

LINSELL ENTERPRISES LIMITED

2-4 Arch. Makarios III Avenue, Capital Center, 9th Floor, Nicosia, Cyprus

ROMANIA
CONSILIUL CONCURENTEI
SECRETARIA GENERALA
Nr. Inregistrare <u>RS-nr 13</u>
200... <u>6</u> Luna <u>II</u> Ziua <u>14</u>

Către: CONSILIUL CONCURENTEI

Piața Presei Libere, nr. 1, corp D1, Sector 1, 013701, București, OP 33

În atenția: d-lui Președinte Mihai BERINDE

**Referitor la: Rezumatul sesizării privind un ajutor de stat ilegal
la SC OLTCHIM SA**

Subscrisa Linsell Enterprises Limited am înaintat în conformitate cu Regulamentul Consiliului Concurenței din 27/09/2004, o sesizare în calitate de acționar minoritar semnificativ al SC OLTCHIM SA. solicitând declanșarea unei investigații în temeiul art. 40 lit. a) coroborat cu art. 27 lit. i) din Legea concurenței nr. 21/1996, cu modificările și completările ulterioare, și al art. 5, art. 6, art. 11, art. 14.3 și art. 262 din Legea nr. 143/1999 privind ajutorul de stat, cu modificările și completările ulterioare, având ca obiect analiza măsurilor susceptibile a fi ajutor de stat acordat SC OLTCHIM SA și a efectelor asupra concurenței, în vederea luării măsurilor prevăzute de Legea nr. 143/1999 privind ajutorul de stat, cu modificările și completările ulterioare.

Subscrisa este parte în litigiul de fond tinzând la anularea hotărârii de majorare a capitalului social SC OLTCHIM SA din 28.11.2003 ce a echivalat cu o naționalizare a societății vâlcene, reprezentând un ajutor de stat nenotificat Consiliului Concurenței și are interesul să reducă riscul falimentării societății prin impunerea rambursării ajutorului de stat nelegal la data integrării României în Uniunea Europeană.

În cuprinsul sesizării ne exprimăm temerea în legătură cu probabilitatea foarte ridicată a instituirii în cazul OLTCHIM a obligației de rambursare a ajutorului de stat în condițiile aderării României la Uniunea Europeană, pe fondul unor investigații ale Consiliului Concurenței aflate deja în derulare în cazul societăților MITTAL STEEL SA ROMAN (v. nota CC nr. 1205/15.06.2005) și LAMINORUL SA BRĂILA (v. decizia CC nr. 54/23.03.2005).

Ajutorul de stat reclamat a fost acordat inițial în forma unor **garanții de stat către întreprinderi publice (1995-2000)**, fiind ulterior reluat și continuat în forma **conversiilor datorilor în capital în cadrul procesului de privatizare (2003)**.

Astfel, în perioada 1995-2005 SC OLTCHIM SA a contractat o serie de credite de investiții din partea unor creditori externi. Aceste credite au beneficiat de garanții guvernamentale acordate societății prin convenții de garantare instrumentate de Ministerul Finanțelor Publice. Convențiile de garantare au fost încheiate în perioada 1995-2000 și au făcut obiectul unor aprobări guvernamentale prin HG 820/1998, HG 622/1999, HG 930/2000.

Potrivit unei practici constante, atât Comisia Europeană, cât și Consiliul Concurenței au statuat că garanțiile de stat constituie de regulă ajutor de stat deoarece acordarea de garanții înlătură elementul de risc pe care altfel o întreprindere ar trebui să-l suporte. Cu toate acestea, garanțiile guvernamentale acordate OLTCHIM prin intermediul MFP, în favoarea creditorilor săi externi nu au făcut nicicând în trecut obiectul avizării ca ajutor de stat de către Consiliul Concurenței. La epoca acordării, respectivele garanții guvernamentale nu erau subsumate procesului de privatizare, eșuat în mai multe rânduri.

În urma neplății de către societate a împrumuturilor contractate scadente, creditorii externi au fost achitați de stat în baza garanțiilor convenite. Creanța împotriva societății Oltchim a fost consolidată în dolari, însumând 112.609.057,06 USD la data adunării generale a acționarilor din 28.11.2003. Din total, la 28.11.2005 în cadrul unei majorări a capitalului social, a fost supusă conversiei în acțiuni o parte din creanță în sumă de 95.284.145,58 USD, acțiunile noi emise fiind exclusiv subscrise de AVAB.

Prin prisma **testului investitorului privat prudent**, semnalăm faptul că la data conversiei Statul român nu a acționat în economia de piață astfel cum ar fi acționat un investitor privat prudent. Astfel, Statul nu s-a comportat ca un investitor privat prudent atunci când a achiziționat încă 42% din capitalul Oltchim în plus față de deținerea anterioară de 53%, întrucât la acea dată Oltchim înregistra pierderi de 3 ani consecutiv iar capitalizarea bursiera a societății era de 10 mil. USD (evaluarea OLTCHIM prin prisma capitalizării bursiere și a prețului de pe Bursa de Valori București a acțiunilor societății, în optica investitorilor privați prudenți). Dar cu toate acestea, Statul a subscris spre conversie creanțe în valoare de 95 mil. USD ceea ce denotă faptul că evalua OLTCHIM la 225 mil USD, adică supraevalua societatea de 22 de ori față de investitorii privați acceptând astfel un randament echivalent al investiției de 22 ori mai mic ca cel așteptat de un investitor privat prudent.

Ajutorul de stat a fost reiterat în forma **conversiilor creanțelor Statului în capital, în cadrul procesului de privatizare**, și nu a făcut obiectul notificării și avizării ca atare de către Consiliul Concurenței, mecanismul în sine reprezentând o schemă instituțională de ajutor de stat fundamentată pe Legea 137/2002 privind accelerarea

privatizării¹. În cazul OLTCHIM, nici până în prezent nu a fost finalizată majorarea decisă la 28.11.2003, întrucât hotărârea AGEA nr. 8/28.11.2003 a fost atacată în justiție de o serie de acționari privați, printre care și subscrisa, instanțele dispunând de 3 ori suspendarea pe cale de ordonanță președințială a executării hotărârii de majorare. Prin sentința Tb Vâlcea nr. 689/C/17.11.2005 majorarea de capital efectuată prin hot. AGEA OLTCHIM nr. 8/23.11.2003 a fost anulată la fond, însă societatea OLTCHIM, controlată de MEC a declarat apel, litigiul urmând a continua în fața Curții de Apel Pitești.

Actul conversiei creanțelor în acțiuni a reprezentat *ipso facto* și un **ajutor de stat** în accepțiunea art. 2(1) din Legea privind ajutorul de stat nr. 143/1999. Din acest punct de vedere, ea nu a fost nicicând notificată² Consiliului Concurenței, și nu a făcut obiectul nici unui aviz de conformitate. Materializat în forma **conversiei creanțelor Statului în capital, în cadrul procesului de privatizare**, acest ajutor de stat este nu se circumscrie noțiunii de „ajutor existent” în accepțiunea Tratatului de Aderare, întrucât:

- a fost acordat ulterior datei de 10.12.1994
- măsura de ajutor nu a fost cuprinsă în prevederile tranzitorii ale Tratatului de Aderare
- măsura de ajutor nu este explicit menționată lista ajutoarelor existente, la data semnării Tratatului (listă ce încă nu a fost întocmită)
- măsura de ajutor nu a fost notificată și aprobată de Consiliul Concurenței, în mod tacit sau explicit, în perioada procedurii interimare dintre intrarea în vigoare a Tratatului de Aderare și data aderării.

Prin urmare, măsura de ajutor descrisă mai sus nu îndeplinește nici unul dintre criteriile indicate, și întrucât majorarea de capital la SC OLTCHIM SA a fost sistematic suspendată de la executare de către instanțele judiciare pe toată durata procesului de fond inițiat de acționarii minoritari (proces aflat încă pe rol), se impune observația că ne găsim în prezența unui **ajutor de stat nou**.

Consecința acestei calificări este aceea că, potrivit mecanismelor negociate și prevăzute în Tratatul de Aderare a României la UE măsura de ajutor va putea fi revăzută de Comisia Europeană, după aderarea României la UE, existând posibilitatea, cel puțin teoretică de fi etichetată ca ajutor ilegal ce ar urma să facă obiectul procedurii de recuperare!

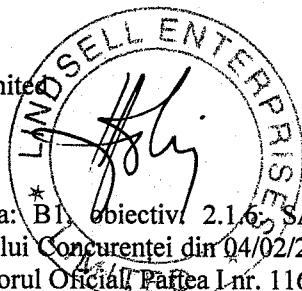
Sesizarea subscrisei vizează așadar, în principal, interesele pe termen mediu și lung ale societății OLTCHIM SA RÂMNICU VÂLCEA unde subscrisa este și rămâne acționar. Societatea OLTCHIM este o societate importantă cotate pe Bursa de Valori București, și informațiile cu impact asupra prețului acțiunilor trebuie făcute publice tuturor acționarilor.

Nu mai puțin, interesul acționarilor SC OLTCHIM SA, în analizarea de către Consiliul Concurenței a măsurii de ajutor de stat constând în conversia creanțelor statului în acțiuni la 28.11.2003 este evident: în ipoteza în care Consiliul ar concluziona că ajutorul de stat acordat OLTCHIM este ilegal și, implicit, acesta ar urma să facă obiectul procedurii de recuperare post-aderare, societatea poate falimenta, dacă nu se capitalizează imediat pe seama investitorilor privați prudenți la valoarea de piață a acțiunilor, perspectiva distribuirii de dividende s-ar îndepărta, cotația acțiunilor Oltchim tranzacționate pe Bursa de Valori București ar scădea dramatic. Cu toate acestea, clarificarea în timp util, prin intermediul unui aviz (pozitiv sau negativ) al Consiliului Concurenței, a problematicii și riscurilor legate de ajutorul de stat de la Oltchim ar permite căutarea și găsirea unor soluții economice și juridice de acoperire a datoriilor istorice ale societății, în condiții compatibile cu legislația națională și comunitară în materia concurenței, precum și într-o formă mai puțin prejudiciabilă pentru deținerile minoritare, cu respectarea întocmai a legislației comerciale și a pieței de capital.

Chiar și procesul de privatizare a societății OLTCHIM ar avea de câștigat de pe urma investigației pe care Consiliul Concurenței urmează a o întreprinde, întrucât există și riscul, extrem de previzibil, ca perdanții procesului de privatizare să fie inițiatorii plângerii către Comisia Europeană cerând sancționarea ajutorului de stat acordat nelegal societății OLTCHIM și care a dus în perioada pre-aderării la întărirea poziției societății pe piață. Dat fiind că Legea 143/1999 a fost încălcată și deci ajutorul de stat dat cu încălcarea obligațiilor de raportare reprezintă un ajutor nelegal, suma de 95.284.145,58 USD va trebui returnată de societate, chiar și în ipoteza în care societatea se va fi privatizat, cu recuperarea tuturor sumelor investite de stat.

14.02.2006

Pentru Lindsell Enterprises Limited
Mandatar special
Av. Ionuț Dobrinescu



¹ Ajutorul reclamat este de categoria: B1, obiectiv 2.1.6, SALVARE-RESTRUCTURARE (clasificare conform criteriilor enunțate în Raportul Consiliului Concurenței din 04/02/2004 privind ajutoarele de stat acordate în România în perioada 2001-2003 - Publicat în Monitorul Oficial, Partea I nr. 116bis din 04/02/2005).

² Regulament din 31/12/2004 privind forma, conținutul și alte detalii ale notificării unui ajutor de stat Publicat în Monitorul Oficial, Partea I nr. 82 din 25/01/2005: „1) Autoritățile publice sau alte organisme care administrează surse de stat au obligația, în calitate de furnizor și inițiator de ajutor de stat, să notifice Consiliului Concurenței orice intenție de a acorda un ajutor de stat nou ori de a modifica un ajutor de stat existent. Beneficiarii ajutorului de stat nu se pot adresa direct Consiliului Concurenței.”