

R O M Â N I A

CURTEA DE APEL BUCUREȘTI
SECȚIA A VII-A PENTRU CAUZE PRIVIND CONFLICTE DE MUNCĂ ȘI
ASIGURĂRI SOCIALE

Dosar nr. (Număr în format vechi)

ÎNCHEIERE

Sedința publică de la 23 Octombrie 2017

Completul constituit din:

PREȘEDINTE

Judecător

Grefier

Pe rol, soluționarea apelului declarat de apelanta pârâtă, împotriva sentinței civile nr. pronunțată de Tribunalul Teleorman - Secția Conflicte de Muncă, Asigurări Sociale, Contencios Administrativ Fiscal, în Complet Specializat pentru Conflicte de Muncă și Asigurări Sociale, în dosarul nr., în contradictoriu cu intimatul reclamant și intimata pârâtă, cauza având ca obiect - contestație decizie de pensionare.

La apelul nominal făcut în ședință publică nu au răspuns părțile.

Procedura de citare este legal îndeplinită, cu respectarea dispozițiilor prevăzute de art. 153 și următoarele Cod procedură civilă.

S-a făcut referatul cauzei de către grefierul de ședință, care învederează Curții că prin cererea de apel s-a solicitat judecata pricinii în lipsă conform dispozițiilor art. 411 alin. (1) din Codul de procedură civilă, după care:

Curtea, din oficiu, în temeiul art. 519 și art. 520 Cod procedură civilă, va dispune sesizarea Înaltei Curți de Casație și Justiție în vederea pronunțării unei hotărâri prin care să dea o rezolvare de principiu următoarei probleme de drept: „Interpretarea dispozițiilor art. 82 alin. (1) din Legea nr. 303/2004 privind statutul judecătorilor și procurorilor, în sensul de a se stabili dacă *data pensionării* reprezintă data eliberării din funcție prin pensionare ori data stabilirii drepturilor de pensie prin decizia privind acordarea pensiei de serviciu în baza art. 82 din Legea nr. 303/2004.”

În baza art. 520 alin. (2) Cod procedură civilă, Curtea va dispune suspendarea judecății prezentei cauzei, până la pronunțarea hotărârii prealabile pentru dezlegarea acestei chestiuni de drept.

C U R T E A,

I. Situația de fapt și obiectul litigiului:

Prin cererea de chemare în judecată, reclamantul, în contradictoriu cu pârâta, a solicitat obligarea pârâtei la calcularea pensiei de serviciu având ca bază de calcul venitul brut realizat în ultima lună de activitate, respectiv suma de 11113 lei.

Prin sentința civilă nr. Tribunalul Teleorman a admis cererea de chemare în judecată, obligând pârâta să calculeze pensia de serviciu a reclamantului, având ca bază de calcul venitul brut realizat în ultima lună de activitate, respectiv suma de 11113 lei. Împotriva acestei sentințe civile a formulat cerere de apel Casa Județeană de Pensii Teleorman, solicitând schimbarea sentinței civile apelate în sensul respingerii cererii de chemare în judecată, ca neîntemeiată. În motivarea cererii de apel, a arătat, în esență, că față de prevederile art. 23 din H.G. nr. 1275/2005, ale art. 107 din Legea nr. 263/2010 și ale art. 85

alin. (2) din Legea nr. 303/2004, pensiile de serviciu pot fi recalculate (prin valorificarea unor stagii de cotizare suplimentare) sau actualizate, însă modificarea bazei de calcul a pensiei nu poate fi considerată recalculare sau actualizare. Baza de calcul utilizată la stabilirea drepturilor de pensie este cea existentă la data pensionării care reprezintă data stabilirii inițiale a drepturilor de pensie

Intimatul a avut calitatea de judecător la Judecătoria Turnu Măgurele, fiind eliberat din funcție ca urmare a pensionării, prin Decretul privind eliberarea din funcție a unui judecător nr. 833/05.10.2016, publicat în Monitorul Oficial al României, Partea I, nr. 788/07.10.2016.

La data de 06.10.2014, la cererea intimatului, s-a emis decizia nr. 229993 privind acordarea pensiei de serviciu în baza art. 82 alin. (2) din Legea nr. 303/2004, stabilindu-se o pensie de serviciu în cuantum de 8243 lei (avându-se în vedere o bază de calcul de 10304 lei), începând cu data de **19.09.2014**. Rubrica „Plata drepturilor se va face începând cu data” din decizie nu a fost completată. Această decizie a fost revizuită ulterior, prin deciziile nr. 229993/18.12.2014 (s-a corectat prenumele) și nr. 229993/14.09.2016 (s-a corectat vechimea în funcția de avocat).

După eliberarea din funcție, la cererea intimatului, s-a emis decizia nr. 229993/25.10.2016 privind recalcularea pensiei de serviciu în baza art. 82 alin. (1/2/5) din Legea nr. 303/2004, prin care a fost stabilită, începând cu data de **07.10.2016**, o pensie de serviciu în cuantum de 8450 lei, baza de calcul utilizată fiind aceeași – 10304 lei (majorarea pensiei a fost determinată de aplicarea procentului de majorare de 2% conform art. 82 alin. (4) din Legea nr. 303/2004). Conform acestei decizii, plata drepturilor se va face începând cu data de 01.11.2016. Împotriva acestei decizii intimatul a formulat contestație, solicitând utilizarea, la calcularea pensiei, a unei **baze de calcul de 11113 lei** (reprezentând salariul de bază brut lunar și sporurile avute în ultima lună de activitate înainte de data pensionării), conform art. 82 alin. (1) din legea nr. 263/2010. Contestația nu a fost soluționată până în prezent.

Decizia de stabilire a pensiei de serviciu, revizuită (modificată), nu a fost pusă în plată în perioada **19.09.2014 – 07.10.2016**, în care intimatul a avut calitatea de judecător.

II. Conținutul dispozițiilor de drept intern invocate și aplicabile în cauză:

A. Legea nr. 303/2004:

Art. 82 alin. (1), (2) și (8):

(1) Judecătorii, procurorii, magistrații-asistenți de la Înalta Curte de Casație și Justiție și personalul de specialitate juridică asimilat judecătorilor și procurorilor, precum și foștii judecători și procurori financiari și consilierii de conturi de la secția jurisdicțională care au exercitat aceste funcții la Curtea de Conturi, cu o vechime de cel puțin 25 de ani în funcția de judecător ori procuror, magistrat-asistent sau personal de specialitate juridică asimilat judecătorilor și procurorilor, precum și în funcția de judecător ori procuror financiar sau consilier de conturi de la secția jurisdicțională a Curții de Conturi **se pot pensiona la cerere și pot beneficia, la împlinirea vârstei de 60 de ani, de pensie de serviciu, în cuantum de 80% din baza de calcul reprezentată de indemnizația de încadrare brută lunară sau de salariul de bază brut lunar, după caz, și sporurile avute în ultima lună de activitate înainte de data pensionării.**

(2) Judecătorii, procurorii, magistrații-asistenți de la Înalta Curte de Casație și Justiție, personalul de specialitate juridică asimilat judecătorilor și procurorilor, precum și foștii judecători și procurori financiari și consilierii de conturi de la secția jurisdicțională care au exercitat aceste funcții la Curtea de Conturi se pot pensiona la cerere înainte de împlinirea vârstei de 60 de ani și beneficiază de pensia prevăzută la alin. (1), dacă au o vechime de cel puțin 25 de ani numai în funcția de judecător, procuror, magistrat-asistent sau personal de specialitate juridică asimilat judecătorilor, precum și în funcția de judecător ori procuror

financiar sau consilier de conturi de la secția jurisdicțională a Curții de Conturi. La calcularea acestei vechimi se iau în considerare și perioadele în care judecătorul, procurorul, magistratul-asistent sau personalul de specialitate juridică asimilat judecătorilor și procurorilor, precum și judecătorul, procurorul financiar și consilierul de conturi la secția jurisdicțională a Curții de Conturi a exercitat profesia de avocat, personal de specialitate juridică în fostele arbitraje de stat, consilier juridic sau jurisconsult.(...)

(8) Pensia prevăzută de prezentul articol are **regimul juridic al unei pensii pentru limită de vârstă.**

Art. 85 alin. (2) și (3)

(2) Pensile de serviciu ale judecătorilor și procurorilor, precum și pensiile de urmaș prevăzute la art. 84 **se actualizează** ori de câte ori se majorează indemnizația brută lunară a unui judecător și procuror în activitate, în condiții identice de funcție, vechime și grad al instanței sau parchetului, cu luarea în considerare, în procent, a sporurilor intrate în baza de calcul la acordarea pensiei de serviciu, precum și a sporului de vechime. Dacă în urma actualizării rezultă o pensie de serviciu mai mică, judecătorul sau procurorul **își poate păstra pensia aflată în plată.**

(3) Cererile de pensionare formulate de judecătorii și procurorii în activitate pentru acordarea pensiei de serviciu prevăzute de prezenta lege se depun la casa teritorială de pensii competentă. **Plata pensiei se face de la data prevăzută în decretul Președintelui României ca fiind cea a eliberării din funcție sau, în cazul lipsei unei astfel de date, de la data publicării în Monitorul Oficial al României, Partea I, a decretului Președintelui României de eliberare din funcție.**

B. Hotărârea nr. 1275 din 18 octombrie 2005 pentru aprobarea Normelor metodologice de aplicare a prevederilor Legii nr. 303/2004 privind statutul judecătorilor și procurorilor, republicată, și ale Legii nr. 47/1992 privind organizarea și funcționarea Curții Constituționale, republicată, referitoare la pensiile de serviciu și la acordarea indemnizațiilor pentru creșterea copilului în vârstă de până la 2 ani:

Art. 13

(1) În vederea stabilirii pensiei de serviciu, dosarul de pensie trebuie să cuprindă:

a) actele necesare stabilirii pensiei, conform prevederilor Legii nr. 19/2000, cu modificările și completările ulterioare, prevăzute în normele de aplicare a acestei legi, aprobate prin Ordinul ministrului muncii și solidarității sociale nr. 340/2001, cu modificările și completările ulterioare;

b) adeverința-tip pentru pensia de serviciu, conform anexei nr. 1 sau, după caz, anexei nr. 2 la prezentele norme metodologice, întocmită de ultima unitate angajatoare, care va cuprinde vechimea în magistratură, vechimea numai în funcțiile de judecător și de procuror, media veniturilor brute realizate în ultimele 12 luni de activitate înainte de data pensionării și venitul brut realizat la data pensionării.

Art. 15

Cererea de înscriere la pensie, însoțită de documentația de pensionare și de adeverința-tip, va fi depusă la casa teritorială de pensii în a cărei rază își are domiciliul persoana îndreptățită, care va calcula atât pensia din sistemul public stabilită conform Legii nr. 19/2000, cu modificările și completările ulterioare, cât și pensia de serviciu stabilită potrivit prevederilor legii. Pensia care se achită titularului este pensia cea mai avantajoasă.

Art. 16 alin. (1)

(1) Drepturile de pensie de serviciu **se acordă și se plătesc** în conformitate cu prevederile Legii nr. 19/2000, cu modificările și completările ulterioare, după cum urmează:

a) de la data îndeplinirii condițiilor de pensionare sau de la data solicitării, dacă cererea a fost depusă în termen de 30 de zile, respectiv de 90 de zile în perioada eşalonării vârstelor standard de pensionare și a stagiilor de cotizare, de la această dată;

b) de la data depunerii cererii, dacă cererea a fost depusă cu depășirea termenului de 30 de zile, respectiv de 90 de zile de la data îndeplinirii condițiilor de pensionare.

Art. 19

La fiecare **actualizare a pensiilor de serviciu** casele teritoriale de pensii vor emite o nouă decizie pe baza adeverințelor transmise de aceste instituții. Noua decizie, însoțită de o copie a adeverinței în baza căreia s-a efectuat actualizarea, va fi comunicată pensionarului.

Art. 23

Recalcularea pensiilor de serviciu în condițiile art. 95 și 169 din Legea nr. 19/2000, cu modificările și completările ulterioare, se face la cererea persoanei îndreptățite.

C. Legea nr. 263/2010:

Art. 107 alin. (3), (4) și (5)

(3) Pensia poate fi recalculată prin adăugarea veniturilor și/sau a stagiilor de cotizare, prevăzute de lege, nevalorificate la stabilirea acesteia.

(4) Pensionarii pentru limită de vârstă care, după data înscrierii la pensie, realizează stagiul de cotizare, pot solicita recalcularea pensiei, în condițiile legii.

(5) Sumele rezultate în urma aplicării prevederilor alin. (3) și (4) se acordă începând cu luna următoare celei în care a fost înregistrată solicitarea.

D. Legea nr. 303/2004 privind statutul judecătorilor și procurorilor

Art. 65 alin. (1) lit. b), alin. (2)

(1) Judecătorii și procurorii **sunt eliberați din funcție** în următoarele cazuri: (...) b) **pensionare**, potrivit legii; (...) (2) Eliberarea din funcție a judecătorilor și procurorilor se dispune prin decret al Președintelui României, la propunerea Consiliului Superior al Magistraturii.

E. Legea nr. 317/2004 privind Consiliul Superior al Magistraturii

Art. 35 alin. (1) lit. a)

Plenul Consiliului Superior al Magistraturii are următoarele atribuții referitoare la cariera judecătorilor și procurorilor: a) **propune** Președintelui României numirea în funcție și **eliberarea din funcție a judecătorilor și a procurorilor**, cu excepția celor stagiari; (...)

III. Motivele care au determinat instanța să formuleze întrebările privind dezlegarea problemei de drept:

În anul 2014 Casa Națională de Pensii Publice, prin adresa nr. J/530/26.02.2014, comunicată și compartimentelor economice din cadrul curților de apel și tribunalelor, a transmis caselor teritoriale de pensii unele precizări privind aplicarea unitară a prevederilor Legii nr. 303/2004 în cazul magistraților care au continuat activitatea după emiterea deciziei de pensie și care solicită recalcularea prin schimbarea bazei de calcul utilizată la stabilirea pensiei de serviciu.

Conform acestei adrese, perioada lucrată de magistrat după emiterea deciziei de pensie poate face obiectul recalculării pensiei de serviciu, **dar baza de calcul** care se utilizează la

recalcularea pensiei de serviciu o constituie indemnizația corespunzătoare funcției, vechimii și gradului instanței sau parchetului deținute de beneficiarul pensiei de serviciu **la data pensionării, actualizată (potrivit art. 85 din Legea nr. 303/2004)** după caz, precum și sporurile, în procent, inclusiv sporul de vechime avute la aceeași dată. De asemenea, în adresă se menționează următoarele: dispozițiile art. 23 din H.G. nr. 1275/2005 prevăd posibilitatea recalculării doar prin adăugarea unor perioade de vechime în magistratură/funcție realizate după pensionare sau nevalorificate la calculul inițial; prin art. 85 alin. (2) din Legea nr. 303/2004, legiuitorul a reglementat ce elemente constituie baza de calcul utilizată la actualizarea pensiei de serviciu, și anume: indemnizația actualizată și sporurile de la data pensionării; recalcularea nu poate fi tratată ca o înscriere nouă și recalcularea pensiei de serviciu se poate face prin adăugarea unor perioade de vechime în funcție realizate după pensionare sau nevalorificate la calculul inițial, utilizându-se indemnizația utilizată la stabilire sau după caz, la actualizarea pensiei de serviciu. În concluzie, se arată în adresă, actualizarea pensiei de serviciu reglementată de art. 85 alin. (2) din legea nr. 303/2004, republicată, este singura reglementare în domeniu și se adresează tuturor judecătorilor care beneficiază de pensie de serviciu.

În anul 2016, prin adresa nr. 8/102729/05.02.2016 transmisă de către Ministerul Justiției către conducerile tribunalelor și curților de apel, privind actualizarea pensiilor de serviciu ale judecătorilor, precum și a pensiilor de urmaș pentru această categorie de personal la data de 01.12.2015, Ministerul Justiției a oferit interpretări în legătură cu procedurile ce pot conduce la modificarea bazei de calcul a pensiei magistraților, arătând următoarele: *Din analiza acestui text se observă că actualizarea pensiilor nu reprezintă o recalculare/o nouă stabilire a acestora, ci doar o majorare a bazei de calcul, astfel cum a fost aceasta stabilită la acordarea pensiei de serviciu. Chiar dacă pentru judecătorii în activitate, indemnizația de încadrare brută lunară este în unele cazuri mai mare (prin efectul legii, ca urmare a stabilirii unui nou mod de calcul) prin comparație cu cea de care beneficiază o persoană cu pensie de serviciu, **apreciem că nu există temei legal de recalculare a pensiilor de serviciu.***

În anul 2017 prin adresa nr. 5/27950/08.05.2017 transmisă de către Ministerul Justiției către conducerile tribunalelor și curților de apel, s-a solicitat înaintarea către Casa Națională de Pensii Publice a adeverințelor cu privire la actualizarea pensiilor de serviciu ale judecătorilor (în urma majorării indemnizației brute lunare a judecătorilor prin OMJ nr. 4680/21/12.2016 și OMJ nr. 219/C/01.02.2017), ceea ce a determinat actualizarea pensiilor de serviciu ale magistraților (chiar dacă acestea nu se aflau în plată).

În urma acestor precizări cu privire la modul de calcul al pensiilor magistraților, unele case teritoriale de pensii au considerat că singurul temei pentru modificarea bazei de calcul al pensiei magistraților îl reprezintă actualizarea, ceea ce a determinat refuzul acestora de a calcula pensia magistraților care și-au continuat activitatea după stabilirea pensiei prin decizie, în raport de cuantumul salariului avut în ultima lună de activitate înainte de data eliberării din funcție prin pensionare.

Având în vedere că modul de calcul al pensiei magistraților depinde de interpretarea sintagmei **data pensionării**, prevăzută de art. 82 alin. (1) din Legea nr. 303/2004, având în vedere că sunt posibile cel puțin două interpretări ale acestei noțiuni, în scopul evitării unei practici neunitare la nivelul instanțelor judecătorești, se impune sesizarea Înaltei Curți de Casație și Justiție în vederea interpretării prevederilor articolului anterior menționat.

IV. Jurisprudența națională relevantă în această materie:

1. Decizia nr. 23 din data de 29.06.2015 pronunțată de Înalta Curte de Casație și Justiție – Completul pentru dezlegarea unei chestiuni de drept, publicată în M.Of. nr. 797/27.10.2015, paragraful 65, în care este interpretată noțiunea de indemnizație avută de

magistrat în ultima lună de activitate, în sensul că trebuie avută în vedere indemnizația avută în drept, iar nu veniturile efectiv încasate.

2. Decizia civilă nr. 4765/05.10.2016 a Curții de Apel București, pronunțată în dosarul nr. 37568/3/2015. În această decizie Curtea de Apel a arătat următoarele: *Din dispozițiile legale enunțate rezultă că legiuitorul a avut în vedere ca stabilirea drepturilor de pensie de serviciu pentru magistrați să fie realizată prin raportare la indemnizația de încadrare brută lunară și sporurile avute în ultima lună de activitate înainte de data pensionării. Ceea ce înseamnă că nu prezintă relevanță emiterea deciziei de pensionare nr. 211538/26.11.2009, atâta timp cât nu a fost pusă în plată conform art. 85 alin.3, iar reclamantul și-a continuat activitatea de magistrat, ci data la care reclamantul a dobândit, efectiv, calitatea de pensionar în condițiile legii, cu toate drepturile aferente.*

3. Decizia civilă nr. 4312/13.09.2017 a Curții de Apel București, pronunțată în dosarul nr. 37560/3/2016. În această decizie s-au reținut următoarele: *Astfel, chiar dacă intimatul J. C. a fost înscris la pensie în data de 20.11.2008 prin emiterea deciziei nr. 222811 (fila 74), punerea în plată a drepturilor nu a fost realizată, urmare a continuării activității, până la data de 20.10.2010 când a fost emis decretul de eliberarea din funcția de judecător, prin pensionare. În speța de față, raportat la particularitatea funcției și a normelor speciale, deschiderea drepturilor de pensie în 2008 a avut caracter formal, fără efecte juridice în planul asigurărilor sociale, care urmau a se aplica doar la momentul la care asiguratul dobânda efectiv calitatea de pensionar (emiterea decretului de eliberare din funcție și punerea în plată a pensiei de serviciu calculată în raport de indemnizația de încadrare brută lunară din ultima lună de activitate înainte de data pensionării).*

V. Motivele de admisibilitate a sesizării:

Prin prisma dispozițiilor art.519 din noul Cod de procedură civilă, Curtea constată îndeplinirea cumulativă a condițiilor de admisibilitate:

1. existența unei cauze aflate în curs de judecată, în ultimă instanță. În speță este vorba de un litigiu în materia asigurărilor sociale, soluționat în primă instanță de Tribunal, împotriva sentinței pronunțate fiind exercitată calea de atac a apelului, cauza nefiind susceptibilă de recurs.
2. existența unei chestiuni de drept de a cărei lămurire depinde soluționarea pe fond a cauzei. Intimatul reclamant a solicitat obligarea apelantei pârâte la calcularea pensiei de serviciu având ca bază de calcul venitul brut realizat în ultima lună de activitate anterioară eliberării din funcție prin pensionare, în condițiile în care pârâta a calculat pensia de serviciu având ca bază de calcul venitul brut realizat în ultima lună de activitate anterioară datei stabilirii drepturilor de pensie prin decizie nepusă în plată, respectiv cu aproximativ 2 ani anterior eliberării din funcție. Interpretarea dispozițiilor art. 82 alin. (1) din Legea nr.303/2004, în sensul de a se stabili dacă data pensionării reprezintă data eliberării din funcție prin pensionare ori data stabilirii drepturilor de pensie prin decizia privind acordarea pensiei de serviciu în baza art. 82 din Legea nr. 303/2004, este relevantă în ceea ce privește verificarea corectitudinii modului de calcul al pensiei intimatului.
3. problema de drept care face obiectul sesizării este nouă și asupra acesteia Înalta Curte de Casație și Justiție nu a statuat și nici nu face obiectul unui recurs în interesul legii în curs de soluționare. Mecanismul pronunțării unei hotărâri prealabile pentru dezlegarea unei chestiuni de drept răspunde intenției legiuitorului de a preveni practica neunitară a instanțelor de judecată în materie. Curtea apreciază că nu suntem în situația în care există un număr semnificativ de hotărâri judecătorești care să fi soluționat diferit, în mod constant, această chestiune. Din

verificările efectuate, nu s-a putut identifica o practică judiciară conturată și constantă, astfel încât mecanismul cu funcție de prevenție al hotărârii prealabile este incident. De asemenea, se constată că litigiile care privesc interpretarea prevederilor art. 82 alin. (1) din Legea nr. 303/2004 s-au născut ca urmare a practicii caselor teritoriale de pensii fundamentată pe clarificările/precizările comunicate de Casa Națională de Pensii Publice în ultima perioadă, pe fondul existenței mai multor decizii de pensii de serviciu nepuse în plată perioade mari de timp.

VI. Punctele de vedere ale părților cu privire la sesizare:

Părțile nu au fost prezente la termenul la care Curtea a considerat oportună sesizarea Înaltei Curți de Casație și Justiție în vederea pronunțării unei hotărâri prealabile pentru dezlegarea unor chestiuni de drept.

VII. Punctul de vedere al completului de judecată:

Dreptul magistraților de a beneficia de pensie de serviciu este reglementat prin Legea nr. 303/2004 privind statutul judecătorilor și procurorilor. Legea nr. 303/2004 și Hotărârea nr. 1275 din 18 octombrie 2005 pentru aprobarea Normelor metodologice de aplicare a prevederilor Legii nr. 303/2004 privind statutul judecătorilor și procurorilor, republicată, și ale Legii nr. 47/1992 privind organizarea și funcționarea Curții Constituționale, republicată, referitoare la pensiile de serviciu și la acordarea indemnizațiilor pentru creșterea copilului în vârstă de până la 2 ani, stabilesc condițiile pentru acordarea pensiei de serviciu, modul de calcul al cuantumului acesteia precum și situațiile în care cuantumul pensiei de serviciu poate fi modificat.

Dispozițiile speciale reglementează două mecanisme în baza cărora pot fi modificate elementele avute în vedere la stabilirea pensiei de serviciu: **actualizarea și recalcularea.**

Actualizarea (reglementată de art. 85 alin. (2) din Legea nr. 303/2004) reprezintă majorarea bazei de calcul ori de câte ori se majorează indemnizația brută lunară a unui judecător și procuror în activitate, în condiții identice de funcție, vechime și grad al instanței sau parchetului, cu luarea în considerare, în procent, a sporurilor intrate în baza de calcul la acordarea pensiei de serviciu, precum și a sporului de vechime.

Recalcularea (reglementată de art. 23 din H.G. nr. 1275/2005) reprezintă adăugarea stagiilor de cotizare nevalorificate la stabilirea pensiei. Art. 23 menționat face referire la prevederile art. 95 și 169 din Legea nr. 19/2000, abrogate prin Legea nr. 263/2010, astfel încât pentru a defini recalcularea trebuie să ne raportăm la prevederile art. 107 din Legea nr. 263/2010.

Casele teritoriale de pensii susțin că o cerere de recalculare, respectiv de adăugare a stagiilor de cotizare (a perioadelor de timp pentru care s-au datorat contribuții de asigurări sociale) nu echivalează cu o cerere de modificare a bazei de calcul a pensiei de serviciu, astfel încât singura modalitate de modificare a bazei de calcul este actualizarea. Prin urmare, odată **stabilite** drepturile de pensie, prin decizie privind acordarea pensiei de serviciu, baza de calcul nu poate fi modificată decât în urma actualizării, orice cerere de calculare a pensiei prin utilizarea altei baze de calcul urmând a fi respinsă.

Această opinie este nelegală, întrucât este fundamentată pe premisa greșită că emiterea deciziei de stabilire a drepturilor de pensie de serviciu este echivalentă cu pensionarea/dobândirea calității de pensionar de către magistrat.

În sprijinul acestei susțineri se reține că, la solicitarea magistraților, casele teritoriale de pensii au obligația de a emite decizii privind acordarea pensiei de serviciu în baza Legii nr.

303/2004 și de a calcula cuantumul pensiei, conform art. 82 alin. (1), utilizând ca bază de calcul venitul din ultima lună de activitate, indicat în adeverința tip întocmită de ultima unitate angajatoare. În deciziile privind acordarea pensiei de serviciu se indică data stabilirii drepturilor de pensie, rubrica privind data la care se va face plata rămânând necompletată (față de prevederile art. 85 alin. (3) din Legea nr. 303/2004). Dacă magistratul decide să continue activitatea și să nu solicite eliberarea din funcție, prin pensionare, între data stabilirii drepturilor de pensie, prin decizie emisă de casa teritorială de pensii, și data eliberării din funcție prin pensionare, pot avea loc modificări ale cuantumului indemnizației de încadrare brută lunară sau ale salariului de bază brut lunar (bazei de calcul a pensiei de serviciu), în sensul majorării, respectiv micșorării (în cazul în care, de exemplu, magistratul nu mai îndeplinește o funcție de conducere).

Decizia privind acordarea pensiei de serviciu nu produce însă efecte juridice, în lipsa unei hotărâri a Plenului Consiliului Superior al Magistraturii de propunere a eliberării din funcție prin pensionare a magistraților. Cu alte cuvinte, plenul Consiliului Superior al Magistraturii verifică dacă magistratul îndeplinește condițiile pentru a beneficia de pensie de serviciu și, în cazul îndeplinirii condițiilor, propune Președintelui României eliberarea din funcție prin pensionare. În consecință, decizia emisă de casa teritorială de pensii nu conferă magistratului statutul de pensionar. În acest sens a se vedea Hotărârea nr. 859/14.09.2017 a Plenului Consiliului Superior al Magistraturii prin care s-a respins cererea de eliberare din funcție, prin pensionare, a unui magistrat, reținându-se că acesta nu îndeplinește condițiile pentru a beneficia de pensia de serviciu, în condițiile în care drepturile de pensie de serviciu ale magistratului fuseseră anterior stabilite, prin decizia din data de 15.06.2017 emisă de Casa teritorială de pensii sector 2 București.

Prin urmare, calitatea de pensionar se dobândește la data indicată prin decret al Președintelui României privind eliberarea din funcție a magistratului, ci nu la data stabilirii drepturilor de pensie prin decizie privind acordarea pensiei de serviciu, astfel încât **data pensionării nu poate fi decât data eliberării din funcție prin pensionare**, pensia de serviciu urmând a fi calculată prin raportare la **indemnizația de încadrare brută lunară sau la salariul de bază brut lunar, după caz, și sporurile avute în ultima lună de activitate înainte de data eliberării din funcție prin pensionare.**

ÎN NUMELE LEGII DISPUNE:

În temeiul art. 519 și art. 520 Cod procedură civilă, sesizează Înalta Curte de Casație și Justiție în vederea pronunțării unei hotărâri prin care să dea o rezolvare de principiu următoarei probleme de drept: „Interpretarea dispozițiilor art. 82 alin. (1) din Legea nr. 303/2004 privind statutul judecătorilor și procurorilor, în sensul de a se stabili dacă **data pensionării** reprezintă data eliberării din funcție prin pensionare ori data stabilirii drepturilor de pensie prin decizia privind acordarea pensiei de serviciu în baza art. 82 din Legea nr. 303/2004.”

În baza art. 520 alin. (2) Cod procedură civilă, suspendă judecarea apelului declarat de apelanta pârâtă, împotriva sentinței civile nr. pronunțată de Tribunalul Teleorman - Secția Conflicte de Muncă, Asigurări Sociale, Contencios Administrativ Fiscal, în Complet Specializat pentru Conflicte de Muncă și Asigurări Sociale, în dosarul nr., în contradictoriu cu intimatul reclamant și intimata pârâtă, până la pronunțarea hotărârii prealabile pentru dezlegarea acestei chestiuni de drept.

Fără cale de atac.

Pronunțată în ședința publică de la 23 Octombrie 2017

Președinte,

Judecător,

Grefier,

BED:5 ex/07.11.2017
R.C. 26 Octombrie 2017