

ROMANIA



CONSILIUL SUPERIOR AL MAGISTRATURII

SECȚIA PENTRU JUDECĂTORI

HOTĂRÂRE nr. 1560

din 14 noiembrie 2019

Prin Nota nr. 1145/19310/DRUO/2019 a Direcției resurse umane și organizare a fost înaintată contestația domnului Marius - Aurelian Nicolae, judecător la Judecătoria Videle, împotriva Hotărârii nr. 34 / 07.11.2019 a Comisiei de organizare a concursului de promovare în funcții de execuție pe loc a judecătorilor din data de 15 decembrie 2019, prin care a fost respinsă cererea de înscriere la concursul de promovare pe loc pentru obținerea gradului profesional de tribunal, specializarea drept penal.

În motivarea contestației, domnul judecător invocă faptul că Legea nr. 303/2004 privind Statutul, deși este o reglementare unitară, aceasta conține atât norme de drept substanțial, cât și norme de drept procedural, distincția fiind fundamentală.

Precizează că pe întreaga perioadă, de la admiterea la Institutul National al Magistraturii și până la numirea ca judecător definitiv, precum și până la împlinirea vechimii necesare pentru promovarea în grad, condițiile de fond au fost aceleași, respectiv o vechime în funcție de 5 ani, fiind inclusă și perioada de auditor de justiție. Având în vedere dispozițiile aplicării în timp a legii civile, potrivit art. 6 alin. (1) Cod civil, domnul judecător apreciază că vechimea de 5 ani a început să curgă sub imperiul legii vechi (Legea nr. 303/2004 – forma în vigoare în ianuarie 2017), și chiar mai mult, s-a împlinit sub imperiul legii vechi, în octombrie 2018.

Pe de altă parte, corelativ cu aplicarea în timp a Legii nr. 303/2004 sub aspect substanțial, înțelege să invoce și principiul constituțional al neretroactivității legii. Astfel, Legea nr. 242/2018 care a modificat normele de drept substanțial, referitoare la dreptul de a participa la examenul de promovare sub aspectul vechimii, 7 ani în funcție, și a modificat totodată noțiunea de "vechime în funcție" fiind exclusă perioada de auditor de justiție INM, a intrat în vigoare la 18.10.2018 și, are aplicabilitate doar pentru viitor, pentru generațiile de magistrați care au fost admiși la INM după această data și nu poate retroactiva, aplicându-se și generațiilor pentru care termenul de vechime în funcție a început să curgă sub imperiul formei vechi a Legii 303/2004.

Domnul judecător apreciază că în lipsa unor dispoziții legale care să reglementeze "raporturile de muncă" ale magistraților în care intră drepturile și cariera acestora, este incident principiul stabilității raporturilor juridice în dimensiunea sa europeană.

În final reiterează că o astfel de interpretare încalcă principiul neretroactivității legii, principiul securității juridice și încrederii sociale și mai mult încalcă principiul previzibilității întregului statut al judecătorilor și procurorilor.

Analizând contestația formulată de domnul judecător Marius - Aurelian Nicolae, Secția pentru judecători a Consiliului Superior al Magistraturii constată următoarele:

Prin Hotărârea nr. 34/07.11.2019, Comisia de organizare a concursului de promovare pe loc a judecătorilor în funcții de execuție din data de 15 decembrie 2019 a dispus respingerea cererii domnului Marius - Aurelian Nicolae, judecător la Judecătoria Videle, întrucât 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.

Domnul Marius - Aurelian Nicolae, judecător la Judecătoria Videle s-a înscris la concurs la data de 21.10.2019, în termen legal, pentru promovare pe loc, pentru obținerea gradului profesional de tribunal, specializarea drept penal.

Din evidențele Direcției Resurse Umane și Organizare rezultă că domnul judecător funcționează la Judecătoria Videle, la ultima evaluare are calificativul "foarte bine", nu a fost sancționat disciplinar în ultimii 3 ani și nu îndeplinește condițiile minime

de vechime prevăzute la art. 44 alin. (1) lit. a) din Legea nr. 303/2004, republicată, cu modificările și completările ulterioare respectiv 7 ani vechime în funcția de judecător sau procuror, pentru promovarea în funcția de judecător cu grad profesional tribunal. Nu a fost luată în considerare perioada în care judecătorul a avut calitatea de auditor de justiție (2013-2015).

La data de 21.10.2019, ultima zi din perioada de înscriere la concurs, domnul judecător Marius - Aurelian Nicolae avea o vechime în funcția de judecător de 4 ani, 3 luni, 20 de zile, acesta fiind momentul în raport de care Comisia a analizat incidența legii aplicabile.

Secția pentru judecători a Consiliului Superior al Magistraturii reiterează următoarele prevederi legale:

La concursul de promovare pot participa judecătorii care au avut calificativul "foarte bine" la ultima evaluare, nu au fost sancționați disciplinar în ultimii 3 ani și care îndeplinesc condițiile minime de vechime prevăzute la art. 44 alin. (1) lit. a), b) din Legea nr. 303/2004, republicată, cu modificările și completările ulterioare, 7 ani vechime în funcția de judecător sau procuror, pentru promovarea în funcția de judecător de tribunal sau tribunal specializat, respectiv 10 ani vechime în funcția de judecător sau procuror, pentru promovarea în funcția de judecător de curte de apel.

La calcularea vechimii minime pentru a participa la concursul de promovare nu se ia în considerare perioada în care judecătorul a avut calitatea de auditor de justiție, potrivit art. 44 alin. (2) din legea mai sus menționată.

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 judecătorilor, instituind astfel vocația unui judecător de a participa la acest concurs pentru promovarea în grad profesional de tribunal în situația în care a îndeplinit până la data înscrierii la concurs funcția de judecător sau procuror timp de 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.

Din interpretarea dispozițiilor articolului menționat, reiese că pot participa la concursul de promovare pe loc judecătorii care îndeplinesc condițiile de participare, care sunt expres și limitativ, prevăzute de lege și regulament.

Astfel, Secția pentru judecători a reținut că domnul judecător Marius - Aurelian Nicolae a fost numit în funcția de procuror stagiar la Parchetul de pe lângă Judecătoria Alexandria, începând cu data de 01.07.2015, iar judecător definitiv la 30.01.2017. În perioada 2013 – 2015, domnul judecător 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.

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, în mod corect Comisia a concluzionat că în această cauză sunt aplicabile dispozițiile art. 44 alin. (1) lit. a) 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.

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”.

În esență, au fost făcute 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) 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, potrivit principiului activității legii civile, noilor reglementări instituite prin Legea nr.242/2018.

Față de cele menționate, având în vedere dispozițiile art. 40 alin. (1) lit. p) din Legea nr. 317/2004 privind Consiliul Superior al Magistraturii, republicată, cu modificările și completările ulterioare și prevederile art. 15 alin. (4) din Regulamentul de organizare și desfășurare a concursului de promovare a judecătorilor, aprobat prin Hotărârea Secției pentru judecători a Consiliului Superior al Magistraturii nr. 1348/17.09.2019, prin vot direct și secret, cu unanimitatea voturilor membrilor prezenți;

SECȚIA PENTRU JUDECĂTORI A CONSILIULUI SUPERIOR AL MAGISTRATURII HOTĂRĂȘTE

Art.1 – Respingerea contestației formulate de domnul Nicolae Marius - Aurelian, judecător la Judecătoria Videle, împotriva Hotărârii nr. 34/07.11.2019 a Comisiei de organizare a concursului de promovare în funcții de execuție pe loc a judecătorilor din

data de 15 decembrie 2019 .

Art.2 – Hotărârea nr. 1560/14.11.2019 se comunică Direcției resurse umane și organizare pentru a fi pusă în aplicare.

Data în București, la data de 14 noiembrie 2019

Președinte,

Judecător Lia SAVONEA

