

ROMÂNIA



CONSILIUL SUPERIOR AL MAGISTRATURII
SECȚIA PENTRU PROCURORI

HOTĂRÂREA nr. 835

din 10 octombrie 2019

Prin nota nr. 651/17227/2019, Direcția resurse umane și organizare a înaintat Secției pentru procurori a Consiliului Superior al Magistraturii contestația domnului POPESCU DANIEL, procuror în cadrul Parchetului de pe lângă Judecătoria Sectorului 3 București, împotriva Hotărârii nr. 13 din 30.09.2019 a Comisiei de organizare a concursului de promovare a procurorilor în funcții de execuție, organizat în perioada septembrie – noiembrie 2019.

În contestația formulată domnul POPESCU DANIEL a arătat că în mod greșit a fost respinsă participarea sa la concursul de promovare în funcții de execuție pentru lipsă de vechime, întrucât verificarea condițiilor referitoare la vechimea în profesie nu a ținut cont de principiul neretroactivității legii civile, prevăzut de art.15 alin.2 din Constituție și art.6 alin.2 din Codul civil.

Domnul procuror apreciază că prin participarea sa anterioară la un concurs de promovare pe loc i-a fost recunoscută implicit vechimea necesară înscrierii la un examen ulterior de promovare pe loc în grad profesional corespunzător parchetului de pe lângă tribunal, iar orice modificare ulterioară a legii referitoare la condițiile de vechime

retroactivează, contravenind dispozițiilor art.15 alin.2 din Constituție și art.6 alin.2 din Codul civil.

A considerat, de asemenea, că în cauză este aplicabilă Decizia Curții Constituționale nr. 436 din 8 iulie 2014, referitoare la excepția de neconstituționalitate a dispozițiilor art. 52 alin. (3) din Legea nr. 303/2004, privind statutul judecătorilor și procurorilor, în ceea ce privește principiul neretroactivității legii civile

S-a invocat în susținerea contestației și opinia C.S.M., exprimată prin Hotărârea nr.974 din 28.09.2017, prin care Consiliul a avizat negativ proiectul de lege de modificare a Legii nr. 303/2004, în sensul că aplicarea noii legi situațiilor juridice existente la momentul intrării în vigoare ar conduce la încălcarea principiului neretroactivității legii civile.

Domnul procuror a mai afirmat că dispozițiile art.44 din Legea nr.303/2004 în forma actuală nu se aplică magistraților care au participat anterior la concursul de promovare pe loc, având perioadele de vechime împlinite și recunoscute astfel de legea în vigoare la momentul împlinirii lor. Domnul procuror susține că cei aflați în această situație au depășit simpla vocație/expectativă de a participa la concursul de promovare pe loc, iar prin înscrierea la concursul de promovare anterior și recunoașterea îndeplinirii condițiilor legale de participare au câștigat un drept, recunoscut de legea veche.

De asemenea, domnul procuror invocă încălcarea principiului nediscriminării în raport cu colegii magistrați care au aceeași vechime cu a sa, dar au obținut gradul profesional corespunzător parchetului de pe lângă tribunal la concursurile anterioare.

Analizând contestația formulată, în termen legal, de domnul procuror POPESCU DANIEL, Secția pentru procurori a Consiliului Superior al Magistraturii a reținut următoarele:

Prin Hotărârea nr.753/10.09.2019, Secția pentru procurori a Consiliului Superior al Magistraturii a aprobat organizarea, prin intermediul Institutului Național al Magistraturii, la București, în data de 20 octombrie 2019, a concursului de promovare pe

loc în funcții de execuție a procurorilor, în condițiile art.43 – 47 din Legea nr.303/2004 privind statutul judecătorilor și procurorilor, republicată, cu modificările și completările ulterioare, precum și ale Regulamentului de organizare și desfășurare a concursului de promovare a procurorilor în funcții de execuție, aprobat prin Hotărârea Secției pentru procurori nr.681 din 23 iulie 2019.

Cu privire la contestația domnului procuror POPESCU DANIEL, se constată că aceasta a fost formulată cu respectarea termenului legal, de 2 zile de la publicarea listei candidaților care îndeplinesc condițiile legale de participare la concurs, prevăzut de art.14 alin.3 din Regulamentul de organizare și desfășurare a concursului de promovare a procurorilor în funcții de execuție, aprobat prin Hotărârea Secției pentru procurori nr.681 din 23 iulie 2019.

Secția pentru procurori constată că la fundamentarea dispoziției de respingere s-a avut în vedere faptul că domnul procuror **nu îndeplinește condiția de vechime**, prevăzută de art.44 alin.1 lit.a) din Legea nr. 303/2004 privind statutul judecătorilor și procurorilor, republicată, cu modificările și completările ulterioare, și anume aceea de a avea 7 ani vechime în funcția de procuror sau judecător pentru a dobândi gradul profesional pentru care a optat, respectiv grad profesional corespunzător parchetului de pe lângă tribunal.

Astfel, domnul procuror POPESCU DANIEL a fost numit în funcția de procuror stagiar la Parchetul de pe lângă Judecătoria Sectorului 3 București, începând cu data de 15.07.2014, prin Hotărârea nr.881/2014 a Plenului Consiliului Superior al Magistraturii.

Anterior, în perioada 01.10.2012 – 2014, domnul procuror a urmat cursurile Institutului Național al Magistraturii în calitate de auditor de justiție, însă această perioadă, potrivit dispozițiilor art.44 alin.2 din Legea nr.303/2004 republicată, cu modificările și completările ulterioare, nu se ia în considerare la calcularea vechimii necesare pentru promovarea pe loc.

Se constată că, la data de 19.09.2019, ultima zi din perioada de înscriere la concurs, domnul procuror POPESCU DANIEL avea o vechime în funcția de procuror

de 5 ani, 2 luni și 4 zile, acesta fiind momentul în care s-a născut dreptul magistratului la promovare și în funcție de care Comisia a analizat incidența legii aplicabile.

Cu privire la legea aplicabilă în cauză, se constată că la data de 18.10.2018 a intrat în vigoare Legea nr. 242/2018, care a modificat și completat Legea nr. 303/2004 privind statutul judecătorilor și procurorilor. Prin acest act normativ au fost modificate dispozițiile art.44 din Legea nr.303/2004 privind condițiile de participare la concursul de promovare pe loc a procurorilor, instituind astfel vocația unui procuror de a participa la acest concurs pentru promovarea în grad profesional corespunzător parchetului de pe lângă tribunal în situația în care a îndeplinit până la data înscrierii la concurs funcția de procuror sau judecător 7 ani (5 ani în legislația anterioară datei de 18.10.2018). De asemenea, la calcularea condiției minime de vechime pentru a participa la concursul de promovare s-a statuat că nu se ia în considerare perioada în care judecătorul sau procurorul a avut calitatea de auditor de justiție.

Totodată, potrivit art. 108 teza I din Legea nr. 303/2004, privind statutul judecătorilor și procurorilor, republicată și cu modificările ulterioare, „dispozițiile prezentei legi **sunt de imediată aplicare**”. De la această regulă, dispozițiile art. 109 alin. (1) din Legea nr. 303/2004 prevăd ca și excepție că legea veche ultraactivează în cazul procedurilor de ocupare a posturilor de conducere sau de execuție, inclusiv prin promovare, respectiv procedurilor de evaluare profesională **în curs de desfășurare la data intrării legii în vigoare**.

Față de cele expuse, Secția pentru procurori concluzionează că în această cauză sunt aplicabile dispozițiile art. 44 alin. (1) și (2) din Legea nr. 303/2004, privind statutul judecătorilor și procurorilor, republicată și cu modificările ulterioare, întrucât dispozițiile Legii nr. 303/2004 **sunt de imediată aplicare**.

Secția pentru procurori apreciază că articolul 6 alin.1 din Codul civil consacră principiul aplicării imediate a legii civile noi, ceea ce înseamnă că, de îndată ce a fost adoptată, legea civilă nouă se aplică tuturor situațiilor ivite după intrarea ei în vigoare, excluzând aplicarea legii civile vechi.

Astfel, art.6 alin.5 Cod civil precizează că *“dispozițiile legii noi se aplică tuturor actelor și faptelor încheiate sau, după caz, produse ori săvârșite după intrarea sa în vigoare, precum și situațiilor juridice născute după intrarea sa în vigoare”*.

O excepție de la principiul aplicării imediate a legii civile noi este consfințit de art.6 alin.2 Cod civil, conform căruia *“actele și faptele juridice încheiate ori, după caz, săvârșite sau produse înainte de intrarea în vigoare a legii noi nu pot genera alte efecte juridice decât cele prevăzute de legea în vigoare la data încheierii sau, după caz, a săvârșirii ori producerii lor”*.

Aprecierea domnului procuror POPESCU DANIEL în sensul că Legea nr. 303/2004 a retroactivat prin modificările legislative aduse de Legea nr. 242/2018, raportat la împrejurarea că la data de 01.10.2018 ar fi îndeplinit condiția privind vechimea necesară participării la concursul în funcții de execuție (vechimea de 5 ani prevăzută în forma anterioară datei de 01.10.2018 a articolului 44) nu este întemeiată.

Domnul procuror face în esență aprecieri cu o posibilă vocație a acestuia de a participa la un concurs de promovare din punct de vedere al condițiilor de vechime și nu cu privire la nașterea sau modificarea unor situații juridice ale căror efecte să se fi produs sub legea anterioară, care să justifice aplicarea art.6 alin.2 Cod civil . În aceste condiții, simpla vocație de a îndeplini anumite condiții de vechime, fără a se naște anumite situații juridice, nu echivalează legal cu un drept deja dobândit, destinatarii Legii nr. 303/2004 trebuind să se conformeze, conform principiului activității legii civile, noilor reglementări instituite prin Legea nr.242/2018.

În ceea ce privește incidența Deciziei Curții Constituționale nr. 436 din 8 iulie 2014, se constată că aceasta nu poate fi aplicată în cazul de față, întrucât efectele unei decizii de admitere a Curții Constituționale nu pot fi extinse și la alte texte de lege ce nu au fost fost declarate neconstituționale.

În ceea ce privește procurorii care au obținut gradele profesionale anterior intrării în vigoare a Legii nr. 242/2018, dar care nu au mai îndeplinit condițiile de vechime pe noua lege, raportat la considerentele din Hotărârea Plenului Consiliului Superior al Magistraturii nr. 974 din 28.09.2017 se impune a se face precizarea că această chestiune a fost tranșată prin dispozițiile tranzitorii introduse de art. 110 din Legea nr.303/2004 din

care rezultă că ”judecătorii și procurorii care au dobândit un grad profesional superior ca urmare a concursului de promovare până la data intrării în vigoare a prezentei legi pot fi transferați la instanțele și parchetele superioare”.

De asemenea, menționăm că aprecierea domnului procuror potrivit căreia dispozițiile legale ce i-au fost aplicate cu ocazia verificării îndeplinirii condițiilor de participare la concurs încalcă principiul nediscriminării nu poate fi analizată, întrucât excede competențelor Consiliului Superior al Magistraturii.

Față de cele expuse, în temeiul dispozițiilor art. 40 alin. (2) lit. g) din Legea nr. 317/2004 privind Consiliul Superior al Magistraturii, republicată, cu modificările și completările ulterioare, precum și ale art. 14 alin. 4 din Hotărârea Secției pentru procurori nr. 681 din 23.07.2019 privind aprobarea Regulamentului privind organizarea și desfășurarea concursului de promovare în funcții de execuție, prin vot direct și secret, cu unanimitatea voturilor membrilor prezenți;

**SECȚIA PENTRU PROCURORI A
CONSILIULUI SUPERIOR AL MAGISTRATURII
HOTĂRĂȘTE**

Art.1 - Respinge contestația formulată de domnul POPESCU DANIEL, procuror în cadrul Parchetului de pe lângă Judecătoria Sectorului 3 București, împotriva Hotărârii nr. 13 din 30.09.2019 a Comisiei de organizare a concursului de promovare a procurorilor în funcții de execuție, organizat în perioada septembrie – noiembrie 2019.

Art.2 - Prezenta hotărâre se comunică Direcției resurse umane și organizare, pentru a fi pusă în aplicare, conform legii.

Data în București, la data de 10 octombrie 2019

Vicepreședinte,
Procuror Nicolae Andrei SOLOMON

