

Tema 5. Garan?iile unui proces echitabil

Autor : Mihaela Leti?ia Morar - Ultima actualizare : 26.11.2022

Legea 304/2004 privind organizarea judiciar? stabile?te prin îns??i Preambulul s?u: Organizarea judiciar? se instituie având ca finalitate asigurarea respect?rii drepturilor ?i a libert??ilor fundamentale ale persoanei prev?zute, în principal, în urm?toarele documente: Carta interna?ional? a drepturilor omului, Conven?ia pentru ap?rarea drepturilor omului ?i a libert??ilor fundamentale, Conven?ia Organiza?iei Na?iunilor Unite asupra drepturilor copilului ?i Carta drepturilor fundamentale ale Uniunii Europene, precum ?i pentru garantarea respect?rii Constitu?iei ?i a legilor ??rii.

Organizarea judiciar? are, de asemenea, ca obiectiv de baz? asigurarea respect?rii dreptului la un proces echitabil ?i judecarea proceselor de c?tre instan?e judec?tore?ti în mod impar?ial ?i independent de orice influen?e externe.

Meniu

- 5.1. Conceptul de acuza?ie penal?
- 5.2. Tribunal independent ?i impar?ial
- 5.3. Prezum?ia de nevinov??ie
- 5.4. Dreptul la informare
- 5.5 Dreptul la interpretare
- 5.6 Dreptul la t?cere al inculpatului ?i dreptul de a nu se autoincrimina
- 5.7 Participarea efectiv? în timpul procesului
- 5.8 Dreptul la asisten?? juridic?
- 5.9 Dreptul la o evaluare individual?
- 5.10 Durata procedurilor
- 5.11 Admisibilitatea probelor

Conform art. 7 din Ansamblul regulilor minime ale Na?iunilor Unite cu privire la administrarea justi?iei pentru minori (Regulile de la Beijing): „Garan?iile fundamentale ale procedurii, a?a cum ar fi prezum?ia de nevinov??ie, dreptul de a fi informat asupra sarcinilor, dreptul de a t?cea, dreptul de a fi asistat, dreptul la prezen?a unui p?rinte sau tutore, dreptul de a interoga ?i de a confrunta martorii ?i dreptul la un grad dublu de jurisdic?ie, sunt asigurate în toate stadiile procedurii”^[1] Textul citat vizeaz? elementele esen?iale ale unei judec?ri echitabile, consacrate interna?ional.

5.1. Conceptul de acuza?ie penal?

Infrac?iunea constituie obiectul acuza?iei penale, aceasta fiind definit? de art. 15 alin 1 din Codul Penal, ca fiind *fapta prev?zută de legea penală, s?vâr?it? cu vinov??ie, nejustificat? ?i imputabil? persoanei care a s?vâr?it-o.*

Astfel, conform alin (2) infrac?iunea este singurul temei al r?spunderii penale.

Aceste prevederi se reg?sesc partial ?i în Constitu?ia româniei, art 23 alin 13: *Sanc?iunea privativ? de libertate nu poate fi decât de natur? penal?.*

5.2. Tribunal independent și imparțial

Legea 304/2004 privind organizarea judiciară stabilește prin înșurubire Preambulul său: *Organizarea judiciară se instituie având ca finalitate asigurarea respectării drepturilor și a libertăților fundamentale ale persoanei prevăzute, în principal, în următoarele documente: Carta internațională a drepturilor omului, Convenția pentru apărarea drepturilor omului și a libertăților fundamentale, Convenția Organizației Națiunilor Unite asupra drepturilor copilului și Carta drepturilor fundamentale ale Uniunii Europene, precum și pentru garantarea respectării Constituției și a legilor țării.*

Organizarea judiciară are, de asemenea, ca obiectiv de bază asigurarea respectării dreptului la un proces echitabil și judecarea proceselor de către instanțele judecătorești în mod imparțial și independent de orice influențe externe.

Conform art. 6 alin 1 orice persoană se poate adresa justiției pentru apărarea drepturilor, a libertăților și a intereselor sale legitime în exercitarea dreptului său la un proces echitabil.

Art. 7 consacră egalitatea în fața legii, fără privilegii și fără discriminări, justiția fiind realizată în mod egal pentru toți, fără deosebire de rasă, naționalitate, origine etnică, limbă, religie, sex, orientare sexuală, opinie, apartenență politică, avere, origine ori condiție socială sau de orice alte criterii discriminatorii.

5.3. Prezumția de nevinovăție

Acest principiu, *in dubio pro reo*, este instituit prin prevederile art 4 din Cod procedură penală:

- *Orice persoană este considerată nevinovată până la stabilirea vinovăției sale printr-o hotărâre penală definitivă.*
- *După administrarea întregului probatoriu, orice îndoială în formarea convingerii organelor judiciare se interpretează în favoarea suspectului sau inculpatului.*

Prezumția de nevinovăție este consacrată și de Constituția României - art. 23 alin. (11), precum și de instrumentele juridice internaționale:

- Convenția Europeană a Drepturilor Omului - art. 6 parag. 2

- Carta Drepturilor Fundamentale a Uniunii Europene - art. 48 alin. (1)

- Directiva (UE) 2016/343 privind consolidarea anumitor aspecte ale prezumției de nevinovăție și a dreptului de a fi prezent la proces în cadrul procedurilor penale

5.4. Dreptul la informare

Regula pregătirii copiilor constă în informarea lor prealabilă, în familiarizarea cu procedurile judiciare în care vor fi implicați. Informațiile care urmează a fi transmise copilului, îi vor fi comunicate acestuia într-o formă adaptată vârstei și puterii sale de înțelegere

Ca urmare a introducerii art. 505 ind. 1 alin. 1 CPP, drept efect al transpunerii Directivei 2016/800, organul judiciar este dator să îi comunice suspectului sau inculpatului minor și:

„a) informații cu privire la principalele etape ale procesului penal;

b) dreptul ca părinții sau, după caz, tutorele, curatorul ori persoana în îngrijirea sau supravegherea căreia se află temporar minorul sau un alt adult care este desemnat de minor și acceptat în această calitate de organul judiciar să primească acele informații comunicate minorului;

c) dreptul la protecția vieții private, în condițiile legii;

d) dreptul de a fi însoțit de părinți sau, după caz, tutore, curator ori persoana în îngrijirea sau supravegherea căreia se află temporar minorul sau de un alt adult care este desemnat de minor și acceptat în această calitate de organul judiciar, în timpul diferitelor etape ale procedurii conform prezentei legi;

e) dreptul de a fi evaluat prin intermediul referatului de evaluare;

f) dreptul la evaluare medicală și asistență medicală în cazul în care vor fi supuși unei măsuri preventive privative de libertate;

g) dreptul la evaluare medicală și asistență medicală în cazul în care vor fi supuși unei măsuri preventive privative de libertate;

h) măsurile preventive ce li se pot aplica, precum și dreptul ca măsura preventivă privativă de libertate să fie aplicată cu caracter excepțional, potrivit art. 243, perioada pentru care poate fi dispusă și durata maximă a măsurii preventive privative de libertate, condițiile pentru prelungirea și menținerea acesteia, precum și dreptul la verificarea periodică a măsurii, în condițiile legii;

i) dreptul de a fi prezent la judecarea cauzei;

j) dreptul la exercitarea căilor de atac, în condițiile legii” coroborat cu alin. 3 „Informațiile prevăzute la art. 108, precum și cele prevăzute la alin. (1) se comunică și părinților sau, după caz, tutorelui, curatorului ori persoanei în îngrijirea sau supravegherea căreia se află temporar minorul.”

Este cert îmbunătățirea situației procedurii speciale privind minorii, mai ales prin faptul că se statuează că „toate comunicările se fac într-un limbaj simplu și accesibil, adaptat vârstei acestuia”, întrucât conferă, într-un mod facil, suspectului/inculpatului minor, posibilitatea de a înțelege ceea ce i se comunică de către organul judiciar, într-un mod specific vârstei lui.

Elementele importante, suplimentare față de reglementarea precedentă, regăsim și în alin. (4), (5) și (6) ale aceluiași articol: „În cazul în care persoanele prevăzute la alin. (3) nu au putut fi găsite sau comunicarea către acestea ar fi contrară interesului superior al minorului sau ar afecta desfășurarea procesului penal, comunicarea informațiilor prevăzute la art. 108, precum și a celor prevăzute la alin. (1) se face către un alt adult desemnat de minor și acceptat de organul judiciar. În cazul în care minorul nu desemnează un alt adult conform alin. (4) sau adultul desemnat nu este acceptat de organul judiciar, comunicarea informațiilor se va face către o altă persoană aleasă de organul judiciar, ținând seama de interesul superior al minorului. În cazul în care circumstanțele prevăzute la alin. (4) încetează, comunicarea se va face către părinți, tutore, curator ori persoana în îngrijirea sau supravegherea căreia se află temporar minorul.”

Se au în vedere și prevederile art. 24 al. 3 din Legea 272/2004 privind protecția și promovarea drepturilor copilului, care statuează dreptul la informare al copilului - posibilitatea acestuia de a cere și primi informații în legătură cu problema asupra căreia va purta opinia sa, putând fi exercitat și anterior prezentării spre ascultare; art. 95 al. 3 din Legea nr. 272/2004 privind protecția și promovarea drepturilor copilului.

5. Dreptul la interpretare

Convenția pentru apărarea drepturilor omului și a libertăților fundamentale instituie nu doar obligativitatea asigurării accesului la un avocat, dar și la interpret, prin art 6 par 3 lit e, în ceea ce îl privește pe suspect/inculpat „dacă nu înțelege sau nu vorbește limba folosită la audiere – un atare drept constituind un element al dreptului la un proces echitabil. Art 105 din Noul Cod de Procedură Penală instituie astfel audierea prin interpret, în care prezintă pe rând diferite situații avute în vedere de legiuitor: premisa pentru acordarea unui interpret – la alin. (1), situația excepțională cauzată de starea de urgență în luarea unei măsuri procesuale, când nu se poate asigura un interpret autorizat – la alin.(2), dar și audierea unei persoane surde, mute sau surd-mute, la alin. (3) – (4). Astfel, potrivit art. 105 NCPP se realizează audierea prin interpret:

(1) Ori de câte ori persoana audiată nu înțelege, nu vorbește sau nu se exprimă bine în limba română, audierea se face prin interpret. Interpretul poate fi desemnat de organele judiciare sau ales de părți ori persoana vătămată, dintre interpreții autorizați, potrivit legii.

(2) În mod excepțional, în situația în care se impune luarea urgentă a unei măsuri procesuale sau dacă nu se poate asigura un interpret autorizat, audierea poate avea loc în prezența oricărei persoane care poate comunica cu cel ascultat, organul judiciar având însă obligația de a relua audierea prin interpret imediat ce aceasta este posibilă.

(3) Dacă persoana audiată este surdă, mută sau surdo-mută, audierea se face cu participarea unei persoane care are capacitatea de a comunica prin limbajul special. În această situație comunicarea se poate face și în scris.

(4) În cazuri excepționale, dacă nu este prezentă o persoană autorizată care poate comunica prin limbajul special, iar comunicarea nu se poate realiza în scris, audierea persoanelor prevăzute la alin. (3) se va face cu ajutorul oricărei persoane care are aptitudini de comunicare, dispozițiile alin. (2) aplicându-se în mod corespunzător.

5.6. Dreptul la tăcere al inculpatului și dreptul de a nu se autoincrimina

Dreptul la tăcere al inculpatului și dreptul de a nu se autoincrimina semnifică pstrarea tăcerii cu privire la faptele ce îi sunt reproșate acuzatului și de a nu contribui la propria sa incriminare, ambele reprezentând aspecte esențiale ale unei proceduri echitabile în procesul penal. Rațiunea recunoașterii lor constă în protejarea persoanei acuzate de săvârșirea unei infracțiuni, de exercitarea unor presiuni din partea autorităților spre a se evita erorile judiciare [ii] și pentru a permite atingerea scopurilor art.6 din Convenția europeană pentru apărarea drepturilor omului și a libertăților fundamentale [iii].

Potrivit art.40 din Convenția Europeană a Drepturilor Omului, inculpatul minor trebuie să i se asigure dreptul de a nu fi constrâns să depună mărturie sau să mărturisească că este vinovat. Instanța europeană a decis că dreptul de a nu contribui la propria incriminare presupune că, într-o cauză penală, acuzația încearcă să-și întemeieze argumentele sale fără a recurge la elementele de probă obținute prin constrângere sau presiuni în disprețul voinei acuzatului [iv]

În cursul procesului penal, dar mai ales în faza de urmărire penală, declarațiile învinutului reprezintă un mijloc de apărare al acestuia. În acest sens, sarcina magistratului constă în a da inculpatului posibilitatea să-și expună cât mai complet argumentele sale, să-l ajute să-și amintească și să adune probe ce pot avea importanță pentru apărarea sa, să verifice aceste probe și să le compare cu alte mijloace de dovadă, urmând a aprecia în mod concertat asupra ansamblului format [v].

5.7. Participarea efectivă în timpul procesului

Copilul care a împlinit 16 ani participă activ în cadrul procesului penal, fiind astfel citat la toate actele procedurale penale privind ascultarea sau confruntarea minorului.

Persoanele citate în condițiile art 508 alin 1 [vi] au dreptul și îndatorirea să dea răspunsuri, să formuleze cereri și să prezinte propuneri în privința măsurilor ce ar urma să fie luate.

Astfel, prezența efectivă a minorului se va realiza punând în mișcare toate mecanismele pe care le are la îndemână atât prin persoanele antementionate, cât și prin avocatul său: formularea de cereri, excepții, propuneri, posibilitatea de a formula concluzii, exercitarea căilor de atac în condițiile legii.

5.8. Dreptul la asistență juridică

Asistența juridică a suspectului sau inculpatului minor este obligatorie în acord cu prevederile art 90 alin 1 lit a din Codul de procedură penală, în ambele etape ale desfășurării procesului penal. Consecințele nerespectării prevederilor legale privind instituirea avocatului în relația dintre acesta și suspect/ sau inculpat sunt diverse, începând cu excluderea probelor (a se avea în vedere Decizia Curții Constituționale din 18 ianuarie 2018) obținute prin încălcarea confidențialității convorbirii dintre avocat și clientul său (art 89, alin. (2) NCPP), până la nulitățile absolute și exprese pentru ipoteze precum nerespectarea obligativității asistării de către avocat a suspectului sau inculpatului când aceasta era obligatorie (art. 90 NCPP coroborat cu art. 281 NCPP, alin. (1), lit. f).

5.9. Dreptul la o evaluare individuală

Organul de urmărire penală și aibă în vedere informațiile furnizate de referatul de evaluare. În baza articolului 506 Cod procedură penală, în cauzele cu inculpați minori, organele de urmărire penală pot să solicite, atunci când consideră necesar, efectuarea referatului de evaluare de către serviciul de probă iune de pe lângă Tribunalul în a cărui circumscripție teritorială își are locuința minorul, potrivit legii. Aceasta spre deosebire de etapa procesuală a judecării, când efectuarea referatului este obligatorie, cu excepția cazului în care a fost efectuat în cadrul urmăririi penale.

Instituirea referatului de evaluare a fost introdusă prin Legea 356/2006, când a luat locul instituției anchetei sociale. Legea precizată a fost completată în anul 2020, ca urmare a transpunerii Directivei 2016/800. Astfel, potrivit legislației speciale care reglementează activitatea serviciilor de probă iune „referatul de evaluare conține date privind mediul familial și social al minorului, situația educațională și profesională, conduita generală a minorului, analiza comportamentului infracțional, riscul de săvârșire a unor infracțiuni, precum și orice alte date relevante pentru situația minorului. (...) De asemenea, referatul de evaluare cuprinde și propuneri motivate privind măsura educativă considerată a fi potrivită pentru minor, cu referire la natura și durata programelor de reintegrare socială, precum și alte obligații care pot fi impuse acestuia, în vederea reducerii riscului de săvârșire a infracțiunii.” [vii]

Chiar dacă referatul de evaluare reprezintă un instrument consultativ, acesta poate avea un rol esențial, de orientare în luarea deciziilor juridice, care să permită astfel organului judiciar și aibă în vedere și o eventuală stabilire a cauzelor care au determinat săvârșirea unor infracțiuni și pentru a pronunța o hotărâre corespunzătoare vârstei, preocupărilor minorilor, condițiilor sociale cu care acesta se confruntă, în vederea reeducării și a evitării astfel, a recidivei.

„Întocmirea unor evaluări ale minorului superficiale a determinat instanțele noastre judecătorești să cazeze anumite hotărâri care s-au mulțumit să aibă în vedere aspecte formale, fără o temeinică investigare a condițiilor de dezvoltare a minorului. S-a hotărât că nu poate fi primită aceeași

anchetă socială/referat de evaluare ori de câte ori s-a pornit o urmărire penală. Ancheta socială folosită într-o cauză anterioară, nu poate folosi într-o nouă cauză. Dacă s-ar admite această situație, ar însemna că o anchetă socială poate fi folosită pe toată perioada minoratului.”^[viii]

5.10. Durata procedurilor

Elementele principale privind desfășurarea judecății sunt reglementate în art. 509 din Codul de procedură penală. Primul aspect care necesită o analiză mai amănunțită privește faptul că aceste cauze, în care sunt judecați inculpați minori, se judecă de urgență și cu precădere.

Pentru a da curs caracterului urgent al cauzelor cu minori, instanțele de judecată vor da termene scurte pentru a respecta celeritatea soluționării cauzei. De asemenea, în momentul în care se va întocmi lista de zedință pentru ziua respectivă conform prevederilor art. 361 Cod de procedură penală, se va da întâietate cauzelor cu minori, acestea vor fi primele de pe listă pentru ziua următoare, situația fiind încadrată în faza finală a alin. 8: „La întocmirea listei se ține seama de data intrării cauzelor la instanță, dându-se întâietate cauzelor în care sunt deținuți sau arestați la domiciliu și celor cu privire la care legea prevede că judecarea se face de urgență.” Deși alineatul prevede în enumerarea sa și cauzele cu deținuți sau arestați la domiciliu, o cauză având ca subiect un inculpat minor este necesar să se afle printre primele pe listă deoarece sediul instanței nu este cel mai plăcut loc unde se poate afla un copil, iar un timp îndelungat petrecut înainte de luarea cauzei sale poate conduce la o periclitate în cooperarea acestuia cu organele de judicare.

5.11 Admisibilitatea probelor

Conform art 97 alin 1 Cod procedură penală constituie probă orice element de fapt care servește la constatarea existenței sau inexistenței unei infracțiuni, la identificarea persoanei care a săvârșit-o și la cunoașterea împrejurărilor necesare pentru justa soluționare a cauzei și care contribuie la aflarea adevărului în procesul penal.

În temeiul alin (2) proba se obține în procesul penal prin următoarele mijloace:

- a) declarațiile suspectului sau ale inculpatului;
- b) declarațiile persoanei vătămate;
- c) declarațiile părții civile sau ale părții responsabile civilmente;
- d) declarațiile martorilor;
- e) înscrisuri, rapoarte de expertiză, procese-verbale, fotografii, mijloace materiale de probă;
- f) orice alt mijloc de probă care nu este interzis prin lege.

În dreptul procesual penal român, probele nu au o valoare prestabilită, soluția în cauză fiind luată prin analizarea întregului probatoriu administrat. Astfel, prin luarea în considerare a referatului de evaluare, judecătorul se va orienta asupra măsurilor care trebuie luate asupra minorului, în funcție de elementele de fapt prezentate de către consilierul care a întocmit ancheta socială.

5.1. Conceptul de acuzație penală

Infracțiunea constituie obiectul acuzației penale, aceasta fiind definită de art. 15 alin 1 din Codul Penal, ca fiind *fapta prevăzută de legea penală, săvârșită cu vinovăție, nejustificat și imputabil persoanei care a săvârșit-o.*

Astfel, conform alin (2) infracțiunea este singurul temei al răspunderii penale.

Aceste prevederi se regăsesc parțial și în Constituția României, art 23 alin 13: *Sancțiunea privativă de libertate nu poate fi decât de natură penală.*

5.2. Tribunal independent și imparțial

Legea 304/2004 privind organizarea judiciară stabilește prin însăși Preambulul său: *Organizarea judiciară se instituie având ca finalitate asigurarea respectării drepturilor și a libertăților fundamentale ale persoanei prevăzute, în principal, în următoarele documente: Carta internațională a drepturilor omului, Convenția pentru apărarea drepturilor omului și a libertăților fundamentale, Convenția Organizației Națiunilor Unite asupra drepturilor copilului și Carta drepturilor fundamentale ale Uniunii Europene, precum și pentru garantarea respectării Constituției și a legilor țării.*

Organizarea judiciară are, de asemenea, ca obiectiv de bază asigurarea respectării dreptului la un proces echitabil și judecarea proceselor de către instanțele judecătorești în mod imparțial și independent de orice influențe externe.

Conform art. 6 alin 1 orice persoană se poate adresa justiției pentru apărarea drepturilor, a libertăților și a intereselor sale legitime în exercitarea dreptului său la un proces echitabil.

Art. 7 consacră egalitatea în fața legii, fără privilegii și fără discriminări, justiția fiind realizată în mod egal pentru toți, fără deosebire de rasă, naționalitate, origine etnică, limbă, religie, sex, orientare sexuală, opinie, apartenență politică, avere, origine ori condiție socială sau de orice alte criterii discriminatorii.

5.3. Prezumția de nevinovăție

Acest principiu, *in dubio pro reo*, este instituit prin prevederile art 4 din Cod procedură penală:

- *Orice persoană este considerată nevinovată până la stabilirea vinovăției sale printr-o hotărâre penală definitivă.*
- *După administrarea întregului probatoriu, orice îndoială în formarea convingerii organelor judiciare se interpretează în favoarea suspectului sau inculpatului.*

Prezumția de nevinovăție este consacrată și de Constituția României - art. 23 alin. (11), precum și de instrumentele juridice internaționale:

- Convenția Europeană a Drepturilor Omului - art. 6 parag. 2

- Carta Drepturilor Fundamentale a Uniunii Europene - art. 48 alin. (1)

- Directiva (UE) 2016/343 privind consolidarea anumitor aspecte ale prezumției de nevinovăție și a dreptului de a fi prezent la proces în cadrul procedurilor penale

5.4. Dreptul la informare

Regula pregătirii copiilor constă în informarea lor prealabilă, în familiarizarea cu procedurile judiciare în care vor fi implicați. Informațiile care urmează să fie transmise copilului, îi vor fi comunicate acestuia într-o formă adaptată vârstei și puterii sale de înțelegere

Ca urmare a introducerii art. 505 ind. 1 alin. 1 CPP, drept efect al transpunerii Directivei 2016/800, organul judiciar este dator să îi comunice suspectului sau inculpatului minor :

„a) informații cu privire la principalele etape ale procesului penal;

1. b) dreptul ca părinții sau, după caz, tutorele, curatorul ori persoana în îngrijirea sau supravegherea căreia se află temporar minorul sau un alt adult care este desemnat de minor și acceptat în această calitate de organul judiciar să primească acele informații comunicate minorului;
2. c) dreptul la protecția vieții private, în condițiile legii;
3. d) dreptul de a fi însoțit de părinți sau, după caz, tutore, curator ori persoana în îngrijirea sau supravegherea căreia se află temporar minorul sau de un alt adult care este desemnat de minor și acceptat în această calitate de organul judiciar, în timpul diferitelor etape ale procedurii conform prezentei legi;
4. e) dreptul de a fi evaluat prin intermediul referatului de evaluare;
5. f) dreptul la evaluare medicală și asistență medicală în cazul în care vor fi supuși unei măsuri preventive privative de libertate;
6. g) dreptul la evaluare medicală și asistență medicală în cazul în care vor fi supuși unei măsuri preventive privative de libertate;
7. h) măsurile preventive ce li se pot aplica, precum și dreptul ca măsura preventivă privativă de libertate să fie aplicată cu caracter excepțional, potrivit art. 243, perioada pentru care poate fi dispusă și durata maximă a măsurii preventive privative de libertate, condițiile pentru prelungirea și menținerea acesteia, precum și dreptul la verificarea periodică a măsurii, în condițiile legii;
8. i) dreptul de a fi prezent la judecarea cauzei;
9. j) dreptul la exercitarea căilor de atac, în condițiile legii” coroborat cu alin. 3 „Informațiile prevăzute la art. 108, precum și cele prevăzute la alin. (1) se comunică și părinților sau, după caz, tutorelui, curatorului ori persoanei în îngrijirea sau supravegherea căreia se află temporar minorul.”

Este cert îmbunătățirea situației procedurii speciale privind minorii, mai ales prin faptul că se statuează că „toate comunicările se fac într-un limbaj simplu și accesibil, adaptat vârstei acestuia”, întrucât conferă, într-un mod facil, suspectului/inculpatului minor, posibilitatea de a înțelege ceea ce i se comunică de către organul judiciar, într-un mod specific vârstei lui.

Elementele importante, suplimentare față de reglementarea precedentă, regăsim și în alin. (4), (5) și (6) ale aceluși articol: „În cazul în care persoanele prevăzute la alin. (3) nu au putut fi găsite sau comunicarea către acestea ar fi contrară interesului superior al minorului sau ar afecta desfășurarea procesului penal, comunicarea informațiilor prevăzute la art. 108, precum și a celor prevăzute la alin. (1) se face către un alt adult desemnat de minor și acceptat de organul judiciar.

În cazul în care minorul nu desemnează un alt adult conform alin. (4) sau adultul desemnat nu este acceptat de organul judiciar, comunicarea informațiilor se va face către o altă persoană aleasă de organul judiciar, ținând seama de interesul superior al minorului. În cazul în care circumstanțele prevăzute la alin. (4) încetează, comunicarea se va face către părinți, tutore, curator ori persoana în îngrijirea sau supravegherea căreia se află temporar minorul.”

Se au în vedere și prevederile art. 24 al. 3 din Legea 272/2004 privind protecția și promovarea drepturilor copilului, care statuează dreptul la informare al copilului - posibilitatea acestuia de a cere și primi informații în legătură cu problema asupra căreia va purta opinia sa, putând fi exercitat și anterior prezentei spre ascultare; art. 95 al. 3 din Legea nr. 272/2004 privind protecția și promovarea drepturilor copilului.

5.5 Dreptul la interpretare

Convenția pentru apărarea drepturilor omului și a libertăților fundamentale instituie nu doar obligativitatea asigurării accesului la un avocat, dar și la interpret, prin art 6 par 3 lit e, în ceea ce îl privește pe suspect/inculpat „*dacă nu înțelege sau nu vorbește limba folosită la audiere – un atare drept constituind un element al dreptului la un proces echitabil. Art 105 din Noul Cod de Procedură Penală instituie astfel audierea prin interpret, în care prezintă pe rând diferite situații avute în vedere de legiuitor: premisa pentru acordarea unui interpret – la alin. (1), situația excepțională cauzată de starea de urgență în luarea unei măsuri procesuale, când nu se poate asigura un interpret autorizat – la alin.(2), dar și audierea unei persoane surde, mute sau surd-mute, la alin. (3) – (4). Astfel, potrivit art. 105 NCPP se realizează audierea prin interpret:*

(1) Ori de câte ori persoana audiată nu înțelege, nu vorbește sau nu se exprimă bine în limba română, audierea se face prin interpret. Interpretul poate fi desemnat de organele judiciare sau ales de părinți ori persoana vădită, dintre interpreții autorizați, potrivit legii.

(2) În mod excepțional, în situația în care se impune luarea urgentă a unei măsuri procesuale sau dacă nu se poate asigura un interpret autorizat, audierea poate avea loc în prezența oricărei persoane care poate comunica cu cel ascultat, organul judiciar având însă obligația de a relua audierea prin interpret imediat ce aceasta este posibilă.

(3) Dacă persoana audiată este surdă, mută sau surdo-mută, audierea se face cu participarea unei persoane care are capacitatea de a comunica prin limbajul special. În această situație comunicarea se poate face și în scris.

(4) În cazuri excepționale, dacă nu este prezentă o persoană autorizată care poate comunica prin limbajul special, iar comunicarea nu se poate realiza în scris, audierea persoanelor prevăzute la alin. (3) se va face cu ajutorul oricărei persoane care are aptitudini de comunicare, dispozițiile alin. (2) aplicându-se în mod corespunzător.

5.6 Dreptul la tăcere al inculpatului și dreptul de a nu se autoincrimina

Dreptul la tăcere al inculpatului și dreptul de a nu se autoincrimina semnifică pstrarea tăcerii cu privire la faptele ce îi sunt reproșate acuzatului și de a nu contribui la propria sa incriminare,

ambele reprezentând aspecte esențiale ale unei proceduri echitabile în procesul penal. Rațiunea recunoașterii lor constă în protejarea persoanei acuzate de săvârșirea unei infracțiuni, de exercitarea unor presiuni din partea autorităților spre a se evita erorile judiciare [ii] și pentru a permite atingerea scopurilor art.6 din Convenția europeană pentru apărarea drepturilor omului și a libertăților fundamentale [iii].

Potrivit art.40 din Convenția Europeană a Drepturilor Omului, inculpatul minor trebuie să i se asigure dreptul de a nu fi constrâns să depună marturie sau să mărturisească că este vinovat. Instanța europeană a decis că dreptul de a nu contribui la propria incriminare presupune că, într-o cauză penală, acuzația încearcă să-și întemeieze argumentele sale fără a recurge la elementele de probă obținute prin constrângere sau presiuni în disprețul voinței acuzatului [iv]

În cursul procesului penal, dar mai ales în faza de urmărire penală, declarațiile învinutului reprezintă un mijloc de apărare al acestuia. În acest sens, sarcina magistratului constă în a da inculpatului posibilitatea să-și expună cât mai complet argumentele sale, să-l ajute să-și amintească și să adune probe ce pot avea importanță pentru apărarea sa, să verifice aceste probe și să le compare cu alte mijloace de dovadă, urmând a aprecia în mod concertat asupra ansamblului format [v].

5.7 Participarea efectivă în timpul procesului

Copilul care a împlinit 16 ani participă activ în cadrul procesului penal, fiind astfel citat la toate actele procedural penale privind ascultarea sau confruntarea minorului.

Persoanele citate în condițiile art 508 alin 1 [vi] au dreptul și îndatorirea să dea lămuriri, să formuleze cereri și să prezinte propuneri în privința măsurilor ce ar urma să fie luate.

Astfel, prezența efectivă a minorului se va realiza punând în mișcare toate mecanismele pe care le are la îndemână atât prin persoanele antementionate, cât și prin avocatul său: formularea de cereri, excepții, propuneri, posibilitatea de a formula concluzii, exercitarea căilor de atac în condițiile legii.

5.8 Dreptul la asistență juridică

Asistența juridică a suspectului sau inculpatului minor este obligatorie în acord cu prevederile art 90 alin 1 lit a din Codul de procedură penală, în ambele etape ale desfășurării procesului penal. Consecințele nerespectării prevederilor legale privind instituția avocatului în relația dintre acesta și suspect/ sau inculpat sunt diverse, începând cu excluderea probelor (a se avea în vedere Decizia Curții Constituționale din 18 ianuarie 2018) obținute prin încălcarea confidențialității convorbirii dintre avocat și clientul său (art 89, alin. (2) NCPP), până la nulitățile absolute și exprese pentru ipoteze precum nerespectarea obligativității asistării de către avocat a suspectului sau inculpatului când aceasta era obligatorie (art. 90 NCPP coroborat cu art. 281 NCPP, alin. (1), lit. f).

5.9 Dreptul la o evaluare individuală

Organul de urm?rire penal? s? aib? ?n vedere informa?iile furnizate de referatul de evaluare. ?n baza articolului 506 Cod procedur? penal?, ?n cauzele cu inculpa?i minori, organele de urm?rire penal? pot s? solicite, atunci c?nd consider? necesar, efectuarea referatului de evaluare de c?tre serviciul de proba?iune de pe l?ng? Tribunalul ?n a c?rui circumscrip?ie teritorial? ?i are locuin?a minorul, potrivit legii. Aceasta spre deosebire de etapa procesual? a judec?tii, c?nd efectuarea referatului este obligatorie, cu excep?ia cazului ?n care a fost efectuat? ?n cadrul urm?ririi penale.

Institu?ia referatului de evaluare a fost introdus? prin Legea 356/2006, c?nd a luat locul institu?iei anchetei sociale. Legea precizat? a fost completat? completat? ?n anul 2020, ca urmare a transpunerii Directivei 2016/800. Astfel, potrivit legisla?iei speciale care reglementeaz? activitatea serviciilor de proba?iune „referatul de evaluare con?ine date privind mediul familial ?i social al minorului, situa?ia educa?ional? ?i profesioal?, conduita general? a minorului, analiza comportamentului infrac?ional, riscul de s?vâr?ire a unor infrac?iuni, precum ?i orice alte date relevante pentru situa?ia minorului. (...) De asemenea, referatul de evaluare cuprinde ?i propuneri motivate privind m?sura educativ? considerat? a fi potrivit? pentru minor, cu referire la natura ?i durata programelor de reintegrare social?, precum ?i alte obliga?ii care pot fi impuse acestuia, ?n vederea reducerii riscului de s?vâr?ire a infrac?iunii.”[\[vii\]](#)

Chiar dac? referatul de evaluare reprezint? un instrument consultativ, acesta poate avea un rol esen?ial, de orientare ?n luarea deciziilor juridice, care s? permit? astfel organului judiciar s? aib? ?n vedere si o eventual? stabilire a cauzelor care au determinta s?vâr?irea unor infractiuni ?i pentru a pronun?a o hot?r?re corespunz?toare v?rstei, preocup?rilor minorilo, condi?iilor sociale cu care acesta se confrunt?, ?n vederea reeduc?rii ?i a evit?rii astfel, a recidivei.

„?ntocmirea unor evalu?ri ale minorului superficiale a determinat instan?ele noastre judec?tore?ti s? caseze anumite hot?r?ri care s-au mul?umit s? aib? ?n vedere aspecte formale, f?r? o temeinic? investigare a condi?iilor de dezvoltare a minorului. S-a hot?r?t c? nu poate fi primit? aceea?i anchet? social?/referat de evaluare ori de c?te ori s-a pornit o urm?rire penal?. Ancheta social? folosit? ?ntr-o cauz? anterioar?, nu poate folosi ?ntr-o nou? cauz?. Dac? s-ar admite aceast? situa?ie, ar ?nsemna c? o anchet? social? poate fi folosit? pe toat? perioada minoratului.”[\[viii\]](#)

5.10 Durata procedurilor

Elementele principale privind desf??urarea judec?rii sunt reglementate ?n art. 509 din Codul de procedur? penal?. Primul aspect care necesit? o analiz? mai am?nun?it? prive?te faptul c? aceste cauze, ?n care sunt judeca?i inculpa?i minori, se judec? de urgen?? ?i cu prec?dere.

Pentru a da curs caracterului urgent al cauzelor cu minori, instan?ele de judecat? vor da termene scurte pentru a respecta celeritatea solu?ion?rii cauzei. De asemenea, ?n momentul ?n care se va ?ntocmi lista de ?edin?? pentru ziua respectiv? conform prevederilor art. 361 Cod de procedur? penal?, se va da ?nt?ietate cauzelor cu minori, acestea vor fi primele de pe list? pentru ziua urm?toare, situa?ia fiind ?ncadrat? ?n faza final? a alin. 8: „La ?ntocmirea listei se ?ine seama de data intr?rii cauzelor la instan??, d?ndu-se ?nt?ietate cauzelor ?n care sunt de?inu?i sau aresta?i la domiciliu ?i celor cu privire la care legea prevede c? judecarea se face de urgen??.” De?i alineatul prevede ?n enumerarea sa ?i cauzele cu de?inu?i sau aresta?i la domiciliu, o cauz? av?nd ca subiect un inculpat minor este necesar s? se afle printre primele pe list? deoarece sediul instan?ei nu este cel mai pl?cut loc unde se poate afla un copil, iar un timp ?ndelungat petrecut ?nainte de luarea cauzei sale poate conduce la o periclitare ?n cooperarea acestuia cu organele de judicare.

5.11 Admisibilitatea probelor

Conform art 97 alin 1 Ciod procedur? penal? constituie prob? orice element de fapt care serve?te la constatarea existen?ei sau inexisten?ei unei infrac?iuni, la identificarea persoanei care a s?vâr?it-o ?i la cunoa?terea împrejur?rilor necesare pentru justa solu?ionare a cauzei ?i care contribuie la aflarea adev?rului în procesul penal.

În temeiul alin (2) proba se ob?ine în procesul penal prin urm?toarele mijloace:

- a) declara?iile suspectului sau ale inculpatului;
- b) declara?iile persoanei v?t?mate;
- c) declara?iile p?r?ii civile sau ale p?r?ii responsabile civilmente;
- d) declara?iile martorilor;
- e) înscrișuri, rapoarte de expertiz?, procese-verbale, fotografii, mijloace materiale de prob?;
- f) orice alt mijloc de prob? care nu este interzis prin lege.

În dreptul procesual penal român, probele nu au o valoare prestabilit?, solu?ia în cauz? fiind luat? prin analizarea întregului probatoriu administrat. Astfel, prin luarea în considerare a referatului de evaluare, judec?torul se va orienta asupra m?surilor care trebuie luate asupra minorului, în func?ie de elementele de fapt prezentate de c?tre consilierul care a întocmit ancheta social?.

Lecturi suplimentare

[i] Ansamblul Regulilor minime ale Na?iunilor Unite cu privire la administrarea justi?iei pentru minori (Regulile de la Beijing), adoptate de O.N.U. prin Rezolu?ia 40/33 din 29 nov. 1985, <http://www.anp-just.ro/recomandari/beijing.htm>

[ii] C. Bîrsan, Conven?ia european? a drepturilor omului. Comentarii pe articole. Vol. I Drepturi ?i libert??i. Editura All Beck, Bucure?ti, 2005, p. 527

[iii] 31 Conven?ia european? pentru ap?rarea drepturilor omului ?i a libert??ilor fundamentale adoptat? la Roma la 4 noiembrie 1950, ratificat? de România prin legea 30 din 18 mai 1994, publicat? în M. Of. 135 din 31 mai 1994.

[iv] CEDH, 8 februarie 1996, John Murray c/Royaume-Uni, Recueil 1996-VI.

[v] Aurel Ciopraga, Ioan Iacobu??, Criminalistica, Editura „Junimea”, 2002, p. 261

[vi] Serviciul de proba?iune, p?rin?ii minorului sau, dup? caz, tutorele, curatorul ori persoana în îngrijirea sau supravegherea c?reia se afl? temporar minorul.

[vii] În baza art. 34 alin. (4) Legea 252/2013, structura ?i formatul standard ale referatului de evaluare se stabilesc prin Regulamentul de aplicare a dispozi?iilor Legii nr. 252/2013, adoptat prin

H.G nr. 1079/2013 (M.Of. nr. 5/7.01.2014).

[\[viii\]](#) T. jud. Sibiu, dec. pen. nr. 108/1993, în Dr. nr. 8/1994, p. 101 în I.Neagu, M.Damaschin-Proceduri penale special, Partea Special?, edi?ia a II-a, p. 538.