

Adoptarea cadrului legislativ pentru desfașurarea adunărilor generale ale asociațiilor /acționarilor în contextul stării de urgență

În data de 8 mai 2020 a intrat în vigoare ordonanța de urgență nr. 62/2020 pentru reglementarea unor măsuri în domeniul societăților, în vederea desfașurării reuniunilor organelor statutare (în continuare „OUG”), aplicabila inclusiv adunărilor generale convocate pe durata saării de urgență, dar care sunt întrunite ulterior încetării acestei stări, precum și adunărilor generale convocate și întrunite în primele 2 luni după încetarea stării de urgență. OUG are în vedere situația societăților de tip închis și cuprinde o serie de reguli care urmaresc flexibilizarea prevederilor Legii nr. 31/1990 privind societățile, republicata, cu modificările și completările ulterioare (în continuare „Legea Societăților”).

Deși aceasta masura este bine-venita (și de prea mult timp așteptată), se impune analiza atenta a prevederilor OUG, pentru a vedea în ce masura acestea reprezintă un sprijin efectiv pentru societăți, în sensul flexibilizării desfașurării reuniunilor organelor statutare prin mijloace accesibile și eficiente și care sunt problemele practice pe care le poate ridica OUG.

1. Posibilitatea desfașurării adunărilor generale cu participarea fizică a acționarilor/asociațiilor

OUG nu interzice ținerea unei adunări generale prin prezența fizică a asociațiilor/acționarilor, dar introduce o serie de reguli cu privire la desfașurarea adunărilor exclusiv prin corespondența, respectiv prin mijloace electronice de transmisie a datelor. Se încurajează astfel utilizarea acestor mijloace alternative, care pot fi utilizate chiar dacă actul constitutiv nu le prevede sau chiar le interzice.

Desigur, în cazul în care societățile vor opta pentru ținerea adunărilor cu prezența fizică a asociațiilor/acționarilor, se vor lua toate măsurile pentru respectarea regulilor impuse de autorități pentru prevenirea infectării cu virusul SARS-CoV-2. OUG nu vine cu propuneri concrete privind astfel de măsuri, societățile fiind responsabile cu asigurarea respectării restricțiilor. Dintre măsurile deja implementate în practică, menționăm următoarele:

- punerea la dispoziția asociațiilor/acționarilor a unui număr de telefon/adresa de e-mail la care persoanele în cauză să își anunțe prezența fizică la adunare - în acest caz, societatea va avea mai mare previzibilitate cu privire la numărul de persoane care se vor prezenta la adunare și va putea adapta măsurile organizatorice;
- pregătirea unui regulament pentru desfașurarea adunării, care să fie publicat în ziua adunării la locul convocării și prin care să se stabilească reguli stricte de acces și de vot în cadrul adunării;
- evitarea formării oricărui grup mai mare de 3 (trei) persoane, prin invitarea participanților în camere diferite, asigurarea distanței minime de 2 (doi) metri între participanți, inclusiv punerea la dispoziția participanților a echipamentului de protecție (măști și masca);
- acordarea de către mai mulți acționari/asociați de mandate aceluiași reprezentanți.

De asemenea, deși OUG nu restricționează dreptul acționarilor/asociațiilor de a se prezenta la adunările generale, este discutabil în ce măsură aceștia o pot face, din perspectiva completării declarației pe proprie răspundere care să justifice deplasarea (cât timp aceasta rămâne obligatorie).

2. Noi alternative de convocare a adunărilor generale ale asociațiilor/acționarilor

OUG reglementeaza convocarea prin „*orice mijloace de comunicare la distanță*”, care sa asigure transmiterea textului catre asociați/acționari.

Aceasta modalitate de convocare este însă condiționata de comunicarea în scris de catre fiecare acționar/asociat a datelor care pot fi folosite pentru transmiterea convocării (adresa poștala, adresa de poșta electronica, numarul de telefax sau alte coordonate la care poate primi corespundența). OUG nu detaliaza procedura prin care administratorii pot colecta aceste informatii, în schimb prevede ca pot fi folosite adresele înscrise în registrul acționarilor/asociaților. În practica, aceste informații nu sunt însă mereu actualizate, astfel ca acest mijloc de convocare poate sa nu asigure pe deplin respectarea drepturilor acționarilor/asociaților. Prin urmare, societatea va trebui sa puna la punct o procedura concreta de convocare prin intermediul acestor mijloace alternative, ceea ce se poate dovedi dificil sau chiar imposibil în cazul societăților cu un numar mare de acționari.

3. Reglementarea adunarilor generale ținute exclusiv prin corespondența, respectiv prin mijloace electronice de comunicare la distanță

a) Adunari ținute exclusiv prin corespondența

Adunările generale ținute exclusiv prin corespondența presupun simpla întocmire a unui proces-verbal al adunării de catre președintele consiliului de administrație ori administratorul cu puteri de reprezentare, respectiv președintele directoratului ori persoana împuternicită de acesta, împreuna cu un secretar tehnic. Votul prin corespondența al asociaților/acționarilor se va transmite fie prin scrisoare recomandată, poșta sau curier ori scrisoare transmisă pe cale electronica având încorporată, atașată sau logic asociată semnatura electronica.

b) Adunari ținute prin mijloace electronice de comunicare la distanță

În cazul societăților care opteaza pentru ținerea adunarilor prin mijloace electronice de comunicare directa la distanță (*i.e.*, teleconferința sau videoconferința), trebuie îndeplinite mai multe condiții, precum asigurarea accesului cât mai facil la conferința, posibilitatea identificării participanților și posibilitatea verificării ulterioare a modului în care s-a votat, cu respectarea caracterului secret al votului, acolo unde este reglementat acest tip de vot.

Deși OUG nu prevede expres, din rațiuni ce țin de o mai buna organizare și transparenta, societățile ar trebui sa își întocmeasca o procedura de ținere electronica a adunării și de vot electronic și sa o publice pe pagina de internet a societății. O astfel de procedura ar trebui sa cuprinda inclusiv modul de identificare a participanților la ședința, de exemplu prin transmiterea înainte de ședința a numarului de telefon de pe care aceștia vor accesa conferința, împreuna cu documentele care atesta calitatea de asociat/acționar.

Pâna la acest moment, soluția identificată ca fiind cea mai simplu de implementat este cea de ținere electronica a adunării generale prin intermediul unor aplicații de mesagerie instant (de exemplu, Skype for Business), aplicație care sa permita atât participarea online la adunarea generala, cât și exprimarea votului public sau secret. Alta posibilitate este aceea de a recurge la serviciile unei platforme online care organizeaza conferințe, însă aceasta varianta se poate dovedi mai costisitoare.

De asemenea, un sistem de vot electronic trebuie sa permita verificarea ulterioara a modului în care s-a votat, ceea ce presupune fie înregistrarea conținutului audio/video al adunării generale, fie desfașurarea adunării generale prin intermediul unei platforme online care are funcția de a înregistra și prezenta ulterior modalitatea în care s-a votat. O astfel de înregistrare ar trebui sa existe inclusiv în cazul votului secret, care s-ar putea exprima într-o conferința distinctă în cadrul ședinței, pe care asociații/acționarii sa o acceseze pe rand, împreuna cu un secretar tehnic ce va consemna modul în care a fost exprimat votul secret.

4. Desfașurarea adunarilor generale ale asociațiilor/acționarilor deja convocate la intrarea în vigoare a OUG

a) Adunarile generale deja convocate la intrarea în vigoare a OUG și care urmează să aibă loc

Una dintre cele mai importante prevederi ale OUG este aceea că poate fi schimbat modul de desfășurare a adunarilor generale ale asociațiilor/acționarilor care au fost deja convocate până la data intrării în vigoare a OUG.

Astfel, organul statutar competent, cu cel puțin 5 zile înainte de data fixată pentru adunare, trebuie să informeze acționarii/asociații cu privire la noul mod de desfășurare a adunării și la modalitățile de exercitare a dreptului de vot. Informarea acționarilor/asociațiilor va trebui făcută cu respectarea exigențelor OUG privind convocarea, care așa cum am analizat la punctul 2 de mai sus, se poate dovedi destul de greu de aplicat.

De asemenea, organul statutar competent poate modifica data, ora și locul adunării generale cu cel puțin 5 zile înainte de data fixată pentru adunare, însă numai dacă există motive temeinice care țin de împrejurările excepționale ca urmare a măsurilor luate de autorități împotriva răspândirii virusului SARS-CoV-2 și cu respectarea exigențelor OUG privind convocarea. În situații excepționale, convocarea deja făcută se poate revoca.

b) Adunarile generale care au avut loc după instituirea stării de urgență și până la intrarea în vigoare a OUG

În cazul acestor adunări generale, OUG prevede că hotărârile adoptate nu pot fi anulate pentru nerespectarea modalităților de desfășurare și exercitare a dreptului de vot, dacă s-au desfășurat cu acordul tuturor acționarilor/asociațiilor, într-una dintre modalitățile prevăzute de OUG.

Această prevedere nu ține însă cont de situația societăților care au un număr considerabil de acționari și în cazul cărora este foarte dificil, dacă nu imposibil de obținut acordul tuturor acționarilor. Având în vedere perioada îndelungată de la data instituirii stării de urgență și până la data intrării în vigoare a OUG, este posibil ca multe societăți să fi recurs la desfășurarea adunarilor generale prin corespondență sau prin mijloace electronice, deși actul constitutiv nu le permitea o astfel de metodă, tocmai pentru a respecta pe deplin restricțiile instituite prin ordonanțele militare. În aceste cazuri, dacă adunarile nu au fost desfășurate cu acordul tuturor acționarilor/asociațiilor, hotărârile sunt supuse riscului de anulare.

5. Alte aspecte importante prevăzute de OUG

Alte măsuri prevăzute de OUG în scopul flexibilizării și simplificării reuniunilor organelor statutare:

- votul prin corespondență, precum și procura, atunci când acționarii/asociații participă prin reprezentant la adunarile generale, pot fi transmise astfel încât să fie primite de societate până la data ținerii ședinței;
- informațiile și documentele vizând problemele înscrise pe ordinea de zi a adunării generale se vor publica pe pagina de internet a societății sau, pentru societățile care nu dețin o pagină de internet, se vor transmite prin poșta electronică asociațiilor/acționarilor. În plus, acestea pot fi transmise și prin poșta ori curier, la cererea acționarilor/asociațiilor;
- termenul de întrunire a adunării generale ordinare a acționarilor se prelungește până la data de 31 iulie 2020;

pe durata stării de urgență, participarea la reuniunile organelor colective de administrare, supraveghere și/sau ale directoratului, se poate face și prin intermediul mijloacelor de comunicare directă la distanță, indiferent de obiectul deciziei.