

DECIZIA NR 57
din 29.03.2005

**referitoare la masurile de sprijin financiar ce se acorda de catre Ministerul
Economiei si Comerțului Societatii Comerciale de Distributie a Gazelor
Naturale „DISTRIGAZ SUD” S.A. Bucuresti**

CONSILIUL CONCURENTEI,

Avand in vedere dispozitiile Decretului nr.57/2004 pentru numirea membrilor Consiliului Concurenteii,

Avand in vedere dispozitiile Legii concurenteii nr. 21/1996, publicata in Monitorul Oficial nr. 88 din 30 aprilie 1996, Partea I, cu modificarile si completarile ulterioare,

Avand in vedere dispozitiile Legii nr. 143/1999 privind ajutorul de stat, publicata in Monitorul Oficial nr. 370 din 3 august 1999, Partea I, cu modificarile si completarile ulterioare,

Avand in vedere dispozitiile Acordului European instituind o asociere intre Romania, pe de o parte si Comunitatile Europene si statele membre ale acestora, pe de alta parte, ratificat prin Legea nr. 20/1993, publicata in Monitorul Oficial nr. 73 din 12 aprilie 1993, Partea I,

In temeiul urmatoarelor considerente,

1. PROCEDURA

(1) Prin adresa nr. 271.338/22.12.2004, inregistrata la Consiliul Concurenteii cu nr. RS-AS 109/23.12.2004, Ministerul Economiei si Comerțului a notificat, in baza art. 6 din *Legea nr. 143/1999 privind ajutorul de stat* cu modificarile si completarile ulterioare, masurile de sprijin financiar ce se acorda S.C. DISTRIGAZ Sud S.A. Bucuresti.

(2) Prin adresele nr. DAAS/70/19.01.2005 si DAAS/149/09.02.2005 s-au solicitat informatii suplimentare, in baza art. 6 alin. (4) din *Legea nr.143/1999*, cu modificarile si completarile ulterioare. Ministerul Economiei si Comertului a transmis informatiile solicitate prin adresele nr. 155.238/31.01.2005 si 155.422/16.02.2004. Notificarea a devenit efectiva la data cand informatiile au fost exacte si complete, respectiv 16.02.2005.

2. DESCRIEREA MASURII

2.1. Baza legala pentru acordarea ajutorului de stat

(3) Baza legala pentru acordarea ajutorului de stat este reprezentata de:

- OUG nr. 37/2004 privind masuri de diminuare a arieratelor din economie;
- H.G. nr. 1649/2004 privind unele masuri pentru derularea si finalizarea privatizarii Societatii Comerciale de Distributie a Gazelor Naturale „Distrigaz Nord” S.A. Bucuresti si a Societatii Comerciale de Distributie a Gazelor Naturale „Distrigaz Sud” S.A. Bucuresti;
- Legea nr. 563/2004 privind unele masuri pentru privatizarea Societatii Comerciale de Distributie a Gazelor Naturale „Distrigaz Nord” S.A. Bucuresti si a Societatii Comerciale de Distributie a Gazelor Naturale „Distrigaz Sud” S.A. Bucuresti.

2.2. Beneficiarul masurilor de sprijin din partea statului

2.2.1. Preambul

(4) Beneficiarul masurii de sprijin financiar din partea statului este S.C. DISTRIGAZ SUD S.A. Societatea s-a infiintat in baza H.G. nr. 334/2000, prin reorganizarea Societatii Nationale de Gaze Naturale „Romgaz” S.A., capitalul social, in valoare de 1.241.263 milioane lei, fiind detinut in intregime de statul roman in calitate de actionar unic, prin Ministerul Economiei si Comertului.

(5) S.C. Distrigaz Sud S.A. are ca scop indeplinirea strategiei Guvernului stabilita pentru distributia gazelor naturale, cu respectarea legislatiei romane in vigoare. Obiectul principal de activitate il constituie distributia si furnizarea gazelor naturale. De asemenea, societatea mai realizeaza urmatoarele:

- dispecerizarea sistemelor de alimentare cu gaze naturale si controlul utilizarii gazelor naturale de catre consumator;
- importul de gaze, diversificarea surselor de gaze (gaze naturale prin conducte, gaze naturale lichefiate, gaze petroliere lichefiate);
- proiectarea retelelor si instalatiilor de utilizare a gazelor naturale;
- prestarea de servicii la consumatorii de gaze naturale, inclusiv realizarea de investitii la consumator, din fondurile proprii.

(6) S.C. DISTRIGAZ SUD S.A. isi desfasoara activitatea prin sediul central din Bucuresti, prin 11 sucursale regionale (Bucuresti, Buzau, Brasov, Craiova, Fagaras, Galati, Pitesti, Ploiesti, Targu Jiu, Targoviste si Ramnicu Valcea) si printr-o sucursala de servicii. Sucursalele S.C. DISTRIGAZ SUD S.A. nu au personalitate juridica proprie.

(7) Printre obligatiile S.C. Distrigaz Sud S.A, potrivit dispozitiilor Legii Gazelor Naturale nr. 351/2003, se regasesc urmatoarele :

- asigurarea continuitatii si sigurantei in furnizarea gazelor naturale contractate;
- operarea, intretinerea, repararea, modernizarea si dezvoltarea sistemului de distributie in conditii de siguranță, eficiență economică și de protecție a mediului;
- asigurarea unui nivel de odorizare a gazelor naturale corespunzător reglementărilor în vigoare;
- realizarea de interconectări cu alte sisteme, după caz, și asigurarea capacității sistemului de distribuție pe termen lung;
- asigurarea accesului terților la sistemele de distribuție, în condiții nediscriminatorii, în limitele capacităților de distribuție, cu respectarea regimurilor tehnologice, conform reglementărilor specifice elaborate de A.N.R.G.N.;
- preluarea pentru o perioadă determinată, la solicitarea și conform reglementărilor A.N.R.G.N., a operării unui sistem de distribuție al cărui operator inițial a fost sancționat cu retragerea licenței de distribuție;
- asigurarea echilibrului permanent al sistemului operat;
- asigurarea condițiilor de securitate în alimentarea cu gaze naturale.

(8) De asemenea, S.C. Distrigaz Sud S.A. trebuie sa se conformeze si obiectivelor generale ale sectorului gazelor naturale. Mijloacele optime de indeplinire a acestor obiective au in vedere:

- necesitatea asigurării in depozitele de înmagazinare subterane a cantităților de gaze naturale, in scopul completării surselor interne

- destinate consumatorilor captivi in perioada de iarna (definirea termenilor se regaseste la punctul 2.2.2.),
- importanta menținerii in condiții de siguranța a Sistemului Național de Transport pentru crearea condițiilor de acces nediscriminatoriu pentru beneficiarii serviciilor de înmagazinare subterana a gazelor naturale din import,
 - necesitatea asigurării securității in alimentarea cu gaze naturale a consumatorilor.

(9) Activitatea de distribuție a gazelor naturale consta in alimentarea unui sistem de mai mulți consumatori finali intr-o zona, racordați prin intermediul unor conducte de distribuție, intr-un regim de presiune de pana la 6 bari. In conformitate cu art. 32 din Legea Gazelor Naturale nr. 351/2004 „activitatea de distribuție a gazelor naturale constituie serviciu public de interes național”.

(10) Activitatea de furnizare a gazelor naturale reprezinta activitatea comerciala de vanzare – cumparare a gazelor naturale, desfasurata de o persoana juridica in baza licentei de furnizare.

(11) Prestarea serviciului de distributie si furnizare a gazelor naturale a fost incredintat S.C. Distrigaz Sud S.A. prin licentele Agentiei Nationale de Reglementare in Domeniul Gazelor Naturale (A.N.R.G.N.) nr. 331/2004, nr. 332/2004 si nr. 333/2004.

(12) Pentru a indeplini obligatia de serviciu public, de a asigura continuitatea si siguranta in furnizarea de gaze naturale, S.C. Distrigaz Sud S.A. achizitioneaza gaze naturale atat de pe piata interna cat si din import. Dintre furnizorii interni de gaze naturale cei mai importanti sunt Romgaz si Transgaz.

(13) Cifra de afaceri si profitul inregistrate de S.C. Distrigaz Sud S.A. in ultimii 3 ani sunt prezentate in tabelul urmator:

Tabel nr. 1 Evolutia cifrei de afaceri si a profitului net in perioada 2001- 2003 mil. lei

Indicator	Exercițiu financiar		
	2001	2002	2003
CIFRA DE AFACERI	10.873.964	14.131.331	18.451.082
din care:			
realizată pe piața României	10.873.964	14.131.331	18.451.082

Indicator	Exercițiu financiar		
	2001	2002	2003
PROFIT NET	81.842	1.725.170 ¹	59.811

Sursa: Formularul de notificare

(14) S.C. Distrigaz Sud S.A. realizeaza quasi-totalitatea veniturilor sale din activitatile de distributie si comercializare a gazelor naturale. Totodata, o pondere mica in totalul veniturilor o detin veniturile din verificarea si revizia instalatiilor de utilizare.

2.2.2. Piața pe care acționează S.C. Distrigaz Sud S.A.

(15) Piața relevantă a serviciului este reprezentată de piața distribuției și furnizării gazelor naturale, piața care se constituie din două segmente:

- segmentul reglementat;
- segmentul concurențial.

(16) În segmentul reglementat S.C. Distrigaz Sud S.A. furnizează și distribuie gaze naturale consumatorilor captivi. Potrivit prevederilor H.G. nr. 784/2000 consumatorul captiv este „persoana fizică sau juridică română sau străină care este obligată, conform configurației sistemului de distribuție, să contracteze gaze naturale de la un anumit producător sau distribuitor, titular al licenței de furnizare”. Consumatorii captivi racordați la sistemul de distribuție pentru care DISTRIGAZ SUD are licența au obligația de a încheia contracte de furnizare a gazelor naturale numai cu această societate.

(17) Segmentul concurențial cuprinde comercializarea gazelor naturale între furnizori și între furnizori și consumatorii eligibili. Consumatorul eligibil este persoana fizică sau juridică română sau străină acreditată de către A.N.R.G.N., care are deplină libertate de a cumpara gaze naturale de la orice producător și/sau furnizor și care are acces la sistemul de transport și/sau de distribuție. Consumatorii eligibili sunt atestați de către A.N.R.G.N. în urma îndeplinirii condițiilor legale, prioritară fiind cantitatea de gaze naturale consumată într-un an care trebuie să fie mai mare de 3 milioane metri cubi.

¹ Rezultatul acestui an a fost influențat de reluarea provizioanelor constituite în exercitiul financiar al anului 2001.

(18) Ambele segmente se supun reglementarilor specifice in domeniu. Cu toate acestea, obligatia de serviciu public de furnizare si distributie a gazelor naturale se refera numai la segmentul reglementat.

(19) Reglementatorul de piata este Autoritatea Nationala de Reglementare in Domeniul Gazelor Naturale care emite licente, autorizatii, decizii de preturi si tarife. Pe masura dezvoltarii pietei interne si/sau a integrarii in pietele internationale, A.N.R.G.N. are obligatia de a decide deschiderea treptata, in tot sau in parte, a activitatilor reglementate catre concurenta. Gradul de deschidere al pietei este reprezentat de proportia consumatorilor eligibili in totalul consumatorilor de gaze naturale.

(20) Aliniindu-se obiectivelor UE privind deschiderea totala a pietei pana in anul 2007, A.N.R.G.N. a stabilit anual, incepand cu 2001 un anumit grad de deschidere a pietei prin cresterea numarului consumatorilor eligibili. Aceasta a avut urmatoarea evolutie:

- 2001 – 10% deschidere piata;
- 2002 – 20% deschidere piata;
- 2003 – 30% deschidere piata;
- 2004 – 40% deschidere piata.

Se urmareste ca, pana in anul 2007, piata gazelor naturale sa fie liberalizata in proportie de 100%, astfel:

- 2005 – 50% deschidere piata;
- 2006 – 60% deschidere piata;
- 2007 – 1 ianuarie – 100% - pentru agenti economici;
- 1 iulie – 100% - pentru populatie.

2.2.2.1. Segmentul reglementat

(21) Segmentul reglementat al pietei cuprinde activitatile cu caracter de monopol si furnizarea la pret reglementat si in baza contractelor cadru. Sistemele de preturi si tarife se stabilesc de A.N.R.G.N. pe baza metodologiilor proprii elaborate in acest sens. Actul normativ care reglementeaza stabilirea preturilor si tarifelor este Legea gazelor nr. 351/2004. Aceste preturi si tarife reglementate sunt stabilite luandu-se in calcul nevoile de protectie sociala.

(22) S.C. DISTRIGAZ SUD S.A., în baza obligației de serviciu public, trebuie să furnizeze gaze naturale la preț reglementat și în baza contractelor-cadru către consumatorii captivi.

(23) DISTRIGAZ SUD exploatează o rețea de distribuție totalizând 13.712 km de conducte principale și bransamente. Până la 30 noiembrie 2004, societatea a livrat 4,4 miliarde gaze naturale prin rețeaua de distribuție și furnizare.

(24) Societatea are un număr de 958.559 de clienți captivi, structurați astfel:

- casnici – 927.312;
- agenți economici – 31.247.

2.2.2.2. Segmentul concurențial

(25) Pe segmentul concurențial prețurile de furnizare sunt negociate în mod liber între furnizori și consumatorii eligibili iar tarifele (de distribuție, transport și înmagazinare), care sunt parte a prețului final, sunt reglementate de A.N.R.G.N.

(26) În raza de activitate a S.C. DISTRIGAZ SUD S.A. sunt licențiați ca și consumatori eligibili un număr de 46 clienți.

(27) Ponderea cantității vândute de S.C. DISTRIGAZ SUD S.A. pe piața concurențială în totalul cantității de gaze naturale vândute a fost de 9% în anul 2002, 12,6% în 2003 iar în 2004 de 15,4%.

2.2.2.3. Piața geografică

(28) Activitatea S.C. DISTRIGAZ SUD S.A. de distribuție și furnizare de gaze naturale este limitată la partea de sud a României, societatea detinând licențe eliberate de A.N.R.G.N. pentru 20 de județe, respectiv 560 de localități.

(29) [...]²

(30) Principalii concurenți ai societății sunt: SC DISTRIGAZ NORD SA Targu Mures și SNP PETROM SA București.

² Date confidențiale

3. Descrierea procesului de privatizare

(31) În vederea privatizării principalelor societăți de stat din domeniul gazelor naturale, în anul 2003, Ministerul Economiei și Comerțului, prin Oficiul Participațiilor Statului și Privatizării în Industrie (OPSPI), a numit în urma unei licitații deschise, în calitate de consultanți financiari, un consorțiu condus de Credit Suisse First Boston International.

(32) În urma rapoartelor și recomandărilor Consultanților, în data de 4 noiembrie 2003 Guvernul României a adoptat HG nr. 1283/2003 privind aprobarea Strategiei de privatizare a SC Distrigaz Sud SA București și a SC Distrigaz Nord SA Târgu Mureș, care prevedea, printre altele:

- asigurarea existenței pe termen lung a societății prin maximizarea nivelului de investiții și transferul de know-how pentru îmbunătățirea eficienței operaționale a societății;
- atragerea în procesul de privatizare a unor investitori strategici activi din sectorul de gaze, care să poată identifica oportunitățile de utilizare eficientă a resurselor societății și crea valoare adăugată;
- oferirea către investitorii strategici a unei participări de 51% la capitalul social al Distrigaz Sud, printr-o combinație dintre vânzarea directă de către MEC a 30% din acțiunile existente, cu majorarea capitalului social și emiterea de noi acțiuni în favoarea investitorilor strategici.

(33) Anunțul de privatizare a fost publicat în presa română și internațională de specialitate (inclusiv în *Financial Times*, ediția internațională, în data de 5 decembrie 2003). Anunțul solicita scrisori de exprimare a interesului din partea investitorilor strategici ce îndeplineau următoarele criterii:

- venituri anuale de peste 1.000 milioane dolari SUA pentru fiecare dintre ultimii trei ani fiscali, obținute din activități desfășurate în sectorul gazelor naturale și utilități energetice;
- experiență tehnică și managerială de cel puțin trei ani în sectorul de gaze naturale și utilități energetice, corespunzătoare dimensiunii privatizării propuse;
- o scrisoare de bonitate emisă de o instituție bancară reputată.

(34) La procesul de privatizare puteau participa și consorții care îndeplineau următoarele condiții:

- nominalizarea unui investitor strategic care să conducă/reprezinte consorțiul respectiv în toate privințele;

- investitorul strategic/investitorii strategici trebuie sa detina cel putin 51% din actiunile dobandite (in cadrul tranzactiei) in societatea respectiva;
- venituri anuale combinate de peste 1.300 milioane USD pentru fiecare dintre ultimii trei ani fiscali obtinute in majoritate din activitati desfasurate in sectorul gazelor naturale si/sau utilitatilor energetice;
- pentru liderul de consortiu, experienta tehnica si manageriala de cel putin 3 ani in sectorul gazelor naturale si/sau utilitatilor energetice, adecvata dimensiunii si profilului tranzactiei;
- scrisoare de bonitate furnizata de investitorul strategic ce conduce/reprezinta consortiul respectiv, emisa de o institutie bancara cu reputatie.

(35) Ca urmare a publicării anunțului de privatizare au fost primite scrisori de exprimare a interesului din partea a 5 potențiali investitori strategici (din cadrul UE si din afara UE): Enel S.p.A – Italia, OAO Gazprom – Rusia, Gaz de France – Franta, E.On Ruhrgas AG – Germania, Wintershall – Germania.

(36) In urma analizării documentației relevante depuse împreună cu scrisorile de exprimare a interesului și în baza recomandărilor Consultanților, toti potentialii ofertanti amintiti mai sus au fost declarati precalificati pentru continuarea procesului de privatizare.

(37) Incepand cu luna ianuarie 2004, investitorilor pre-calificati care au semnat acordul de confidențialitate li s-a permis accesul la dosarul de prezentare al societatii si la camera de date organizată de consultanti, în formă fizică și electronică, in care au fost introduse toate informatiile legate de situatia financiara a Distrigaz Sud (inclusiv de situatia datoriilor si penalitatilor catre furnizori) și le-a fost oferită posibilitatea de a se întâlni cu conducerea societății și de a efectua vizite la amplasamentele societății.

(38) La data de 15 martie 2004 s-au primit oferte preliminare si neangajante din partea Enel S.p.A, OAO Gazprom, Gaz de France, E.On Ruhrgas AG, aceștia participând la negocierile cu privire la cadrul contractual al privatizării. Negocierile s-au desfășurat într-o maniera nediscriminatorie si transparenta, tuturor oferindu-li-se ocazia sa isi comunice comentariile cu privire la proiectul contractului de privatizare, atat in scris cat si in cadrul sesiunilor interactive tinute la sediul OPSPI din Bucuresti.

(39) Toate ofertele preliminare si neangajante depuse au fost considerate ca indeplinind conditiile solicitate pentru participarea in continuare la procesul de privatizare. In urma negocierilor, comisia de negociere impreuna cu consultantii

au întocmit cadrul revizuit al documentelor tranzacției care a fost transmis ofertanților în vederea depunerii ofertelor finale angajante.

(40) Proiectul contractului de privatizare a fost distribuit în data de 14 mai 2004 tuturor investitorilor precalificați, care au fost rugați să își prezinte comentariile asupra acestuia ca parte a ofertelor lor preliminare și neangajante. Fiecare ofertant a primit același proiect revizuit (toți ofertanții au fost tratați în mod egal). Acesta conținea date privitoare la facilitățile care fac obiectul prezentei decizii - cele conținute de OUG nr. 37/2004 și cele referitoare la neacoperirea de către societate a pierderilor suferite ca urmare a conversiilor în acțiuni. În legătură cu acest subiect, poziția tuturor investitorilor a fost foarte clară în timpul negocierilor, în sensul că aceștia au putut aprecia pe deplin impactul acestora asupra valorii societății iar oferta de preț depusă a luat în considerare în mod corespunzător facilitățile menționate.

(41) Termenul limită de depunere a ofertelor finale a fost stabilit pentru data de 15 iulie 2004. La acest termen patru investitori au prezentat propunerile lor pentru privatizarea Distrigaz Sud, și anume:

- Enel S.p.A – Italia;
- Gaz de France – Franța;
- OAO Gazprom – Rusia;
- E. ON Ruhrgas AG – Germania.

(42) În baza analizei ofertelor depuse de către cei patru candidați, MEC, prin OPSPI, a hotărât să înceapă discuții directe cu Gaz de France (GDF), care a oferit cel mai mare preț, cu scopul de a ajunge la un acord final în ceea ce privește cadrul contractual aplicabil tranzacției. Contractul de privatizare dintre MEC/OPSPI și GDF („Contractul de Privatizare”) s-a semnat la data de 18 octombrie 2004, valoarea de achiziție a pachetului majoritar de acțiuni fiind de [...]³.

(43) Sub rezerva îndeplinirii tuturor condițiilor pentru pre-finalizare și finalizare, GDF va dobândi, cu efect de la data finalizării, un număr de acțiuni reprezentând 51% din capitalul social al Distrigaz Sud. Acest lucru se va realiza prin cumpărarea unui număr de acțiuni reprezentând aproximativ 30% din capitalul social al Distrigaz Sud de la MEC/OPSPI și prin subscrierea unui număr suplimentar de acțiuni în cadrul unei majorări de capital social al Distrigaz Sud.

³ Date confidențiale

(44) În baza celor de mai sus, Consiliul Concurenței conchide că privatizarea SC Dstrigaz Sud SA Bucuresti s-a făcut printr-un proces de ofertare deschis, nediscriminatoriu, transparent si necondiționat:

- a avut loc un proces de ofertare competitiv, transparent și necondiționat, deschis tuturor participanților din sectorul gazelor;
- condițiile de ofertare și regulile procesului de ofertare au fost aceleași pentru toți cei trei ofertanți care au exprimat intentia clara si neechivoca de a cumpara pachetul majoritar de acțiuni la SC Dstrigaz Sud SA Bucuresti;
- Contractul de Privatizare a fost încheiat cu GDF, care a oferit cel mai mare preț; și
- toți ofertanții au beneficiat de timp suficient (între ianuarie și iulie 2004) și de informații (acces în camera de date organizată în formă fizică și electronică, posibilitatea de a se întâlni cu conducerea societății și de a efectua vizite la amplasamentele acesteia, accesul la proiectul Contractului de Privatizare), pentru a face o evaluare corespunzătoare a Dstrigaz Sud ca bază pentru prezentarea ofertelor finale.

(45) Această procedură a asigurat obținerea, conform principiilor economiei de piață a unui preț competitiv, care reflectă valoarea de piață corectă a Dstrigaz Sud, deoarece toți factorii care influențează valoarea societății au fost discutați pe parcursul negocierilor și s-au reflectat în final în prețul oferit de GDF.

4. Facilitatile financiare prevazute de Contractul de privatizare

1. Masurile de sprijin financiar prevazute de OUG nr. 37/2004
2. Neacoperirea de catre societate a pierderilor suferite ca urmare a conversiei datoriilor in actiuni

4.1. Masurile de sprijin financiar prevazute de OUG nr. 37/2004

(46) Prin OUG nr. 37/2004 Guvernul Romaniei a dorit crearea unui mecanism prin care sa se reduca arieratele din economie si cresterea gradului de atractivitate a societatilor din domeniul utilitatilor pentru investitorii strategici. Prevederile relevante din OUG nr. 37/2004 sunt art. 1, 6, 8 si 10.

a) Prevederile art. 6 al OUG nr. 37/2004

(47) In conformitate cu *art. 6 alin. (1)* al ordonantei, creantele comerciale restante ale SC Distrigaz Nord SA si ale SC Distrigaz Sud SA asupra consumatorilor de gaze naturale, cu exceptia consumatorilor individuali rezidentiali casnici individuali si colectivi, in limita sumei de 6.100 miliarde lei, se preiau prin protocol in vederea recuperarii de catre Autoritatea pentru Valorificarea Activelor Statului (AVAS), in termen de 30 de zile de la intrarea in vigoare a ordonantei de urgenta.

(48) Astfel, prin protocol au fost predate la AVAS creante restante in suma de 2.914.880.714.334 lei, apartinand 152 agenti economici. Dintre acestia, un numar de 73 agenti economici, totalizand creante in valoare de 1.028.375.606.824 lei erau in proces de lichidare sau reorganizare judiciara.

(49) Ministerul Finantelor Publice, in baza protocolului de preluare a creantelor comerciale mentionate la art. 6 din OUG nr. 37/2004, procedeaza la lansarea de titluri de stat pe piata interna, in lei sau in valuta, in valoare nominala totala egala cu valoarea creantelor comerciale preluate de AVAS. Dupa lansarea de titluri de stat, Ministerul Finantelor Publice a virat in contul SC Distrigaz Sud SA 2.914.880.714.334 lei.

(50) Distrigaz Sud nu poate insa folosi sumele respective decat in scopul reducerii propriilor datorii catre furnizorii de gaze naturale, art. 8 prevazand ca SC Distrigaz Nord si SC Distrigaz Sud vor utiliza, pe masura incasarii, sumele virate conform art. 7 pentru achitarea datoriilor restante catre Societatea Nationala de Gaze Naturale „Romgaz” SA, Societatea Nationala de Transport Gaze Naturale „Transgaz” SA si Societatea Nationala a Petrolului „Petrom” SA.

(51) Prin incasarea sumelor de la Ministerul Finantelor Publice, SC Distrigaz Sud SA si-a achitat datoriile catre furnizorii de gaze naturale in suma de 2.914.880.714.334 lei, astfel:

- catre Romgaz	2.831.591.281.665 lei;
- catre Transgaz	83.289.432.669 lei.

(52) In conformitate cu *art. 6 alin (4)*, dobanzile, majorarile de intarziere si penalitatile de orice fel, datorate de consumatorii de gaze naturale catre SC Distrigaz Nord SA si SC Distrigaz Sud SA, ale caror creante comerciale au fost preluate de catre AVAS, se anuleaza.

(53) La data de 28.06.2004, sumele anulate de SC Distrigaz Sud SA in baza art. 6 alin. (4) sunt de 3.095.791.186.251 lei.

b) Prevederile art. 8 ale OUG nr. 37/2004

(54) Alin. 2 al art. 8 prevede ca dobanzile, majorarile de intarziere si penalitatile de orice fel pe care SC Distrigaz Nord SA si SC Distrigaz Sud SA le datoreaza catre Romgaz, Transgaz si Petrom se anuleaza.

(55) Astfel, au fost scutite la plata penalitati de intarziere ale SC Distrigaz Sud SA catre furnizorii de gaze, in suma totala de 4.620.441.194.065 lei, defalcata astfel:

- catre Romgaz	3.663.499.019.358 lei;
- catre Transgaz	336.927.019.524 lei;
- catre Petrom	619.988.155.183 lei.

c) Prevederile art. 1 al OUG nr. 37/2004

(56) In conformitate cu art. 1 alin. (4), persoanele juridice consumatoare de gaze naturale care platesc integral contravaloarea facturilor reprezentand obligatiile curente si restante pentru consumul de gaze naturale pana la 30 iunie 2004, beneficiaza de anulara penalitatilor si majorarilor de intarziere.

(57) Debitale achitate pana la data de 30.06.2004 de persoanele juridice consumatoare de gaze naturale au insumat 261.927.512.508 lei, iar nivelul penalitatilor si majorarilor de intarziere anulate conform art. 1(4) de catre SC Distrigaz Sud SA a fost de 512.369.713.608 lei.

d) Prevederile art. 10 al OUG nr. 37/2004

(58) Potrivit art. 10, pentru dividendele aferente exercitiului financiar 2001, datorate OPSPI de catre SC Distrigaz Nord SA si SC Distrigaz Sud SA si achitate la bugetul de stat nu se percep penalitati, majorari si dobanzi penalizatoare calculate pana la data creditarii contului OPSPI.

(59) Penalitatile anulate pentru dividendele catre OPSPI se ridica la valoarea de 10.120.133.888 lei.

4.2. Neacoperirea de catre societate a pierderilor suferite ca urmare a conversiei datoriilor in actiuni

(60) Distrigaz Sud a fost fortat pe cale legislativa sa-si converteasca creantele fata de o serie de debitori (societati de stat) in actiuni, la valoarea nominala. Pe masura ce societatile respective erau privatizate de AVAS, Distrigaz Sud urma sa-si recupereze contravaloarea propriilor actiuni in societatile respective.

(61) In Contractul de privatizare al SC Distrigaz Sud SA este prevazut ca societatea va transfera catre AVAS toate actiunile rezultate in urma conversiilor in actiuni a tuturor creantelor mentionate la punctul (60), in suma totala de 356.866.127.173 lei.

(62) AVAS va plati in contul societatii toate sumele rezultate din valorificarea actiunilor, iar diferentele dintre valoarea nominala a actiunilor rezultate in urma conversiei si valoarea rezultata din valorificare vor fi acoperite de Ministerul Finantelor Publice si platite in contul societatii.

(63) Sintetic masurile prevazute in contractul de privatizare pot fi prezentate dupa cum urmeaza:

Tabel nr. 2 Masuri continute in contractul de privatizare

Masuri de care beneficiaza SC DISTRIGAZ SUD SA		Masuri pe care le acorda SC Distrigaz Sud SA clientilor sai	
Masura	Cuquantum (lei)	Masura	Cuquantum (lei)
Preluarea creantelor Distrigaz de catre AVAS (art. 6(1) al OUG nr. 37/2004)	2.914.880.714.334	Scutire de dobanzi, majorari si penalitati de intarziere (art. 6(4) al OUG nr. 37/2004)	3.095.791.186.251
Scutire de dobanzi, majorari si penalitati de intarziere fata de furnizori (art. 8(2) al OUG nr. 37/2004)	4.620.441.194.065	Scutire de majorari si penalitati de intarziere (art. 1(4) al OUG nr. 37/2004)	512.369.713.608
Penalitati anulate pentru dividende catre OPSPI	10.120.133.888		
Neacoperirea pierderilor suferite ca urmare a conversiei datoriilor in actiuni	356.866.127.173		
TOTAL FACILITATI	7.902.308.169.460		3.608.160.899.859

5. Analiza masurilor financiare prevăzute in Contractul de privatizare al SC Distrigaz Sud SA si caracterul de ajutor de stat al acestora

5.1. Analiza masurilor de sprijin financiar de care beneficiaza SC DISTRIGAZ SUD SA

(64) Dupa cum s-a putut observa la punctul (63), Distrigaz Sud a beneficiat de facilitati in suma totala de 7.902.308.169.460 lei. Aceste facilitati au fost acordate SC Distrigaz Sud SA si pot cadea sub incidenta Legii nr. 143/1999 privind ajutorul de stat, intrucat constituie o masura selectiva, avand potential de distorsionare a mediului concurential normal, oferind un avantaj economic societatii putand astfel afecta comertul dintre Romania si statele member ale Uniunii Europene.

(65) Totusi, trebuie subliniat faptul ca aceste facilitati sunt acordate Distrigaz Sud in contextul privatizarii sale, statul roman continuand sa detina o cota semnificativa din capitalul social al acesteia. De aceea, in masura in care comportamentul statului roman in procesul de privatizare poate fi comparat cu cel al oricarui alt operator de dimensiuni comparabile ce actioneaza pe piata, facilitatile acordate nu reprezinta ajutor de stat.

(66) Pentru a stabili daca acordarea de facilitati in contextul privatizarii implica elemente de ajutor de stat, este necesar sa se analizeze daca un investitor/vanzator privat ar fi procedat la fel in conditii similare. De aceea, trebuie analizat, tinand seama de toate variantele aflate la dispozitia statului, daca acordarea acestor facilitati reprezinta optiunea cea mai avantajoasa pentru stat din punct de vedere economic.

(67) Masurile prevazute in OUG nr. 37/2004 au avut ca scop diminuarea arieratelor din economie si sporirea atractivitatii la privatizare a societatilor din domeniul utilitatilor. In cazul SC Distrigaz Sud SA, aceste masuri au avut in vedere tocmai maximizarea pretului ce urma sa fie primit de statul roman in urma vanzarii pachetului majoritar de actiuni, actionand astfel conform investitorului privat prudent in economia de piata.

a) Art. 6(1) din OUG nr. 37/2004

(68) Preluarea de catre AVAS a creantelor comerciale restante ale SC Distrigaz Sud SA in cuantum de 2.914.880.714.334 lei, in vederea recuperarii acestora, poate intra sub incidenta Legii nr. 143/1999 privind ajutorul de stat, intrucat este

o masura de sprijin cu caracter selectiv, ofera un avantaj SC Distrigaz Sud SA putand astfel distorsiona concurenta si comertul cu statele membre.

(69) La momentul realizarii ofertelor pentru cumpararea societatii era o anumita incertitudine in ceea ce priveste gradul in care ar fi putut fi recuperate de catre Distrigaz Sud aceste creante, existand riscul ca acest grad de incertitudine sa fie mult supraevaluat de investitori care, din considerente de prudenta, ar fi fost tentati sa-si ia masuri de protectie exagerate cu ocazia elaborarii ofertelor de pret, fapt ce ar fi dezavantajat statul roman.

(70) Dupa cum s-a mentionat la punctul (48), din totalul clientilor – 152 agenti economici - ale caror debite au fost preluate de AVAS, un numar de 73 erau in procedura de lichidare sau reorganizare judiciara. In ceea ce priveste restul clientilor nu se poate aprecia in ce grad s-ar fi obtinut recuperarea creantelor, acesta putand varia de la 0% la 100%, in functie de gradul de atractivitate al bunurilor valorificate si numarul celor interesati sa participe la licitatie de valorificare.

(71) In masura in care statul nu ar fi dispus preluarea creantelor Distrigaz Sud de catre AVAS este foarte posibil ca GDF sa fi dedus in totalitate aceste sume din pretul oferit, prezumand ca nu le va recupera.

(72) Date fiind cele de mai sus, Consiliul Concurentei considera ca statul roman a actionat ca un investitor prudent si diligent interesat de maximizarea beneficiilor obtinute din vanzarea societatii.

b) Art. 8(2) din OUG nr. 37/2004

(73) Anularea dobanzilor, majorarilor de intarziere si a penalitatilor de orice fel pe care SC Distrigaz Sud SA le datoreaza catre Romgaz, Transgaz si Petrom poate intra sub incidenta Legii nr. 143/1999 privind ajutorul de stat, intrucat este o masura de sprijin cu caracter selectiv, ofera un avantaj SC Distrigaz Sud SA putand astfel distorsiona concurenta si comertul cu statele membre.

(74) In ceea ce priveste avantajul oferit Distrigaz Sud prin acordarea facilităților Consiliul Concurenței a analizat in ce măsură statul s-a comportat ca un investitor privat prudent. Facilitatea continuta de art. 8(2) nu a ridicat nici o dificultate de apreciere a cuantumului, nivelul acestuia fiind cunoscut de catre toti potentialii investitori care l-au putut lua in considerare in oferta cu acuratete. Astfel,

investitorii au ținut seama de facilitate la momentul transmiterii ofertelor de cumparare, oferte care au reflectat avantajul oferit SC Distrigaz Sud SA.

(75) Orice obligație existentă ar fi avut ca rezultat deducerea corespunzătoare a acestei sume la evaluarea societății și, prin urmare, reducerea prețului oferit de ofertanți. Se poate spune, deci, că majorările și penalitățile Distrigaz Sud către furnizorii săi au fost plătite de GDF ca parte a prețului plătit în cadrul procesului de privatizare și că „pierderea” vânzătorului ca urmare a neplății acestor obligații de către societate a fost recuperată prin majorarea corespunzătoare a veniturilor imediate - prețul plătit de investitor.

(76) Consiliul Concurenței consideră că statul a acționat conform principiului investitorului privat în economia de piață, fiind vorba de abordarea clasică a oricărui vânzător care încearcă să clarifice cât mai mult situația bunului vândut în ideea maximizării valorii de piață a acestuia.

c) Art. 10 din OUG nr. 37/2004

(77) Orice renunțare la venituri din partea statului (în cazul de față anularea penalităților pentru dividendele către OPSPI), care conferă un avantaj unui agent economic, intră sub incidența Legii nr. 143/1999 privind ajutorul de stat, cu modificările și completările ulterioare.

(78) Consiliul Concurenței a analizat în ce măsură statul s-a comportat ca un investitor privat prudent referitor la avantajul oferit Distrigaz Sud prin anularea penalităților pentru dividendele către OPSPI. Existența acestei obligații ar fi avut ca rezultat deducerea corespunzătoare a sumei aferente la evaluarea societății și, prin urmare, reducerea prețului oferit de ofertanți.

(79) Prin urmare, se poate spune că anularea penalităților pentru dividendele către OPSPI au fost plătite de GDF ca parte a prețului plătit în cadrul procesului de privatizare și că „pierderea” vânzătorului ca urmare a neplății acestor obligații de către societate a fost recuperată prin majorarea corespunzătoare a veniturilor imediate - prețul plătit de investitor. Astfel, statul a acționat conform principiului investitorului privat în economia de piață.

d) Neacoperirea de catre societate a pierderilor suferite ca urmare a conversiei datoriilor in actiuni

(80) Asa cum s-a mentionat la punctul (60) Distrigaz Sud a fost fortat pe cale legislativa sa-si converteasca creantele fata de o serie de debitori – societati de stat – la valoare nominala. Aceste actiuni au fost tranferate catre AVAS care este obligat sa restituie Distrigaz Sud pretul primit din vanzarea actiunilor respective, diferenta pana la valoarea nominala urmand sa fie virata societatii de catre MFP.

(81) Pana in prezent AVAS nu a reusit sa vanda toate actiunile dobandite de Distrigaz Sud in urma conversiei creantelor acesteia fata de debitorii respectivi si nu se cunoaste astfel valoarea diferentei care ar urma sa fie platita de MFP.

(82) Inainte de depunerea ofertei, tuturor investitorilor li se comunicase oficial sa considere suma de 356.866.127.173 lei aferenta conversiilor in actiuni a creantelor transferate catre AVAS ca fiind deja incasata. Astfel, si acest aspect a fost luat in considerare in oferta, reflectandu-se in pretul oferit.

(83) In lipsa acestui mecanism este foarte posibil ca investitorii sa fi dedus aceste sume din pretul oferit, prezumand ca nu le vor recupera. In aceste conditii, Consiliul Concurenteii considera ca statul roman a actionat ca un investitor prudent, interesat de maximizarea imediata a beneficiilor obtinute din vanzarea societatii.

5.2. Analiza masurilor de sprijin financiar pe care le acorda SC DISTRIGAZ SUD SA clienților săi

(84) Facilitatile acordate de Distrigaz Sud in baza art. 1(4) si 6(4) din OUG nr. 37/2004 pot intra sub incidenta Legii nr. 143/1999 privind ajutorul de stat, intrucat au un caracter selectiv, ofera un avantaj clientilor SC Distrigaz Sud SA putand astfel distorsiona concurenta si comertul cu statele membre.

(85) Caracterul de ajutor al acestor facilitati si compatibilitatea acestora cu mediul concurential normal vor face obiectul unei analize ulterioare a Consiliului Concurenteii.

6. Concluzii

(86) Consiliul Concurenței a constatat ca a avut loc un proces de ofertare competitiv, transparent și necondiționat, toți ofertanții au fost tratați în mod egal,

nediscriminatoriu, beneficiind de timp suficient si de informații complete pentru a face o evaluare corespunzătoare a Distrigaz Sud ca bază pentru prezentarea ofertelor finale, iar contractul de privatizare a fost încheiat cu GDF, care a oferit cel mai mare preț.

(87) Proiectul contractului de privatizare transmis tuturor ofertantilor precalificati continea date privitoare la facilitatile prevazute de OUG nr. 37/2004 si la neacoperirea de catre societate a pierderilor suferite ca urmare a conversiei datoriilor in actiuni. Astfel, toate partile interesate erau la curent cu existenta acestor facilitati si au putut lua acest lucru in considerare in momentul depunerii ofertelor lor.

(88) Sintetic, se poate considera ca masurile prevazute in contractul de privatizare sunt de doua tipuri:

- (i) masuri de anulare a unor obligatii ale societatilor precis cuantificate (de exemplu, suma penalitatilor si dividendelor anulate),
- (ii) masuri prin care statul a dorit clarificarea unor situatii care riscau sa fie mult supraevaluate de investitori intr-un sens nefavorabil statului, ce puteau conduce la o micșorare semnificativa a pretului oferit (preluarea unor creante de catre AVAS si neacoperirea de catre societate a pierderilor suferite ca urmare a conversiei datoriilor in actiuni).

(89) [...] ⁴

(90) [...] ⁵

(91) In ceea ce priveste avantajul oferit SC Distrigaz Sud SA prin acordarea facilităților, Consiliul Concurenței a analizat in ce măsura statul s-a comportat ca un investitor privat prudent. Orice obligații comerciale (catre furnizorii de gaze naturale) si fiscale (catre OPSPI) existente ar fi avut ca rezultat deducerea corespunzătoare a acestei sume din valoarea societății pentru a se lua în calcul sarcina plății acestora și, prin urmare, reducerea prețului oferit de ofertanți.

(92) Se poate spune, deci, ca avantajul oferit SC Distrigaz Sud SA (ce rezulta din aplicarea OUG nr. 37/2004 si din masura constand in neacoperirea de catre societate a pierderilor suferite ca urmare a conversiei datoriilor in actiuni) a fost plătit de GDF ca parte a prețului oferit în cadrul procesului de privatizare și că

⁴ Date confidentiale

⁵ Date confidentiale

„pierderea” vânzătorului ca urmare a neplății acestor obligații de către societate a fost recuperată prin majorarea corespunzătoare a veniturilor imediate - prețul plătit de investitor.

(93) Soluțiile prezentate au fost considerate ca fiind cele mai bune pentru a maximiza veniturile nete din privatizare plătibile statului. Statul a acționat, prin urmare, așa cum ar fi procedat un investitor privat în condiții similare.

(94) În concluzie, Consiliul Concurenței consideră că facilitățile acordate SC Distrigaz Sud nu constituie ajutor de stat deoarece acestea au făcut parte din pachetul oferit oricărui investitor potențial în cadrul unei proceduri de licitație transparentă și deschisă în urma căreia s-a stabilit valoarea justă de piață. Acționând în acest mod, statul a respectat principiul investitorului privat, obținând un pret mult peste așteptări din privatizarea unei societăți profitabile, cu o bună situație economico-financiară și cu reale perspective de dezvoltare în viitor, rămânând totodată acționar la aceasta cu 49% din capitalul social.

DECIDE

Art. 1. În temeiul art. 12 alin. (2) lit. a) din Legea nr. 143/1999 privind ajutorul de stat, cu modificările și completările ulterioare, se constată că măsurile de sprijin notificate de către Ministerul Economiei și Comerțului ce se acordă S.C. DISTRIGAZ SUD S.A. constând în anularea majorărilor și penalităților de întârziere datorate către furnizorii de gaze naturale, anularea penalităților pentru dividendele către OPSPI, preluarea creanțelor restante de către AVAS și neacoperirea de către societate a pierderilor suferite ca urmare a conversiei datoriilor în acțiuni, nu reprezintă ajutor de stat în sensul art. 2 din Legea nr. 143/1999, cu modificările și completările ulterioare.

Art.2. Prezenta decizie devine aplicabilă la data comunicării sale.

Art.3. Potrivit prevederilor art.29 din *Legea nr. 143/1999 privind ajutorul de stat*, cu modificările și completările ulterioare, prezenta decizie poate fi atacată de către persoanele interesate la Curtea de Apel București, secția Contencios Administrativ, în termen de 30 zile de la comunicare.

Art.4. Prezenta decizie va fi comunicată de către Secretariatul General din cadrul Consiliului Concurenței:

- Ministerului Economiei si Comerțului, Calea Victoriei nr. 152, sector 1, Bucuresti;
- S.C. DISTRIGAZ SUD S.A., Bd-ul Marasesti nr. 4-6, Sector 4, Bucuresti.

Art. 5. Secretariatul General si Directia Autorizare Ajutor de Stat din cadrul Consiliului Concurentei vor urmari aducerea la indeplinire a prezentei Decizii.

PRESEDINTE

MIHAI BERINDE