

DOMNULE PREȘEDINTE

COLEGIUL CONSILIERILOR JURIDICI GALAȚI, cu sediul în Galați, str. Portului nr.20, Clădire „Navlomar Estate”, tronson 1, cam.7 (parter), prin reprezentant legal Decan Zoia MITEA, autor al excepțiilor de neconstituționalitate cu privire la art.56 alin.1, lit. c), art.57 și art.58 din Legea nr.31/1990 (r2) modificată prin Legea nr.441/2006, ce formează obiectul dosarului sus-precizat, **în contradictoriu cu:**

1. Baroul Galați, str. Brăilei nr.153, mun. Galați
2. Guvernul României, Palatul Victoria, Piața Victoriei nr.1, București
3. Senatul României, Calea 13 Septembrie nr.1-3, sect.5, București
4. Camera Deputaților, str. Izvor nr.2-4, sect.5, București și
5. Avocatul Poporului, str. Eugeniu Carada nr.3, sect.3, București

care și-au exprimat punctele de vedere în această cauză cu referire la excepțiile de neconstituționalitate,

INVOCĂ

- încălcarea prevederilor art.39 alin. 4 (fost art.48), art.48 (fost art.58), art. 49 (fost art.59), art. 50 (fost art.60), art.81 (fost art.85), art.82 (fost art.86) din Tratatul de instituire a Comunității Europene

- încălcarea art 43 din Directiva nr.2005/36/CE – privind recunoașterea calificărilor profesionale în spațiul comunitar și,

- încălcarea dispozițiilor directivei nr.77/249/CEE – privind liberalizarea prestărilor de servicii juridice în spațiul comunitar de către legislația națională prin art.56 alin.1, lit. c), art.57 și art.58 din Legea nr.31/1990 (r2) - modificată prin Legea nr.441/2006

• În temeiul art. 20 din Constituția României tratatele ratificate de România fac parte din Dreptul intern și au prioritate asupra normelor din Dreptul național.

• În temeiul art.254 (fost art.177) din Tratatul de instituire a Comunității Europene (TCE) alin.1, lit.a, Curtea de Justiție a Comunităților Europene este competentă să hotărască cu titlu preliminar cu privire **la interpretarea** Tratatului de instituire a Comunității Europene.

- Conform art.254 din Tratat, aliniat final „În cazul în care o asemenea chestiune se invocă într-o cauză pendinte în fața unei instanțe judecătorești naționale, ale cărei hotărâri nu sunt supuse vreunei căi de atac în dreptul intern, această instanță judecătorească **este obligată** să sesizeze Curtea de Justiție”.

- Soluționarea excepțiilor de neconstituționalitate invocate depinde în mod esențial de interpretarea art. 39, 48, 49, 50, 81, 82 din Tratatul de instituire a Comunității Europene și a art.43 din Directiva nr.2005/36/CE de către Curtea de Justiție a Comunităților Europene.

- În acest context solicităm Curții Constituționale a României să dispună suspendarea judecării excepțiilor de neconstituționalitate invocate și sesizarea Curții de Justiție a Comunităților Europene cu

CERERE DE HOTĂRÂRE PRELIMINARĂ

referitor **la interpretarea** art.48 (fost art.58), art.49 (fost art.59), art. 50 (fost art.60), art.81 (fost art.85), art.82 (fost art.86) din Tratatul de instituire a Comunității Europene, și art.43 din Directiva nr.2005/36/CE cu **privire la neconformitatea dispozițiilor naționale** din art.56 alin.1, lit.c) din Legea nr.31/1990 (r2) modificată prin Legea nr.441/2006 **raportate exclusiv** la prevederile Legii nr. 514/2003, privind organizarea și exercitarea profesiei de consilier juridic, și a Statutului profesiei de consilier juridic, cu prevederile Tratatului, **și pentru interpretarea noțiunilor** de „obiect de activitate ilicit sau contrar ordinii publice”; „activitate economică de prestare servicii juridice”; „profesie juridică reglementată”; „profesie juridică liberală”; „întreprindere”; „numit în funcție”; „funcționar public”; „funcție publică”; „calitate de avocat”; „profesie de avocat”.

CADRUL FAPTIC ȘI REGLEMENTAR NAȚIONAL:

1. Legea nr.514/2003 privind organizarea și exercitarea profesiei de consilier juridic și Statutul profesiei de consilier juridic.

Consilierii juridici oferă servicii de asistență juridică, care constau în pregătirea de contracte sau acte cu caracter juridic, avizare pentru legalitate a actelor juridice și contrasemnarea acestora, consultanță juridică și reprezentarea și apărarea în justiție, în schimbul unei remunerații – pentru Stat, instituții și autorități publice, persoane juridice de drept public și persoane juridice de drept privat (art.1, art.4 din Legea nr.514/2003).

Consilierul juridic are drepturile și obligațiile prevăzute **de lege POTRIVIT STATUTULUI PROFESIONAL** (art.6 din Legea nr.514/2003).

Consilierul juridic **poate** să fie **numit în funcție** sau angajat în muncă în condițiile legii (art.2 din Legea nr.514/2003).

Exercitarea profesiei de consilier juridic **este incompatibilă** cu calitatea de avocat precum și **cu orice profesie salarizată** (art.10 din Legea nr.514/2003).

Exercitarea profesiei de consilier juridic este incompatibilă cu ... activitățile care lezează demnitatea și **independența profesiei de consilier juridic** (art.10, lit.b din Legea nr.514/2003).

NOTĂ: Statutul profesiei de consilier juridic a fost adoptat de Corpul Consilierilor Juridici, fiind publicat în Monitorul Oficial al României partea I (acte normative) și are aceeași valoare juridică precum Statutul profesiei de avocat adoptat de Corpul Profesional al Avocaților.

Corpul Consilierilor Juridici, la fel ca și Corpul Avocaților, se organizează autonom, nefiind subordonat și neaparținând puterii administrative (Ministerul Justiției), pe baza principiului libertății de asociere profesională, ambele corpuri profesionale fiind îndrituite să-și stabilească fără ingerința puterii administrative propriile statute profesionale, propriile regulamente de organizare și exercitare a profesiei.

Funcția publică aparține puterii administrative pe când profesia de consilier juridic și profesia de avocat sunt profesii juridice – auxiliari ai justiției, ambele fiind exercitate integrat în sistemul judiciar românesc.

Funcția publică este organizată ca „profesie” distinctă, ca un corp profesional distinct, prin lege, statut și regulamente proprii, și exercită atribute ale puterii publice.

Sintagma „numit în funcție” nu se identifică și nici nu poate fi asimilată cu „funcția publică”. Consilierul juridic „numit în funcție” nu poate fi identificat și nici asimilat „funcționarului public”. „Funcția publică” presupune subordonare și ierarhizare profesională, profesia de consilier juridic caracterizându-se prin independența profesiei.

Nu toate persoanele „numite în funcție” au calitatea sau sunt asimilați „funcționarului public”. Astfel judecătorii, procurorii, notarii, executorii judecătorești și consilierii juridici „numiți în funcție” nu pot fi asimilați funcționarului public, deoarece atributele proprii profesiilor juridice reglementate ale acestora nu sunt atribute ale puterii publice.

Consilierii juridici se pot asocia la nivel național cu respectarea legii privind asociațiile și fundațiile (art.20 din Legea nr.514/2003).

Asociațiile profesionale se vor înființa și statutele acestora se vor adopta în termen de 90 de zile de la data intrării în vigoare a legii (art.25 al.1 din Legea nr.514/2003).

La debutul exercitării profesiei consilierul juridic efectuează obligatoriu un stagiul de pregătire profesională cu durata de 2 ani....

Condițiile efectuării stagiului, asigurarea consilierului juridic îndrumător, definitivarea și celelalte condiții din perioada stagiului sunt cele prevăzute în legea pentru exercitarea profesiei de avocat (Legea nr.51/1995-r) și statutul profesional al acesteia care se aplică în mod corespunzător (art.12 din Legea nr.514/2003).

NOTĂ: Conform legii și Statutului profesiei de avocat, stagiul profesional al avocatului – și în consecință al consilierului juridic – poate fi efectuat sub îndrumarea unui avocat cu o vechime de minim 6 ani în profesie, titular al unei forme de exercitare independentă a profesiei, respectiv cabinet de avocat, societate profesională de avocați sau cabinete asociate.

Legea și statutul profesiei de avocat nu reglementează forme de exercitare a profesiei de avocat ca salariat sau numit în funcție.

În consecință, normele imperative din art.12 din legea 514/2003 impun organizarea unor forme independente de exercitare a profesiei de consilier juridic pentru asigurarea efectuării stagiului profesional conform legii și statutului profesiei de avocat, pentru asigurarea confidențialității activității profesionale.

Obligativitatea asigurării confidențialității activității profesionale exclude posibilitatea organizării și efectuării stagiului profesional la un beneficiar la care este angajat sau numit în funcție un consilier juridic definitiv și unde consilierul juridic stagiar nu este angajat sau numit în funcție.

Consilierul juridic este obligat să respecte normele de deontologie profesională prevăzute în legea pentru organizarea și exercitarea profesiei de avocat și statutul acestei profesii (art.14 din Legea nr.514/2003).

Consilierul juridic este obligat să respecte secretul și confidențialitatea activității sale (art.16 din Legea nr.514/2003).

În activitatea sa profesională consilierul juridic se bucură de protecția legii, în condițiile prevăzute de legea pentru organizarea și exercitarea profesiei de avocat (art.23 din Legea nr.514/2003).

Asociația profesională a consilierilor juridici ține evidența acestora în condiții similare evidenței barourilor de avocați (art.21 din Legea nr.514/2003).

Poate fi consilier juridic licențiatul unei facultăți de drept (art.8 din Legea nr.514/2003).

Activitatea consilierului juridic este considerată vechime în funcțiile de magistrat, avocat ... (art.7 din Legea nr.514/2003).

Profesia de consilier juridic face parte din categoria profesiilor juridice, se organizează ca un corp profesional și se exercită conform prevederilor Legii nr.514/2003 și prevederilor Statutului profesiei de consilier juridic (art.1 din Statutul profesiei de consilier juridic – act normativ de punere în aplicare a Legii nr.514/2003, publicat în Monitorul Oficial al României, Partea I (acte normative) nr.684 din 29 iulie 2004, adoptat de corpul profesional al consilierilor juridici).

Profesia de consilier juridic este independentă și organizată autonom, fiind exercitată integrat în sistemul de justiție românesc (art.2 din Statutul profesiei).

Profesia de consilier juridic se exercită personal de către consilierul juridic înscris pe Tabloul profesional al consilierilor juridici ... ținut de către Colegiile Consilierilor Juridici din România (art.3 din Statutul profesiei).

Consilierul juridic în exercitarea profesiei se supune numai Constituției, Legii, Codului de deontologie profesională și Statutului profesiei de consilier juridic (art.4 din statutul profesiei).

Consilierii juridici au îndatorirea de a participa la stagiile de pregătire profesională continuă organizate de Colegiile și UCCJR, lipsa consilierilor de la formele de pregătire profesională sau neabsolvirea acestora constituind abatere disciplinară sancționată cu suspendarea din profesie; Colegiile și UCCJR au obligația să acționeze pentru organizarea și exercitarea unitară și specializată a profesiei (art.55 din Statutul profesiei).

NOTĂ: Singura definiție legală a profesiilor liberale este cea dată de Directiva Europeană cu privire la recunoașterea calificărilor profesionale nr.2005/36/CE.

„La profession liberale designe toute profession exercee sur la base de qualifications professionnelles appropriées, a titre personnel, sous sa propre responsabilite et de facon professionnellement independante, en offrant des services intellectuels et conceptuels dans l’interet du client et du public”

Profesia liberală desemnează toate profesiile exercitate pe baza unor calificări profesionale dobândite cu titlu personal exercitată sub propria sa responsabilitate și de o manieră independentă profesională, în oferirea de servicii intelectuale și conceptuale în interesul clientului și a publicului.

În accepțiunea dreptului comunitar regulile specifice care caracterizează activitatea tuturor profesiilor liberale vizează independența și responsabilitatea profesională, secretul profesional și perfecționarea profesională continuă.

Regulile specifice enunțate garantează calitatea practicării activităților profesionale liberale și contribuie la crearea unei legături de încredere care există între practicantul profesiei și beneficiarul serviciilor juridice.

Independența profesională garantează libertatea de acțiune a practicantului profesiei și în consecință un serviciu profesional ce corespunde intereselor beneficiarului serviciilor profesionale, independent de toate influențele exterioare.

Responsabilitatea personală referitoare la actele profesionale poate fi civilă sau penală și în același timp disciplinară în caz de nerespectare a obligațiilor legale în exercitarea profesiei sau a celor stabilite de către organismul profesional. Aceasta este o garanție pentru asigurarea calității prestațiilor practicantului profesiei în cadrul exercitării activităților profesionale.

Confidențialitatea activității profesionale reprezintă baza încrederii care unește practicantul profesiei cu beneficiarii serviciilor sale profesionale care le garantează acestora un serviciu personalizat adaptat nevoilor și așteptărilor acestora.

Încălcarea acestor obligații profesionale cu ocazia exercitării profesiei pot supune practicantul profesiei la sancțiuni de ordin penal sau disciplinar.

Perfecționarea profesională continuă reprezintă o exigență pentru prestatorii de servicii juridice care sunt ținuti în permanență de cunoașterea tuturor modificărilor legislative și de punerea cunoștințelor lor profesionale la dispoziția beneficiarilor de servicii juridice pentru a le asigura acestora prestații eficiente și de calitate.

Toate aceste reguli specifice caracterizează și activitățile profesionale ale consilierului juridic – consultanță juridică, redactare, avizare și contrasemnare acte cu caracter juridic, asistență și reprezentare judiciară.

Persoana juridică înființată în baza Legii nr.31/1990, privind societățile comerciale, constituită de unul sau mai mulți consilieri juridici înscrși în Tabloul ținut de colegiile teritoriale are caracter de societate profesională.

Obiectul de activitate al societăților profesionale ale consilierilor juridici trebuie să fie unic, respectiv activități juridice – consultanță, redactare acte juridice, asistență și reprezentare juridică – pentru persoane juridice, **exclusiv activități atribuite speciale ale altor profesii juridice**.

NOTĂ: Natura comercială sau civilă a societăților profesionale de consultanță, asistență și reprezentare juridică (fie ale consilierilor juridice, fie ale avocaților) nu schimbă caracterul civil al acestor activități, - care în concepția dreptului comunitar sunt prestări de servicii, activități economice.

Societățile profesionale ale consilierilor juridici nu pot funcționa în lipsa avizului colegiului teritorial în care societatea profesională este înregistrată obligatoriu în partea specială a Tabloului profesional intitulat societăți profesionale (art.21 din Statutul profesiei).

NOTĂ: Această societate este o nouă formă de societate comercială distinctă de societățile comerciale reglementate prin Legea nr.31/1990, identică societății civile profesionale cu răspundere limitată instituită prin Legea nr.51/1995, în baza principiului simetriei juridice și a egalității cetățenilor în fața legii fără privilegii și discriminări (Șt. Cărpenaru, S. David, C. Predoiu, Ghe. H. Piperea – legea societăților comerciale, Ed. C.H. Beck, București 2006, p.62,pct.11 și 12).

Nici o lege, (legea 51/95, legea 514/2003 etc.) NU INTERZIC exercitarea profesiei de consilier juridic în mod independent și în consecință nu interzic înființarea ca forme de exercitare a profesiei de consilier juridic a societăților profesionale de tip S.R.L., cu personalitate juridică dobândită sub control judiciar și nu prin actul de dispoziție a organelor de conducere ale corpului profesional.

Conform art.41 alin.1 din Constituția României imperativ și fără posibilitate de interpretare „dreptul la muncă nu poate fi îngrădit. Alegerea ... locului de muncă este liberă” coroborat cu art.45 din Legea fundamentală care garantează accesul liber al unei persoane la o activitate economică, la liberă inițiativă și exercitarea acestora, formele de exercitare ale profesiei de consilier juridic, societăți profesionale sunt expresia și transpunerea în practică a acestor drepturi constituționale, în beneficiul

statului, autorităților publice, persoanelor juridice beneficiare ale serviciilor juridice ale consilierilor juridici, precum și a instituțiilor de justiție în fața cărora se realizează serviciul profesional.

Consilierul juridic este liber să aleagă și schimbe în orice moment opțiunea sa pentru exercitarea profesiei (art.26 din Statutul profesiei) - salariat sau independent prin societate profesională.

Consilierul juridic răspunde pentru încălcarea obligațiilor profesionale potrivit legii și statutului profesiei de consilier juridic (art.48 din Statutul profesiei).

Activitatea desfășurată de consilierul juridic este o activitate de mijloace și nu de rezultat (art.49 din Statutul profesiei).

În cadrul fiecărui colegiu funcționează o comisie de disciplină a cărei atribuții sunt stabilite în baza hotărârilor Consiliului Consilierilor Juridici din România (art.64 din Statutul profesiei).

În structura centrală a UCCJR funcționează o comisie centrală de disciplină compusă din consilieri juridici cu o vechime mai mare de 10 ani în activități juridice (art.83 din Statutul profesiei).

2. Legea nr.51/1995 pentru organizarea și exercitarea profesiei de avocat, modificată și completată prin Legea nr.201/25.05.2004 și Legea nr.255/16.06.2004.

Avocatul promovează și apără drepturile, libertățile și interesele legitime ALE OMULUI (art.2 alin.2 din Legea nr.51/1995).

Activitatea avocatului se realizează prin ... asistarea și reprezentarea persoanelor fizice sau juridice în fața instanțelor judecătorești, a organelor de urmărire penală... (art.3 alin.1, lit.b) din Legea nr.51/1995).

Activitățile prevăzute la alin.1 din art.3 se exercită **numai de avocat**, DACĂ LEGEA NU PREVEDE ALTFEL (art.3 alin.2 din Legea nr.51/1995).

NOTĂ: Legea nr.514/2003 conform art.1 prevede altfel: „Consilierul juridic asigură apărarea a Statului autorităților publice ... ale persoanelor juridice”. Pe acest palier activitatea avocatului contravine Legii speciale nr.514/2003 monopolizând și activitatea specifică profesională a consilierului juridic, iar restrîngerile în exercițiul profesiei de consilier juridic impuse de Legea nr.51/1995 contravin normelor din Tratat.

Persoanele fizice sau juridice care au fost autorizate în baza altor acte normative ori au fost încuviințate prin hotărâri judecătorești să desfășoare activități de consultanță, reprezentare sau asistență juridică în orice domenii își încetează de drept activitatea.

Continuarea unor asemenea activități constituie infracțiune și se pedepsește potrivit legii penale (art.82 alin.1 din Legea nr.51/1995 pentru organizarea și exercitarea profesiei de avocat).

La data intrării în vigoare a Legii nr.51/1995 încetează de drept efectele oricărui act normativ, administrativ sau jurisdicțional prin care au fost recunoscute ori încuviințate activități de consultanță, reprezentare și asistență juridică contrare dispozițiilor acestor legi (art.82 alin.2 din Legea nr.51/1995).

Prevederile alin. 1 și 2 din art.82 din Legea nr.51/1995 NU SE APLICĂ PROFESIEI DE CONSILIER JURIDIC, care va fi exercitată potrivit dispozițiilor Legii nr.514/2003 privind organizarea și exercitarea profesiei de consilier juridic (art.82 alin.3 din Legea nr.51/1995).

Formele de exercitare a profesiei de avocat sunt ... SOCIETATEA CIVILĂ PROFESIONALĂ CU RĂSPUNDERE LIMITATĂ (art.5 alin.1 din legea nr.51/1995).

Societatea civilă profesională cu răspundere limitată (SCPRL) se constituie prin asocierea a cel puțin doi avocați definitivi aflați în exercițiul profesiei, are personalitate juridică și patrimoniu propriu.

Capitalul social al societății este reprezentat de părți sociale transmisibile și negociabile și este de cel puțin echivalentul în lei a 10.000 de euro.

Avocații din cadrul Societății civile profesionale cu răspundere limitată își angajează răspunderea profesională numai în limitele capitalului social subscris și vărsat (art.5¹ alin.1 din Legea nr.51/1995).

Societățile civile profesionale cu răspundere limitată dobândesc personalitate juridică la data înregistrării lor la barou în baza deciziei emise de către consiliul baroului (art.5¹ alin.2 din Legea nr.51/1995).

NOTĂ: Această societate este o nouă formă de societate comercială distinctă de societățile comerciale reglementate prin legea nr.31/1990 (Șt. Cârpenaru, S. David, C. Predoiu, Ghe. H. Piperea – legea societăților comerciale, Ed. C.H. Beck, București 2006, p.62,pct.11 și 12).

Urmând principiul simetriei juridice, pentru punerea în aplicare a prevederile imperative din art.12, 14, 21 și 23 din legea 514/2003, statutul profesiei de consilier juridic adoptat de corpul profesional al consilierilor juridice în temeiul art.6 din legea 514/2003 și art.9 și 16 din Constituția României, a adoptat ca formă de exercitare independentă a profesiei de consilier juridic societatea profesională tip S.R.L. cu personalitate juridică dobândită sub control judiciar în baza legii cadru nr.31/1990, și nu prin decizia organelor de conducere ale corpului profesional.

Consilierii juridici care nu au susținut examen de definitivare în profesia de consilier juridic dar aveau o vechime de 5 ani la data intrării în vigoare a Legii nr.514/2003 dobândesc calitatea de avocat definitiv (art.281 alin.3 din Statutul profesiei de avocat).

Orice avocat, indiferent de forma de exercitare a profesiei poate să încheie convenții de colaborare cu experți sau cu alți specialiști (art.6 din Legea nr.51/1995).

Toate formele de exercitare a profesiei pot angaja personal auxiliar. Este interzisă angajarea persoanelor cu studii juridice superioare (art.175 din Statutul profesiei de avocat).

NOTĂ: Din coroborarea normelor imperative prevăzute de art.2 alin.2, art.3 alin.2 și art.6 din legea 51/1995, cu prevederile art.1 și art.4 din legea 514/2003 rezultă în mod indubitabil că cele două profesii juridice de apărători – auxiliari ai justiției, reglementate prin legi și statute proprii, sunt abilitate de legiuitor de a exercita activitățile profesionale de consultanță, redactare de acte juridice, asistență și reprezentare juridică, fiecare pentru subiecte de drept diferite. Astfel, avocatul apără drepturile, libertățile și interesele legitime ale OMULUI – deci ale PERSOANEI FIZICE, iar consilierul juridic apără drepturile și interesele legitime ale STATULUI, ale AUTORITĂȚILOR PUBLICE CENTRALE ȘI LOCALE, ale INSTITUȚILOR PUBLICE ȘI DE INTERES PUBLIC, ale CELORLALTE PERSOANE JURIDICE DE DREPT PUBLIC, precum și ale PERSOANELOR JURIDICE DE DREPT PRIVAT – deci ale tuturor PERSOANELOR JURIDICE.

Reprezentarea persoanelor juridice de către avocați apare astfel ca fiind permisibilă doar în colaborare cu un consilier juridic neputând fi considerată obiect exclusiv al activităților profesionale ale avocatului. Calitatea de avocat este astfel incompatibilă cu activitatea de consilier juridic raportată la subiectele de drept pentru care cele două profesii asigură serviciile profesionale de consultanță, redactare și asistență juridică.

Avocatul nu poate fi în același timp și consilier juridic, deci să asigure servicii juridice pentru persoane juridice, la fel și consilierul juridic nu poate fi în același timp avocat, respectiv să asigure servicii juridice persoanelor fizice.

3. Legea nr.31/1990 privind societățile comerciale, modificată prin Legea nr.441/27.11.2006.

Actul constitutiv al societății cu răspundere limitată va cuprinde ... obiectul de activitate al societății cu precizarea domeniului și a activității principale (art.7 lit.c) din Legea nr.31/1990).

Capitalul social nu poate fi mai mic de 200 lei și se divide în părți sociale egale...părțile sociale nu pot fi reprezentate prin titluri negociabile (art.11 din legea nr.31/1990).

Controlul legalității actelor sau faptelor care potrivit legii se înregistrează în registrul comerțului se exercită de justiție printr-un judecător delegat (art.37 alin.1 din Legea nr.31/1990).

În cazul în care cerințele legale sunt îndeplinite, judecătorul delegat prin încheiere ... va autoriza constituirea societății și va dispune înmatricularea ei în registrul comerțului ... (art.40 (1) din Legea nr.31/1990).

Societatea este persoană juridică de la data înmatriculării în registrul comerțului (art.41 alin.1 din Legea nr.31/1990).

Încheierile judecătorului delegat privitoare la înmatriculare sau la orice alte înregistrări în registrul comerțului sunt EXECUTORII DE DREPT ȘI SUNT SUPUSE NUMAI RECURSULUI; termenul de recurs fiind de 15 zile de la data pronunțării încheierii pentru părți și de la data publicării încheierii în Monitorul Oficial al României, partea a IV-a pentru orice alte persoane interesate, recursul fiind de competența curții de apel în a cărei tază teritorială se află sediul societății (art.60 din Legea nr.31/1990).

Dacă actul constitutiv nu cuprinde mențiunile prevăzute de Legea nr.31/1990, ori cuprinde clauze care încalcă o dispoziție imperativă a legii, judecătorul delegat va repunge prin încheiere, motivat, cererea de înmatriculare în afară de cazul în care asociații înlătură asemenea neregularități (art.46 alin.1 din Legea nr.31/1990).

În cazul unor neregularități constatate după înmatriculare societatea este obligată să ia măsuri pentru înlăturarea lor în cel mult 8 zile DE LA DATA CONSTATĂRII ACELOR NEREGULARITĂȚI; orice persoană interesată putând cere tribunalului să oblige organele societății să înlătore neregularitățile constatate; Dreptul la acțiunea în regularizare se prescrie prin trecerea unui termen de un an de la data înmatriculării societății (art.48 din Legea nr.31/1990).

4. Codul de procedură civilă.

Dacă mandatul este dat unei alte persoane decât unui avocat, mandatarul nu poate pune concluzii decât prin avocat, **CU EXCEPȚIA CONSILIERULUI JURIDIC CARE, POTRIVIT LEGII, REPREZINTĂ PARTEA** (art.68 alin.4 Cod procedură civilă).

...reprezentarea (în justiție) se va face, după caz, prin unul sau mai mulți mandatar, persoane fizice sau **PERSOANE JURIDICE**, dispozițiile art.68 fiind aplicabile în mod corespunzător (art.114 alin.5 Cod procedură civilă).

5. Legea nr.188/8.12.1999 (r) privind statutul funcționarilor publici.

Funcția publică reprezintă ansamblul atribuțiilor și responsabilităților stabilite în temeiul legii, în scopul realizării **PREROGATIVELOR DE PUTERE PUBLICĂ** de către administrația publică centrală și locală (art.2 alin.1 din Legea nr.188/1999).

Funcționarul public este persoana numită într-o funcție publică. Activitățile desfășurate de funcționarii publici care **implică exercitarea prerogativelor de putere publică** sunt... reprezentarea în justiție a autorității sau a instituției publice în care funcționarul public își desfășoară activitatea (art.2, alin.2, alin.3 lit.g) din Legea nr.188/1999).

Prevederile legii privind statutul funcționarilor publici nu se aplică altor categorii de personal salarizat, numite în funcție, care nu exercită prerogative de putere publică (art.6 din Legea nr.188/1999).

NOTĂ: Judecătorii, procurorii, notarii, executorii judecătorești precum și **consilierii juridici** „numiți în funcție” nu exercită prerogative de putere publică specifice puterii administrative și în consecință nu au calitatea de funcționar public.

Prevederile din art.3 lit.g din legea 188/1999 (reprezentarea în justiție a autorității ca atribut al funcției publice) a fost abrogat expres prin prevederile art.27 din legea 514/2003.

Durata perioadei de stagiul este de 12 luni pentru funcționarii publici de execuție din clasa I, 8 luni pentru cei din clasa a II-a și 6 luni pentru cei din clasa a III-a (art.52, alin.2 din Legea nr.188/1999).

NOTĂ: În mod evident **profesia de funcționar public este o profesie distinctă** de profesia de consilier juridic, stagiul în profesia de consilier juridic fiind obligatoriu de 2 ani și se organizează conform Legii și Statutului profesiei de avocat.

TEXTELE INVOCATE DIN TRATATUL DE INSTITUIRE A COMUNITĂȚII EUROPENE:

Art.48 (fostul art.58)

Prin societăți se înțeleg societățile constituite în conformitate cu dispozițiile legislației civile sau comerciale, inclusiv societățile cooperative și alte persoane juridice de drept public sau privat, cu excepția celor fără scop lucrativ.

Art.49 (fostul art.59)

În conformitate cu dispozițiile ce urmează, sunt interzise restricțiile privind libertatea de a presta servicii în cadrul Comunității ...

Art.50 (fostul art.60)

În înțelesul prezentului contract, sunt considerate **servicii** prestațiile furnizate **în mod obișnuit în schimbul unei remunerații**, în măsura în care nu sunt reglementate **de dispozițiile privind libera circulație** a mărfurilor, a capitalurilor și a persoanelor.

Serviciile cuprind **în special**:

- (b) activități cu caracter comercial
- (d) activități prestate **în** cadrul profesiunilor liberale

Art.81 (fostul art.85)

(1) Sunt incompatibile cu piața comună și interzise orice acorduri între întreprinderi, orice decizii ale asocierilor de întreprinderi și orice practici concertate care pot aduce atingere comerțului dintre statele membre și care au ca obiect sau efect împiedicarea, restrângerea sau denaturarea concurenței în cadrul pieței comune și, în special, cele care:

- (b) limitează sau controlează producția, comercializarea, dezvoltarea tehnică sau investițiile;
- (c) împart piețele sau sursele de aprovizionare;
- (e) condiționează încheierea contractelor de acceptarea de către parteneri a unor prestații suplimentare care, prin natura lor sau în conformitate cu uzanțele comerciale, nu au legătură cu obiectul acestor contracte.

Art.82 (fostul art.86)

Este incompatibilă cu piața comună și interzisă, în măsura în care ar putea aduce atingere comerțului dintre statele membre, folosirea în mod abuziv de către una sau mai multe întreprinderi a unei poziții dominante deținute pe piața comună sau pe o parte semnificativă a acesteia.

Aceste practici abuzive pot consta în special în :

- (b) limitarea producției, comercializării sau dezvoltării tehnologice în dezavantajul consumatorilor.

DIRECTIVA NR.2005/36/CE – PRIVIND RECUNOAȘTEREA CALIFICĂRILOR PROFESIONALE ÎN SPAȚIUL COMUNITAR

Art.43

„La profession liberale designe toute profession exercee sur la base de qualifications professionnelles appropriées, a titre personnel, sous sa propre responsabilite et de facon professionnellement independante, en offrant des services intellectuels et conceptuels dans l’interet du client et du public”

Profesia liberală desemnează toate profesiile exercitate pe baza unor calificări profesionale dobândite cu titlu personal exercitată sub propria sa responsabilitate și de o manieră independentă profesională, în oferirea de servicii intelectuale și conceptuale în interesul clientului și a publicului.

DIRECTIVA NR.77/249/CEE CU PRIVIRE LA LIBERALIZAREA PRESTĂRILOR DE SERVICII JURIDICE ÎN SPAȚIUL COMUNITAR

Prin dispozițiile Directivei se recunosc ca echivalent termenii de: avocat; rehtanwalt; avvocato; barrister; solicitor; avocat-avoue; juriste d entreprise; responsdable juridique; juriste d affaire; legal adviser; consilier juridic etc. și s-au liberalizat exercitarea activităților juridice de reprezentare, de apărare și consultanță în spațiul comunitar.

NOTĂ: Clasificarea ocupațiilor din România (COR), juriști, la grupa de bază componentă 2421 – avocați – include ocupații componente 242101 avocat, 24 2103 consilier juridic, care se constituie astfel în titluri profesionale recunoscute de legiuitor.

Din această perspectivă libera circulație a prestatorilor de servicii juridice (avocați, consilieri juridici etc.) pe baza recunoașterii reciproce a diplomelor, certificatelor și altor titluri de către corpurile profesionale nu trebuie să împietze în vreun fel asupra practicării profesiilor respective, fiind interzisă orice măsură națională restrictivă.

Solicităm să adresați Curții de Justiție a Comunității Europene următoarele întrebări:

1. În interpretarea art.81 și 82 din Tratatul CEE, în contextul dreptului concurenței, activitățile juridice de consultanță, asistență și reprezentare juridică, redactare de acte juridice, avizare și contrasemnare acte juridice, exercitate de consilierii juridici, identice cu activitățile juridice exercitate de către avocați, în baza principiului simetriei juridice constituie o „*activitate economică*” ?

2. În interpretarea art.81 și 82 din Tratatul CEE și în conformitate cu dreptul concurenței și a principiului simetriei juridice, activitățile profesionale exercitate de consilierii juridici sunt cuprinse în noțiunea de „*intreprindere*”, precum activitățile profesionale exercitate de către avocați ?

3. În interpretarea art.49 și 50 din Tratatul CEE sunt considerate „*servicii*” activitățile juridice prestate de către consilierii juridici în cadrul profesiei de consilier juridic, în mod identic activităților avocaților, în baza principiului simetriei juridice, în condițiile în care acestea sunt furnizate în mod obișnuit în schimbul unei remunerații ?

4. În interpretarea art.81, 82 și 85 din Tratatul CEE poate o dispoziție națională care nu aduce atingere efectelor restrictive ale concurenței precum Statutul profesiei de consilier juridic, adoptat de corpul profesional al consilierilor juridici, ce constituie expresia voinței membrilor acestei profesii, având ca obiect asigurarea respectării deontologiei acestei profesii, necesară pentru buna exercitare a profesiei de consilier juridic, să contravină art.48, art.49, art.50 din Tratatul CEE ?

5. În interpretarea art.48 din Tratatul CEE societățile profesionale ale consilierilor juridici constituite în temeiul art.21 din Statutul profesiei de consilier juridic în conformitate cu dispozițiile legii civile și comerciale naționale, ce au scop facilitarea accesului la exercitarea activităților profesionale specifice profesiei de consilier juridic în mod independent pentru punerea în aplicare a directivelor Comunității europene privind libertatea de prestări servicii și de recunoaștere a diplomelor, constituie „societate” ?

6. În interpretarea art.50 și 53 din Tratatul CEE sunt „*activități liberale*” activitățile profesionale ale consilierului juridic care exercită profesia oferind servicii intelectuale și conceptuale clienților, pe baza unei calificări profesionale de specialitate, exercitată cu titlu personal, pe propria sa responsabilitate, și în manieră de independență profesională respectând regulile de etică, confidențialitate și de răspundere profesională, în mod identic activităților avocatului, în baza principiului simetriei juridice ?

7. În interpretarea Directivei nr.2005/36/CE ținând cont de faptul că regulile specifice care caracterizează activitatea tuturor profesiilor liberale, respectiv independența profesională, responsabilitatea profesională, secretul profesional și perfecționarea profesională continuă, caracterizează și profesia de consilier juridic, este o „*profesie liberală*” profesia de consilier juridic în condițiile în care, la fel ca și profesia de avocat, este reglementată prin lege proprie profesională și statut propriu profesional, este organizată ca un corp profesional a cărei principală misiune este de a veghea asupra exercitării uniforme a profesiei și în caz de încălcare a normelor de exercitare a profesiei să aplice sancțiuni disciplinare ?

8. În interpretarea art.49, 50, 53 din Tratatul CEE a Directivei nr.2005/36/CE și a Directivei nr.77/249/CEE activitățile profesionale exercitate de consilierul juridic sunt activități care implică exercitarea prerogativelor de putere publică ?

9. În interpretarea art.49, 50, 53 din Tratatul CEE a Directivei nr.2005/36/CE și a Directivei nr.77/249/CEE consilierul juridic „*numit în funcție*” poate fi considerat „*funcționar public*” în condițiile în care exercitarea profesiei de consilier juridic este incompatibilă cu orice profesie salarizată, iar „*funcția publică*” reprezintă exercitarea autorității publice, și în condițiile în care „*profesia de funcționar public*” este organizată ca un corp profesional distinct prin lege și statut profesional propriu și în condițiile în care stagiul profesional al funcționarilor publici este reglementat pe clase profesionale în mod diferit, respectiv 6, 8 și 12 luni ?

10. În interpretarea art.50, 81, 82 din Tratatul CEE care este interpretarea noțiunilor: „*calitatea de avocat*”, „*profesia de avocat*”; „*calitatea de consilier juridic*”, „*profesia de consilier juridic*”; „*profesie juridică reglementată*” în condițiile în care ambele profesii (avocat și consilier juridic) se caracterizează prin aceeași pregătire

profesională, exercitarea aceluiași activități profesionale (consultanță, asistență și reprezentare juridică), au reguli proprii de organizare și exercitare a profesiei stabilite prin legi și statute proprii, și în ce sens o profesie (avocat) poate să restrângă exercițiul activităților profesionale ale celeilalte profesii (consilier juridic) ?

11. În interpretarea art.48, 49, 50, 81, 82 din Tratatul CEE cum poate fi interpretată noțiunea de „*obiect de activitate ilicit sau contrar ordinii publice*” din art. 56 lit.c) din Legea nr.31/1990 raportat la obiectul de activitate al societăților profesionale ale consilierilor juridici, în condițiile în care obiectul de activitate al acestor societăți este limitat numai la activitățile profesionale specifice profesiei de consilier juridic (asistența și reprezentarea juridică a statului, a autorităților publice și a persoanelor juridice) ?

NOTĂ: Prin hotărârea preliminară a CJCE nr.61977J0030, C30/77 din 27.10.1977, referitor la termenul de „*ordine publică*” Curtea a subliniat că noțiunea de „*ordine publică*” în contextul comunitar și, în special, ca justificare a unei derogări de la principiul fundamental de liberă circulație a lucrătorilor și serviciilor, trebuie să fie înțeleasă în mod strict, astfel încât domeniul său de aplicare să nu poată fi determinat în mod unilateral de fiecare din statele membre fără control din partea instituțiilor Comunității.

Circumstanțele specifice care ar putea justifica recurgerea la noțiunea de „*ordine publică*” pot varia de la un stat membru la altul și de la o perioadă la alta, astfel că, în această privință, trebuie să se recunoască autorităților naționale competente o marjă de apreciere în limitele impuse de tratat și de dispozițiile adoptate pentru aplicarea acestuia.

În măsura în care autoritatea națională poate justifica anumite restricții la libera circulație a persoanelor și serviciilor care intră sub incidența dreptului comunitar, recurgerea la noțiunea de „*ordine publică*” presupune, în orice caz, existența, pe lângă cea a tulburării ordinii sociale, și a unei amenințări reale și suficient de grave, care afectează un interes fundamental al societății.

12. În interpretarea art. 81, 82 din Tratatul CEE este Legea nr.51/1995 și Statutul profesiei de avocat un acord între „*întreprinderi*” (barouri de avocați) de natură a elimina concurența de pe o parte semnificativă a pieței, în condițiile în care limitează și monopolizează exercitarea activităților profesionale de consultanță, asistență și reprezentare juridică ale altei profesii juridice reglementate, respectiv a profesiei de consilier juridic în detrimentul acesteia prin obligarea beneficiarilor PERSOANE JURIDICE, numai la acceptarea obligatorie a prestațiilor de servicii juridice ale avocaților ?

13. În interpretarea art. 81, 82 din Tratatul CEE Sunt nule de drept și incompatibile cu piața comună toate acordurile sau deciziile interne folosite în mod abuziv de întreprinderile avocaților (barouri, UNBR) prin crearea unei poziții dominante semnificative deținute pe piața serviciilor juridice și care împiedică, restrâng, sau denaturează direct sau indirect concurența și liberalizarea prestărilor de servicii juridice ?

PRACTICA INSTANTELOR NAȚIONALE

• **Curtea Constituțională** (Decizia nr.303 din 6 iulie 2004, publicată în Monitorul Oficial al României, partea I, nr.734 din 13.03.2004) a statuat faptul că orice profesie are reguli proprii de exercitare și că în virtutea principiului *specialia generalibus derogant* în baza legii speciale privind organizarea și exercitarea profesiei de consilier juridic, corpul profesional al consilierilor juridici poate institui reguli diferite de cele stabilite prin Codul Muncii pentru practicienii profesiei de consilier juridic.

De asemenea, prin aceeași decizie s-a statuat că profesia de consilier juridic este o profesie juridică distinctă care are ca obiect apărarea drepturilor și intereselor legitime ale statului, ale autorităților publice și ale persoanelor juridice și că aceste particularități determină caracterul distinct al profesiei de consilier juridic atât față de celelalte profesii, meserii sau ocupații ce cad sub incidența Codului muncii, cât și față de alte profesii juridice reglementate de alte legi speciale.

• **Consiliul Național Pentru Combaterea Discriminării** prin decizia nr. 402/12.01.2007 a constatat că între profesia de consilier juridic și profesia de avocat există în mod indubitabil compatibilitate profesională, cele două profesii aparținând aceluiași trunchi al profesiilor juridice, și deci trebuie să beneficieze de același tratament juridic.

Art. 56 lit.c) din Legea nr.31/1990, temei de drept invocat de Baroul Galați pentru constatarea și declararea nulității absolute a societăților profesionale ale consilierilor juridici înmatriculate, în baza dispozițiilor art.82 alin.1 și 2 din Legea nr.51/1995 - contravine prevederilor art.48, 49, 50, 81, 82 din Tratatul CEE, Directivei nr.2005/36/CE și Directivei nr.77/249/CEE și nu poate fi opus societăților profesionale ale consilierilor juridici pentru declararea și constatarea nulității societăților profesionale înmatriculate, profesia de consilier juridic fiind o profesie juridică distinctă reglementată prin lege și statut propriu profesional.

În vederea soluționării excepției de neconstituționalitate ce formează obiectul dosarului nr.1858D/07, al Curții Constituționale, în spiritul normelor comunitare și a Tratatului de instituire a Comunității Europene, se impune sesizarea de către instanța constituțională a Curții de Justiție a Comunităților Europene pentru pronunțarea unei hotărâri preliminare referitoare la întrebările formulate.

COLEGIUL CONSILIERILOR JURIDICI GALAȚI
DECAN
Zoia MITEA