



MINISTERUL PUBLIC
PARCHETUL DE PE LÂNGĂ ÎNALTA CURTE DE CASAȚIE ȘI JUSTIȚIE
CABINET PRIM ADJUNCT PROCUROR GENERAL

Nr.16504/3010/III-5/2015

Către
PREȘEDINTELE ÎNALTEI CURȚI DE CASAȚIE ȘI JUSTIȚIE

În temeiul art.471 din Codul de procedură penală, vă
sesizăm cu

RECURS ÎN INTERESUL LEGII

vizând incidența art.7 alin.1 din Legea nr.76/2008 privind organizarea și funcționarea Sistemului Național de Date Genetice Judiciare, în ipoteza inculpaților minori sancționați prin aplicarea unor măsuri educative conform Noului Cod penal.

Examenul jurisprudenței actuale existente în materie evidențiază două orientări, relevând caracterul neunitar al acesteia.

I. Astfel, într-o opinie, instanțele au considerat că dispozițiile art.7 alin.1 din Legea nr.76/2008 sunt aplicabile și inculpaților minori cărora li s-au aplicat măsuri educative privative sau neprivative de libertate pentru săvârșirea uneia dintre infracțiunile cuprinse în anexa 1 a legii (Anexele 1 – 54).

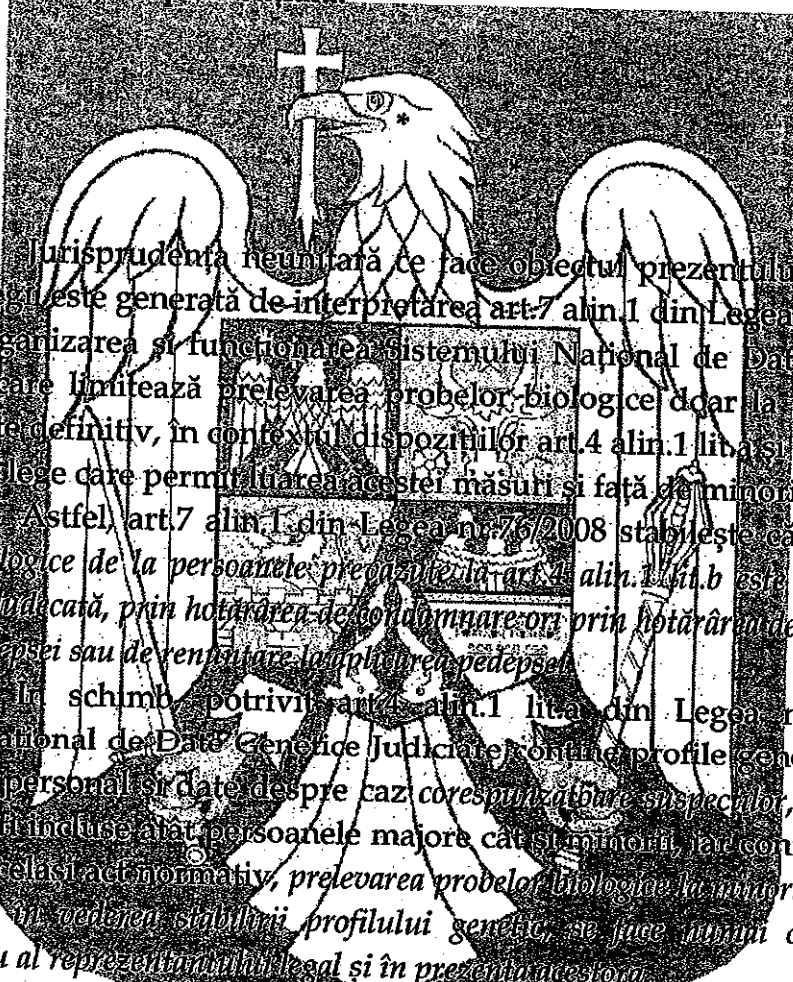
II. Dimpotrivă, într-o altă orientare s-a apreciat că, raportat la prevederile art.7 alin.1 din Legea nr.76/2008, care fac referire doar la hotărârile de condamnare, de amânare a aplicării pedepsei ori de renunțare la aplicarea pedepsei,



MINISTERUL PUBLIC
PARCHETUL DE PE LÂNGĂ ÎNALTA CURTE DE CASAȚIE ȘI JUSTIȚIE
CABINET PRIM ADJUNCT PROCUROR GENERAL

instanța nu poate dispune prelevarea probelor biologice de la inculpații minori cărora li s-au aplicat măsuri educative, chiar dacă infracțiunea săvârșită face parte din categoria celor prevăzute în anexa 1 a legii (Anexele 55 – 102).

Apreciez că soluția legală în materie este ilustrată de prima orientare jurisprudențială.



Jurisprudența neunitară ce face obiectul prezentului recurs în interesul legii este generată de interpretarea art.7 alin.1 din Legea nr.76/2008 privind organizarea și funcționarea Sistemului Național de Date Genetice Judiciare, care limitează prelevarea probelor biologice doar la persoanele condamnate definitiv, în contextul dispozițiilor art.4 alin.1 litera a și art.5 alin.4 din aceeași lege care permit aplicarea acestei măsuri și față de minori.

Astfel, art.7 alin.1 din Legea nr.76/2008 stabilește că prelevarea probelor biologice de la persoanele prezănte la art.4 alin.1 litera b este dispusă de instanța de judecată, prin hotărârea de condamnare ori prin hotărârea de amânare a aplicării pedepsei sau de renunțare la aplicarea pedepsei.

În schimb, potrivit art.4 alin.1 litera a din Legea nr.76/2008, Sistemul Național de Date Genetice Judiciare conține profile genetice, date cu caracter personal și date despre caz corespunzătoare suspectilor, categorie în care pot fi incluse atât persoanele majore cât și minorele, iar conform art.5 alin.4 din același act normativ, prelevarea probelor biologice la minori cu vârsta sub 14 ani, în vederea stabilirii profilului genetic, se face numai cu acordul părinților sau al reprezentantului legal și în prezența acestora.

Pe de altă parte, limitarea aplicării art.7 alin.1 din Legea nr.76/2008 numai cu privire la persoanele condamnate definitiv pentru infracțiunile cuprinse în anexă a intervenit odată cu intrarea în vigoare a Noului Cod penal, prin modificarea dispozițiilor referitoare la consecințele răspunderii penale, în acest sens art.114 stabilind că față de minorii care la data săvârșirii infracțiunii aveau vârsta cuprinsă între 14 și 18 ani nu pot fi luate decât măsuri educative privative sau neprivative de libertate.



MINISTERUL PUBLIC
PARCHETUL DE PE LÂNGĂ ÎNALTA CURTE DE CASAȚIE ȘI JUSTIȚIE
CABINET PRIM ADJUNCT PROCUROR GENERAL

Or, anterior acestei date, art.7 din Legea nr.76/2008 nu a fost susceptibil de interpretări diferite, în condițiile în care, potrivit art.100 din Codul penal din 1968, minorului care răspundea penal i se putea aplica o pedeapsă.

Rezultă, asadar, că excluderea aplicării art.7 din Legea nr.76/2008 cu privire la minori cărora li s-au aplicat măsuri educative privative sau neprivative de libertate nu este consecința voinței legiuitorului exprimată în acest sens, ci a necorelării dispozițiilor acestei legi, referitoare la prelucrarea, păstrarea, ștergerea pozelor genetice introduse SNDGJ, cu actualele prevederi din Codul penal vizând regimul răspunderii penale a minorului.

Concluzia că legiuitorul nu a urmărit restrângerea sferei de aplicare a prelevării probelor biologice doar la persoanele condamnate definitiv la pedeapsa închisorii ori în privința cărora instanța a pronunțat amânarea aplicării pedepsei sau renunțarea la aplicarea pedepsei este confirmată și de interpretarea sistematică a dispozițiilor legale în discuție, care implică examinarea normei juridice prin încadrarea sa în economia legii din care face parte, astfel încât această sa fie în acord cu sensul și rațiunea emiterii întregului act normativ.

În acest sens, art.1 alin.1 din Legea nr.76/2008 prevede expres că aceasta are drept scop constituirea Sistemului Național de Date Genetice Judiciare, pentru prevenirea și combaterea unor categorii de infracțiuni prin care se aduc atingere grave drepturilor și libertăților fundamentale ale persoanei, în special dreptului la viață și la integritate fizică și psihică, precum și pentru identificarea cadavrelor cu identitate necunoscută, a persoanelor dispărute sau ai persoanelor decedate în urma cauzelor naturale, a accidentelor în muncă, a infracțiunilor de omor sau a actelor de terorism.

În vederea atingerii acestui scop, legea stabilește în art.3 și art.4 două tipuri de condiții necesare pentru a se putea dispune prelevarea de probe biologice, unele referitoare la tipul de infracțiuni pentru care pot fi recoltate aceste probe (cele prevăzute în anexa legii), iar altele referitoare la categoriile de persoane de la care pot fi prelevate probe biologice, respectiv *suspecți și persoane condamnate definitiv* pentru săvârșirea infracțiunilor cuprinse în anexă.



MINISTERUL PUBLIC
PARCHETUL DE PE LÂNGĂ ÎNALTA CURTE DE CASAȚIE ȘI JUSTIȚIE
CABINET PRIM ADJUNCT PROCUROR GENERAL

Tot cu privire la categoriile de persoane de la care pot fi prelevate probe biologice în vederea stabilirii profilului genetic, art.5 alin.4 din Legea nr.76/2008 face referire expresă la *minorii cu vârsta sub 14 ani*, stabilind că în cazul acestora prelevarea se face numai cu acordul părinților sau al reprezentantului legal.

Or, câtă vreme legiuitorul permite prelevarea acestor probe de la minorii care nu răspund penal, cu atât mai mult această măsură trebuie să fie incidentă în cazul minorilor cărora li s-au aplicat măsuri educative pentru săvârșirea infracțiunilor enumerate în anexa Legii nr.76/2008. O interpretare contrară ar conduce la o diminuare a cantității de informații conținute de Sistemul Național de Date Genetice Judiciare, ceea ce nu corespunde finalității legii în ansamblul ei, respectiv de a constitui o bază de date având drept scop prevenirea și combaterea unor categorii de infracțiuni prin care se aduc atingeri grave drepturilor și libertăților fundamentale ale persoanelor.

Împrejurarea că art.7 alin.1 din Legea nr.76/2008 face referire doar la hotărârile de condamnare, de amânare a aplicării pedepsei sau de renunțare la aplicarea pedepsei nu poate să reprezinte decât o omisiune a legiuitorului cu privire la hotărârile prin care au fost aplicate măsuri educative pentru săvârșirea infracțiunilor cuprinse în anexa, având în vedere dispozițiile art.3 și 5 anterior analizate, care pot fi aplicate prin suplimment analogic.

Astfel, așa cum Înalta Curte de Casație și Justiție a statuat în considerentele deciziei nr.18 din 18 noiembrie 2013, *prin interpretare de norme de drept penal, pentru care analogia nu este admisă, în documentul procedurii penale este acceptată folosirea suplimmentului analogic, constituind în umplerea lacunelor legislative prin rezolvarea la norme care reglementează cazuri similare, tăcerea legii neputând constitui un obstacol în realizarea scopului procesului penal.*

Prin urmare, analizând dispozițiile art.7 alin.1 în contextul întregului act normativ, rezulta incidența acestuia și în ipoteza minorilor cărora li s-au aplicat măsuri educative privative sau neprivative de libertate pentru săvârșirea infracțiunilor prevăzute în anexa Legii nr.76/2008 privind organizarea și funcționarea Sistemului Național de Date Genetice Judiciare.

În ceea ce privește procedura prelevării probelor biologice, art.5 alin.2 din lege face trimitere la art.190 din Codul de procedură penală, care stabilește, între altele, că în cazul persoanelor lipsite de capacitate de



MINISTERUL PUBLIC
PARCHETUL DE PE LÂNGĂ ÎNALTA CURTE DE CASAȚIE ȘI JUSTIȚIE
CABINET PRIM ADJUNCT PROCUROR GENERAL

exercițiu prelevarea de probe biologice se face cu consimțământul reprezentantului legal, iar în cazul celor cu capacitate restrânsă de exercițiu (minorii între 14 și 18 ani) consimțământul scris al acestora trebuie exprimat în prezența ocrotitorilor legali.

Totodată, referitor la momentul prelevării probelor biologice în ipoteza inculpatilor minori sanctionati prin aplicarea unor măsuri educative, precum și la durata până la care probele biologice sunt păstrate, pot fi incidente atât dispozițiile reglementate în art.7 alin.2 / art.14 alin.1 din Legea nr.76/2008 (în cazul măsurilor educative privative de libertate), cât și cele ale art.7 alin.3 / art.14 alin.1 din aceeași lege (în situația măsurilor educative neprivative de libertate).

Având în vedere cele expuse, vă solicităm să constatați că problema de drept a primitei soluționare diferită din partea instanțelor judecătorești și, printr-o decizie obligatorie, să stabiliți modul unitar de interpretare și aplicare a dispozițiilor legale în conformanță cu art.474 din Codul de procedură penală.

PRIM ADJUNCT AL PROCURORULUI GENERAL

Dumitru Bogdan LICIU

¹ În condițiile vacanței funcției de Procuror General, potrivit dispozițiilor art.15 alin.4 din Regulamentul de ordine interioară al parchetelor, aprobat prin Ordinul nr.2632/C/2014 din 30 iulie 2014 al Ministrului Justiției, modificat prin Ordinul nr.1650/C/2015 din 18 mai 2015 al Ministrului Justiției (Monitorul Oficial nr.367 din 27 mai 2015).