



KPMG Tax SRL
KPMG Romania S.R.L.
Victoria Business Park_DN1, Soseaua Bucuresti-
Ploiesti nr. 69-71_Sector 1_P.O. Box 18-
191_Bucharest 013685_Romania

Către Dl. Lucian Mateescu **Data** 6 Iunie 2013
Membru al Consiliului de Administrație

De la Alina Mihailă
Ana Pușcaș

Implicațiile juridice și fiscale privind reducerea capitalului social al Impact Developer & Contractor SA

Stimate domnule Mateescu,

Ca urmare a corespondenței și discuțiilor noastre recente, vă transmitem în cele ce urmează raportul nostru privind implicațiile din punct de vedere juridic și fiscal la nivelul Impact Developer & Contractor SA (în continuare "Impact" sau "Societatea") cu privire la operațiunea de reducere a capitalului social avută în vedere de către Societate.

Înțelegerea noastră

Din documentele puse la dispoziția noastră, rezultă că Societatea a convocat inițial Adunarea Generală a Acționarilor pentru data de 08/09 iunie 2013 având în principal incluse pe ordinea de zi modificări în structura de conducere și implicit a Actului Constitutiv.

Ulterior, ca urmare a unei adrese a unui acționar semnificativ, la ședința din data de 21.05.2013, Consiliul de Administrație al Societății a procedat la completarea ordinii de zi a Adunării Generale Extraordinare convocate pentru data de 08/09 iunie 2013 cu aprobarea reducerii capitalului social al Societății prin reducerea valorii nominale a acțiunilor de la 1 leu/acțiune la 0,1 lei/acțiune.

Înțelegem că Societatea are în vedere acoperirea pierderilor înregistrate prin derularea operațiunii de reducere a capitalului social mai sus menționate.

Având în vedere cele de mai sus, solicitați asistența noastră profesională în legătură cu implicațiile juridice și fiscale ale operațiunii de reducere a capitalului social prin metoda aleasă, având în vedere și faptul că Societatea este listată pe Bursa de Valori București.

Cadrul legal relevant

Principalele acte normative care au fost avute în vedere la redactarea prezentului Memorandum sunt următoarele:

- Legea 31/1990 privind societățile, republicată, cu modificările și completările ulterioare ("Legea societăților" sau "Legea nr. 31/1990");
- Ordin nr. 2594/C/2008 pentru aprobarea Normelor metodologice privind modul de ținere a registrelor comerțului, de efectuare a înregistrărilor și de eliberare a informațiilor;
- Legea nr. 26/1990 privind registrul comerțului, cu modificările și completările ulterioare;

- Legea nr. 297/2004 privind piața de capital, cu modificările și completările ulterioare;
- Ordinul nr. 23/2006 pentru aprobarea Regulamentului nr. 1/2006 privind emitenții și operațiunile cu valori mobiliare;
- Ordinul nr. 44/2009 pentru aprobarea Regulamentului nr. 6/2009 privind exercitarea anumitor drepturi ale acționarilor în cadrul adunărilor generale ale societăților comerciale;
- Legea 571/2003 privind Codul Fiscal, cu modificările și completările ulterioare („Codul fiscal”).

Informații utilizate

Sursele de informații pentru comentariile noastre au fost limitate la:

- Actul constitutiv al Impact Developer & Contractor SA actualizat la data de 20.12.2012;
- Balanța de verificare a Impact Developer & Contractor SA la data de 31 martie 2013;
- Convocator al Adunării Generale Extraordinare a Acționarilor Impact Developer & Contractor SA pentru data de 08(09) iunie 2013;
- Raportul curent din data de 21.05.2013 conform Regulamentului CNVM nr. 1/2006 privind emitenții și operațiunile cu valori mobiliare și Legii nr. 297/2004 privind piața de capital;
- Cererea de completare din data de 20.05.2013 a ordinii de zi a Adunării Generale Extraordinare a acționarilor societății stabilită pentru data de 08(09) iunie 2013 din partea Dlui. Andrici Adrian;
- Model standard al buletinului de vot prin corespondență;
- Model standard al procurii speciale;
- Informațiile care ne-au fost furnizate în cadrul discuțiilor purtate cu reprezentanții Societății;
- Alte informații/documente relevante, identificate ca urmare a verificărilor noastre (e.g. înregistrări de pe site-ul Bursei de Valori București, extras de informare complet ORC, etc.).

Comentariile noastre

(A) Implicații din punct de vedere juridic

Ca remarcă generală, menționăm că prevederile art. 207 ale Legii societăților menționează mai multe procedee de reducere a capitalului social al unei societăți, una dintre acestea fiind prin micșorarea valorii nominale a acțiunilor. Reducerea preconizată de capital social este posibilă, iar pentru implementarea acesteia trebuie respectate anumite condiții legale după cum vom prezenta pe scurt în cele ce urmează.

1. Procedura de reducere a capitalului social al Societății din perspectiva reglementărilor aplicabile societăților în general

1.1. Comentarii preliminare

Potrivit informațiilor furnizate, înțelegem că Societatea intenționează reducerea capitalului social în conformitate cu prevederile Legii societăților, ca urmare a înregistrării de pierderi.

În cazul în care o societate înregistrează pierderi, este important de verificat în ce măsură acestea au generat o scădere a valorii activului net sub jumătate din valoarea capitalului social datorită prevederilor art. 153²⁴ alin. (1) din Legea nr. 31/1990, conform căreia *dacă directoratul/consiliul de administrație, constată că, în urma unor pierderi, stabilite prin situațiile financiare anuale*

aprobată conform legii, activul net al Societății (determinat ca diferență între totalul activelor și totalul datoriilor acesteia) s-a diminuat la mai puțin de jumătate din valoarea capitalului social subscris, va convoca de îndată AGEA pentru a decide dacă societatea trebuie să fie dizolvată. În această situație, o modalitate de restaurare a activului net este reducerea capitalului social cu un quantum cel puțin egal cu cel al pierderilor care nu au putut fi acoperite din rezerve, dacă în intervalul legal activul net nu a fost reconstituit până la nivelul unei valori cel puțin egale cu jumătate din capitalul social.

Înțelegem totuși că activul net al Societății (determinat ca diferență între totalul activelor și totalul datoriilor acesteia) nu s-a diminuat la mai puțin de jumătate din valoarea capitalului social subscris, astfel cum rezultă din bilanța de verificare a Societății pusă la dispoziția noastră – activul net al societății la martie 2013 este de 320.080.623 RON, în timp ce capitalul social subscris vărsat al Societății este de 205.330.158 RON.

Consecința ar fi inaplicabilitatea la acest moment a prevederilor art. 153²⁴ în cazul Societății.

1.2. Etape și implicații

Având în vedere dispozițiile relevante ale legii, precum și prevederile Actului Constitutiv, considerăm că Societatea, în vederea implementării deciziei de reducere a capitalului social, trebuie să aibă în vedere următoarele etape și implicații corelative:

- (i) *Îndeplinirea formalităților referitoare la convocarea adunării generale extraordinare a acționarilor („AGEA”).*

În principiu, formalitățile de care Consiliul de Administrație trebuie să țină cont la convocarea unei AGEA sunt cele prevăzute în art. 12¹ din Actul Constitutiv al Societății, respectiv dispozițiile art. 117 și urm. din Legea societăților.

Convocarea AGEA a Societății publicată în Monitorul Oficial nr. 2450/08.05.2013, precum și completarea convocării AGEA ca urmare a cererii de completare a ordinii de zi depusă în termenul instituit prin Legea nr. 31/1990 și prin Actul Constitutiv de către acționarul Andrici Adrian și publicată în Monitorul Oficial nr. 2708/23.05.2013, îndeplinesc formalitățile impuse prin Legea societăților și Actul Constitutiv al Societății (i.e. cuprind datele prevăzute de lege). Conform extraselor primite, reiese că a fost îndeplinită și condiția publicării convocărilor într-unul din ziarele larg răspândite în București.

- (ii) *Adoptarea în mod valabil a hotărârii AGEA, cu respectarea condițiilor de cvorum și de vot.*

Întrucât unele dispoziții ale Actului Constitutiv sunt neclare în ceea ce privește procedurile de desfășurare a ședințelor AGEA, menționăm câteva **aspecte preliminare prevăzute în Lege în ceea ce privește desfășurarea AGEA a Societății** pe care recomandăm să le aveți în vedere la data ținerii AGEA, astfel: (i) alegerea secretarilor AGEA se va face de AGEA dintre acționarii prezenți și va fi limitată la un număr de maxim 3 secretari, (ii) alegerea secretarilor tehnici se va face de către Președintele Consiliului de Administrație dintre angajați și va avea în vedere unul sau mai mulți secretari tehnici. Aceste dispoziții pot fi corelate cu dispozițiile Actului Constitutiv care prevăd la modul general un număr de maxim 7 secretari.

Conform prevederilor art. 13² ale Actului Constitutiv, pentru validitatea deliberărilor AGEA ale Societății sunt prevăzute **cerințe de cvorum** mai mari decât cele din

Legea societăților: la prima convocare, prezența acționarilor deținând două cincimi (2/5) din numărul drepturilor de vot, iar la a doua convocare, dacă va fi cazul, prezența acționarilor deținând o treime (1/3) din numărul total al drepturilor de vot.

În ceea ce privește **adoptarea hotărârilor**, Actul Constitutiv prevede în același articol 13² că hotărârile se iau cu majoritatea voturilor exprimate de acționarii prezenți sau reprezentați, cu excepția acelor decizii pentru care, conform legii, se cere o majoritate calificată. Astfel, decizia de reducere a capitalului social al Societății se va lua în mod valabil, în conformitate cu Legea societăților, cu o majoritate de cel puțin două treimi (2/3) din drepturile de vot deținute de acționarii prezenți sau reprezentați, respectiv procentul de 2/5 menționat mai sus.

- (iii) *Hotărârea AGEA trebuie să arate motivele pentru care se dispune reducerea, precum și procedeul ales pentru efectuarea ei. Întrucât completarea ordinii de zi a fost făcută la solicitarea unui acționar semnificativ, în cuprinsul solicitării acestuia fiind menționată destul de laconic motivarea reducerii capitalului social legată de pierderi, credem ca în cadrul AGEA aceasta propunere trebuie documentată prin diverse documente justificative – de exemplu, bilanța contabilă, raport al administratorilor, raport al cenzorilor / auditorului după caz. De asemenea, în contextul în care acționarii Societății au aprobat la data de 26.04.2013 situațiile anuale la 31.12.2012, dar nu au hotărât la acel moment nimic cu privire la o măsură de reducere de capital motivată de pierderi, se poate comenta de către alți acționari asupra oportunității implementării unei asemenea măsuri fără o analiză adecvată și fără arătarea motivelor cerute de lege.*

Conform Regulamentului 6/2009 acționarii au dreptul de a avea acces la informații suficiente despre problemele supuse dezbaterii AGEA.

Înțelegem ca Societatea a luat hotărârea de a prezenta în cadrul AGEA raportul administratorilor în vederea susținerii propunerii de reducere a capitalului social.

- (iv) *Depunerea la Registrul Comerțului a hotărârii AGEA în vederea publicării în Monitorul Oficial. Posibilități de a ataca hotărârea AGEA.*

Înregistrarea mențiunii privind reducerea capitalului social la Registrul Comerțului se realizează în două etape. În cadrul primei etape se depune la Registrul Comerțului hotărârea AGEA care se va publica în Monitorul Oficial, moment de la care începe să curgă termenul de opoziție de două luni la dispoziția creditorilor.

De asemenea, în termen de 15 zile de la data publicării, acționarii care au votat împotriva în cadrul AGEA și au cerut să se însereze aceasta în procesul verbal al ședinței sau nu au luat parte la ședința AGEA pot ataca hotărârile AGEA prin acțiune în anulare. Odată cu depunerea acțiunii în anulare, acționarii vor putea solicita instanței judecătorești, pe cale de ordonanță președințială, suspendarea executării hotărârii de reducere a capitalului social.

- (v) *Respectarea termenului de opoziție a creditorilor.*

Potrivit dispozițiilor din Legea societăților, reducerea capitalului social va putea fi făcută numai după trecerea a două luni din ziua în care hotărârea a fost publicată în Monitorul Oficial al României, Partea a IV-a. Creditorii vor putea face opoziție la hotărârea AGEA potrivit procedurii expres prevăzute de art. 62 din Legea societăților (i.e. în termen de 30 de zile de la publicarea hotărârii – totuși aceste termene nu sunt

corelate și se poate interpreta în mod diferit posibilitatea creditorilor de a ataca în termen legal hotărârile AGEA).

Odată cu depunerea cererii de opoziție, creditorii vor putea solicita instanței judecătorești, pe cale de ordonanță președințială, suspendarea executării hotărârii de reducere a capitalului social.

(vi) *Depunerea la Registrul Comerțului a restului documentației aferente procedurii de reducere a capitalului social.* În etapa a II-a, la Registrul Comerțului este necesară în principal depunerea următoarelor documente:

- Actul modificator al actului constitutiv, respectiv Hotărârea AGEA menționată mai sus;
- Actul constitutiv actualizat;
- Dacă este cazul, hotărârea judecătorească irevocabilă prin care s-a respins opoziția. Acest document este necesar doar în ipoteza în care creditorii și-au exercitat dreptul de opoziție împotriva AGEA.

(vii) *Reglementări privind piața de capital*

Din perspectiva pieței de capital, Societatea trebuie să respecte condițiile de transparență prevăzute de lege. Prin urmare, va raporta către CNVM și Bursa de Valori București hotărârile AGEA în termen de 24 ore de la ținerea AGEA.

De asemenea, Societatea are obligația ca în termen de maximum 48 de ore de la data eliberării certificatului de înregistrare mențiunii de modificare a capitalului social de către Registrul Comerțului, să transmită la CNVM certificatul respectiv însoțit de declarația Consiliului de Administrație în care să se precizeze dacă la hotărârea AGEA corespunzătoare s-a făcut opoziție de către creditorii sau dacă aceasta a fost atacată cu acțiune în anulare. În baza acestor documente, CNVM emite certificatul de înregistrare a valorilor mobiliare, pe care Societatea îl va transmite către instituțiile pieței în termen de maximum 48 de ore de la data ridicării acestuia de la CNVM.

(B) Implicații din punct de vedere fiscal

Din punct de vedere fiscal, distribuțiile efectuate cu ocazia reducerii capitalului social pot fi asimilate dividendelor plătite acționarilor. Mai exact, potrivit art. 7, punctul 12, litera d) din Codul fiscal, dividendele reprezintă "o distribuire în bani sau în natură, efectuată de o persoană juridică unui participant la persoana juridică, drept consecință a deținerii unor titluri de participare la acea persoană juridică, exceptând următoarele:

d) o distribuire în bani sau în natură, efectuată cu ocazia reducerii capitalului social constituit efectiv de către participanți";

Totuși, în cazul specific al Impact, înțelegem că nu se intenționează realizarea unor plăți către acționari. Astfel, sumele rezultate din reducerea capitalului social vor fi utilizate pentru acoperirea pierderii contabile a Societății, precum și în activitatea acesteia.

În baza celor de mai sus, întrucât sumele rezultate din reducerea capitalului social al Societății vor rămâne la dispoziția Impact, considerăm că nu vor exista implicații fiscale aferente acestei operațiuni (mai exact Societatea nu va trebui să rețină la sursă impozit pe dividende).

(C) Implicații din punct de vedere contabil

Potrivit informațiilor analizate, înțelegem că, în prezent, capitalul social al Impact e de 197.866.574 RON. Drept urmare, prin reducerea valorii nominale a acțiunilor de la 1 RON la 0,1 RON, ar rezulta un capital social de 19.786.657 RON (consecvent cu proiectul publicat pe site-ul Societății și confirmate de informațiile contabile).

Conform Legii contabilității nr. 82/1991, republicată, cu modificările și completările ulterioare și a Ordinului Ministrului Finanțelor Publice nr. 881/2012 și nr. 1286/2012, Societatea își organizează contabilitatea și își întocmește situațiile financiare în conformitate cu Reglementările contabile conforme cu Standardele Internaționale de Raportare Financiară (IFRS), adoptate de Uniunea Europeană.

Din punct de vedere contabil, diminuarea capitalului social în vederea acoperirii pierderii reportate existente (diferența rămânând la dispoziția societății sub formă de rezerve) reprezintă o tranzacție ce afectează exclusiv elementele de capitaluri proprii.

Înregistrarea contabilă a acestei operațiuni este:

Debit 1012. Capital subscris vărsat

Credit 1171. Rezultatul reportat reprezentând profitul nerepartizat sau pierderea neacoperită

Credit 1068. Alte rezerve

Excluderi și limitări

Comentariile noastre sunt limitate la concluziile prezentate și se bazează pe faptele, ipotezele și reprezentările expuse mai sus. Dacă oricare dintre faptele, ipotezele și reprezentările pe care comentariile noastre se bazează nu sunt complete sau exacte, trebuie să ne anunțați imediat, deoarece orice inexactitate sau informație incompletă poate avea un efect semnificativ asupra concluziilor noastre. Comentariile noastre se bazează pe prevederile legislației în vigoare din România, pe reglementările aplicabile, interpretările judiciare și administrative și, de asemenea, pe experiența noastră privind abordarea practică a autorităților în această privință. Vă rugăm să aveți în vedere faptul că mediul fiscal din România poate fi imprevizibil și că prevederile fiscale, precum și interpretarea acestora pot fi supuse unor schimbări ulterioare, schimbări ce pot avea uneori și efect retroactiv. Orice astfel de modificări pot afecta validitatea concluziilor noastre.

De asemenea, comentariile noastre vor fi interpretate în lumina faptului că mediul legislativ din România este supus unei permanente schimbări, fapt ce presupune existența unui anumit element de incertitudine în ceea ce privește interpretarea și aplicarea legii.

KPMG nu este răspunzătoare pentru deciziile aparținând autorităților publice sau organizațiilor/persoanelor cu atribuții și competențe în alte domenii incidente care depășesc limitele controlului nostru. În acest sens, KPMG indică în general clienților reconfirmarea cu autoritățile, organizațiile și/sau persoanele relevante a oricărei recomandări înainte de implementarea acesteia.

Orice comentariu furnizat de noi în cadrul prezentului Memorandum nu va fi considerată în niciun caz ca fiind o garanție că am determinat sau anticipat evenimente sau circumstanțe viitoare sau o indicație sau recomandare de a proceda la implementarea vreunei operațiuni de reorganizare, orice decizie rămânând în responsabilitatea exclusivă a clientului.

Comentariile noastre sunt strict limitate la actele normative aplicabile în România la data menționată mai sus. De asemenea, prezentul Memorandum nu reprezintă o prezentare exhaustivă a implicațiilor juridice și fiscale ale subiectului tratat, ci doar o analiză a principalelor implicații ale operațiunii avute în vedere.

În vederea realizării acestui studiu, am pornit de la următoarele premise:

- ✓ autenticitatea tuturor ștampilelor și semnăturilor;
- ✓ caracterul comprehensiv și conformitatea cu documentele originale ale tuturor copiilor puse la dispoziția noastră, și aplicabilitatea în continuare a tuturor documentelor supuse atenției noastre conform termenilor care le guvernează;
- ✓ temeinicia și conformitatea documentelor emise de autoritățile publice sau de către alte organisme;
- ✓ în situațiile în care un document ne-a fost prezentat în formă de proiect sau nesemnat, acest document va fi sau a fost semnat în forma proiectului respectiv și niciun alt document relevant nu a fost sustras atenției noastre;

- ✓ acest raport este strict limitat la legile din România, astfel cum acestea sunt în vigoare la data menționată prezentului memorandum.

Nu există nicio obligație de actualizare a acestui memorandum decât dacă această cerință este agreată în mod specific și distinct.

Comentariile noastre sunt confidențiale și vor fi folosite doar pentru uzul dumneavoastră intern. KPMG nu poate fi ținută răspunzătoare pentru orice consecințe ce pot apărea ca urmare a furnizării acestor comentarii unor terțe părți.

Dacă aveți întrebări sau nelămuriri cu privire la cele de mai sus, vă rugăm să ne comunicați.



Alina Mihăilă

Senior Manager, Advisory

Ana Pușcaș

Manager, Taxation Services