

R O M Â N I A

CURTEA DE APEL PITEȘTI
SECȚIA I CIVILĂ

Î N C H E I E R E

Ședința publică din 09 Septembrie 2024

Completul compus din:

Președinte: ### #####

Judecător ##### #####

Grefier #####

S-au luat în examinare, pentru soluționare, apelul declarat de reclamanta ##### precum și apelantul incident formulat de pârâta ##### JUDEȚEANĂ DE PENSII #####, împotriva sentinței civile nr. ##### din data de 12 decembrie 2023, pronunțate de Tribunalul #####, în dosarul nr. #####/90/2022, intimată fiind CURTEA DE APEL #####.

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

Procedura, legal îndeplinită.

S-a făcut referatul cauzei de către grefierul de ședință, care învederează că a fost încheiată perioada actelor prealabile, a fost formulată întâmpinare precum și apel incident de către ##### județeană de Pensii #####, după care:

În condițiile art. 1 din OUG 62/2024 și 520 alin. 2) Cod procedură civilă pune în dezbătarea suspendarea cauzei.

C U R T E A

Învestită cu soluționarea cauzei în ultimă instanță, în apel, curtea de apel are a se pronunța cu privire la sesizarea, din oficiu, a Înaltei ##### de Casație și Justiție în vederea pronunțării unei hotărâri prealabile pentru dezlegarea unei chestiuni de drept.

I. ##### admisibilitatea sesizării, în conformitate cu prevederile art. 1 din OUG nr. 62/2024, motivat de faptul că obiectul litigiului privește stabilirea dreptului la pensie al personalului plătit din fonduri publice, în cauză fiind incidente dispozițiile art 1 alin 2 din OUG nr. 62/2024.

II. Expunerea succintă a procesului

Cererea de chemare în judecată și hotărârea pronunțată de tribunal în primă instanță

La data de 24.11.2022, pe rolul Tribunalului ##### – Secția I Civilă, sub numărul de dosar #####/90/2022, a fost înregistrată cererea formulată de reclamanta ##### în contradictoriu cu pârâta Curtea de Apel #####, prin care a solicitat anularea adresei nr. 2/50074 din data de 15.11.2022 și a adeverinței nr. 53846/RU/15.11.2022 emisă de pârâtă, precum și obligarea acesteia să emită o nouă adeverință pentru stabilirea pensiei de serviciu în care, la sporurile avute în ultima lună de activitate (septembrie 2022) să fie trecută și indemnizația de delegare (diurnă) în cuantum de 10.120 lei.

În motivare, reclamanta a arătat, în esență, că la data de 24.10.2022 a formulat o cerere către Curtea de Apel ##### în vederea întocmirii dosarului de pensionare prin care a solicitat eliberarea unei adeverințe în care, la sporurile avute în ultima lună de activitate, să fie trecută și indemnizația de delegare în cuantum de 10.120 lei pe care a primit-o pe luna septembrie 2022, ca urmare a delegării sale la Judecătoria #####, cerere respinsă neîntemeiat de pârâtă pe considerentul că indemnizația de delegare nu poate intra în calculul pensiei întrucât aceasta este scutită de la plata impozitului și a contribuțiilor sociale aferente.

În dovedire, a solicitat proba cu înscrisuri.

În drept, a invocat prevederile art. 13 alin. 1 lit. a din OUG nr. 27/2006, art. 82 alin. 1 și 2 din Legea nr. 303/2004, art. 7 lit. c și e din Legea – cadru nr. 153/2017 și Decizia RIL nr. 3/2002 pronunțată de Înalta ##### de Casație și Justiție.

Tribunalul #####, prin sentința civilă nr. #####/12.12.2023, a respins acțiunea, reținând că la stabilirea pensiei de serviciu se are în vedere indemnizația de încadrare brută lunară sau de salariul de bază brut lunar plus sporurile cu caracter permanent sau nepermanent. Întrucât diurna nu face parte din indemnizația de

încadrare și nici din categoria sporurilor permanente sau nepermanente, nu poate fi avută în vedere la calculul pensiei de serviciu.

Reclamanta ##### a formulat apel împotriva sentinței civile nr. #####/12.12.2023, solicitând schimbarea hotărârii atacate și admiterea acțiunii, astfel cum a fost precizată.

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

1. Punctul de vedere al reclamantei este în sensul că indemnizația de delegare trebuie inclusă în baza de calcul a pensiei de serviciu.

Potrivit art. 82 alin. 1 din Legea 303 din 2004: „Judecătorii, procurorii, magistrați i-asistenți de la înalta ##### de Casație și Justiție, magistrații-asistenți de la Curtea Constituțională 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.”

Potrivit art. 82 alin. 2 din aceeași lege: „Judecătorii, procurorii, magistrații-asistenți de la înalta ##### de Casație și Justiție și de la Curtea Constituțională, 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 la înalta ##### de Casație și Justiție și de la Curtea Constituțională sau personal de specialitate juridică asimilat judecătorilor, precum și în funcția de judecător la Curtea Constituțională, 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 de la Curtea Constituțională, 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.”

Potrivit art. 7 alin. 3 din HG nr. 1275/2005, pentru aprobarea Normelor metodologice de aplicare a prevederilor Legii nr. 303/2004, în veniturile brute realizate (avute în vedere la stabilirea pensiei de serviciu) se includ, pe lângă indemnizația de încadrare brută lunară, sporurile cu caracter permanent sau nepermanent. În veniturile brute nu se includ sumele primite cu titlu de prime, premii, decontări, restituiri de drepturi aferente altei perioade și nici indemnizația egală cu cele 7 indemnizații de încadrare brute lunare prevăzută la art. 81 alin. (1) din lege ori alte drepturi fără caracter salarial.

Din acest din urmă text, rezultă că, în veniturile brute realizate, se includ, pe lângă indemnizația de încadrare brută lunară, sporurile cu caracter permanent sau nepermanent.

Mai rezultă că nu se includ sumele primite cu titlu de prime, premii, decontări, restituiri de drepturi aferente altei perioade și nici indemnizația egală cu cele 7 indemnizații de încadrare brute lunare prevăzută la art. 81 alin. (1) din lege ori alte drepturi fără caracter salarial.

Indemnizația de delegare (diurnă), este, însă, inclusă în aceste venituri, având în vedere, pe de o parte, că nu este menționat expres în textul de lege arătat, că aceasta nu se include, iar pe de altă parte, aceasta are caracter salarial.

Astfel, potrivit art. 7 lit. c și e din Legea-cadru nr. 153/2017 privind salarizarea personalului plătit din fonduri publice, indemnizația de încadrare reprezintă suma de bani corespunzătoare funcției, gradului, gradației și vechimii în funcție, prevăzută în anexele nr. I-IX, iar salariul lunar cuprinde salariul de bază ori, după caz, indemnizația lunară sau indemnizația de încadrare, compensațiile, indemnizațiile, sporurile, adaosurile, primele, premiile, precum și celelalte elemente ale sistemului de salarizare corespunzătoare fiecărei categorii de personal din sectorul bugetar (anexa V a acestei legi fiind consacrată familiei ocupaționale de funcții bugetare "Justiție" și Curții Constituționale).

Împrejurarea că diurna reprezintă un drept de natură salariată (fiind un venit asimilat salariului), rezultă cu și mai multă claritate din considerentele Deciziei nr. # din 2022, pronunțată de înalta ##### de Casație și Justiție, într-un recurs în interesul legii.

Astfel, în considerentele acestei decizii, la punctele 77-91, se analizează natura acestei indemnizații, iar la punctul 92, se arată clar că diurna reglementată de art. 13 alin. (1) lit. a) din Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 27/2006 reprezintă un drept de natură salariată (fiind un venit asimilat salariului), aceasta dobândind regimul juridic al salariului.

Că așa stau lucrurile, este dovedit și cu faptul că departamentul juridic al Curții de Apel ##### a emis aviz favorabil pentru cererea pe care am formulat-o și, totodată, după cum se cunoaște, fiind de notorietate, în cazul membrilor CSM, care nu au avut locuință în București și care, astfel, au primit diurnă pe parcursul detașării la CSM, în veniturile pentru stabilirea/actualizarea pensiei de serviciu a fost inclusă și indemnizația de detașare (diurnă).

De asemenea, și în cazul judecătorilor detașați în cadrul aparatului propriu al CSM pe un post de personal de specialitate juridică asimilat judecătorilor și procurorilor (nu membru CSM), li s-a emis adeverință pentru stabilirea/actualizarea pensiei de serviciu în care a fost inclusă și indemnizația de detașare (diurnă).

Motivul invocat de pârâta Curtea de Apel ##### în adresa nr. 2/50074 din 15.11.2022, că, potrivit art. 142 lit. k din Codul fiscal, indemnizația de delegare nu poate intra în calculul pensiei întrucât această indemnizație este scutită de la plata impozitului și a contribuțiilor sociale aferente, nu este relevant în cauză. Astfel, chiar dacă această indemnizație este scutită de la plata impozitului și a contribuțiilor sociale aferente, în cauză nu poate fi incident art. 142 lit. k din Codul fiscal, în care se arată: „Nu se cuprind în baza lunară de calcul al contribuțiilor de asigurări sociale indemnizațiile și orice alte sume de aceeași natură primite de persoanele fizice care desfășoară o activitate în baza unui statut special prevăzut de lege pe perioada deplasării, respectiv delegării și detașării, în altă localitate, în țară și în alte state, în limitele prevăzute de actele normative speciale aplicabile acestora, precum și cele primite pentru acoperirea cheltuielilor de transport și cazare.”

Nu este aplicabil acest text de lege întrucât pensia de serviciu a magistraților nu este o pensie calculată pe bază de contributivitate, ci este o pensie stabilită printr-o lege specială (Legea 303 din 2004) și nu este condiționată în nici un fel de contribuția la asigurările sociale, ci numai de vechimea în magistratură sau de vârstă.

Prin urmare, cum această pensie este stabilită prin lege specială, acesteia îi sunt aplicabile dispozițiile speciale prev. de art. 82 din Legea 303 din 2004 și art. 7 alin. 3 din HG nr. 1275/2005, pentru aprobarea Normelor metodologice de aplicare a prevederilor Legii nr. 304/2004, așa cum au fost arătate mai sus și nu dispozițiile generale ale codului fiscal.

2. Punctul de vedere ## ##### ## ## ## ## ## ## ## ##, deși este asimilată drepturilor de natură salarială nu se include în baza de calcul a pensiei de serviciu, aceasta neputând fi asimilată sporurilor prevăzute de lege care sunt avute în vedere pentru stabilirea pensiei de serviciu și care fac parte din veniturile salariale impozabile.

IV. Punctul de vedere motivat al completului de judecată

Potrivit dispozițiilor art. 82 alin (1) din Legea nr. 303/2004:” Judecătorii..., cu o vechime de cel puțin 25 de ani în funcția de judecător... se pot pensiona la cerere și pot beneficia de 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.”

Potrivit art.7 alin (3) din Normele metodologice de aplicare a prevederilor Legii 303/2004, referitoare la pensiile de serviciu, aprobate prin HG #####:” în veniturile brute realizate se includ, pe lângă indemnizația brută lunară, sporurile cu caracter permanent sau nepermanent. În veniturile brute nu se includ sumele primite cu titlu de prime, premii decontări, restituiri de drepturi aferente altei perioade și nici indemnizația egală cu cele 7 indemnizații de încadrare brute lunare prevăzute de art.81 alin (1) din lege ori alte drepturi fără caracter salarial.”

Art.142lit.k) din Codul fiscal prevede că, indemnizațiile și orice alte sume de aceeași natură primite de persoanele fizice care desfășoară o activitate în baza unui statut special prevăzut de lege pe perioada deplasării, respectiv delegării și detașării, în altă localitate, în țară și în alte state, în limitele prevăzute de actele normative speciale aplicabile acestora, precum și cele primite pentru acoperirea cheltuielilor de transport și cazare, nu se includ în baza lunară de calcul al contribuțiilor de asigurări sociale.

La stabilirea pensiei de serviciu se are în vedere indemnizația de încadrare brută lunară sau de salariul de bază brut lunar plus sporurile cu caracter permanent sau nepermanent.

Indemnizația de detașare (sau diurna) nu este un spor permanent sau nepermanent și nici nu face parte din indemnizația de încadrare, fiind un drept material în legătură cu munca, stabilit în procente din indemnizația de încadrare brută lunară cuvenită magistratului și are rolul de indemnizație suplimentară cuvenită acestuia, ca urmare a faptului că își desfășoară activitatea profesională într-o altă localitate decât cea de domiciliu, ceea ce implică, în mod evident, un efort suplimentar, sub toate aspectele, din partea respectivului magistrat, fiind destinată să acopere cheltuielile de hrană, cheltuielile mărunte, uzuale, precum și costul transportului în interiorul localității în care salariatul își desfășoară activitatea.

Prin urmare, diurna nu face parte din indemnizația de încadrare și nici din categoria sporurilor permanente sau nepermanente, nu poate fi avută în vedere la calculul pensiei de serviciu.

PENTRU ACESTE MOTIVE
ÎN NUMELE LEGII
D I S P U N E :

În temeiul disp. art. 1 din OUG nr. 62/2024 dispune sesizarea Înaltei ##### de Casație și Justiție - Completul pentru dezlegarea unor chestiuni de drept, în vederea pronunțării unei hotărâri prealabile cu privire la interpretarea dispozițiilor art. 82 alin (1) din Legea nr. 303/2004 și art.7 alin (3) din Normele metodologice de aplicare a prevederilor Legii 303/2004, referitoare la pensiile de serviciu, aprobate prin HG #####, respectiv dacă la stabilirea pensiei de serviciu se are în vedere și indemnizația de delegare (diurna), alături de indemnizația de încadrare brută lunară sau de salariul de bază brut lunar plus sporurile cu caracter permanent sau nepermanent.

Dispune suspendarea judecării în temeiul art. 520 alin. 2 Cod procedură civilă.

Înaintează prezenta încheiere, însoțită cererea de chemare în judecată, hotărâri judecătorești și opiniile părților.

Pronunțată prin punerea soluției la dispoziția părților de către grefa instanței astăzi, 09.09.2024, la Curtea de Apel Pitești - Secția I civilă.

Președinte,

#####

Judecător,

#####

Grefier,

#####

Red.#####/20.09.2024

Tehnored. #####/3 ex