

PARTICULARITĂȚILE FURNIZĂRII DE CONȚINUT DIGITAL ȘI DE SERVICII DIGITALE, ÎN CONDIȚIILE O.U.G. NR. 141/2021

Lect. univ. dr. *Camelia SPASICI*

Abstract

The supply contract is part of the commercial legal relationship and is governed by Article 1766 of the Civil Code. By its very nature, the supply has a dual purpose: the delivery of a quantity of goods, or the provision of services by a professional to the recipient. The relationship of supply of digital content and digital services has been regulated by GEO 141/2021. In relation to common law, novel concepts such as digital goods, functionality, interoperability, digital integration etc. are analysed. The paper is structured in four sections: 'The supply contract: source of digital content and digital services'; 'Subject matter and scope of the supply of digital content and digital services', 'The trader's compliance obligation. Remedies' and "Contract amendment and termination. Burden of proof".

Keywords: *supply contract, trader and consumer, digital content and digital services, remedies and commercial guarantees.*

Relevant legislation: *Civil code: art. 1766 și 1771, O.U.G. no. 141/2021.*

A. Contractul de furnizare: sursă de conținut digital și de servicii digitale

Contractul de furnizare este acela prin care o parte, denumită furnizor, se obligă să transmită proprietatea asupra unei cantități determinate de bunuri și să le predea, la unul sau mai multe termene ulterioare încheierii contractului ori în mod continuu, sau să presteze anumite servicii, la unul sau mai multe termene ulterioare ori în mod continuu, iar cealaltă parte, denumită beneficiar, se obligă să preia bunurile sau să primească prestarea serviciilor și să plătească prețul lor (art. 1766 C. civ.)¹.

Furnizarea (juridică și economică) are un *obiect dublu*: fie livrarea unei cantități de bunuri, fie prestarea unor servicii, în favoarea beneficiarului („un profesionist

¹ Sediul materiei se regăsește în dispozițiile art. 1766-1771 C. civ.

comerciant, care deține, în condițiile legii, un monopol în livrarea unor bunuri ori prestarea unor servicii”²).

Bunurile ce fac obiectul furnizării sunt *bunuri mobile*. Astfel, potrivit art. 1766 C. civ., obiectul contractului îl constituie „cantități determinate de bunuri” (apreciate în literatura juridică drept „*bunuri de gen*, iar nu bunuri individual determinate”³).

În cazul supus analizei, obiectul este format de conținutul digital și serviciile digitale.

Părțile contractului de furnizare sunt: furnizorul și beneficiarul.

Furnizorul este persoana care se obligă la transmiterea proprietății asupra unei cantități determinate de bunuri și la predarea acestora la unul sau mai multe termene ulterioare încheierii contractului sau la prestarea anumitor servicii la unul sau mai multe termene ulterioare sau în mod continuu [art. 1766 alin. (1) C. civ.].

Beneficiarul este persoana care se obligă să preia bunurile sau să primească serviciile și să plătească prețul acestora.

Beneficiarul poate fi un profesionist sau nu. Atunci când beneficiarul-persoană fizică are și calitatea de „consumator”, acestuia îi sunt aplicabile reglementările din domeniul protecției consumatorilor.

Subiect al raportului de furnizare poate fi și *cărăușul*, persoana care predă bunurile beneficiarului, în numele furnizorului [art. 1767 alin. (3) C. civ.].

Ca orice contract, furnizarea se încheie odată cu îndeplinirea condițiilor esențiale de validitate prevăzute de lege, respectiv de capacitate, consimțământ, obiect, cauză și formă [art. 1179 alin. (1) C. civ.].

Furnizarea este un *contract comercial*. Astfel, contractul de furnizare este folosit frecvent, în relațiile dintre profesioniști, în activitatea specifică întreprinderilor economice⁴.

La prima vedere, contractul de furnizare *ar putea fi calificat* „o varietate a contractului de vânzare”.

Potrivit doctrinei reprezentative, prin particularitățile, *furnizarea este un contract independent* (precum celelalte contracte speciale reglementate distinct de Codul civil)⁵.

În baza art. 1771 C. civ., dispozițiile referitoare la furnizare „se întregesc, în mod corespunzător, cu dispozițiile privitoare la contractul de vânzare” (în măsura în care nu este prevăzută o reglementare specială pentru contractul de furnizare).

² Vezi St. D. Cărpenaru, *Tratat de drept comercial român*, Ed. Universul juridic, București, 2019, p. 484 și urm.

³ Vezi V. Nemeș, G. Fierbințeanu, *Dreptul contractelor civile și comerciale*, Ed. Hamangiu, București, 2020, p. 161.

⁴ Contractul de furnizare este specific raporturilor dintre un producător și furnizorul de materiale și materii prime.

⁵ Operațiunea calificării naturii juridice a contractului de furnizare este *complexă* și, trebuie să cuprindă toate elementele cu valoare de calificare, precum: calitatea părților, obiectul și cauza etc.; vezi și S. Angheni, *Drept comercial. Tratat*, Ed. C.H. Beck, București, 2019, p. 514 și urm.

În calitatea sa de contract numit, furnizarea se supune *regulilor speciale* instituite de Codul civil și, în completare, *regulilor generale contractuale* (art. 1166-1323 C. civ.)⁶.

B. Obiectul și domeniul de aplicare al furnizării de conținut digital și de servicii digitale

Prin O.U.G. nr. 141/2021 au fost reglementate contractele de furnizare de conținut digital și de servicii digitale (denumită, în continuare, „Ordonanță”)⁷.

Reglementările ordonanței contribuie la creșterea mai rapidă a pieței unice digitale, atât în beneficiul consumatorilor, cât și al întreprinderilor și elimină principalele obstacole legate de dreptul contractelor care stau în calea comerțului transfrontalier.

Tot astfel, normele acesteia vor reduce nesiguranța cu care se confruntă întreprinderile și consumatorii din cauza complexității cadrului juridic, astfel consumatorii beneficiind de o protecție mai mare atunci când vor face cumpărături transfrontaliere, în special în mediul online⁸.

Precizăm că, în același context, anterior a fost adoptată O.U.G. nr. 140/2021 privind anumite aspecte referitoare la *contractele de vânzare de bunuri*⁹.

Apariția legislativă a O.U.G. nr. 140/2021 a fost determinată de *evoluția tehnologică actuală* care a condus la o piață din ce în ce mai mare a bunurilor care încorporează conținut digital sau servicii digitale sau sunt interconectate cu acestea, la numărul tot mai mare de astfel de dispozitive și creșterea rapidă a ratei de adopție a acestora de către consumatori¹⁰.

⁶ Anterior adoptării dispozițiilor Codului civil 2009, sub imperiul fostului Cod comercial, erau considerate fapte de comerț și „întreprinderile de furnituri” (art. 3 pct. 5 C. com.). Astfel, în cadrul întreprinderii de furnituri, întreprinzătorul asigură predarea unei cantități de bunuri sau prestarea unor servicii, la anumite termene succesive, în schimbul unui preț stabilit anticipat. În consecință, activitatea întreprinderii era transpusă juridic printr-un instrument numit “contract de furnitură”; vezi I. Schiau, *Drept comercial*, Ed. Hamangiu, București, 2008, p. 5.

⁷ O.U.G. nr. 141/2021 privind unele contracte de furnizare de conținut digital și de servicii digitale a fost publicată în *Monitorul Oficial, Partea I nr. 1248 din 30 decembrie 2021* (și a intrat în vigoare la 9 ianuarie 2022). *Ordonanța transpune în legislația națională prevederile Directivei UE 2019/770 a Parlamentului European și a Consiliului din 20 mai 2019*.

⁸ Cadrul legal general de ordonanță trebuie să ofere certitudine juridică, de natură să crească încrederea consumatorilor și a comercianților.

⁹ O.U.G. nr. 140/2021 a transpus, în plan național, Directiva (UE) 2019/771 privind anumite aspecte referitoare la contractele de vânzare de bunuri (și a intrat în vigoare la 01.01.2022).

¹⁰ Concret, prin O.U.G. 140/2021 s-a stabilit cadrul legal privind contractele de vânzare încheiate între vânzător și consumator, în special norme privind conformitatea bunurilor, măsurile corective în caz de neconformitate, modalitățile de punere în aplicare a respectivelor măsuri corective, precum și garanțiile comerciale în scopul asigurării unui nivel ridicat de protecție a consumatorilor și a bunei funcționări a pieței interne.

În general, sunt reglementate aspecte referitoare la contractele ce au ca obiect furnizarea de conținut digital sau de servicii digitale [art. 1 alin. (1) din Ordonanță].

În special, sunt reglementate trei aspecte referitoare la:

- conformitatea conținutului digital sau a serviciului digital cu contractul;
- măsuri corective în caz de neconformitate sau în caz de nefurnizare (precum și modalitățile de punere în aplicare a acestora);
- modificarea conținutului digital sau a serviciului digital.

Părțile contractului de furnizare sunt:

Comerciantul este orice persoană fizică sau juridică, indiferent dacă este publică sau privată, care, în legătură cu contractele reglementate de prezenta ordonanță de urgență, acționează, inclusiv prin intermediul unei alte persoane care acționează în numele respectivei persoane fizice sau juridice sau în contul acesteia, în scopuri ce țin de activitatea comercială, industrială, artizanală sau profesională a persoanei respective; [art. 2 alin. (2) din Ordonanță].

Consumatorul este orice persoană fizică care, în legătură cu contractele reglementate de prezenta ordonanță de urgență, acționează în scopuri care se află în afara activității sale comerciale, industriale, artizanale sau profesionale;

În sensul ordonanței, sunt *bunuri cu elemente digitale* orice obiect corporal mobil care încorporează un conținut digital¹¹ sau un serviciu digital¹² sau este interconectat cu acestea, astfel încât, în absența respectivului conținut digital sau serviciu digital, bunurile nu și-ar putea îndeplini funcțiile [art. 2 alin. (1) din Ordonanță].

Conținutului digital sau a serviciului digital trebuie să ofere: funcționalitate, interoperativitate și integrare, fixate pe un suport durabil¹³.

Funcționalitatea este capacitatea conținutului digital sau a serviciului digital de a își îndeplini funcțiile, având în vedere scopul său.

Interoperabilitatea este capacitatea conținutului digital sau serviciului digital de a funcționa cu componente hardware sau software diferite de cele care sunt utilizate în mod normal pentru conținutul digital sau serviciile digitale de același tip;

Integrarea constă în crearea unei legături între conținutul digital sau un serviciu digital și componentele mediului digital al consumatorului și încorporarea conținutului digital sau a serviciului digital în acestea, în așa fel încât conținutul digital

¹¹ Potrivit ordonanței, *conținutul digital* cuprinde date, produse și furnizate în format digital [art. 2 alin. (5) din Ordonanță].

¹² *Serviciu digital* este „un serviciu ce prezintă una dintre următoarele caracteristici: a) permite consumatorului crearea, prelucrarea, stocarea sau accesarea datelor în format digital; b) permite schimbul de date în format digital încărcate sau create de consumator sau de alți utilizatori ai serviciului respectiv sau orice altă interacțiune cu aceste date” [art. 2 alin. (13) din Ordonanță].

¹³ În accepțiunea ordonanței, prin *suport durabil* se înțelege orice instrument care permite consumatorului sau comerciantului să stocheze informații care îi sunt adresate personal, într-un mod accesibil pentru referințe ulterioare, pentru o perioadă adecvată scopului informațiilor și care permite reproducerea neschimbată a informațiilor stocate [art. 2 alin. (14) din Ordonanță].

sau serviciul digital să poată fi utilizat în conformitate cu cerințele de conformitate prevăzute de prezenta ordonanță de urgență; [art. 2 alin. (9) din Ordonanță].

Potrivit art. 3 alin. (1) din Ordonanță, domeniul de aplicare al reglementării cuprinde patru situații:

- contractele în care comerciantul furnizează sau se angajează să furnizeze consumatorului conținut digital sau un serviciu digital, iar consumatorul plătește sau se angajează să plătească un preț;

- cazul în care comerciantul furnizează sau se angajează să furnizeze consumatorului conținut digital sau un serviciu digital, iar consumatorul furnizează sau se angajează să furnizeze comerciantului date cu caracter personal (ca regulă¹⁴);

- cazul în care conținutul digital sau serviciul digital este dezvoltat în conformitate cu specificațiile consumatorului;

- suportului material (ca regulă) care servește exclusiv ca suport al conținutului digital.

Potrivit art. 3 alin. (2) din Ordonanță, *nu sunt aplicabile reglementării*, următoarele 9 situații:

- conținutul digital sau serviciile digitale încorporate în bunuri sau interconectate cu acestea și furnizate împreună cu bunurile în temeiul unui *contract de vânzare* referitor la bunurile respective, indiferent dacă conținutul digital sau serviciul digital respectiv este furnizat de către vânzător sau de către un terț¹⁵;

- furnizarea de *alte servicii decât serviciile digitale*, indiferent dacă comerciantul folosește formate sau mijloace digitale pentru a genera rezultatul serviciului sau pentru a-l livra sau transmite către consumator;

- *serviciile de comunicații electronice*, cu excepția serviciilor de comunicații interpersonale care nu se bazează pe numere;

- *asistența medicală*;

- *serviciile de jocuri de noroc*, și anume orice serviciu care presupune o miză cu valoare pecuniară în jocuri de noroc¹⁶;

- *serviciile financiare*;

- *software-ul oferit de comerciant* în baza unei licențe libere și cu sursă deschisă, atunci când consumatorul nu plătește un preț, iar datele cu caracter personal

¹⁴ Face excepție cazul în care datele cu caracter personal furnizate de consumator sunt *prelucrate exclusiv de către comerciant* pentru furnizarea conținutului digital sau a serviciului digital în conformitate cu prezenta ordonanță de urgență, sau pentru a-i permite comerciantului să respecte cerințele legale la care este supus, iar acesta nu prelucrează aceste date în niciun alt scop.

¹⁵ În situația în care există îndoieli că furnizarea unui conținut digital sau a unui serviciu digital încorporat sau interconectat face sau nu parte din contractul de vânzare, conținutul digital sau serviciul digital *se prezumă a fi acoperit de contractul de vânzare* [art. 3 alin. (3) din Ordonanță].

¹⁶ Inclusiv în cele cu un element de abilitate, cum ar fi loteriile, jocurile de cazinou, jocurile de poker și pariurile, care se desfășoară pe cale electronică sau cu ajutorul oricărui alt tip de tehnologie care facilitează comunicarea și la solicitarea individuală a destinatarului unor astfel de servicii [art. 3 alin (2) lit. f) din Ordonanță].

furnizate de consumator sunt prelucrate exclusiv de comerciant pentru a îmbunătăți securitatea, compatibilitatea sau interoperabilitatea respectivului software specific;

- furnizarea de conținut digital atunci când acesta este *pus la dispoziția publicului larg* altfel decât prin transmisia semnalului ca parte a unui spectacol sau eveniment, cum ar fi proiecțiile cinematografice digitale;

- conținutul digital furnizat pentru *reutilizarea informațiilor* din instituțiile publice.

C. Obligația de conformitate a comerciantului. Măsuri corective

Potrivit art. 4 alin. (1) din Ordonanță, comerciantul trebuie să furnizeze conținutul digital sau serviciul digital, fără întârzieri nejustificate, după încheierea contractului.

Se consideră „ca fiind o neconformitate a conținutului digital sau a serviciului digital orice neconformitate cauzată de integrarea incorectă a conținutului digital sau a serviciului digital în mediul digital al consumatorului” (art. 8 din Ordonanță), *dacă este îndeplinită* una din următoarele condiții:

- conținutul digital sau serviciul digital a fost integrat de comerciant sau sub răspunderea acestuia;

- conținutul digital sau serviciul digital a fost destinat să fie integrat de consumator, iar integrarea incorectă s-a datorat unor deficiențe în instrucțiunile de integrare furnizate de comerciant.

Potrivit ordonanței, *comerciantul își îndeplinește obligația de furnizare* atunci când:

- conținutul digital sau orice mijloc adecvat pentru accesarea sau descărcarea conținutului digital devine disponibil sau accesibil pentru consumator sau pentru un echipament fizic sau virtual ales de consumator în acest scop;

- serviciul digital devine accesibil pentru consumator sau pentru un echipament fizic sau virtual, ales de consumator în acest scop.

Comerciantul trebuie să furnizeze consumatorului produsul cu conținut digital sau un serviciu digital care îndeplinește cerințele subiective și obiective de conformitate¹⁷.

Sunt respectate *cerințele subiective de conformitate* atunci când:

- se respectă descrierea, cantitatea și calitatea și deține funcționalitatea, compatibilitatea, interoperabilitatea și alte caracteristici prevăzute în contract;

¹⁷ „Conformitatea produsului” (din dreptul consumației) corespunde, în dreptul comun, condițiilor generale de validitate ale obiectului actului juridic civil, vezi C.T. Ungureanu, *Drept civil. Partea generală. Persoanele*, Ed. Hamangiu, București, 2016, p. 156 și urm.; V. Slavu, *Drept civil. Teoria generală. Subiectele de drept civil*, Ed. Hamangiu, București, 2017, p. 134.

- produsul corespunde scopului special pentru care consumatorul îl solicită, pe care consumatorul l-a adus la cunoștința comerciantului cel târziu în momentul încheierii contractului și pe care comerciantul l-a acceptat;

- produsul este furnizat împreună cu toate accesoriile, toate instrucțiunile, inclusiv de instalare, și cu toate serviciile de asistență pentru clienți, conform contractului;

- produsul este furnizat cu actualizări conform dispozițiilor contractului.

Sunt respectate *cerințele obiective de conformitate* (în plus față de cele subiective) atunci când produsul:

- *corespunde scopurilor* pentru care s-ar utiliza în mod normal conținut digital sau serviciile digitale de același tip, ținând seama, dacă este cazul, de prevederile legale în vigoare, de standarde tehnice sau, în absența unor astfel de standarde tehnice, de coduri de conduită aplicabile în domeniu și specifice sectorului;

- *respectă cantitatea și deține calitățile și caracteristicile de performanță*, inclusiv în materie de funcționalitate, compatibilitate, accesibilitate, continuitate și securitate, care sunt normale pentru conținutul digital sau serviciile digitale de același tip¹⁸;

- este furnizat împreună cu orice accesorii și instrucțiuni pe care consumatorul se poate aștepta în mod rezonabil să le primească;

- este în conformitate cu orice versiune de testare sau prezentare a conținutului digital sau a serviciului digital pusă la dispoziție de comerciant înainte de încheierea contractului¹⁹.

Potrivit art. 7 alin. (3) din Ordonanță, comerciantul trebuie asigure și *informarea consumatorului* cu privire la faptul că îi sunt furnizate actualizări, *pe parcursul perioadei în care*:

- conținutul digital sau serviciul digital trebuie să fie furnizat conform contractului, atunci când contractul prevede furnizarea continuă pe parcursul unei anumite perioade;

- consumatorul se poate aștepta în mod rezonabil la aceasta, având în vedere tipul și scopul conținutului digital sau al serviciului digital și ținând seama de circumstanțele și natura contractului, atunci când contractul prevede un singur act de furnizare sau o serie de acte de furnizare individuale.

În schimb, *comerciantul nu răspunde pentru nicio neconformitate cauzată exclusiv de lipsa actualizării relevante*, atunci când:

¹⁸ La care consumatorul se poate aștepta în mod rezonabil, având în vedere natura conținutului digital sau a serviciului digital și ținând seama de orice declarație publică făcută de comerciant sau în numele acestuia sau de alte persoane din etapele anterioare ale lanțului de tranzacții, mai ales în anunțuri publicitare sau pe etichetă [art. 7 alin. (2) din Ordonanță].

¹⁹ Potrivit art. 7 alin. (2) din Ordonanță, *comerciantul nu este ținut să respecte declarațiile publice*, în cel puțin una din *trei situații*: comerciantul nu cunoștea și nu ar fi putut, în mod rezonabil, să cunoască declarația publică în cauză; până la momentul încheierii contractului, declarația publică a fost rectificată în același mod sau într-un mod similar celui în care a fost făcută; decizia de a achiziționa conținutul digital sau serviciul digital nu ar fi putut fi influențată de declarația publică.

- comerciantul a informat consumatorul cu privire la disponibilitatea actualizării și la consecințele neinstalării acesteia de către consumator;
- neinstalarea sau instalarea incorectă a actualizării de către consumator nu a fost cauzată de existența unor deficiențe în instrucțiunile de instalare furnizate de comerciant.

În cadrul „măsurilor corective”, în caz de nefurnizare, dacă comerciantul nu furnizează conținutul digital sau serviciul digital, consumatorul trebuie să solicite comerciantului furnizarea conținutul digital sau serviciul digital [art. 12 alin. (1) din Ordonanță].

În cazul de mai sus, nefurnizarea conținutul digital sau serviciul digital fără întârzieri nejustificate sau într-un termen suplimentar, dă *dreptul consumatorului să înceteze contractul*.

Ca excepție, consumatorul are dreptul să *înceteze imediat contractul*, atunci când:

- comerciantul a declarat că nu va furniza conținutul digital sau serviciul digital sau acest lucru reiese clar din circumstanțe;
- consumatorul și comerciantul au convenit că pentru consumator este esențială furnizarea la o anumită dată sau acest lucru reiese în mod clar din circumstanțele care însoțesc încheierea contractului, iar furnizorul nu furnizează conținutul digital sau serviciul digital până la sau la data respectivă.

Potrivit art. 13 alin. (1) din Ordonanță, în caz de neconformitate, consumatorul are *dreptul la aducerea în conformitate* a conținutului digital sau a serviciului digital, la o reducere proporțională a prețului sau la încetarea contractului în condițiile prevăzute în prezentul articol.

Face excepție (la situația de mai sus), cazul în care acest lucru ar fi imposibil sau ar impune comerciantului costuri care ar fi disproporționate, luând în considerare toate circumstanțele, inclusiv: valoarea conținutului digital sau a serviciului digital în cazul în care nu ar fi existat neconformitatea sau gravitatea neconformității.

În caz de producere a produsului neconform, comerciantul trebuie să aducă conținutul digital sau serviciul digital în conformitate, într-o perioadă *de timp rezonabilă care nu poate depăși 15 zile calendaristice* din momentul în care vânzătorul a fost informat de către consumator cu privire la neconformitate și care este stabilit de comun acord, în scris, între vânzător și consumator, fără costuri și fără vreun inconvenient semnificativ pentru consumator, ținând seama de natura conținutului digital sau a serviciului digital și de scopul pentru care consumatorul a solicitat conținutul digital sau serviciul digital [art. 13 alin. (3) din Ordonanță].

Potrivit art. 13 alin. (4) din Ordonanță, consumatorul are dreptul fie la *reducerea proporțională a prețului*²⁰, în cazul în care conținutul digital sau serviciul digital este

²⁰ De precizat că, *reducerea de preț este proporțională cu diminuarea valorii conținutului digital sau a serviciului digital furnizat consumatorului în comparație cu valoarea pe care conținutul digital sau serviciul digital ar avea-o dacă ar fi în conformitate* [art. 13 alin. (5) din Ordonanță].

furnizat în schimbul plății unui preț, fie la *încetarea contractului*, în oricare dintre următoarele cazuri:

- măsura corectivă pentru aducerea în conformitate a conținutului digital sau a serviciului digital este imposibilă sau disproporționată;
- comerciantul nu a adus în conformitate conținutul digital sau serviciul digital;
- se constată o neconformitate, în pofida încercării comerciantului de a aduce conținutul digital sau serviciul digital în conformitate;
- neconformitatea este de o asemenea gravitate încât justifică o reducere imediată de preț sau încetarea imediată a contractului;
- comerciantul a declarat că nu va aduce conținutul digital sau serviciul digital în conformitate, ori acest lucru reiese clar din circumstanțele cazului.

Atunci când contractul prevede că furnizarea conținutului digital sau a serviciului digital se face pe parcursul unei anumite perioade în schimbul plății unui preț, reducerea de preț se aplică pentru perioada în care conținutul digital sau serviciul digital nu a fost în conformitate.

De observat că, atunci când conținutul digital sau serviciul digital este furnizat în schimbul plății unui preț, consumatorul are dreptul de a obține încetarea contractului *numai dacă neconformitatea nu este minoră* [art. 13 alin. (7) din Ordonanță]²¹.

Potrivit art. 13 alin. (9) din ordonanță, consumatorul are dreptul de a *suspenda plata unei părți restante* din prețul conținutului sau serviciului digital sau a unei părți a acesteia până la aducerea în conformitate de către comerciant a conținutului digital sau a serviciului digital²².

D. Modificarea și încetarea contractului. Sarcina probei

În timpul derulării contractului, *comerciantul poate modifica conținutul digital sau serviciul digital*, pentru a menține în conformitate conținutul digital sau serviciul digital [art. 18 alin. (1) din Ordonanță], dacă sunt îndeplinite cumulativ *următoarele condiții*:

- contractul permite o astfel de modificare și prevede o justificare valabilă pentru aceasta;
- modificarea se realizează fără costuri suplimentare pentru consumator;
- consumatorul este informat în mod clar și ușor de înțeles cu privire la modificare;

²¹ Sarcina probei cu privire la *caracterul minor al neconformității revine comerciantului* [art. 13 alin. (8) din Ordonanță].

²² *Cu condiția ca plata suspendată să nu fie aferentă unui conținut digital sau serviciu digital deja furnizat de către comerciant și care a fost conform.*

- consumatorul este informat cu suficient timp în prealabil, pe un suport durabil, cu privire la caracteristicile și data modificării și la dreptul de a înceta contractul în conformitate.

În schimb, *consumatorul are dreptul de a înceta contractul* dacă modificarea are un *impact negativ* asupra accesului consumatorului la conținutul digital sau la serviciul digital sau asupra utilizării acestuia de către consumator, cu excepția cazului în care un astfel de impact negativ este minor [art. 18 alin. (2) din Ordonanță]²³.

Consumatorul își exercită dreptul de a înceta contractul printr-o *declarație către comerciant* prin care își exprimă decizia de a înceta contractul [art. 14 alin. (1) din Ordonanță].

Contractul încetează la data la care consumatorul transmite declarația către comerciant.

Ca *regulă*, la încetarea contractului, comerciantul rambursează consumatorului toate sumele plătite în temeiul contractului.

Ca excepție, în cazurile în care contractul prevede furnizarea conținutului digital sau a serviciului digital în schimbul plății unui preț și pentru o anumită perioadă, iar conținutul digital sau serviciul digital a fost în conformitate pe parcursul unei perioade anterioare datei încetării contractului, *comerciantul rambursează consumatorului numai cota-parte din prețul plătit*²⁴.

În schimb, *consumatorul are dreptul de a recupera respectivul conținut digital* fără costuri și fără impedimente din partea comerciantului, într-un termen rezonabil care nu poate depăși 15 zile calendaristice de la data cererii, într-un format utilizat în mod curent și care poate fi citit automat. [art. 15 alin. (6) din Ordonanță].

La încetarea contractului, *consumatorul are următoarele obligații* [art. 16 alin. (1)-(3) din Ordonanță]:

- consumatorul se trebuie să se abțină de la a utiliza conținutul digital sau serviciul digital și de la a-l pune la dispoziție terților, după încetarea contractului;
- atunci când conținutul digital a fost furnizat pe un suport material, consumatorul, la cererea și pe cheltuiala comerciantului, îi trebuie să returneze acestuia suportul material, fără întârzieri nejustificate;
- dacă comerciantul hotărăște să solicite restituirea suportului material, această solicitare se efectuează în termen de 14 zile de la data la care comerciantul este informat cu privire la decizia consumatorului de a înceta contractul.

²³ În cazul de mai sus, *consumatorul are dreptul să înceteze contractul fără costuri*, în termen de 30 de zile de la primirea informațiilor sau din momentul în care conținutul digital sau serviciul digital a fost modificat de către comerciant, oricare dintre acestea intervine mai târziu [art. 18 alin. (3) din Ordonanță].

²⁴ Prețul plătit de comerciant, corespunde perioadei în care conținutul digital sau serviciul digital nu a fost în conformitate, precum și orice parte din prețul plătit de consumator în avans pentru perioada rămasă din durata contractului, care ar fi urmat să se deruleze dacă contractul nu ar fi încetat [art. 15 alin. (2) din Ordonanță].

În schimb, consumatorul *nu este obligat să plătească* pentru utilizarea conținutului digital sau a serviciului digital în perioada anterioară încetării contractului și în care conținutul digital sau serviciul digital nu a fost în conformitate [art. 16 alin. (4) din Ordonanță].

Orice *rambursare pe care comerciantul o datorează consumatorului* ca urmare a unei reduceri de preț sau a încetării contractului este efectuată fără întârzieri nejustificate și, în orice caz, în termen de 14 zile de la data la care comerciantul este informat cu privire la decizia consumatorului de a invoca dreptul la reducerea prețului sau dreptul său de a înceta contractul [art. 17 alin. (1) din Ordonanță].

Rambursarea se efectuează utilizând *aceleași mijloace de plată* pe care le-a utilizat consumatorul pentru plata conținutului digital sau a serviciului digital, cu excepția cazului în care consumatorul și-a dat acordul expres pentru utilizarea altor mijloace de plată și cu condiția ca rambursarea să nu implice plata unor comisioane de către consumator²⁵.

În cadrul *dreptului de regres*, în cazul în care comerciantul răspunde față de consumator pentru un caz de nefurnizare a conținutului digital sau a serviciului digital sau pentru o neconformitate care rezultă dintr-un act sau o omisiune a unei persoane în etapele anterioare ale lanțului de tranzații, *comerciantul are dreptul de a se îndrepta împotriva persoanei sau a persoanelor cărora le revine răspunderea din lanțul de tranzații comerciale* [art. 19 alin. (1) din Ordonanță].

Orice *garanție comercială*²⁶ dă naștere unei obligații juridice pentru garant în condițiile stabilite în certificatul de garanție comercială și în anunțurile publicitare asociate, disponibile în momentul sau anterior încheierii contractului²⁷.

În cazul în care condițiile prevăzute în certificatul de garanție comercială sunt *mai puțin avantajoase pentru consumator* decât cele prevăzute în anunțurile publicitare asociate, garanția comercială dă naștere unei obligații juridice în condițiile stabilite în publicitatea privind garanția comercială.

Excepție face cazul în care, înainte de încheierea contractului, anunțurile publicitare asociate au fost corectate în același mod sau într-un mod comparabil celui în care au fost făcute [art. 20 alin. (2) din Ordonanță].

²⁵ În caz de rambursare, comerciantul nu îi poate impune consumatorului niciun fel de comisioane [art. 17 alin. (3) din Ordonanță].

²⁶ Garanția comercială datorată de garant produce *aceleași efecte ca și garanția pentru vicii ascunse* din dreptul comun; vezi Fr. Terre, Ph. Simler, Yv. Lequette, *Droit civil. Les obligations*, Dalloz, 2013, p. 280 și urm.

²⁷ În sensul ordonanței prin *garanție comercială* se înțelege orice angajament voluntar al comerciantului față de consumator, fără solicitarea unor costuri suplimentare, prevăzut în certificatul de garanție sau în publicitatea relevantă disponibilă în momentul sau înaintea încheierii contractului, în plus față de obligația legală privind răspunderea comerciantului pentru conformitatea conținutului digital sau a serviciului digital [art. 2 alin. (8) din Ordonanță].

Certificatul de garanție comercială trebuie să conțină următoarele informații:

- o declarație clară prin care se specifică că obligația legală privind răspunderea comerciantului pentru conformitatea conținutului digital sau a serviciului digital nu este afectată de garanția comercială;

- numele și adresa garantului;

- procedura pe care trebuie să o urmeze consumatorul pentru a beneficia de garanția comercială;

- indicarea conținutului digital și/sau a serviciilor digitale cărora li se aplică garanția comercială;

- condițiile garanției comerciale.

Sarcina probei cu privire la furnizarea conținutului digital sau a serviciului digital în conformitate cu art. 4 revine *comerciantului* [art. 11 alin. (1) din Ordonanță]²⁸.

Sarcina probei cu privire la conformitate la momentul furnizării conținutului digital sau a serviciului digital furnizat îi revine comerciantului în cazul unei neconformități care este constatată în termen de un an de la momentul furnizării conținutului digital sau a serviciului digital.

Sarcina probei cu privire la conformitatea conținutului digital sau a serviciului digital pe parcursul perioadei în care conținutul digital sau serviciul digital trebuie să fie furnizat conform contractului îi revine comerciantului în cazul unei neconformități care apare pe parcursul perioadei respective.

Ca excepție, dispozițiile de mai sus nu se aplică în cazul în care comerciantul demonstrează că mediul digital al consumatorului *nu este compatibil cu cerințele tehnice* ale conținutului digital sau ale serviciului digital, iar comerciantul a informat consumatorul cu privire la aceste cerințe, în mod clar și ușor de înțeles, înainte de încheierea contractului.

În concluzie,

Evoluția tehnologică actuală a condus la o piață mare a bunurilor care încorporează conținut digital sau servicii digitale sau sunt interconectate cu acestea și implicit, la creșterea rapidă a ratei de adoptare a acestora, de către consumatori.

O.U.G. nr. 141/2021 reglementează raporturile *speciale* ale furnizării de conținut digital și de servicii digitale, sub trei aspecte speciale: conformitatea conținutului digital sau a serviciului digital cu contractul; măsuri corective în caz de neconformitate sau în caz de nefurnizare și modalitățile de punere în aplicare a acestora.

În temeiul dispozițiilor speciale, furnizarea de conținut digital sau a serviciului digital se califică drept o *varietate a contractului de furnizare* (reglementat de art. 1766 și urm. C. civ.).

²⁸ Potrivit art. 249 C. proc. civ., ca regulă, „cel care face o susținere în cursul procesului trebuie să o dovedească”. Pentru evoluție, vezi și V.M. Ciobanu, *Tratat teoretic și practic de procedură civilă*, București, 1997, pp. 155-156.

Potrivit art. 1177 C. civ., dispozițiile speciale ale contractului de furnizare de conținut digital și de servicii digitale au prioritate și în raport cu cele pertinente ale Codul civil.

Bibliografie

- Angheni S., *Drept comercial. Tratat*, Ed. C.H. Beck, București, 2019;
- Cărpenaru St. D., *Tratat de drept comercial român*, Ed. Universul juridic, București, 2019;
- Ciobanu V.M., *Tratat teoretic și practic de procedură civilă*, București, 1997;
- Nemeș V., Fierbințeanu G., *Dreptul contractelor civile și comerciale*, Ed. Hamangiu, București, 2020;
- Schiau I., *Drept comercial*, Ed. Hamangiu, București, 2008;
- Slavu V., *Drept civil. Teoria generală. Subiectele de drept civil*, Ed. Hamangiu, București, 2017;
- Terre Fr., Simler Ph., Lequette Yv., *Droit civil. Les obligations*, Dalloz, 2013;
- Ungureanu C.T., *Drept civil. Partea generală. Persoanele*, București, Ed. Hamangiu, 2016.