CANDIDAT COD: **A1016 HOTARAREA NR. 13**

COD ECLI.........................

ROMANIA

**CURTEA DE APEL …**

**SECŢIA …**

Nr. Operator de date

Cu caracter personal .......

**Dosar nr…**

**DECIZIA CIVILĂ NR. ...**

**Şedinţa publică din data de ...**

*Completul constituit din:*

**PREŞEDINTE: A1016**

**JUDECĂTOR: 1**

**JUDECĂTOR: 2**

**GREFIER: 3**

S-a luat în examinare **recursul - contencios administrativ şi fiscal -** promovat de recurenta - reclamantă **X**, cu domiciliul în ..., împotriva **Sentinţei civile nr. ...** pronunţată de **Tribunalul ...** în **dosarul nr....**, în contradictoriu cu intimaţii - pârâţi **DIRECŢIA GENERALĂ DE ASISTENŢĂ SOCIALĂ C...**, cu sediul în ... şi **PRIMARUL MUNICIPIULUI C...**, cu sediul în ..., având ca **obiect** **anulare act administrativ**.

Recursul este scutit de plata taxei judiciare de timbru.

La apelul nominal, făcut în şedinţa publică, se prezintă pentru recurenta - reclamantă avocat AV1, în substituire pentru avocat AV2, în baza împuternicirii avocaţiale şi a delegaţiei de substituire depuse la dosar ( filele 30, respectiv 36 ), lipsind intimaţii - pârâţi.

Procedura de citare este legal îndeplinită, în conformitate cu art.153 şi urm. NCPC.

S-a făcut referatul cauzei de către grefierul de şedinţă, prin care s-au evidenţiat părţile, obiectul litigiului, menţiunile privitoare la modalitatea de îndeplinire a procedurii de citare, stadiul procesual, precum şi faptul că s-a solicitat judecata cauzei în lipsa părţilor, conform dispoziţiilor art. 223 NCPC.

**Curtea**, constatând că nu sunt alte cereri, excepţii de formulat, constată cauza în stare de judecată şi acordă cuvântul asupra recursului promovat în cauză.

**Reprezentantul recurentei - reclamante, avocat AV1,** având cuvântul, solicită admiterea recursului astfel cum a fost formulat.

**Curtea***,*în temeiul dispoziţiilorart.394 NCPC,constată încheiate dezbaterile şi rămâne în pronunţare.

**C U R T E A,**

**Asupra recursului - contencios administrativ de faţă, constată următoarele:**

*Având în vedere că sesizarea instanţei s-a făcut sub imperiul legii noi de procedură, în cauză sunt aplicabile disp. art.499 NCPC, potrivit cu care „Prin derogare de la prevederile art.425 alin.1 lit. b, hotărârea instanţei de recurs va cuprinde în considerente numai motivele de casare invocate şi analiza acestora, arătându-se de ce s-au admis ori, după caz, s-au respins.”.*

**Prin cererea înregistrată pe rolul Tribunalului ... – Secţia ... sub nr...,** reclamanta X în contradictoriu cu pârâţii PRIMARUL MUNICIPIULUI C... şi DIRECŢIA GENERALĂ DE ASISTENŢĂ SOCIALĂ C..., a solicitat ca în baza probelor administrate să se dispună: ANULAREA DISPOZIŢIEI ...., ANULAREA RĂSPUNSULUI ... EMIS DE Direcţia Generală de Asistenţă Socială C....

**Prin** **Sentinţa civilă nr. ....,** **Tribunalul ....** a dispus următoarele:

A admis excepţia lipsei calităţii procesual pasive a Direcţiei Generale de Asistenţă Socială C...

A respins cererea formulată de reclamanta X, în contradictoriu cu pârâta DIRECŢIA GENERALĂ DE ASISTENŢĂ SOCIALĂ C..., ca fiind formulată în contradictoriu cu o persoană ce nu are calitate procesuală pasivă.

A respins cererea formulată de reclamanta X, în contradictoriu cu pârâtul PRIMARUL MUNICIPIULUI C..., ca neîntemeiată.

**Împotriva acestei hotărâri a declarat recurs reclamanta X** - care a criticat soluţia pronunţată de instanţa de fond pentru următoarele motive:

Hotărârea instanţei de fond a fost dată cu încălcarea greşită a normelor de drept material (art. 488 pct. 8 C.pr.civ.).

În primul rând, instanţa de fond nu a ţinut cont de prevederile art.18 alin.(2) din Legea nr.554/2004 privind contenciosul administrativ, cu modificările şi completările ulterioare, deşi prin cererea de chemare în judecată a solicitat şi anularea răspunsului nr.... emis de Direcţia Generală de Asistenţă Socială C.... Potrivit acestor dispoziţii „Instanţa, soluţionând cererea la care se referă art.8 alin.(1), poate, după caz, să anuleze, în tot sau în parte, actul administrativ, să oblige autoritatea publică să emită un act administrativ, să elibereze un alt înscris sau să efectueze o anumita operaţiune administrativă. (2) Instanţa este competentă să se pronunţe, în afara situaţiilor prevăzute la art.1 alin.(6), şi asupra legalităţii operaţiunilor administrative care au stat la baza emiterii actului supus judecăţii.”.

Menţionează că litigiul de faţă a fost calificat prin însăşi cererea de chemare în judecată, prin care a solicitat anularea actului care are caracter de operaţiune administrativă. Din analiza probatoriul se poate constata că emitentul răspunsului nr.... este Direcţia Generală de Asistenţă Socială C.... Aşa fiind, solicită să se constate că prin cererea de chemare în judecată a solicitat acest lucru, având în vedere că acest înscris are caracterul de operaţiune administrativă.

Arată că a solicitat în temeiul prevederilor art.7 alin.1) din Legea nr.554/2004 privind contenciosul administrativ anularea în totalitate a Dispoziţiei nr.... emisă la data de ... de Primarul Municipiului C..., iar intimata - pârâtă în esenţă, nu a precizat că nu are competenţă sau că nu are calitate procesuală, ci a susţinut poziţia Primarului aşa cum se poate observa din răspunsul acesteia nr...., înscris aflat la dosarul cauzei. Prin urmare, solicită admiterea acestor critici, având la bază prevederile legale invocate.

În al doilea rând, critică hotărârea instanţei de fond pentru interpretarea eronată a normelor de drept material, întrucât instanţa de fond reţine că: ”Prin Dispoziţia nr.... emisă de Municipiul C... prin Primar şi semnată de Primar (f 7) s-a dispus recuperarea de la reclamantă a sumei de 2341,34 lei, reprezentând prejudiciul generat de acordarea ajutorului de încălzire a locuinţei în sezoanele reci ..., ..., ... (...) Ca şi motivaţie a emiterii acestei Dispoziţii de recuperare debite se observă că aceasta face trimitere la decizia nr.33... a Camerei de Conturi C... - care nu trebuie însă aplicată unitar, ci individual prin referire la documentele justificative aflate la dosarul personal al solicitantului şi al verificărilor făcute la momentul demarării procedurii de recuperare însă pentru perioada vizată, dar şi prevederile art.30 din OUG 70/2011 privind măsurile de protecţie socială în sezonul rece şi ale art.1 din OUG 44/2014 pentru beneficiile de asistenţă socială, precum şi pentru modificarea art.101 din Legea 447/2006 privind protecţia şi promovarea drepturilor persoanelor cu handicap.”.

După cum se poate observa instanţa de fond reţine că perioada este următoarea: ..., ..., .... Decizia Primarului Municipiului C... este emisă în data de .... Aşa cum se poate constata, ultima plată a fost făcută în anul ... luna ..., iar dreptul de a pretinde recuperarea plăţilor era stins prin prescripţie.

De asemenea, instanţa de fond reţine la pagina 12 următoarele: ”(...) în contextul invocării de către reclamantă a prescripţiei extinctive de 3 ani prin raportare doar la dispoziţiile art.2500 şi urm C. Civ, Tribunalul va reţine că acesta este un termen general, derogatoriu de la regula stabilită de art. 91 alin. 1 din OG 9212003 privind codul de procedură fiscală vechi (aplicabil pentru perioada vizată sau art.110 C. proc. fisc. nou ) care prevede un termen de 5 ani, începând cu ... a anului următor, celui în care s-a născut creanţa.

Ori, prin trimiterea expresă a legiuitorului la prevederile art. 2517 C civ la termenul generat de prescripţie de 3 ani, legiuitorul a înţeles a stabili un alt termen în vederea recuperării debitelor cu caracter special. În ceea ce priveşte începutul prescripţiei extinctive, referirea se va analiza tot prin prisma dispoziţiilor instituite în Codul Civil sub acest aspect, şi care la art.2528 statuează că prescripţia dreptului la acţiune în repararea unei pagube care a fost cauzată printr-o faptă ilicită începe să curgă de la data când păgubitul a cunoscut sau trebuia să cunoască atât paguba, cât şi pe cel care răspunde de ea. 2) Dispoziţiile alin.1 se aplică în mod corespunzător şi în cazul acţiunii în restituire întemeiată pe îmbogăţirea fără justă cauză, plata nedatorată sau gestiunea de afaceri. În acest context, dreptul la cunoaşterea pagubei şi a celui ce răspunde de ea a fost stabilit prin Decizia nr.... emisă de Camera de Conturi, situaţie în care prescripţia de 3 ani ar fi intervenit daca în această perioadă nu ar fi fost emisă Dispoziţia de recuperare - aspect ce nu se regăseşte şi în situaţia pendinte judecăţii, actul contestat fiind emis în termenul legal de 3 ani de la data cunoaşterii pagubei şi cu respectarea prevederilor art.2552 cod Civ privind modalitatea de calculare a acestuia.”

Referitor la această interpretare, solicită instanţei ca, în baza principiului rolul activ al judecătorului, să asigure un echilibru cu principiul disponibilităţii ce guvernează procesul civil şi, în baza situaţiilor de fapt şi de drept pe care părţile le invocă în susţinerea pretenţiilor şi apărărilor, să constate că instanţa de fond face o interpretare greşită a normelor de drept material şi nu ne aflăm în prezenţa unei creanţe fiscale.

Potrivit art.2 alin.(1) lit.c) din Legea contenciosului administrativ nr.554/2004, cu modificările şi completările ulterioare, prin act administrativ se înţelege actul unilateral cu caracter individual sau normativ, emis de o autoritate publică în vederea executării ori a organizării executării legii, dând naştere, modificând sau stingând raporturi juridice. În esenţă, fiind vorba de beneficii sociale încasate lunar, în acest caz, dreptul la acţiune se naşte succesiv. Aceste beneficii/prestaţii sociale nasc raporturi juridice bugetare şi nu fiscale. Ele nu pot fi calificate ca fiind creanţe fiscale, aceste sume nu sunt purtătoare de dobânzi şi nici nu sunt supuse regimului reglementat de Codul de procedură fiscală.

Potrivit art.15 alin.(2) din Legea nr.292/2011 a asistenţi sociale: ”Beneficiile de asistenţă socială acordate de autorităţile administraţiei publice centrale, direct sau prin instituţiile aflate în subordinea acestora, se stabilesc în bani sau în natură şi reprezintă măsuri financiare destinate asigurării unui standard minim de viaţă, susţinerii familiei şi copilului, promovării şi garantării exercitării de către persoanele cu nevoi speciale a drepturilor şi libertăţilor fundamentale.”.

Prin urmare, nu ne aflăm în prezenţa termenului de 5 ani, Dispoziţia nr..... a fost emisă după împlinirea termenului general de prescripţie de 3 ani prevăzut la art.2517 din Codul civil, iar dreptul de a mai solicita restituirea sumelor plătite cu titlu de ajutor pentru încălzirea locuinţei s-a prescris pentru întreaga suma de 2341,34 lei aferentă perioadelor sus - menţionate. Totodată, conform art.2512 alin.(1) din Codul civil prevede că „Prescripţia poate fi opusă numai de cel în folosul căruia curse, personal sau prin reprezentant, şi fără a fi ţinut să producă vreun titlu contrar ori să fi fost de buna-credinţă.” şi potrivit art.2506 alin.(2) din Codul civil: „După împlinirea termenului de prescripţie, cel oblicat poate să refuze executarea prestaţiei.”.

În concluzie, pentru toate considerentele arătate, solicită instanţei să admită recursul aşa cum a fost motivat pe dispoziţiile art.20 din Legea contenciosului administrativ nr.554/2004, cu modificările şi completările ulterioare, coroborate cu dispoziţiile art.488 pct.8 din Legea nr. 134/2010 privind Codul de procedură civilă.

**Intimata - pârâtă DIRECŢIA GENERALĂ DE ASISTENŢĂ SOCIALĂ C... a depus întâmpinare** prin care a solicitat respingerea recursului şi menţinerea hotărârii atacate.

**Intimatul - pârât PRIMARUL MUNICIPIULUI C... nu a depus întâmpinare** **în recurs.**

**Examinând legalitatea hotărârii recurate, prin prisma criticilor invocate, Curtea constată următoarele:**

Recurenta invocă dispoziţiile art. 488 pct.8 Cod procedură civilă, potrivit cărora casarea poate fi dispusă atunci când hotărârea a fost dată cu încălcarea sau aplicarea greşită a normelor de drept material.

În speţă, se invocă  aplicarea greşită a dispoziţiilor art.2552 şi art.2517 Cod civil.

Astfel, recurenta susţine că termenul de prescripţie aplicabil este de 3 ani, ce a început să curgă de la data ultimei plăţi luna ..., acesta fiind momentul la care putea şi trebuia să cunoscă prejudiciul, situaţie în care dreptul de a solicita recuperarea ajutorului de încălzire este prescris.

Ajutorul de încălzire a fost acordat reclamantei în baza cererii formulate de aceasta şi a înscrisurilor depuse în dovedire, documentaţie supusă verificării şi aprobării.

Pin urmare, pentru a se stabili momentul de început al termenului de prescripţie este necesar să ne raportăm la dispoziţiile art. 2523 Cod civil conform cărora „P*rescripţia începe să curgă de la data când titularul dreptului la acţiune a cunoscut sau, după împrejurări, trebuia să cunoască naşterea lui*.”

 Astfel, începutul cursului prescripţiei extinctive este marcat de două momente, şi anume: un moment subiectiv, cel al cunoaşterii tuturor elementelor cerute de lege, şi un moment obiectiv, acela la care angajatorul trebuia să cunoască paguba şi pe cel care răspunde de ea.

Stabilirea momentului obiectiv de la care începe să curgă prescripţia se întemeiază pe ideea culpei prezumate a celui păgubit de a nu fi depus toate diligenţele necesare pentru descoperirea pagubei şi recuperarea acesteia. În acest fel titularul dreptului la acţiune, căruia i s-a cauzat un prejudiciu este îndemnat să stăruie în aflarea elementelor care să îi permită să intenteze o acţiune în răspundere civilă.

 De asemenea, a considera că începutul cursului prescripţiei extinctive este condiţionat de existenţa unui control financiar în materia acordării ajutorului de încălzire, control realizat de alte organe decât cele expres menţionate de actul normativ incident în cauză, ar însemna a condiţiona acest moment al prescripţiei extinctive de un eveniment viitor şi incert/nesigur.

Potrivit Secţiunii a 5-a, având denumirea marginală „Verificare şi monitorizare” din OUG 70/2011:

„Art. 30 ...

(2) *În cazul în care în urma anchetelor sociale efectuate la solicitarea agenţiilor teritoriale în condiţiile art. 14 alin. (6) se constată că la completarea cererii şi declaraţiei pe propria răspundere privind componenţa familiei şi veniturile acesteia familia sau persoana singură beneficiară de ajutor pentru încălzirea locuinţei nu a declarat corect numărul membrilor de familie, veniturile ori bunurile deţinute, dreptul la ajutorul pentru încălzirea locuinţei încetează începând cu luna următoare, iar sumele plătite necuvenit cu acest titlu se recuperează în condiţiile legii, prin dispoziţie a primarului, care constituie titlu executoriu.*

*Agenţiile teritoriale pot efectua oricând verificări cu privire la condiţiile care au stat la baza acordării ajutorului pentru încălzirea locuinţei, precum şi a îndeplinirii de către titular a obligaţiei prevăzute la art. 19 alin. (1)....”*

Este evident astfel că atât la momentul acordării ajutorului cât şi pe parcursul menţinerii acestuia, există mijloace de verificare a declaraţiilor solicitanţilor, aflate la dispoziţia autorităţii publice locale, atât pe baza protocoalelor încheiate cu instituţii publice, cât şi pe baza unor anchete sociale, care pot fi efectuate la sesizarea terţilor sau a agenţiilor teritoriale.

În consecinţă, termenul de prescripție pentru recuperarea ajutorului de încălzire a început să curgă de la data ultimei plăţi respectiv ..., dată când pârâtul trebuia să analizeze îndeplinirea condiţiilor prevăzute de OUG 70/2011 şi HG 920/2011.

În raport de cele expuse, concluzia instanței de fond în sensul că dreptul la cunoaşterea pagubei şi a celui ce răspunde de ea a fost stabilit prin Decizia nr. ... emisă de Camera de Conturi, situaţie în care prescripţia de 3 ani nu a intervenit dispoziţia de recuperare fiind emisă în termen de 3 ani de la data cunoaşterii pagubei este eronată.

În sensul că termenul de prescripţie nu curge de la data emiterii actului de control de către Curtea de Conturi s-a pronunţat şi Înalta Curte de Casaţie şi Jusţiţie prin decizia nr. ... prin care s-a admis recursul în interesul legii şi s-a stabilit că *„actul de control efectuat de Curtea de Conturi sau de un alt organ cu atribuţii de control, prin care s-a stabilit în sarcina angajatorului obligaţia de a acţiona pentru recuperarea unui prejudiciu produs de un salariat ori rezultat în urma plăţii către acesta a unei sume de bani necuvenite, nu marchează începutul termenului de prescripţie extinctivă a acţiunii pentru angajarea răspunderii patrimoniale a salariatului.”*

În ceea ce priveşte soluţia asupra excepţiei lipsei calităţii procesuale pasive a Direcţiei Generale de Asistenţă Socială C..., se constată că în mod corect a apreciat instanţa de fond că această parte nu justifică calitate procesuală pasivă, chiar şi în ipoteza în care este emitentă a adresei ..., adresă ce nu poate fi asimilată unui act administrativ în înţelesul art. 2 alin. 1 lit. c din Legea nr. 554/2004, respectiv nu dă naştere, modifică sau stinge raporturi juridice, ci reprezintă doar un act de informare prin care se aduce la cunoştinţa reclamantei că se impune emiterea de către primar a dispoziţiei de recuperare a sumelor reprezentând ajutor de încălzire încasate nelegal.

Pentru considerentele expuse, se constată că hotărârea instanţei de fond este nelegală, în cauză fiind incident motivul de casare prevăzut de art. 488 pct. 8 Cod procedură civilă, motiv pentru care, în baza art. 496 alin. 1 Cod procedură civilă, recursul urmează a fi admis, cu consecinţa casării în parte a hotărârii recurate şi, rejudecând, se va dispune admiterea acţiunii şi anularea Dispoziţiei nr.....

Se va menţine soluţia asupra excepţiei lipsei calităţii procesuale pasive a Direcţiei Generală de Asistenţă Socială C.....

**PENTRU ACESTE MOTIVE  
ÎN NUMELE LEGII**

**DECIDE:**

**Admite recursul** **- contencios administrativ şi fiscal -** promovat de recurenta - reclamantă **X**, cu domiciliul în ..., împotriva **Sentinţei civile nr. ...** pronunţată de **Tribunalul ...** în **dosarul nr....**, în contradictoriu cu intimaţii - pârâţi **DIRECŢIA GENERALĂ DE ASISTENŢĂ SOCIALĂ C...**, cu sediul în ... şi **PRIMARUL MUNICIPIULUI C...**, cu sediul în .....

Casează în parte hotărârea recurată şi, rejudecând, dispune:

Admite acţiunea.

Dispune anularea Dispoziţiei nr.....

Menţine soluţia asupra excepţiei lipsei calităţii procesuale pasive a Direcţiei Generală de Asistenţă Socială C....

Definitivă.

Pronunţată prin punerea soluţiei la dispoziţia părţilor prin grefa instanţei, astăzi, ....

**Preşedinte, Judecător, Judecător,**

**A1016 1 2**

**Grefier**

**3**

.....

Red. ....

Gref. 3