



ROMÂNIA
Judetul Timis
Municipiul Timisoara
Directia Fiscala a Municipiului Timisoara
Timisoara, B-dul M.Eminescu nr.2B, C.I.F. 21666630,
tel.408100, fax.0256-408191, www.dfmt.ro



NR. IF 2015-11193/19.02.2015

APROBAT
PRIMAR
NICOLAE ROBU

REFERAT

privind modificarea HCLMT nr 16/2015 privind exonerarea de la plata obligaiilor accesorii (majorării și penalități de întârziere) cuprinse în facturile emise în baza contractelor de închiriere/concesiune, generate în sarcina terilor contractanți persoane fizice și juridice fără vreo culpă contractuală din partea acestora ca urmare a recursului administrativ exercitat de catre Institutia Prefectului- Judetul Timis

Urmare a comunicarii adresei 3199/12.02.2015 emisa de Institutia Prefectului- Judetul Timis vizand controlul de legalitate a HCLMT 16/2015 se constata urmatoarele:

Prin adresa mentionata, Instituaia Prefectului-Judetul Timis retine, cu titlu de inadvertente privitoare la HCLMT 16/2015 faptul ca aceasta hotarare nu ar fi motivata in drept, pe de-o parte, iar pe de alta parte, necesitatea cuprinderii in aceasta hoatarare a unor dispozitii vizand atragerea formelor de raspundere conform dispozitiilor Legii 188/1999 rep., privind statutul functionarilor publici cu consecinta recuperarii pagubelor aduse autoritatii publice locale.

Dintre neconcordantele retinute de catre Institutia Prefectului Timis prezentate mai sus, se subliniaza necesitatea anagajarii raspunderii in conditiile Legii 188/1999 rep., privind statutul functionarilor publici, Institutia Prefectului, apreciind ca este necesar ca, in cuprinsul HCLMT 16/2015 sa se dispuna acest aspect, aceasta fiind singura neconcordanta vizand hotararea CLMT mentionata si care, in opinia Institutiei Prefectului jud. Timis, este necesar a fi introdusa in cuprinsul acestei hotarari a CLMT, necesitate afirmata raportat la motivarea HCLMT nr 16/2015 prin prisma dispozitiilor Noului Cod Civil invocate in preambulul acestei hotarari.

De altfel, analizand adresa mentionata emisa se deduce o antiteza, o contradictie, intre considerentele afirmate de catre Institutia Prefectului Judetul Timis, redate in ultimele doua paragrafe din adresa nr 3199/12.02.2015. In acest sens, se observa ca desi, in opinia Institutiei Prefectului Judetului Timis, in contextul in care, in speta, HCLMT 16/2015 nu este motivata in drept, astfel incat nu ar intruni conditiile de valabilitate ale unui act administrativ (penultimul paragraf- fraza I), cu toate acestea, aceeasi instituie afirma ca, in situatia prevalarii, in continuare, de dispozitiile legale ale noului cod civil vizand principiului buneii-credinte, aceasta hotarare ar deveni legitima sub conditia completarii acesteia cu dispozitiile Legii 188/1999 rep. privind stabilirea raspunderii si modalitatile de recuperare a pagubelor aduse autoritatii administratie publice.

Din perspectiva considerentelor afirmate de catre Institutia Prefectului fata de HCLMT 16/2015, se impune modificarea acestei hotarari in sensul completarii atat sub aspectul temeiurilor juridice invocate in hotararea mentionata, cat si sub aspectul necesitatii introducerii unui nou articol prin care sa se statueze "raspunderea conform prevederilor Legii 188/1999 rep. privind Statutul functionarilor publici".

Cu toate acestea, fata de inadvertentele afirmate de catre Prefectul Jud. Timis cu privire la HCLMT 16/2015, se impun urmatoarele:

1. Discordant opiniei exprimate de catre Institutia prefectului vizand lipsa motivarii in drept a HCLMT 16/2015, aceasta Hotarare a CLMT indeplineste toate conditiile impuse de legea administratiei publice locale sub aspectul motivarii in drept.

Astfel, HCLMT 16/2015 a fost emisa in virtutea dispozitiilor art 45 din Legea 215/2001 rep., in vederea exercitarii atributiilor consiliului local prevazute la art 36 alin. 2 lit. b si c din Legea 215/2001 rep., si avand in vedere prev. art 14 si 1170 ale Noului Cod Civil.

Prin urmare, avand in vedere dispozitiile legale ale Legii 215/2001 redade mai sus, in special cele ale art. 36 alin. 2 lit c potrivit carora Consiliul Local detine *atribuții privind administrarea domeniului public și privat al comunei, orașului sau municipiului*, in exercitarea acestor prerogative, potrivit dispozitiilor *art 36 alin. 5 lit a si b* din aceeași lege, consiliul local hotărăște cu privire la *darea în administrare, concesionarea sau închirierea bunurilor proprietate publică si privata a comunei, orașului sau municipiului, după caz, precum și a serviciilor publice de interes local, în condițiile legi.*

Cu alte cuvinte, dispozitiile art 36 alin. 2 din Legea 215/2001 rep, reglementeaza atributiile sau prerogativele stabilite prin lege consiliilor locale in calitate de autoritati locale deliberative, iar dispozitiile art 36 alin 3-7 din aceeași lege stabilesc modul de exercitare a acestor atributii, prerogative.

In acest context legislativ, CLMT Timisoara, in virtutea prerogativelor conferite prin dispozitiile, in special, ale art 36 alin. 2 lit c din Legea 215/2001 vizand administrarea domeniului public si privat al mun. Timisoara, exercitand aceste prerogative in acord cu prevederile art 36 alin. 5 lit. a si b din Legea 215/2001 si avand in vedere prevederile Noului Cod Civil mentionate mai sus, in conformitate cu art 45 din Legea 215/2001, CLMT a procedat la adoptarea HCLMT nr 16/2015 care, din perspectiva celor enuntate si discordant opiniei Insitutiei Prefectului Timis, cuprinde temeiurile de drept obligatorii.

De altfel, din cuprinsul adresei nr 3199/2015 emisa de catre Institutia prefectului se poate observa ca argumentatia Institutiei Prefectului expusa in sensul nemotivarii corespunzatoare a HCLMT 16/2015 este construita, in principal, in jurul prevederilor art 36 alin. 2 lit b din legea 215/2001, **fara a se face vreo mentiune cu privire la dispozitiile art 36 alin. 2 lit c din Legea 215/2001 care, de asemenea au fost indicate in cuprinsul HCLMT nr 16/2015 ca temei juridic al adoptarii acestei hotarari.**

Ori, aceasta **omisiunea** fata de indicarea in preambulul HCLMT 16/2015 ca temei juridic a prevederilor art 36 alin. 2 lit. c din Legea 215/2001 rep, reprezentand dispozitiile legale esentiale la adoptarea acestei Hotarari, reflecta o cercetare si analiza lacunara din partea Institutiei Prefectului efectuata cu ocazia exercitarea preogativelor de control de legalitate fata de HCLMT 16/2015.

- In ceea ce priveste faptul ca in cuprinsul HCLMT 16/2015 este redada Legea 287/2011 privind noul Cod Civil, ci nu din 2009, cum este corect, acest aspect nu reprezinta decat o eroare materiala si nu poate echivala cu o nemotivare in drept necorespunzatoare a hotararii mentionata.

- De asemenea, consideram ca, in speta nu pot fi acceptate afirmatiile Institutiei Prefectului in sensul ca prevederile art 14 si 1170 din Noul Cod Civil nu sunt suficiente pentru a permite neincasarea unor creante datorate bugetului local

Asemenea afirmatii nu pot fi acceptate ca pertinente in conditiile in care scopul adoptarii HCLMT 16/2015 nu a constat din neincasarea de sume catre bugetul local, ci **a urmarit exonerarea de la plata obligatiilor accesorii (majorari si penalitati de intarziere) cuprinse in facturile emise in baza contractelor de inchiriere/concesiune, generate in sarcina tertilor contractanti persoane fizice si juridice fara vreo culpa contractuală din partea acestora.**

Cu alte cuvinte, prin HCLMT 16/2015 se exonereaza de la plata de obligatii accesorii persoanele fizice sau juridice in sarcina carora aceste obligatii au fost stabilite ca urmare a derularii unor

relatii contractuale intre acestia si Mun. Timisoara, insa fara sa existe vreo culpa din partea acestora **si fara ca aceasta exonerare sa conduca impiedicarea incasarii acestor sume in conditiile stabilirii atragerii raspunderii conform prevederilor Legii 188/1999 rep.**

De altfel, o asemenea solutie fata de tertii contractanti confera substanta unor principii esentiale evocate in materia dreptului contractual, precum principiul echilibrului contractual, in doctrina si jurisprudenta atat nationala, dar mai ales in cea comunitara, prin prisma unei componente esentiale ale acestui principiu constand din notiunea de "solidarism contractual"

„Solidarismul contractual” presupune, o limitare a efectelor contractului numai la ceea ce reprezinta expresia echilibrului contractual și a proporționalității intereselor părților, ambele expresia suprema a utilitarismului social al contractului. Astfel, din aceasta perspectiva, se afirma ca forța obligatorie ar trebui să fie cenzurată sau limitata in cazurile in care contractul se gaseste dezechilibrat datorita abuzului celui alt contractant sau datorită disproporției generate in mod obiectiv.

In aceasta lumina, prin solidarismul contractual, reprezentand o componenta a principiului echilibrului contractual, se asigura respectarea unui alt principiu fundamental din materia dreptului comun, anume principiul echitatii.

Nu in ultimul rand, solutia adoptata prin HCLMT nr 16/2015 reflecta rezultatul aplicarii in speta a principiului simetriei juridice, in sensul ca, CLMT in calitate de autoritate deliberativa locala care adoptat prin hotarari incheierea contractelor de inchiriere si concesiune, reprezentand acte juridice, in aceeasi calitate poate adopta hotarari vizand modul de executare a acestor contracte.

Totodata, in vederea ca solutia oferita de CLMT prin adoptarea HCLMT 16/2015 exprima continutul dispozitiilor **art 1517 N.C.C.** vizand *neexecutarea obligatiilor ca urmare a conduitei imputabila creditorului* si care dispun, ca *“O parte nu poate invoca neexecutarea obligatiilor celeilalte parti in masura in care neexecutarea este cauzata de propria sa actiune sau omisiune”*.

Afara de considerentul exprimat mai sus, apreciem ca aceste prevederi legale contureaza intocmai principiile din dreptul privat- materia dreptului contractual, enuntate mai sus.

Ori, a pretinde sumele prevazute in Anexa la HCLMT 16/2015 de la tertii contractanti, fara a exista o cupla contractuala din partea acestora, nu numai ca ar reprezenta un gest in dezacord cu prevederile legale si principiile enuntate, insa am fi in situatia in care Mun. Timisoara ar putea fi atrasa sa rapunda contractual, ceea ce ar genera litigii fara sanse de a se obtine hotarari favorabile, implicand costuri ocazionate cu cheltuieli de judecata in sarcina Mun.Timisoara.

Avand in vedere cele evocate,

Avand in vedere adresa Institutiei Prefectului Judetul Timis cu nr 3199/12.02.2015,

Avand in vedere prevederile art. 6 pct. 2 lit d din HG 460/2006 privind punerea in aplicare a unor dispozitii ale Legii 340/2004 privind Institutia Prefectului,

Avand in vedere dispozitiile art. 2 alin. 1 lit. j din Legea 554/2004 privind contenciosului administrativ,

Apreciem ca se impune modificarea HCLMT nr 16/2015 privind exonerarea de la plata obligatiilor accesorii (majorării și penalități de întârziere) cuprinse în facturile emise în baza contractelor de închiriere/concesiune, generate în sarcina terilor contractanți persoane fizice și juridice fără vreo culpă contractuală din partea acestora, corespunzator considerentelor exprimate de catre Institutia Prefectului Judetul Timis, sens in care,

PROPUNEM

1. Modificarea conținutului preambulului HCLMT nr 16/2015 privind exonerarea de la plata obligațiilor accesorii (majorări și penalități de întârziere) cuprinse în facturile emise în baza contractelor de închiriere/concesiune, generate în sarcina terților contractanți persoane fizice și juridice fără vreo culpă contractuală din partea acestora, după cum urmează:

”Având în vedere Referatul nr. IF2014-09676/09.12.2014 promovat de către domnii consilieri locali Sandu Ștefan, Moțiu Simion, Dimeca Radu și Țoancă Radu;

Având în vedere avizele Comisiei pentru studii, prognoze, economie, buget, finanțe, impozite și taxe, Comisiei pentru dezvoltare urbanistică, amenajarea teritoriului și patrimoniu, Comisiei pentru administrarea domeniului public și privat, servicii publice și comerț, regii autonome și societăți comerciale, Comisiei pentru administrație locală, juridică, ordine publică, drepturile omului și probleme ale minorităților, Comisiei pentru cultură, știință, învățământ, sănătate, protecție socială, turism, ecologie, sport și culte din cadrul Consiliului Local al Municipiului Timișoara;

În considerarea prevederilor art. 14, art. 1170 și art. 1517 din Legea nr. 287/2009 privind Noul Cod Civil, precum și a dispozițiilor art. 41 din Carta Drepturilor Fundamentale ale Uniunii Europene;

În conformitate cu prevederile art. 36 alin.2 lit.(b) și (c) din Legea nr. 215/2001 privind administrația publică locală, republicată și modificată;

*Având în vedere dispozițiile **art. 36 alin. 5 lit. a și b din Legea 215/2001,***

În temeiul art.45 din Legea nr. 215/2001 privind administrația publică locală, republicată și modificată;

2. Modificarea dispozitivului HCLMT 16/2015 privind exonerarea de la plata obligațiilor accesorii (majorări și penalități de întârziere) cuprinse în facturile emise în baza contractelor de închiriere/concesiune, generate în sarcina terților contractanți persoane fizice și juridice fără vreo culpă contractuală din partea acestora prin completarea acestuia cu articolul nr. 2 indice 1, având următorul cuprins:

”Efectuarea unei cercetări în condițiile Legii 188/1999 rep., privind Statutul funcționarului public, în vederea stabilirii eventualelor forme de răspundere și, după caz, încasării sumei de 127,150.77 LEI de la funcționarii publici de conducere și sau executie responsabili”.

DIRECTOR EXECUTIV
ADRIAN BODO

Avizat juridic
Consilier juridic
Fer Ionel