



Buletin Juridic Ianuarie 2011

Legislație Națională

În Monitorul Oficial nr. 806 din 2 decembrie 2010 a fost publicată Circulara nr. 40 privind nivelul ratei dobânzii de referință a Băncii Naționale Române valabil în luna decembrie 2010

Pentru luna decembrie 2010 nivelul ratei dobânzii de referință a Băncii Naționale Române a fost stabilit la 6,25% pe an.

În Monitorul Oficial nr. 809 din 3 decembrie 2010 a fost publicată Hotărârea Guvernului nr. 1134 pentru aprobarea Regulamentului de aplicare a Legii nr. 84/1998, privind mărcile și indicațiile geografice

Astfel, ca urmare a modificărilor substanțiale ale legii nr. 84/1998, modificări ce și-au produs efectele începând cu data de 9 mai 2010, a fost elaborat un nou regulament de aplicare a actului normativ.

Regulamentul este aplicabil tuturor mărcilor individuale, colective sau de certificare, fie că sunt mărci de produse sau de servicii.

Acesta cuprinde prevederi referitoare la modul și procedura de dobândire a protecției, la instituțiile observației și opoziției cât și la înregistrarea internațională a mărcilor și mărcile comunitare.

Sunt de asemenea stabilite și condițiile formale și de fond a modului de transmitere a drepturilor asupra mărcilor cât și stingerea acestora.

Dispozițiile privitoare la indicațiile geografice trasează în mod similar și regimul juridic aplicabil acestora.

În Monitorul Oficial nr. 838 din 14 decembrie 2010 a fost publicată Hotărârea Guvernului nr. 1235 privind aprobarea realizării Sistemului național electronic de plată online a taxelor și impozitelor utilizând cardul bancar

Hotărârea aprobă realizarea ghișeului virtual de plăți denumit „Sistemului național electronic de plată online a taxelor și impozitelor utilizând cardul bancar - SNEP” și urmărește simplificarea procesului de colectare a veniturilor la bugetul de stat.

Conform calendarului stabilit de actul normativ instituțiile publice care desfășoară activități de colectare a taxelor și impozitelor vor avea obligația să se înregistreze în acest sistem cel mai târziu în 18 luni de la momentul intrării în vigoare a Hotărârii.

În Monitorul Oficial nr. 853 din 20 decembrie 2010 a fost publicată Legea nr. 255 din 14 decembrie 2010 privind exproprierea pentru cauză de utilitate publică, necesară realizării unor obiective de interes național, județean și local

Legea stabilește cadrul juridic pentru luarea măsurilor necesare executării lucrărilor de construcție, modernizare și reabilitare în domenii variate, cum ar fi drumurile publice, infrastructura feroviară, aeroportuară ori de transport naval, stațiunile turistice de interes național, pârtiile de schi etc.

În acest sens, Legea cuprinde o reglementare detaliată a condițiilor de desfășurare a celor patru etape ale procedurii de expropriere, respectiv:

- a) aprobarea indicatorilor tehnico-economici ai lucrărilor de interes național, județean sau local;
- b) consemnarea sumei individuale aferente reprezentând plata despăgubirii pentru imobilele care fac parte din coridorul de expropriere și afișarea listei proprietarilor imobilelor;
- c) transferul dreptului de proprietate;
- d) finalizarea formalităților aferente procedurii de expropriere.

De asemenea, Legea conține prevederi cu privire la documentațiile cadastrale pentru imobilele expropriate, accesul la imobilele afectate de expropriere, precum și avizele, acordurile, certificatele și autorizațiile în baza cărora se efectuează exproprierea.

Legea a intrat în vigoare la data de 23 decembrie 2010.

În Monitorul Oficial nr. 852 din 20 decembrie 2010 a fost publicată Legea nr.

263 din 16 decembrie 2010 privind sistemul unitar de pensii publice.

Legea conține o vastă reglementare a condițiilor de organizare și funcționare ale sistemului public de pensii, a cărui administrare revine în sarcina Casei Naționale de Pensii Publice, instituție înființată prin reorganizarea Casei Naționale de Pensii și Alte Drepturi de Asigurări Sociale.

În esență, Legea stabilește care sunt categoriile de persoane care sunt asigurate în mod obligatoriu în sistemul public de pensii, componența bugetului asigurărilor sociale de stat, modul în care se calculează și se plătește contribuția de asigurări sociale, categoriile de pensii ce se acordă în sistemul public de pensii, precum și vârsta standard de pensionare, calculată în funcție de data pensionării și stagiul minim de cotizare.

Legea nr. 236/2010, care a intrat în vigoare la data de 1 ianuarie 2011, a avut ca efect abrogarea Legii nr. 19/2000 privind sistemul public de pensii și alte drepturi de asigurări sociale, precum și a altor acte normative cu dispoziții contrare.

În Monitorul Oficial nr. 865 din 23 decembrie 2010 a fost publicată Legea nr. 215 din 11 noiembrie 2010 privind aderarea României la Convenția internațională pentru simplificarea și armonizarea regimurilor vamale, adoptată la Kyoto la 18 mai 1973, și la Protocolul de modificare a Convenției internaționale pentru simplificarea și armonizarea regimurilor vamale, adoptat la Bruxelles la 26 iunie 1999

Prin aderarea la Convenția de la Kyoto și la Protocolul de modificare a acesteia, România se angajează să promoveze măsurile stabilite

de Convenție și de Protocol cu privire la simplificarea și armonizarea regimurilor vamale și, în acest scop, să se conformeze, în condițiile prevăzute de Convenție și de Protocol, standardelor, standardelor tranzitorii și practicilor recomandate care fac obiectul anexelor la Convenție.

În acest sens, va fi necesar să fie respectate prevederile Protocolului referitoare la formalitățile de vămuire și celelalte formalități, drepturile și taxele vamale, controlul vamal, precum și relațiile între administrația vamală și terți.

Legea a intrat în vigoare la data de 26 decembrie 2010.

În Monitorul Oficial nr. 870 din 27 decembrie 2010 a fost publicată Hotărârea nr. 26 din 16 decembrie 2010 a Curții Constituționale privind actele de sesizare a Curții Constituționale în temeiul art. 146 lit. d) din Constituție

Hotărârea prevede că dosarele Curții Constituționale având ca obiect excepții de neconstituționalitate cu privire la care Curtea este sesizată în temeiul art. 146 lit. d) din Constituția se vor constitui numai în baza actului de sesizare constând într-o încheiere distinctă, care va cuprinde punctele de vedere ale părților și opinia instanței asupra excepției. Dacă excepția a fost ridicată din oficiu, încheierea trebuie motivată, cuprinzând și susținerile părților. Dispozitivul încheierii se va referi la soluția instanței cu privire la sesizarea Curții Constituționale.

În aceste condiții, începând cu data intrării în vigoare a actului normativ, respectiv 1 ianuarie 2011, actele de sesizare care nu sunt conforme cu dispozițiile legale reținute în Hotărâre vor

fi restituite instanțelor de judecată, în vederea îndeplinirii cerințelor prevăzute de lege.

În Monitorul Oficial nr. 872 din 28 decembrie 2010 a fost publicată Legea nr. 270 privind modificarea și completarea Legii nr. 51/1995 pentru organizarea și exercitarea profesiei de avocat

Legea operează o serie de modificări cu privire la formele de exercitare a profesiei. Astfel, se propune, după modelul recent adoptat al exercitării profesiei de practician în insolvență, exercitarea profesiei în cadrul societăților profesionale cu răspundere limitată, reglementate prin reconsiderarea formei de exercitare a profesiei în vigoare – societatea civilă profesională cu răspundere limitată.

În ceea ce privește accesul în profesia de avocat, prin Legea aduce următoarele modificări:

- se elimina condiția cetățeniei române ceruta în acest scop;
- cel care a promovat examenul de primire în profesia de avocat și care până la data susținerii examenului de primire în profesia de avocat a îndeplinit funcția de judecător, procuror, notar public, consilier juridic sau jurisconsult timp de 5 ani, dobândește calitatea de avocat definitiv, fără susținerea examenului de definitivare cu condiția promovării examenului de definitivat în profesia din care provine;
- avocatul stagiar care a exercitat cel puțin un mandat de parlamentar, primar, viceprimar, președinte de consiliu județean sau vicepreședinte de consiliu județean, dobândește la cerere calitatea de avocat definitiv;

- crearea cadrului pentru organizarea în mod unitar a accesului în profesie, prin examenul ce va fi organizat la nivel național de Uniunea Națională a Barourilor din România.

De asemenea, Legea realizează o clarificare a efectelor juridice ale folosirii, în afara cadrului legal, a denumirilor specifice profesiei de avocat, organelor reprezentative ale acestuia, precum și a calității de avocat însăși, în alte condiții decât cele prevăzute de Lege.

În plus, Legea reconsideră unele aspecte care se referă la procedura de alegere a organelor reprezentative ale profesiei. Cea mai importantă prevedere este cea potrivit căreia participarea la adunarea generală de alegere a organelor de conducere a baroului se face personal. Avocatul membru al baroului nu poate delega exercitarea dreptului său de vot unui alt avocat.

În ceea ce privește aspectele legate de exercitarea profesiei de avocat, Legea vine cu următoarele noutăți:

- se menține prevederea potrivit căreia profesia de avocat nu poate fi exercitată la instanțele, precum și la parchetele de pe lângă acestea, inclusiv la Direcția Națională Anticorupție, Direcția de Investigare a Infracțiunilor de Criminalitate Organizată și Terorism, Înalta Curte de Casație și Justiție sau la Parchetul de pe lângă Înalta Curte de Casație și Justiție, unde soțul avocatului sau ruda ori afinul său până la gradul al treilea inclusiv îndeplinește funcția de judecător sau procuror, indiferent de secția, direcția, serviciul sau biroul în care își desfășoară activitatea, dar se prevede în mod expres ca aceasta prevedere nu se aplică cabinetului asociat, societății

civile sau societății cu răspundere limitată în care este asociat ori angajat cel cărui i se aplică interdicția menționată;

- avocații stagiați, după înscrierea în barou, au obligația să urmeze cursurile Institutului Național pentru Pregătirea și Perfecționarea Avocaților, în perioada de stagiu.
- avocatul definitiv este obligat să frecventeze formele de pregătire profesională continuă organizate de barou, Institutul Național pentru Pregătirea și Perfecționarea Avocaților sau de formele de exercitare a profesiei, în condițiile prevăzute de Statutul profesiei de avocat;
- instanțele sunt obligate să verifice și să se pronunțe asupra calității de reprezentant al unei persoane care se prezintă ca avocat, exercitând acte specifice acestei profesii și folosind însemnele profesiei de avocat;
- contestațiile și reclamațiile privind onorariile se soluționează de decanul baroului. Decizia decanului poate fi atacată la consiliul baroului a cărui hotărâre este definitivă;
- se menține prevederea potrivit căreia avocatul nu răspunde penal pentru recomandările și opiniile profesionale pe care le comunică clientului său și nici pentru actele juridice pe care le propune clientului său, urmate de săvârșirea de către client a unei fapte prevăzute de legea penală. Aceasta prevedere nu se aplică însă în cazul infracțiunilor prevăzute de Codul penal la art.155 - art.173, art.174 - art.192, art.197 - art.204, art.205 - art.206, art.236 - art.244, art.273 - art.277, art.279 - art.281, art.303 - art.307, art.308 - art.313, art.314 - art.316, art.317 - art.330, art.331 -

art.347,art.348 - art.352, art.353 - art.355, art.356 - art.361;

- actele întocmite de avocat pentru ținerea evidențelor profesionale cerute de lege, precum și pentru legitimarea față de terți a calității de reprezentant au forța probantă deplină până la înscrierea în fals.

În termen de 60 de zile de la intrarea în vigoare a Legii, Statutul profesiei de avocat, publicat în Monitorul Oficial al României, Partea I, nr. 45 din 13 ianuarie 2005, cu modificările și completările ulterioare, se va modifica în conformitate cu noile prevederi legale.

În Monitorul Oficial Nr. 891 din 30 decembrie 2010 a fost publicată Ordonanța de urgență nr. 117 din 23 decembrie 2010 pentru modificarea și completarea Legii nr. 571/2003 privind Codul fiscal și reglementarea unor măsuri financiar-fiscale.

Printre modificările ce privesc și profesiile liberale interesează se număra aceea referitoare la imposibilitatea deducerii cheltuielilor cu combustibilul (și) în perioada 1 ianuarie 2011 - 31 decembrie 2011.

De asemenea, în ceea ce privește veniturile provenind din activități independente, a fost instituită posibilitatea de a opta pentru stabilirea impozitului pe venit ca impozit final. Opțiunea de impunere a venitului brut se exercită în scris în momentul încheierii fiecărui raport juridic/contract și este aplicabilă veniturilor realizate ca urmare a activității desfășurate pe baza acestuia. Impozitul pe venit se calculează prin reținere la sursă la momentul plății veniturilor de către

plătitorii de venituri, prin aplicarea cotei de 16% asupra venitului brut.

În Monitorul Oficial 898 din 31 decembrie 2010 a fost publicată Legea nr. 278 din 24 decembrie 2010 privind aprobarea Ordonanței de urgență a Guvernului nr. 76/2010 pentru modificarea și completarea Ordonanței 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.

Față de textul inițial al OUG nr. 76/2010, Legea dă o nouă definiție contractului de achiziție publică, respectiv contractul comercial care include și categoria contractului sectorial, astfel cum este definit la art. 229 alin. (2), cu titlu oneros, încheiat în scris între una sau mai multe autorități contractante, pe de o parte, și unul sau mai mulți operatori economici, pe de altă parte, având ca obiect execuția de lucrări, furnizarea de produse sau prestarea de servicii, în sensul prezentei ordonanțe de urgență.

De asemenea, se aduc precizări suplimentare cu privire la sfera de aplicare a OUG nr. 34/2006, incidentă pentru:

a) atribuirea, de către o entitate juridică fără calitate de autoritate contractantă, a unui contract de lucrări, în cazul în care se îndeplinesc în mod cumulativ următoarele condiții:

- respectivul contract este finanțat/subvenționat în mod direct, în proporție de mai mult de 50%, de către o autoritate contractantă;

- valoarea estimată a respectivului contract este egală sau mai mare decât echivalentul în lei al 4.845.000 euro;

b) atribuirea, de către o entitate juridică fără calitate de autoritate contractantă, a unui contract de servicii, în cazul în care se îndeplinesc în mod cumulativ următoarele condiții:

-respectivul contract este finanțat/subvenționat în mod direct, în proporție de mai mult de 50%, de către o autoritate contractantă;

- valoarea estimată a respectivului contract este egală sau mai mare decât echivalentul în lei al 193.000 euro;

Dimpotrivă, OUG nr. 34/2006 nu se aplică:

- pentru atribuirea contractului de achiziție publică de către structuri ale autorităților contractante care funcționează pe teritoriul altor state atunci când valoarea contractului, estimată potrivit prevederilor secțiunii a 2-a din cap. II, este mai mică decât pragurile valorice prevăzute la art. 124;

- pentru serviciile de cercetare și descărcare de sarcini arheologice pentru patrimoniul arheologic și siturile arheologice. Lucrările

vor fi realizate de către Muzeul Național de Istorie a României și de celelalte instituții muzeale legal abilitate.

Legea a operat modificări și cu privire la anunțul de participare și anunțul de atribuire specifice procedurii de achiziții publice, care, în anumite condiții, vor trebui publicate în Jurnalul Oficial al Uniunii Europene.

În ceea ce privește cererea de oferte, Legea prevede că autoritatea contractantă are dreptul de a aplica procedura de cerere de oferte numai în cazul în care valoarea estimată, fără TVA, a contractului de achiziție publică este mai mică decât echivalentul în lei al următoarelor praguri:

- a) pentru contractul de furnizare: 125.000 euro;
- b) pentru contractul de servicii: 125.000 euro;
- c) pentru contractul de lucrări: 4.845.000 euro.

Legea a intrat în vigoare la data de 3 ianuarie 2011.

Legislație Europeană

In Jurnalul Oficial al Uniunii Europene seria L 275/1 din 19 octombrie a fost publicata Directiva 2010/66/UE a Consiliului din 14 octombrie 2010 de modificare a Directivei 2008/9/CE de stabilire a normelor detaliate privind

rambursarea taxei pe valoare adăugată, prevăzută în Directiva 2006/112/CE, către persoanele impozabile stabilite în alt stat membru decât statul membru de rambursare.

Termenul de depunere a cererilor de rambursare TVA pentru persoanele impozabile stabilite în alt stat membru decât

statul membru de rambursare a fost prelungit până la data de **31 martie 2011**.

Jurisprudență C.E.D.O

§ In Monitorul Oficial nr. 845 din 16 decembrie 2010 a fost publicată Hotărârea Curții Europene a Drepturilor Omului din 27 mai 2010, în cauza „Drăghici și alții împotriva României”.

Reclamanții, Liliana Draghici, Ana Mazilu și Adrian Herșiu au sesizat Curtea, la data de 3 mai 2004 susținând încălcarea dreptului de acces la o instanță de judecată, astfel cum este prevăzut de art. 6.1 al Convenției întrucât o acțiune în revendicare de drept comun, formulată de aceștia, a fost respinsă de către instanțele naționale pe motivul că procedura prevăzută de legea 10/2001 nu a fost epuizată.

Curtea a apreciat că procedura specială nu oferă părților nici o garanție cu privire la

durata sau rezultatul procedurii, și că oricum organismul de plasament colectiv „Fondul Proprietatea” nu este funcțional, neputând astfel să existe o despăgubire efectivă.

Mai mult, ingerința în dreptul reclamanților nu a fost proporțională cu scopul urmărit de instanțele naționale, întrucât procedura prevăzută de legea specială a încălcat dreptul de acces la justiție, în condițiile în care după 8 ani de la depunerea cererii administrative, aceasta nu a fost soluționată.

Pe cale de consecință, Curtea declară cererea ca admisibilă, constată că a avut loc o încălcare a dispozițiilor Convenției, și obligă Statul Român la plata unei sume de bani cu titlu de daune morale.

Jurisprudența Curții de Justiție a Uniunii Europene

§ 7 decembrie 2010, Hotărârea în cauzele conexe C-585/08 și C-144/09 Peter Pammer/Reederei Karl Schlüter GmbH & Co. KG și Hotel Alpenhof GesmbH/Oliver Heller

Curtea constată că simpla utilizare a unei pagini de internet de către un comerciant pentru a face comerț nu presupune în sine că

activitatea sa este „direcționată spre” alte state membre, ceea ce ar declanșa aplicarea normelor de competență de protecție prevăzute de regulament. Astfel, Curtea consideră că, pentru ca aceste norme să fie aplicabile cu privire la consumatorii din celelalte state membre, comerciantul trebuie să își fi manifestat intenția de a stabili relații comerciale cu aceștia.



Apariție Ianuarie 2011

Ediție întocmită cu contribuția avocaților colaboratori Lavinia Aioanei și Eugen Chivu.
Buletinul Juridic apare sub coordonarea Adrianei Almășan, avocat colaborator senior.

În noiembrie 2010, STOICA & Asociații a aniversat 15 ani de la constituire. Înființată în noiembrie 1995 prin asocierea a doi dintre cei mai valoroși avocați români, Valeriu Stoica și Cristiana I. Stoica, societatea STOICA & Asociații și-a extins în mod constant aria experienței sale profesionale și a dezvoltat o echipă care în prezent numără 40 avocați cu o pregătire profesională deosebită.

De la înființare și până în prezent, STOICA & Asociații și-a extins în mod constant aria experienței sale profesionale în următoarele domenii:

Societăți comerciale și drept comercial
Drept bancar, financiar și piețe de capital
Drept imobiliar
Reprezentare în litigii
Investiții străine și privatizări
Finanțări de proiect

Proprietate intelectuală și drepturi de autor
Dreptul concurenței
Drept fiscal și financiar
Dreptul muncii
IT, telecomunicații și media
Energie și resurse naturale
Dreptul maritim și al transportului