

UNIUNEA NAȚIONALĂ A BAROURILOR DIN ROMÂNIA

CONSILIUL UNIUNII

DECIZIA NR. 23/05.09.2015

(cu caracter interpretativ)

privind aplicarea corectă a prevederilor art. 28 din Legea nr. 51/1995 pentru organizarea și exercitarea profesiei de avocat, republicată, cu modificările și completările ulterioare și ale art. 49 alin. (1) din Statutul profesiei de avocat, adoptat prin Hotărârea Consiliului UNBR nr. 64/03.12.2011, cu modificările și completările ulterioare, în situația avocaților care se află în concediu de creștere și îngrijire copil în vârstă de până la 2 ani sau 3 ani, pentru copilul cu handicap

A. Precizări prealabile

Interpretarea corelată a textelor legale și statutare enunțate în titlul deciziei se impune pentru a evita apariția unor practici diferite în activitatea barourilor, cu privire la modul de completare a Tabloului avocaților în situația avocaților care se află în concediu de creștere și îngrijire copil în vârstă de până la 2 ani. Solicitarea Baroului Buzău a evidențiat necesitatea elaborării prezentei decizii interpretative.

B. Texte legale și statutare incidente

Art. 28 din Legea 51/1995:

Calitatea de avocat este suspendată:

- a) în caz de incompatibilitate, pe durata existenței acestei stări;
- b) pe perioada interdicției de a profesa, dispusă prin hotărâre judecătorească sau disciplinară;
- c) în caz de neplată totală sau parțială a taxelor și a contribuțiilor profesionale către barou, către U.N.B.R. și către sistemul propriu de asigurări sociale, timp de 3 luni de la scadența acestora și până la lichidarea integrală a datoriilor;
- d) **la cererea scrisă a avocatului.**

Art. 49 alin. (1) din Statutul profesiei de avocat:

(1) Exercițiul profesiei de avocat se suspendă:

- a) pe toată durata existenței stării de incompatibilitate;
- b) în temeiul unei hotărâri judecătorești sau disciplinare de interdicție temporară de a profesa;

c) în caz de neplată totală sau parțială a taxelor și a contribuțiilor profesionale către barou, către U.N.B.R. și către sistemul propriu de asigurări sociale timp de 3 luni de la scadența acestora, până la lichidarea integrală a datoriilor;

d) **la cererea scrisă a avocatului, pentru alte motive decât cele prevăzute la lit. a).**

Art. 112 alin. 1 din Statutul Casei de Asigurări a Avocaților

„ (1) Acordarea ajutorului pentru creșterea copilului se sistează de drept începând cu prima zi a lunii în care avocatul îndreptățit la primirea acestuia prestează activități specifice profesiei de avocat, chiar dacă nu a expirat **perioada de suspendare voluntară din exercițiul profesiei pentru care s-a optat în vederea primirii ajutorului**. Prestarea acestor activități poate fi dovedită prin orice mijloace de probă admise de lege, la sesizarea făcută de orice persoană interesată.

(2) Sistarea ajutorului se decide de conducerea filialei C.A.A.”

C. Expunerea situației de fapt

În materia analizată, dispozițiile din Legea nr. 51/1995 și Statutul profesiei urmează a fi coroborate cu normele Statutul Casei de Asigurări a Avocaților, legislația specială - OUG nr. 111/2010 și Legea nr. 571/2013 privind Codul fiscal.

Astfel, conform art. 101 alin. (1) lit. c) din Statutul Casei de Asigurări a Avocaților, asigurării sistemului de pensii și asigurări sociale al avocaților **au dreptul, în afară de pensie, la ajutor pentru creșterea copilului**. În ceea ce privește condițiile efective de acordare a acestui ajutor pentru creșterea copilului, avocații au dreptul la un ajutor în cuantum lunar fix, pentru aceeași perioadă pentru care beneficiarul indemnizației de creștere a copilului **a optat conform prevederilor O.U.G. nr. 111 din 8 decembrie 2010** și în toate cazurile, până când copilul va împlini vârsta de 2 ani sau 3 ani în cazul copilului cu handicap (art. 110 alin. 1 din Statutul CAA). Totodată perioada în care avocatul primește ajutor pentru creșterea copilului **constituie vechime în profesia de avocat** (art. 110 alin. 2 din Statutul CAA).

Conform dispozițiilor Art. 112. - (1) „Acordarea ajutorului pentru creșterea copilului se sistează de drept începând cu prima zi a lunii în care avocatul îndreptățit la primirea acestuia prestează activități specifice profesiei de avocat, chiar dacă nu a expirat perioada de suspendare voluntară din exercițiul profesiei pentru care s-a optat în vederea primirii ajutorului. Prestarea acestor activități poate fi dovedită prin orice mijloace de probă admise de lege, la sesizarea făcută de orice persoană interesată.”

Din analiza textelor legale mai sus-menționate se poate observa că pentru situația acordării indemnizației de creștere a copilului și a concediului maternal, Statutul C.A.A. face trimitere la legislația specială în materie, OUG nr. 111/2010, care urmează a se aplica în consecință..

Privitor la sfera de aplicare a acestei ordonanțe de urgență, menționăm faptul că actul normativ reglementează **drepturile care se acordă persoanelor ale căror copii se nasc începând cu data de 1 ianuarie 2011**, și care, în ultimul an anterior datei nașterii copilului, au realizat timp de 12 luni venituri din **salarii**, venituri din **activități independente**, venituri din activități agricole supuse impozitului pe venit potrivit prevederilor Legii nr. 571/2003 privind Codul fiscal. Reținem incidenta OUG nr. 111/2010 în cazul avocaților – categorie profesională care realizează venituri din activități independente.

Avocații pot beneficia, opțional, de următoarele drepturi dintre cele reglementate de ordonanța de urgență: **concediu** pentru creșterea copilului în vârstă de

până la un an, respectiv 3 ani în cazul copilului cu handicap și o **indemnizație lunară** sau **concediu** pentru creșterea copilului în vârstă de până la 2 ani și o **indemnizație lunară** (art. 2 din OUG nr. 111/2010).

Plecând de la aspectele sus-menționate, este evident că dreptul avocatului îndreptățit la încasarea acestui ajutor este condiționat de abținerea de la prestarea activităților specifice profesiei.

În lipsa unei norme speciale în cuprinsul art. 28 din Legea nr. 51/1995 (care să reglementeze în mod expres situația avocatului aflat în concediu pentru creșterea copilului), norma din Statutul C.A.A. anterior evocată, de natură a condiționa încasarea ajutorului pentru creșterea copilului de abținerea avocatului în cauza de la prestarea de activități specifice profesiei, ne conduce la concluzia firească a existenței unei situații de **suspendare voluntară din exercițiul profesiei pentru această perioadă**.

Drept urmare, avocatul care dorește să beneficieze de ajutorul pentru creșterea copilului (în condițiile art. 110 și urm. din Statutul CAA) trebuie să formuleze cerere de suspendare în cuprinsul căreia să precizeze inclusiv perioada pentru care optează.

După ce va solicita suspendarea voluntară din exercițiul profesiei, pe perioada concediului de maternitate și după aprobarea cererii sale, **se va face înscrierea în Tabloul avocaților (Anexa IV din Statutul profesiei de avocat) la rubrica „Mențiuni”**. Așa cum prevede și Statutul, în anexa VI, **se va insera, în dreptul avocatului respectiv, mențiunea „suspendat din exercițiul dreptului de a exercita profesia”**. Totodată, la mențiunea ce urmează a se face în tablou trebuie avut în vedere și art. 49 alin. (2) teza finală din Statut care precizează că „în tabloul avocaților avocatul suspendat la cerere figurează în secțiunea destinată avocaților fără drept de exercitare a profesiei”. În mod firesc, anterior revenirii în activitate, avocatul va anunța aceasta împrejurare Consiliului în vederea efectuării cuvenitelor mențiuni în Tablou.

D. Concluzii

1. Avocatul care dorește să beneficieze de drepturile oferite de OUG nr. 111/2010 (concediu, respectiv indemnizație) va trebui să formuleze o cerere de suspendare voluntară din profesie. Această suspendare este necesară deoarece legiuitorul leagă acordarea drepturilor de conceptul de concediu (instituție specifică dreptului muncii, care nu se aplică în cazul activității profesionale independente a avocatului – desigur cu excepția avocaților salariați). Dispozițiile art. 112 alin. (1) din Statutul CAA au în vedere, implicit cererea de suspendare voluntară formulată de avocatul aflat în această situație.

2. Suspendarea voluntară are temei legal în dispozițiile art. 28 lit. d) din Legea nr. 51/1995, respectiv art. 49 alin. (1) lit. d) din Statutul profesiei de avocat. Fiind o suspendare la cerere, nu se impune trecerea avocatului pe tabelul avocaților incompatibili.

3. Conform regulilor instituite de OUG nr. 111/2010, suspendarea voluntară din profesie în situația analizată poate fi de maxim 3 ani sau 2 ani. Fiind vorba despre o suspendare voluntară, organele profesiei vor lua act de manifestarea de voință cu privire la exercitarea dreptului, pentru perioada menționată în cerere de chiar titularul acestui drept.

4. După ce Consiliul Baroului ia act de cererea de suspendare, la rubrica „Mențiuni” din Tabloul avocaților întocmit în conformitate cu Anexa VI din Statutul profesiei de avocat, în dreptul avocatului în cauza se va insera mențiunea „suspendat din exercițiul dreptului de a exercita profesia”.

Se recomandă ca această mențiune să fie urmată de indicarea temeiului juridic în baza căruia operează suspendarea, astfel încât să nu se creeze o identitate de situații între cazul unui avocat suspendat la cerere și cazul celor suspendați urmare unor sancțiuni disciplinare, în condițiile art. 28 lit. c) din Legea nr. 51/1995 sau art. 50 din Statutul profesiei de avocat (suspendarea avocatului împotriva căruia s-a pus în mișcare acțiunea penala sau s-a dispus trimiterea în judecată).

CONSILIUL U. N. B. R.

Conform cu originalul
aflat în arhiva UNBR.

Secretar general UNBR