplinirii indicatorilor de performanță ai administratorilor și să dispună acordarea componentei variabile contractuale. În speța, ADI Buzău 2008, forul tutelar al părții-intimate, a constatat că și-au îndeplinit indicatorii de performanță asumați și a aprobat plata componentei variabile prevăzute în contractul de mandat.

Componenta variabilă nu este "supusă aprobării organului decizional al societății". Atât ADI Buzău 2008, cât și AGA, dacă ar fi de bună credință, au ca drept doar verificarea și aprobarea îndeplinirii indicatorilor de performanță asumați, nu și plata efectivă a componentei variabile. Plata componentei variabile, dreptul la efectuarea acestei plăți este prevăzut în contractul de mandat încheiat cu societatea și nu poate face obiectul unei alte aprobări din partea organelor statutare ale societății cu privire la plata efectivă.

Instanța de fond nici măcar nu a reținut în motivare rolul ADI Buzău 2008 în procedura de plată a componentei variabile. Or, OUG 109/2011, care reglementează situația de fapt din speța, cuprinde exact rolul acestui for tutelar, care este de control și coordonare a părții-intimate, inclusiv în ceea ce privește încheierea, modificarea și încetarea contractului de mandat încheiat cu administratorii și cu privire la aprecierea performanțelor acestora, care nasc drepturi financiare pentru aceștia sau sancțiuni, în cazul neîndeplinirii indicatorilor de performanță. Așa cum pot fi sancționați inclusiv cu rezilierea contractului de mandat în cazul în care indicatorii de performanță nu sunt atinși, tot așa, corelativ, trebuie să li se respecte dreptul prevăzut în OUG 109/ 2011 și în contractul de mandat la plata componentei variabile.

Reclamantii au calitatea de administratori ai pârâtei, începând cu luna august 2018, conform Hotărârii AGA nr. 4/6.08.2008 (f.7-9), ce stabilea numirea administratorilor pentru o perioadă de 4 ani, aprobarea contractului de mandat (f. 10-28) și a remunerației fixe.

Ulterior, a fost încheiat actul adițional nr. 2 (f.29), ce stabilea primirea și a unei indemnizații variabile anuale în cuantum de 12 indemnizații fixe, în momentul îndeplinirii criteriilor de performanțe asumate și aprobate de autoritatea tutelară.

Au fost selectați în această calitate în baza prevederilor OUG 109/2011 privind guvernanta corporativă. Aceasta procedură legală a fost instituită pentru responsabilizarea administrării societăților comerciale, întreprinderi publice, așa cum este și pârâta.

Ca atare, pentru o mai bună administrare, se stabilesc oferirea, alături de indemnizațiile lunare și de indemnizații variabile (stabilite prin contractul de mandat, ca și în speța), pentru motivare pozitivă, în cazul în care societatea obține performanțele dorite de autoritatea tutelară (ADI Buzău 2008). În paralel, există și sancțiuni pentru neîndeplinirea indicatorilor tehnico-economici aprobați de autoritatea tutelară și asumați de administratori.

Acțiunea este întemeiată pe răspunderea contractuală, pe nerespectarea de către pârâtă a prevederilor contractului de mandat și ale actelor sale adiționale, prin neacordarea indemnizației variabile, în condițiile în care au îndeplinit indicatorii de performanță asumați, iar autoritatea tutelară. ADI Buzău 2008 a confirmat această îndeplinire.

De altfel, nici acționarii societății, care exprimă voința pârâtei, nu au negat îndeplinirea indicatorilor de performanță asumați, ci, pur și simplu, nu au vrut să o acorde. Mai mult, numai unul dintre acționari, cel majoritar a avut această atitudine.

În baza prevederilor legale, ale OUG 109/2011 și ale HG 722/2016, au încheiat contractele de mandat nr. 16949/21.08.2018, 16948/21.08.2018, respectiv 16.950/21.08.2018, care conțin prevederi identice. Astfel, părțile si-au exprimat voința de a încheia contractul și actele sale adiționale, asumându-si anumite drepturi și obligații.

Anexa 2 din HG 722/2016- art. 4 (2) din contractul de mandat prevede faptul că au dreptul de a primi o componentă anuală variabilă a remunerației pentru îndeplinirea indicatorilor de performanță asumați în planul de administrare, ce a fost stabilita prin actul adițional nr. 2 la acest contract de mandat, cu indicatorii de performanță stabiliți în anexa la contractul de mandat, în baza Hotărârii 23/23.10.2018 a ADI Buzău 2008.

În mod corelativ, art. 6 (2) din contractul de mandat stabilește obligația societății de a asigura administratorilor toate drepturile cuvenite potrivit contractului.

Adunarea generală a acționarilor a aprobat Planul de administrare al societății, prin Hotărârea AGA nr. 8/28.11.2018 (f.36-38), prin care administratorii si-au asumat anumite rezultate ale activității, s-a hotărât încheierea cu toți administratorii a actului adițional nr. 2 și s-a aprobat componenta variabilă a indemnizației administratorilor, acordarea unei indemnizații anuale de 12 indemnizații fixe lunare.

Mai mult, prin Hotărârea ADI 20/23.10.2018 (f31-35) s-au stabilit indicatorii de performanță și ponderea acestora, precum și un termen anual de evaluare a gradului de îndeplinire a acestora.

La analiza activității societății pentru anul 2018, Consiliul de administrație a constatat că sunt îndepliniți indicatorii de performanță asumați în planul de administrare și a propus Adunării generale a acționarilor aprobarea plății a 5 indemnizații brute, ca și componentă variabilă a remunerației pentru anul 2018. În acest sens, prin Procesul verbal al Comitetului de nominalizare și remunerare a pârâtei (f.39-41) a fost propusă primirea acestei componente variabile.

Totodată, Consiliul de administrație al pârâtei a adoptat Decizia nr. 26/7.05.2019 (f.42-45), care aprobă propunerea de acordare a componentei variabile a indemnizației administratorilor și o supune aprobării și a Adunării Generale a Acționarilor societății.

Consiliul de administrație formulează în acest sens și o adresă de înaintare (f.46-52), precizând motivele în drept pentru acordarea indemnizației variabile.

Analiza rezultatelor societății a fost făcută și de ADI Buzău 2008 care, în calitate de autoritate tutelară a pârâtei în înțelesul HG 722/2016, a avut aceeași opinie ca și Consiliul de administrație al societății, exprimând-o în Hotărârile nr. 13 și 14/9.05.2019.

Considerentele instanței de apel

Prin cererea înregistrată pe rolul Judecătoriei Buzău la data de 11.07.2019 sub nr. 10348/200/2019, reclamantii ZOÎȚA MANUELA CLAUDIA, HINTA PETRUȘ și SĂLCUȚAN ALEXANDRU LUCIAN, în contradictoriu pârâta S.C. COMPANIA DE APĂ S.A., au solicitat obligarea pârâtei să plătească fiecăruia suma de 18.435 lei, reprezentând componenta anuală variabilă a indemnizației aferente anului 2018, a dobânzii legale de la data introducerii acțiunii și până la data plății efective, cu cheltuieli de judecată.

Reclamanta ZOÎȚA MANUELA CLAUDIA a renunțat la judecata.

Reclamantii au calitatea de administratori ai pârâtei, începând cu luna august 2018, fiind selectați în această calitate, conform prevederilor OUG 109/2011 privind guvernanta corporativă. Potrivit Hotararii Generale a Actionarilor Comaniei de Apa Buzau nr. 4/6.08.2018 s-a aprobat numirea ca administratori a celor trei reclamanti si a numitului Bogdan Ion pe o perioada de 4 ani, respectiv 6.08.2018-5.08.2022. S-au aprobat contractul de mandat ce urma sa fie incheiat cu acestia, precum si **componenta fixa a remuneratiei lor**, in valoare de 3687 lei brut/luna.

Art. 8 din OUG 109/2011 prevede:

(1) Durata mandatului membrilor consiliului de administrație este stabilită prin actul de înființare și nu poate depăși 4 ani. Mandatul membrilor consiliului de administrație poate fi reînnoit ca urmare a unui proces de evaluare, dacă prin actul de înființare nu se dispune altfel. Mandatul administratorilor numiți ca urmare a încetării, sub orice formă, a mandatului administratorilor inițiali coincide cu durata rămasă din mandatul administratorului care a fost înlocuit.

(2) Remunerația membrilor consiliului de administrație este stabilită de către autoritatea publică tutelară prin contractul de mandat, în structura și limitele prevăzute la alin. (3) și (4).

(3) Remunerația membrilor neexecutivi ai consiliului de administrație este formată dintr-o indemnizație fixă lunară și o componentă variabilă. Indemnizația fixă nu poate depăși de două ori media pe ultimele 12 luni a câștigului salarial mediu brut lunar pentru activitatea desfășurată conform obiectului principal de activitate înregistrat de regia autonomă, la nivel de clasă conform clasificăției activităților din economia națională, comunicat de Institutul Național de Statistică anterior numirii. **Componenta variabilă se stabilește pe baza unor indicatori de performanță financiari și nefinanciari negociați și aprobați de autoritatea publică tutelară, diferiți de cei aprobați pentru administratorii executivi, determinați cu respectarea metodologiei prevăzute la art. 31 alin. (5) și care urmăresc inclusiv sustenabilitatea pe termen lung a regiei autonome și asigurarea respectării principiilor de bună guvernanță. Cuantumul componentei variabile a membrilor neexecutivi nu poate depăși maximum 12 indemnizații fixe lunare.**

(4) Remunerația membrilor executivi ai consiliului de administrație este formată dintr-o indemnizație fixă lunară care nu poate depăși de 6 ori media pe ultimele 12 luni a câștigului salarial mediu brut lunar pentru activitatea desfășurată conform obiectului principal de activitate înregistrat de regia autonomă, la nivel de clasă conform clasificăției activităților din economia națională, comunicat de Institutul Național de Statistică anterior numirii, și dintr-o componentă variabilă. Componenta variabilă va avea la bază indicatorii de performanță financiari și nefinanciari, negociați și aprobați de autoritatea publică tutelară,

diferiți de cei aprobați pentru administratorii neexecutivi, determinați cu respectarea metodologiei prevăzute la art. 31 alin. (5).

(5) Indemnizația fixă lunară a membrilor consiliului de administrație stabilită în condițiile alin. (3) și (4) poate fi diferențiată în funcție de numărul de ședințe la care participă, de atribuțiile în cadrul unor comitete consultative și de alte atribuții specifice stabilite prin contractul de mandat.

(6) Componenta variabilă a remunerației membrilor consiliului de administrație se revizuieste anual, în funcție de nivelul de realizare a obiectivelor cuprinse în planul de administrare și de gradul de îndeplinire a indicatorilor de performanță financiari și nefinanciari aprobați de autoritatea publică tutelară, anexă la contractul de mandat.

(7) În cazul în care domiciliul membrilor consiliului de administrație, la data desemnării, este în altă localitate decât cea a sediului social al regiei autonome, acestora li se pot rambursa sau deconta cheltuielile de transport și cazare pentru participarea la ședințele de lucru, de către regia autonomă.

(8) Prevederile alin. (7) nu se aplică în cazul în care membrii consiliului de administrație au sau obțin reședința în localitatea în care își are sediul social regia autonomă.

Art. 37 din același act normativ prevede:

(1) Remunerația membrilor consiliului de administrație sau, după caz, a membrilor consiliului de supraveghere este stabilită de adunarea generală a acționarilor în structura și limitele prevăzute la alin. (2) și (4).

(2) Remunerația membrilor neexecutivi ai consiliului de administrație sau ai consiliului de supraveghere este formată dintr-o indemnizație fixă lunară și o componentă variabilă. Indemnizația fixă nu poate depăși de două ori media pe ultimele 12 luni a câștigului salarial mediu brut lunar pentru activitatea desfășurată conform obiectului principal de activitate înregistrat de societate, la nivel de clasă conform clasificății activităților din economia națională, comunicat de Institutul Național de Statistică anterior numirii. Componenta variabilă se stabilește pe baza unor indicatori de performanță financiari și nefinanciari negociați și aprobați de adunarea generală a acționarilor, diferiți de cei aprobați pentru administratorii executivi, determinați cu respectarea metodologiei prevăzute la art. 31 alin. (5) și care urmăresc inclusiv sustenabilitatea pe termen lung a societății și asigurarea respectării principiilor de bună guvernare. Quantumul componentei variabile a membrilor neexecutivi nu poate depăși maximum 12 indemnizații fixe lunare.

(3) Remunerația membrilor executivi ai consiliului de administrație sau ai consiliului de supraveghere este formată dintr-o indemnizație fixă lunară care nu poate depăși de 6 ori media pe ultimele 12 luni a câștigului salarial mediu brut lunar pentru activitatea desfășurată conform obiectului principal de activitate înregistrat de societate, la nivel de clasă conform clasificății activităților din economia națională, comunicat de Institutul Național de Statistică anterior numirii, și dintr-o componentă variabilă. Componenta variabilă va avea la bază indicatorii de performanță financiari și nefinanciari, negociați și aprobați de adunarea generală a acționarilor, diferiți de cei aprobați pentru administratorii neexecutivi, determinați cu respectarea metodologiei prevăzute la art. 31 alin. (5).

(4) Componenta variabilă a remunerației membrilor consiliului de administrație sau ai consiliului de supraveghere se revizuieste anual, în funcție de nivelul de realizare a obiectivelor cuprinse în planul de administrare și de gradul de îndeplinire a indicatorilor de performanță financiari și nefinanciari aprobați de adunarea generală a acționarilor, anexă la contractul de mandat.

(5) Adunarea generală a acționarilor se va asigura, la stabilirea indemnizației fixe lunare a fiecărui membru al consiliului de administrație sau, după caz, a fiecărui membru al consiliului de supraveghere, determinată conform alin. (2) și (4), că aceasta este justificată în

raport cu îndatoririle specifice, atribuțiile în cadrul unor comitete consultative, cu numărul de ședințe, obiectivele și criteriile de performanță stabilite în contractul de mandat.

Definițiile stabilite de Anexa 2 la HG 722/2016 pentru aprobarea Normelor metodologice de aplicare a unor prevederi ale OUG 109/2011, privind guvernanta corporativă a întreprinderilor publice.

Art. 1 - În înțelesul prezentelor norme metodologice, termenii și expresiile de mai jos au următoarele semnificații:

1. cadrul de rezultate - prezentări grafice, matrice, tabele sau rezumate, care prezintă analize pe baza datelor de intrare, rezultatelor intermediare și finale, datelor de ieșire și relațiile dintre acestea;

2. măsurarea performanței - metodologia în baza căreia o autoritate publică tutelară evaluează rezultatele întreprinderilor sale publice raportat la obiectivele, țintele și misiunea pe care le-a stabilit autoritatea publică tutelară pentru acestea;

3. consiliul - consiliul de administrație, în cazul întreprinderilor publice administrate potrivit sistemului unitar, respectiv consiliul de supraveghere, în cazul celor administrate potrivit sistemului dualist;

4. eficacitate - gradul de îndeplinire a obiectivelor programate pentru fiecare dintre activități și raportul dintre efectul proiectat și rezultatul efectiv al activității respective;

5. eficiență - maximizarea rezultatelor unei activități în raport cu resursele utilizate;

6. indicatori de performanță - instrumente de măsurare cantitativă și calitativă a performanței financiare și nefinanciare care indică atingerea unor obiective cuantificabile raportate la ținte specifice de performanță;

7. indicatori-cheie de performanță - indicatori de performanță prevăzuți în anexă la contractul de mandat, denumiți în continuare ICP;

8. indicatorii de performanță financiari - instrumente de măsurare a performanței, utilizate pentru a determina eficiența utilizării resurselor pentru generarea veniturilor, acoperirea costurilor și obținerea profitului. De obicei, aceștia se exprimă sub forma unui raport dintre două mărimi, două categorii de mărimi din cadrul situațiilor financiare anuale, contului de profit și pierdere și bugetul de venituri și cheltuieli ale întreprinderii publice;

9. indicatorii de performanță nefinanciari - instrumente de măsurare a performanței, care determină cât de bine utilizează întreprinderea publică resursele, în principal pentru:

a) eficientizarea activității interne;

b) furnizarea de servicii externe pentru clienți;

c) îndeplinirea cerințelor legale.

Indicatorii de performanță nefinanciari sunt, de obicei, derivați din politica întreprinderii, nivelul de satisfacție a clienților, cota de piață a întreprinderii publice etc.

Art. 4 din anexa prevede:

(1) Fiecare autoritate publică tutelară trebuie să dezvolte un cadru de rezultate pentru măsurarea performanțelor întreprinderii publice, raportat la misiunea și obiectivele stabilite conform prevederilor legale.

(2) La stabilirea cadrului de rezultate prevăzut la alin. (1) autoritatea publică tutelară trebuie să respecte prevederile prezentelor norme metodologice.

Potrivit Contractului de mandat nr. 16948/21.08.2018 și Contractului de mandat nr. 16950/21.08.2018, încheiate de cei doi reclamanti rămași în proces cu parata-art. 4 alin. 2, administratorii beneficiază de o componentă anuală variabilă a remunerației pentru îndeplinirea indicatorilor de performanță asumați în Planul de administrare ce va fi stabilit prin act adițional la contractul de mandat.

Potrivit Anexei 2 din HG 722/2016, art. 4 (2) din contractul de mandat, au dreptul de a primi o componentă anuală variabilă a remunerației pentru îndeplinirea

indicatorilor de performanță asumați în planul de administrare, ce a fost stabilită prin actul adițional nr. 2 la acest contract de mandat, în baza Hotărârii 23/23.10.2018 a ADI Buzău 2008.

În mod corelativ, art. 6 (2) din contractul de mandat, stabilește obligația societății de a asigura administratorilor deplină libertate în organizarea și gestionarea activității societății.

Art. 7 din contract prevede că societatea are dreptul să pretindă administratorului îndeplinirea obiectivelor, criteriilor și indicatorilor de performanță, prevăzute în anexa, și să dispună măsuri de diminuare a indemnizației/remuneratiei administratorului, conform anexei la contract.

Pentru neîndeplinirea obligațiilor, părțile răspund potrivit legislației în vigoare. Litigiile privind executarea, modificarea, încetarea și interpretarea clauzelor contractului se rezolvă pe cale amiabilă, sau de instanțele de drept comun de la sediul societății, iar prevederile contractului se completează cu disp. Codului civil, Legii 31/1990, OUG 109/2011.

Potrivit art. 6.1 din actul adițional la contractul de mandat, încheiat la 18.11.2018, administratorul neexecutiv are dreptul la o remunerație variabilă în valoare de maxim 12 indemnizații fixe brute, în funcție de îndeplinirea indicatorilor cheie de performanță. Acesta trebuie să realizeze ICP prevăzuți în Anexa 2 la Hotărârea 20/23.10.2018 a ADI BUZĂU-fila 31 dosar. Ponderea realizării ICP este cea prevăzută de art. 4 din Anexa 2 la aceeași hotărâre. Evaluarea gradului de îndeplinire a ICP se realizează în termen de maxim 30 de zile de la aprobarea de către Adunarea generală ordinară a acționarilor societății a situațiilor financiare anuale.

Adunarea Generală a Acționarilor a aprobat Planul de administrare al societății, prin Hotărârea nr. 8/28.11.2018. A fost aprobată și remunerația variabilă în valoare de maxim 12 indemnizații fixe brute, în funcție de îndeplinirea indicatorilor cheie de performanță. Acesta trebuie să realizeze ICP prevăzuți în Anexa 2 la Hotărârea 20/23.10.2018 a ADI BUZĂU.

Potrivit Procesului-verbal nr. CA 57/7.05.2019, al Comitetului de nominalizare și remunerare, s-a analizat gradul de îndeplinire a indicatorilor cheie de performanță, constatând că aceștia au fost îndepliniți 100 %, iar administratorii au dreptul să primească 5 indemnizații brute lunare, ca și componentă variabilă a remunerației pentru anul 2018. Este vorba despre suma de 18.435 lei, pentru fiecare administrator.

În acest sens a adoptat Decizia nr. 26/7.05.2019, care aprobă propunerea de acordare a componentei variabile a indemnizației administratorilor și o supune aprobării și a Adunării Generale a Acționarilor societății.

Prin Hotărârea nr. 8/31.05.2019 a AGA s-a aprobat raportul de activitate al administratorilor, privind exercitiul financiar pe anul 2018.

Întrunită în ședința ordinară din data de 31.05.2019, potrivit Hotărârii nr. 12 AGA a respins solicitarea de acordare a componentei variabile a remunerației administratorilor, în conformitate cu HAGA 8/28.11.2018 și cu actul adițional nr. 2/17.12.2018.

Parata consideră că această hotărâre este obligatorie pentru toate organele din cadrul societății.

Remuneratia, deși stabilită și justificată de îndeplinirea integrală a indicatorilor nu putea fi acordată, pentru că așa a decis majoritatea acționarilor. În plus, reclamantii au solicitat suma de 18.435 lei net, nu brut, cum s-a stabilit prin înscririle analizate anterior.

Tribunalul reține că la fila 233 dosar fond se afla note de concluzii ale reclamantilor, în sensul că solicită suma de 18.435 lei, brut.

De asemenea, reține că, în cauza sunt aplicabile următoarele prevederi din Legea 31/1990:

Art. 111 Adunarea generală ordinară se întrunește cel puțin o dată pe an, în cel mult 5 luni de la încheierea exercițiului financiar.

(2) În afară de dezbaterile altor probleme înscrise la ordinea de zi, adunarea generală este obligată:

a) să discute, să aprobe sau să modifice situațiile financiare anuale, pe baza rapoartelor prezentate de consiliul de administrație, respectiv de directorat și de consiliul de supraveghere, de cenzori sau, după caz, de auditorul financiar, și să fixeze dividendul;

b) să aleagă și să revoce membrii consiliului de administrație, respectiv ai consiliului de supraveghere, și cenzorii;

b1) în cazul societăților ale căror situații financiare sunt auditate, să numească sau să demită auditorul financiar și să fixeze durata minimă a contractului de audit financiar;

c) să fixeze remunerația cuvenită pentru exercițiul în curs membrilor consiliului de administrație, respectiv membrilor consiliului de supraveghere, și cenzorilor, dacă nu a fost stabilită prin actul constitutiv;

.....
Art. 132*) - (1) Hotărârile luate de adunarea generală în limitele legii sau actului constitutiv sunt obligatorii chiar pentru acționarii care nu au luat parte la adunare sau au votat contra.

(2) Hotărârile adunării generale contrare legii sau actului constitutiv pot fi atacate în justiție, în termen de 15 zile de la data publicării în Monitorul Oficial al României, Partea a IV-a, de oricare dintre acționarii care nu au luat parte la adunarea generală sau care au votat contra și au cerut să se insereze aceasta în procesul-verbal al ședinței.

3) Când se invocă motive de nulitate absolută, dreptul la acțiune este imprescriptibil, iar cererea poate fi formulată și de orice persoană interesată.

(4) Membrii consiliului de administrație, respectiv ai consiliului de supraveghere, nu pot ataca hotărârea adunării generale privitoare la revocarea lor din funcție.

(5) Cererea se va soluționa în contradictoriu cu societatea, reprezentată prin consiliul de administrație, respectiv prin directorat.

(6) Dacă hotărârea este atacată de toți membrii consiliului de administrație, societatea va fi reprezentată în justiție de către persoana desemnată

Societatea și-a exercitat dreptul să pretindă administratorilor îndeplinirea obiectivelor, criteriilor și indicatorilor de performanță, prevăzute în anexa, și să dispună măsuri de diminuare a indemnizației/remuneratiei administratorului, conform anexei la contract, dar nu a respectat, prin hotărârea adunării generale, obligația de a plăti o componentă anuală variabilă a remunerației pentru îndeplinirea indicatorilor de performanță asumați în planul de administrare, ce a fost stabilită prin actul adițional nr. 2 la contractul de mandat, în baza Hotărârii 23/23.10.2018 a ADI Buzău 2008.

Tribunalul reține ca plata sumelor a fost aprobată de consiliul de administrație, prin decizie definitivă. Dacă AGA nu era de acord cu decizia forului administrativ putea revoca mandatul acestuia.

Potrivit Procesului-verbal nr. CA 57/7.05.2019, al Comitetului de nominalizare și remunerare, s-a analizat gradul de îndeplinire a indicatorilor cheie de performanță, constatând că aceștia au fost îndepliniți 100 %, iar administratorii au dreptul să primească 5 indemnizații brute lunare, ca și componentă variabilă a remunerației pentru anul 2018. Este vorba despre suma de 18.435 lei, brut, pentru fiecare administrator.

Având în vedere aspectele susmenționate, acțiunea reclamantilor este întemeiată.

Hotărârea instanței

Pentru aceste considerente, potrivit art. 480 alin. 2 Cpciv, tribunalul va admite apelul declarat de apelanții-reclamanți **HINTA PETRUȘ** cu domiciliul în Rm. Sărat, str. M. Kogălniceanu, bloc 16, sc. B, etaj 4, ap.13, județul Buzău și **SĂLCUȚAN ALEXANDRU**

LUCIAN, cu domiciliul ales în Buzău, str. Caraiman nr. 31, județul Buzău împotriva sentinței civile nr. 1109 din 19.03.2020 pronunțată de Judecătoria Buzău în dosarul nr. 10348/200/2019 în contradictoriu cu intimata-pârâtă **SC COMPANIA DE APA SA**, cu sediul în Buzău, str. Unirii, bloc 8 FGH, județul Buzău .

Va schimba, în parte, sentința apelată.

Va admite cererea de chemare în judecată formulată de apelanții – reclamanți și va obliga intimata – pârâtă la plata, către, fiecare dintre aceștia, a sumei de 18.435 lei, reprezentând componentă variabilă brută, aferentă anului 2018, la care se va calcula dobânda legală, începând de la data introducerii cererii de chemare în judecată și până la data plății efective.

Va obligă intimata – pârâtă la plata, către fiecare dintre apelanții – reclamanți, a sumei de 514 lei, reprezentând cheltuieli de judecată în apel.

Impotriva deciziei se poate formula recurs, în 30 de zile de la comunicare.

**PENTRU ACESTE MOTIVE,
ÎN NUMELE LEGII
DECIDE:**

Admite apelul declarat de apelanții-reclamanți **HINTA PETRUȘ** cu domiciliul în Rm. Sărat, str. M. Kogălniceanu, bloc 16, sc. B, etaj 4, ap.13, județul Buzău și **SĂLCUȚAN ALEXANDRU LUCIAN**, cu domiciliul ales în Buzău, str. Caraiman nr. 31, județul Buzău împotriva sentinței civile nr. 1109 din 19.03.2020 pronunțată de Judecătoria Buzău în dosarul nr. 10348/200/2019 în contradictoriu cu intimata-pârâtă **SC COMPANIA DE APA SA**, cu sediul în Buzău, str. Unirii, bloc 8 FGH, județul Buzău .

Schimbă, în parte, sentința apelată.

Admite cererea de chemare în judecată formulată de apelanții – reclamanți și obligă intimata – pârâtă la plata, către, fiecare dintre aceștia, a sumei de 18.435 lei, reprezentând componentă variabilă brută, aferentă anului 2018, la care se va calcula dobânda legală, începând de la data introducerii cererii de chemare în judecată și până la data plății efective.

Obligă intimata – pârâtă la plata, către fiecare dintre apelanții – reclamanți, a sumei de 514 lei, reprezentând cheltuieli de judecată în apel.

Cu drept de a formula recurs, în 30 de zile de la comunicare.

Pronunțată în ședință publică, astăzi 14.01.2021.

Președinte,
Ovidiu Iana

Judecător,
Corina Nina Cocor

Grefier,
Mihaela Cismaru

Red./Tehnored. C.C.
5 ex/05.05.2021

d.f. 10348/200/2019 Jud. Buzău
j.f. Boroș Ștefan Andrei



Portal > Curtea de Apel PLOIEȘTI > Informații dosar

Informații dosar

Informații generale

Părți

Ședințe

Căi atac

Citare prin publicitate

Informații generale

Nr. unic (nr. format vechi) : 10348/200/2019
Data inregistrării 14.06.2021
Data ultimei modificări: 27.10.2021
Secție: Secția a II-a civilă
Materie: Litigii cu profesioniștii
Obiect: pretenții
Stadiu procesual: Recurs

Părți

Nume	Calitate parte
HINTA PETRUȘ	Intimat Reclamant
SĂLCUȚAN ALEXANDRU LUCIAN	Intimat Reclamant
SC COMPANIA DE APA SA BUZĂU	Recurent Pârât

Ședințe

27.10.2021

Ora estimată: 09:00

Complet: 3 R LPI

Tip soluție: Inadmisibil

Soluția pe scurt: Admite excepția inadmisibilității recursului Respinge recursul, ca inadmisibil. Definitivă. Pronunțată în ședință publică, astăzi, 27.10.2021.

Document: Hotărâre 308/2021 27.10.2021

25.10.2021

Ora estimată: 09:00

Complet: complet abținere

Tip soluție: Încheiere

Soluția pe scurt: Admite cererea. Fără cale de atac. Pronunțată în ședință publică, azi, 25.10.2021.

Document: Încheiere – abținere 25.10.2021

Căi atac

Data declarare	Parte declarantă	Cale de atac
----------------	------------------	--------------

26/05/2021

SC COMPANIA DE APA SA BUZĂU,

Recurs

21/05/2020

SĂLCUȚAN ALEXANDRU LUCIAN,

Apel

Citare prin publicitate

Nu există informații.