

ROMÂNIA



CONSILIUL SUPERIOR AL MAGISTRATURII
SECȚIA PENTRU PROCURORI

HOTĂRÂREA nr. 840

din 10 octombrie 2019

Prin nota nr. 647/17227/2019, Direcția resurse umane și organizare a înaintat Secției pentru procurori a Consiliului Superior al Magistraturii contestația domnului OANCEA ALEXANDRU, procuror în cadrul Parchetului de pe lângă Judecătoria Gherla, împotriva Hotărârii nr. 20 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 OANCEA ALEXANDRU a solicitat să se constate îndeplinirea condițiilor legale de participare la examenul promovare pe loc, în funcții de execuție, respectiv admiterea cererii sale de înscriere la concurs.

În motivarea contestației, domnul procuror arată că a avut calitatea de auditor de justiție începând cu data de 07.10.2013, fiind numit în funcția de procuror stagiar la Parchetul de pe lângă Judecătoria Caransebeș, începând cu data de 01.07.2015, prin urmare, în data de 07.10.2018 a îndeplinit condiția vechimii de 5 ani în funcția de procuror, necesară promovării la parchetul de pe lângă tribunal, potrivit art. 44 alin. (1)

lit. a) rap. la art. 17 alin. (5) și art. 21 alin. (I¹) din Legea nr. 303/2004 rep. privind statutul judecătorilor și procurorilor, în vigoare la acea dată, și cu toate acestea, comisia de organizare a concursului de promovare pe loc, în funcții de execuție, a procurorilor la data de 20 octombrie 2019, a considerat că nu este îndeplinită, în ceea ce îl privește, condiția vechimii în funcție, motiv pentru care i-a respins cererea de înscriere la concurs.

Menționează că deși soluția nu a fost motivată, presupune că se datorează neîndeplinirii condiției prevăzute de art. 5 alin. (1) și (2) din Regulamentul de concurs, rap. la art. 44 alin. (1) lit. a) și alin. (2) din Legea nr. 303/2004 rep. privind statutul judecătorilor și procurorilor, care, în prezent, presupune 7 ani vechime în funcția de procuror pentru promovarea în funcția de procuror la parchetul de pe lângă tribunal, fără a se lua în considerare perioada în care s-a avut calitatea de auditor de justiție.

Apreciind că textele indicate anterior nu îi sunt aplicabile, arată că modificarea Legii nr. 303/2004 a survenit în data de 18.10.2018, în urma publicării Legii nr. 242/2018 pentru modificarea și completarea Legii nr. 303/2004 privind statutul judecătorilor și procurorilor în Monitorul Oficial nr. 868/15.10.2018, dată la care îndeplinise deja condiția de vechime pentru a putea promova în funcția de procuror la parchetul de pe lângă tribunal, iar pierderea ulterioară a dreptului ar presupune încălcarea principiului constituțional al neretroactivității legii, cu excepția celei penale sau contravenționale mai favorabile, prevăzut de art. 15 alin. (2) din Constituție, și a prevederilor art. 6 din Codul civil, privind aplicarea în timp a legii civile.

Domnul procuror arată că același argument a fost avut în vedere inclusiv de către Plenul Consiliului Superior al Magistraturii, care, prin Hotărârea nr. 974/28.09.2017, a avizat negativ proiectul de Lege pentru modificarea și completarea Legii nr. 303/2004 privind statutul judecătorilor și procurorilor, în considerentele care au stat la baza avizului, s-a a subliniat că, "referitor la vechimea utilă pentru promovare, din perspectiva aplicării în timp a dispozițiilor preconizate, propunerile Ministerului Justiției nu sunt însoțite de dispoziții tranzitorii corespunzătoare, care să evite încălcarea principiului constituțional al neretroactivității legii, fiind evident că legea nouă nu poate afecta

perioadele de vechime utilă împlinite și recunoscute ca atare de legea în vigoare la momentul împlinirii lor".

În același sens, domnul procuror invocă și Decizia nr. 436/2014 referitoare la admiterea excepției de neconstituționalitate a dispozițiilor art. 52 alin. (3) din Legea nr. 303/2004 privind statutul judecătorilor și procurorilor, care a statuat că o nouă condiție introdusă de legiuitor pentru accederea la concursul de promovare în funcția de judecător la Înalta Curte de Casație și Justiție, respectiv lipsa sancțiunilor disciplinare ale candidaților, nu poate viza perioada anterioară intrării în vigoare a legii.

De altfel, art. 110 din Legea nr. 303/2004 privind statutul judecătorilor și procurorilor, astfel cum a fost modificată prin Legea nr. 242/2018, prevede 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". Așadar, probabil tocmai pentru argumentele anterioare, legiuitorul a înțeles să excludă doar anumite categorii de magistrați de la aplicarea modificărilor efectuate, fiind inexplicabilă și contrară dispozițiilor art. 16 din Constituție omiterea celorlalte categorii de magistrați afectate.

Consideră că prin modificarea și aplicarea retroactivă a condiției vechimii necesare pentru promovarea în funcție, este afectată o garanție conferită de principiul independenței justiției, respectiv a procedurii de promovare, după cum reiese din considerentele Deciziei Curții Constituționale nr. 873/2010, fiind încălcate prevederile art. 124 alin. (3) și art. 132 alin. (1) din Constituție.

Concluzionând, apreciază că singura interpretare constituțională posibilă a textului de lege în vigoare este aceea că noile condiții se vor aplica magistraților care au dobândit această calitate, sau pe cea de auditor de justiție, după data de 18.10.2018, solicitând admiterea contestației și constatarea îndeplinirii de către domnia sa, a condițiilor legale pentru înscrierea la concursul de promovare pe loc, în funcții de execuție.

Analizând contestația formulată, în termen legal, de domnul procuror OANCEA ALEXANDRU, 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.

La data de 17.09.2019 a fost înregistrată cererea domnului procuror OANCEA ALEXANDRU de la Parchetul de pe lângă Judecătoria Gherla, prin care a solicitat promovarea pe loc pentru obținerea gradului profesional corespunzător Parchetului de pe lângă Tribunal.

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 funcția de procuror la Parchetul de pe lângă Tribunal în situația în care îndeplinește vechimea de 7 ani în funcția de procuror sau judecător (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.

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.

În aceste condiții se constată că domnul procuror OANCEA ALEXANDRU a fost numit în funcția de procuror stagiar la Parchetul de pe lângă Judecătoria Caransebeș, începând cu data de 01.07.2015, prin Hotărârea nr.694/2015 a Plenului Consiliului Superior al Magistraturii.

Anterior, în perioada 2013 – 2015, domnul procuror a urmat cursurile Institutului Național al Magistraturii în calitate de auditor de justiție, perioadă care nu se ia, însă, în considerare la calcularea vechimii necesare pentru promovarea pe loc raportat la dispozițiile art. 44 alin. (2) din Legea nr. 303/2004.

Secția pentru procurori constată că, la data de 19.09.2019, ultima zi din perioada de înscriere la concurs, domnul procuror OANCEA ALEXANDRU avea o vechime în funcția de procuror de 4 ani, 2 luni și 18 zile, acesta fiind momentul în care s-a născut dreptul magistratului la promovare în funcție de care se analizează incidența legii aplicabile, deci Legea nr. 303/2004, cu modificările și completările ulterioare, conform principiului statuat de art. 6 alin. (1) Cod civil. Prin urmare, pentru aceste motive, argumentul că legea ar retroactiva nu poate fi avut în vedere.

Se fac în esență aprecieri cu privire la o posibilă vocație 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) din Cod civil) și care să fi constituit *facta praeterita* după modificările legislative intervenite la data de 18.10.2018. 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, potrivit principiului activității legii civile, noilor modificările 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 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”.

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 OANCEA ALEXANDRU, procuror în cadrul Parchetului de pe lângă Judecătoria Gherla, împotriva Hotărârii nr. 20

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

