

.....(miejsowość), dnia 2022 r.

Rada Nadzorcza ENERGA S.A.

al. Grunwaldzka 472
80-309 Gdańsk

LIST AKCJONARIUSZA

z oceną dokonanego zbycia akcji Polskiej Grupy Górniczej Spółka Akcyjna

Działając jako akcjonariusz ENERGA S.A (dalej: „ENERGA”), w związku z zawarciem przez Ecarb sp. z o.o. (spółka zależna ENERGA) umowy warunkowej sprzedaży na rzecz Skarbu Państwa 6.000.000 akcji zwykłych Polskiej Grupy Górniczej S.A., KRS: 0000709363 (dalej: „PGG”), tj. wszystkich akcji PGG w posiadaniu Państwa spółki zależnej za cenę 1 zł, przedstawiam poniżej zastrzeżenia do tej transakcji.

W pierwszej kolejności, z uwagi na rażąco niską cenę, zawarcie tej umowy przez Zarząd Ecarb sp. z o.o. może wyczerpywać przesłanki działania zarządu na szkodę ww. spółki w rozumieniu art. 296 Kodeksu karnego i art. 293 Kodeksu spółek handlowych, co docelowo przekłada się na szkodę całej grupy kapitałowej.

Zgodnie z art. 296 § 1 Kodeksu karnego *Kto, będąc obowiązany na podstawie przepisu ustawy, decyzji właściwego organu lub umowy do zajmowania się sprawami majątkowymi lub działalnością gospodarczą osoby fizycznej, prawnej albo jednostki organizacyjnej niemającej osobowości prawnej, przez nadużycie udzielonych mu uprawnień lub niedopełnienie ciążącego na nim obowiązku, wyrządza jej znaczną szkodę majątkową, podlega karze pozbawienia wolności od 3 miesięcy do lat 5.* Sprzedaż aktywów spółki po cenie znacznie odbiegającej od ceny rynkowej, może zostać oceniona jako działanie wypełniające znamiona ww. czynu zabronionego. W § 1a-4 ww. art. przewidziano tzw. typy kwalifikowane i uprzywilejowane w zależności od rozmiaru szkody i postaci zamiaru, które również mogą mieć zastosowanie w niniejszej sprawie.

Ewentualna odpowiedzialność członków zarządu może znaleźć podstawy również w brzmieniu art. 293 Kodeksu spółek handlowych, zgodnie z którym *Członek zarządu, rady nadzorczej oraz likwidator odpowiada wobec spółki za szkodę wyrządzoną działaniem lub zaniechaniem sprzecznym z prawem lub postanowieniami umowy spółki, chyba że nie ponosi winy.* W takim przypadku naruszenie przepisów prawa jest przesłanką bardzo szeroką i biorąc pod uwagę owe przepisy prawa, na członkach zarządu spoczywa obowiązek podejmowania działań w interesie spółki, a także zapobiegania powstaniu szkody w jej majątku. W kontekście sprzedaży 6.000.000 akcji PGG za kwotę 1 zł, istnieją podstawy do rozważenia czy nie doszło do naruszenia ww. przepisu ksh.

Również ewentualną odpowiedzialność można rozpatrywać na zasadzie zaniechania po stronie podmiotu dominującego jakim jest ENERGA, który posiadając realną możliwość wpływu na działania Ecarb sp. z o.o. nie zapobiegł procesowi sprzedaży akcji PGG i stąd można mówić również o odpowiedzialności zarządu ENERGA na podstawie art. 483 Kodeksu spółek handlowych.

Warto przypomnieć, że na akcje PGG spółki Skarbu Państwa wydały łącznie ok. 3 miliardów złotych, co w przypadku ENERGA (za pośrednictwem Ecarb sp. z o.o.) przekłada się na kilkaset milionów złotych zainwestowanych w PGG. W takiej sytuacji sprzedaż wszystkich posiadanych akcji za kwotę 1 zł, jawi się jako cena oczywiście nierynkowa.

Powyższe budzi poważne wątpliwości również w związku z aktualną sytuacją sektora górnictwa węgla kamiennego, który obecnie notuje rekordowe wyniki. Wynik finansowy netto sektora górnictwa węgla kamiennego w I półroczu 2022 r. wyniósł 5,024 mld zł wobec straty 1,56 mld zł w I półroczu 2021 roku zgodnie z informacjami podanym przez Agencję Rozwoju Przemysłu.

Na marginesie proszę również o przedstawienie informacji czy Zarząd Ecarb sp. z o.o. i ENERGA analizował ofertę na zakup akcji PGG złożoną przez „**To co najważniejsze**” **Fundację** z siedzibą w Gdyni (81-451), al. Zwycięstwa 96/98, NIP: 5862278285, REGON: 221493342, KRS: 0000392120 (dalej: „Fundacja”). Z pozyskanych informacji wynika, że Fundacja złożyła ofertę opiewającą na kwotę 100.000,00 zł, a zatem o 100.000 razy wyższą niż ta, która jest przedmiotem kwestionowanej transakcji. W odpowiedzi na ww. ofertę zarząd spółki Ecarb sp. z o.o. przesłał pismo z decyzją negatywną.

Zatem proszę o informację czy oferta ta została w ogóle merytorycznie rozpatrzona i jakie były przesłanki dla jej nieuwzględnienia, w szczególności biorąc pod uwagę zaproponowane warunki finansowe. Zaistniała sytuacja będzie również przedmiotem wniosku o przeprowadzenie kontroli przez Najwyższą Izbę Kontroli, z uwagi na istotne wątpliwości dotyczące legalności i gospodarności przy zawieraniu umowy.

W związku z powyższym, proszę o przedstawienie przez Zarząd ENERGA stanowiska w przedmiocie oceny zasadności takiego działania. Proszę również o wskazanie czy Ecarb sp. z o.o. lub ENERGA będzie podejmowała działania mające na celu rozwiązanie opisywanej w niniejszym liście umowy, jako niekorzystnej dla ENERGA (jako grupy kapitałowej).

W przypadku braku woli wystąpienia przez samą spółkę z roszczeniami względem zarządu, wskazuję na możliwość złożenia powództwa przez samego akcjonariusza w trybie art. 486 § 1 k.s.h. w terminie roku od ujawnienia czynu wyrządzającego szkodę – w przypadku nie wystąpienia przez samą spółkę z powództwem.

Proszę również o uwzględnienie, że Rada Nadzorcza posiada rozszerzone uprawnienia w związku z nowelizacją Kodeksu spółek handlowych, która weszła w życie w dniu 16 października 2022 r. – m.in. uzyskała uprawnienia do żądania od osób związanych ze spółką sporządzenia lub przekazania wszelkich informacji, dokumentów, sprawozdań lub wyjaśnień dotyczących spółki, w szczególności jej działalności lub stanu majątkowego. Na członków rad nadzorczych nałożono również obowiązek dołożenia staranności wynikającej z zawodowego charakteru ich działalności.

Do wiadomości:

Zarząd ENERGA S.A.

Z poważaniem,

(akcjonariusz - podpis)