

DECIZIE

23 noiembrie 2016

mun. Chișinău

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

în componență:

Președintele,

Judecătorul:

Judecătorii:

Svetlana Filincova

Galina Stratulat, Iuliana Oprea

Dumitru Mardari și Sveatoslav Moldovan

examinând recursul declarat de Departamentul Poliției de Frontieră, în pricina civilă la cererea de chemare în judecată depusă de Grigore Anatolie împotriva Departamentului Poliției de Frontieră cu privire la anularea ordinelor, restabilirea în funcție, încasarea salariului cu toate suplimentele pentru perioada absenței forțate de la lucru, prejudiciului moral, cheltuielilor de asistență juridică, recunoașterea ilegalității refuzului și obligarea ridicării de drept a sancțiunilor disciplinare, împotriva deciziei Curții de Apel Chișinău din 22 iunie 2016, prin care s-a respins apelul declarat de Departamentul Poliției de Frontieră și s-a menținut hotărârea Judecătorei Rîșcani mun. Chișinău din 04 februarie 2016, prin care acțiunea a fost admisă parțial

c o n s t a t ă :

La 08 septembrie 2014 Grigore Anatolie a depus cerere de chemare în judecată împotriva Departamentului Poliției de Frontieră cu privire la anularea ordinelor, restabilirea în funcție, încasarea salariului cu toate suplimentele pentru perioada absenței forțate de la lucru, prejudiciului moral și cheltuielilor de asistență juridică.

În motivarea cererii de chemare în judecată Grigore Anatolie a indicat că prin ordinele Departamentului Poliției de Frontieră nr. 893/ps și nr. 894/ps din 08 august 2014 a fost sancționat disciplinar și eliberat din funcția de șef de schimb al unității control al frontierei a sectorului poliției de frontieră „Ungheni” a Direcției Regionale „Vest”.

Ordinele Departamentului Poliției de Frontieră nr. 893/ps și nr. 894/ps din 08 august 2014 sunt ilegale și emise contrar prevederilor legislației în vigoare.

Sancțiunea disciplinară se aplică imediat după constatarea abaterii disciplinare, dar nu mai târziu de o lună de la constatarea ei.

Abateria disciplinară a avut loc la 24 mai 2014, iar ordinele au fost emise la 08 august 2014, fiind încălcat termenul de 30 de zile, care a expirat la 24 iunie 2014.

Au fost încălcate prevederile punctelor 390 și 391 al Regulamentului interior al Poliției de Frontieră, aprobat prin ordinul șefului Poliției de Frontieră nr. 86 din 02 octombrie 2012, modificat prin ordinul nr. 273 din 28 iunie 2013, deoarece nu au fost probate circumstanțele ce împiedică desfășurarea în termen a anchetei de serviciu și aplicarea sancțiunii disciplinare în termenul prevăzut de lege.

Cere Grigore Anatolie anularea ordinelor Departamentului Poliției de Frontieră nr. 893/ps și nr. 894/ps din 08 august 2014, restabilirea în funcția de șef de schimb al unității control al frontierei a sectorului poliției de frontieră „Ungheni” a Direcției Regionale „Vest”, încasarea salariului cu toate suplimentele pentru perioada absenței forțate de la lucru, începînd cu momentul eliberării din funcție și pînă la momentul restabilirii în funcție, prejudiciului moral în mărime de 5 salarii lunare și cheltuielilor de asistență juridică (f.d. 4-5, vol. I).

Prin mandatul din 20 august 2014 avocatul Găină Valentin a fost împuternicit de Grigore Anatolie să-i acorde asistență juridică în instanța de judecată cu dreptul de a semna și depune cererea de chemare în judecată, de a ataca hotărârea judecătorească (f.d. 44, vol. I).

La 28 octombrie 2014 avocatul Găină Valentin a depus în interesele lui Grigore Anatolie cerere de chemare în judecată împotriva Departamentului Poliției de Frontieră cu privire la recunoașterea ilegală a refuzului din 07 octombrie 2014, anularea ordinelor, restabilirea în funcție, încasarea salariului cu toate suplimentele pentru perioada absenței forțate de la lucru, prejudiciului moral și cheltuielilor de asistență juridică.

În motivarea cererii de chemare în judecată avocatul Găină Valentin a indicat că Departamentul Poliției de Frontieră prin răspunsul nr. 35/2-1-G-208/14 din 07 octombrie 2014, recepționat de către Grigore Anatolie la 11 octombrie 2014, a comunicat reclamantului refuzul cu privire la anularea ordinelor nr. 893/ps și nr. 894/ps din 08 august 2014 și restabilirea în funcția deținută.

Acest refuz este ilegal, iar ordinele nominalizate sunt contrare legislației în vigoare.

Cere avocatul Găină Valentin recunoașterea ilegală a refuzului Departamentului Poliției de Frontieră din 07 octombrie 2014, anularea ordinelor nr. 893/ps și nr. 894/ps din 08 august 2014, restabilirea lui Grigore Anatolie în funcția de șef de schimb al unității control al frontierei a sectorului poliției de frontieră „Ungheni” a Direcției Regionale „Vest”, încasarea din contul Departamentului Poliției de Frontieră în beneficiul lui Grigore Anatolie a salariului cu toate suplimentele pentru perioada absenței forțate de la lucru, începînd cu momentul eliberării din funcție și pînă la momentul repunerii în funcție, prejudiciului moral în mărime de 5 salarii lunare și cheltuielilor de asistență juridică (f.d. 45-47, vol. I).

La 18 mai 2015 Grigore Anatolie și avocatul Găină Valentin au depus cerere de chemare în judecată concretizată împotriva Departamentului Poliției de Frontieră, solicitând recunoașterea ilegală a refuzului din 07 octombrie 2014, anularea ordinelor nr. 893/ps și nr. 894/ps din 08 august 2014, restabilirea lui Grigore Anatolie în funcția de șef de schimb al unității control al frontierei a sectorului poliției de frontieră „Ungheni” a Direcției Regionale „Vest”, încasarea salariului cu toate suplimentele pentru perioada absenței forțate de la lucru, începînd cu momentul eliberării din funcție și pînă la momentul repunerii în funcție, reieșind din salariul mediu lunar în mărime de 5 439 lei calculat în temeiul certificatului Direcției Regionale „Vest” a Departamentului Poliției de Frontieră nr. 97 din 11 mai 2015, prejudiciului moral în mărime de 5 salarii lunare și cheltuielilor de asistență juridică în mărime de 3 000 lei (f.d. 68, vol. I).

Prin mandatul din 23 martie 2015 avocatul Găină Valentin a fost împuternicit de Grigore Anatolie să-i acorde asistență juridică în instanța de judecată cu dreptul de a

semna și depune cererea de chemare în judecată, de a ataca hotărârea judecătorească (f.d. 126).

La 09 aprilie 2015 avocatul Găină Valentin a depus în interesele lui Grigore Anatolie cerere de chemare în judecată împotriva Departamentului Poliției de Frontieră cu privire la recunoașterea ilegală a refuzului din 11 martie 2015 și obligarea ridicării de drept a sancțiunii disciplinare.

În motivarea cererii de chemare în judecată avocatul Găină Valentin a indicat că Grigore Anatolie prin cererea prealabilă nr. G-39/15 din 09 februarie 2015 a solicitat Departamentului Poliției de Frontieră ridicarea de drept a sancțiunii disciplinare aplicate prin ordinele nr. 893/ps și nr. 294/ps din 08 august 2014.

Prin răspunsul Departamentului Poliției de Frontieră nr. 35/8-1-G-39/15 din 11 martie 2015, recepționat de către Grigore Anatolie la 13 martie 2015, s-a comunicat refuzul ridicării de drept a sancțiunii disciplinare aplicate prin ordinele nr. 893/ps și nr. 894/ps din 08 august 2014.

Refuzul nr. 35/8-1-G-39/15 din 11 martie 2015 este ilegal, deoarece conform art. 37 alin. (1) Legea cu privire la poliția de frontieră nr. 283 din 28 decembrie 2011, sancțiunile disciplinare prevăzute la art. 35 se ridică de drept după o perioadă de 6 luni de la data aplicării lor, cu excepția cazurilor de ridicare înainte de termen.

Cere avocatul Găină Valentin recunoașterea ilegală a refuzului Departamentului Poliției de Frontieră nr. 35/8-1-G-39/15 din 11 martie 2015, obligarea ridicării de drept a sancțiunii disciplinare aplicate în privința lui Grigore Anatolie prin ordinele nr. 893/ps și nr. 894/ps din 08 august 2014 (f.d. 127-128, vol. I).

Avocatul Găină Valentin a depus în interesele lui Grigore Anatolie cerere de chemare în judecată concretizată împotriva Departamentului Poliției de Frontieră, solicitând anularea ordinelor nr. 893/ps și nr. 894/ps din 08 august 2014, restabilirea lui Grigore Anatolie în funcția de șef de schimb al unității control al frontierei a sectorului poliției de frontieră „Ungheni” a Direcției Regionale „Vest”, încasarea salariului cu toate suplimentele pentru perioada absenței forțate de la lucru, începând cu momentul eliberării din funcție și pînă la momentul repunerii în funcție, reieșind din salariul mediu lunar în mărime de 5 439 lei calculat în temeiul certificatului Direcției Regionale „Vest” a Departamentului Poliției de Frontieră nr. 97 din 11 mai 2015, prejudiciului moral în mărime de 5 salarii lunare, cheltuielilor de asistență juridică în mărime de 3 000 lei, recunoașterea ilegală a refuzului nr. 35/8-1-G-39/15 din 11 martie 2015 și obligarea ridicării de drept a sancțiunii disciplinare aplicate în privința lui Grigore Anatolie prin ordinele nr. 893/ps și nr. 894/ps din 08 august 2014, începând cu 09 februarie 2015 (f.d. 160, vol. I)

La 16 februarie 2015 avocatul Găină Valentin a depus în interesele lui Grigore Anatolie demers cu privire la conexarea pricinilor (f.d. 59, vol. I)

Prin încheierile Judecătoriei Rîșcani mun. Chișinău din 16 februarie 2015 și 23 iulie 2015 cererile de chemare în judecată depuse de Grigore Anatolie împotriva Departamentului Poliției de Frontieră au fost conexe într-o singură pricină (f.d. 63, 143, vol. I)

Prin hotărârea Judecătoriei Rîșcani mun. Chișinău din 04 februarie 2016 s-a admis parțial cererea de chemare în judecată depusă de Grigore Anatolie.

S-au anulat ordinele Departamentului Poliției de Frontieră nr. 893/ps și nr. 894/ps din 08 august 2014 emise în privința lui Grigore Anatolie, ca fiind ilegale în fond și emise contrar prevederilor legii.

S-a restabilit Grigore Anatolie în funcția de șef de schimb al unității control al frontierei a sectorului poliției de frontieră „Ungheni” a Direcției Regionale „Vest” a Departamentului Poliției de Frontieră.

S-a încasat din contul Departamentului Poliției de Frontieră în beneficiul lui Grigore Anatolie salariul de funcție cu toate suplimentele, pentru perioada absenței forțate de la muncă, începând cu 08 august 2014 până la momentul repunerii în funcție 04 februarie 2016 în mărime de 97 358,10 lei, prejudiciul moral în mărime de un salariu mediu lunar în mărime de 5 439 lei și cheltuielile de asistență juridică în mărime de 3 000 lei, iar în total suma de 105 797,10 lei.

În rest s-a respins acțiunea ca nefondată (f.d. 172, 177-182, vol. I).

La 05 februarie 2016 Departamentul Poliției de Frontieră a declarat apel nemotivat împotriva hotărârii Judecătoriei Rîșcani mun. Chișinău din 04 februarie 2016, iar la 10 mai 2016 apel motivat împotriva aceleiași hotărâri (f.d. 174-175, 193-195, vol. I).

Curtea de Apel Chișinău prin decizia din 22 iunie 2016 a respins apelul declarat de Departamentul Poliției de Frontieră și a menținut hotărârea Judecătoriei Rîșcani mun. Chișinău din 04 februarie 2016 (f.d. 222-232, vol. I).

La 09 septembrie 2016 Departamentul Poliției de Frontieră a declarat recurs împotriva deciziei Curții de Apel Chișinău din 22 iunie 2016, solicitând admiterea acestuia, casarea ambelor hotărâri judecătorești și emiterea unei noi hotărâri de respingere a cererii de chemare în judecată.

În motivarea cererii de recurs Departamentul Poliției de Frontieră a indicat că decizia instanței de apel este neîntemeiată.

La 29 mai 2014 șeful Departamentului Poliției de Frontieră a dispus inițierea anchetei de serviciu pe cazul abaterilor disciplinare comise la 24 mai 2014 la sectorul poliției de frontieră „Ungheni” al Direcției Regionale „Vest”.

În cadrul anchetei de serviciu s-a stabilit că la 24 mai 2014 Grigore Anatolie fiind la serviciu în intervalele de timp 08:00-12:00 și 14:00-20:00, conform Dispozițiilor de serviciu nr. 2344 și nr. 2348 a fost numit în calitate de superior al Patrului Poliției de Frontieră la supravegherea frontierei de stat.

În timpul executării serviciului membrii patrului s-au întâlnit în regiunea semnelui de frontieră S/F 1082 cu o altă patrulă și au consumat băuturi alcoolice, iar ulterior și-au asumat exercitarea misiunii în serviciu.

La ora 12:00 pentru Grigore Anatolie urma pauza de masă, după care la ora 14:00 trebuia să preia serviciul conform dispoziției nr. 2348, însă acesta nu s-a prezentat, lipsind nemotivat mai mult de 4 ore consecutiv.

În cadrul anchetei de serviciu Grigore Anatolie a recunoscut că în timpul serviciului a consumat băuturi alcoolice și ulterior nu s-a prezentat la serviciu.

Grigore Anatolie a donat sânge în ziua de repaus, iar conform art. 190 alin. (3) Codul muncii, în caz de donare a sîngelui sau a derivatelor de sînge în timpul concediului de odihnă anual, în zilele de repaus sau în cele de sărbătoare nelucrătoare, angajatorul este obligat să acorde salariatului donator de sînge o altă zi liberă plătită care, cu acordul scris al salariatului respectiv, poate fi alipită la concediul de odihnă anual.

Reclamantul nu a fost impus să se prezinte la serviciu, acesta a fost planificat din timp la supravegherea frontierei de stat, în ziua celor întîmplute s-a prezentat benevol la serviciu și fiind echipat a plecat la sectorul încredințat.

Este eronată concluzia instanțelor de judecată că la aplicarea sancțiunii disciplinare a fost încălcată procedura, deoarece la 22 iulie 2014 a fost finisată ancheta de serviciu, iar la 08 august 2014 a fost emis ordinul privind sancționarea disciplinară nr. 893/ps, prin urmare termenul de 30 de zile fiind respectat.

Nu au fost încălcate prevederile pct. 390 al Regulamentului interior al Poliției de Frontieră, aprobat prin ordinul șefului Poliției de Frontieră nr. 86 din 02 octombrie 2012 și modificat prin ordinul nr. 273 din 28 iunie 2013, deoarece la 29 mai 2014 șeful Departamentului Poliției de Frontieră a dispus inițierea anchetei de serviciu pe cazul abaterilor disciplinare la sectorul poliției de frontieră „Ungheni” al Direcției Regionale Vest, însă la 25 iunie 2014, reieșind din faptul că nu au parvenit rezultatele examinării materialului biologic colectat, s-a dispus prelungirea cu 30 de zile a termenului de efectuare a acesteia.

Ancheta de serviciu a fost complicată, conține pluritatea abaterilor disciplinare comise de către angajații sectorului poliției de frontieră „Ungheni” și elevii Colegiului Național al Poliției de Frontieră.

În cadrul acesteia au fost efectuate un șir de acțiuni conexe detaliat descrise în concluzia anchetei din 22 iulie 2014.

Colectarea sângelui a avut loc la Spitalul raional Ungheni, care duce evidența donatorilor și eliberează certificatele privind donarea de sânge sub semnătură, reieșind din faptul că conține date cu caracter personal.

Sînt neîntemeiate și neprobate argumentele instanțelor de judecată că certificatul privind donarea de sânge a fost prezentat Direcției Regionale Vest, locotenent-colonelului Vizitiu Virgiliu, deoarece acesta nu este marcat cu ștampila de intrare sau oricare altă inscripție de recepționare a lui, instituția medicală nefiind în drept de a-l elibera altor persoane în afară de donator.

În conformitate cu art. 439 alin. (2) Codul de procedură civilă, după parvenirea dosarului, un complet din 3 judecători decide asupra admisibilității recursului, dispune expedierea copieii de pe recurs intimatului, cu înștiințarea despre necesitatea depunerii obligatorii a referinței timp de o lună de la data primirii acesteia. În cazul neprezentării referinței în termenul stabilit, admisibilitatea recursului se decide în lipsa acesteia.

Prin referința depusă la 25 octombrie 2016 avocatul Valentin Găină a solicitat în interesele lui Grigore Anatolie declararea recursului inadmisibil.

Completul Colegiului civil, comercial și de contencios administrativ al Curții Supreme de Justiție prin încheierea din 02 noiembrie 2016 a considerat recursul admisibil fără a prejudicia fondul și a dispus judecarea acestuia de către completul din 5 judecători.

În conformitate cu art. 441 Codul de procedură civilă, în cazul în care recursul este considerat admisibil, un complet din 5 judecători examinează fondul recursului.

În conformitate cu art. 442 alin. (1) Codul de procedură civilă, judecând recursul declarat împotriva deciziei date în apel, instanța verifică, în limitele invocate în recurs și în baza referinței depuse de către intimat, legalitatea hotărârii atacate, fără a administra noi dovezi.

În conformitate cu art. 444 Codul de procedură civilă, recursul se examinează fără înștiințarea participanților la proces.

Judecând recursul declarat de Departamentul Poliției de Frontieră în limitele invocate pe baza materialelor din dosar și a referinței depuse de avocatul Valentin

Găină în interesele lui Grigore Anatolie, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ lărgit al Curții Supreme de Justiție consideră că acesta este depus în termen, neîntemeiat și care urmează a fi respins cu menținerea deciziei instanței de apel și hotărârii primei instanțe din următoarele motive.

În conformitate cu art. 434 Codul de procedură civilă, recursul se declară în termen de 2 luni de la data comunicării hotărârii sau a deciziei integrale.

Curtea de Apel Chișinău la 15 iulie 2016 a expediat în adresa părților copia deciziei din 22 iunie 2016 (f.d. 233, vol. I).

Prin urmare, recursul declarat de Departamentul Poliției de Frontieră la 09 septembrie 2016 este depus în termen.

În conformitate cu art. 445 alin. (1) lit. a) Codul de procedură civilă, instanța, după ce judecă recursul, este în drept să respingă recursul și să mențină decizia instanței de apel și hotărârea primei instanțe, precum și încheierile atacate cu recurs.

Din materialele pricinii rezultă că la 02 iulie 2012 Departamentul Poliției de Frontieră și Grigore Anatolie au încheiat contract privind îndeplinirea serviciului în cadrul Poliției de Frontieră (f.d. 99-100, vol. I).

Prin ordinul Departamentului Poliției de Frontieră nr. 893/ps din 08 august 2014 s-a aplicat sancțiune disciplinară „eliberare din serviciu” locotenentului –major Grigore Anatolie, șef de schimb al unității de control al frontierei sectorului de poliție de frontieră „Ungheni” al Direcției regionale „Vest” pentru absența fără motive întemeiate de la lucru mai mult de 4 ore consecutiv în timpul zilei de muncă (f.d. 6-7, vol. I).

Prin ordinul Departamentului Poliției de Frontieră nr. 894/ps din 08 august 2014 Grigore Anatolie s-a eliberat din serviciu de pe 08 august 2014 cu restituirea cheltuielilor aferente pregătirii sale proporțional cu perioada rămasă până la 5 ani, s-a achitat compensație bănească pentru concediul anual nefolosit (f.d. 48, vol. I).

La 08 septembrie 2014 Grigore Anatolie a depus cerere prealabilă, prin care a solicitat Departamentului Poliției de Frontieră anularea ordinelor nr. 893/ps și 894/ps din 08 august 2014, restabilirea în funcție și achitarea salariului pentru absența forțată de la serviciu (f.d. 10, vol. I).

Grigore Anatolie a depus prezentele cereri de chemare în judecată conexe și concretizate ulterior, iar instanțele judecătorești au emis hotărârile sus-menționate.

Judecând pricina în ordine de recurs, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ lărgit al Curții Supreme de Justiție a constatat că instanțele de judecată au examinat pricina cu aplicarea corectă a normelor de drept material și procedural.

Conform art. 323 alin. (1) Codul muncii, salariaților care au încheiat un contract individual de muncă cu unitățile militare, instituțiile sau organizațiile Forțelor Armate ori cu cele ale autorităților publice în care legea prevede îndeplinirea serviciului militar sau special, precum și persoanelor care execută serviciul civil, li se aplică legislația muncii, cu particularitățile prevăzute de actele normative în vigoare.

La 25 mai 2014 șeful sectorului de poliție de frontieră „Ungheni” – Alexandr Racoviț a prezentat raport, prin care a comunicat că la 24 mai 2014 în timpul efectuării serviciului la s/f 1082 patrula în componența locotenentului-major Grigore Anatolie, șef de schimb al serviciului poliției frontiere „Ungheni” și eleva Colegiului Național al Poliției de Frontieră, Amalani Victoria, au fost planificați în serviciu la controlul frontierei de stat de la orele 08.00-12.00 conform dispoziției de serviciu nr. 2344 COD DSNEDE. În timpul efectuării serviciului la s/f 1082 patrula dată s-a

întâlnit cu patrula în componența plutonierului Izorean Artur și elevului Antoci Ion, unde a venit și fratele lui Grigore Anatolie cu o sticlă de vin, pe care ei au consumat-o. La orele 14.00 locotenent-major Grigore Anatolie a fost planificat la serviciu în grupa mobilă, însă nu s-a prezentat fără careva motive. Astfel, Grigore Anatolie a admis absența nemotivată de la serviciu mai mult de 5 ore. S-a propus de audiat persoanele vizate la consiliul de disciplină și de aplicat sancțiune disciplinară „eliberarea din serviciu” (f.d. 75-76, vol. I).

La 27 mai 2014 șeful Direcției regionale „Vest” locotent-colonelul Isac Tarlapan a prezentat Departamentului Poliției de Frontieră raport, prin care a solicitat inițierea anchetei de serviciu în privința inspectorilor Izorean Artur și Grigore Anatolie pentru investigarea cazului dat și stabilirea tuturor circumstanțelor (f.d. 81, vol. I).

La 09 iunie 2014 locotenent-major Grigore Anatolie a declarat că la 24 mai 2014 în intervalul de timp de la 08.00-12.00 conform dispoziției de serviciu nr. 2344 a fost planificat în patrula mobilă de supraveghere F.S. Întorcându-se de la SF 1083 în apropiere de SF 1082 s-a întâlnit cu patrula în componența plutonierului Izorean Arzur și elevului Antoci Ion. La frontieră s-a întâlnit cu fratele care sărbătorea ziua de naștere. Împreună cu fratele, plutonierul Izorean Artur și elevul Antoci Ion au servit câte un pahar de vin. Ajungând la sector i s-a făcut rău și s-a dus acasă fără să anunțe pe cineva. La serviciu de la 14.00 nu s-a prezentat, deoarece se simțea rău (f.d. 94, vol. I).

La 22 iulie 2014 șeful Direcției regionale „Vest” locotent-colonelul Isac Tarlapan a prezentat concluzia anchetei de serviciu pe cazul abaterilor disciplinare depistate la sectorului de poliție de frontieră „Ungheni” al Direcționale Regionale „Vest” la 24 mai 2014, prin care s-a propus pentru încălcarea gravă a disciplinei de serviciu și atitudine neconștiincioasă față de regulile și normele de conduită profesională ale polițistului de frontieră manifestată prin consumul de băuturi alcoolice în timpul serviciului, dar și absența fără motive întemeiate de la lucru mai mult de 4 ore consecutive în timpul zilei de muncă, locotenentului-major Grigore Anatolie să i se aplice sancțiune disciplinară „eliberare din serviciu” (f.d. 83-92, vol. I).

La ședința consiliului superior de disciplină din cadrul Departamentului Poliției de Frontieră s-a decis eliberarea lui Grigore Anatolie din funcție (f.d. 95-96, vol. I).

Așadar, Grigore Anatolie a fost eliberat din serviciu pentru absența nemotivată la serviciu mai mult de 4 ore consecutive.

Instanțele judecătorești corect au concluzionat că eliberarea lui Grigore Anatolie s-a efectuat cu încălcarea legislației muncii.

Or, prin certificatul eliberat la 23 mai 2014 se confirmă că Grigore Anatolie a donat sânge în aceeași zi (f.d. 71, vol. I).

Acțiunile de donare de sânge de către angajații Poliției de Frontieră se confirmă prin comunicatele plasate pe pagina web a Poliției de Frontieră (f.d. 209-210, vol. I).

Conform art. 190 alin. (1) - (3) Codul muncii, angajatorul este obligat să permită, fără nici o piedică, prezentarea salariaților donatori de sânge la instituțiile medicale în ziua donării sîngelui sau a derivatelor de sânge pentru utilizarea lor în scop terapeutic, menținînd donatorilor salariul mediu și asigurîndu-i, în caz de necesitate, cu transport.

Salariaților donatori de sânge li se acordă, în ziua imediat următoare zilei de donare a sîngelui sau a derivatelor de sânge, o zi liberă cu menținerea salariului mediu. În caz de donare a sîngelui sau a derivatelor de sânge în ziua premergătoare zilei (zilelor) de repaus, o zi liberă cu menținerea salariului mediu urmează a fi acordată salariaților donatori imediat după ziua (zilele) de repaus.

În caz de donare a sîngelui sau a derivatelor de sânge în timpul concediului de odihnă anual, în zilele de repaus sau în cele de sărbătoare nelucrătoare, angajatorul este obligat să acorde salariatului donator de sânge o altă zi liberă plătită care, cu acordul scris al salariatului respectiv, poate fi alipită la concediul de odihnă anual.

Din sensul acestei norme de drept citate rezultă că angajatorul urma să-i acorde zi de odihnă lui Grigore Anatolie la 24 mai 2014.

Însă, Departamentul Poliției de Frontieră nu a acordat lui Grigore Anatolie ziua de 24 mai 2014 zi liberă, dar a planificat să-l încadreze în serviciu conform dispoziției de serviciu nr. 2344.

Prin urmare, lipsa lui Grigore Anatolie la 24 mai 2014 mai mult de 4 ore consecutive este motivată și Departamentul Poliției de Frontieră neîntemeiat a dispus eliberarea acestuia din serviciu în condițiile în care el în baza unei norme prevăzute de legislația muncii avea zi liberă.

Așadar, ordinele Departamentului Poliției de Frontieră nr. 893/ps și nr. 894/ps din 08 august 2014 au fost emise cu încălcarea prevederilor legale și corect au fost anulate de instanțele de judecată.

În afară de aceasta, conform art. 209 alin. (1) și (2) Codul muncii, sancțiunea disciplinară se aplică, de regulă, imediat după constatarea abaterii disciplinare, dar nu mai târziu de o lună din ziua constatării ei, fără a lua în calcul timpul aflării salariatului în concediul anual de odihnă, în concediul de studii sau în concediul medical.

Sancțiunea disciplinară nu poate fi aplicată după expirarea a 6 luni din ziua comiterii abaterii disciplinare, iar în urma reviziei sau a controlului activității economico-financiare – după expirarea a 2 ani de la data comiterii. În termenele indicate nu se include durata desfășurării procedurii penale.

Conform art. 36 alin. (7) Legea cu privire la Poliția de Frontieră nr.283 din 28 decembrie 2011, sancțiunea disciplinară se aplică în termen de 30 de zile de la finalizarea anchetei de serviciu, dar nu mai târziu de 6 luni de la data comiterii faptei. Perioada de aflare în concediul anual de odihnă, în concediul de studiu sau în concediul medical și durata desfășurării procedurii penale nu se iau în calcul.

Conform pct. 390 și 391 Regulamentul interior al Poliției de Frontieră, aprobat prin ordinul șefului Departamentului Poliției de Frontieră nr. 86 din 12 octombrie 2012, modificat prin ordinul șefului Departamentului Poliției de Frontieră nr. 273 din 28 iunie 2013, durata desfășurării anchetei de serviciu nu poate depăși termenul de 30 zile calendaristice calculat din momentul dispunerii efectuării acesteia până la aprobarea rezultatelor acesteia.

În situații complexe, termenul efectuării anchetei de serviciu poate fi prelungit până la 30 zile calendaristice de persoana care a dispus efectuarea anchetei de serviciu în baza cererii motivate a colaboratorului care efectuează ancheta.

Ancheta de serviciu a fost inițiată la 29 mai 2014 în baza raportului șefului Direcției regionale Vest - Isac Tarlapan din 27 mai 2014 pe cazul încălcării disciplinei muncii la 24 mai 2014 (f.d. 81, vol. I).

La 25 iunie 2014 șeful Direcției regionale „Vest” locotent-colonelul Isac Tarlapan a solicitat Departamentului Poliției de frontieră prelungirea termenului de efectuare a anchetei de serviciu cu 30 zile pentru acumularea tuturor probelor, care a fost admis prin rezoluția Departamentului Poliției de Frontieră (f.d. 82, vol. I).

Prelungirea termenului de efectuare a anchetei de serviciu s-a efectuat contrar prevederilor legale.

Or, ancheta de serviciu în privința lui Grigore Anatolie s-a redus doar la explicația solicitată la 09 iunie 2014 și întocmirea la 22 iulie 2014 a concluziei anchetei de serviciu.

Alte acțiuni în cadrul anchetei de serviciu în privința lui Grigore Anatolie nu au fost efectuate, deoarece ancheta în privința acestuia nu a fost complicată și nu a fost necesară acumularea de informații și probe de la alte organe, dispunerea efectuării cărorva expertize.

Prin urmare, ancheta de serviciu în privința lui Grigore Anatolie urma să fie finalizată până la 29 iunie 2014, iar sancțiunea disciplinară urma să fie aplicată până la 29 iulie 2014.

Însă, ordinele de aplicare a sancțiunii disciplinare au fost emise la 08 august 2014 în afara termenului oferit de legiuitor.

Mai mult ca atât, șeful Direcției regionale „Vest” locotent-colonelul Isac Tarlapan a solicitat Departamentului Poliției de frontieră prelungirea termenului de efectuare a anchetei de serviciu cu 30 zile pentru acumularea tuturor probelor – analiza de laborator a probelor prelevate de la Izorean Artur pentru stabilirea stării de ebrietate și naturii ei.

Așadar, prelungirea anchetei de serviciu s-a solicitat doar în privința lui Izorean Artur, nu și în privința lui Grigore Anatolie.

Având în vedere că ordinele Departamentului Poliției de Frontieră nr. 893/ps și nr. 894/ps din 08 august 2014 au fost emise cu încălcarea prevederilor legale, instanțele de judecată corect l-au restabilit pe Grigore Anatolie în funcție.

Conform art. 90 alin. (2) lit. a)-c) și alin. (3) Codul muncii, repararea de către angajator a prejudiciului cauzat salariatului constă în:

a) plata obligatorie a unei despăgubiri pentru întreaga perioadă de absență forțată de la muncă într-o mărime nu mai mică decât salariul mediu al salariatului pentru această perioadă;

b) compensarea cheltuielilor suplimentare legate de contestarea transferului sau a eliberării din serviciu (consultarea specialiștilor, cheltuielile de judecată etc.);

c) compensarea prejudiciului moral cauzat salariatului.

Mărimea reparării prejudiciului moral se determină de către instanța de judecată, ținându-se cont de aprecierea dată acțiunilor angajatorului, dar nu poate fi mai mică decât un salariu mediu lunar al salariatului.

Instanțele de judecată au constatat că pentru perioada absenței forțate de la serviciu lui Grigore Anatolie urmează a-i fi achitat salariul în mărime de 97 358,10 lei.

Departamentul Poliției de Frontieră nu a contestat calculul salariului ce urmează a fi achitat lui Grigore Anatolie.

Întemeiat instanțele de judecată au admis și pretenția cu privire la repararea prejudiciului moral dispunând încasarea în beneficiul lui Grigore Anatolie a unui salariu mediu.

Astfel, din considerentele menționate și având în vedere că instanța de apel și prima instanță au examinat pricina sub toate aspectele și au emis hotărâri legale, iar argumentele invocate de Departamentul Poliției de Frontieră în cererea de recurs poartă caracter declarativ, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ lărgit al Curții Supreme de Justiție ajunge la concluzia de a respinge recursul, de a menține decizia instanței de apel și hotărârea primei instanțe.

În conformitate cu art. 445 alin. (1) lit. a) Codul de procedură civilă, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ lărgit al Curții Supreme de Justiție

decide:

Se respinge recursul declarat de Departamentul Poliției de Frontieră.

Se mențin decizia Curții de Apel Chișinău din 22 iunie 2016 și hotărârea Judecătorei Rîșcani mun. Chișinău din 04 februarie 2016, în pricina civilă la cererea de chemare în judecată depusă de Grigore Anatolie împotriva Departamentului Poliției de Frontieră cu privire la anularea ordinelor, restabilirea în funcție, încasarea salariului cu toate suplimentele pentru perioada absenței forțate de la lucru, prejudiciului moral, cheltuielilor de asistență juridică, recunoașterea ilegalității refuzului și obligarea ridicării de drept a sancțiunilor disciplinare.

Decizia este irevocabilă din momentul emiterii.

Președinte,

Judecătorul:

Svetlana Filincova

Judecătorii:

Galina Stratulat

Iuliana Oprea

Dumitru Mardari

Sveatoslav Moldovan

O P I N I E S E P A R A T Ă

Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ lărgit al Curții Supreme de Justiție, prin decizia din 23 noiembrie 2016, adoptată cu votul majorității judecătorilor, a respins recursul declarat de Departamentul Poliției de Frontieră și a menținut decizia Curții de Apel Chișinău din 22 iunie 2016 și hotărârea Judecătoriei Rîșcani mun. Chișinău din 04 februarie 2016.

Cu soluția adoptată prin votul majorității judecătorilor nu suntem de acord din următoarele motive.

Conform art. 209 alin. (1) și (2) Codul muncii, sancțiunea disciplinară se aplică, de regulă, imediat după constatarea abaterii disciplinare, dar nu mai târziu de o lună din ziua constatării ei, fără a lua în calcul timpul aflării salariatului în concediul anual de odihnă, în concediul de studii sau în concediul medical.

Sancțiunea disciplinară nu poate fi aplicată după expirarea a 6 luni din ziua comiterii abaterii disciplinare, iar în urma reviziei sau a controlului activității economico-financiare – după expirarea a 2 ani de la data comiterii. În termenele indicate nu se include durata desfășurării procedurii penale.

Conform art. 36 alin. (7) Legea cu privire la Poliția de Frontieră nr.283 din 28 decembrie 2011, sancțiunea disciplinară se aplică în termen de 30 de zile de la finalizarea anchetei de serviciu, dar nu mai târziu de 6 luni de la data comiterii faptei. Perioada de aflare în concediul anual de odihnă, în concediul de studiu sau în concediul medical și durata desfășurării procedurii penale nu se iau în calcul.

Conform pct. 390 și 391 Regulamentul interior al Poliției de Frontieră, aprobat prin ordinul șefului Departamentului Poliției de Frontieră nr. 86 din 12 octombrie 2012, modificat prin ordinul șefului Departamentului Poliției de Frontieră nr. 273 din 28 iunie 2013, durata desfășurării anchetei de serviciu nu poate depăși termenul de 30 zile calendaristice calculat din momentul dispunerii efectuării acesteia până la aprobarea rezultatelor acesteia.

În situații complexe, termenul efectuării anchetei de serviciu poate fi prelungit până la 30 zile calendaristice de persoana care a dispus efectuarea anchetei de serviciu în baza cererii motivate a colaboratorului care efectuează ancheta.

Prin urmare, prelungirea termenului anchetei de serviciu este competența exclusivă a persoanei care a inițiat-o.

Ancheta de serviciu a fost inițiată în baza raportului șefului Direcției regionale Vest din 27 mai 2014 pe cazul încălcării disciplinei muncii la 24 mai 2014, care conține pluralitatea abaterilor disciplinare: consumarea băuturilor alcoolice în timpul orelor de muncă, neprezentarea ulterioară la serviciu de către angajații sectorului poliției frontieră „Ungheni” și elevii Colegiului Național al Poliției de Frontieră.

La demersul șefului Direcției regionale „Vest” locotent-colonelul Isac Tarlapan termenul de efectuare a anchetei de serviciu a fost prelungit (f.d. 82, vol. I).

Termenul de efectuare a anchetei de serviciu s-a prelungit în modul prevăzut de Regulamentul interior al Poliției de Frontieră, aprobat prin ordinul șefului Departamentului Poliției de Frontieră nr. 86 din 12 octombrie 2012, modificat prin ordinul șefului Departamentului Poliției de Frontieră nr. 273 din 28 iunie 2013 și

instanțele judecătorești eronat au considerat că sancțiunea disciplinară s-a aplicat după expirarea termenului prevăzut de lege.

Așadar, prima instanță și instanța de apel s-au pronunțat în privința oportunității prelungirii termenului de efectuare a anchetei de serviciu, deși art. 26 alin. (2) Legea contenciosului administrativ nr. 793 –XIV din 20 februarie 2000 expres prevede că instanța de contencios administrativ nu este competentă să se pronunțe asupra oportunității actului administrativ și a operațiunilor administrative care au stat la baza emiterii acestuia.

Certificatul care confirmă că Grigore Anatolie la 23 mai 2014 a donat sânge nu justifică lipsa acestuia de la serviciu la 24 mai 2014 începând cu ora 14.00 (f.d. 71, vol. I).

Conform art. 190 alin. (1) - (3) Codul muncii, angajatorul este obligat să permită, fără nici o piedică, prezentarea salariaților donatori de sânge la instituțiile medicale în ziua donării sîngelui sau a derivatelor de sânge pentru utilizarea lor în scop terapeutic, menținînd donatorilor salariul mediu și asigurîndu-i, în caz de necesitate, cu transport.

Salariaților donatori de sânge li se acordă, în ziua imediat următoare zilei de donare a sîngelui sau a derivatelor de sânge, o zi liberă cu menținerea salariului mediu. În caz de donare a sîngelui sau a derivatelor de sânge în ziua premergătoare zilei (zilelor) de repaus, o zi liberă cu menținerea salariului mediu urmează a fi acordată salariaților donatori imediat după ziua (zilele) de repaus.

În caz de donare a sîngelui sau a derivatelor de sânge în timpul concediului de odihnă anual, în zilele de repaus sau în cele de sărbătoare nelucrătoare, angajatorul este obligat să acorde salariului donator de sânge o altă zi liberă plătită care, cu acordul scris al salariatului respectiv, poate fi alipită la concediul de odihnă anual.

Conform art. 115 alin. (6) Codul muncii, concediul de odihnă anual se acordă salariatului în temeiul ordinului (dispoziției, deciziei, hotărîrii) emis de angajator.

Conform pct. 22 Regulamentul Departamentului Poliției de Frontieră, aprobat prin Hotărârea Guvernului nr. 434 din 19 iunie 2012, în vederea exercitării funcțiilor și atribuțiilor stabilite în sarcina Departamentului, prin prezentul Regulament și alte acte legislative și normative în vigoare, șeful acestuia emite ordine și dispoziții.

Conform pct. 23 subpunct 28 Regulamentul Departamentului Poliției de Frontieră, aprobat prin Hotărârea Guvernului nr. 434 din 19 iunie 2012, Șeful Departamentului are următoarele atribuții în conformitate cu legislația în vigoare, acordă concedii, ajutoare materiale și determină cuantumul indemnizației corpului de ofițeri din cadrul Departamentului și șefilor subdiviziunilor subordonate

Din sensul acestor prevederi legale rezultă că o zi liberă în ziua imediat următoare zilei de donare a sîngelui se acordă doar prin ordinul angajatorului.

La materialele pricinii lipsește cererea lui Grigore Anatolie de acordare zi liberă la 24 mai 2014 și ordinul angajatorului în acest sens.

În afară de aceasta, punctul 17 Regulamentul Departamentului Poliției de Frontieră, aprobat prin Hotărârea Guvernului nr. 434 din 19 iunie 2012 prevede că activitatea Departamentului se exercită planificat, în baza planului elaborat în conformitate cu documentele de politici în domeniu și în concordanță cu atribuțiile stabilite de actele normative în vigoare. Planificarea activității Departamentului se aprobă anual de către ministrul afacerilor interne.

Grigore Anatolie cunoscând în prealabil că în baza dispoziției de serviciu nr. 2344 este planificat în patrula mobilă de supraveghere F.S., la 24 mai 2014 s-a prezentat la serviciu în intervalul de timp de la 08.00-12.00, fără a solicita ziua liberă convenită și a raporta superiorilor despre absența de la serviciu.

Mai mult ca atât, în explicațiile date angajatorului la 09 iunie 2014 Grigore Anatolie nici nu a invocat că la 23 mai 2014 a donat sânge și beneficia de o zi liberă, dar a explicat că la 24 mai 2014 după orele 14.00 nu s-a prezentat la serviciu din cauza că se simțea rău.

Având în vedere că prima instanță și instanța de apel la examinarea pricinii au apreciat arbitrar circumstanțele pricinii și au interpretat eronat normele de drept material, considerăm că recursul declarat de Departamentul Poliției de Frontieră urma să fie admis cu casarea deciziei Curții de Apel Chișinău din 22 iunie 2016 și hotărârii Judecătoriei Rîșcani mun. Chișinău 04 februarie 2016 și pronunțarea unei noi hotărâri de respingere a cererii de chemare în judecată.

Judecători

Sveatoslav Moldovan

Dumitru Mardari

23 noiembrie 2016