

8 aprilie 2021

Propunerile Camerei de Comerț Americane în România (AmCham România) de modificare a Proiectului de Lege privind protecția avertizorilor în interes public

Bold text nou

#	Forma din proiect la punctul:	Forma propusă	Motivare
1	<p>Art. 1. – Domeniul de reglementare</p> <p>(1) Prezenta lege se aplică persoanelor care efectuează raportări și care au obținut informații referitoare la încălcări ale legii, într-un context profesional. În categoria acestor persoane intră următoarele:</p> <p>a) persoanele care au statut de lucrător;</p> <p>b) persoanele care desfășoară o activitate independentă, în înțelesul art. 49 din Tratatul privind funcționarea Uniunii Europene;</p> <p>c) acționarii și persoanele care fac parte din organul de administrare, de conducere sau de supraveghere al unei întreprinderi, inclusiv membrii neexecutivi ai consiliului de administrație, precum și voluntarii și stagiarilor remunerați sau neremunerați;</p> <p>d) orice persoană care lucrează sub supravegherea și conducerea persoanei fizice sau juridice cu care s-</p>	<p>Art. 1. – Domeniul de reglementare</p> <p>(1) Prezenta lege se aplică persoanelor care efectuează raportări și care au obținut informații referitoare la încălcări ale legii, într-un context profesional. În categoria acestor persoane intră următoarele:</p> <p>a) persoanele care au statut de lucrător;</p> <p>b) persoanele care desfășoară o activitate independentă, în înțelesul art. 49 din Tratatul privind funcționarea Uniunii Europene;</p> <p>c) acționarii și persoanele care fac parte din organul de administrare, de conducere sau de supraveghere al unei întreprinderi, inclusiv membrii neexecutivi ai consiliului de administrație, precum și voluntarii și stagiarilor remunerați sau neremunerați;</p> <p>d) orice persoană care lucrează sub supravegherea și conducerea persoanei fizice sau juridice cu care s-a încheiat contractul, a subcontractanților și a furnizorilor acesteia.</p> <p>e) orice persoană fizică sau juridică având calitatea de furnizor al unei întreprinderi;</p>	<p>Având în vedere relația de colaborare dintre o întreprindere și un furnizor, considerăm că inclusiv acesta ar trebui să aibă dreptul de a raporta încălcări ale legii care s-au produs sau care sunt susceptibile să se producă, de care furnizorul ia cunoștință ca urmare a relației contractuale existente.</p>

	a încheiat contractul, a subcontractanților și a furnizorilor acesteia.		
2	Art. 1. – Domeniul de reglementare (5) Prezenta lege nu înlătură de la aplicare dispozițiile privind: a) protecția informațiilor clasificate; b) secretul profesional al avocatului; c) confidențialitatea informațiilor medicale; d) caracterul secret al deliberărilor judiciare; e) desfășurarea procesului penal.	Art. 1. – Domeniul de reglementare (5) Prezenta lege nu înlătură de la aplicare dispozițiile privind: a) protecția informațiilor clasificate; b) secretul profesional al avocatului; c) confidențialitatea informațiilor medicale; d) caracterul secret al deliberărilor judiciare; e) desfășurarea procesului penal. f) secretul profesional în domeniul bancar;	Obligația de confidențialitate este prevăzută de Articolul 111 din OUG 99/2006 – „(1) <i>Instituția de credit este obligată să păstreze confidențialitatea asupra tuturor faptelor, datelor și informațiilor referitoare la activitatea desfășurată, precum și asupra oricărui fapt, dată sau informație, aflate la dispoziția sa, care privesc persoana, proprietatea, activitatea, afacerea, relațiile personale sau de afaceri ale clienților ori informații referitoare la conturile clienților - solduri, rulaje, operațiuni derulate -, la serviciile prestate sau la contractele încheiate cu clienții</i> ”.
3	Art. 3. – Termeni și expresii 1. Încălcări ale legii - acțiuni sau omisiuni care constituie nerespectări ale dispozițiilor legale, ce reprezintă abateri disciplinare, contravenții sau infracțiuni, sau care contravin obiectului sau scopului acestora, inclusiv nerespectarea normelor deontologice și profesionale;	Art. 3. – Termeni și expresii 1. Încălcări ale legii - (a) încălcări care intră în sfera de aplicare a actelor Uniunii care privesc următoarele domenii: (i) achiziții publice; (ii) servicii, produse și piețe financiare, precum și prevenirea spălării banilor și a finanțării terorismului; (iii) siguranța și conformitatea produselor;	În primul rând, apreciem că protecția oferită avertizorilor de integritate ce sesizează încălcări ale legii săvârșite în mediul privat este nejustificat de largă, nerespectându-se exigența proporționalității între protejarea interesului public și ingerințele în activitatea companiilor. Spre exemplu, considerăm că protejarea secretului comercial ar trebui să primeze asupra divulgării încălcărilor minore, ce nu pot avea un impact semnificativ pentru

		<p>(iv) siguranța transporturilor;</p> <p>(v) protecția mediului;</p> <p>(vi) protecția radiologică și securitatea nucleară;</p> <p>(vii) siguranța alimentelor și a hranei pentru animale, sănătatea și bunăstarea animalelor;</p> <p>(viii) sănătate publică;</p> <p>(ix) protecția consumatorului;</p> <p>(x) protecția vieții private și a datelor cu caracter personal și securitatea rețelelor și a sistemelor informatice;</p> <p>(b) încălcări care aduc atingere intereselor financiare ale Uniunii, astfel cum sunt menționate la articolul 325 din TFUE și cum sunt detaliate în măsurile relevante ale Uniunii;</p> <p>(c) încălcări referitoare la piața internă, astfel cum sunt menționate la articolul 26 alineatul (2) din TFUE, inclusiv încălcări ale normelor Uniunii în materie de concurență și de ajutoare de stat, precum și încălcări referitoare la piața internă în ceea ce privește actele care încalcă normele privind impozitarea societăților sau mecanismele al căror scop este obținerea unui avantaj fiscal ce contravine obiectului sau scopului dreptului aplicabil în materie de impozitare</p>	<p>societate.</p> <p>De asemenea, raportarea unei sfere largi de încălcări poate însemna o îngreunare a procesului de înregistrare și soluționare a raportărilor, ceea ce, pe termen lung, va conduce la descurajarea avertizorilor de a semnală suspiciunile lor. Or, scopul legii ar trebui să fie acela de a preveni încălcările care creează riscuri semnificative pentru bunăstarea societății, spre exemplu faptele de corupție și fraudă, iar nu acela de a se cunoaște toate încălcările legii.</p> <p>În ceea ce privește încălcările săvârșite în mediul privat, legea ar trebui să particularizeze faptele de încălcare a legii a căror raportare oferă protecție avertizorilor, fie prin indicarea domeniilor de interes - așa cum o face directiva, fie prin revizuirea noțiunii de „încălcare a legii” astfel încât, pentru mediul privat, să vizeze numai infracțiunile și contravențiile, nu și abaterile disciplinare care pot fi generate de încălcarea unor norme interne sau încălcarea normele profesionale. Având în vedere sfera largă de persoane cărora li se adresează legea, claritatea legii este mai mult decât necesară pentru</p>
--	--	--	--

		a societăților.	atingerea scopului acesteia. În concluzie, proiectul de lege ar trebui amendat în sensul particularizării faptelor de încălcare a legii și deontologiei profesionale săvârșite în mediul privat care să constituie avertizare în interes public, forma actuală a proiectului fiind pe de o parte confuză, iar pe de altă parte, de natură să îngreuneze atingerea scopului legii putând conduce la crearea unui fenomen de delațiune.
4	Art. 3. – Termeni și expresii 7. avertizor în interes public - persoana fizică care efectuează o raportare sau divulgă public informații referitoare la încălcări ale legii, obținute în context profesional, denumită în continuare avertizor;	Art. 3. – Termeni și expresii 7. avertizor în interes public - persoana fizică sau persoana juridică care efectuează o raportare sau divulgă public informații referitoare la încălcări ale legii, obținute în context profesional, denumită în continuare avertizor;	Considerăm că o persoană juridică poate avea în egală măsură calitatea de avertizor în interes public (avem în vedere furnizorii unei întreprinderi).
5	Art. 3. – Termeni și expresii 9. context profesional - activități profesionale, actuale sau anterioare, de orice natură, remunerate sau nu, desfășurate în cadrul autorităților și instituțiilor publice sau în cadrul persoanelor juridice de drept privat, în baza cărora persoanele pot obține informații referitoare la încălcări ale	Art. 3. – Termeni și expresii 9. context profesional - activități profesionale, actuale sau anterioare, de orice natură, remunerate sau nu, desfășurate în cadrul sau în beneficiul autorităților și instituțiilor publice sau în cadrul sau în beneficiul persoanelor juridice de drept privat, în baza cărora persoanele pot obține informații referitoare la încălcări ale legii și pot suferi represalii în caz de raportare a acestora;	În opinia noastră, contextul profesional trebuie să includă și alte tipuri de contracte în plus față de contractul de muncă (avem în vedere contractele încheiate cu furnizorii).

	legii și pot suferi represalii în caz de raportare a acestora;		
6	Art. 5. – Conținutul raportărilor Raportarea cuprinde, cel puțin, următoarele: numele și prenumele, datele de contact ale avertizorului, contextul profesional în care au fost obținute informațiile, descrierea faptei susceptibile să constituie încălcare a legii, precum și, după caz, probele în susținerea raportării, data și semnătura, după caz.	Art. 5. – Conținutul raportărilor (1) Raportarea cuprinde, cel puțin, următoarele: numele și prenumele, datele de contact ale avertizorului, contextul profesional în care au fost obținute informațiile, descrierea faptei susceptibile să constituie încălcare a legii, precum și, după caz, probele în susținerea raportării, data și semnătura, după caz. (2) Raportarea este considerată a fi valabilă și în cazul în care este anonimă, cu indicarea unui minim de date de contact (ex. o adresă de e-mail).	În conformitate cu Regulamentul BNR 5/2013 privind cerințele prudențiale pentru instituțiile de credit: <i>“Instituțiile de credit pot să prevadă ca raportarea să permită transmiterea informațiilor în mod anonimizat.”</i> .
7	Art. 10. – Clasarea raportării (1) Raportările se clasează în următoarele cazuri: a) raportările sunt transmise anonim; b) raportarea nu conține elementele prevăzute de art. 5, altele decât datele de identificare a persoanei, iar persoana desemnată a solicitat completarea acesteia în termen de 10 zile, fără ca această obligație să fie îndeplinită.	Art. 10. – Clasarea raportării (1) Raportarea se clasează în cazul în care nu conține elementele prevăzute de art. 5, altele decât datele de identificare a persoanei, iar persoana desemnată a solicitat completarea acesteia în termen de 10 zile, fără ca această obligație să fie îndeplinită.	Având în vedere prevederile Regulamentului BNR 5/2013 privind cerințele prudențiale pentru instituțiile de credit: <i>“Instituțiile de credit pot să prevadă ca raportarea să permită transmiterea informațiilor în mod anonimizat”</i> , considerăm că transmiterea raportărilor în mod anonim nu trebuie să fie un caz de clasare.
8	Art. 18. - Divulgarea publică (1) Avertizorul care divulgă public informații privind încălcarea legii	Art. 18. - Divulgarea publică (1) Avertizorul care divulgă public informații privind încălcarea legii beneficiază de protecție în	Având în vedere consecințele pe care divulgarea publică a informațiilor privind încălcarea legii le poate produce cu privire la reputația unei întreprinderi,

	<p>beneficiază de protecție în temeiul prezentei legi în cazul în care este îndeplinită una dintre următoarele condiții:</p> <p>a) a raportat mai întâi intern și extern sau direct extern în conformitate cu capitolele III și IV din prezenta lege, însă consideră că nu au fost dispuse măsuri corespunzătoare în termenul prevăzut de art. 16 alin. (6) din lege;</p>	<p>temeiul prezentei legi în cazul în care este îndeplinită una dintre următoarele condiții:</p> <p>a) a raportat mai întâi intern și extern sau direct extern în conformitate cu capitolele III și IV din prezenta lege, însă consideră în mod întemeiat că nu au fost dispuse măsuri corespunzătoare în termenul prevăzut de art. 16 alin. (6) din lege;</p> <p>...</p>	<p>considerăm că decizia avertizorului de a divulga astfel de informații trebuie să fie întemeiată (justificată).</p>
--	---	--	---