

prima instanță: Ș. Starciuc
instanța de apel: Gh. Eni, V. Movilă, N. Bondarenco

dosarul nr. 3ra-871/14

D E C I Z I E

29 octombrie 2014

mun. Chișinău

Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ lărgit al
Curții Supreme de Justiție

În componență:

Președintele ședinței, judecătorul Iulia Sîrcu,
Judecătorii Tamara Chișca - Doneva, Valentina Clevadi,
Iuliana Oprea, Ion Druță

examinînd, fără participarea părților, recursul declarat de către Moscalciuc Sergiu,

în pricina civilă la cererea de chemare în judecată a lui Moscalciuc Sergiu împotriva Primăriei or. Cantemir și Consiliului or. Cantemir cu privire la contestarea actului administrativ,

împotriva deciziei Curții de Apel Cahul din 01 aprilie 2014, prin care apelul declarat de către Moscalciuc Sergiu a fost respins și menținută hotărîrea Judecătoriei Cantemir din 19 decembrie 2013,

c o n s t a ț ă

La 06 februarie 2013 Moscalciuc Sergiu a depus cerere de chemare în judecată împotriva Primăriei or. Cantemir și Consiliului or. Cantemir cu privire la contestarea actului administrativ.

În motivarea acțiunii reclamantul a indicat că, începînd cu data de 03 octombrie 2000 a activat în calitate de medic chirurg la Spitalul raional Cantemir, iar din 10 septembrie 2008 pînă la 10 aprilie 2012 a activat în același spital în calitate de șef secție chirurgie, fiind transferat la 11 aprilie 2012 în funcția de medic chirurg al secției chirurgie aseptice la Spitalul Clinic municipal Chișinău nr. 1. Însă, în baza ordinului nr. 72-p din 10 aprilie 2012 a rămas să activeze prin cumul în funcția de medic endoscopist în secția imagistică în Spitalul raional Cantemir.

La 19 iunie 2012 s-a adresat către Primăria or. Cantemir și Consiliul or. Cantemir cu cerere privind schimbarea destinației apartamentului nr. 5, str. Gagarin, 1, or. Cantemir, indicată în ordinul de repartiție, și anume din spațiu locativ cu statut „de serviciu” în spațiu locativ cu drept de privatizare.

La 20 noiembrie 2012 Primăria or. Cantemir, i-a comunicat că cererea menționată a fost examinată la ședința ordinară a Consiliului or. Cantemir din 18 septembrie 2012 și prin decizia nr. 10/26-XXV a fost respinsă.

La 05 decembrie 2012 s-a adresat către Primăria or. Cantemir și Consiliul or. Cantemir cu cerere prealabilă, prin care a solicitat anularea deciziei nr. 10/26-XXV din 18 septembrie 2012 privind respingerea cererii despre ridicarea statutului de

apartament „de serviciu” și atribuirea bonului de repartitie a apartamentului cu drept de privatizare, însă aceasta a fost lăsată fără răspuns.

Consideră reclamantul drept ilegal refuzul pîrîților în schimbarea destinației spațiului locativ în ordinul de repartitie cu acordarea dreptului de privatizare a apartamentului și solicită anularea deciziei Consiliului or. Cantemir nr. 10/26-XXV din 18 septembrie 2012 în această parte, cu obligarea pîrîților să se pronunțe în admiterea cererii sale din 19 iunie 2012.

Prin hotărîrea Judecătorei Cantemir din 19 decembrie 2013 acțiunea a fost respinsă.

Prin decizia Curții de Apel Cahul din 01 aprilie 2014 apelul declarat de către Moscalciuc Sergiu a fost respins și menținută hotărîrea primei instanțe.

La 30 mai 2014, în termenul prevăzut de lege, Moscalciuc Sergiu a declarat recurs împotriva deciziei instanței de apel, solicitînd admiterea acestuia, casarea deciziei instanței de apel și hotărîrii primei instanțe, cu emiterea unei noi hotărîri prin care acțiunea să fie admisă.

Recurentul în motivarea recursului a indicat că concluziile instanțelor de judecată contravin circumstanțelor pricinei și probelor prezentate de părți, fiind aplicate eronat și normele de drept material și procedural.

La 16 iunie 2014 în adresa Primăriei or. Cantemir și Consiliului or. Cantemir a fost expediată copia recursului declarat de către Moscalciuc Sergiu, cu înștiințarea despre necesitatea depunerii referinței la recurs.

La 17 iulie 2014 Primăria or. Cantemir a depus referință la recursul declarat de către Moscalciuc Sergiu, în care a solicitat respingerea recursului și menținerea deciziei instanței de apel și hotărîrii primei instanțe ca fiind legale și întemeiate.

Prin încheierea Curții Supreme de Justiție din 06 august 2014 recursul lui Moscalciuc Sergiu a fost declarat admisibil.

În conformitate cu art. 444 CPC, prezentul recurs se examinează fără înștiințarea participanților la proces.

Studiind materialele dosarului în raport cu argumentele recursului și obiecțiile expuse în referință, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ lărgit al Curții Supreme de Justiție consideră recursul întemeiat și care urmează a fi admis cu casarea hotărîrilor judecătorești și emiterea unei noi hotărîri de admitere a acțiunii, din următoarele considerente.

În conformitate cu art. 445 al. (1) lit. b) CPC, instanța de recurs, după ce judecă recursul, este în drept să admită recursul și să caseze integral sau parțial decizia instanței de apel și hotărîrea primei instanțe, pronunțînd o nouă hotărîre.

Conform art. 25 alin. (1) lit. b) al Legii contenciosului administrativ, judecînd acțiunea, instanța de contencios administrativ admite acțiunea și anulează, în tot sau în parte, actul administrativ sau obligă pârătul să emită actul administrativ cerut de reclamant ori să elibereze un certificat, o adeverință sau oricare alt înscris, ori să înlăture încălcările care le-a comis.

Din materialele dosarului rezultă că, recurentul-reclamant Moscalciuc Sergiu în perioada anilor 2000 – 10 aprilie 2012 a activat în calitate de medic chirurg (șef secție chirurgie), iar din 11 aprilie 2012 angajat ca medic chirurg al secției chirurgie aseptice la Spitalul Clinic municipal Chișinău nr. 1. În același timp, în baza

ordinului nr. 72-p din 10 aprilie 2012 Moscalciuc Sergiu a rămas să activeze prin cumul în funcția de medic endoscopist în secția imagistică al Spitalului raional Cantemir.

În temeiul deciziei Consiliului orășenesc Cantemir nr. 4(25)/14a-XXIII din 22 martie 2005, lui Moscalciuc Sergiu i-a fost repartizat apartamentul nr. 5 din str. Gagarin, 1, or. Cantemir cu statut de serviciu, cu eliberarea ordinului de repartitie.

La 19 iunie 2012 Moscalciuc Sergiu s-a adresat către Primăria or. Cantemir și Consiliul or. Cantemir cu cerere privind schimbarea statutului „de serviciu” al apartamentului nr. 5 din str. Gagarin, 1, or. Cantemir în spațiu locativ cu drept de privatizarea acestuia.

Prin decizia Consiliului or. Cantemir nr. 10-XXV din 18 septembrie 2012 cererea lui Moscalciuc Sergiu privind ridicarea statutului „de serviciu” a apartamentului nr. 5 din str. Gagarin, 1, or. Cantemir și acordarea dreptului de a privatiza apartamentul dat a fost respinsă.

După cum rezultă din conținutul procesului-verbal al ședinței ordinare a Consiliului or. Cantemir din 18 septembrie 2012, drept motiv în refuzul schimbării statutului apartamentului nr. 5 din str. Gagarin, 1, or. Cantemir, a servit faptul că Moscalciuc Sergiu activează la Spitalul raional Cantemir doar prin cumul (numai sîmbătă și duminică), locuind în mun. Chișinău.

Conform art. 5 din Legea privatizării fondului de locuințe nr. 1324 din 10 martie 1993, în redacția în vigoare pînă la 11 ianuarie 2013, cetățenilor Republicii Moldova pot fi vîndute sau transmise cu titlu gratuit în proprietate privată în special locuințele în care aceștia trăiesc și care aparțin fondului de stat și celui public, asupra căruia statul și-a declarat dreptul de proprietate, precum și în imobilele ce aparțin unităților. Nu pot fi vîndute sau transmise cu titlu gratuit în proprietate privată locuințele de serviciu (ai căror locatari au lucrat mai puțin de 10 ani la unitatea respectivă).

Potrivit Legii pentru modificarea și completarea unor acte legislative nr. 278 din 07 decembrie 2012, în vigoare din 11 ianuarie 2013, art. 5 din Legea privatizării fondului de locuințe, a fost modificat prin excluderea la al. (2) al textului „ai căror locatari au lucrat mai puțin de 10 ani la unitatea respectivă”.

În același timp, Legea pentru modificarea și completarea unor acte legislative nr. 278 din 07 decembrie 2012 prevede că cererile privind privatizarea locuințelor de serviciu depuse în conformitate cu art.11 alin.(1) din Legea privatizării fondului de locuințe nr.1324-XII din 10 martie 1993 pînă la data intrării în vigoare a prezentei legi vor fi examinate potrivit cadrului legal în vigoare la momentul depunerii.

În circumstanțele relevate și în contextul normelor de drept enunțate supra, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ al Curții Supreme de Justiție consideră drept ilegal refuzul Consiliului or. Cantemir privind privatizarea apartamentului nr. 5 din str. Gagarin, 1, or. Cantemir. Or, cererea lui Moscalciuc Sergiu adresată Primăriei or. Cantemir și Consiliului or. Cantemir la 19 iunie 2012 privind ridicarea statutului „de serviciu” a apartamentului nr. 5 din str. Gagarin, 1, or. Cantemir, reprezintă prin sine o solicitare de privatizare a imobilului în cauză, acest drept fiind prevăzut de art. 5 din Legea privatizării fondului de locuințe, în

redacția în vigoare pînă la 11 ianuarie 2013, Moscalciuc Sergiu avînd stagiul de muncă la Spitalul raional Cantemir mai mult de 10 ani.

Nu pot fi reținute drept temei de respingere a acțiunii în contencios administrativ argumentele instanțelor de judecată că ridicarea statutului de serviciu a imobilului în litigiu nu este o condiție obligatorie pentru privatizarea acestuia și că autoritatea publică locală nu este obligată să modifice statutul spațiului locativ, deoarece în condițiile în care s-a stabilit cert că în esență sa actul administrativ contestat – decizia Consiliului or. Cantemir nr. 10/26-XXV din 18 septembrie 2012 se referă la refuzul autorității publice în privatizarea apartamentului nr. 5 din str. Gagarin, 1, or. Cantemir de către Moscalciuc Sergiu, fiind respinsă în acest sens cererea depusă de către ultimul la 19 iunie 2012. Acel fapt că cererea a fost formulată în alt mod nu schimbă în fond esența solicitării. Mai mult ca atît, prin aceeași decizie a Consiliului or. Cantemir, prin care s-a refuzat în satisfacerea cererii lui Moscalciuc Sergiu, a fost admisă cererea altui solicitant – Valic Iurie, fiind ridicat statutul „de serviciu” a spațiului locativ de care se folosea acesta, cu atribuirea ultimului a unui bon de repartitie cu drept de privatizare a imobilului.

Astfel, se reține că, anume în așa mod, fiind stabilită o practică constatată, Consiliul or. Cantemir rezolva chestiunea privind privatizarea apartamentelor de serviciu.

Nu pot fi reținute nici argumentele instanțelor de judecată ierarhic inferioare precum că prin prezenta cerere de chemare în judecată, recurentul-reclamant Moscalciuc Sergiu urmărește scopul evitării prevederilor legale în vigoare la momentul înaintării acțiunii, conform cărora locuințele de serviciu nu pot fi vîndute sau transmise cu titlu gratuit în proprietate privată locatarilor care au lucrat mai mult de 10 ani la întreprindere (unitatea respectivă), legislația ce-i acorda acest drept fiind abrogată prin Legea nr. 278 din 07 decembrie 2012, în vigoare din 11 ianuarie 2013, deoarece prezenta acțiune are drept obiect anularea deciziei Consiliului or. Cantemir privind refuzul în satisfacerea cererii recurentului-reclamant depuse la 19 iunie 2012 cu intenția de a privatiza apartamentul nr. 5 din str. Gagarin, 1, or. Cantemir, drept conferit prin art. 5 din Legea privatizării fondului de locuințe, în redacția în vigoare pînă la 11 ianuarie 2013.

Din considerentele menționate și avînd în vedere faptul că circumstanțele pricinii au fost constatate de prima instanță și de instanța de apel, însă normele de drept material au fost aplicate eronat și nu este necesară verificarea suplimentară de dovezi, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ lărgit al Curții Supreme de Justiție ajunge la concluzia de a admite recursul, de a casa hotărîrea primei instanțe și decizia instanței de apel și de a emite o nouă hotărîre, prin care acțiunea a o admite.

În conformitate cu art. 445 al. (1) lit. b) CPC, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ lărgit al Curții Supreme de Justiție

d e c i d e:

Se admite recursul declarat de către Moscalciuc Sergiu.

Se casează integral decizia Curții de Apel Cahul din 01 aprilie 2014 și hotărîrea Judecătorei Cantemir din 19 decembrie 2013 în pricina civilă la cererea de chemare în judecată a lui Moscalciuc Sergiu împotriva Primăriei or. Cantemir și Consiliului or. Cantemir cu privire la contestarea actului administrativ, și se emite o nouă hotărîre prin care:

Se consideră ilegal refuzul Consiliului or. Cantemir în admiterea cererii lui Moscalciuc Sergiu din 19 iunie 2012 privind privatizarea apartamentului nr. 5 din str. Gagarin, 1, or. Cantemir.

Se anulează decizia Consiliului or. Cantemir „Cu privire la cererea lui Moscalciuc Serghei despre ridicarea statutului „de serviciu” a apartamentului nr. 5 din str. Gagarin, 1, or. Cantemir”.

Se obligă Primăria or. Cantemir și Consiliul or. Cantemir să inițieze procedura de privatizare a apartamentului nr. 5 din str. Gagarin, 1, or. Cantemir, conform prevederilor art. 5 din Legea privatizării fondului de locuințe, în vigoare la momentul depunerii cererii din 19 iunie 2012.

Decizia este irevocabilă din momentul emiterii.

Președintele ședinței, judecătorul

Iulia Sîrcu

Judecătorii

Tamara Chișca - Doneva

Valentina Clevadî

Iuliana Oprea

Ion Druță