



de **ANDREI SARBAN**,
Avocat Senior,
Boștină și Asociații

Operatorul portuar Comvex Constanța a câștigat la Înalta Curte de Casație și Justiție (ÎCCJ) un proces cu grupul siderurgic ArcelorMittal privind o majorare de capital din 2008. Apoi, ArcelorMittal a contestat în instanță anularea acțiunilor subscrise de una din subsidiarele sale la o majorare de capital.

Comvex

câștigă în fața ArcelorMittal

Conducerea Comvex a motivat decizia prin faptul că subsidiara ArcelorMittal nu avea dreptul să participe la majorarea capitalului social întrucât nu a derulat o ofertă de preluare în termen de două luni de la data atingerii pragului de 33% din acțiunile companiei.

Expert Placement Services Limited a cumpărat, în iulie 2008, un pachet de 36% din titlurile Comvex, însă oferta de preluare a companiei a fost lansată abia la finele lunii octombrie, de ArcelorMittal. Potrivit legislației pieței de capital, acționarii care depășesc pragul de 33% din acțiunile unei companii sunt obligați să facă oferta de preluare pentru restul titlurilor, în termen de două luni.

Bazându-se pe prevederile legale, conducerea Comvex nu a permis participarea EPS la majorarea de capital, anulând acțiunile rămase nesubscrise. Ca urmare, participația Expert Placement Services Limited a fost diminuată de la 36% la 28,13%. EPS a atacat în instanță decizia conducerii Comvex, iar din acest motiv Comisia Națională a Valorilor Mobiliare (CNVM) a suspendat derularea ofertei de preluare până la finalizarea procesului.

ÎCCJ, Secția Comercială, a dispus irevocabil că operațiunea de majorare de capital a fost derulată în mod corect de CA Comvex și că, în mod legal, Expert Placement Services Limited nu avea dreptul de a subscrie la această majorare, cu consecința diluării participației.

O consecință imediată a revocării ofertei a fost aceea că acționarii Comvex, subscriitori irevocabil în cadrul ofertei publice de preluare obligatorie la prețul de 55 lei/acțiune, s-au văzut nevoiți să încerce să vândă pe piață (dacă s-ar fi găsit cumpărători...) la un preț de circa 26 lei/acțiune.

Acești acționari subscriitori irevocabil ar fi putut pretinde în mod întemeiat a li se plăti de către partea în culpă despăgubiri pentru că, de obicei, cine greșeste plătește sau ar trebui să plătească.

În urma litigiilor, ArcelorMittal, cel mai important client al Comvex, a renunțat o perioadă să mai importe materie primă pentru Combinatul din Galați prin intermediul Comvex. Astfel, cifra de afaceri a operatorului portuar a scăzut cu 52%, la 72,1 milioane lei, iar profitul net s-a diminuat de peste două ori, la 13,1 milioane lei.

Procesul a durat aproape doi ani, dar având în vedere că au fost niveluri jurisdicționale, raportat la felul în care funcționează sistemul juridic din România, a fost un termen normal, mai ales datorită naturii extrem de tehnice a speței.

Surprinzător în această speță a fost că avocații semnalaseră o inadvertență pe care CNVM abia cu această ocazie a observat-o și ea, chiar și în ciuda indiciului dat de decizia irevocabilă a ICCJ pe care am amintit-o anterior.

Modalitatea juridică de revocare a deciziei de aprobare a ofertei a părut curioasă deoarece se solicitase încă din octombrie 2008 revocarea unei decizii pe aceleași considerente, CNVM a respins contestația, considerând oferta corectă. Mai mult decât atât, la acea dată exista o sentință a Curții de Apel București, Secția Contencios Administrativ, care, de asemenea, considera oferta și decizia CNVM ca fiind corecte.

Astfel, modalitatea de revocare este „curioasă”, Comisia fiind, în mod normal, ținută atât de irevocabilitatea ofertei cât și de propriile decizii date în contestații, precum și de sentința Curții de Apel București.

Casa de avocatură Boștină și Asociații a asistat Comvex Constanța în blocarea primei tentative de preluare ostilă pe piața de capital din România. În octombrie 2008, capitalul social al Comvex a fost suplimentat cu aproape 3,1 milioane de lei, de la 11 milioane de lei la 14,1 milioane lei, sumă ce nu include subscrierea Expert Placement Services Limited. La acea dată, Consiliul de Administrație al Comvex a anulat acțiunile subscrise de Expert Placement Services Limited, în valoare de 1,9 milioane lei, și a returnat banii.