



AVIZ

referitor la proiectul de Ordonanță de urgență pentru modificarea și completarea Legii nr.344/2006 privind detașarea salariaților în cadrul prestării de servicii transnaționale

Analizând proiectul de Ordonanță de urgență pentru modificarea și completarea Legii nr.344/2006 privind detașarea salariaților în cadrul prestării de servicii transnaționale, transmis de Secretariatul General al Guvernului cu adresa nr.108 din 29.06.2015,

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 proiectul de ordonanță de urgență, cu următoarele observații și propuneri:

1. Referitor la detașarea realizată de angajatorii din România pe teritoriul altor state din Uniunea Europeană, în prezent nu există o reglementare internă specifică, singura instituție similară fiind cea a detașării, reglementată de Codul Muncii. În aceste condiții, lipsind un cadru legal specific de aplicare, în practică, de multe ori, detașarea transfrontalieră este interpretată și aplicată în mod diferit de angajatori.

Astfel, necesitatea introducerii unor clarificări la nivelul legislației naționale care să elimine confuziile menționate anterior, au condus la necesitatea revizuirii Legii nr.344/2006 privind detașarea salariaților în cadrul prestării de servicii transnaționale, legea care a transpus în legislația națională Directiva Parlamentului European și a Consiliului 96/71/CE din 16 decembrie 1996 privind detașarea lucrătorilor în cadrul prestării de servicii.

De asemenea, Directiva 2008/104/CE a Parlamentului European și a Consiliului din 19 noiembrie 2008 privind munca prin agent de muncă temporară prevede, la art.1, că se aplică „lucrătorilor care au încheiat un contract de muncă sau se află într-un

raport de muncă cu un agent de muncă temporară și care sunt puși la dispoziția unor întreprinderi utilizatoare pentru a lucra temporar sub supravegherea și conducerea acestora", având ca obiectiv, conform art.2, "*de a asigura protecția lucrătorilor temporari și de a îmbunătăți calitatea muncii prin agent de muncă temporară*".

Menționăm că prevederile Directivei 2008/104/CE privind munca prin agent de muncă temporară a fost transpusă în legislația internă în cadrul capitolului VII din Codul Muncii privind munca prin agent de muncă temporară și în Hotărârea Guvernului nr.1256/2012 privind condițiile de funcționare, precum și procedura de autorizare a agentului de muncă temporară.

Detașarea, potrivit normelor europene, are o semnificație diferită de cea dată de art.45 din Codul muncii. Directiva 96/71/CEE definește la art.2 lucrătorul detașat ca fiind "*un lucrător care, pe o perioadă limitată, își desfășoară munca pe teritoriul unui stat membru, diferit de cel în care lucrează în mod normal*".

Aceeași definiție rezultă și din art.3 din Legea nr.344/2006. În acest caz, instituția muncii temporare se suprapune cu cea a detașării în cadrul prestării de servicii transnaționale. Codul muncii prevede că angajatorii români pot trimite lucrători proprii la muncă în străinătate (art.18 alin.(1)), operațiune care presupune detașarea lor la un beneficiar extern, ca urmare a încheierii unui contract de muncă temporară.

Absența unui cadru legal specific a condus, în practică, la aplicarea și interpretarea în mod diferit, de către angajatori, a detașării transfrontaliere, noțiune care nu trebuie confundată cu cea din Legea nr.53/2003 - Codul Muncii, republicată, cu modificările și completările ulterioare.

În acest sens, inițiatorul a elaborat prezentul proiect de ordonanță de urgență în vederea eliminării acestor disfuncționalități privitoare la detașarea salariaților în cadrul prestării de servicii naționale, respectiv de a întări acele dispoziții din Legea nr.344/2006 ce privesc aplicarea condițiilor de muncă pentru salariații detașați în România, precum și pentru salariații detașați din România într-un stat membru al Uniunii Europene, al Spațiului Economic European sau pe teritoriul Confederației Elvețiene.

Astfel, inițiatorul proiectului a subliniat prin dispozițiile propuse faptul că *salariații detașați de pe teritoriul României în cadrul*

prestării de servicii transnaționale beneficiază, indiferent de legea aplicabilă raportului de muncă, de condițiile de muncă stabilite prin acte cu putere de lege, prin acte administrative, prin convenții colective sau sentințe arbitrale de generală aplicare valabile în statul membru pe teritoriul căruia sunt prestate serviciile, cu privire la: durata maximă a timpului de muncă și durata minimă a repausului periodic; durata minimă a concediilor anuale plătite; salariul minim, inclusiv compensarea sau plata muncii suplimentare; condițiile de punere la dispoziție a salariaților, în special de către agenții de muncă temporară; sănătatea și securitatea în muncă; măsurile de protecție aplicabile condițiilor de muncă pentru femeile însărcinate sau pentru cele care au născut recent, precum și pentru copii și tineri; și nu în ultimul rând, egalitatea de tratament dintre bărbați și femei, precum și alte dispoziții în materie de nediscriminare.

Precizăm că proiectul supus analizei **nu transpune niciun act european de drept derivat și, fără a contraveni dreptului Uniunii Europene**, reglementează în mod eficient detașarea realizată de angajatorii din România pe teritoriul altor state ale UE, în Spațiul Economic European sau în cadrul Confederației Elvețiene, înscriindu-se principiilor și reglementărilor europene.

*De asemenea, apreciem că proiectul de ordonanță de urgență nu contravine principiilor **dreptului european primar** în această materie.*

2. În preambul nu se arată în mod expres în ce constă situația extraordinară în baza căreia se promovează proiectul, fiind menționată doar oportunitatea urgentării adoptării sale. În aceste condiții, apreciem că se impune o completare a preambulului, în sensul argumentării și dezvoltării elementelor care au determinat promovarea proiectului, precum și menționarea expresă a eventualelor efecte negative ce se pot ivi în cazul neadoptării acestuia.

Amintim în acest sens **Decizia** Curții Constituționale **nr.109/2010** prin care a fost declarată neconstituțională Ordonanța de urgență a Guvernului nr.159/2008 privind modificarea și completarea Legii nr.51/1995 pentru organizarea și exercitarea profesiei de avocat, **pe motiv că în preambul nu este evidențiată existența unei situații extraordinare a cărei reglementare nu poate fi amânată**. Conform deciziei, „carențele în motivarea unei asemenea situații impun concluzia că adoptarea reglementării în cauză, pe calea unei ordonanțe de urgență, nu îndeplinește exigențele impuse de textul constituțional”.

Tot la **preambul**, pentru redarea titlului corect al Directivei 96/71/CE, este necesară eliminarea, din cadrul **primului alineat**, a cuvântului „transnaționale”, din finalul textului.

La **alineatul al doilea**, pentru redarea cu acuratețe a datelor de identificare a actului Uniunii Europene invocat, sintagma „potrivit Regulamentului (CE) nr.883/2004 din 29.04.2004” trebuie înlocuită cu sintagma „potrivit Regulamentului (CE) nr.883/2004 **al Parlamentului European și al Consiliului din 29 aprilie 2004**”.

Totodată, din context reiese că exprimarea corectă este „angajatorul său”, nu „angajatorul sau”, deși menționăm că o definiție ca atare a detașării nu se identifică în cadrul Regulamentului sus-menționat, așa cum face vorbire textul.

La **alineatul al treilea**, este necesară înlocuirea expresiei „Directiva 96/71/CEE” cu „Directiva 96/71/CE”.

Totodată, semnalăm că definiția în cauză se regăsește la art.3 din Legea nr.344/2006, nu la art.2. Este, deci, necesară efectuarea corecturii de rigoare.

La **ultimul alineat**, sintagma „Adoptarea prezentei ordonanțe” trebuie înlocuită cu „Adoptarea prezentei ordonanțe **de urgență**”.

3. La art.I pct.2, referitor la textul propus pentru **art.3 alin.(1)**, pentru respectarea uzanței redactării actelor normative care conțin definiții, propunem înlocuirea sintagmei „În sensul prezentei legi, se înțelege:” cu sintagma „În sensul prezentei legi, **termenii și expresiile de mai jos au următoarele semnificații:**”.

Urmează ca, la **fiecare din cele cinci litere**, să fie eliminat cuvântul „prin”.

La **lit.a)**, deoarece art.4 alin.(1), la care se face trimitere, cuprinde doar trei litere, recomandăm ca sintagma „art.4 alin.(1) lit.a), b) și c)” să fie înlocuită cu sintagma „art.4 alin.(1)”.

Observația este valabilă și pentru **lit.b)**, cu referire la sintagma „art.4 alin.(2) lit.a), b) și c)”, care propunem a se reda sub forma „art.4 alin.(2)”.

4. La pct.5, referitor la textul propus pentru **art.6 alin.(2)**, pentru o exprimare adecvată stilului normativ, sintagma „prevăzută la alineatul (1) litera c)” trebuie redată sub forma „prevăzută la **alin.(1) lit.c)**”.

Observația este valabilă și pentru **pct.6**, referitor la textul propus pentru **art.7 alin.(2)**.

5. La pct.6, referitor la textul propus pentru **art.7 alin.(1)**, propunem înlocuirea sintagmei „pe al cărui teritoriu sunt executate

lucrările”, impropriu folosită în context, cu formularea „pe al cărui teritoriu sunt **prestate serviciile**”.


6. Având în vedere că la **pct.10** și **11** se propune modificarea a două alineate ale aceluiași articol, art.12, din considerente de tehnică legislativă, recomandăm comasarea acestora într-un singur punct, **pct.10**, cu următoarea **parte dispozitivă**:

„**10.** Alineatele (1) și (2) ale articolului 12 se modifică și vor avea următorul cuprins:”.

În continuare, se vor reda textele propuse, marcate ca atare, urmând ca partea dispozitivă a pct.11 să se elimine, iar punctul subsecvent să se renumereze.

7. La **art.II**, pentru respectarea uzanței redactării actelor normative ce dispun republicarea, propunem reformularea textului, astfel:

„Art.II. - Legea nr.344/2006 privind detașarea salariaților în cadrul prestării de servicii transnaționale, **publicată în Monitorul Oficial al României, Partea I, nr.636 din 24 iulie 2006**, cu modificările și completările aduse prin prezenta ordonanță de urgență, se va republica după aprobarea acesteia prin lege, dându-se textelor o nouă numerotare”.


PRESEDINTE
dr. Dragoș **ILIESCU**

București
Nr.691/29.06.2015