

Rezumatul tezei de abilitare **Sergiu Bogdan**

Rezumat. Teza de abilitare prezintă succint 12 teme din Dreptul penal partea specială ce au constituit tot atâtea preocupări de cercetare ale autorului, finalizate în articole, comentarii, studii sau cărți publicate.

Astfel, stabilirea exactă a momentului de la care victima este considerată o persoană în sistemul judiciar penal prezintă o importanță majoră, întrucât permite să se stabilească dacă sunt aplicabile textele de incriminare ale unei infracțiuni contra vieții unei persoane sau, dimpotrivă, textul de incriminare al avortului. La fel, stabilirea momentului morții unei persoane ajută la realizarea unei distincții între o infracțiune contra vieții unei persoane și infracțiunea de profanare de morminte. Soluția pe care am propus-o este ca dreptul la viață să fie protejat din momentul declanșării procesului nașterii, așa cum este în majoritatea sistemelor penale europene, dar legiuitorul a propus o altă abordare a acestei chestiuni. Prin noua abordare s-a rezolvat una din problemele pe care le-am subliniat încă din anul 2006 respectiv nesancționarea agresiunilor din culpă realizate în timpul sarcinii ce produceau efecte asupra copilului după nașterea sa.

A doua temă de cercetare a fost culpa medicală sancționabilă penal, unde am propus câteva soluții practice de delimitare a culpei propriu zise sancționabilă penal de culpa medicală sancționabilă penal. Acest subiect a constituit o preocupare dezvoltată inițial sub forma unui articol ce analiza una dintre primele hotărâri pronunțate după 1989 prin care un medic era sancționat penal pentru comiterea infracțiunii de ucidere din culpă în forma culpei medicale și apoi s-a concretizat și în publicarea cursului de drept penal partea specială.

Obiectul material al furtului și furtul de folosință sunt alte teme de cercetare încă din anul 2002. Încă de atunci am subliniat posibilele soluții și consecințe practice cu privire la incriminarea unor fapte ce nu se pliază perfect pe abordarea tradițională.

Astfel, am cercetat dacă poate fi sustras, ca act material furtului, prin fotocopiere conținutul unor documente sau se poate sustrage informația de pe dischete prin copierea fișierului. În câteva spețe din practica judiciară franceză s-a lansat această dezbateră, dar instanțele au refuzat de principiu a considera ca fiind furt o astfel de faptă. Acolo unde s-a făcut referire la ideea de „sustragere” a informației, s-a adăugat faptul că furtul s-a comis fie prin sustragerea documentului sau dischetei, în cazul copierii unor fișiere. S-a susținut, în doctrina franceză, că nu se poate afirma că jurisprudența franceză a împărtășit opinia conform căreia pot fi obiect al furtului și bunurile incorporale.

Am considerat, aducând argumente suplimentare, ca relevant faptul că bunul, pentru a putea fi obiect material al furtului, trebuie să aibă o minimă valoare economică.

Am propus crearea unor texte noi de incriminare care să cuprinsă în conținutul lor aceste fapte. Soluția aleasă de legiuitor este incriminarea de o manieră nouă a

furtului de folosință ce include în conținutul său și fapte ce anterior erau calificate ca furt sau nu după cum era vorba de telefonie fixă, televiziune prin cablu etc.

O altă temă de cercetare a fost legată de faptul că neexecutarea cu rea credință a unor contracte, atunci când cutumiar furnizorul de serviciu nu putea verifica bonitatea unui clientului și îi furniza acestuia un serviciu, iar apoi clientul refuza plata acelui serviciu. Aceasta a fost o temă de cercetare abordată cu ocazia primei ediții a cursului de drept penal, parte specială, din anul 2006.

Concluzionând, atunci, am propus o intervenție legislativă în sensul incriminării acestor fapte ce nu putea fi calificate nici furt deoarece nu exista o acțiune de ”sustragere” dar nici înșelăciune deoarece autorul acestor fapte nu inducea victima în eroare la momentul încheierii sau executării contractului.

În Noul Cod penal această faptă este incriminată ca abuz în fraudă creditorilor iar prin studiile sau cărțile publicate am încercat să explicităm în detaliu rațiunea incriminării, valoarea socială protejată dar și aspectele ce țin de tipicitatea faptei.

Tema falsului în înscrisuri a fost o altă temă de cercetare și am propus revenirea la abordarea tradițională conceptuală, respectiv la cea conform căreia trebuie definit ce este un înscris, pentru a putea fi obiect al falsificării și mai ales revenirea la faptul că falsitatea unui înscris se analizează folosind teoria intelectuală a falsului.

În teza de abilitare am abordat și tema infrafracțiunilor de serviciu sau, mai ales chestiunea abuzului în serviciu care dintr-un text de incriminare subsecvent a devenit o ”vedetă” a soluțiilor de practică judiciară. La fel ca în vechea reglementare, legiuitorul a optat pentru o sancționare generică a îndeplinirii defectuoase a atribuțiilor de serviciu de către funcționarul public sau persoanele asimilate acestora din perspectiva infrafracțiunilor de serviciu, în conformitate cu art. 308 C pen. Singura condiționare adusă pentru aplicabilitatea normei este aceea ca îndeplinirea defectuoasă a atribuțiilor de serviciu să cauzeze o lezare a intereselor legitime ale unei persoane.

Din punctul nostru de vedere, o asemenea incriminare pune serioase probleme de compatibilitate cu principiul ofensivității dreptului penal, putându-se ajunge ca inclusiv scenariul „derizorii” de încălcare a atribuțiilor de serviciu să intre sub incidența legii penale. Lărghețea textului devine și mai evidentă dacă luăm în calcul extinderea prevăzută de art. 308 C pen.

Tema infrafracțiunii de conflict de interese a constituit o preocupare de la chiar debutul acestei infrafracțiuni în legislația română (anul 2006) și de atunci am subliniat aspectele pozitive ale textului dar și riscurile intervenției unui asemenea text de incriminare. Din păcate în Noul cod penal aceste riscuri au fost amplificate prin decizia surprinzătoare a legiuitorului penal de a extinde incriminarea și la conflictul de interese în mediul privat de o manieră generală.

Tema infrafracțiunilor de corupția a fost un alt subiect cercetat și au fost analizate noutățile aduse de Noul cod penal în această materie.

Infrafracțiunile ce țin de înfăptuirea justiției au constituit, de asemenea, o temă de cercetare. Am considerat că textul de incriminare de la mărturie mincinoasă este unul inefficient cu privire la multitudinea de situații în care martori sau experți declară

lucruri neadevărate și nu suportă consecințe penale. Am analizat aplicarea textului de la favorizare și tăinuire, relația dintre cele două fapte și raportarea acestor infracțiuni la alte texte de incriminare.

Am salutat revenirea în legislația penală română la incriminarea faptelor de asistență sau reprezentare neloială. Prin lucrarea publicată despre acest subiect am încercat să stabilim modul de aplicarea în practică a acestui text, arătând plusurile dar și cu minusurile sale.

În a doua secțiune, am prezentat succint și sintetic planurile de evoluție și dezvoltare a propriei cariere profesionale, științifice și academice, respectiv direcții de cercetare/predare/aplicații practice și moduri probabile de acțiune pentru punerea în practică a acestora.

Abstract. The present thesis contains a concise presentation regarding 12 (twelve) essential topics in the field of Criminal Law Special Part which were the object of legal research for the author.

The need to determine the precise moment when the victim is considered a person in the criminal justice system is of great importance, as it allows to establish if the applicable offense is one against a person's life or, conversely, the one regarding abortion. Likewise the timing of death of a particular individual helps in creating a distinction between an offense against a person's life and the offense of desecration of graves. The solution proposed by the author in order to settle this legal debate is that the right to life is protected from the moment when the process of birth begins. Even if such a solution is embraced in most of the European criminal justice systems, the national legislator had a different approach regarding this issue. This new approach solves one of the issues that were outlined by the author since 2006, namely the non-sanctioning of an act of aggression during pregnancy that produced an effect on the child after the moment of his birth (Article 202 para. 2 Crim. Code).

The second legal research topic was medical negligence under criminal law. Regarding this issue, the author proposed some practical solutions in order to distinguish between medical malpractice and medical misconduct punishable under criminal law. This topic has been originally approached in the form of an article analyzing one of the first judgments since 1989 in which a doctor was punished for causing the death of a person in the form of medical negligence.

The material object of theft and theft of use were topics of research since 2002 and since then the author has emphasized possible solutions and practical consequences concerning the criminalization of different acts that are in a mismatch with the traditional approach.

The author researched if the content of documents or computers data can be appropriated in accordance to the constituent elements of theft. This debate was initiated in the French criminal jurisprudence, where the courts refused to apply this offense in such a context. Where was referred to the idea of "appropriation" of information it was concluded that the material object of theft was the physical document or the diskette from which the computer data was copied. The French legal

literature argued the fact that it cannot be asserted that the French jurisprudence shares the view according to which the object of theft covers also intangible goods.

Likewise, the author considered relevant the fact that the stolen good, in order to be regarded as the material object of theft must have a minimal economic value.

In this context the author emphasized the need of new offences whose constituent elements could apply to the above examples. The approach of the national legislator was to criminalize in a new way the theft of use in order to cover theft of service regarding fixed telephony, cable TV etc.

Another research topic was related to the fact that the bad faith regarding the failure to execute a contract when it is customary that the service provider cannot verify the credit worthiness of the client. Such a situation which the service is being offered and the client refuses to pay was a research topic since the first edition of the Criminal Law – Special Part law book manual in 2006.

We concluded then that such acts must be criminalized. In the new Criminal Code this is done through the offense of defrauding creditors. By the means of the published books and articles the author attempted to offer a detailed analysis regarding the reason for making such a behavior criminal, the protected social good of the defrauding creditors offense and also the constituting elements of the crime.

Regarding the topic of forging documents the author proposed a return to the traditional conceptual approach, i.e. what is a document as an object of forgery and especially that the falsity element is analyzed based on the intellectual theory of forgery.

The conflict of interest has been a concern from the very start of its debut in the Romanian criminal system and since then the author emphasized the positive aspects of the offense and the risks surrounding it. Unfortunately in the new Criminal Code these risks were neglected in the sense that the conflict of interest was expanded also in the private sector in a general manner.

Offences regarding corruption were also a subject of research for the author, as they were analyzed from the perspective of the new legal framework established by the new Criminal Code.

Offences related to the administration of justice were another subject of research. The author stated that perjury is ineffective in those situations in which witnesses or experts give a false testimony without the risk of being criminally liable. The author also analyzed the concealment of goods and its relationship with other offences. Likewise, it was welcomed the return of the Romanian Criminal Law to the criminalization of disloyal legal assistance and representation.

In the second section, the author presented a summary of the development plans regarding the professional, scientific and academic or research / teaching directions and practical applications to implement them.