

ROMÂNIA



CONSILIUL SUPERIOR AL MAGISTRATURII

SECȚIA PENTRU PROCURORI

HOTĂRÂREA nr. 728

din 29 noiembrie 2016

Prin nota nr. 24806/DRUO/25507/ST/2016, Direcția resurse umane și organizare a înaintat Secției pentru procurori a Consiliului Superior al Magistraturii punctul de vedere privind analiza condițiilor legale pentru numirea doamnei **RADMACHER CARMEN NELA** în funcția de prim procuror militar adjunct la Parchetul Militar de pe lângă Tribunalul Militar Cluj.

Prin cererea din data de 21 noiembrie 2016, adresată Consiliului Superior al Magistraturii, doamna procuror Radmacher Carmen Nela a solicitat declanșarea procedurii privind verificarea îndeplinirii condițiilor legale pentru dobândirea calității de ofițer în activitate, totodată solicitând amânarea analizării îndeplinirii condițiilor legale pentru numirea în funcția de conducere și implicit amânarea numirii în funcția de conducere până la definitivarea procedurii de activare ca ofițer în cadrul Ministerului Apărării Naționale.

Analizând nota direcției de specialitate și cererea formulată, Secția pentru procurori a Consiliului Superior al Magistraturii reține următoarele:

Prin Hotărârea nr. 870/15.09.2015 a Plenului Consiliului Superior al Magistraturii s-a dispus organizarea concursului sau examenului pentru numirea în funcții de conducere a judecătorilor și procurorilor la curți de apel, tribunale și judecătoria, precum și la parchetele de pe lângă acestea, în perioada 18 septembrie – 16 decembrie 2015.

La parchete, au fost scoase la acest concurs un număr de 116 posturi vacante de conducere, printre care și postul de prim-procuror militar adjunct de la Parchetul Militar de pe lângă Tribunalul Militar Cluj.

Doamna Radmacher Carmen Nela s-a înscris la acest concurs, candidând pentru funcția de prim-procuror militar adjunct la Parchetul Militar de pe lângă Tribunalul Militar Cluj. La data înscrierii candidata deținea funcția de prim-procuror la Parchetul de pe lângă Judecătoria Năsăud, iar în prezent își desfășoară activitatea la Parchetul de pe lângă Curtea de Apel Pitești, ca urmare a promovării în funcție de execuție.

Cu privire la participarea doamnei procuror Radmacher Carmen Nela la concursul sau examenul pentru numirea în funcția de conducere de prim-procuror militar adjunct la Parchetul Militar de pe lângă Tribunalul Militar Cluj, Secția pentru procurori reține că prin Hotărârea nr. 5/15.10.2015 a Comisiei de organizare a fost respinsă cererea de înscriere a doamnei procuror pentru lipsa calității de ofițer militar activ

Doamna procuror Radmacher Carmen Nela a contestat hotărârea sus-menționată a Comisiei de organizare, iar prin Hotărârea nr. 546/21.10.2015 a Secției pentru procurori a fost respinsă contestația, fiind menținută hotărârea comisiei de organizare. Prin Hotărârea nr. 1079/27.10.2015 a Plenului Consiliului Superior al Magistraturii a fost respinsă contestația formulată împotriva hotărârii Secției pentru procurori.

Ulterior, doamna procuror Radmacher Carmen Nela a contestat Hotărârea nr. 1079/27.10.2015 a Plenului Consiliului Superior al Magistraturii la Înalta Curte de Casație și Justiție-Secția de contencios administrativ și fiscal, efectul contestației fiind suspendarea executării hotărârilor Consiliului Superior al Magistraturii, situație care i-a permis magistratului în cauză participarea la concurs.

După susținerea celor trei probe de concurs, doamna procuror Radmacher Carmen Nela a obținut media 8,46, iar ulterior, prin Hotărârea nr. 1348/17.12.2015 a Plenului Consiliului Superior al Magistraturii fiind dispusă validarea rezultatelor

concursului cu excepția rezultatului obținut de doamna procuror Radmacher Carmen Nela, în cazul căreia a fost dispusă amânarea validării până la soluționarea contestației de către Înalta Curte de Casație și Justiție.

Prin Decizia nr.1951/16.06.2016 pronunțată de Înalta Curte de Casație și Justiție a fost admisă contestația și s-a constatat, cu efect retroactiv, că doamna procuror Radmacher Carmen Nela a îndeplinit condițiile de participare la concurs.

În expunerea motivelor care au stat la baza pronunțării Deciziei nr. 1951/16.06.2016 de către Înalta Curte de Casație și Justiție se reține că dispozițiile art. 49 din Legea 303/2004 privind statutul judecătorilor și procurorilor, republicată, cu modificările și completările ulterioare, nu stipulează că la înscrierea la un concurs pentru ocuparea unei funcții de conducere de procuror militar, candidatul la funcția respectivă trebuie să aibă calitatea de militar sau ofițer activ la data înscrierii.

Instanța supremă a apreciat că pentru obținerea calității de candidat la concursul respectiv, petenta contestatoare nu trebuia să dețină calitatea de militar sau ofițer activ, cerință care trebuia însă îndeplinită, în cazul promovării concursului respectiv, atunci când s-ar fi pus problema numirii sale în funcția pentru care a concurat.

Înalta Curte de Casație și Justiție a mai reținut faptul că la art. 32 alin. (1) din Legea 303/2004 privind statutul judecătorilor și procurorilor, republicată, cu modificările și completările ulterioare, se prevede în mod expres că dobândirea calității de ofițer activ în cadrul Ministerului Apărării Naționale este o condiție obligatorie pentru numirea ca judecător militar sau procuror militar, iar nu anterior procedurii de numire în aceste funcții.

În concluzie, instanța supremă a constatat că petenta contestatoare îndeplinea condițiile legale pentru participarea la concursul organizat în perioada 18 septembrie 2015 – 16 decembrie 2015 și, în consecință, a anulat actele administrative atacate ca fiind nelegale și netemeinice.

Prin Hotărârea nr. 776/28.06.2016 a Plenului Consiliului Superior al Magistraturii s-a luat act de decizia instanței supreme și a fost dispusă menținerea amânării validării rezultatului până la dobândirea calității de ofițer militar activ, iar în ședința din data de 28.06.2016 a Secției pentru procurori s-a dispus amânarea discutării

condițiilor de numire a doamnei procuror Radmacher Carmen Nela în funcția de prim-procuror militar adjunct la Parchetul Militar de pe lângă Tribunalul Militar Cluj, până la definitivarea procedurii de activare a acesteia ca ofițer în cadrul Ministerului Apărării Naționale.

Doamna procuror Radmacher Carmen Nela a constatat Hotărârea nr. 776/28.06.2016 a Plenului Consiliului Superior al Magistraturii prin care s-a menținut amânarea validării rezultatului, iar prin Decizia nr. 2597/13.10.2016 pronunțată de Înalta Curte de Casație și Justiție- Secția de contencios administrativ și fiscal a fost dispusă respingerea ca nefondată a contestației formulate împotriva hotărârii sus-amintite a Plenului privind menținerea amânării validării rezultatului.

Referitor la demersurile efectuate pentru dobândirea calității de ofițer militar activ în cadrul Ministerului Apărării Naționale de către doamna procuror Radmacher Carmen Nela, Secția pentru procurori reține că prin adresa nr. 24805/13.07.2016 a Consiliului Superior al Magistraturii, s-a solicitat Secției parchetelor militare din cadrul Parchetului de pe lângă Înalta Curte de Casație și Justiție să dispună toate măsurile necesare în vederea declanșării procedurii de verificare a îndeplinirii condițiilor legale pentru dobândirea calității de ofițer militar activ de către magistratul în cauză.

În sprijinul solicitării au fost invocate dispozițiile art. 2-4 cu referire la art. 6 alin. (3) din Regulamentul comun privind numirea ca judecător sau procuror militar, transferul de la instanțele sau parchetele civile la instanțele ori parchetele militare, precum și acordarea gradelor militare și înaintarea în grad a judecătorilor și procurorilor militari, aprobat prin Hotărârea nr. 176/2014 a Plenului Consiliului Superior al Magistraturii.

Prin adresa nr. 3974/VI/1/2016, Secția parchetelor militare din cadrul Parchetului de pe lângă Înalta Curte de Casație și Justiție a precizat că în cazul doamnei procuror Radmacher Carmen Nela nu este aplicabilă procedura de eliberare a avizului conform privind îndeplinirea condițiilor legale pentru dobândirea calității de ofițer activ, reglementată de Regulamentul comun, întrucât dispozițiile Regulamentului amintit se referă doar la numirea sau transferul în funcții de execuție, ocuparea funcțiilor de conducere fiind dictinct prevăzută de Capitolul V din Legea nr. 303/2004.

Din cuprinsul adresei mai sus amintite, Secția pentru procurori mai reține că în luna aprilie 2015 doamna Radmacher Carmen Nela a solicitat transferul din funcția de procuror civil în procuror militar, solicitanta fiind declarată admisă la evaluarea psihologică în data de 26 mai 2015, însă ulterior nu s-a prezentat la examinarea medicală. În aceste condiții, la data de 13 noiembrie 2015, Secția parchetelor militare a comunicat Consiliului Superior al Magistraturii imposibilitatea eliberării avizului conform de către Ministerul Apărării Naționale, privind îndeplinirea condițiilor legale pentru dobândirea calității de ofițer în activitate.

Prin Hotărârea nr. 379/07.06.2016, Secția pentru procurori a Consiliului Superior al Magistraturii a respins cererea de transfer, având în vedere motivele mai sus menționate.

Totodată, Secția pentru procurori reține că Direcția legislație, documentare și contencios din cadrul Consiliului Superior al Magistraturii a subliniat că din interpretarea sistematică a textelor în vigoare, respectiv art. 32, art. 49 și art. 50 din Legea nr. 303/2004 la care se adaugă dispozițiile cuprinse în Hotărârea nr. 176/2004 a Plenului Consiliului Superior al Magistraturii, referitoare la Regulamentul comun privind numirea ca judecător sau procuror militar, transferul de la instanțele sau parchetele civile la instanțele ori parchetele militare, precum și acordarea gradelor militare și înaintarea în grad a judecătorilor și procurorilor militari rezultă că, pentru ocuparea funcțiilor de conducere din cadrul instanțelor și parchetelor militare, nu se aplică regimul juridic prevăzut de Regulamentul comun întrucât dispozițiile acestuia se referă la numirea sau transferul în posturi de execuție.

În ședința din data de 22 noiembrie 2016, Plenul Consiliului Superior al Magistraturii a validat rezultatul obținut de doamna Radmacher Carmen Nela la concursul sau examenul pentru numirea în funcții de conducere a judecătorilor și procurorilor la curți de apel, tribunale și judecătoria, precum și la parchetele de pe lângă acestea, organizat în perioada 18 septembrie – 16 decembrie 2015.

Ținând cont de situația de fapt prezentată mai sus, Secția pentru procurori va analiza dacă doamna procuror Radmacher Carmen Nela îndeplinește condițiile cerute de lege pentru numirea în funcția de conducere pentru care a candidat.

Astfel, se reține că în cuprinsul Deciziei nr. 1951/16.06.2016 pronunțată de Înalta Curte de Casație și Justiție a fost făcută distincția între condițiile de participare la concurs și condițiile de numire în funcția de conducere, constatându-se că dispozițiile legii și ale regulamentului de concurs nu prevăd printre condițiile de participare existența gradului militar de ofițer în activitate și a stabilit că această cerință legală este necesar a fi îndeplinită, însă condiția se va pune în discuție doar la momentul numirii în funcție.

Având în vedere considerentele reținute de către instanța supremă, Secția pentru procurori constată că dispozițiile art. 49 și art. 50 din Legea nr. 303/2004 nu stabilesc în sarcina Consiliului Superior al Magistraturii și alte proceduri pe care să le demareze pentru verificarea condițiilor de numire, ulterior organizării concursului pentru numirea în funcțiile de conducere a candidaților declarați admiși, cu excepția solicitării adresate Consiliul Național pentru Studierea Arhivelor Securității.

Conform dispozițiilor art. 50 alin. (3) din Legea nr. 303/2004, pentru numirea în funcții de conducere, judecătoria și procurorii trebuie să aibă vechimea necesară stabilită de lege, calificativul obținut la ultima evaluare, să nu aibă sancțiuni disciplinare, totodată trebuind să aibă și dreptul să funcționeze la instanța sau, după caz, parchetul la care urmează să fie numit în funcția de conducere.

În cazul doamnei procuror Radmacher Carmen Nela, dreptul de a funcționa la un parchet militar, pe lângă gradul profesional corespunzător, este legat și de existența gradului de ofițer militar în activitate. Condiția este preexistentă numirii, iar din modul de formulare al textului rezultă că dovada existenței gradului militar incumbă candidatului.

Prin urmare, la momentul numirii, așa cum a stabilit și instanța supremă în decizia anterior menționată, Consiliul Superior al Magistraturii, prin Secția pentru procurori, verifică doar dacă această condiție este îndeplinită, fără a să întreprindă alte acțiuni în acest sens.

Atunci când a sesizat Secția parchetelor militare pentru a iniția procedura de dobândire a gradului de ofițer militar, Consiliul Superior al Magistraturii a transmis această solicitare *ex officio*, fără să aibă o obligație legală în această direcție.

De altfel, Secția pentru procurori reține că nici instanța supremă, în decizia menționată nu a impus Consiliului Superior al Magistraturii o astfel de obligație, astfel încât, în acord cu observațiile Secției parchetelor militare, Consiliul Superior al Magistraturii, a constatat că Regulamentul comun se referă la cu totul o altă procedură și nu se aplică în cazul ocupării posturilor de conducere vacante din parchetele militare, în acest sens art. 1 alin. (4) teza a II-a din Hotărârea nr. 176/2004 a Plenului Consiliului Superior al Magistraturii stipulând că “în scopul informării judecătorilor și procurorilor care intenționează să formuleze cereri de numire, semestrial se publică pe pagina de internet a Consiliului Superior al Magistraturii lista posturilor vacante de execuție de la toate instanțele și parchetele militare, precum și a posturilor care urmează a se vacanta. Posturile vacante de conducere nu se ocupă prin numire, ci potrivit procedurilor speciale stabilite prin lege și Regulamentul privind transferul și detașarea judecătorilor și procurorilor, delegarea judecătorilor, numirea judecătorilor și procurorilor în alte funcții de conducere, precum și numirea judecătorilor în funcția de procuror și a procurorilor în funcția de judecător, aprobat prin Hotărârea nr. 193/2006 a Plenului Consiliului Superior al Magistraturii, cu modificările și completările ulterioare”.

Prin urmare, se apreciază că nu se poate stabili vreo culpă în sarcina Consiliului Superior al Magistraturii pentru neîndeplinirea de către doamna procuror Radmacher Carmen Nela a acestei condiții de numire, pe care Secția pentru procurori este chemată doar să o verifice.

Mai mult, se reține că anterior concursului, doamna procuror Radmacher Carmen Nela a abandonat procedura de transfer din procuror civil în procuror militar. În plus, în perioada care a urmat deciziei pronunțate de Înalta Curte de Casație și Justiție, a participat și promovat la un parchet civil ierarhic superior.

În același sens, Secția pentru procurori constată că numirea din judecător civil în procuror militar sau din procuror civil în judecător militar precum și transferul din judecător sau procuror civil în judecător sau procuror militar sunt singurele modalități prevăzute de legislație în vigoare, respectiv de art. 32 alin. (1) și alin. (2) din Legea nr. 303/2004 și de dispozițiile Regulamentului comun aprobat prin Hotărârea nr. 176/2004 a Plenului Consiliului Superior al Magistraturii, prin care un magistrat civil

poate dobândi, la cerere, un grad militar de ofițer în activitate. Și în acest sens, evaluată prin prisma dispozițiilor din Regulamentul comun, cererea doamnei procuror din data de 21 noiembrie 2016, nu poate fi calificată ca o cerere de transfer, pentru simplul motiv că este formulată în procedura de numire într-o funcție de conducere, conținutul cererii și interesul petentei fiind cu totul diferit față de o transferul pe o funcție de execuție la un parchet militar.

Validarea de către Plenul Consiliul Superior al Magistraturii a rezultatului obținut de doamna procuror Radmacher Carmen Nela la concurs, nu conduce *eo ipso* la ideea că Secția pentru procurori este obligată să dispună numirea magistratului în cauză în funcția de conducere pentru care a candidat, fără să verifice îndeplinirea condițiilor legale de numire. Concluzia se desprinde în principal din conținutul dispozițiilor legale care împarte competențele în procedura de numire între Plen și cele două Secții ale Consiliului Superior al Magistraturii. Plenul doar validează rezultatul concursului, iar ulterior, cele două Secții ale Consiliului Superior al Magistraturii verifică condițiile de numire și dacă acestea sunt îndeplinite, dispun numirea candidaților în funcțiile de conducere pentru care au candidat.

Concluzia de mai sus este întărită și de dispozițiile art. 45 din Regulamentul de concurs care limitează cazurile în care Plenul poate invalida concursul la împrejurări care țin strict de organizarea acestuia (atunci când nu s-au respectat condițiile prevăzute de lege sau regulament cu privire la organizarea concursului sau când există dovada săvârșirii unei fraude).

Pentru celelalte condiții care țin exclusiv de numire, doar cele două Secții ale Consiliului Superior al Magistraturii sunt competente să se pronunțe (de ex. numai Secțiile pot dispune revocarea din funcția de conducere a unui magistrat în cazul în care rezultatul verificărilor Consiliul Național pentru Studierea Arhivelor Securității este unul pozitiv).

Pe de altă parte, Secția pentru procurori apreciază că această concluzie se desprinde și din interpretarea pe care a dat-o Înalta Curte de Casație și Justiție în cuprinsul Deciziei nr.1951/16.06.2016, instanța supremă reținând că pentru obținerea calității de candidat la concursul respectiv, petenta contestatoare nu trebuia să dețină

calitatea de militar sau ofițer activ, cerință care trebuia însă îndeplinită, în cazul promovării concursului respectiv, atunci când s-ar fi pus problema numirii sale în funcția pentru care a concurat. Este evident că o astfel de problemă nu poate fi pusă decât în fața Secției pentru procurori.

Analizând condițiile necesare pentru numirea în funcție de conducere, Secția pentru procurori constată faptul că doamna procuror Radmacher Carmen Nela are în prezent o vechime de 8 ani și 4 luni în funcția de procuror, are gradul profesional corespunzător parchetului de pe lângă curtea de apel, însă nu are dreptul de a funcționa la un parchet militar întrucât nu deține grad militar de ofițer în activitate.

Cu privire la cererea formulată de doamna procuror Radmacher Carmen Nela, prin care solicită amânarea numirii în funcția de conducere până la definitivarea procedurii de activare ca ofițer militar, Secția pentru procurori apreciază că o astfel de solicitare nu poate fi admisă, atât pentru argumentele de fond mai sus prezentate, cât și pentru argumente de formă prevăzute de dispozițiile Legii nr. 303/2004 conform cărora îndeplinirea condițiilor de numire trebuie analizate în termen de 15 zile de la validarea rezultatului concursului/ afișării rezultatelor finale (art. 49 alin. 7).

Pentru aceste considerente, în temeiul dispozițiilor art. 40 lit. i) din Legea nr. 317/2004 privind Consiliul Superior al Magistraturii, republicată, cu modificările ulterioare, precum și al dispozițiilor art. 60 din Legea nr. 303/2004 privind statutul judecătorilor și procurorilor, republicată, cu modificările și completările ulterioare, raportate la prevederile din Regulamentul privind transferul și detașarea judecătorilor și procurorilor, delegarea judecătorilor, numirea judecătorilor și procurorilor în alte funcții de conducere, precum și numirea judecătorilor în funcția de procuror și a procurorilor în funcția de judecător, aprobat prin Hotărârea nr. 193/2006 a Plenului Consiliului Superior al Magistraturii, cu modificările și completările ulterioare, prin vot direct și secret, cu unanimitatea voturilor membrilor prezenți;

SECȚIA PENTRU PROCURORI A CONSILIULUI SUPERIOR AL MAGISTRATURII

HOTĂRĂȘTE

Art.1 - Respingerea cererii doamnei procuror **RADMACHER CARMEN NELA** privind amânarea analizării îndeplinirii condițiilor legale pentru numirea în funcția de prim-procuror militar adjunct la Parchetul Militar de pe lângă Tribunalul Militar Cluj.

Art.2 - Constată că doamna procuror **RADMACHER CARMEN NELA** nu îndeplinește condițiile legale pentru numirea în funcția de prim-procuror militar adjunct la Parchetul Militar de pe lângă Tribunalul Militar Cluj.

Art.3 - Respingerea cererii doamnei **RADMACHER CARMEN NELA** privind amânarea numirii în funcția de prim-procuror militar adjunct la Parchetul Militar de pe lângă Tribunalul Militar Cluj până la definitivarea procedurii de activare ca ofițer în cadrul Ministerului Apărării Naționale.

Art.4 - Prezenta Hotărâre nr. 728 din 29 noiembrie 2016 a Secției pentru procurori a Consiliului Superior al Magistraturii se comunică Direcției resurse umane și organizare spre a fi pusă în aplicare, conform legii.

Data în București, la data de 29 noiembrie 2016

Vicepreședinte,

Procuror **Luminița PALADE**

