

ROMÂNIA



CONSILIUL SUPERIOR AL MAGISTRATURII
SECȚIA PENTRU PROCURORI

HOTĂRÂREA nr. 841

din 10 octombrie 2019

Prin nota nr. 652/17227/2019, Direcția resurse umane și organizare a înaintat Secției pentru procurori a Consiliului Superior al Magistraturii contestația domnului Trif Marian Mihai, procuror în cadrul Parchetului de pe lângă Judecătoria Turda, împotriva Hotărârii nr. 21 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 TRIF MARIAN MIHAI a solicitat admiterea contestației și înscrierea sa pe lista finală a candidaților care îndeplinesc condițiile de participare la concursul de promovare pe loc în funcții de execuție din data de 20.10.2019.

În motivarea contestației, domnul procuror apreciază că verificarea condițiilor de vechime nu a ținut cont de principiul neretroactivității legii civile, prev. de art.15 alin. 2 din Constituția României " Legea dispune numai pentru viitor..." și de art. 6 alin. 2 din Codul civil, articol având denumirea marginală " Aplicarea în timp a legii civile ", care prevede că " 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 sau producerii lor”.

Menționează că a mai participat în anul 2018 la concursul de promovare în funcții de execuție, îndeplinind condițiile de vechime prev. de art. 44 din Legea nr. 303/2004, privind statutul judecătorilor și procurorilor (așa cum erau în vigoare la data concursului), însă nu l-a promovat, iar ulterior, prin Legea nr. 242/2018, au fost modificate condițiile minime de vechime pentru promovarea în funcțiile de procuror la parchetele de pe lângă tribunal, curte de apel și ÎCCJ.

Arată că, în aceste condiții, deși a participat la un concurs de promovare pe loc, având recunoscută de legea în vigoare la momentul participării ca perioadă împlinită vechimea necesară, prin modificarea art. 44 din Legea nr.303/2004, prin Legea nr. 242/2018, s-ar părea că dreptul câștigat anterior a fost afectat, noile dispoziții aplicându-se retroactiv, afectând perioada recunoscută ca împlinită de legea veche și implicit dreptul câștigat în condițiile legii vechi.

Cu privire la vechimea necesară, în sprijinul afirmațiilor sale, domnul procuror a arătat că Plenul Consiliului Superior al Magistraturii prin Hotărârea nr. 974 din 28.09.2017, a arătat că “ legea nouă nu poate afecta perioadele de vechime utilă îndeplinite și recunoscute ca atare de legea în vigoare la momentul împlinirii lor”, că “ un judecător sau procuror care a participat anterior la concursul de promovare la curtea de apel, fără însă a-l promova, s-ar putea afla în situația în care, potrivit legii noi, nu ar mai îndeplini condițiile de participare la concurs (...) , situație susceptibilă de critici din perspectiva principiului neretroactivității legii ”.

În același sens, domnul procuror invocă și Decizia nr. 436 din 08.07.2014 a Curții Constituționale, prin care a fost admisă excepția de neconstituționalitate a dispozițiilor art. 52 alin. 3 din Legea nr. 303/2004, constatându-se că sintagma “ nu au fost niciodată sancționați disciplinar ”, este constituțională în măsura în care dispune numai cu privire la abaterile disciplinare săvârșite ulterior intrării în vigoare a legii noi, în esență Curtea statuând că “legea nouă nu poate dispune cu privire la consecințe și efecte nerealizate... ea nu va putea reglementa cu privire la fapte care, înainte de intrarea ei în vigoare, au dat

naștere sau, după caz, au modificat sau stins o situație juridică, ori cu privire la efectele pe care acea situație juridică le-a produs înainte de aceeași dată”.

În opinia contestatorului, cele de mai sus, nu fac altceva să confirme că dispozițiile art. 44 din Legea nr.303/2004, în forma actuală, nu se aplică domniei sale și magistraților care au participat anterior la examenul de promovare pe loc, având perioade de vechime împlinite și recunoscute ca atare de legea în vigoare la momentul împlinirii lor.

Cu alte cuvinte, cei aflați în situația de mai sus, au depășit simpla vocație/expectativă de a participa la examenul de promovare pe loc, iar prin înscrierea la examenul de promovare și recunoașterea îndeplinirii condițiilor legale de participare, au câștigat un drept care a fost recunoscut de legea veche.

Precizează că, așa cum s-a arătat în cele două hotărâri, legea nouă nu se poate aplica unei situații juridice născute sub imperiul legii vechi care și-a produs efectele sub imperiul acestei legi, întrucât, prin activarea ulterioară a unor efecte cu conținut prohibitiv, cum s-ar întâmpla în situația expusă mai sus, s-a încălca principiul neretroactivității legii civile.

Analizând contestația formulată, în termen legal, de domnul procuror TRIF MARIAN MIHAI, 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 12.09.2019 a fost înregistrată cererea domnului procuror TRIF MARIAN MIHAI de la Parchetul de pe lângă Judecătoria Turda, 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 TRIF MARIAN MIHAI a fost numit în funcția de procuror stagiar la Parchetul de pe lângă Judecătoria Sector 2 București, începând cu data de 15.07.2014, prin Hotărârea nr.881/2014 a Plenului Consiliului Superior al Magistraturii.

Anterior, în perioada 2012 – 2014, 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 TRIF MARIAN MIHAI 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 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.

Domnul procuror face în esență aprecieri cu privire la 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) 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 TRIF MARIAN MIHAI, procuror în cadrul Parchetului de pe lângă Judecătoria Turda, împotriva Hotărârii nr. 21 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.

Dată în București, la data de 10 octombrie 2019

Vicepreședinte,

Procuror Nicolae Andrei SOLOMON

