

ROMÂNIA



CURTEA DE APEL BRAȘOV

Cabinetul Președintelui

Nr. 2000/33/2019 din 13 martie 2019

ROMÂNIA
Înalta Curte de Casație și Justiție
Registratura Generală
Intrare nr. 10
20.19 Luna 03 - Ziua 15

ÎNALTA CURTE DE CASAȚIE ȘI JUSTIȚIE

În temeiul dispozițiilor art. 21 alin. 2 din Regulamentul de ordine interioară al instanțelor judecătorești aprobat prin Hotărârea Consiliului Superior al Magistraturii nr. 1375/2015 și pct. II.7 din Hotărârea Consiliului Superior al Magistraturii nr. 725/2015, vă solicităm să vă pronunțați asupra unei probleme de drept soluționate diferit de instanțele judecătorești, respectiv, *interpretarea și aplicarea dispozițiilor legale privind „Art. 11 alin. 1 din Legea nr. 284/2010 – acordarea gradăției corespunzătoare vechimii în muncă/serviciu și plata drepturilor salariale aferente, cu luarea în considerare și a perioadei de studii în unitatea de învățământ militar”.*

Vă înaintăm copia hotărârii colegiului de conducere al Curții de Apel Brașov nr. 32/22 februarie 2019 și materialul constituit în legătură cu chestiunea de drept ce face obiectul sesizării.

Cu deosebită considerație,

Președintele Curții de Apel Brașov
Judecător Elena Nărbu



Grefier documentarist,
Lucica Gogiu

Număr de înregistrare în registrul de evidență a prelucrării datelor cu caracter personal 4379

Brașov, Bd. Eroilor nr.5,

Tel:0268/41.37.41; fax:0268/47.51.46; e-mail: cabrasov@just.ro

CURTEA DE APEL BRAȘOV
Colegiul de conducere

HOTĂRÂREA nr. 32
emisă astăzi, 22 februarie 2019

Colegiul de conducere al Curții de Apel Brașov, convocat și întrunit în ședința din 22 februarie 2019 în conformitate cu dispozițiile art. 7 alin. 1 lit. q și art. 23 din Regulamentul de ordine interioară al instanțelor judecătorești, aprobat prin Hotărârea Consiliului Superior al Magistraturii nr. 1375/2015, a luat în dezbateră punctul 2 al ordinii de zi, *referatul întocmit de președintele secției contencios administrativ și fiscal pentru sesizarea Înaltei Curți de Casație și Justiție cu un recurs în interesul legii asupra unei probleme de drept soluționată diferit de instanțele judecătorești.*

Prin respectivul referat se solicită colegiului de conducere ca în temeiul prevederilor art. 514 din Codul de procedură civilă, coroborat cu art. 21 alin. 2 din Hotărârea Consiliului Superior al Magistraturii nr. 1375/2015 și pct. II.7 din Hotărârea Consiliului Superior al Magistraturii nr. 725/2015, să sesizeze Înalta Curte de Casație și Justiție pentru declararea unui recurs în interesul legii în vederea interpretării și aplicării dispozițiilor legale privind „Art. 11 alin. 1 din Legea nr. 284/2010 - acordarea gradației corespunzătoare vechimii în muncă/serviciu și plata drepturilor salariale aferente, cu luarea în considerare și a perioadei de studii în unitatea de învățământ militar”.

Această solicitare are în vedere faptul că, în practica judiciară, urmare a corespondenței administrative cu celelalte curți de apel din țară, s-a constatat că nu există un punct de vedere unitar cu privire la această chestiune de drept.

Examenul jurisprudenței actuale evidențiază două orientări cu privire la aceste aspecte, și, prin urmare, rezultă caracterul neunitar al practicii judiciare, astfel:

Într-o prima orientare jurisprudențială, s-a decis recunoașterea intervalului de timp cuprins între data acordării gradului militar și data absolvirii instituției militare de învățământ ca luându-se în calcul la stabilirea de gradații.

În conformitate cu prevederile art. 11 alin. 1 din anexa nr. VII la Legea - cadru nr. 284/2010 privind salarizarea unitară a personalului plătit din fonduri publice, „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.” Prin raportare la art. 9 din Legea nr. 80/1995 privind statutul cadrelor militare și art. 3 alin. (3) din Legea nr. 446/2006 legiuitorul a recunoscut studenților din cadrul instituțiilor militare vechimea în muncă, acesta fiind un drept special față de studenții civili, datorită calității deosebite pe care o au în apărarea țării și executarea misiunilor operative pentru asigurarea, menținerea și restabilirea ordinii publice și implicit a riscurilor pe care și le asumă.

În argumentarea acestei soluții s-a reținut „Curtea reține că recurentul a avut – ca student al Academiei de Poliție „Alexandru Ioan Cuza” – obligațiile și drepturile specifice cadrelor militare, astfel: a depus jurământul militar la începutul studiilor, a purtat uniformă militară cu însemnele aferente, a avut în dotare armament cu muniție, a executat serviciul de zi pe unitate,

etc.. De asemenea, în baza regulamentelor militare i-au fost acordate recompense militare, i-au fost aplicate sancțiuni, a beneficiat de permisiu și învoiri. Din Regulamentul privind activitatea profesională a studenților Academiei de Poliție depus în probațiune la dosar rezultă fără echivoc faptul că studenții militari au dreptul de a „primi gradele militare, în conformitate cu reglementările în vigoare”, au obligația de a respecta regulamentele militare, ordinele ministrului de interne, reglementările interne ale academiei. Studenții au dreptul de a fi „înaintați în grad” (art. 17 lit. j din Regulament), putând fi sancționați „cu retrogradarea din grad sau cu un grad, până la gradul de student”- art. 19 lit. c din Regulament. Iar potrivit art. 24 și art. 25 din Regulament „gradele militare” pentru studenții militari de la învățământul de zi sunt: student, student fruntaș, student caporal și student sergent”, fiind acordate prin „ordin al comandantului academiei.”

În raport de cele menționate mai sus rezultă că intervalul de timp cuprins între data acordării gradului militar și data absolvirii instituției militare de învățământ trebuie să se ia în calcul la stabilirea de gradații, potrivit art. 11 alin. 1 din anexa VII a Legii nr. 284/2010.”

(opinie împărtășită de Secția Civilă a Curții de Apel Brașov, în dosarele nr. 686/119/2017, nr. 1291/119/2017 dar și de Secția de Contencios administrativ și fiscal a Curții de Apel Brașov în dosarele nr. 895/119/2016, nr. 846/119/2016, nr. 823/119/2016, nr. 819/119/2016).

Într-o a doua orientare jurisprudențială s-a apreciat că în conformitate cu art. 11 alin. 1 din anexa nr. VII la Legea - cadru nr. 284/2010 „În raport cu timpul servit în calitate de personal militar (...) personalul militar (...) 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.”

Ca atare, în conformitate cu această normă legală perioada care se ia în calcul la stabilirea de gradații începe la momentul acordării gradului militar, din modul de formulare a normei legale rezultând că aceasta vizează ipoteza în care gradul militar este acordat înainte de începerea studiilor, rațiunea normei fiind aceea ca pe durata studiilor să se păstreze drepturile conferite de gradul militar acordat anterior, din această perspectivă fiind lipsită de relevanță asimilarea perioadei studiilor cu vechimea în muncă, mai exact cu stagiul de cotizare pentru stabilirea dreptului de pensie ori a altor drepturi de asigurări sociale.

Suplimentar s-a argumentat și în sensul că la data intrării în instituția militară de învățământ nu se acordă grad militar.

Astfel: „Dispozițiile art.11 alin. 1 din anexa nr. VII la Legea - cadru nr. 284/2010 de care se prevalează reclamantul, prevăd următoarele:

(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.

Așa cum rezultă din actele dosarului, reclamantului i s-a acordat la data absolvirii Institutului Militar de Radiolocație „Avram Iancu” (iulie 1995) gradul de locotenent, având gradația de vechime 0 la numirea în prima funcție.

Sustinerea reclamantului că la data intrării în instituția militară de învățământ se acordă grad militar nu poate fi primită. Chiar dacă pe perioada studiilor activitatea sa s-a desfășurat în baza unor regulamente militare, a depus jurământul și a purtat uniformă militară, calitatea de student la instituția militară de învățământ superior nu conferă acestuia și grad militar, întrucât acesta se acordă, conform dispozițiilor art. 45 din Legea nr. 80/1995 privind Statutul cadrelor militare, prin ordin al ministrului apărării naționale, pentru gradele de ofițeri în activitate și prin ordin al ministrului apărării naționale sau al comandantilor stabiliți de acesta, pentru gradele de maiștri militari și subofițeri în activitate.

De asemenea, potrivit Legii nr. 80/1995 (Statutul cadrelor militare), în vigoare la data acordării gradului de ofițer, cap. 3 (Proveniența ofițerilor, maiștrilor militari și subofițerilor) art.

36 lit. a) și b), ofițerii în activitate provin fie din absolvenți cu diplomă de licență ai instituțiilor militare de învățământ pentru formarea ofițerilor (lit. a), fie din absolvenți ai anului IV din instituțiile militare de învățământ superior cu durata studiilor mai mare de 4 ani (lit. b).

Așadar, pe de o parte, din înscrisurile arătate nu rezultă că pe numele reclamantului s-ar fi emis un ordin privind acordarea unui grad militar anterior absolvirii instituției militare de învățământ, iar pe de altă parte, pe timpul studiilor, reclamantul, deși era obligat să respecte exigențele vieții de militar, nu putea fi considerat în activitate, întrucât pregătirea sa profesională nu era desăvârșită, spre deosebire de ofițerii, maiștrii militari.

(opinie împărtășită de Secția de Contencios administrativ și fiscal a Curții de Apel Brașov în dosarele nr. 893/119/2016, nr. 4206/62/2016).

Urmare a analizării corespondenței primite de la celelalte curți de apel rezultă următoarele concluzii:

În sensul opiniei nr.1:

Practică judiciară:

1. Curtea de Apel Brașov - Secția civilă și parțial Secția de contencios administrativ și fiscal;
2. Curtea de Apel Alba Iulia;
3. Curtea de Apel Timișoara;
4. Curtea de Apel Galați;
5. Curtea de Apel Craiova;
6. Curtea de Apel Pitești;
7. Curtea de Apel Iași;
8. Curtea de Apel Bacău;
9. Curtea de Apel București - opinia majoritară, există și spețe izolate în sensul opiniei nr.2;
10. Curtea de Apel Bacău - Tribunalul Bacău;

În sensul opiniei nr.2:

Practică judiciară:

1. Curtea de Apel Brașov - parțial Secția de contencios administrativ și fiscal;
2. Curtea de Apel Ploiești;
3. Curtea de Apel Constanța;
4. Curtea de Apel Alba Iulia;
5. Curtea de Apel București - Tribunalul Călărași, Tribunalul Giurgiu, Tribunalul Ialomița, Tribunalul Ilfov;
6. Curtea de Apel Craiova - Tribunalul Craiova;
7. Curtea de Apel Oradea - Tribunalul Oradea;
8. Curtea de Apel Timișoara;
9. Curtea de Apel Cluj;
10. Curtea de Apel Cluj - Tribunalul Sălaj;

Practică izolată

Curtea de Apel Cluj – respinge ca inadmisibilă cererea pentru neparcurgerea procedurii prealabile;

Nu s-a identificat practică judiciară relevantă:

Curtea de Apel București și Tribunalul Teleorman și Tribunalul București;
Curtea de Apel Galați, Curtea de Apel Craiova, Curtea de Apel Pitești, Curtea de Apel Suceava, Curtea de Apel Oradea;

Colegiul de conducere constată că în cadrul Curții de Apel Brașov s-au exprimat ambele opinii menționate anterior cu privire la problema de drept ce a creat divergența de practică judiciară, neexistând astfel practică unitară.

Constatând că situația este similară și la nivel național și văzând, din verificarea site-ului Înaltei Curți de Casație și Justiție, că această chestiune de drept nu a fost clarificată anterior de instanța supremă prin mecanismul instituit de art. 519 Cod procedură civilă, iar la acest moment nu este înregistrată o cerere de recurs în interesul legii sau o cauză privind dezlegarea unor chestiuni de drept cu acest obiect,

Având în vedere dispozițiile art. 514 Cod procedură civilă și în temeiul dispozițiilor art. 21 alin. 2 din Regulamentul de ordine interioară al instanțelor judecătorești aprobat prin Hotărârea Consiliului Superior al Magistraturii nr. 1375/2015,

Colegiul de conducere al Curții de Apel Brașov, cu unanimitate de voturi,

HOTĂRĂȘTE:

Art. 1. Sesizarea Înaltei Curți de Casație și Justiție, cu solicitarea de a se pronunța asupra unei probleme de drept soluționate diferit de instanțele judecătorești, respectiv, interpretarea și aplicarea dispozițiilor legale privind „Art. 11 alin. 1 din Legea nr. 284/2010 - acordarea gradăției corespunzătoare vechimii în muncă/serviciu și plata drepturilor salariale aferente, cu luarea în considerare și a perioadei de studii în unitatea de învățământ militar”.

Data astăzi, 22 februarie 2019.

Colegiul de conducere :

Judecător Elena Barbu – Președintele Curții de Apel Brașov

Judecător Răzvan Cosmin Dicu

Judecător Nicoleta Hădărean

Judecător Ramona Grația Milu

Judecător Anca Pîrvulescu

Judecător Otilia Diana Pop

Judecător Demis Marius Spărios

CONFORM CU
ORIGINALUL