

ROMÂNIA



CONSILIUL SUPERIOR AL MAGISTRATURII
SECȚIA PENTRU JUDECĂTORI

HOTĂRÂREA nr. 1243

din 22 octombrie 2020

Prin Nota nr. 3439/DRUO/2020 a Direcției resurse umane și organizare a fost înaintată contestația formulată de doamna **ENACHE IULIA MONICA**, judecător cu grad profesional de tribunal la Judecătoria Bacău, împotriva Hotărârii nr. 7/12.10.2020 a Comisiei de organizare a concursului de promovare efectivă a judecătorilor în funcții de execuție, organizat în perioada august - decembrie 2020, prin care i-a fost respinsă cererea de înscriere la acest concurs pentru promovarea efectivă la Tribunalul Bacău.

În motivarea contestației, doamna judecător **ENACHE IULIA MONICA** a precizat că:

- a dobândit gradul profesional corespunzător instanței unde a solicitat promovarea efectivă și a desfășurat cel puțin 3 ani activitate efectivă de judecător;

- interpretarea Comisiei de organizare a concursului de promovare efectivă care a apreciat că judecătorii care au dobândit gradul conform vechii reglementari nu este în spiritul legii este vădit discriminatorie;

- dacă se analizează în ansamblu atât dispozițiile Legii nr. 303/2004 privind statutul judecătorilor și procurorilor cât și cele ale Hotărârii Consiliului Superior al Magistraturii nr. 1348/2019, se poate observa că nu există nicio dispoziție legală care să interzică posibilitatea judecătorilor care au dobândit gradul profesional anterior Legii nr. 242/2018 să participe la promovarea efectivă;

- conform art. 110 din Legea nr. 303/2004 “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”;

- prin instituirea acestei posibilități de transfer pentru judecătorii care au dobândit gradul anterior modificărilor legislative, legiuitorul a urmărit, ca și normă tranzitorie, posibilitatea de ocupare a locurilor la instanțele superioare prin transfer până la organizarea concursului de promovare efectivă. Astfel, deși a dobândit gradul profesional anterior intrării în vigoare a Legii nr. 242/2018 și ar putea să fie transferată direct la instanța superioară, nu există nicio piedică legală de a opta pentru înscrierea la promovarea efectivă și a renunța la acest beneficiu. În plus, în absența unei norme legale exprese prin care să fie interzisă participarea la concursul de promovare efectivă a judecătorilor care au dobândit gradul profesional anterior intrării în vigoare a Legii nr. 242/2018, o interpretare restrictivă și în sensul de a nu produce efecte juridice este nelegală și se impune a fi înlăturată;

- în ceea ce privește a doua condiție, în sensul că nu îndeplinește condiția legală prevăzută de art. 31. alin. 3 din Hotărârea nr. 1348/2019, formulează și plângere prealabilă, conform art. 7 din Legea nr. 554/2004 în sensul că solicită anularea dispoziției art. 31 alin. 3 din hotărârea menționată;

- potrivit art. 31 alin. 3 din Hotărârea nr. 1348/2019, “ Pentru a participa la concursul de promovare efectivă, judecătorii trebuie să fi funcționat efectiv la instanțe sau

în calitate de judecător de supraveghere a privării de libertate pe întreaga perioadă de 3 ani anterioară datei expirării termenului de înscriere la concurs. La calcularea termenului de 3 ani nu se iau în considerare perioadele de suspendare din funcția de judecător și nici concediile pentru creșterea copilului. Această dispoziție legală este contrară legii, contrară Constituției României și vădit discriminatorie;

- dispoziția legală din art. 31 alin. 3 din Hotărârea nr. 1348/2019 a fost adoptată cu încălcarea dispozițiilor art. 125 alin. (2) coroborat cu art. 73 alin. (3) lit. 1) din Constituția României;

- în Decizia Curții Constituționale a României nr. 121/2020 se arată că „Analizând aceste susțineri, Curtea reține, în primul rând, că în jurisprudența sa a stabilit, cu valoare de principiu, că reglementarea statutului judecătorilor și procurorilor trebuie să se realizeze prin lege organică”;

- Curtea reține că, în jurisprudența sa (Decizia nr. 172 din 24 martie 2016, publicată în Monitorul Oficial al României, Partea 1, nr. 315 din 25 aprilie 2016, paragraful 19), a stabilit că statutul juridic al unei categorii de personal este reprezentat de dispozițiile de lege referitoare la încheierea, executarea, modificarea, suspendarea și încetarea raportului juridic de muncă în care se află respectiva categorie;

- în concluzie, Curtea a statuat, cu valoare de principiu, în jurisprudența sa, că, în cazul tuturor categoriilor de personal al căror statut trebuie reglementat, potrivit Constituției, prin lege organică, aspectele esențiale referitoare la ocuparea posturilor trebuie reglementate prin lege organică, iar nu prin acte administrative cu caracter inferior legii;

- art. 31 alin. 3 din Hotărârea nr. 1348/2019 contravine art. 4, art. 6 și art. 16 din Constituția României și Directivei 2008/7S/CE instituind o discriminare între bărbați și femei la locul de muncă, fiind de notorietate că în majoritatea cazurilor femeile sunt cele care intră în concediu de creștere a copiilor;

- în plus, o astfel de reglementare este lipsită de orice bază faptică și orice rațiune juridică, fiind inadmisibil ca un judecător care a funcționat efectiv o perioadă de

10, 20 de ani în cadrul unei instanțe, în situația în care cu 3 ani anterior înscrierii la examenul de promovare a intervenit un caz de suspendare a raportului de muncă, chiar și de 1 lună să nu se poată înscrie la concurs;

- această normă legală ar putea fi interpretată astfel încât să aibă un înțeles juridic doar în măsura în care ar fi necesar ca judecătorul care se înscrie la examenul de promovare efectivă să fi funcționat efectiv 3 ani anterior susținerii examenului luându-se în considerare întreaga activitate cu excluderea perioadelor de suspendare, cum de altfel se procedează în situația evaluării profesionale a judecătorilor. În această ultimă procedură, la calculul termenului de 3 ani în care judecătorul nu a fost evaluat, se iau în calcul ultimii trei ani în care judecătorul a funcționat efectiv (în situația în care judecătorul a avut suspendat raportul de muncă se adună perioadele dinainte și de după suspendare). O interpretare contrară este discriminatorie și nelegală, instituind o imposibilitate de înscriere la examen pentru persoanele care din motive neimputabile au fost nevoite să își suspende raportul de muncă în ultimii trei ani anterior organizării examenului de promovare chiar și pentru o perioadă scurtă de o lună. În plus, această dispoziție legală instituie o restrângere a drepturilor persoanelor de a se înscrie la concurs, restrângere ce contravine dispozițiilor art. 53 din Constituția României.

Având în vedere motivele invocate, doamna judecător Enache Iulia Monica solicită admiterea contestației și constatarea îndeplinirii tuturor condițiilor legale pentru înscrierea la Concursul de promovare efectivă a judecătorilor în funcții de execuție, din perioada august - decembrie 2020.

Analizând nota direcției de specialitate, Secția pentru judecători a Consiliului Superior al Magistraturii constată următoarele:

Prin Hotărârea nr. 7/12.10.2020, Comisia de organizare a concursului de promovare efectivă a judecătorilor în funcții de execuție, organizat în perioada august - decembrie 2020, a dispus respingerea cererii de înscriere la concurs a doamnei **ENACHE IULIA MONICA**, judecător cu grad profesional de tribunal la Judecătoria Bacău; la fundamentarea dispoziției de respingere s-a avut în vedere faptul că doamna

judecător **ENACHE IULIA MONICA** nu a funcționat efectiv la instanță pe întreaga perioadă de 3 ani anterioară datei expirării termenului de înscriere la concurs, condiție regăsită în prevederile art. 31 alin. (3) din Regulamentul privind organizarea și desfășurarea concursului de promovare a judecătorilor, aprobat prin Hotărârea Secției pentru judecători a Consiliului Superior al Magistraturii nr. 1348/17 septembrie 2019, cu modificările și completările ulterioare, dar și faptul că doamna judecător a dobândit gradul profesional de tribunal anterior intrării în vigoare a Legii nr. 242/2018, respectiv la data de 01.01.2018, potrivit Hotărârii Plenului Consiliului Superior al Magistraturii nr. 1448/19.12.2017.

Analizând contestația formulată, Secția pentru judecători a Consiliului Superior al Magistraturii apreciază că prevederea reglementată de art. 31 alin. (3) din Regulament se interpretează în sensul că perioada de 3 ani anterioară datei expirării termenului de înscriere la concurs nu se referă strict la ultimii 3 ani anteriori, ci se referă la o perioadă anterioară de 3 ani în care judecătorul a funcționat efectiv la instanță.

Având în vedere contestația formulată în ceea ce privește dobândirea gradului profesional anterior intrării în vigoare a Legii nr. 242/2018, se reține punctul de vedere al Direcției Legislație, Documentare și Contencios precum și soluția Comisiei nr. 2 judecători - Resurse umane și organizare din data de 06.10.2020, Secția pentru judecători a Consiliului Superior al Magistraturii reține următoarele:

Ca urmare a modificărilor intervenite în anul 2018, în ceea ce privește Legea nr. 303/2004, a fost stabilită o altă modalitate de promovare a judecătorilor și procurorilor, respectiv o procedură în două etape, fiind necesară inițial promovarea pe loc, în gradul superior imediat următor, pentru a putea participa la concursul de promovare efectivă.

Deci, spre deosebire de reglementarea anterioară care permitea magistratului să opteze, în cadrul aceluiași concurs, între promovarea pe loc și promovarea efectivă, în măsura în care erau scoase la concurs locuri, respectiv posturi în acest sens, dispozițiile în vigoare prevăd două concursuri distincte, obținerea gradului superior fiind una din condițiile de participare la concursul de promovare efectivă.

Astfel, potrivit art. 46² alin. (1) din Legea nr. 303/2004, republicată, cu modificările și completările ulterioare, pot participa la concursul de promovare efectivă la instanțele și parchetele imediat superioare judecătorii și procurorii care au avut calificativul „foarte bine” la ultima evaluare, nu au fost sancționați disciplinar în ultimii 3 ani, au dobândit gradul profesional corespunzător instanței sau parchetului la care solicită promovarea și au funcționat efectiv timp de cel puțin 2 ani la instanța sau parchetul ierarhic inferior, în cazul promovării în funcțiile de judecător de curte de apel, procuror la parchetul de pe lângă aceasta sau de procuror la Parchetul de pe lângă Înalta Curte de Casație și Justiție.

În baza principiilor generale referitoare la aplicarea legii civile în timp, această modalitate de promovare, în două etape distincte, se aplică, în mod evident, în cazul concursurilor de promovare organizate ulterior intrării în vigoare a legii.

Prezervând drepturile obținute în baza reglementărilor anterioare, legiuitorul a stabilit prin art. 110 dispoziții tranzitorii pentru judecătorii și procurorii care au dobândit un grad profesional superior ca urmare a concursului de promovare până la data intrării în vigoare a Legii nr. 242/2018, aceștia putând avea acces la instanțele și parchetele superioare prin transfer.

În consecință, judecătorii care au obținut gradul profesional superior în baza concursului de promovare pe loc organizat în baza dispozițiilor în vigoare anterior modificării Legii nr. 303/2004 prin Legea nr. 242/2018 nu pot participa la concursul de promovare efectivă organizat în baza actualelor reglementări, aceștia având posibilitatea de a fi transferați la instanțele superioare.

De altfel, nici în temeiul dispozițiilor în vigoare anterior modificării Legii nr. 303/2004 prin Legea nr. 242/2018, judecătorii care optau pentru promovarea pe loc și obțineau astfel gradul profesional superior nu puteau, ulterior, să participe la concursul de promovare efectivă, accesul la instanțele superioare putându-se realiza tot prin transfer. În baza reglementărilor respective, gradul profesional superior se obținea indiferent de felul promovării, judecătorul dobândind și capacitatea de a funcționa efectiv la o instanță superioară, fără a mai fi necesar un nou concurs. Pentru cei care au promovat pe loc,

accesul efectiv la o instanță superioară se făcea și atunci tot în baza transferului, situație menținută în cazul lor și acum în baza art. 110 din Legea nr. 303/2004.

Or, în condițiile menținerii exprese a acestei modalități de acces la instanțele superioare pentru judecătorii care au dobândit gradul profesional superior ca urmare a concursului de promovare până la data intrării în vigoare a Legii nr. 242/2018, s-a apreciat că aceștia nu pot participa la concursul de promovare organizat în baza dispozițiilor actuale.

Soluția contrară ar presupune aplicarea simultană a unor prevederi din legea în vigoare anterior și din actuala reglementare, ceea ce ar determina crearea unei *lex tertia*, prin ignorarea voinței legiutorului exprimată expres în art. 110 din Legea nr. 303/2004.

Având în vedere aceste considerente, Secția pentru judecători va respinge contestația formulată de doamna judecător **ENACHE IULIA MONICA**.

Față de cele expuse, 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, cu modificările și completările ulterioare, prin vot direct și secret, cu majoritatea voturilor membrilor prezenți (2 admitere, 8 respingere);

SECȚIA PENTRU JUDECĂTORI A CONSILIULUI SUPERIOR AL MAGISTRATURII HOTĂRĂȘTE

Art.1 - Respingerea contestației formulată de doamna **ENACHE IULIA MONICA**, judecător cu grad profesional de tribunal la Judecătoria Bacău, împotriva Hotărârii nr. 7/12.10.2020 a Comisiei de organizare a concursului de promovare efectivă a judecătorilor în funcții de execuție, organizat în perioada august - decembrie 2020.

Art.2 - Prezenta Hotărâre nr. 1243 din 22 octombrie 2020 a Secției pentru judecători a Consiliului Superior al Magistraturii se comunică Direcției resurse umane și organizare, pentru a fi pusă în aplicare, conform legii.

Data în București, la data de 22 octombrie 2020

Președinte,
Judecător Nicoleta Margareta ȚÎNȚ

