

Nr. 567/30.08.2017

**Proiect de răspuns privind Adresa nr. 9130/10.08.2017 a
S.C. Modern Calor S.A. Botoșani referitor la contractul de mandat modificat**

Urmare Adresei nr. 9130/10.08.2017 a S.C. Modern Calor S.A. Botoșani, înregistrată în evidențele Consiliului Local Botoșani sub nr. 567/2017, *privind transmiterea contractului de mandat modificat*, prin prezenta, vă comunicăm următoarele:

Menționăm că suntem de acord cu introducerea ca **parte contractantă** din partea mandantului – *Societatea Modern Calor S.A. Botoșani prin reprezentanții săi în A.G.A.*, deoarece prevederile **art. 12 al. (1)** din O.U.G. nr. 109/2011 se referă la regiile autonome și **nu la societățile comerciale**.

De asemenea, suntem de acord cu mențiunile formulate în ceea ce privește, art. 4.1. lit. e) din contractul de mandat, în sensul stabilirii din partea Consiliului Local Botoșani **a cuantumului daunelor-interese în cazul revocării fără justă cauză (plata de daune-interese, în cazul revocării fără justă cauza a mandatului, egală cu valoarea totală a remunerațiilor fixe și variabile convenite până la expirarea duratei contractului.)**

La art. 5.1. și 12.4 din contractul de mandat trebuie stabilită perioada pentru care membrii C.A. vor fi obligați să păstreze confidențialitatea datelor și informațiilor referitoare la activitatea societății.

Precizăm că **se impune completarea art. 12.2 din contractul de mandat** în sensul că *mandatarul îi sunt interzise orice activități în beneficiul unor operatori economici concurenți, cu același domeniu de activitate sau care se află în relații de comerț cu societatea S.C. Modern Calor S.A. Botoșani*, pentru evitarea unor situații ce pot genera un posibil conflict de interes administrativ sau penal.

Menționăm că această clauză **nu este una restrictivă**, astfel încât poate fi menținută în cadrul contractului de mandat.

De asemenea, precizăm că pentru Mandant (la semnături) trebuie menționată **Societatea S.C. Modern Calor S.A. Botoșani prin reprezentanții desemnați în Adunarea Generală a Acționarilor**, având în vedere că la “Capitolul I. Părțile Contractante” este menționată **S.C. Modern Calor S.A. Botoșani prin reprezentanții săi desemnați în Adunarea Generală a Acționarilor numită în continuare “mandant”**.

Șef Serviciu Juridic Contencios,
Bogdan Munteanu



Consilier juridic,
Cătălin Dolachi-Pelin



Nr. 567 din 10.08.2017
M. C. Ambrus
Oficiul Juridic
10.08.2017
M. C. Bobochi
17.08.2017

CONSILIUL LOCAL AL MUNICIPIULUI
BOTOSANI
Nr. 567 din 10.08.2017

Catre,
Consiliul local Botosani

Avand in vedere HCL nr.3/09.03.2017 prin care se aproba contractul de mandat pentru membrii Consiliului de administratie la societatea MODERN CALOR SA Botosani, Hotararea Adunarii generale a actionarilor nr.2/09.03.2017 prin care se numesc membrii in Consiliul de administratie la societatea MODERN CALOR SA Botosani si adresa nr.5096/10.05.2017 transmisa Adunarii generale a actionarilor continand observatiile membrilor Consiliului de administratie de la societatea MODERN CALOR SA, va inaintam contractul de mandat modificat in vederea mandatarii reprezentantilor in AGA pentru aprobarea si semnarea acestuia cu membrii Consiliului de administratie.

Modificarile au fost efectuate in concordanta cu observatiilor membrilor Consiliului de administratie si **punctul de vedere al Oficiului juridic din cadrul Primariei Botosani transmis prin adresa nr.401/DC/25.05.2017**, inregistrat la societatea MODERN CALOR SA sub nr.6128/07.06.2017.

Contrar punctului de vedere al Oficiului Juridic din cadrul Primariei Botosani, in formularul de contract atasat la prezenta, **am introdus ca parte contractanta din partea mandantului - Societatea Modern Calor SA prin reprezentantii sai in AGA - si nu Consiliul Local Botosani**, intrucat art. 12 alin.1 din OUG nr.109/2011 face referire la regiile autonome si nu la societatile comerciale.

In ceea ce priveste celelalte modificari, subliniem ca a fost respectat punctul de vedere al Oficiului juridic din cadrul Primariei Botosani, cu mentiunea ca:

- la art.4.1. lit e din contractul de mandat trebuie stabilit de catre Consiliul local cuantumul daunelor-interese in cazul revocarii fara justa cauza (proponerea membrilor CA fiind „**plata de daune-interese, in cazul revocarii fara justa cauza a mandatului, egala cu valoarea totala a remuneratiilor fixe si variabile convenite pana la expirarea duratei contractului**”)
- la art.5.1 si 12.4 din contractul de mandat trebuie stabilita perioada pentru care membrii CA vor fi obligati sa pastreze confidentialitatea datelor si informatiilor referitoare la activitatea societății.

Precizam ca in sedinta Consiliului de administratie din data de 09.08.2017, directorul general al societatii MODERN CALOR SA Botosani, a fost imputernicit sa transmita Consiliului local Botosani, contractul de mandat modificat.

Director general,
ec. Florin SANDU



Sef Oficiu Juridic,
cs. jr. Nicoleta AMBRUS



CONTRACT DE MANDAT din _____

Urmare a acordului de voință, în condițiile și cu respectarea următoarelor acte normative: O.U.G. nr. 109/2011 privind guvernanta corporativă a întreprinderilor publice, modificata și completata, Legea societăților nr. 31/1990, republicată, cu modificări și completări, H.G. nr. 722/2016 pentru aprobarea Normelor metodologice de aplicare a unor prevederi din Ordonanta de urgență nr. 109/2011 privind guvernanta corporativa a intreprinderilor publice, **Codul Civil**

I. PARTILE CONTRACTANTE

Societatea MODERN CALOR SA, cu sediul în Botoșani, strada Pacea, nr.43, cod fiscal RO26892574, înregistrată la Oficiul Registrului Comerțului cu nr. J07/144/2010, cod IBAN RO83BRDE070SV26056530700 deschis la BRD sucursala Botosani, prin reprezentantii sai desemnati în Adunarea generala a actionarilor, domnii Ady Petrusca si Mihail Gabriel Tanasa, **numită în continuare "mandant"**

și

Domnul _____, cu domiciliul în localitatea _____, str. _____, nr. _____, jud. _____, identificat cu CI, seria _____, nr. _____, CNP _____, eliberat de SPCLEP _____, membru al Consiliului de Administrație al societății MODERN CALOR S.A. Botoșani, conform Hotărârii nr.2/09.03.2017 emisă de Adunarea Generală Ordinară a Acționarilor, **numit în continuare „mandatar”**

au decis incheierea prezentului Contract de mandat, cu respectarea urmatoarelor clauze:

II. DURATA MANDATULUI

2.1. Durata mandatului este de 4 (patru) ani de la data numirii în funcție, respectiv de la 09.03.2017 până la 09.03.2021.

III – OBIECTUL CONTRACTULUI

3.1. Obiectul prezentului contract constă în îndeplinirea de către mandatar, în numele și pentru mandant, a atribuțiilor statutare, concretizate prin participarea la adoptarea de către consiliu, ca întreg, a deciziilor privind administrarea societății, în condițiile legii, Actului constitutiv și cele ale prezentului contract de mandat, în limitele obiectului de activitate al societății și cu respectarea competențelor exclusive, prevazute de legislatia în vigoare, precum și a recomandărilor cuprinse în ghidurile și codurile de guvernanta corporativa aplicabile.

3.2. În executarea mandatului sau, administratorul va îndeplini orice acte necesare și utile în vederea realizării obiectului de activitate al societății, exercitand puterile și îndeplinind obligatiile care îi sunt conferite și stabilite prin contractul de mandat și prin reglementările legale aplicabile.

IV. DREPTURILE SI OBLIGATIILE MANDATARULUI

4.1. Drepturile mandatarului:

a) incasarea unei remuneratii constand dintr-o indemnizatie fixa și o componenta variabila.

Indemnizația fixă lunara este în valoare egala cu indemnizatia maxima a unui consilier în Consiliul Local al municipiului Botosani.

Componenta variabila a remunerației, a carei modalitate de calcul și de acordare va fi stabilită de către autoritatea publica tutelara în baza indicatorilor de performanța financiari și nefinanciari, în acord cu metodologia aprobata prin normele legale în vigoare, va face obiectul unui

act aditional la prezentul contract. Aceasta se va revizui anual, in functie de nivelul de realizare a obiectivelor cuprinse in planul de administrare si de gradul de indeplinire a indicatorilor de performanta financiari si nefinanciari aprobatii de adunarea generala a actionarilor.

b) incasarea lunara a indemnizatiei fixe, iar a componentei variabile, conform actului aditional la prezentul contract.

c) rambursarea cheltuielilor efectuate justificat în interesul indeplinirii mandatului, prin participarea la programe de formare profesională.

d) incheierea unei polite de asigurare de raspundere profesională.

e) *plata de daune-interese, în cazul revocării fără justa cauza, egala cu*

f) beneficiaza de asistenta de specialitate pentru fundamentarea deciziilor luate in cadrul consiliului.

4.2. Obligatiile mandatarului:

a) exercita mandatul cu loialitatea, prudenta și diligența unui bun administrator, în interesul exclusiv al societatii;

b) participa la programe de formare profesională cu durata minima de o săptămâna/an, în care sa aibă sesiuni de instruire în domeniul guvernantei corporative, juridic, precum și în orice alte domenii alese de actionarii societății;

c) indeplineste toate actele privind selectia, numirea și revocarea directorilor, evaluarea activității și aprobarea remunerației acestora;

d) exercita atribuțiile prevazute de legislatia în vigoare și de actul constitutiv al societății;

e) elaborează raportul anual, prezentat Adunării Generale a Acționarilor, privitor la activitatea societății, care include și informații referitoare la execuția contractelor de mandat ale directorilor.

f) aprobă direcțiile principale de activitate și de dezvoltare a societății;

g) convoacă Adunarea Generala a Acționarilor în conformitate cu prevederile legale.

h) pregătește riguros ședințele consiliului, cu dedicarea a minimum 3 zile lucrătoare lunar acestui scop, participa la ședințele consiliului, precum și în comitetele de specialitate;

i) declara, conform reglementărilor interne și legislației în vigoare, oricare conflicte de interese existente;

j) **avizeaza** bugetul de venituri și cheltuieli al societatii;

k) elaboreaza, împreună cu ceilalți administratori, și transmite semestrial rapoartele privind activitatea societatii și stadiul realizării obiectivelor de performanță;

l) aproba recrutarea și revocarea conducătorului auditului intern și primește de la acesta, ori de câte ori solicită, rapoarte cu privire la activitatea societatii;

m) participa la programe de dezvoltare profesională continuă, în vederea desfășurării unei activități optime în cadrul consiliului;

n) în colaborare cu directorii, elaboreaza planul de administrare al societatii;

o) realizarea obiectivelor și indicatorilor de performanța prevazuti în anexa la contractul de mandat;

p) negociaza indicatorii de performanță financiari și nefinanciari cu autoritatea publică tutelară sau acționarii societății, după caz;

q) verifica sistemul de control intern și managerial;

r) sesizeaza mandantul asupra deficiențelor sau neregulilor de natură a periclita normala funcționare a societății, pe care le constată direct sau indirect. În cazul în care deficiențele sau neregulile nu pot fi înlăturate operativ, mandatarul va propune și măsurile ce le consideră că ar trebui luate;

s) alte obligații prevăzute de legislatia în vigoare si de regulamentele interne adoptate la nivelul întreprinderii publice.

V. DREPTURILE SI OBLIGATIILE MANDANTULUI

5.1. Drepturile mandantului:

- sa pretinda mandatarului sa îndeplinească atribuțiile și obligatiile prevazute în legislatia în vigoare, actul constitutiv al societății, hotararile actionarului și prezentul contract;

- de a pretinde mandatarului sa pastreze confidentialitatea tuturor informațiilor legate de

activitatea ori operațiunile societății, atât pe durata mandatului cât și o perioadă de ani (**va fi exprimata durata**) de la data încetării mandatului;

- de a revoca mandatul oricând, în situația încălcării uneia sau mai multor obligații dintre cele prevăzute de legislația aplicabilă și prezentul contract;
- de a solicita informații de la mandatar cu privire la exercitarea mandatului acestuia
- de a evalua activitatea mandatarului

5.2. Obligațiile mandantului

- plata integrală și la termen a remunerației datorate în temeiul prezentului contract;

- decontarea pe baza documentelor justificative a cheltuielilor de cazare, diurna, transport și a altor cheltuieli, pentru deplasările în interesul societății în țară și în străinătate, în limitele stabilite prin lege și bugetele anuale ale societății;

- decontarea, pe baza de documente justificative, a cheltuielilor de cazare, diurna, transport, pentru deplasarea la ședințele Consiliului de Administrație, pentru membrii cu domiciliul în alte localități.

VI. RĂSPUNDEREA PARTILOR

6.1. Răspunderea mandatarului:

a) având în vedere caracterul oneros al prezentului contract, mandatarul este ținut răspunzător în condițiile legislației în vigoare și prezentului contract. În acest sens, răspunderea sa funcționează pentru neexecutarea totală și/sau parțială cât și pentru executarea defectuoasă a acestuia;

b) producerea de daune materiale și morale mandantului prin fapte sau omisiuni produse în executarea contractului de mandat atrage răspunderea civilă a mandatarului;

c) în cazul în care faptele sau omisiunile au caracter penal, mandatarul răspunde și potrivit legii penale.

6.2. Răspunderea mandantului:

a) răspunderea mandantului va fi operantă în situația nerespectării obligațiilor asumate prin prezentul contract, precum și în situația executării defectuoase, a neexecutării totale sau parțiale a obligațiilor asumate;

b) mandantul nu răspunde pentru actele sau faptele ilicite cauzatoare de prejudicii, săvârșite de mandatar prin depășirea competențelor atribuite prin prezentul contract;

6.3 Atribuțiile administratorului

a) administrarea întreprinderii publice prin supravegherea funcționării unor sisteme prudente și eficiente de control, care să permită evaluarea și gestionarea riscurilor;

b) aprobarea strategiei de dezvoltare a întreprinderii publice, prin asigurarea existenței resurselor financiare și umane necesare pentru atingerea obiectivelor strategice și supravegherea conducerii executive a întreprinderii publice;

c) asigurarea că întreprinderea publică își îndeplinește obligațiile legale și către părțile interesate.

d) monitorizarea performanței conducerii executive;

e) asigurarea faptului că informația financiară produsă de întreprinderea publică este corectă și că sistemele de control financiar și management al riscului sunt eficiente;

f) stabilirea și aprobarea remunerației directorilor sau directoratului și îndeplinirea obligațiilor prevăzute de lege în ceea ce privește recrutarea, numirea, evaluarea și, după caz, revocarea celorlalți directori ai întreprinderii publice, cu care aceasta are încheiate contracte de mandat;

g) elaborarea rapoartelor anuale și a altor rapoartări, în condițiile legii.

VII. ÎNCETAREA, MODIFICAREA SAU PRELUNGIREA MANDATULUI

7.1. Mandatul încetează în următoarele cazuri:

- ajungerea la termenul până la care a fost încheiat contractul de mandat;
- revocarea mandatului în cazul neîndeplinirii indicatorilor de performanță financiară și

nefinanciari inscrisi în prezentul contract, din motive imputabile mandatarului sau din cauza incalcarii criteriilor de integritate stipulate în mandat, inclusiv prin evitarea și nedenuntarea conflictului de interese, precum și în alte cazuri prevazute de legislatia aplicabila și prezentul contract;

- renunțarea mandatarului la mandatul său. În această situație, mandatarul este obligat să notifice mandantului - cu cel puțin 30 zile înainte - renunțarea sa, în caz contrar rămânând obligat la daune interese pentru pagubele ce le-ar provoca;
- decesul mandatarului și punerea sub interdicție judecatorească a administratorului;
- acordul de vointa al partilor
- intervine un caz de incompatibilitate prevazut de lege
- în situația intrării în faliment a societății.

În cazul revocării fără justă cauză a mandatului, administratorul în cauză este îndreptățit la plata unor daune – interese.

7.2. Contractul de mandat poate fi modificat, la inițiativa oricareia dintre părți, **prin acordul de vointa al acestora**, în situația când intervin schimbări legislative de natura a afecta prevederile contractuale în vigoare, prin act adițional.

7.3. Mandatul poate fi prelungit, în urma unui proces de evaluare realizat de autoritatea publică tutelara sau acționari, după caz, la finalizarea mandatului.

7.4. Administratorul care solicita prelungirea mandatului are obligația depunerii cererii de prelungire cu minim 90 zile înainte de expirarea mandatului.

VIII. OBIECTIVE CUANTIFICABILE DE PERFORMANȚA SI INDICATORI DE PERFORMANȚA FINANCIARI SI NEFINANCIARI

8.1. Obiectivele cuantificabile de performanță și indicatorii de performanță financiari și nefinanciari, inclusiv cei pentru determinarea componentei variabile a remunerației, vor fi negociați după aprobarea planului de administrare, vor putea fi revizuiți conform prevederilor legale și vor constitui anexa la prezentul contract.

IX. CRITERII DE INTEGRITATE SI ETICA

9.1. Părțile convin să își asume următoarele obligații:

- a) respectarea Codului de etică al societății MODERN CALOR S.A., **aplicabil Consiliului de Administratie**;
- b) denunțarea conflictelor de interese, definite conform legislației în vigoare și conform reglementarilor interne ale societății;
- c) să aibă un comportament adecvat și necesar a fi exercitat în cadrul Consiliului de Administratie în împrejurarea care l-ar putea pune pe administrator într-o situație de conflict de interese;
- d) să trateze informațiile confidențiale și sensibile cu discreția convenită în conformitate cu clauzele din prezentul contract, precum și în interesul detinerii și mentinerii unei reputații profesionale excelente;
- e) în cazul începerii urmăririi penale pentru infracțiunile prevazute la art.6 din Legea societăților nr. 31/1990, modificată și completată, contractul de mandat va fi suspendat.

X. REMUNERATIA ADMINISTRATORILOR

10.1. Remunerația administratorilor este formată dintr-o indemnizație fixă și o componentă variabilă, astfel:

- valoarea indemnizației fixe lunare în valoare egală cu indemnizația maximă a unui consilier în Consiliul Local al municipiului Botosani.
- modalitatea de calcul și de acordare a componentei variabile a indemnizației se va stabili prin act adițional, în baza selectării de către autoritatea publică tutelara a celor mai potriviți indicatori de performanță financiari și nefinanciari pentru determinarea acestei componente, în acord cu metodologia de stabilire a indicatorilor de performanță financiari și nefinanciari și a componentei variabile a remunerației, aprobată prin norme metodologice.

XI. RECUPERAREA COMPONENTEI VARIABILE A REMUNERATIEI

11.1. În cazul în care apar situații care pot schimba în mod semnificativ rezultatele și sustenabilitatea pe termen mediu sau lung sau dacă plata componentei variabile a remunerației pune în pericol capitalizarea societății, aceasta este îndreptățită să nu plătească partea calculată pentru anii anteriori, **proband situația menționată**.

11.2. În cazul în care întreaga sau o parte din componenta variabilă este acordată pe baza unor date care se dovedesc ulterior a fi incorecte, societatea va fi obligată ca acea parte din componenta variabilă să fie returnată.

XII. CLAUZE DE CONFIDENTIALITATE

12.1. Mandatarul este obligat să-și exercite mandatul cu loialitatea, prudența și diligența unui bun administrator, în interesul exclusiv al societății;

12.2. Mandatarului îi sunt interzise orice activități în beneficiul unor operatori economici concurenți, cu același domeniu de activitate;

12.3. Interdicția de mai sus se extinde și asupra soțului/sotiei mandatarului, precum și asupra rudelor și afiniilor acestuia până la gradul al IV-lea inclusiv;

12.4. Pe toată durata prezentului contract, mandatarul este obligat să păstreze confidențialitatea datelor și informațiilor referitoare la activitatea societății, la care are acces în calitate de administrator și care sunt prezentate cu acest caracter. Această obligație se menține și timp de ani (**se va menționa durata**) după încetarea prezentului contract de mandat.

XIII. MODALITATEA DE EVALUARE A ADMINISTRATORILOR

13.1. Asupra administratorilor se vor face următoarele tipuri de evaluări:

- a) autoevaluarea internă a consiliului, comitetelor sale și a fiecărui membru al consiliului;
- b) evaluarea performanțelor colective ale consiliului ca întreg față de matricea profilului consiliului efectuată de autoritatea publică tutelară.

XIV. CLAUZE PRIVIND CONFLICTUL DE INTERESE

14.1. Consiliul de administrație va convoca adunarea generală a acționarilor pentru aprobarea oricărei tranzacții dacă aceasta are, individual sau într-o serie de tranzacții încheiate, o valoare mai mare de 10% din valoarea activelor nete ale societății sau mai mare de 10% din cifra de afaceri a societății potrivit ultimelor situații financiare auditate, cu administratorii ori directorii, cu angajații, cu acționarii care dețin controlul asupra societății sau cu o societate controlată de aceștia.

14.2. Obligația de convocare revine consiliului de administrație și în cazul tranzacțiilor încheiate cu soțul sau soția, rudele ori afiii până la gradul IV inclusiv ai persoanelor prevăzute mai sus.

14.3. Este anulabil actul juridic încheiat în fraudă intereselor societății de un membru al consiliului de administrație cu:

- a) soțul, ascendenții sau descendenții săi, cu rudele în linie colaterală sau cu afiii săi până la gradul IV inclusiv;
- b) administratorii ori directorii, cu angajații, cu acționarii care dețin controlul asupra societății sau cu o societate controlată;
- c) soțul persoanelor prevăzute la lit. b), cu ascendenții sau descendenții acestora, cu rudele în linie colaterală sau cu afiii până la gradul IV inclusiv ai acestora.

14.4. Mandatarul este obligat să aducă la cunoștința mandantului, de îndată ce a survenit, orice caz de incompatibilitate/interdicție, prevăzut de legislația în vigoare sau de prezentul contract, cu privire la calitatea sa de administrator.

XVI. CLAUZE PRIVIND INDEPENDENȚA

15.1. Mandatarul este/nu este independent, în înțelesul art. 138² alin(2) din Legea nr. 31/1990.

XVII. CONDIȚIILE CONTRACTĂRII DE ASISTENȚĂ LA NIVELUL CONSILIULUI

15.1. Consiliul de administrație va avea dreptul de a solicita societății să contracteze asistența de

specialitate, pentru a-si fundamenta deciziile cu privire la audituri, investigatii antifrauda, analiza de piata, etc., cu respectarea prevederilor legale.

XVIII. FORTA MAJORA

16.1. Nici una dintre partile contractante nu raspunde de neexecutarea in termen sau de executarea in mod necorespunzator, total sau partial a oricarei obligatii care ii revine in baza prezentului contract, daca neexecutarea sau executarea necorespunzatoare a obligatiei respective a fost cauzata de forta majora, asa cum este definita de lege.

16.2. Partea care invoca forta majora este obligata sa notifice in scris celeilalte parti in termen de 5 zile producerea evenimentului si sa ia toate masurile posibile in vederea limitarii consecintelor lui.

16.3. Daca in termen de 10 zile de la producere evenimentul respectiv nu inceteaza, partile au dreptul sa-si notifice incetarea de plin drept a prezentului contract, fara ca vreuna dintre ele sa pretinda daune-interese.

XIX. SOLUTIONAREA LITIGIILOR

17.1. Părțile au convenit ca toate neînțelegerile privind validitatea prezentului contract sau rezultate din interpretarea, executarea sau încetarea acestuia să fie rezolvate pe cale amiabilă.

17.2. În cazul în care rezolvarea litigiilor nu este posibilă pe cale amiabilă, părțile se vor adresa instanțelor judecătorești competente.

XX. ALTE CLAUZE

18.1. Clauzele prezentului contract se completează cu dispozițiile Codului civil, Ordonantei de Urgență nr. 109/2011, Hotararii de Guvern nr. 722/2016, Legii nr. 31/1990 precum și cu celelalte dispozitii legale aplicabile.

18.2. În cazul apariției unor modificări legislative de natură a afecta conținutul unor prevederi din prezentul contract, în executarea acestuia vor avea prioritate noile prevederi.

18.3. Prezentul contract a fost încheiat în 2 (două) exemplare din care 1 exemplar s-a înmănat mandatarului și 1 exemplar mandantului, păstrat la sediul societății.

MANDANT,

MANDATAR,

**CONSILIUL LOCAL BOTOȘANI
ADUNAREA GENERALĂ A ACȚIONARILOR**

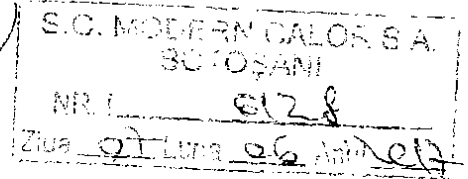
**Prin împuternicit,
Ady PETRUSCA
Mihail Gabriei TANASA**



Nr. 401/DC/25.05.2017
Oficiul Juridic Contencios

Primar + Agent C.L.
- act comunicat p.d.r. Of. Juridic
la S.C. MODERN CALOR S.A.
+ reprezentanții C.L. în A.G.A. -
MODERN CALOR S.A.

România
Județul Botoșani
Municipiului Botoșani
CF: 3372882



GA
OF

CĂTRE,

D-nul Primar al Municipiului Botoșani – Cătălin Mugurel Flutur
D-nul Viceprimar al Municipiului Botoșani – Cosmin Ionuț Andrei

Referitor la Adresa nr. 5096 din 10.05.2017 cuprinzând unele observații formulate de membrii Consiliului de Administrație de la S.C. Modern Calor S.A. Botoșani la Contractul de mandat aprobat de Consiliul Local Botoșani, prin Hotărârea nr. 56/09.03.2017

Prin Adresa nr. 5387/18.05.2017, președintele Consiliului de Administrație al S.C. Modern Calor S.A. Botoșani a transmis către Consiliul Local Botoșani, în atenția reprezentanților în A.G.A. a S.C. Modern Calor S.A. Botoșani, unele observații privind Contractul de mandat aprobat prin Consiliul Local Botoșani, prin Hotărârea nr. 56/09.03.2017.

Față de observațiile transmise, menționăm următoarele:

1. Referitor la introducerea în preambul – în enumerarea actelor normative care reglementează contractul de mandat a Codului Civil:

Poate fi introdus în enumerarea actelor normative care reglementează contractul de mandat – Codul civil, deși art. 18.1. din contract prevede: „clauzele prezentului contract se completează cu dispozițiile Codului civil (...)”.

2. Referitor la reformularea cap. I – Părțile contractante în sensul introducerii ca parte contractantă **Societatea MODERN CALOR prin reprezentanții săi în Adunarea generală a acționarilor**, deoarece Adunarea generală a acționarilor nu are personalitate juridică, ci societatea conform art. 1 din Legea nr. 31/1990:

Considerăm că, în mod corect, ar trebui trecut ca mandant – **Consiliul local Botoșani prin reprezentanții săi în Adunarea Generală a Acționarilor a S.C. Modern Calor S.A. Botoșani** deoarece, conform prevederilor art. 12 al. (1) din OUG nr. 109/2011, autoritatea publică tutelară, în speță **Consiliul Local Botoșani**, încheie cu administratorii regiei autonome contracte de mandat având ca obiect administrarea regiei autonome, care constituie anexă la actul administrativ de numire.

De asemenea, potrivit art. 2 din H.C.L. nr. 56/09.03.2017, s-au împuternicit reprezentanții municipiului Botoșani în adunarea generală a acționarilor S.C. Modern Calor S.A. Botoșani să semneze contractele de mandat cu administratorii societății, în forma prevăzută în anexă și respectarea prevederilor prezentei hotărâri.

3. În ceea ce privește reformularea art. 4.1 lit. a.) din contract, în sensul de a avea următorul conținut: “**încasarea unei remunerații fixe lunare brute în valoare de _____, revizuiabilă anual prin Hotărâre a A.G.A.**”, potrivit art. 37 al. (2) din OUG nr. 109/2011:

Conform prevederilor art. 37 al. (2) din OUG nr. 109/2011, **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 câştigului salarial mediu brut lunar pentru activitatea desfăşurată conform obiectului principal de activitate înregistrat de societate, la nivel de clasă conform clasificăţii activităţilor din economia naţională, comunicat de Institutul Naţional de Statistică anterior numirii. Componenta variabilă se stabileşte pe baza unor indicatori de performanţă financiari şi nefinanţari negociaţi şi aprobaţi de adunarea generală a acţionarilor, diferiţi de cei aprobaţi pentru administratorii executivi, determinaţi cu respectarea metodologiei prevăzute la art. 3^{^1} alin. (5) şi care urmăresc inclusiv sustenabilitatea pe termen lung a societăţii şi asigurarea respectării principiilor de bună guvernansă. Quantumul componentei variabile a membrilor neexecutivi nu poate depăşi maximum 12 indemnizaţii fixe lunare.

Având în vedere dispoziţiile art. 37 al. (2) din OUG nr. 109/2011, considerăm că forma actuală a art. 4.1 lit a) nu încală aceste prevederi, nefiind necesară modificarea acestuia.

4. În ceea ce priveşte reformularea art. 4.1 lit. c) din contract, în sensul de a avea următorul conţinut: “*rambursarea cheltuielilor efectuate justificat în interesul îndeplinirii mandatului, inclusiv prin participarea la programe de formare profesională*”:

Menţionăm că mandantul pune la dispoziţia mandatarului mijloacele necesare executării mandatului, astfel încât apreciem că nu se impune modificarea clauzei din contract.

5. În ceea ce priveşte conţinutul art. 4.1. lit. e) din contract, în sensul “*plata de daune-interese, în cazul revocării fără justă cauză a mandatului, egală cu valoarea totală a remuneraţiilor fixe şi variabile cuvenite până la expirarea duratei contractului*”:

Conform prevederilor actuale ale art. 4.1 lit. e) din contract, mandatarul are dreptul la plata de daune-interese stabilite conform contractului de mandat, în cazul revocării fără justă cauză.”

Potrivit art. 7.1. ultimul alineat, în cazul revocării fără justă cauză a mandatului, administratorul în cauză este îndreptăţit la plata unor daune-interese.

Conform prevederilor art. 2032 Cod civil, mandantul care revocă mandatul rămâne ţinut să îşi execute obligaţiile faţă de mandatar. El este, de asemenea, obligat să repare prejudiciile suferite de mandatar din cauza revocării nejustificate ori intempestive.

De asemenea, conform prevederilor art. 137¹ din Legea nr. 31/1990 – Legea societăţilor, republicată, cu modificările şi completările ulterioare, „*administratorii pot fi revocaţi oricând de către adunarea generală ordinară a acţionarilor. În cazul în care revocarea survine fără justă cauză, administratorul este îndreptăţit la plata unor daune-interese.*”

Având în vedere dispoziţiile menţionate, Consiliul Local poate stabili quantumul daunelor-interese prin completarea anexei la H.C.L. nr. 56/09.03.2017 privind modelul de contract de mandat.

6. În ceea ce priveşte modificarea art. 4.2. lit. i) din contract, în sensul de a avea următorul conţinut: “*declară, conform reglementărilor interne şi legislaţiei în vigoare, oricare conflicte de interes existente*”, cu motivarea că în cadrul societăţii Modern Calor S.A. nu sunt administratori executivi:

Se poate modifica conţinutul art. 4.2. lit. i) din contract.

7. În ceea ce priveşte modificarea art. 4.2. lit. j) din contract, în sensul de a avea următorul conţinut: “*avizează bugetul de venituri şi cheltuieli al societăţii*”, având în vedere prevederile art. 6 al. (1) din O.G. nr. 26/2013, conform căruia, în situaţia societăţii Modern Calor SA, bugetul de venituri şi cheltuieli se aprobă de către Consiliul local:



Potrivit **art. 6 al. (1) din O.G. nr. 26/2013** privind întărirea disciplinei financiare la nivelul unor operatori economici la care statul sau unitățile administrativ-teritoriale sunt acționari unici ori majoritari sau dețin direct ori indirect o participație majoritară, **operatorii economici prevăzuți la art. 4 alin. (1) lit. a) - c) prezintă, în vederea aprobării, după consultarea prealabilă a organizațiilor sindicale, bugetul de venituri și cheltuieli însoțit de anexele de fundamentare, întocmite în conformitate cu prevederile legale în vigoare, organelor administrației publice centrale ori locale, după caz, în subordinea, în coordonarea, sub autoritatea sau în portofoliul cărora se află, în termen de 45 de zile de la intrarea în vigoare a legii anuale a bugetului de stat sau a aprobării bugetelor locale ale comunelor, orașelor, municipiilor, sectoarelor municipiului București, județelor sau municipiului București, după caz.**

Conform dispozițiilor menționate, trebuie modificat conținutul art. 4.2 lit. j) din contract.

8. În ceea ce privește **stabilirea perioadei pentru care administratorii vor fi obligați să păstreze**, ulterior expirării contractului de mandat, **confidențialitatea tuturor informațiilor legate de activitatea ori operațiunile societății**, la **art. 5.1 a doua liniuță**:

Adunarea generală a acționarilor poate stabili perioada pentru care administratorii vor fi obligați să păstreze, ulterior expirării contractului de mandat, confidențialitatea tuturor informațiilor legate de activitatea ori operațiunile societății, având în vedere că autoritatea publică tutelară nu a stabilit o anumită perioadă în modelul de contract, potrivit Anexei la H.C.L. nr. 56/09.03.2017. DA

9. În ceea ce privește introducerea unui nou punct la **art. 5.2.**, care să aibă următorul cuprins: **"decontarea, pe baza de documente justificative, a cheltuielilor de cazare, diurna, transport, pentru deplasarea la ședințele Consiliului de Administrație, pentru membrii cu domiciliul în alte localități"** DA

Dispoziția menționată poate fi introdusă prin completarea Anexei la H.C.L. nr. 56/09.03.2017 privind modelul contractului de mandat, cu respectarea prevederilor legale în domeniu referitor la limitele distanței decontate.

10. În ceea ce privește cuprinsul art. 7.2. în sensul: **"Contractul de mandat poate fi modificat, din inițiativa oricăreia dintre părți, prin acordul de voință al acestora, precum și în situația când intervin schimbări legislative de natură a afecta prevederile contractuale în vigoare, prin act adițional"** DA

Se poate completa art. 7.2. din contractul de mandat.

11. În ceea ce privește modificarea **art. 9.1. lit.a)** în sensul: **"respectarea Codului de etică aplicabil Consiliului de administrație"**, potrivit **art. 29 al. (13) din OUG nr. 109/2011.**

Conform dispozițiilor **art. 29 al. (13) din OUG nr. 109/2011, consiliul de administrație adoptă, în termen de 90 de zile de la data numirii, un cod de etică, care se publică, prin grija președintelui consiliului de administrație sau supraveghere, pe pagina proprie de internet a societății și se revizuieste anual, dacă este cazul, cu avizul auditorului intern, fiind republicat la data de 31 mai a anului în curs.** DA

Având în vedere prevederile **art. 29 al. (13) din OUG nr. 109/2011**, trebuie modificat **art. 9.1 lit.a)** din contract.



12. În ceea ce privește modificarea art. 10.1 în sensul că **“valoarea indemnizației fixe lunare este de _____ lei, conform prevederilor art. 37 din OUG nr. 109/2011, modificată și completată, aceasta fiind revizibilă anual”**

Potrivit art. 37 al. (1) din OUG nr. 109/2011, **remunerația membrilor consiliului de administrație este stabilită de adunarea generală a acționarilor** în structura și limitele prevăzute de al. (2) și (4).

Al. (2) al aceluiași articol, menționează că **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.

Potrivit art. 10.1. din contractul de mandat, remunerația administratorilor este formată dintr-o indemnizație fixă și o componentă variabilă, astfel:

- valoarea indemnizației fixe lunare este în valoare egală cu indemnizația maximă a unui consilier în Consiliul Local al municipiului Botoșani;

- modalitatea de calcul și de acordare a componentei variabile a indemnizației se va stabili prin act adițional, în baza selectării de către autoritatea publică tutelară a celor mai potriviți indicatori de performanță financiară și nefinanciară pentru determinarea acestei componente, în acord cu metodologia de stabilire a indicatorilor de performanță financiară și nefinanciară și a componentei variabile a remunerației, aprobată prin normele metodologice.

În cadrul ședinței de îndată a Consiliului Local din data de 09.03.2017, referitor la stabilirea remunerației administratorilor, aceasta a fost stabilită prin vot deschis, propunere aprobată cu **13 voturi pentru, 5 voturi împotriva și 3 abțineri**.

Apreciam că forma actuală a art. 10.1. din contractul de mandat respectă prevederile art. 37 din OUG nr. 109/2011, privind valoarea indemnizației fixe.

13. În ceea ce privește modificarea art. 11.1 din contractul de mandat, în sensul că se adaugă sintagma **“probând situația menționată”**:

Din motive de echitate, considerăm că poate fi introdusă sintagma “probând situația menționată”, completarea având în vedere dovedirea situației menționate la art. 11.1.

14. În ceea ce privește modificarea art. 12.2 în sensul că **mandatarului îi sunt interzise orice activități în beneficiul unor operatori economici concurenți cu același domeniu de activitate**.

Conform art. 12.2 din contractul de mandat, **mandatarului îi sunt interzise orice activități în beneficiul unor operatori economici concurenți, cu același domeniu de activitate sau care se află în relații de comerț cu societatea Modern Calor S.A.**

Considerăm că actuala clauză nu este una restrictivă, astfel încât poate fi menținută în cadrul contractului de mandat.

Șef Serviciu Juridic,
Bogdan Munteanu

Întocmit, cons. jr.
Cătălin Dojachi-Pelin

Nr. 516 / 10.03.2017

**Catre,
Adunarea Generala a Actionarilor**

Membrii Consiliului de administratie ai societatii MODERN CALOR SA, numiti prin Hotararea Adunarii generale a actionarilor nr.2/09.03.2017, raportat la contractul de mandat aprobat prin Hotararea Adunarii generale a actionarilor nr.3/09.03.2017, formulam urmatoarele observatii:

Preambul – in enumerarea actelor normative care reglementeaza contractul de mandat propunem introducerea Codului Civil.

Cap.I "Partile contractante"

Propunem reformularea acestui capitol in sensul introducerii ca parte contractanta **Societatea MODERN CALOR prin reprezentantii sai in Adunarea generala a actionarilor**.
(modificarea are in vedere faptul ca Adunarea generala a actionarilor nu are personalitate juridica, societatea avand aceasta personalitate conform art.1 din Legea nr.31/1990).

Cap.IV "Drepturile si obligatiile mandatarului"

Propunem ca art.4.1 lit.a din contract sa aiba urmatorul continut – **"incasarea unei remuneratii fixe lunare brute in valoare de -----, revizuibila anual prin Hotarare a Adunarii Generale a Actionarilor."**
(modificarea are in vedere art.37 (2) din OUG nr.109/2011)

Propunem ca art.4.1 lit.c din contract sa aiba urmatorul continut: **"rambursarea cheltuielilor efectuate justificat in interesul indeplinirii mandatului, inclusiv prin participarea la programe de formare profesională.**
(completarea are in vedere faptul ca se doreste rambursarea tuturor cheltuielilor efectuate in interesul societatii, nu doar al celor efectuate cu participarea la programe de formare profesionala)

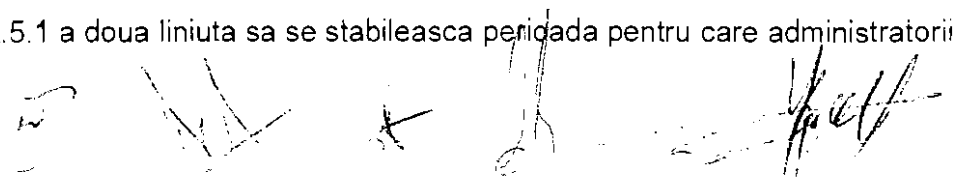
Propunem ca art.4.1 lit.e din contract sa aiba urmatorul continut: **"plata de daune-interese, in cazul revocarii fără justa cauza a mandatului, egala cu valoarea totala a remuneratiilor fixe si variabile convenite pana la expirarea duratei contractului.**
(completarea are in vedere faptul ca in contractul aprobat nu este stabilita valoarea daunelor interese)

Propunem ca art.4.2 lit.i sa aiba urmatorul continut: **"declara, conform reglementărilor interne și legislației în vigoare, oricare conflicte de interese existente"**.
(modificarea are in vedere faptul ca in cadrul societatii MODERN CALOR SA nu sunt administratori executivi)

Propunem ca art.4.2 lit.j sa aiba urmatorul continut: **"avizeaza bugetul de venituri și cheltuieli al societatii"**.
(modificarea are in vedere art.6(1) din OG nr.26/2013 conform caruia, in situatia societatii MODERN CALOR SA bugetul de venituri si cheltuieli se aproba de catre Consiliul local)

Cap.V "Drepturile si obligatiile mandantului"

Propunem ca la art.5.1 a doua liniuta sa se stabileasca perioada pentru care administratorii



vor fi obligati sa pastreze, ulterior expirarii contractului de mandat. confidentialitatea tuturor informatiilor legate de activitatea ori operatiunile societatii.

Propunem la art.5.2 introducerea unui nou punct care sa aiba urmatorul continut: **"decontarea, pe baza de documente justificative, a cheltuielilor de cazare, diurna, transport, pentru deplasarea la sedintele Consiliului de Administratie, pentru membrii cu domiciliul in alte localitati."**

(completarea are in vedere faptul ca societatea MODERN CALOR SA are in componenta Consiliului de administratie un membru cu domiciliul in alta localitate)

Cap.VII "Incetarea, modificarea sau prelungirea mandatului"

Propunem ca art.7.2 sa aiba urmatorul continut: *"Contractul de mandat poate fi modificat, din initiativa oricareia dintre parti, **prin acordul de vointa al acestora**, precum si in situatia când intervin schimbari legislative de natura a afecta prevederile contractuale în vigoare, prin act aditional."*

(completarea are in vedere faptul ca, un contract poate fi modificat din initiativa oricareia dintre parti, dar prin acordul de vointa al acestora)

Cap.IX "Criterii de integritate"

Propunem ca art.9.1 lit.a sa aiba urmatorul continut: *"respectarea Codului de etica aplicabil Consiliului de administratie"*

(modificarea are in vedere art.29(13) din OUG nr.109/2011 conform caruia in termen de 90 de zile de la numire, consiliul de administratie adopta un cod etica propriu.)

Cap.X "Remuneratia administratorilor"

Propunem ca art.10.1 prima liniuta sa aiba urmatorul continut: **"valoarea indemnizatiei fixe lunare este de -----lei, conform prevederilor art.37 din OUG nr.109/2011 modificata si completata, aceasta fiind revizuibila anual."**

(modificarea are in vedere art.37 (2) din OUG nr.109/2011)

Cap. XI „Recuperarea componentei variabile a remuneratiei”

Propunem ca art.11.1 sa aiba urmatorul continut: *"In cazul în care apar situații care pot schimba în mod semnificativ rezultatele și sustenabilitatea pe termen mediu sau lung sau dacă plata componentei variabile a remuneratiei pune în pericol capitalizarea societatii, aceasta este îndreptățită sa nu plătească partea calculata pentru anii anteriori, **proband situatia mentionata.**"*

(completarea are in vedere o dovedire a situatiei mentionate la art.11.1)

Cap. XII „Clauze de confidentialitate”

Propunem ca art.12.2 sa aiba urmatorul continut: *"Mandatarului ii sunt interzise orice activitati în beneficiul unor operatori economici concurenti cu acelasi domeniu de activitate".*

(modificarea are in vedere faptul ca, in forma prevazuta initial clauza este mult prea restrictiva)

Cu respect,

Doru Constantin

Dan Constantin Deleanu

Simion Drelciuc

Cristian Constantin Nistor

Constantin Zarnescu

