

ÎNCHIEIERE

Președinte: (...)

Judecător: (...)

Judecător: (...)

Grefier: (...)

*Sedința publică de la 20 Octombrie 2016***Recurenți – reclamanții: (...)** – absenți*Reprezențați legal de av. (...)***Intimat – pârât (...).***Reprezentat legal de consilier juridic (...)***Intimat – pârât (...)** -absent – nereprezentat.**Obiectul cererii:** obligație de a face – acordarea gradației corespunzătoare vechimii în muncă**Stadiul judecății:** recurs declarat de reclamanți împotriva sentinței civile nr. (...) pronunțată de Tribunalul Galați în dosarul nr. (...)**Procedura legal îndeplinită.**

Instanța pune în discuție admisibilitatea sesizării Î.C.C.J. în vederea pronunțării unei hotărâri prealabile pentru dezlegarea modului de interpretare și aplicare a prevederilor dispozițiilor art. 9 alin. 2, 4 din O.G. nr. 38/2003, precum și a celor similare ale art. 11 alin. 2 - 4 din Legea nr. 138/1999, ale art. 11 alin. 3 - 5 din Anexa IV la Legea - cadru nr. 330/2009, respectiv ale art. 11 alin. 1 - 6 din Anexa VII la Legea - cadru 284/2010, perioada cât un polițist a fost elev sau student al unei instituții de învățământ din sistemul de apărare și securitate națională și care constituie vechime în muncă cf. art. 3 din Legea nr. 46/1996 și art. 3 din Legea nr. 446/2006.

Sustinerile reprezentantului intimatului – pârât (...). consideră că cererea de sesizarea a Î.C.C.J. în vederea pronunțării unei hotărâri prealabile pentru dezlegarea unor chestiuni de drept este admisibilă fiind întrunite condițiile prev. de art. 519 – 520 din Codul de procedură civilă. Cauza este în calea de atac a recursului aceasta fiind competentă material, general să judece calea de atac declarată de recurenții reclamanți din prezenta cauză. De lămurirea modului de aplicare a prevederilor art. 9 alin. 4 din O.G. 38/2003 și a celorlalte disp. legale din Leg. 138/1999, Leg. 330/2009, Leg. 284/2010 depinde soluționarea pe fond a prezentei cauze în sensul că prevăd că „de prevederile privind luarea în calcul a vechimii în muncă la acordarea gradațiilor beneficiază și elevii și studenții instituțiilor de învățământ a M.A.I. până la data intrării în aceste instituții de învățământ”. Practic de interpretarea acestor dispoziții legale dacă se iau în considerare, se aplică sau nu se aplică depinde soluționarea pe fond a prezentei cauze.

Problema de drept enunțată este una nouă, primul astfel de dosar de la care au plecat și celelalte a fost soluționat la nivel de țară la (...) în anul 2015. Recurenții reclamanți din această cauză au depus la dosar aceea decizie cu titlu de jurisprudență. Problema de drept în cauză nu face obiectul unui recurs în interesul legii în curs de soluționare conform evidențelor Î.C.C.J..

Jurisprudența nu este unitară în sensul că la nivel de țară până în prezent există trei curți de apel care au dat soluții în sensul respingerii unor astfel de acțiuni Curtea de Apel București, Curtea de Apel Timișoara și Curtea de Apel Brașov și Curtea de Apel Galați a pronunțat trei soluții în sensul admiterii acțiunii reclamanților. Practic sunt îndeplinite toate condițiile prev. de art. 519 – 520 C.proc.civ. motiv pentru care, având în vedere că este un deziderat al instanței de judecată unificarea practicii judiciare la nivel de țară, apreciază că prezenta

cerere de sesizare a Î.C.C.J. este admisibilă și solicită admiterea cererii și a se dispune sesizare Î.C.C.J. în vederea pronunțării unei hotărâri pentru dezlegarea acestei chestiuni de drept.

Susținerile reprezentantului convențional al recurenților - reclamanți: apreciază că nu se impune admiterea cererii de sesizare, motivat de faptul că, în chestiunea de drept în discuție, toate părțile litigante consideră unanim că întreaga problematică a speței se reduce la aplicarea și interpretarea disp. art. 9 alin. 2 și 4 din O.G. 38/2003. Din punctul său de vedere aplicarea și interpretarea acestui text de lege nu prezintă o complexitate atât de mare care să depășească capacitatea de a judeca și să presupună necesitatea intervenției Î.C.C.J.. Mai mult decât atât întregul val de litigii având acest obiect a început să se stingă, în sensul că, mai sunt doar câteva dosare pe rolul instanțelor de recurs. Practica judiciară este numeroasă, cea pronunțată în spețe similare, așa încât, apreciază că nu este necesară doar verificarea împlinirii cumulative a condițiilor reglementate de art. 519 C.proc.civ. ci se impune a se aprecia și cu privire la caracterul chestiunii de drept în discuție. Solicită respingerea cererii de sesizare.

C U R T E A,

Având nevoie de timp pentru a delibera

DISPUNE:

Amână pronunțarea asupra **admisibilității sesizării Î.C.C.J.** în vederea pronunțării unei hotărâri prealabile pentru dezlegarea modului de interpretare și aplicare a unor dispoziții la data de 27.10.2016.

Pronunțată în ședința publică de la 20 Octombrie 2016.

Președinte,
(...)

Judecător,
(...)

Judecător,
(...)

Grefier,
(...)

ÎNCHIEIERE

Președinte: (...)

Judecător: (...)

Judecător: (...)

Grefier: (...)

Sedința publică de la 27 Octombrie 2016

Recurenți – reclamanții: (...) – absenți

Reprezențați legal de av. (...)

Intimat – pârât (...).

Reprezentat legal de consilier juridic (...)

Intimat – pârât (...) -absent – nereprezentat.

Obiectul cererii: obligație de a face – acordarea gradației corespunzătoare vechimii în muncă

Stadiul judecății: recurs declarat de reclamanți împotriva sentinței civile nr. (...) pronunțată de Tribunalul Galați în dosarul nr. (...)

Procedura legal îndeplinită.

Pentru astăzi a fost amânată pronunțarea asupra admisibilității sesizării Î.C.C.J. în vederea pronunțării unei hotărâri prealabile pentru dezlegarea modului de interpretare și aplicare a prevederilor dispozițiilor art. 9 alin. 2, 4 din O.G. nr. 38/2003, precum și a celor similare ale art. 11 alin. 2 - 4 din Legea nr. 138/1999, ale art. 11 alin. 3 - 5 din Anexa IV la Legea - cadru nr. 330/2009, respectiv ale art. 11 alin. 1 - 6 din Anexa VII la Legea - cadru 284/2010, perioada cât un polițist a fost elev sau student al unei instituții de învățământ din sistemul de apărare și securitate națională și care constituie vechime în muncă cf. art. 3 din Legea nr. 46/1996 și art. 3 din Legea nr. 446/2006.

Dezbaterile au avut loc în ședința publică din 20.10.2016, susținerile reprezentanților părților fiind consemnate în încheierea de ședință din acea dată.

INSTANȚA,

analizând lucrările dosarului,

I. constată admisibilitatea sesizării, în conformitate cu prevederile art. 519 Cod procedură civilă, motivat de faptul că:

1. de lămurirea modului de interpretare/aplicare a dispozițiilor art. 9 alin. 2,4 din OG 38/2003, precum și a celor similare ale art. 11 alin. 2-4 din Legea nr. 138/1999, ale art. 11 alin. 3-5 din Anexa IV la legea cadru nr. 330/2009, respectiv ale art. 11 alin. 1-6 din Anexa VII la Legea cadru nr. 284/2010, respectiv de stabilirea împrejurării dacă aceste norme permit sau nu luarea în calcul la stabilirea gradațiilor a perioadei cât un polițist a fost elev sau student al unei instituții de învățământ din sistemul de apărare și securitate națională care, conform art. 3 din Legea nr. 46/1996 și art. 3 din Legea nr. 446/2006, constituie vechime în muncă, depinde soluționarea pe fond a cauzei, întrucât recurenții reclamanți din prezenta cauză au solicitat obligarea pârâtului la calcularea gradației prin luarea în considerare a perioadei de studii în unitatea de învățământ a M.A.I. ce a fost absolvită de către aceștia, precum și plata diferențelor salariale astfel rezultate, pentru ultimii trei ani de la data introducerii acțiunii.
2. problema de drept enunțată este nouă, deoarece, prin consultarea jurisprudenței, s-a constatat că asupra acestei probleme Înalta Curte de Casație și Justiție nu a statuat printr-o altă hotărâre;

3. problema de drept nu face obiectul unui recurs în interesul legii în curs de soluționare, conform evidențelor Înaltei Curți de Casație și Justiție.

II. expunerea succintă a procesului

Prin acțiunea înregistrată sub nr. (...), reclamanții (...), au chemat în judecată pe pârâții (...) și (...), solicitând obligarea acestora la acordarea gradației corespunzătoare vechimii în muncă, la plata diferențelor dintre drepturile salariale cuvenite conform gradației stabilite prin luarea în considerare a perioadei de studii în unitatea de învățământ militar și cele încasate începând cu 12.03.2012 până la încetarea raporturilor de muncă, precum și la plata dobânzii legale, cu cheltuieli de judecată.

În motivarea acțiunii, reclamanții au arătat că sunt absolvenți ai Școlii Militare de Ofițeri de Poliție „Al. I. Cuza” București.

Susțin reclamanții că în această calitate au dreptul, conform art. 28 alin. 1 lit. a din Legea nr. 360/2002, la un salariu lunar care trebuie să includă și gradațiile, aspect ce rezultă și din prevederile art. 2 din OG nr. 38/2003.

Conform art. 9 alin. 2 din Legea nr. 360/2002, persoanele nou încadrate în rândul polițiștilor beneficiază de gradații în raport cu vechimea în muncă legal stabilită, iar potrivit alin. 4 aceste prevederi se aplică absolvenților instituțiilor de învățământ pentru formarea polițiștilor pentru vechimea în muncă avută până la intrarea în aceste instituții.

Conform art. 3 din Legea nr. 446/1996, sunt considerați în serviciul militar și elevii și studenții instituțiilor militare de învățământ, iar timpul cât o persoană îndeplinește serviciul militar constituie vechime în muncă.

Arată reclamanții că au făcut dovada întrunirii condițiilor prevăzute de art. 3 alin. 6 din Legea nr. 446/2006, astfel că refuzul pârâților de acordare a gradației corespunzătoare prin luarea în considerare a perioadei de studii în unitatea de învățământ militar este nelegal.

În drept, acțiunea a fost întemeiată pe dispozițiile OG nr. 38/2003 și ale Legii nr. 360/2002.

În dovedirea acțiunii, reclamanții au depus la dosar acte de studii și adeverințe din care rezultă că sunt lucrători de poliție.

Legal citat, pârâtul (...) a formulat întâmpinare, prin care a invocat excepția inadmisibilității (lipsei procedurii prealabile), decurgând din nerespectarea prevederilor art. 30 din Legea nr. 284/2010 și excepția lipsei calității sale procesuale pasive, motivat de faptul că reclamanții nu sunt angajații săi, ci ai (...).

Pe fondul cauzei, a solicitat respingerea acțiunii ca nefondată.

Legal citat, pârâtul (...) a formulat întâmpinare, prin care a invocat excepția inadmisibilității (lipsei procedurii prealabile) pentru aceleași motive ca cele arătate de (...) prin întâmpinare, precum și excepția tardivității acțiunii prin raportare tot la dispozițiile speciale ale art. 30 din Legea nr. 284/2010.

Pe fondul cauzei, a solicitat respingerea acțiunii ca nefondată.

La termenul din (...), pârâtul (...), prin reprezentant legal, a arătat că renunță la excepția tardivității, instanța luând act de această manifestare de voință prin Încheierea din (...).

Prin sentința nr. (...) a fost respinsă ca neîntemeiată excepția lipsei calității procesuale pasive a I.P.J. invocată de acest pârât prin întâmpinare.

A fost respinsă ca neîntemeiată excepția inadmisibilității acțiunii (lipsei procedurii prealabile) invocată de ambii pârâți prin întâmpinare.

A fost respinsă ca nefondată acțiunea formulată de reclamanții (...) în contradictoriu cu pârâții (...) și (...)

Prima instanță a reținut în esență următoarele:

Reclamanții sunt funcționari publici cu statut special și, în această calitate au dreptul, conform art. 28 alin. 1 lit. a din Legea nr. 360/2002 și art. 2 din OG nr. 38/2003 (în prezent abrogată de Legea 330/2009, dar conținut identic în disp. art. 11 din Anexa IV la legea cadru nr. 330/2009, respectiv art. 11 din Anexa VII la Legea cadru nr. 284/2010), la un salariu care include, printre altele, și gradațiile.

Aceste gradații sunt diferite în funcție de vechimea în muncă, conform art. 9 alin. 2 din Legea nr. 360/2002, iar prevederile alin. 2 se aplică, potrivit alin. 4 al art. 9 din actul normativ menționat și absolvenților instituțiilor de învățământ pentru formarea polițiștilor „pentru vechimea în muncă avută până la data intrării în aceste instituții”.

Reclamanții consideră că la calcularea gradațiilor ar fi trebuit avut în vedere și timpul cât au fost elevi ai instituției militare de învățământ, apreciind că acest drept le este conferit de art. 3 alin. 6 din Legea nr. 446/2006 privind pregătirea populației pentru apărare.

Acest text de lege doar asimilează vechimii în muncă perioada cât reclamanții au fost elevi ai școlii de poliție, însă nu prevede că această vechime s-ar lua în calcul la acordarea gradațiilor.

Gradațiile se acordă, conform art. 9 din Legea nr. 360/2002, în funcție de vechimea efectivă în funcția de polițist, aspect ce rezultă din prevederile alin. 4, conform cărora se are în vedere și „ vechimea în muncă avută până la data intrării în instituția de învățământ”.

Așadar, atunci când legiuitorul a intenționat a se lua în calcul și alte perioade de timp în afara celor în care o persoană a fost polițist, a prevăzut acest lucru expres, în chiar textul de lege ce reglementează modul de stabilire a gradațiilor.

În lipsa unei trimeri exprese, dispozițiile art. 9 din Legea nr. 360/2002 nu se pot completa cu cele din Legea nr. 446/2006.

Cum reclamantii nu au făcut dovada că, anterior intrării la Academia de Poliție, au avut alt loc de muncă (situație expres prevăzută de art. 9 alin. 4 din Legea nr. 360/2002), ei nu sunt îndreptățiți la o altă gradație decât cea care li s-a acordat pentru vechimea efectivă în funcția de polițist.

Împotriva acestei sentințe au declarat recurs reclamantii, criticând-o prin prisma prevederilor art. 488 alin. 1 pct. 6 și 8 C.proc.civ.

Intimatul pârât (...) a depus la dosar întâmpinare, prin care a solicitat respingerea recursului ca nefundat.

A depus și cerere de sesizare a Înaltei Curți de Casație și Justiție- Completul pentru dezlegarea unor chestiuni de drept.

III. Punctul de vedere al părților cu privire la dezlegarea problemei de drept:

1. reclamanti- Nu a fost exprimat. S-a apreciat doar că dispozițiile legale sunt suficient de clare și precise.

2. pârât- Nu există un fundament legal pentru luarea în calculul efectuat pentru stabilirea gradației a perioadei înregistrate ca elev /student al unei instituții de învățământ din sistemul de apărare și securitate națională.

Este adevărat că în cuprinsul art. 1 alin. 1 din Legea 446/2006 privind pregătirea populației pentru apărare, instituțiile publice de ordine și siguranță publică sunt incluse în sfera celor din domeniul apărării și securității naționale.

Prevederile art. 3 alin. 3 lit. c din legea sus menționată prevăd că : „Serviciul militar activ se îndeplinește în calitate de elev sau student la instituțiile de învățământ din sistemul de apărare și securitate națională, cu excepția elevilor liceelor și colegiilor militare” , iar în conformitate cu alin. 6 al aceluiași articol “Perioada de timp în care o persoană îndeplinește serviciul militar activ sau alternativ ori este concentrată sau mobilizată constituie vechime în serviciu ori vechime în muncă, după caz, precum și stagiul de cotizare la sistemul public de asigurări sociale. “

Însă atât art. 11 alin. 4 din Legea nr. 138/1999, art. 9 alin.4 din OG 38/2003, art. 11 alin. 5 din Anexa IV la legea cadru nr. 330/2009, respectiv art. 11 alin. 5 din Anexa VII la Legea cadru nr. 284/2010 statuează faptul că prevederile referitoare la acordarea gradațiilor se aplică și absolvenților instituțiilor militare de învățământ pentru vechimea în serviciu avută/ stagiul de cotizare realizat până la data intrării în aceste instituții, nu și pentru vechimea realizată pe timpul cât au urmat cursurile instituțiilor respective.

Prin urmare, vechimea în muncă stabilită în cuprinsul art. 3 alin. 3 lit. c și alin. 6 din Legea nr. 446/2006 urmează a fi avută în vedere pentru stabilirea altor drepturi prevăzute de cadrul normativ existent, precum cele prevăzute de Legea 263/2010, cel prevăzut de art. 1 din HG 1578/2002, cele prevăzute de art. 20, 21 și 22 din Anexa VII din Legea cadru nr. 284/2010 și nu a gradațiilor, în cazul cărora este instituită o excepție- “ până la data intrării în aceste instituții”.

Referitor la problema în discuție, în toate actele normative referitoare la salarizarea polițiștilor , legiuitorul a reglementat :

- a) situația generală - în primele alineate ale articolelor indicate - acordarea gradațiilor pentru perioada însumată între momentul încadrării ca polițist/cadru militar și cel al încetării raporturilor de serviciu. Art. 66 alin. 2 din Legea 360/2002 prevede că:“ raportul de serviciu al polițistului ia naștere o data cu acordarea primului grad profesional”, iar primul grad profesional de ofițer/agent se acordă după absolvirea Academiei de Poliție cu diploma de licență/absolvirea Școlii de Agenți, astfel cum rezultă din dispozițiile art. 23 alin. 1 din Legea 360/2002;
- b) situația particulară (în alineatele finale ale articolelor indicate)- acordarea gradațiilor pentru vechimea în muncă avută până la data intrării în instituțiile de învățământ ale M.A.I.

Prin modul de formulare a textelor incidente în materia gradațiilor ce se acordă polițiștilor, voința legiuitorului este neechivocă în ceea ce privește exceptarea de la calculul acestui drept a perioadei în care aceștia au urmat cursurile instituțiilor de învățământ din sistemul de apărare și securitate națională .

Întrucât gradațiile reprezintă un drept salarial, în raport cu prevederile generale ale Legii 446/2006, normele privind salarizarea polițiștilor și dispozițiile Legii 360/2002 reprezintă legea specială. Acest aspect este

subliniat de prevederile art. 1 alin. 2 din Legea nr. 330/2009 și cele ale art. 1 alin. 2 din Legea 284/2010, potrivit căroră:” Începând cu data intrării în vigoare, în tot sau în parte, a prezentei legi, drepturile salariale ale personalului prevăzut la alin. (1) sunt și rămân în mod exclusiv cele prevăzute în prezenta lege. “

Conform tezei I a art. 9 alin. 1 din OG 38/2003, reglementarea fiind identică cu cea din cuprinsul art. 11 din Legea 138/1999, art. 11 din Anexa IV la Legea cadru nr. 330/2009, respectiv art. 11 din Anexa VII la Legea cadru nr. 284/2010 : “ ofițerii și agenții de poliție, în raport cu timpul servit în calitate de polițist și în funcție de rezultatele obținute, au dreptul la 1-7 gradații, care se acordă din 3 în 3 ani...”

Din aceste dispoziții legale rezultă că:

1. se acordă între 1 și 7 gradații;
2. gradațiile se acordă din 3 în 3 ani;
3. în vederea constituirii acestui drept se au în vedere rezultatele obținute;
4. acest algoritm de acordare a gradațiilor se folosește doar pentru perioada de activitate desfășurată în calitate de ofițer sau agent de poliție;
5. acest algoritm nu vizează perioada în care reclamantii au fost elevi sau studenți ai instituțiilor de învățământ ale, întrucât în acest interval, aceștia nu au avut calitatea de polițisti, raportat la disp. art. 23 alin. 1 din Legea 360/2002 și art. 66 alin. 2 din același act normativ.

În cazul vechimii în muncă , ce diferă de perioada de activitate desfășurată în calitate de polițist, sunt aplicabile dispozițiile alin. 2 și urm. , care prevăd posibilitatea acordării doar a șase gradații, conform altui algoritm, după cum urmează:

- 3 - 5 ani, gradația I;
- 5 - 10 ani, gradația a II-a;
- 10 - 15 ani, gradația a III-a;
- 15 - 20 de ani, gradația a IV-a;
- 20 - 25 de ani, gradația a V-a;
- peste 25 de ani, gradația a VI-a.

Aceste prevederi au fost aplicate tuturor polițiștilor pentru perioada când aceștia au fost militari în termen sau cu termen redus, pentru perioada în care au beneficiat de ajutor de șomaj, precum și pentru vechimea în muncă avută anterior dobândirii calității de polițist.

Demersul de solicitare a recalculării gradațiilor a avut la bază un paralelism cu modul de calcul al gradațiilor ce se acordă magistraților (care sunt în număr de doar 5), în situația căroră se ia în calcul și perioada vizată de prevederile Legii nr. 446/ 2006, pentru că, în Anexa VI a Legii-cadru nr. 284/2010, nu există un text de lege care să excludă această perioadă de la stabilirea dreptului menționat (așa cum există în cazul personalului salarizat conform Anexei VII a Legii-cadru nr. 284/ 2010), aspect ce face ca în cazul acestei din urmă categorii profesionale să fie aplicabil principiul „ubi lex non distinguit nec nos distinguere debemus”.

IV. Punctul de vedere motivat al completului de judecată:

- 1. redarea normei de drept interne ce urmează a fi supusă dezlegării Înaltei Curți de Casație și Justiție**, cu indicarea exactă a actului normativ și materiei de drept căreia se circumscrie problema de drept:

Potrivit **art. 3 alin. 3 din Legea nr. 446/2006**, „serviciul militar activ se îndeplinește în calitate de:

- a) *militar profesionist;*
- b) *militar în termen;*
- c) *elev sau student la instituțiile de învățământ din sistemul de apărare și securitate națională, cu excepția elevilor liceelor și colegiilor militare;*

Totodată, conform **art. 3 alin. 6 din Legea nr. 446/2006**, „perioada de timp în care o persoană îndeplinește serviciul militar activ sau alternativ ori este concentrată sau mobilizată constituie vechime în serviciu ori vechime în muncă, după caz, precum și stagiu de cotizare la sistemul public de asigurări sociale. Sunt exceptați de la prevederile prezentului alineat elevii liceelor și colegiilor militare”.

Conform **art. 11 alin. 1,2 și 4 din Legea nr. 138/1999** privind salarizarea și alte drepturi ale personalului militar din instituțiile publice de apărare națională, ordine publică și siguranță națională, precum și acordarea unor drepturi salariale personalului civil din aceste instituții, publicată în Monitorul Oficial al României, Partea I, nr. 347 din 22 iulie 1999:

„(1) Ofițerii, maiștrii militari, subofițerii și militarii angajați pe bază de contract, în raport cu timpul servit în calitate de cadru militar în activitate, respectiv cu timpul servit ca militar angajat pe bază de contract, și în funcție de rezultatele obținute, au dreptul la 1 - 7 gradații, care se acordă din trei în trei ani.

(2) *Persoanele chemate sau rechemate în rândul cadrelor militare în activitate, militarii angajați pe bază de contract, precum și rezerviștii concentrați beneficiază de gradații în raport cu vechimea în muncă legal stabilită, după cum urmează:*

- 3 - 5 ani gradația I;
- 5 - 10 ani gradația a II-a;
- 10 - 15 ani gradația a III-a;
- 15 - 20 de ani gradația a IV-a;
- 20 - 25 de ani gradația a V-a;
- peste 25 de ani gradația a VI-a.

(4) *Prevederile alin. (2) se aplică și absolvenților instituțiilor militare de învățământ pentru vechimea în muncă avută până la data intrării în aceste instituții.*

Instanța reține că dispozițiile art. 11 din Legea nr. 138/1999 au fost abrogate prin Legea - Cadru nr. 330/2009 privind salarizarea unitară a personalului plătit din fonduri publice a fost publicată în Monitorul Oficial, Partea I, nr. 762 din 9 noiembrie 2009, cu începere din 1.01.2010, conform art. 48 alin. 1 pct. 8 din Legea - Cadru nr. 330/2009.

Conform **art. 9 alin. 1,2 și 4 din Ordonanța Guvernului nr. 38/2003** privind salarizarea și alte drepturi ale polițiștilor, publicată în Monitorul Oficial al României, Partea I, nr. 65 din 2 februarie 2003, aprobată cu modificări și completări prin Legea nr. 353/2003:

„(1) *Ofițerii și agenții de poliție, în raport cu timpul servit în calitate de polițist și în funcție de rezultatele obținute, au dreptul la 1 - 7 gradații, care se acordă din 3 în 3 ani. Gradațiile obținute de polițiști până la intrarea în vigoare a prezentei ordonanțe se mențin și după această dată.*

(2) *Persoanele nou-încadrate sau reintegrate în rândul polițiștilor, precum și rezerviștii concentrați beneficiază de gradații în raport cu vechimea în muncă legal stabilită, după cum urmează:*

- 3 - 5 ani, gradația I;
- 5 - 10 ani, gradația a II-a;
- 10 - 15 ani, gradația a III-a;
- 15 - 20 de ani, gradația a IV-a;
- 20 - 25 de ani, gradația a V-a;
- peste 25 de ani, gradația a VI-a.

(4) *Prevederile alin. (2) se aplică și absolvenților instituțiilor de învățământ pentru formarea polițiștilor, pentru vechimea în muncă avută până la data intrării în aceste instituții.*

De asemenea, instanța reține că dispozițiile art. 9 alin. 1,2 și 4 din Ordonanța Guvernului nr. 38/2003 au fost abrogate prin Legea - Cadru nr. 330/2009 privind salarizarea unitară a personalului plătit din fonduri publice, care a fost publicată în Monitorul Oficial, Partea I, nr. 762 din 9 noiembrie 2009, intrând în vigoare cu începere din 1.01.2010, conform art. 48 alin. 1 pct. 9 din Legea - Cadru nr. 330/2009.

Conform **art. 11 alin.1, 3-5 din Anexa IV din Legea - Cadru nr. 330/2009** (Reglementări specifice personalului încadrat în instituțiile publice de apărare, ordine publică și siguranță națională):

„(1) *În raport cu timpul servit în calitate de cadru militar în activitate, soldat și gradat voluntar în activitate, polițist și funcționar public cu statut special din sistemul administrației penitenciare, cadrele militare în activitate, soldații și gradații voluntari în activitate, polițiștii și funcționarii publici cu statut special din sistemul administrației penitenciare au dreptul la 1 - 7 gradații, care se acordă din 3 în 3 ani.*

(3) *Persoanele chemate sau rechemate în activitate, precum și rezerviștii concentrați beneficiază de gradații în raport cu vechimea în serviciu avută / stagiul de cotizare realizat, legal stabilit, după cum urmează:*

- 3 - 5 ani gradația I;
- 5 - 10 ani gradația a II-a;
- 10 - 15 ani gradația a III-a;
- 15 - 20 de ani gradația a IV-a;
- 20 - 25 de ani gradația a V-a;
- peste 25 de ani gradația a VI-a.

(4) *Cadrele militare trecute în rezervă care sunt rechemate în activitate beneficiază de numărul de gradații avut înainte de trecerea în rezervă, dacă acesta este mai mare decât cel cuvenit, prin aplicarea prevederilor alin. (3), luându-se în calcul pentru acordarea gradației următoare și vechimea scursă de la acordarea ultimei gradații până la trecerea în rezervă. Prevederile se aplică și persoanelor care au avut calitatea de soldați și gradați voluntari și redobândesc această calitate potrivit reglementărilor legale în vigoare.*

(5) *Prevederile alin. (3) și (4) se aplică și absolvenților instituțiilor militare de învățământ pentru vechimea în serviciu avută/stagiul de cotizare realizat până la data intrării în aceste instituții și, după caz, soldaților și gradaților voluntari trecuți în corpul cadrelor militare în activitate pentru vechimea în serviciu avută/stagiul de cotizare realizat până la data schimbării poziției de activitate.*

Legea - Cadru nr. 330/2009 a fost abrogată prin Legea - Cadru nr. 284/2010, privind salarizarea unitară a personalului plătit din fonduri publice, publicată în Monitorul Oficial, Partea I, nr. 877 din 28 decembrie 2010, intrată în vigoare la 1.01.2011, conform art. 46 din Legea nr. 284/2010.

Conform **art. 11 din Anexa VII din Legea - Cadru nr. 284/2010** privind salarizarea unitară a personalului plătit din fonduri publice (Familia ocupațională de funcții bugetare «Apărare, ordine publică și siguranță națională»):

„(1) *În raport cu timpul servit în calitate de personal militar, polițist sau funcționar public cu statut special din sistemul administrației penitenciare, personalul militar, polițiștii și funcționarii publici cu statut special din sistemul administrației penitenciare au dreptul la 1 - 7 gradații, care se acordă din 3 în 3 ani. Intervalul de timp cuprins între data acordării gradului militar și data absolvirii instituției militare de învățământ se ia în calcul la stabilirea de gradații. Perioada modulului instruirii individuale nu se ia în calcul la stabilirea de gradații.*

(2) *Fiecare gradație reprezintă 3% din solda de funcție/salariul de funcție.*

(3) *Persoanele chemate sau rechemate în activitate, precum și rezerviștii concentrați beneficiază de gradații în raport cu vechimea în serviciu avută/stagiul de cotizare realizat, legal stabilit, după cum urmează:*

- 3 - 6 ani *gradația I;*
- 6 - 10 ani *gradația a II-a;*
- 10 - 15 ani *gradația a III-a;*
- 15 - 20 de ani *gradația a IV-a;*
- 20 - 25 de ani *gradația a V-a;*
- peste 25 de ani *gradația a VI-a.*

(4) *Personalul militar trecut în rezervă care este rechemat în activitate beneficiază de numărul de gradații avut înainte de trecerea în rezervă, dacă acesta este mai mare decât cel cuvenit prin aplicarea prevederilor alin. (3), luându-se în calcul pentru acordarea gradației următoare și vechimea scursă de la acordarea ultimei gradații până la trecerea în rezervă.*

(5) *Prevederile alin. (3) și (4) se aplică și absolvenților instituțiilor militare de învățământ pentru vechimea în serviciu avută/stagiul de cotizare realizat până la data intrării în aceste instituții și, după caz, soldaților și gradaților voluntari trecuți în corpul cadrelor militare în activitate pentru vechimea în serviciu avută/stagiul de cotizare realizat până la data schimbării poziției de activitate.*

(6) *Prevederile alin. (3) - (5) se aplică în mod corespunzător și polițiștilor și funcționarilor publici cu statut special din sistemul administrației penitenciare”.*

2. redarea oricăror altor norme de drept interne apreciate a fi relevante pentru analiză: -art. 16 alin.(4) din Legea 53/2003 „Munca prestată în temeiul unui contract individual de muncă constituie vechime în muncă”.

- Art. 32 alin. 3 din același act normativ „Perioada de probă constituie vechime în muncă”
- art. 3 alin. (1) lit. j) din Legea nr. 263/2010, „perioade asimilate-perioadele pentru care nu s-au datorat sau plătit contribuții de asigurări sociale și care sunt asimilate stagiului de cotizare în sistemul public de pensii”.
- 3 alin. (1) lit. p) din Legea nr. 263/2010 ca „stagiul de cotizare-perioada de timp pentru care s-au datorat contribuții de asigurări sociale la sistemul public de pensii, precum și cea pentru care asigurații cu declarație individuală de asigurare sau contract de asigurare socială au datorat și plătit contribuții de asigurări sociale la sistemul public de pensii”.
- Art. 1 alin(2) din HG 1578/2002 privind condițiile în baza cărora polițistul are dreptul la concedii de odihnă, concedii de studii și învoiri plătite, concedii fără plată, bilete de odihnă, tratament și recuperare „Vechimea în serviciu care se ia în considerare la determinarea duratei concediului de odihnă este aceea pe care polițiștii o împlinesc în cursul anului calendaristic pentru care li se acordă concediul și se stabilește potrivit legislației pensiilor, aplicabilă acestei categorii profesionale.
- Art. 20 alin. (1), art. 21 alin. 1, art. 22 alin. 1 din Anexa VII din Legea cadru 284/2010 – drepturi ce se acordă”... în funcție de vechimea efectivă ca militar, polițist, funcționar public cu statut special din sistemul administrației penitenciare și personal civil în instituțiile publice de apărare, ordine publică și siguranță națională...”

3. prezentarea jurisprudenței proprii instanțe:

Cererile reclamanților au fost soluționate favorabil pentru următoarele considerente:

Potrivit art. 9 alin. 1 din O.G. 38/2003, în raport cu timpul servit în calitate de polițist și în funcție de rezultatele obținute, polițiștii au dreptul la 1 – 7 gradații, care se acordă din 3 în 3 ani. Gradațiile obținute de polițiști până la intrarea în vigoare a prezentei ordonanțe se mențin și după această dată, iar potrivit art. 9 alin. 2 din O.G. 38/2003 persoanele nou încadrate în funcția de polițiști sau reîncadrate beneficiază de gradații în raport cu vechimea în muncă legal.

Așadar alin. 1 stabilește gradația în raport cu timpul cât a servit ca polițist, iar alin.2 stabilește gradația în raport cu vechimea în muncă legal stabilită. Prin cele două alineate ale art. 9 din O.G. 38/2003 legiuitorul consacră un algoritm prin care se asigură polițiștilor o compensație similară sporului de vechime, pentru întreaga vechime în muncă legal stabilită.

Noțiunea de „vechime în muncă” este definită de art. 16 alin. (3) din Codul muncii „munca prestată în temeiul unui contract individual de muncă îi conferă salariatului vechime în muncă”

Codul Muncii a stabilit expres și anumite perioade care constituie vechime în muncă, exemplu fiind perioada de probă prev. de art.32 al.4. De asemenea, există astfel de prevederi și în alte acte normative (ex: Legea nr.446/2006 – privind pregătirea populației pentru apărare – art. 3 al. 6: ” Perioada de timp în care o persoană îndeplinește serviciul militar activ sau alternativ ori este concentrată sau mobilizată constituie vechime în serviciu ori vechime în muncă, după caz, precum și stagiul de cotizare la sistemul public de asigurări sociale. Sunt exceptați de la prevederile prezentului alineat elevii liceelor și colegiilor militare”).

Vechimea în muncă sau în serviciu poate sta la baza acordării unor drepturi sau la stabilirea unor condiții specifice de experiență.

De exemplu prin Legea nr.188/1999 – Statutul funcționarilor publici și respectiv Legea nr. 250/1992– concediul de odihnă pot fi acordate unele drepturi în funcție de vechimea în muncă, cum ar fi spor de vechime la salariu și durata concediului de odihnă.

De altfel, sporul de vechime se acordă pentru vechime în muncă, nu pentru perioada de stagiul de cotizare, care poate să difere.

Atât timp cât legiuitorul a stabilit că perioada de timp în care o persoană îndeplinește serviciul militar activ constituie vechime în serviciu ori vechime în muncă, noțiune distinctă de stagiul de cotizare prevăzută de legea privind sistemul public de pensii, iar reclamanții au făcut dovada întrunirii condițiilor prev. de art.3 al.6 din Legea nr.446/2006 – privind pregătirea populației pentru apărare, refuzul întinatei pârâte de a le acorda gradația corespunzătoare conform algoritmului prevăzut de art. 9 al.2 din O.G 38/2003 prin luarea în considerare a perioadei de studii în unitatea de învățământ militar este nelegal.

Contrar susținerilor intimaților reclamanți aceștia nu au dovedit calitatea de polițiști în perioada de studii în unitățile de învățământ militar, astfel încât această perioadă trebuie avută în vedere doar ca vechime în serviciu/ în muncă legal stabilită în sensul disp.art.9 al.2 din OG 38/2003.

Chiar dacă legiuitorul prin art.3 al.6 din Legea 446/2006 a recunoscut reclamanților faptul că perioada în care aceștia au îndeplinit serviciul militar constituie vechime în serviciu ori vechime în muncă, nu există nici un temei legal pentru a reține că în perioada respectivă reclamanții au avut statutul și atribuțiile polițistului.

Art.9 din OG 38/2003 nu trebuie interpretat în sensul excluderii polițiștilor care au vechime legală în muncă anterior încadrării în rândul polițiștilor de la aplicarea disp.art.9 al.1 din OG 38/2003, ci trebuie interpretat în sensul aplicării disp.art.9 al.2, iar în cazul în care timpul servit în calitate de polițiști îi îndreptățește la acordarea unei gradații superioare să se facă aplicarea art.9 al.1, cu luarea în considerare a faptului că cele două gradații nu pot fi acordate în același timp .

Atât timp cât legea specială (OG 38/2003, Legea nr. 330/2009 și Legea nr. 284/2010) nu a prevăzut contrar dispozițiilor art.3 al.6 din Legea 446/2006, trebuie să se țină cont de regula care constă în faptul că, în măsura în care legea specială nu reglementează un anumit aspect (legea tace), ea se completează cu legea generală conform art. 15 alin. 3 din Legea nr. 24/2000 .

Ori contrar susținerilor recurentului nici OG 38/2003 și nici legile ulterioare nu au reglementat în mod expres faptul că perioada de studii în unitățile de învățământ militar nu trebuie luată în considerare la acordarea gradației .

4. prezentarea jurisprudenței naționale/a altor state/comunitară/a drepturilor omului apreciate a fi relevantă pentru dezlegarea problemei de drept supuse analizei:

Prin decizia nr. (...) a Curții de Apel Timișoara pronunțată în dosar nr. (...)s-au reținut în esență următoarele: Curtea observă că atât art. 11 alin. 5 din Anexa IV din Legea - Cadru nr. 330/2009, cât și reglementarea similară din Legea nr. 284/2010, face referire la recunoașterea vechimii în serviciu a „absolvenților instituțiilor militare de învățământ pentru vechimea în serviciu avută/stagiul de cotizare realizat

până la data intrării în aceste instituții”, impunând luarea în considerare a acestei perioade la stabilirea gradațiilor salariale.

Art. 11 alin. 5 din Anexa IV din Legea nr. 330/2009 nu reglementează, așadar, o luare în considerare a vechimii în muncă aferentă perioadei de urmare a cursurilor instituțiilor militare de învățământ, dimpotrivă – instituie o limită temporală anterioară urmăririi acestor cursuri, stabilind recunoașterea vechimii în serviciu a absolvenților instituțiilor militare de învățământ „pentru vechimea în serviciu avută/stagiul de cotizare realizat până la data intrării în aceste instituții”. Prepoziția „până la...” instituie, așadar, o limită temporală care impune tocmai interdicția luării în considerare – la stabilirea vechimii în muncă – a perioadelor ulterioare acestei limite, respectiv a perioadei aferente urmăririi cursurilor instituțiilor militare de învățământ.

Instanța de fond a apreciat însă că dispozițiile art. 11 alin. 5 din Anexa IV din Legea nr. 330/2009 se completează cu dispozițiile art. 3 alin. 6 din Legea nr. 446/2006, conform cărora „perioada de timp în care o persoană îndeplinește serviciul militar activ sau alternativ ori este concentrată sau mobilizată constituie vechime în serviciu ori vechime în muncă, după caz, precum și stagiul de cotizare la sistemul public de asigurări sociale. Sunt exceptați de la prevederile prezentului alineat elevii liceelor și colegiilor militare”.

Curtea observă însă că – spre deosebire de art. 11 alin. 5 din Anexa IV din Legea - Cadru nr. 330/2009 – art. 3 alin. 6 din Legea nr. 446/2006 nu constituie o reglementare specială în materia salarizării, ci reglementează la modul general efectele juridice ale serviciului militar activ în materia raporturilor de muncă și de serviciu. Dispozițiile art. 3 alin. 6 din Legea nr. 446/2006 nu pot fi interpretate, așadar, ca reprezentând temei legal pentru calculul unui drept salarial, având în vedere dispozițiile art. 1 alin. 2 din Legea - Cadru nr. 330/2009, potrivit cărora „începând cu data intrării în vigoare, în tot sau în parte, a prezentei legi, drepturile salariale ale personalului prevăzut la alin. (1) sunt și rămân în mod exclusiv cele prevăzute în prezenta lege”. Prin urmare, chiar dacă art. 3 alin. 6 din Legea nr. 446/2006 consacră regula recunoașterii ca vechime în muncă sau stagiul de cotizare în materia asigurărilor sociale a perioadei serviciului militar activ, această reglementare nu impune recunoașterea unui spor salarial pentru această perioadă de vechime în muncă asimilată.

De asemenea, conform art. 11 alin. 3 din Anexa IV din Legea - Cadru nr. 330/2009 (Reglementări specifice personalului încadrat în instituțiile publice de apărare, ordine publică și siguranță națională):

„(3) Persoanele chemate sau rechemate în activitate, precum și rezerviștii concentrați beneficiază de gradații în raport cu vechimea în serviciu avută / stagiul de cotizare realizat, legal stabilit, după cum urmează:

- 3 - 5 ani gradația I;
- 5 - 10 ani gradația a II-a;
- 10 - 15 ani gradația a III-a;
- 15 - 20 de ani gradația a IV-a;
- 20 - 25 de ani gradația a V-a;
- peste 25 de ani gradația a VI-a”.

Curtea observă că regula de la art. 11 alin. 3 din Anexa IV din Legea - Cadru nr. 330/2009 – similară cu aceea instituită de art. 11 alin. 3 din Anexa VII din Legea - Cadru nr. 284/2010 – este aceea a stabilirii gradației salariale în funcție de „vechimea în serviciu avută / stagiul de cotizare realizat”. Această reglementare face, așadar, distincția între vechimea în muncă și, respectiv, stagiul de cotizare realizat, impunându-se determinarea conținutului acestor noțiuni.

În ceea ce privește vechimea în muncă, aceasta este definită la art. 16 alin. (4) din Legea 53/2003 Codul muncii (Legea nr. 53/2003 – Codul muncii – a fost republicată în Monitorul Oficial, Partea I, nr. nr. 345 din 18 mai 2011) ca fiind munca prestată în temeiul unui contract individual de muncă, textul prevăzând că „munca prestată în temeiul unui contract individual de muncă constituie vechime în muncă”.

În ceea ce privește stagiul de cotizare, acesta este reglementat prin Legea nr. 263/2010 privind sistemul unitar de pensii publice, publicată în Monitorul Oficial, Partea I, nr. 852 din 20 decembrie 2010.

Conform prevederilor art. 3 alin. (1) lit. p) din Legea nr. 263/2010 privind sistemul unitar de pensii publice, în sistemul public de pensii stagiul de cotizare este definit ca „perioada de timp pentru care s-au datorat contribuții de asigurări sociale la sistemul public de pensii, precum și cea pentru care asigurații cu declarație individuală de asigurare sau contract de asigurare socială au datorat și plătit contribuții de asigurări sociale la sistemul public de pensii”.

Conform prevederilor art. 3 alin. (1) lit. j) din Legea nr. 263/2010, prin „perioade asimilate” se înțelege „perioadele pentru care nu s-au datorat sau plătit contribuții de asigurări sociale și care sunt asimilate stagiului de cotizare în sistemul public de pensii”, iar în privința efectelor stagiului militar și a luării în considerare a perioadei de studii în învățământul din instituțiile militare, art. 49 alin. 1 lit. c) și g) din Legea nr. 263/2010 prevede că „în sistemul public de pensii se asimilează stagiului de cotizare și perioadele necontributive, denumite în continuare perioade asimilate, în care asiguratul:

c) a satisfăcut serviciul militar ca militar în termen sau militar cu termen redus, pe durata legal stabilită, a fost concentrat, mobilizat sau în prizonierat;

g) a fost elev al unei școli militare/școli de agenți de poliție sau student al unei instituții de învățământ din sistemul de apărare națională, ordine publică și siguranță națională pentru formarea cadrelor militare, polițiștilor și funcționarilor publici cu statut special din sistemul administrației penitenciare, cu excepția liceului militar.”

Totodată, potrivit art. 49 alin. 4 din Legea nr. 263/2010, „perioadele asimilate prevăzute la alin. (1) se valorifică pentru obținerea prestațiilor de asigurări sociale în condițiile prevăzute de prezenta lege”.

Curtea reține, astfel, că perioada în care o persoană a fost student al unei instituții de învățământ din sistemul de apărare națională, ordine publică și siguranță națională reprezintă o perioadă necontributivă, respectiv perioade asimilate în sensul prevederilor art. 3 alin. (1) lit. j) din Legea nr. 263/2010, adică „perioadele pentru care nu s-au datorat sau plătit contribuții de asigurări sociale și care sunt asimilate stagiului de cotizare în sistemul public de pensii”.

Or, potrivit art. 49 alin. 4 din Legea nr. 263/2010, „perioadele asimilate prevăzute la alin. (1) se valorifică pentru obținerea prestațiilor de asigurări sociale în condițiile prevăzute de prezenta lege”, iar nu pentru obținerea unor drepturi sau sporuri cu caracter salarial.

Curtea subliniază că însuși temeiul legal invocat de reclamant și analizat de instanța de fond – respectiv art. 11 alin. 3 din Anexa IV din Legea - Cadru nr. 330/2009 (respectiv art. 11 alin. 3 din Anexa VII din Legea - Cadru nr. 284/2010) – face referire la „stagiul de cotizare realizat”, iar stagiul de cotizare este definit de art. 3 alin. (1) lit. p) din Legea nr. 263/2010 ca „perioada de timp pentru care s-au datorat contribuții de asigurări sociale la sistemul public de pensii, precum și cea pentru care asigurații cu declarație individuală de asigurare sau contract de asigurare socială au datorat și plătit contribuții de asigurări sociale la sistemul public de pensii”. Or, perioada în care o persoană a fost student al unei instituții de învățământ din sistemul de apărare națională, ordine publică și siguranță națională reprezintă o perioadă necontributivă, respectiv o perioadă asimilată, în sensul prevederilor art. 3 alin. (1) lit. j) din Legea nr. 263/2010, adică „perioadele pentru care nu s-au datorat sau plătit contribuții de asigurări sociale și care sunt asimilate stagiului de cotizare în sistemul public de pensii”.

Așadar, perioada în care o persoană a fost student al unei instituții de învățământ din sistemul de apărare națională, ordine publică este o perioadă pentru care nu s-au datorat sau plătit contribuții de asigurări sociale, iar nu stagiul de cotizare realizat, acesta din următorul fiind „perioada de timp pentru care s-au datorat contribuții de asigurări sociale la sistemul public de pensii”.

Astfel, din coroborarea textelor de lege menționate rezultă că toate perioadele pentru care s-a datorat și s-a plătit contribuție la bugetul asigurărilor sociale de stat constituie stagiul de cotizare în înțelesul legii pensiilor și vor fi luate în calcul la stabilirea drepturilor acordate în raport de această lege, respectiv la stabilirea drepturilor de pensie.

De asemenea, din coroborarea prevederilor legale menționate anterior rezulta că stagiul de cotizare este diferit de vechimea în muncă, aceasta din urmă fiind exclusiv obținută în temeiul unui contract individual de muncă, în timp ce stagiul de cotizare poate avea orice persoană care se asigură în temeiul unei declarații individuale de asigurare sau contract de asigurare socială, în condițiile legii.

Astfel, în timp ce vechimea în muncă este dovedită de către angajator prin emiterea unui document în temeiul art. 34 alin. (5) din Codul muncii, stagiul de cotizare se certifica asiguraților, din oficiu, o dată la 2 ani, de Casa Națională de Pensii Publice și de casele de pensii sectoriale, sau la cererea asiguraților, contra cost.

Având în vedere cele arătate mai sus, Curtea concluzionează că stagiul de cotizare nu poate constitui temei pentru acordarea sporului de vechime, acesta va fi luat în calcul doar la stabilirea drepturilor de pensie acordate în temeiul Legii 263/2010. Sporul de vechime se poate acorda doar în temeiul vechimii în muncă dovedită fie cu carnetul de muncă pentru vechimea stabilită până la data de 31 decembrie 2010, fie cu documentul eliberat de angajator ulterior acestei date.

Prin urmare, deși este adevărat că art. 3 alin. 6 din Legea nr. 446/2006 prevede că perioada studiilor militare constituie vechime în muncă, această reglementare produce efecte juridice numai în ceea ce privește stabilirea drepturilor de asigurări sociale, respectiv numai ca perioadă asimilată, pentru că stabilirea gradațiilor salariale este reglementată de art. 11 din Anexa IV din Legea - Cadru nr. 330/2009, respectiv de art. 11 din Anexa VII din Legea - Cadru nr. 284/2010.

Raportat la cele arătate mai sus, Curtea reține că în cauză se impunea a se face diferența între stagiul de cotizare realizat – noțiune similară celei a stagiului de cotizare din art. 3 alin. (1) lit. p) din Legea nr. 263/2010 și perioadele asimilate acestui stagiul de cotizare, având în vedere că reclamantii au solicitat plata drepturilor salariale corespunzătoare unei perioade asimilate, în sensul art. 3 alin. (1) lit. j) din Legea nr. 263/2010 și al art. 49 alin. 1 lit. și g) din Legea nr. 263/2010, având în vedere că nici Legea - Cadru nr. 330/2009, și nici Legea - Cadru nr. 284/2010 nu cuprind o definiție specială a noțiunii de stagiul de cotizare utilizată în aceste acte normative.

a. evidențierea caracterului neunitar al jurisprudenței naționale consultate:

În jurisprudența instanței proprii:

Prin sentința nr. (...) pronunțată în ds. nr. (...) Tribunalul (...) a dispus respingerea ca nefondată, a excepției inadmisibilității invocată de pârât.

A admis acțiunea formulată de reclamant în contradictoriu cu pârâtul (...).

A obligat pârâtul Inspectoratul de Poliție al Județului Galați să calculeze și să plătească reclamanților diferența dintre drepturile salariale cuvenite corespunzător gradației stabilite prin luarea în considerare a perioadei de studii în unitatea de învățământ militar, respectiv a stagiului militar și cele efectiv încasate, începând cu data de (...) până la încetarea raporturilor de muncă și proporțional cu perioada efectiv lucrată.

A obligat pe pârât să acorde reclamanților gradația potrivit celor mai sus dispuse.

Prin decizia nr. (...) a Curții de Apel (...) a fost respins ca nefondat recursul pârâților.

Prin sentința nr. (...) pronunțată în ds. (...) de Tribunalul (...) s-a luat act de renunțarea pârâtului la excepția prescripției dreptului la acțiune.

A fost admisă cererea și obligat pârâtul (...) să calculeze și să plătească reclamanților diferența dintre drepturile salariale cuvenite corespunzător gradației stabilite prin luarea în considerare a perioadei de studii în unitatea de învățământ militar și cele efectiv încasate începând cu ultimii trei ani anteriori cererii de chemare în judecată, respectiv (...) și până la încetarea raporturilor de muncă și proporțional cu perioada efectiv lucrată.

De asemenea, a fost obligat pârâtul să acorde reclamanților gradația corespunzătoare vechimii în muncă prin luarea în considerare a perioadei de studii în instituțiile pentru învățământ pentru formarea polițiștilor.

Prin decizia nr. (...) a Curții de Apel (...) a fost respins ca nefondat recursul pârâților.

În jurisprudența altor curți de apel:

Prin sentința civilă nr. (...), pronunțată în dosar nr. (...), instanța:

- a respins excepția lipsei calității procesual pasivă a (...) invocată de această pârâtă.
- a respins excepția inadmisibilității acțiunii, invocată de pârâta (...)
- a respins excepția lipsei calității procesual pasive a pârâtei (...) invocată de această pârâtă.
- a admis excepția prescripției dreptului material la acțiune invocată de pârâții (...) și (...) și în consecință a respins acțiunea exercitată de reclamanții pentru drepturi salariale cuvenite conform gradației corespunzătoare vechimii în muncă, stabilită prin luarea în considerare a perioadei de studii în unitatea de învățământ și a perioadei de șomaj începând cu data încadrării și până la data de (...).
- a admis în parte acțiunea în contencios administrativ exercitată de reclamanții anterior menționați în contradictoriu cu pârâții (...) și (...) și în consecință:
- a obligat pârâții să acorde reclamanților gradația corespunzătoare vechimii în muncă, stabilită prin luarea în considerare a perioadei de studii în unitatea de învățământ militar și a perioadei în care aceștia au beneficiat de indemnizația de șomaj.
- a obligat pârâții la plata diferenței dintre drepturile salariale cuvenite conform acestei gradații, începând cu data de (...) și până în prezent, precum și plata pe viitor a drepturilor salariale conform acesteia.

Prin decizia nr. (...) a Curții de Apel Timișoara au fost admise recursurile formulate de pârâții recurenți (...) și (...) împotriva sentinței civile nr. (...), pronunțată în dosar nr. (...).

A fost casată sentința civilă nr. (...), pronunțată în dosar nr. (...) și, rejudicând cauza, s-au dispus următoarele:

- admite excepția lipsei calității procesuale pasive a pârâtului .
- respinge acțiunea formulată de reclamant împotriva pârâtului (...) ca fiind formulată împotriva unei persoane lipsite de calitate procesuală pasivă;
- respinge acțiunea formulată de împotriva pârâtului (...) având ca obiect obligarea pârâtului (...) la acordarea gradației corespunzătoare vechimii în muncă, stabilită prin luarea în considerare a perioadei de studii în unitatea de învățământ militar și a perioadei în care reclamanții au beneficiat de indemnizație de șomaj și cele efectiv încasate, precum și obligarea la plata diferenței dintre drepturile salariale cuvenite conform acestei gradații, începând cu data încadrării și până în prezent, precum și plata pe viitor a drepturilor salariale conform acesteia.

În același sens, al faptului că perioada formării profesionale în instituțiile de învățământ nu se ia în calcul la stabilirea gradațiilor, au mai fost identificate decizia nr. (...) și decizia nr. (...)

În jurisprudența tribunalelor: au mai fost identificate o serie de dosare în care instanțele s-au pronunțat în primă instanță: ds. (...) și (...) ale Tribunalului (...) a-admisă acțiunea, ds. (...) al Tribunalului Galați-respinsă acțiunea, ds. (...) al Tribunalului (...) - respinsă acțiunea, ds. (...), ds. (...) ale Tribunalului (...) - admisă acțiunea.

5.punctul de vedere al completului de judecată asupra chestiunii de drept sesizate;

Problema care se pune este aceea de a stabili dacă perioada în care funcționarii publici cu statut special-polițiști, în care au urmat cursurile instituțiilor de învățământ superior specifice - Academia de Poliție „Alexandru Ioan Cuza” București, trebuie considerată vechime în muncă și luată în calcul la stabilirea gradațiilor și a drepturilor salariale.

Potrivit art. 9 alin. 1,2 și 4 teza a II-a din Ordonanța Guvernului nr. 38/2003 în forma inițială „ (1) Ofițerii și agenții de poliție, în raport cu timpul servit în calitate de polițist și în funcție de rezultatele obținute, au dreptul la 1 - 7 gradații, care se acordă din 3 în 3 ani. Gradațiile obținute de polițiști până la intrarea în vigoare a prezentei ordonanțe se mențin și după această dată.

(2) Persoanele nou-încadrate sau reintegrate în rândul polițiștilor, precum și rezerviștii concentrați beneficiază de gradații în raport cu vechimea în muncă legal stabilită, după cum urmează:

- 3 - 5 ani, gradația I;
- 5 - 10 ani, gradația a II-a;
- 10 - 15 ani, gradația a III-a;
- 15 - 20 de ani, gradația a IV-a;
- 20 - 25 de ani, gradația a V-a;
- peste 25 de ani, gradația a VI-a.

(3) Persoanele reintegrate în rândul polițiștilor beneficiază de numărul de gradații avut înainte de încetarea raporturilor de serviciu, dacă acesta este mai mare decât cel cuvenit, prin aplicarea prevederilor alin. (2), luându-se în calcul pentru acordarea gradației următoare și vechimea scursă de la acordarea ultimei gradații până la încetarea raporturilor de serviciu.

(4) Prevederile alin. (2) se aplică și absolvenților instituțiilor de învățământ pentru formarea polițiștilor, pentru vechimea în muncă avută până la data intrării în aceste instituții.”

Dispozițiile legale menționate stabilesc modul de determinare a gradației polițiștilor atât în raport cu vechimea în serviciu(alin.1) cât și cu vechimea în muncă(alin.2).

Apreciem că art. 9 alin. 2 din Ordonanța Guvernului nr. 38/2003, stabilește regula calculării gradației prin raportare la orice perioadă din activitatea polițiștilor considerată legal vechime în muncă, fără a limita această noțiune la conținutul stabilit prin art. 16 alin 4 din Legea 53/2003.

Potrivit art. 3 alin. 3 lit. c și alin.6 din Legea 446/2006:

„ (3) Serviciul militar activ se îndeplinește în calitate de:

c) elev sau student la instituțiile de învățământ din sistemul de apărare și securitate națională, cu excepția elevilor liceelor și colegiilor militare;

(6) Perioada de timp în care o persoană îndeplinește serviciul militar activ sau alternativ ori este concentrat sau mobilizat constituie vechime în serviciu sau stagiul de cotizare la sistemul public de asigurări sociale. Sunt exceptați de la prevederile acestui alineat elevii liceelor și colegiilor militare.

Astfel legiuitorul a stabilit că perioada de timp în care o persoană îndeplinește serviciul militar activ constituie vechime în serviciu ori vechime în muncă, noțiune distinctă de stagiul de cotizare prevăzută de legea privind sistemul public de pensii, motiv pentru care la acordarea gradației corespunzătoare conform algoritmului prevăzut de art. 9 al.2 din O.G 38/2003 trebuie să se țină cont de această perioadă.

Dispozițiile art. 9 alin. 1,2 și 4 din Ordonanța Guvernului nr. 38/2003 au fost abrogate prin Legea - Cadru nr. 330/2009 privind salarizarea unitară a personalului plătit din fonduri publice, care a fost publicată în Monitorul Oficial, Partea I, nr. 762 din 9 noiembrie 2009, intrând în vigoare cu începere din 1.01.2010, conform art. 48 alin. 1 pct. 9 din Legea - Cadru nr. 330/2009.

Art. 11 din anexa IV a Legii 330/2009 stabilește același mod de acordare a gradațiilor dar fără a mai face o raportare la vechimea în muncă ci în funcție de vechimea în serviciu/stagiul de cotizare avut „ (1) În raport cu timpul servit în calitate de cadru militar în activitate, soldat și gradat voluntar în activitate, polițist și funcționar public cu statut special din sistemul administrației penitenciare, cadrele militare în activitate, soldații și gradații voluntari în activitate, polițiștii și funcționarii publici cu statut special din sistemul administrației penitenciare au dreptul la 1 - 7 gradații, care se acordă din 3 în 3 ani.

(2) Fiecare gradație reprezintă 6% din solda funcției de bază, respectiv din salariul funcției de bază.

(3) Persoanele chemate sau rechemate în activitate, precum și rezerviștii concentrați beneficiază de gradații în raport cu vechimea în serviciu avută/stagiul de cotizare realizat, legal stabilit, după cum urmează:

- 3 - 5 ani gradația I;
- 5 - 10 ani gradația a II-a;
- 10 - 15 ani gradația a III-a;
- 15 - 20 de ani gradația a IV-a;
- 20 - 25 de ani gradația a V-a;
- peste 25 de ani gradația a VI-a.

(4) Cadrele militare trecute în rezervă care sunt rechemate în activitate beneficiază de numărul de gradații avut înainte de trecerea în rezervă, dacă acesta este mai mare decât cel cuvenit, prin aplicarea prevederilor alin. (3), luându-se în calcul pentru acordarea gradației următoare și vechimea scursă de la acordarea ultimei gradații până la trecerea în rezervă. Prevederile se aplică și persoanelor care au avut calitatea de soldați și gradați voluntari și redobândesc această calitate potrivit reglementărilor legale în vigoare.

(5) Prevederile alin. (3) și (4) se aplică și absolvenților instituțiilor militare de învățământ pentru vechimea în serviciu avută/stagiul de cotizare realizat până la data intrării în aceste instituții și, după caz, soldaților și gradaților voluntari trecuți în corpul cadrelor militare în activitate pentru vechimea în serviciu avută/stagiul de cotizare realizat până la data schimbării poziției de activitate.

(6) Prevederile alin. (3) - (5) se aplică în mod corespunzător și polițiștilor și funcționarilor publici cu statut special din sistemul administrației penitenciare."

Având în vedere vechimea în serviciu sau stagiul de cotizare, așa cum erau considerate la data adoptării Legii 330/2009- art. 11 alin. 3, precum și reglementarea perioadelor de studiu în Instituțiile superioare de învățământ din cadrul Ministerului de Interne, potrivit art. 3 alin. 6 din Legea 446/2006, instanța consideră că, începând cu data adoptării acestei legi, aceste gradații trebuiau recalculate pentru reclamanți cu luarea în considerare a perioadei de studii în cadrul acestei instituții.

Articolul 11 alin. 5 din anexa IV a Legii 360/2009 stabilește obligația luării în calcul și a perioadelor de vechime în serviciu sau stagiul de cotizare anterioare admiterii în instituțiile de învățământ militar, indiferent de nivelul instituției de învățământ.

Interpretarea sistemică și gramaticală a acestei norme legale-art.11 alin.5- nu conduce la concluzia vreunei excepții de la regula stabilită de art. 11 alin. 3 din anexa IV a Legii 360/2009, potrivit căruia orice vechime în serviciu/stagiul de cotizare legal stabilite, inclusiv cele determinate potrivit art. 3 alin. 6 din Legea 446/2006, trebuie avute în vedere pentru stabilirea gradațiilor de care trebuie să beneficieze polițiștii, dimpotrivă, completează această regulă cu menționarea stagiilor anterioare instituțiilor de învățământ, iar serviciul/stagiul realizat în cadrul instituțiilor, doar a celor superioare, nemaiconstituind o preocupare a acestuia în noua lege, aspectul fiind deja lămurit de legiuitor prin legea 446/2006.

Așadar la data intrării în vigoare a Legii 330/2009 perioada în care reclamanții au fost studenți ai instituțiilor superioare de învățământ din cadrul Ministerului de Interne constituia serviciu militar activ și vechime în serviciu sau stagiul de cotizare pentru aceștia, potrivit art. 3 alin. 3 lit. c și art. 3 alin. 6 din legea 446/2006, și trebuia avută în vedere la calculul gradațiilor acordate reclamanților potrivit art. 11 alin.3 din legea 330/2009.

Legea 284/2010, art. 11 din anexa VII, care reglementează în prezent modul de calcul a gradațiilor acordate polițiștilor conține dispoziții similare celor analizate în cuprinsul art.11 din anexa IV a Legii 330/2009, făcând referiri tot la vechimea în serviciu sau stagiul de cotizare, astfel cum erau definite la acel moment și de legea 446/2006.

Atât timp cât legea specială (OG 38/2003, Legea nr. 330/2009 și Legea nr. 284/2010) nu a prevăzut contrar dispozițiilor art.3 al.6 din Legea 446/2006, trebuie să se țină cont de regula care consta în faptul că, în măsura în care legea specială nu reglementează un anumit aspect (legea tace), ea se completează cu legea generală conform art. 15 alin. 3 din Legea nr. 24/2000 .

Pe de altă parte, este inechitabil ca vechimea în muncă stabilită în cuprinsul art. 3 alin. 3 lit. c și alin. 6 din Legea nr. 446/2006 să fie avută în vedere pentru stabilirea altor drepturi prevăzute de cadrul normativ existent, precum cele prevăzute de Legea 263/2010, cel prevăzut de art. 1 din HG 1578/2002, cele prevăzute de art. 20, 21 și 22 din Anexa VII din Legea cadru nr. 284/2010 , dar nu și pentru stabilirea gradațiilor , atâta timp cât nici OG 38/2003 și nici legile ulterioare nu au reglementat în mod expres faptul că perioada de studii în unitățile de învățământ militar nu trebuie luată în considerare la acordarea gradației .

În numele legii, HOTĂRĂȘTE:

Constată admisibilă sesizarea Înaltei Curți de Casație și Justiție în vederea pronunțării unei hotărâri prealabile cu privire la următoarea chestiune de drept:

"În interpretarea art. 9 alin. 2, 4 din O.G. nr. 38/2003, precum și a celor similare ale art. 11 alin. 2 - 4 din Legea nr. 138/1999, ale art. 11 alin. 3 - 5 din Anexa IV la Legea - cadru nr. 330/2009, respectiv ale art. 11 alin. 1 - 6 din Anexa VII la Legea - cadru 284/2010, perioada cât un polițist a fost elev sau student al unei instituții de învățământ din sistemul de apărare și securitate națională și care constituie vechime în muncă cf. art. 3 din Legea nr. 46/1996 și art. 3 din Legea nr. 446/2006, poate fi luată în calcul la stabilirea gradațiilor prevăzute de lege pentru această categorie de personal?"

Dispune înaintarea prezentei încheieri la Î.C.C.J.

Se vor ataşa copii de pe cererea de chemare în judecată, Hotărârea primei instanţe, motive recurs şi întâmpinări, cerere sesizare cf. art. 519 C.proc.civ., jurisprudenţă instanţă proprie şi instanţe naţionale.

Dispune suspendarea judecăţii cf. prev. art. 520 alin. 2 C.proc.civ..

Fără cale de atac.

Pronunţată în şedinţa publică din 27.10.2016.

Preşedinte,

Judecător,

Judecător,

Grefier,