**Reglementări privind Monitorizarea Investițiilor Străine Directe în România – Implementare prin OUG 46/2022**

*Dumitru Rusu, Avocat asociat Voicu & Filipescu*

Cu excepția unei scurte explicații în presă din partea directorului SRI privind faptul că rolul acordat de către Guvern către SRI conform OUG 46/2022[[1]](#footnote-1) este parte a implementării unor reglementări europene, ordonanța, intrată în vigoare în 18 aprilie 2022, a fost discretă și fără impact mediatic ori în opinia publică, în mod similar cu directa intrare în vigoare a Regulamentului (UE) 2019/452 – Regulamentul de Monitorizare Investiții Străine Directe.

Am prezentat regulamentul și proiectul de ordonanță de implementare în alt buletin juridic: <https://www.vf.ro/newsletter-october-2020/>.

Ca principiu, considerațiile noastre anterioare rămân valabile (cu câteva completări și suplimentări descrise mai jos), acest mecanism de monitorizare a investițiilor străine directe concurând și suprapunându-se cu mecanismul general pre-existent de monitorizare a investițiilor exercitat de către Consiliul Concurenței și Consiliul Suprem de Apărare a Țării (CSAT) conform Deciziei CSAT nr. 73/2012.

**Aspecte importante aduse de OUG 46/2022:**

* Acest mecanism de monitorizare este exercitat de CEISD – Comisia pentru examinarea investiţiilor străine directe, organism inter-ministerial fără personalitate juridică, aflat în subordinea Guvernului și constituit prin decizia primului ministru (numirea este așteptată în 30 de zile de la OUG 46/2022).
* CEISD este organ deliberativ și de pre-monitorizare, al cărui rol este de a analiza toate intențiile de investiții străine directe și aprobă / aprobă condiționat sau refuză acele investiții străine directe care prezintă posibila amenințare pentru securitatea sau ordinea publică. CEISD are dreptul să ia decizii și să emită avize obligatorii și conforme către Consiliul Concurenței, emitentul formal a deciziilor.
* CEISD va include reprezentanți de la biroul primului ministru, Ministerului Economiei, Ministerului Antreprenoriatului şi Turismului, Ministerului Transporturilor şi Infrastructurii, Ministerului Cercetării, Inovării şi Digitalizării, Ministerului Finanţelor, Ministerului Apărării Naţionale, Ministerului Afacerilor Interne, Ministerului Sănătăţii, Ministerului Afacerilor Externe și Consiliul Concurenței. Consiliul Concurenței asigură secretariatul CEISD și este de asemenea entitatea administrativă care emite deciziile juridice în baza OUG 46/2022 (având în vedere lipsa personalității juridice a CEISD).
* În linii mari, ariile de monitorizare a investițiilor sub mecanismul general se suprapun cu cele din Regulament, având în vedere și caracterul lor general – securitatea națională vs. securitatea sau ordinea publică. E relevant însă de menționat că atât Regulamentul european cât și OUG 46/2022, ca lege locală de implementare, aduc în atenție aspecte noi supuse monitorizării, libertatea și pluralismul presei și accesul la informații sensibile, precum și definiții specifice ale tehnologiilor critice.
* Există și un prag minim de materialitate de 2 millioane euro pentru monitorizarea de către CEISD, dar acest prag poate fi înlăturat în mod discreționar (monitorizarea de către CSAT nu include un prag minim de materialitate).
* Avem de asemenea o definiție mai largă a ce înseamnă investiție nouă în OUG 46/2022, cu referire nu numai la noi investiții „clasice” precum achiziționarea de afaceri și active, dar de asemenea și extinderi ale facilităților existente, lansarea de noi produse și linii de afaceri, diversificarea activității. Va fi dificil de analizat cum va fi implementată, să sperăm în clarificări aduse prin normele de aplicare.
* Mecanismul implică pre-aprobare obligatorie, cu sancțiuni semnificative ca valoare pentru încălcări, i.e. se pot aplica sancțiuni (de către Consiliul Concurenței) cu amenzi de până la 10% din cifra de afaceri globală din anul anterior aplicării sancțiunii. Amenzi între 10 și 50 milioane de lei pot fi aplicate în lipsa unei cifre de afaceri pe anul anterior.
* Există posibilitatea unor analize și intervenții ulterioare – încă neclar dar pare că CEISD are un astfel de rol pentru o intervenție ulterioară (ex-post), cu posibile măsuri protective precum suspendarea drepturilor de vot și vânzări forțate ale participațiilor prin licitații publice. Clarificări ar putea fi aduse prin normele de aplicare.
* OUG 46/2022 exclude în mod formal investițiile de portofoliu ale investitorilor non-EU de la aplicare dar definiția este foarte îngustă, bazată pe două condiții cumulative: (a) dobândirea de valori mobiliare pe pieţele de capital organizate şi reglementate şi (b) care nu permit participarea directă la administrarea societăţii comerciale.
* A doua condiție este foarte sensibilă având în vedere că face referință la posibilitatea de a participa în mod direct la administrarea societăţii comerciale, nu la implicarea efectivă (i.e. dacă investitorul are dreptul / puterea de a nominaliza / influența nominalizarea unor reprezentanți în organele de conducere sau supraveghere și nu numirea / desemnarea efectivă).
* Sunt așteptate norme de aplicare ce urmează să fie emise de Consiliul Concurenței în 60 de zile de la intrarea în vigoare a ordonanței – 18 iunie 2022.
1. Ordonanţa de urgenţă nr. 46/2022 privind măsurile de punere în aplicare a Regulamentului (UE) **2019/452 al Parlamentului European şi al Consiliului din 19 martie 2019 de stabilire a unui cadru pentru examinarea investiţiilor străine directe în Uniune, precum şi pentru modificarea şi completarea Legii concurenţei nr. 21/1996** [↑](#footnote-ref-1)