

AVIZ
**referitor la propunerea legislativă pentru stimularea înființării de
întreprinderi micro, mici și mijlocii în mediul rural, în domeniul
producției agroalimentare**

Analizând propunerea legislativă pentru stimularea înființării de întreprinderi micro, mici și mijlocii în mediul rural, în domeniul producției agroalimentare, transmisă de Secretarul General al Senatului cu adresa nr.B640 din 25.11.2010,

CONSILIUL LEGISLATIV

În temeiul art.2 alin.1 lit.a) din Legea nr.73/1993, republicată și art.46(2) din Regulamentul de organizare și funcționare a Consiliului Legislativ,

Avizează favorabil propunerea legislativă, cu următoarele observații și propuneri:

1. Propunerea legislativă are ca obiect stimularea înființării de întreprinderi micro, mici și mijlocii în mediul rural, în domeniul producției agroalimentare, în vederea promovării produselor și al realizării unor venituri suplimentare la bugetele locale.

2. Prin conținutul său, propunerea legislativă face parte din categoria legilor ordinare, în aplicarea prevederilor art.75 alin.(1) din Constituția României, republicată, prima Cameră sesizată urmând a fi Senatul.

În condițiile în care va fi reținută observația și propunerea de la pct.5 din prezentul aviz, propunerea legislativă va face parte din categoria legilor organice.

3. Proiectul prevede înființarea de întreprinderi micro, mici și mijlocii în mediul rural, categorie de întreprinderi pe care o definește

la lit.a) a alin.(2) al art.1, reluând definiția prevăzută la Articolul 2 al Anexei la Recomandarea nr.361/2003/CE.

Semnalăm că legislația națională în domeniu, respectiv Legea nr.346/2004 privind stimularea înființării și dezvoltării întreprinderilor mici și mijlocii, cu modificările și completările ulterioare, nu reglementează subcategoria întreprinderilor micro, făcând referire doar la întreprinderile mici și mijlocii.

În aceste condiții, norma prevăzută la art.1 alin.(2) lit.a) urmează a constitui definiția legală a întreprinderilor micro în legislația românească, motiv pentru care propunem ca aceasta să fie redată distinct față de definiția întreprinderilor mici și mijlocii, textul proiectului urmând să prevadă modificarea în mod corespunzător a prevederilor Legii nr.346/2004, cu modificările și completările ulterioare.

4. Semnalăm că stimulentele reglementate în proiect reprezintă ajutoare de stat, motiv pentru care se impune ca normele acestuia să prevadă acordarea lor cu respectarea prevederilor legale referitoare la ajutoarele de stat.

5. La **art.1 alin.(1)**, propunem reformularea textului, astfel:

„**Art.1.** - (1) Prezenta lege are **ca scop reglementarea cadrului general al acordării ...**”.

Pentru uniformitate în redactare cu alte acte normative, sugerăm ca norma de la alin.(2) să facă obiectul unui articol distinct, art.2, a cărui parte introductivă va fi reformulată, astfel:

„**Art.2.** – În sensul prezentei legi, termenii și expresiile de mai jos **semnifică după cum urmează:**”.

În continuare vor fi enumerate noțiunile definite, care, conform normelor de tehnică legislativă, vor fi redactate cu literă mică și caractere italice. Semnul „:” postpus acestora va fi înlocuit cu „-”.

În considerarea acestei observații, articolele proiectului vor fi renumerotate în mod corespunzător.

La **lit.c)** a **alin.(2)**, pentru o exprimare adecvată stilului normativ, sugerăm eliminarea din text a cuvântului „român” și înlocuirea sintagmei „înființarea IMM - ului” cu expresia „**data înființării unei întreprinderi din categoria celor prevăzute la art.1**”.

6. La partea introductivă a **art.2**, pentru rigoarea exprimării, propunem înlocuirea sintagmei „acest gen de stimulente” cu expresia „**stimulente potrivit prevederilor prezentei legi**”.

De asemenea, conform exigențelor stilului normativ, se impune scrierea *in extenso* a expresiei „**întreprinderile micro, mici și mijlocii**”.

Observația este valabilă în mod corespunzător pentru toate situațiile similare din proiect.

La **lit.b)**, având în vedere că întreprinderile micro, mici și mijlocii nu vor fi organizate în mod obligatoriu ca societăți comerciale, propunem reformularea normei, astfel:

„b) să aibă **sediul și cel puțin un** punct de lucru în mediul rural”.

La **lit.c)** a **art.2**, pentru îmbunătățirea exprimării, sugerăm înlocuirea sintagmei „și doi ani” cu expresia „și **în următorii** doi ani”.

La **lit.e)**, semnalăm că nu poate fi vorba despre „deținerea” altor societăți comerciale, ci despre **participarea** la alte societăți comerciale. Se impune corecția de rigoare.

Cu toate acestea, este discutabilă condiționarea vocației la acordarea stimulentei de situația fiscală a altor entități la care cel care solicită stimulentele ar avea participații.

La **lit.f)**, pentru o exprimare adecvată stilului normativ, propunem înlocuirea sintagmei „setul de stimulente prevăzut” cu expresia „stimulentele prevăzute”.

7. La **art.3**, recomandăm eliminarea din finalul părții introductive a sintagmei „pe care îl consideră mai avantajos pentru propriul plan de afaceri”, ca fiind superfluă.

La **lit.a)** a **art.3**, pentru rigoarea exprimării, sugerăm înlocuirea expresiei „pe minimum” cu sintagma „**de minimum**”.

La **lit.b)**, observăm că obligațiile fiscale nu se cuvin, ci revin subiectelor de drept. Pentru acest motiv propunem reformularea celei de-a doua teze, astfel:

„b) ... În această categorie intră atât obligațiile fiscale revenind angajatului, cât și cele ce revin angajatorului, cu excepția contribuției la bugetul asigurărilor sociale”.

La **lit.d)**, pentru aceleași motive, propunem înlocuirea sintagmei „în baza unui plan de afaceri pe cinci ani” cu expresia „**pe baza unui plan de afaceri pentru o perioadă** de cinci ani”.

8. La **art.4 alin.(1)**, pentru o exprimare adecvată stilului normativ, propunem eliminarea sintagmei „de asemenea” din primul rând, ca fiind superfluă.

Totodată, pentru un spor de claritate, propunem ca teza finală a alin.(1) să facă obiectul unui alineat distinct al art.4, respectiv, alin.(2), cu următorul cuprins:

„(2) Cofinanțarea obligă proprietarii să păstreze domeniul de activitate **al întreprinderilor beneficiare pentru o perioadă de cel puțin 5 ani**”.

În considerarea observației anterioare, actualul alin.(2) al art.4 va deveni alin.(3).

Pentru coerență, propunem reformularea acestuia astfel:

„(3) Stimulentul **prevăzut la alin.(1)** poate fi cumulat cu unul dintre stimulentele prevăzute la art.3. Pentru restul de 75% proprietarul poate **beneficia de credit**, garantat de **către** stat în limita plafonului de 100.000 Euro.”.

9. La art.5, norma este inexactă. Se impune precizarea expresă a infracțiunii la care se face referire și a pedepsei aplicate, fie prin trimitere la normele Părții speciale a Codului penal, fie prin reglementarea unei infracțiuni distincte care va avea regimul infracțiunilor prevăzute în legile speciale și legile extrapenale ce conțin norme de drept penal.

Având în vedere că acțiunea (utilizarea stimulentele în alte scopuri decât cele prevăzute de prezenta lege) prevăzută la art.5, așa cum este propusă de către inițiator, nu formează conținutul constitutiv al infracțiunii de deturnare de fonduri prevăzută la art.302¹ C. pen., în varianta pedepsibilă - deoarece aceasta din urmă se pedepsește în forma tip doar în situațiile în care schimbarea destinației fondurilor bănești sau a resurselor materiale cauzează o perturbare a activității economico-financiare sau produce o pagubă unui organ sau unei instituții de stat sau unei alte unități dintre cele prevăzute la art.145 C. pen. - propunem ca norma supusă analizei să definească o **infracțiune distinctă**, care va avea caracter de norma specială în raport cu prevederile art.302¹ C. pen., și care trebuie să prevadă o **pedeapsă penală**.

Precizăm că - urmare a reglementării acestei infracțiuni - atunci când fapta prevăzută la art.5 din prezentul proiect ar produce una dintre urmările prevăzute la art.302¹ C. pen., nu ar fi reținut un concurs eterogen ideal între infracțiunea de deturnare de fonduri și cea prevăzută la art.5, ci ar fi aplicată cu prioritate norma de la art.5,

conform principiului de drept potrivit căruia, în raport cu norma generală, norma speciala se aplică cu prioritate.

Observăm că sancțiunile referitoare la repararea integrală a prejudiciului produs și la plata dobânzilor, prevăzute la art.5, sunt sancțiuni civile care nu pot ține locul pedepsei penale. Mai mult, în domeniul dreptului civil prin repararea prejudiciului se înțelege inclusiv plata dobânzilor, acestea fiind, prin urmare, parte a prejudiciului produs. Precizăm însă că dobânda avută în vedere la calcularea prejudiciului civil este dobânda legală, și nu dobânda medie practică pe piață.

Pentru motivele invocate, propunem ca dreptul la repararea prejudiciului provocat să fie reglementat într-un alineat distinct al art.5, numerotat ca alin.(2), cu următorul conținut:

„(2) Fapta prevăzută la alin.(1) dă dreptul la repararea integrală a prejudiciului produs, care include dobânda legală ce va fi calculată de la data săvârșirii infracțiunii”.

Referitor la cea de a doua teză a art.5, pentru îmbunătățirea structurii proiectului, propunem ca aceasta să facă obiectul unui alineat distinct, numerotat ca alin.(3), cu următorul cuprins:

„(3) Răspunderea penală a întreprinderii mici sau mijlocii, în calitatea de persoană juridică, nu exclude răspunderea penală a administratorului și a proprietarului acesteia.”.



Cu privire la ultima teză a art.5, aceasta este superfluă, fapt pentru care este necesară eliminarea ei.

10. La **art.6**, pentru rigoare, propunem reformularea textului, astfel:

„**Art.6.** - Aplicarea prevederilor prezentei legi este de competența Ministerului Economiei, Comerțului și Mediului de Afaceri și a Ministerului Finanțelor Publice”.

11. La **art.7**, pentru o corectă exprimare, este necesară reformularea normei, astfel:

„**Art.7.** - Prezenta lege intră în vigoare la data de 1 ianuarie 2011”.

PREȘEDINTE

dr. Dragoș ILIEȘCU


București

Nr. 1431 / 2.12. 2010.

Lege privind stimularea înființării și dezvoltării întreprinderilor mici și mijlocii

- 1 promulgată prin D. nr. 595/2004 M. Of. nr. 681/29 iul. 2004
 Decret pentru promulgarea Legii privind stimularea înființării și dezvoltării întreprinderilor mici și mijlocii
- 2 rectificare RECTIFICARE M. Of. nr. 791/27 aug. 2004 *rectifică art. 4 alin. 1*
- 3 modificări prin O.G. nr. 94/2004 M. Of. nr. 803/31 aug. 2004 *abrogă art.26 alin.(5); introduce art.26_1*
 Ordonanță privind reglementarea unor măsuri financiare
 aprobată cu modificări și completări prin L. nr. 507/2004 M. Of. nr. 1080/19 nov. 2004
- 4 modificări prin O.G. nr. 27/2006 M. Of. nr. 88/31 ian. 2006 *modifică art. 3 alin. (1) lit. b), art. 4 alin. (1), art. 5 alin. (3), (5) și (6), art. 6, art. 7, art. 16 alin. (3), art. 28, art. 32; introduce art. 4_1-4_5, alin. (7) la art. 5, alin. (4) la art. 31, anexele nr. 1 și 2; abrogă art. 3 alin. (1) lit. c) și alin. (2)-(4)*
 Ordonanță pentru modificarea și completarea Legii nr. 346/2004 privind stimularea înființării și dezvoltării întreprinderilor mici și mijlocii
 aprobată cu modificări și completări prin L. nr. 175/2006 M. Of. nr. 438/22 mai 2006
- 5 modificări prin L. nr. 175/2006 M. Of. nr. 438/22 mai 2006 *modifică art.2, art.4 partea introductivă a alin.(1), art.4_2 alin.(3) lit.a) și d), art.5 alin.(3) și (6), art.6 alin.(1) și (4), art.8, art.31 alin.(4); introduce alin.(4) și (5) la art.28.*
 Lege privind aprobarea Ordonanței Guvernului nr. 27/2006 pentru modificarea și completarea Legii nr. 346/2004 privind stimularea înființării și dezvoltării întreprinderilor mici și mijlocii
- 6 modificări prin O.U.G. nr. 139/2007 M. Of. nr. 844/10 dec. 2007 *introduce art.26_2*
 Ordonanță de urgență pentru completarea Legii nr. 346/2004 privind stimularea înființării și dezvoltării întreprinderilor mici și mijlocii
 aprobată prin L. nr. 81/2008 M. Of. nr. 292/15 apr. 2008
- 7 modificări prin L. nr. 81/2008 M. Of. nr. 292/15 apr. 2008 *aprobă O.U.G. nr. 139/2007*
 Lege privind aprobarea Ordonanței de urgență a Guvernului nr. 139/2007 pentru completarea Legii nr. 346/2004 privind stimularea înființării și dezvoltării întreprinderilor mici și mijlocii
- 8 modificări prin L. nr. 175/2009 M. Of. nr. 335/20 mai 2009 *modifică art. 26 alin. (1) la data de 1 ian. 2011*
 Lege pentru modificarea alin. (1) al art. 26 din Legea nr. 346/2004 privind stimularea înființării și dezvoltării întreprinderilor mici și mijlocii
- 9 modificări prin O.U.G. nr. 60/2009 M. Of. nr. 381/4 iun. 2009 *înlocuiește, în cuprinsul legii, denumirea "Agenția Națională pentru Întreprinderi Mici și Mijlocii și Cooperație" cu denumirea "Ministerul Întreprinderilor Mici și Mijlocii, Comerțului și Mediului de Afaceri"*
 Ordonanță de urgență privind unele măsuri în vederea implementării programului "Prima casă"
 aprobată cu modificări și completări prin L. nr. 368/2009 M. Of. nr. 816/27 nov. 2009

Lege pentru aprobarea Ordonanței de urgență a Guvernului nr. 60/2009 privind unele măsuri în vederea implementării programului "Prima casă"

aprobă cu modificări și completări O.U.G. nr. 60/2009 și înlocuiește, în tot cuprinsul legii, denumirea "Agenția Națională pentru Întreprinderi Mici și Mijlocii și Cooperative" cu sintagma "autoritatea administrației publice centrale cu atribuții în domeniul întreprinderilor mici și mijlocii"