



Expert Opinion



Anca Buta Mușat

Partner

Dreptul Concurenței

Legea concurenței a fost modificată și completată

Prima zi din anul 2016 a marcat intrarea în vigoare a Legii nr. 347/2015 pentru aprobarea O.U.G. nr. 31/2015, prin care a fost modificată și completată Legea concurenței nr. 21/1996.

Dintre noile prevederi se remarcă conferirea statutului de titlu executoriu deciziilor Consiliului Concurenței, prin care se aplică amenzi sau se stabilesc taxe de autorizare, fără a fi necesare formalități suplimentare, deciziile devenind executorii în termen de 30 de zile de la comunicarea acestora.

De asemenea, noua reglementare conține și prevederi care au menirea să împiedice împlinirea termenelor de prescripție în procedura administrativă. Spre exemplu, ordinul Președintelui Consiliului Concurenței prin care se refuză accesul la anumite date și informații confidențiale din dosarul de investigație poate fi atacat numai odată cu decizia de sancționare, nu și pe cale separată, evitându-se astfel prelungirile procedurii administrative înregistrate sub imperiul vechii reglementări.

S-a diferențiat, totodată, cuantumul taxei de autorizare a concentrării economice, după cum urmează: între

Protecția Datelor cu Caracter Personal

Numele și prenumele sunt date cu caracter personal, iar accesul la informațiile de interes public se realizează prin anonimizarea acestora

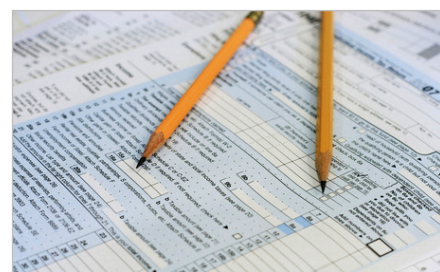
Înalta Curte de Casație și Justiție a fost sesizată de Curtea de Apel Constanța pentru a pronunța o hotărâre prealabilă pentru dezlegarea următoarelor chestiuni de drept:

„Doar numele și prenumele unei persoane se încadrează în definiția dată datelor cu caracter personal de către Legea nr. 677/2001 pentru protecția persoanelor cu privire la prelucrarea datelor cu caracter personal și libera circulație a acestora, cu modificările ulterioare, în sensul în care numai ele reprezintă un element suficient care să permită identificarea unei persoane?”

Existența unor date personale în cuprinsul unor documente din categoria informațiilor publice poate constitui un motiv de refuz de eliberare a fotocopiilor de pe aceste documente chiar și cu informațiile respective anonimizate (înnegrite cu markerul, acronimizate)?”

Completul pentru dezlegarea acestei chestiuni de drept a reținut că numele și prenumele unei persoane reprezintă informații referitoare la datele cu caracter personal, indiferent dacă într-o situație dată sunt sau nu suficiente pentru identificarea persoanei.

Cu privire la cea de-a doua întrebare, instanța supremă a apreciat că, atunci când informațiile de interes public și datele cu caracter personal sunt prezente în cuprinsul aceluiași document, accesul la informațiile de interes public se realizează prin anonimizarea informațiilor cu privire la datele cu caracter personal. Astfel, refuzul de acces la informațiile de interes public, în condițiile în care informațiile cu privire la datele personale sunt anonimizate, este nejustificat.



Decizia Înaltei Curți de Casație și Justiție nr. 37/07.12.2015 privind pronunțarea unei hotărâri prealabile pentru dezlegarea unor chestiuni de drept a fost publicată în Monitorul Oficial al României, Partea I, nr. 51 din 25 ianuarie 2016.

10.000 euro și 25.000 euro, în cazul emiterii unei decizii de autorizare în condițiile în care nu există îndoieli serioase privind compatibilitatea cu un mediu concurențial normal ori, dacă acestea existau, au fost înlăturate, respectiv, între 25.001 euro și 50.000 euro, în cazul emiterii unei decizii de autorizare ori de autorizare condiționată în ipoteza deschiderii unei investigații.

O modificare semnificativă o constituie și schimbarea destinației sumelor reprezentând taxe de autorizare a concentrării economice, respectiv, venituri proprii la bugetul Consiliului Concurenței, spre deosebire de prevederile anterioare, conform cărora aceste taxe reprezentau venit la bugetul de stat.

În completare, au fost introduse reglementări suplimentare cu privire la destinația veniturilor Consiliului Concurenței, printre acestea numărându-se pregătirea profesională a personalului Consiliului Concurenței și indemnizații de performanță, ce pot fi acordate personalului cu rezultate deosebite.

A fost lămurit și faptul că, în realizarea atribuțiilor prevăzute lege, Consiliul Concurenței se va putea folosi de informațiile și documentele colectate de către alte autorități și instituții publice în derularea activității lor, precum și de alte informații, schimbate cu Comisia Europeană ori cu oricare altă autoritate de concurență dintr-un stat membru al Uniunii Europene ori utilizate ca mijloace de probă, chiar și informații confidențiale.

De asemenea, pe scena luptei împotriva practicilor anticoncurențiale apare, în mod oficial, un nou actor, și anume, avertizorul de concurență: persoana fizică ce furnizează Consiliului Concurenței, din propria inițiativă, informații privind posibile încălcări ale prevederilor legale în materia concurenței, a cărui identitate este protejată și care este pus la adăpost față de dispozițiile Codului muncii, cu privire la încălcarea obligației de confidențialitate. Consacrarea legislativă a acestei noi instituții are loc la câteva luni după lansarea oficială de către Consiliul Concurenței a unuia dintre cele mai inovative instrumente de lucru proprii, respectiv, Platforma online a Avertizorilor de Concurență.

Sub aspect probatoriu, a fost eliminată dispoziția potrivit căreia nu puteau fi ridicate ori folosite ca probă documentele pregătitoare întocmite de întreprinderea sau asociația de întreprinderi investigate în scopul exclusiv al exercitării dreptului la apărare. Așadar, având în vedere că legea nu mai interzice expres o asemenea practică, autoritatea de concurență va putea ridica și utiliza asemenea documente ca probă, fiind

Declarația Grupului de lucru Art. 29 privind transferul datelor cu caracter personal din Uniunea Europeană către Statele Unite ale Americii

În luna februarie a avut loc o întrunire a Grupului de lucru Art. 29 în care au fost analizate consecințele deciziei CJUE în cauza Schrems asupra transferurilor internaționale de date cu caracter personal.

În cadrul aceleiași întâlniri, a fost adoptată și o Declarație privind transferul de date personale din Uniunea Europeană către Statele Unite ale Americii. Declarația vine și ca urmare a încheierii negocierilor dintre U.E. și S.U.A. referitoare la „Protecția confidențialității U.E – S.U.A.”.

Astfel, până la publicarea tuturor documentelor referitoare la noul acord dintre S.U.A. și U.E., Grupul de Lucru Art. 29 a subliniat necesitatea respectării a patru garanții esențiale în cadrul transferurilor de date personale din U.E. către S.U.A. și către alte state terțe. Aceste garanții au în vedere că (i) prelucrarea datelor cu caracter personal trebuie să se bazeze pe reguli clare, precise și accesibile; (ii) necesitatea și proporționalitatea prelucrării cu privire la scopurile legitime urmărite trebuie demonstrate; (iii) trebuie să existe un mecanism independent de supraveghere care să fie atât eficient, cât și imparțial; și (iv) persoana vizată trebuie să dispună de căi de atac eficiente pentru a-și apăra drepturile înaintea unui organism independent.

În ceea ce privește celelalte garanții deja existente ce justifică transferul de date personale din U.E. către S.U.A. (i.e. clauzele contractuale standard și regulile corporatiste obligatorii), acestea rămân aplicabile în continuare.

PPP/Infrastructură și Achiziții Publice

Excepție de neconstituționalitate admisă în domeniul achizițiilor publice

La începutul acestui an, Curtea Constituțională a stabilit că anumite prevederi din *Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 34/2006 privind atribuirea contractelor de achiziție publică, a contractelor de concesiune de lucrări publice și a contractelor de concesiune de servicii* („O.u.G. nr. 34/2006”) sunt neconstituționale.



Concret, Curtea Constituțională a constatat neconstituționalitatea sintagmei „și să prevadă plata necondiționată la prima cerere a autorității contractante, în măsura în care contestația/cererea/plângerea va fi respinsă” cuprinsă în art. 2711 alin. (5) din O.u.G. nr. 34/2006.

Această prevedere reglementează obligația contestatorului, nemulțumit de procedura de atribuire, de a constitui o garanție de bună conduită pentru perioada cuprinsă între depunerea contestației/plângerii/cererii

consacrat legislativ un punct de vedere mai vechi al reprezentanților autorității de concurență.

Totodată, în completarea normelor anterioare, a fost reglementată, în mod expres, situația în care Consiliul Suprem de Apărare a Țării („CSAT”) apreciază că o anumită operațiune de concentrare economică poate prezenta riscuri pentru siguranța națională, ipoteză în care termenele prevăzute de lege, care curg de la notificarea Consiliului Concurenței, se suspendă. Suspendarea va înceta la momentul comunicării Consiliului Concurenței, de către CSAT, fie a hotărârii de interdicere a operațiunii respective, caz în care însăși procedura în fața autorității de concurență încetează, fie a lipsei de riscuri pe care operațiunea o prezintă pentru siguranța națională.

Noua variantă a Legii concurenței adaugă la lista contravențiilor o nouă faptă sancționată cu amendă și anume furnizarea de informații inexacte sau care induc în eroare cu ocazia procedurii interviului persoanelor fizice sau juridice care au consimțit în acest sens.

Sunt notabile și modificările care privesc procedura recunoașterii, fiind introdus un prag minim al amenzii, de 0,2% din cifra de afaceri realizată în anul financiar anterior sancționării, precum și o procedură simplificată în cazul recunoașterii.

și soluționarea acesteia prin rămânerea definitivă a deciziei autorității competente, în scopul de a proteja autoritatea contractantă de riscul unui eventual comportament necorespunzător.

Curtea Constituțională și-a motivat decizia pe considerentul că legiuitorul, prin introducerea sintagmei amintite mai sus, prezumă reaua-credință și comportamentul necorespunzător sau abuziv al contestatorului a cărei contestație a fost respinsă. Astfel, Curtea a considerat că, dacă în cazul admiterii contestației, plângerii sau cererii, autoritatea contractantă are obligația de a restitui contestatorului garanția de bună conduită, atunci și în cazul respingerii contestației, plângerii sau cererii, garanția trebuie restituită, dacă nu s-a reținut un comportament necorespunzător sau abuziv al contestatarului.



În urma deciziei Curții Constituționale, reținerea garanției de bună conduită nu va mai putea opera de drept în cazul respingerii contestației, cererii sau plângerii. Eventuala reținere a garanției va putea fi făcută numai în cazul constatării unui comportament abuziv sau necorespunzător din partea contractantului.

Decizia Curții Constituționale nr. 750 din 4 noiembrie 2015 referitoare la excepția de neconstituționalitate a dispozițiilor art. 2711 și art. 2712 din O.u.G. nr. 34/2006 a fost publicată în Monitorul Oficial nr. 18 din data de 11 ianuarie 2016 și a intrat în vigoare la data publicării.

Normele de aplicare ale Ordonanței de urgență a Guvernului nr. 34/2006 au fost modificate și completate

Guvernul României a adoptat o hotărâre prin care au fost modificate și completate normele de aplicare a prevederilor referitoare la atribuirea contractelor de achiziție publică din *Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 34/2006 privind atribuirea contractelor de achiziție publică, a contractelor de concesiune de lucrări publice și a contractelor de concesiune de servicii*.

Printre modificările substanțiale aduse de actul normativ se numără: criteriile de calificare și selecție, factorii de evaluare, procedura emiterii documentelor constatatoare, precum și normele ce permit modificarea ofertei tehnice și a celei financiare.

În ceea ce privește criteriile de calificare și selecție, noul act normativ prevede că, în ipoteza în care ofertantul/candidatul își demonstrează situația economică și financiară și/sau capacitatea tehnică și profesională prin prezentarea unui angajament de susținere din partea unor terți, autoritatea contractantă are obligația de a lua în considerare această susținere, cu condiția prezentării de către ofertant/candidat a documentelor din care să rezulte modul efectiv prin care terții susținători vor asigura îndeplinirea propriului angajament de susținere.

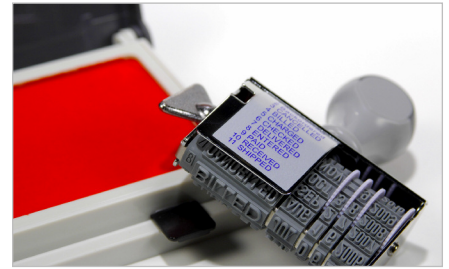


Modificările aduse de noua reglementare în privința factorilor de evaluare a ofertelor vizează organizarea, calificarea și experiența personalului, în cazul în care calitatea personalului care va realiza efectiv activitățile ce fac obiectul contractului poate avea un impact semnificativ asupra nivelului de executare a acestuia.

Cu privire la procedura de emitere a documentelor constatatoare, noul act normativ prevede că, în cazul rezilierii contractului din culpa exclusivă a contractantului, autoritatea contractantă va emite documentul constatator cuprinzând informații referitoare la îndeplinirea

obligațiilor contractuale de către contractant, în termen de 14 zile de la data rezilierii. Totodată, prin noul act normativ autoritatea contractantă este obligată să întocmească două exemplare ale documentelor constatatoare, din care unul se va elibera operatorului economic și altul va fi depus la dosarul achiziției publice, urmând a fi publicat în SEAP.

De asemenea, prin intermediul noii reglementări au fost revizuite și normele ce reglementează modificările aduse propunerii financiare și tehnice. Astfel, în cazul unei discrepanțe între prețul unitar și prețul total, va fi luat în considerare prețul unitar, iar prețul total va fi corectat corespunzător. Singura excepție de la această regulă o constituie cazul în care documentația de atribuire prevede explicit că prețul total este unicul preț relevant, iar prețurile unitare, dacă se solicită, sunt în scopuri de calculare și verificare. În cazul propunerii tehnice, au fost introduse reguli pentru determinarea abaterilor tehnice minore care pot fi corectate și acceptate, fără ca oferta să fie considerată neconformă.



Hotărârea Guvernului nr. 66 din 10 februarie 2016 privind modificarea și completarea Hotărârii Guvernului nr. 925/2006 pentru aprobarea normelor de aplicare a prevederilor referitoare la atribuirea contractelor de achiziție publică din Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 34/2006 privind atribuirea contractelor de achiziție publică, a contractelor de concesiune de lucrări publice și a contractelor de concesiune de servicii a fost publicată în Monitorul Oficial nr. 115 din data de 15 februarie 2016 și a intrat în vigoare la 10 zile de la data publicării.

Dreptul Transporturilor

Reguli noi privind desfășurarea transportului în regim de taxi și în regim de închiriere

Guvernul României a adoptat o ordonanță prin care sunt aduse modificări Legii nr. 38/2003 *privind transportul în regim de taxi și în regim de închiriere*.

Noua reglementare prevede că transportatorul autorizat, fie o persoană juridică sau asociație familială, are obligația de a numi un *manager de transport* care va conduce permanent și efectiv activitățile de transport în regim de taxi și în regim de închiriere ale acestuia.

Managerul de transport trebuie să dețină un certificat de competență profesională, eliberat de către Autoritatea Rutieră Română, să respecte condițiile de onorabilitate cerute de lege, să fie absolvent de liceu (cu sau fără diplomă de bacalaureat) și să aibă reședința curentă în România, în sensul prevederilor europene privind transporturile rutiere.

Certificatul de competență profesională al managerului de transport în regim de taxi și închiriere se obține în urma participării la un curs și promovării unui examen. Valabilitatea certificatului este de 10 ani.

Ordonanța nr. 8/2016 pentru modificarea și completarea Legii nr. 38/2003 privind transportul în regim de taxi și în regim de închiriere a fost publicată în Monitorul Oficial nr. 66 din data de 29 ianuarie 2016 și a intrat în vigoare la data publicării.

Modificarea reglementărilor privind stabilirea încălcărilor cu caracter contravențional ale unor prevederi din domeniul transporturilor

În luna februarie, Guvernul României a modificat și completat *Hotărârea Guvernului nr. 69/2012 privind stabilirea încălcărilor cu caracter contravențional ale unor prevederi din domeniul transporturilor*.

Prin actul normativ menționat se aduc în mare parte, completări și modificări cu privire la sfera faptelor ce constituie contravenții în domeniul rutier, dacă acestea nu au fost săvârșite în astfel de condiții încât, potrivit legii penale, să constituie infracțiuni.



Astfel, cu titlu de exemplu, în noua reglementare următoarele fapte constituie abateri foarte grave:

- lipsa de la bordul vehiculului rutier a autorizației de transport internațional corespunzătoare tipului de transport efectuat, prevăzută de

legislația în vigoare/de acordurile rutiere bilaterale/multilaterale sau de convențiile internaționale din domeniul transporturilor rutiere la care România este parte ori efectuarea transportului rutier având autorizația de transport internațional necompletată/completată necorespunzător sau neștampilată de către autoritatea competentă, în cazul efectuării transportului rutier internațional contra cost de mărfuri ori de persoane de către un operator de transport rutier străin având România ca țară de tranzit, de destinație sau terță țară, după caz;

- efectuarea transportului rutier contra cost prin servicii regulate în alte zile decât cele înscrise în graficul de circulație sau plecarea în cursă din capătul de traseu la alte ore decât cele înscrise în graficul de circulație, după caz;
- înstrăinarea licenței de transport/licenței comunitare, a certificatului de transport în cont propriu, și/sau a copiilor conforme ale acestor documente, a licenței pentru activități conexe transportului rutier, a autorizației de transport internațional sau a documentului de transport specific tipului de transport efectuat către un alt/o altă operator de transport rutier/întreprindere de transport rutier în cont propriu/operator economic care desfășoară activități conexe transportului rutier sau către o persoană fizică ori juridică;



Hotărârea nr. 40/2016 pentru modificarea și completarea Hotărârii Guvernului nr. 69/2012 privind stabilirea încălcărilor cu caracter contravențional ale unor prevederi din domeniul transporturilor a fost publicată în Monitorul Oficial nr. 121 din 17 februarie 2016 și a intrat în vigoare la data publicării.

Pentru mai multe detalii, a se vedea Hotărârea nr. 40/2016 pentru modificarea și completarea Hotărârii Guvernului nr. 69/2012 privind stabilirea încălcărilor cu caracter contravențional ale prevederilor Regulamentului (CE) nr. 1.071/2009 al Parlamentului European și al Consiliului din 21 octombrie 2009 de stabilire a unor norme comune privind condițiile care trebuie îndeplinite pentru exercitarea ocupației de operator de transport rutier și de abrogare a Directivei 96/26/CE a Consiliului, ale Regulamentului (CE) nr. 1.072/2009 al Parlamentului European și al Consiliului din 21 octombrie 2009 privind normele comune pentru accesul la piața transportului rutier internațional de mărfuri, ale Regulamentului (CE) nr. 1.073/2009 al Parlamentului European și al Consiliului din 21 octombrie 2009 privind normele comune pentru accesul la piața internațională a serviciilor de transport cu autocarul și autobuzul și de modificare a Regulamentului (CE) nr. 561/2006 și ale Ordonanței Guvernului nr. 27/2011 privind transporturile rutiere și ale normelor de aplicare a acesteia, precum și a sancțiunilor contravenționale și a altor măsuri aferente aplicabile în cazul constatării încălcărilor.

Energie și Resurse Naturale

Indexarea valorilor-limită de tranzacționare a certificatelor verzi

Valorile-limită de tranzacționare a certificatelor verzi pentru 2016 au fost indexate la data de 16 februarie 2016, prin Ordinul ANRE nr. 3/2016, astfel că, în prezent, valorile de tranzacționare a certificatelor verzi variază între 132,4045 RON și 269,7247 RON per certificat verde (29,3971 EUR – 59,8856 EUR).

În plus, penalitatea indexată pentru operatorii cu cote de achiziție obligatorii pentru certificatele verzi este în prezent de 539,4450 RON per certificat neachiziționat (119,7702 EUR), în cazul operatorilor care nu reușesc să îndeplinească cota de achiziție obligatorie anuală pentru 2016.

Protectia Consumatorului

Modificarea Legii privind vânzarea produselor și garanțiile asociate acestora

Recent, Guvernul României a adoptat o ordonanță care modifică și completează *Legea nr. 449/2003 privind vânzarea produselor și garanțiile asociate acestora*.

Cele mai importante modificări aduse vizează delimitarea expresă a conceptului de „garanție legală de conformitate” de acela de „garanție comercială”, precum și introducerea unor particularități cu privire la modalitatea în care va opera garanția acordată produsului.



Astfel, în cazul în care un produs va avea nevoie de reparații în timpul perioadei de garanție, atât garanția legală cât și cea comercială se vor prelungi cu timpul necesar reparării produsului.

De asemenea, doar în ceea ce privește garanția legală de conformitate, va exista obligația pentru vânzător fie de a înlocui produsul, fie de a restitui prețul cumpărătorului, în cazul în care produsul nu poate fi reparat sau atunci când durata cumulată de nefuncționare a acestuia în interiorul perioadei de garanție legală depășește 10% din durata totală a respectivei garanții.



Totodată, dacă produsul este înlocuit în perioada de garanție (legea nu distinge dacă este vorba de garanția legală sau comercială), produsul va beneficia de o nouă perioadă de garanție, care începe să curgă de la data schimbării produsului.

Ordonanța nr. 9/2016 pentru modificarea Legii nr. 449/2003 privind vânzarea produselor și garanțiile asociate acestora a fost publicată în Monitorul Oficial nr. 66 din 29.01.2016 și a intrat în vigoare la data de 20.02.2016.



București
B-dul Aviatorilor nr. 43
Sector 1, Cod 011853
București, România

Cluj
Calea Dorobanților nr. 18-20, Etaj 6
Cod 400117
Cluj-Napoca, România

Tel: (40-21) 202.59.00; (40-31) 423.29.00
Fax: (40-21) 223.39.57 / 223.04.95
Email: general@musat.ro
Website: www.musat.ro

Tel: (40-264) 40.38.08; (40-21) 202.59.99
Fax: (40-264) 40.38.09
Email: general@musat.ro
Website: www.musat.ro

Acest raport este un rezumat al celor mai recent publicate acte legislative în perioada ianuarie-februarie 2016 pe care le considerăm importante pentru clienții și prietenii noștri, precum și pentru mediul de afaceri românesc în general. Raportul nu oferă consiliere legală cu privire la aspecte particulare.

Dacă doriți informații suplimentare și/sau comentarii referitor la aceste acte legislative sau la aspecte legale specifice, vă rugăm să ne contactați.

Pentru a vă dezabona, vă rugăm să trimiteți un e-mail folosind adresa la care primiți newsletterul nostru cu subiectul "DEZABONARE" la general@musat.ro

Razvan Stoicescu
razvan.stoicescu@musat.ro
tel: (40-21) 202.59.00

Anca Buta Mușat
anca.butam@musat.ro
tel: (40-21) 202.59.09