



GUVERNUL ROMÂNIEI
PRIMUL – MINISTRU

512
7.02.2006

Biroul permanent al Senatului
Bp 640 14.02.2006

Domnule președinte,

În conformitate cu prevederile art.111 alin.(1) din Constituție, Guvernul României formulează următorul

PUNCT DE VEDERE

referitor la *propunerea legislativă pentru completarea Legii nr. 219/1998 privind regimul concesiunilor, modificată și completată prin Legea nr. 241/2003 și Legea nr. 528/2004*, inițiată de domnii deputați independenți Aurelian Pavelescu, Lavinia Șandru și Cozmin Gușă (Bp. 640/2005).

I. Principalele reglementări

Prin această inițiativă legislativă se propune completarea art. 28 din Legea nr. 219/1998 privind regimul concesiunilor, în sensul introducerii alineatelor (8) – (11), referitoare la:

- interdicția de a introduce clauze confidențiale în contractul de concesiune (alin. (8));

- obligația concedentului de a solicita concesionarului acordul pentru renunțarea la confidențialitate pentru contractele încheiate "până la intrarea în vigoare a prezentei legi", în termen de 15 zile "de la intrarea în vigoare a legii" și obligația concesionarului de a comunica acordul/refuzul pentru renunțarea la confidențialitate în termen de 15 zile de la primirea

solicitării, lipsa răspunsului acestuia, în termenul stabilit, considerându-se "refuz privind renunțarea" (alin. (9));

- considerarea clauzelor confidențiale ca devenind publice – după comunicarea acordului concesionarului – în condițiile *Legii nr. 544/2001 privind liberul acces la informațiile de interes public*, precum și trimiterea la același act normativ, pentru "*celelalte clauze*" (alin. (10));

- posibilitatea concedentului de a denunța, unilateral, clauzele confidențiale, "*în condițiile stipulate în contractul de concesiune*", precum și prevederea dreptului de regres al concedentului împotriva persoanelor ce au negociat și semnat contractul de concesiune, "*din partea sa*", pentru sumele plătite ca despăgubire concesionarului, "*în situația în care clauzele confidențiale sunt vădit defavorabile statului*" (alin. (11)).

II. Propuneri și observații

1. Potrivit dispozițiilor art. 969 alin. (1) din Codul civil convențiile legal făcute au putere de lege între părțile contractante, condițiile esențiale pentru validarea unei convenții fiind cele prevăzute de art. 948 Cod civil și anume: capacitatea de a contracta, consimțământul valabil al părții ce se obligă, un obiect determinat și o cauză licită.

De asemenea, unul dintre principiile consacrate de dreptul civil în condițiile liberalismului economic evidențiat de codul civil este acela al autonomiei de voință.

Pornindu-se de la acest principiu, potrivit căruia fundamentul contractului îl constituie voința liberă a părților s-a instituit ideea obligativității contractului (*pacta sunt servanda*).

Limitarea de către stat a autonomiei de voință se realizează numai prin impunerea ca libertatea contractuală a părților să se manifeste în limitele legislației în vigoare la data contractării.

Astfel, considerăm că propunerile de modificare prevăzute la pct. 8-11 încalcă principiul de drept anterior menționat.

Având în vedere aceste dispoziții, considerăm că părțile pot conveni, cu respectarea legii, fără a aduce atingere interesului general, cu privire la inserarea în contractele pe care le încheie a unor clauze confidențiale referitoare la drepturile asupra cărora pot dispune.

2. Nu considerăm posibilă nici acțiunea în regres împotriva persoanelor care au negociat și semnat contractul de concesiune în numele concedentului, în situația în care concedentul denunță unilateral contractul.

În acest sens precizăm că, potrivit prevederilor art. 31 alin. (1) din Legea nr. 219/1998, cu modificările și completările ulterioare, concedentul poate modifica unilateral partea reglementară a contractului de concesiune, cu notificarea prealabilă a concesionarului, din motive excepționale legate de interesul național sau local, după caz.

Or, accesul liber la informații al persoanelor nu poate fi asimilat motivelor excepționale legate de interesul național.

3. Pentru bunurile din domeniul public sau privat al statului sau al unităților administrativ-teritoriale care fac obiectul unor contracte de concesiune, menționăm faptul că reglementările în vigoare referitoare la organizarea și desfășurarea licitațiilor publice asigură transparența necesară în acest domeniu.

4. Considerăm, de asemenea, că actul normativ ce se dorește a fi completat, precum și Legea nr. 544/2001 asigură, în forma actuală, transparența necesară actelor încheiate sau emise de către autoritățile publice, orice persoană având dreptul să solicite și să obțină de la autoritățile și instituțiile publice informații care privesc activitățile sau care rezultă din activitățile unei autorități sau instituții publice, indiferent de suportul ori forma sau modul de exprimare a acestora.

La art. 12 alin. (1) din Legea nr. 544/2001 sunt stabilite excepțiile de la accesul liber și neîngrădit al persoanei la orice informații de interes public.

Astfel, potrivit prevederilor art. 12 alin. (1) lit. c) se exceptează de la accesul liber al cetățenilor informațiile privind activitățile comerciale sau financiare, dacă publicitatea acestora aduce atingere principiului concurenței loiale, potrivit legii.

Ca urmare, informațiile considerate confidențiale de către părți, în cazul în care sunt făcute publice terților, pot afecta interesele economice legitime ale părților.

Totodată, Legea nr. 52/2003 privind transparența decizională în administrația publică obligă autoritățile administrației publice și alte instituții publice care utilizează resurse financiare publice să asigure transparența decizională în raporturile dintre ele și cetățeni sau asociațiile legal constituite ale acestora.

Evidențiem însă faptul că, potrivit *Hotărârii Guvernului nr. 1186/2001 pentru aprobarea Procedurilor privind achizițiile publice de produse și servicii care implică apărarea națională, ordinea publică,*

siguranța și securitatea națională și a listei aferente acestora, contractele în discuție, încheiate în domeniul de referință, nu pot fi făcute publice.

În acest sens, precizăm că anumite documente pot cuprinde date tehnice aflate sub incidența legislației privind informațiile clasificate și că inițiatorii ar fi trebuit să aibă în vedere excepțiile prevăzute la art. 12 alin. (1) lit. a) din Legea nr. 544/2001.

5. În ceea ce privește textul propus pentru alineatele (9), (10) și (11), precizăm faptul că dispozițiile în discuție descriu o procedură contradictorie întrucât acordul concesionarului nu este oricum necesar în ipoteza în care se recunoaște posibilitatea denunțării unilaterale, de către concedent, a clauzelor de confidențialitate.

III. Punctul de vedere al Guvernului

Având în vedere considerentele menționate la pct. II, **Guvernul nu susține adoptarea acestei inițiative legislative.**

Cu stimă



Călin POPESCU - TĂRICEANU

Domnului senator **Nicolae VĂCĂROIU**

Președintele Senatului