

R O M Â N I A
TRIBUNALUL DOLJ
SECȚIA I CIVILĂ

Sentința civilă nr. 264/2016

Ședința publică de la 05 Mai 2016

Completul compus din:

PREȘEDINTE: Marioara Georcotină - judecător

Grefier Adrian Barbu

Din partea Ministerului Public a participat procuror Cătălin Marinescu din cadrul Parchetului de pe lângă Tribunalul Dolj

Pe rol judecarea cauzei civile privind pe contestatorii Iepure Daniel și Iepure Iuliana, în calitate de reprezentanți legali ai minorei Iepure Maria Cătălina, în contradictoriu cu intimata Comisia pentru Protecția Copilului Dolj, având ca obiect nulitate act – contestație hotărâre comisie.

La apelul nominal făcut în ședința publică au răspuns avocat Gligă Andi, pentru contestatorii Iepure Daniel și Iepure Iuliana și consilier juridic Golgojan Dan, cu delegație de reprezentare la dosar, pentru intimata Comisia pentru Protecția Copilului Dolj.

Procedura de citare este legal îndeplinită.

S-a făcut referatul cauzei de către grefierul de ședință, care învederează instanței că a fost depus la dosarul cauzei, prin Serviciul registratură, raportul de expertiză dispus în cauză.

Nemaifiind alte cereri de formulat sau excepții de invocat, instanța constatând cauza în stare de judecată acordă cuvântul pe fond.

Avocat Gligă Andi, pentru contestatorii Iepure Daniel și Iepure Iuliana, solicită instanței admiterea contestației așa cum a fost formulată, solicitând să se aibă în vedere concluziile raportului de expertiză medico-legală, precum și practica judiciară în materie.

Consilier juridic Golgojan Dan, pentru intimata Comisia pentru Protecția Copilului Dolj, solicită instanței respingerea contestației ca neîntemeiată.

Reprezentantul Ministerului Public solicită instanței admiterea contestației.

TRIBUNALUL

Asupra cauzei de față;

Prin cererea înregistrată sub nr. 1833/63/2016, contestatorii Iepure Daniel și Iepure Iuliana, în calitate de reprezentanți legali ai minorei Iepure Maria Cătălina, în contradictoriu cu intimata Comisia pentru Protecția Copilului Dolj, a formulat contestație și a solicitat instanței ca prin hotărârea ce se va pronunța să se dispună anularea Hotărârii nr. 157 din data de 02.02.2016 și a certificatului de Încadrare a copilului într-un grad de handicap nr. 157 /A/02.02.2016, anexa la această hotărâre și pe cale de consecință învederea minorei IEPURE MARIA

CĂTĂLINA, născută la data de 18.04.2007, în gradul de handicap grav; Emiterea unei noi hotărâri și a unui nou certificat potrivit căruia minora să fie încadrată în gradul de handicap grav; obligarea paratei la plata cheltuielilor de judecată pe care subsemnații le vor efectua în prezenta cauză constând în onorariu de avocat și orice alte cheltuieli pe care subsemnații le vor efectua.

În fapt, arată că minora IEPURE MARIA CĂTĂLINA, s-a născut la data de 18.04.2007 și este fiica contestatorilor și prezintă diagnosticul de hipoacuzie neurosenzorială bilaterală, formă profundă, iar încadrarea sa trebuia să se facă în gradul de handicap grav și nu mediu, așa cum s-a procedat.

Hotărârea și certificatul mai sus indicate au fost date cu încălcarea art. 2 alin. 4 din Legea 272/2004, privind protecția și promovarea drepturilor copilului, text de lege care statuează faptul că principiul interesului superior al copilului va prevala în toate demersurile și deciziile care privesc copiii, întreprinse de autoritățile publice și de organismele private autorizate, precum și în cauzele soluționate de instanțele judecătorești.

De asemenea art. 6 literele a și f din legea mai sus indicată asigură și în același timp garantează respectarea și promovarea cu prioritate a interesului superior al copilului și asigurarea unei îngrijiri individualizate și personalizate pentru fiecare copil.

Art. 46 alin 1 și 2 din legea mai sus indicată statuează faptul că:

(1) Copilul are dreptul de a se bucura de cea mai bună stare de sănătate pe care o poate atinge și de a beneficia de serviciile medicale și de recuperare necesare pentru asigurarea realizării efective a acestui drept.

(2) Accesul copilului la servicii medicale și de recuperare, precum și la medicația adecvată stării sale în caz de boală este garantat de către stat, costurile aferente fiind suportate din Fondul național unic de asigurări sociale de sănătate și de la bugetul de stat.

În același timp, art. 49 alin. 1 și 2 din lege statuează:

(1) Copilul cu handicap are dreptul la îngrijire specială, adaptată nevoilor sale.

(2) Copilul cu handicap are dreptul la educație, recuperare, compensare, reabilitare și integrare, adaptate posibilităților proprii, în vederea dezvoltării personalității sale.

Față de considerentele mai sus expuse apreciază faptul că hotărârea nr. 157 din data de 02.02.2016 și certificatul de încadrare a copilului într-un grad de handicap nr. 157 din data de 02.02.2016, anexa la această hotărâre au fost emise cu nesocotirea dispozițiilor legale - Legea 272/2004 și cu Convenția de la New York cu privire la drepturile copilului și regulile standard privind egalizarea șanselor pentru persoanele cu handicap (Rezoluția ONU din 1993), diagnosticul pe care îl prezintă minora fiind aferent gradului de handicap grav și nu mediu așa cum a fost încadrată.

În drept, și-au întemeiat cererea pe dispozițiile art. 2 alin. 3, art. 6 lit. a și f, art. 43 alin. 1, art. 46 alin. 1 din Legea nr. 272/2004 privind protecția și promovarea drepturilor copilului.

Dovada înțelege să o facă cu acte și expertiză medico-legală.

Trecând la soluționarea cauzei, instanța a dispus efectuarea unei expertize medico-legale de către IML Craiova, cu următoarele obiective:

- diagnosticarea minorei Iepure Maria Cătălina și stabilirea afecțiunilor medicale și a deficiențelor funcționale ori mentale de care suferă și a tratamentului pe

care trebuie să îl urmeze, regimul de viață și alimentar ce trebuie urmat pentru a preîntâmpina eventuale crize sau dereglări majore;

- să se stabilească care sunt manifestările de prim-ajutor și riscurile pe care le prezintă minorul bolnav;

- să se evalueze psihologic minora, stabilindu-se dacă în concret, în raport de dezvoltarea psihică coroborată cu afecțiunea pe care o are și de modul de evoluție și tratamentul pe care îl urmează, minorul are un grad de dependență fizică și psihică ridicat față de alte persoane adulte.

- să se stabilească gradul de autonomie, autocontrol al minorei și posibilitatea de autotratare a afecțiunii pe care o prezintă, prin administrarea corectă a tratamentului și alimentației.

- să se stabilească dacă în raport de afecțiunile și deficiențele de care suferă minorul, necesită îngrijire specială și supraveghere permanentă (însoțitor) din partea altei persoane.

- stabilirea gradului de handicap, conform diagnosticului.

La data de 05.05.2016, s-a depus la dosar raportul de expertiză nr. 1061/A1/05.05.2016, întocmit de IML Craiova.

Prin acest raport, s-au stabilit că în urma examinării actelor medicale și medico-legale rezultă că minora Iepure Maria Cătălina, în vârstă de 9 ani, prezintă diagnosticul: "Hipoacuzie neurosenzorială urechea dreaptă. Cofoză stângă. Implant cohlear urechea dreaptă activat pe toate frecvențele, în curs de reglaj. Limbaj verbal expresiv în curs de achiziționare".

Pentru aceste afecțiuni minora necesită supraveghere permanentă și îngrijire din partea unui adult avizat pentru menținerea unui regim de viață corespunzător, necesită deplasări regulate pentru reglarea implantului cohlear, necesită continuarea sesiunilor de logopedie.

Analizând actele și lucrările dosarului, instanța constată că prezenta plângere este întemeiată pentru următoarele considerente:

Conform art. 2 alin. 3 din Legea 272/2004 privind protecția și promovarea drepturilor copilului, prevede că principiul interesului superior al copilului va prevala în toate demersurile și deciziile care privesc copiii, întreprinse de autoritățile publice și de organismele private autorizate, precum și în cauzele soluționate de instanțele judecătorești.

Potrivit art. 6 lit. a) și f) din același act normativ, respectarea și garantarea drepturilor copilului se realizează conform mai multor principii, dintre care sunt de subliniat următoarele: respectarea și promovarea cu prioritate a interesului superior al copilului și asigurarea unei îngrijiri individualizate și personalizate pentru fiecare copil.

De asemenea, în conformitate cu disp. art. 43 alin. 1 din lege, copilul are dreptul de a se bucura de cea mai bună stare de sănătate pe care o poate atinge și de a beneficia de serviciile medicale și de recuperare necesare pentru asigurarea realizării efective a acestui drept.

În aceeași ordine de idei, potrivit art. 46 alin. 1 și 2 din lege, copilul cu handicap are dreptul la îngrijire specială, adaptată nevoilor sale, având dreptul la educație, recuperare, compensare, reabilitare și integrare, adaptate posibilităților proprii, în vederea dezvoltării personalității sale.

Convenția de la New York cu privire la drepturile copilului și Regulile standard privind egalizarea șanselor pentru persoanele cu handicap (Rezoluția ONU din 1993), menționează cu claritate nevoia de participare socială și de egalizare a

șanselor pentru copiii și persoanele cu handicap, ca mijloace de promovare a drepturilor umane.

Măsurile și serviciile de protecție specială, de intervenție și sprijin sunt variate și au ca finalitate, printre altele: reducerea sau minimalizarea unor consecințe invalidante ale afecțiunilor sau bolilor și ameliorarea condițiilor de viață individuală și socială pentru a asigura și a sprijini dezvoltarea maximală a potențialului copilului.

La baza aprecierii severității handicapului (dizabilității) stau, în principal, criteriile generale enunțate în Ordinul MSF 725/2002, printre care și posibilele limitări în activitate și restricții în participarea socială, ca efecte ale bolii sau deficienței.

În orice caz, aplicarea combinată a criteriilor medicale și psihosociale se face diferențiat și adaptat particularităților de vârstă ale copiilor în cauză, iar încadrarea în grade de handicap se face în raport cu intensitatea deficitului funcțional individual și prin corelare cu funcționarea psihosocială corespunzătoare vârstei.

Deci, prezența unei condiții de sănătate (boli, afecțiuni etc.) este o premisă, dar aceasta nu conduce obligatoriu la handicap. Prin urmare, diagnosticul medical în sine nu este ca atare suficient pentru a fundamenta încadrarea într-o categorie de handicap, el trebuie corelat cu evaluarea psihosocială. La evaluarea eventualului handicap, alături de stabilirea gradului de disfuncționalitate a organismului, se vor lua în considerare și factorii de mediu, inclusiv cei familiari, calitatea educației, măsurile luate de familie, posibila neglijare, precum și factorii personali.

În concluzie, la asimilarea pe grade de handicap se va ține seama că nu boala în sine determină severitatea handicapului, ci gradul tulburărilor funcționale determinate de acestea, în raport cu stadiul de evoluție, de complicații în activitatea și participarea socială, de factori personali. Deci, pentru aceeași boală - ca premisă a identificării și încadrării - încadrarea în grade de handicap poate merge de la gradul ușor la gradul grav.

În cauză, se ridică problema de a identifica și stabili severitatea dizabilității, respectiv aceea de a stabili gradul de handicap al copilului: ACCENTUAT sau GRAV, pornind de la regulile enunțate în precedent, dar și de la regula că evaluarea și încadrarea într-un grad de handicap nu este un scop în sine și că acestea trebuie să ducă la creșterea calității vieții copilului, prin îmbunătățirea îngrijirii și intervenții personalizate cu scop recuperator și de facilitare a integrării sociale.

Gradul grav de handicap se poate acorda copiilor care au, în raport cu vârsta, capacitatea de autoservire încă neformată sau pierdută, respectiv au un grad de dependență ridicat fizic și psihic. În această situație autonomia persoanei este foarte scăzută din cauza limitării severe în activitate, ceea ce conduce la restricții multiple în participarea socială a copilului. Drept urmare, copilul necesită îngrijire specială și supraveghere permanentă din partea altei persoane.

Instanța reține că minora Iepure Maria Cătălina este un copil în vârstă de 9 ani, ce a avut probleme de sănătate încă de la vârstă fragedă, fiind diagnosticată cu "Hipoacuzie neurosenzorială urechea dreaptă. Cofoză stângă. Implant cohlear urechea dreaptă activat pe toate frecvențele, în curs de reglaj. Limbaj verbal expresiv în curs de achiziționare".

Pentru aceste afecțiuni minora necesită supraveghere permanentă și îngrijire din partea unui adult avizat pentru menținerea unui regim de viață corespunzător, necesită deplasări regulate pentru reglarea implantului cohlear, necesită continuarea ședințelor de logopedie.

Într-adevăr, potrivit disp. art. alin. 1 lit. a și b din HOTĂRÂREA Nr. 1.437/2004 privind organizarea și metodologia de funcționare a comisiei pentru protecția copilului, Comisia are următoarele atribuții principale: stabilește încadrarea copiilor cu dizabilități într-un grad de handicap și, după caz, orientarea școlară a acestora și reevaluează periodic hotărârile privind măsurile de protecție, precum și încadrarea în grad de handicap.

În vederea exercitării acestor atribuții, serviciul de evaluare complexă din cadrul Direcției întocmește raportul de evaluare complexă și planul de recuperare a copilului cu dizabilități și propune Comisiei încadrarea copilului într-un grad de handicap și orientarea școlară/profesională; aceste propuneri se fac în baza raportului de evaluare complexă și prin aplicarea criteriilor de încadrare într-un grad de handicap, potrivit art. 21 lit. d din același act normativ.

Potrivit art. 22 alin. 1 din HG 1437/2004, Serviciul de evaluare complexă a copilului cuprinde câte un specialist din următoarele categorii profesionale: medic pediatru, psiholog, psihopedagog, asistent social și neuropsihiatru sau, după caz, neurolog pentru copii ori psihiatru pentru copii sau alt specialist, după caz.

Concluziile Raportului de expertiză medico-legală sunt clare și fără echivoc, în sensul că minora în vârstă de 9 ani necesită supraveghere permanentă și îngrijire din partea unui adult avizat pentru menținerea unui regim de viață corespunzător, necesită deplasări regulate pentru reglarea implantului cohlear, necesită continuarea sedințelor de logopedie.

Astfel că - față de multitudinea, ritmul și complexitatea afecțiunilor medicale de care suferă, de monitorizare permanentă, recomandate și expuse în precedent pe care copilul nu le poate realiza singur și care nu sunt specifice vârstei, conducând și la limitări și restricții multiple în participarea socială a acestuia - apar necesare pentru prevenirea și eliminarea riscurilor multiple atât în mediul familial cât și în cel extrafamilial, îngrijirea specială și supravegherea permanentă din partea altei persoane și a familiei. Or, aceste cerințe sunt specifice gradului handicap GRAV, iar nu ACCENTUAT.

Pentru aceleași motive, dar per a contrario, nu se vor primi apărările formulate de intimata pârâtă prin care se solicită menținerea gradului accentuat de handicap.

Acestea sunt considerentele în baza cărora, se va admite contestația, se va anula hotărârea de încadrare într-un grad de handicap nr. 157/02.02.2016 și certificatul de încadrare într-un grad de handicap Accentuat emise Consiliul Județean Dolj - Comisia pentru Protecția Copilului și va fi obligată intimata să emită o nouă hotărâre și a unui nou certificat de încadrare într-un grad de handicap, corespunzător, cu încadrarea minorei în gradul de handicap "grav".

**PENTRU ACESTE MOTIVE,
ÎN NUMELE LEGII
HOTĂRĂȘTE**

Admite contestația formulată de contestatorii Iepure Daniel, CNP 1770706168084 și Iepure Maria Iuliana, CNP 2830102160031, ambii cu domiciliul în Municipiul Calafat, Strada Jiului, numărul 161, jud. Dolj, în contradictoriu cu intimata Comisia pentru Protecția Copilului Dolj, cu sediul în Craiova, str. C-tin Lecca, nr. 32, jud. Dolj.

Anulează hotărârea de încadrare într-un grad de handicap nr. 157/02.02.2016 și certificatul de încadrare într-un grad de handicap Accentuat emise 'Consiliul Județean Dolj - Comisia pentru Protecția Copilului, privind pe minora Iepure Maria Cătălina.

Obligă intimata să emită o nouă hotărâre și certificatul de încadrare în grad de handicap, corespunzător, cu încadrarea minorei în gradul de handicap "grav".

Cu apel în termen de 10 zile de la comunicare, cale de atac care se va depune la Tribunalul Dolj..

Pronunțată în ședința publică de la 05 mai 2016.

**Președinte,
Marioara Georcotină**

**Grefier,
Adrian Barbu**



Conform cu originalul
