

ROMÂNIA
JUDEȚUL ALBA
COMUNA CRICĂU
PRIMAR

PROIECT DE HOTĂRÂRE NR. 63/25.07.2023

**privind mandatarea unui avocat în vederea depunerii apelului și reprezentării în instanță în
Dosarul nr. 2862/107/2021 înregistrat la Tribunalul Alba, Secția I Civilă**

Având în vedere: Referatul de aprobare nr.3812/25.07.2023 privind mandatarea unui avocat în vederea depunerii apelului și reprezentării în instanță în Dosarul nr. 2862/107/2021 înregistrat la Tribunalul Alba, Secția I Civilă;

- Sentința Civilă nr. 2063/06.10.2022 a Tribunalului Alba, Secția I Civilă, înregistrată la Comuna Cricău cu nr. 3751/24.07.2023,

Ținând cont de prevederile:

- art. 109 din OUG nr. 57/2019, Codul Administrativ cu modificările și completările ulterioare,

- Legii nr. 52/2003 *privind transparența decizională în administrația publică, republicată, cu modificările și completările ulterioare*

-Art. I alin.2 din OUG nr. 26 din 6 iunie 2012 privind unele măsuri de reducere a cheltuielilor publice și întărirea disciplinei financiare și de modificare și completare a unor acte normative

-Legea nr. 368//2022 Legea bugetului de stat pe anul 2023;

-Art 14 din Legea nr 273/2006 privind Finanțele publice locale;

-prevederile Noului Cod de Procedură Civilă

În temeiul art. 136 alin. 8) *art. 129, art. 196 alin. 1 lit. a din O.U.G. nr. 57/2019 privind Codul administrativ, cu modificările și completările ulterioare,*

Primarul Comunei Cricău, Todericiu Aurel-Florin, propun spre aprobare prezenta :

HOTĂRÂRE:

ART.1. Se aprobă mandatarea unui avocat în vederea depunerii apelului și reprezentării în instanță în Dosarul nr. 2862/107/2021 a Tribunalului Alba, Secția I Civilă, Sentința Civilă nr.2063/2022 emisă de Tribunalului Alba, Secția I Civilă.

ART.2. Se împuternicește domnul Todericiu Aurel-Florin primar al Comunei Cricău, să semneze contractul de reprezentare juridică.

ART.3. Plata onorariului se va asigura din bugetul local al comunei Cricău, jud. Alba.

ART.4.Prezenta poate fi contestată potrivit Legii 554/2004, privind contenciosul administrativ, cu modificările și completările ulterioare.

ART.5. Prezenta se comunică: Instituției Prefectului, primar, dosar ședință, celor în cauză și populației prin afișaj.

Inițiator,
PRIMAR
Todericiu Aurel-Florin



Avizat,
SECRETAR GENERAL UAT
Aldea Maria-Lorelai



ROMÂNIA
TRIBUNALUL ALBA
PIATA IULIU MANIU NR.24
ALBA IULIA
SECȚIA I CIVILĂ

ROMÂNIA - JUDEȚUL ALBA		
COMUNA CRICĂU		
NR.	3751	
Anul	2023	luna 07 ziua 24

Avocat
24.07.2023
[Signature]

Destinatar:
UAT COMUNA CRICĂU
CRICĂU, nr. 58, județul ALBA

DOSARUL NR. 2862/107/2021**

Materia: Litigii de muncă

Stadiul procesual al dosarului: Fond

Obiectul dosarului: anulare act DISPOZIȚIA NR.
60/2021

Complet: c14 Im

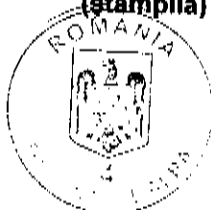
COMUNICARE HOTARÂRE CIVILĂ

NR. 2063/2022 DIN DATA DE 06 Octombrie 2022

Stimată doamnă/Stimate domn,

vă comunicăm, alăturat, copia hotărârii civile nr. 2063/2022, pronunțată la data de 06 Octombrie 2022, de către TRIBUNALUL ALBA SECȚIA I CIVILĂ.

PARAFA ȘEFULUI INSTANȚEI
(stampila)



GRĂFIER,

[Signature]

P.C. 18.07.2023 11:35 - 11.07.2023 11:35

R O M Â N I A

TRIBUNALUL ALBA
SECȚIA I CIVILĂ

SENTINȚA CIVILĂ Nr. 2063/2022

Sedința publică de la 06 Octombrie 2022

Completul compus din:

PREȘEDINTE GIANINA CRISTINELA MUNTEAN

Asistent judiciar SEBASTIAN NAȘCU

Asistent judiciar ADRIANA GETA OȘAN

Grefier IOANA MARIA GIURGIU

Pe rol se află judecarea cauzei Litigii de muncă privind pe reclamanta [REDACTAT] în contradictoriu cu pârâții U.A.T. COMUNA CRICĂU și PRIMARUL COMUNEI CRICĂU, având ca obiect anulare act DISPOZIȚIA NR. 60/2021.

La data de 06.10.2022 pârâții au depus la dosar concluzii scrise.

Mersul dezbaterilor și concluziile părților au fost consemnate în încheierea de ședință din data de 21.09.2022, când din lipsă de timp pentru deliberare, instanța a amânat pronunțarea la data de 06.10.2022. Încheierea de amânare a pronunțării face parte integrantă din prezenta sentință.

TRIBUNALUL
Asupra cauzei de față

Prin cererea înregistrată pe rolul Tribunalului Alba – Secția I Civilă la data de 10.08.2021 sub nr. 2862/107/2021 reclamanta [REDACTAT] în contradictoriu cu pârâții UAT Comuna Cricău și Primarul Comunei Cricău a solicitat instanței ca prin hotărârea ce va pronunța să dispună:

- Anularea în parte a Dispoziției nr. 60/2021 emise de pârâțul Primarul Comunei Cricău, și să se dispună obligarea pârâților la angajarea reclamantei în funcția de asistent personal începând cu data de 08.02.2021;
- Obligarca pârâților la plata în favoarea reclamantei a drepturilor salariale începând cu data de 08.02.2021 precum și a dobânzii legale aferente;
- Obligarca pârâților la plata cheltuielilor de judecată

Motivarea cererii.

La data de 27.01.2021, s-a eliberat numitului [REDACTAT] certificatul de încadrare în grad de handicap cu mențiunea „grav cu asistent personal.” Urmare acestui fapt, la data de 08.02.2021, acesta a formulat o cerere adresată Consiliului Local al Comunei Cricău, solicitând angajarea reclamantei în calitate de asistent personal, cerere la care a anexat și o copie după certificatul de handicap.

La data de 08.03.2021, pârâțul i-a comunicat un răspuns în care a menționat că în Organigrama și Statul de funcții al Comunei Cricău este prevăzut un număr de 10 posturi de asistenți personali ai persoanelor cu handicap grav și acestea sunt ocupate în totalitate, iar pe lângă acestea mai sunt un număr de 26 de persoane care posedă un certificat de handicap grav fără a avea asistenți personali. Prin urmare, pârâțul precizează că nu mai este în măsură să suplimenteze numărul de posturi în vederea acordării unui asistent personal în favoarea numitului [REDACTAT]

Având în vedere răspunsul comunicat de pârât, numitul [REDACTAT] s-a adresat instituției Avocatului Poporului, în care a adus la cunoștință situația susmenționată și sesizând eventuale încălcări ale dispozițiilor legale în vigoare.

TRIBUNALUL ALBA
PENTRU
CONFORMITATE

Urmare acestei sesizări, instituția Avocatului Poporului a adresat recomandarea nr. 54/09.04.2021 pârâtului, prin care i se pune în vedere să ia toate măsurile legale care se impun în vederea respectării și acordării drepturilor prevăzute de lege numitului Suci Nicolae.

Efectul acestei sesizări a fost că la data de 03.06.2021, pârâtul a comunicat adresa nr. 2137/2021 în care se aduce la cunoștință numitului [REDACTED] că s-a suplimentat organigrama și statul de funcții cu posturi de asistenți personali.

Iar la data de 24.06.2021 pârâtul a emis Dispoziția nr. 60/2021, în care, la art. 1 se dispun următoarele: „se aprobă angajarea începând cu data de 01.07.2021, pe perioadă nedeterminată a doamnei [REDACTED] încadrată în funcția de asistent personal...”

Astfel, deși pârâtul a dat curs, în cele din urmă solicitărilor repetate de angajare, nu a înțeles să dispună încheierea contractului de muncă începând cu data la care numitul [REDACTED] a formulat cererea, adică 08.02.2021, ci doar începând din data de 01.07.2021, deși i s-a solicitat acest lucru atât prin cererea din data de 08.02.2021, cât și prin cea din data de 07.06.2021.

Or, potrivit dispozițiilor art.40 alin.1 din Legea nr. 448/2006, privind protecția și promovarea drepturilor persoanelor cu handicap „autoritățile administrației publice locale au obligația să prevadă în bugetul local sumele necesare din care se suportă salarizarea, precum și celelalte drepturi cuvenite asistentului personal, potrivit legii.”, iar la art. 44 lit. a) se arată că primăriile în a căror rază teritorială își are domiciliul sau reședința persoana cu handicap grav au „obligația de a angaja și salariza asistentul personal al persoanei cu handicap grav, în condițiile legii”, iar termenul pentru încheierea contractului individual de muncă al asistentului personal, prevăzut de art. 39 alin. 1 este de „maximum 30 de zile de la data înregistrării cererii”, aceasta nefiind o opțiune, ci o obligație ce incumbă pârâtului.

În caz contrar, art. 100 indice 1 din Legea nr. 448/2006 stipulează că nerespectarea acestor prevederi sus-menționate a), constituie contravenție și se sancționează cu amendă de la 500 lei la 2000 lei.

Având în vedere că numitul s-a adresat cu o cerere în sensul acordării asistentului personal încă din data de 08.02.2021, susțin că pârâtul avea obligația legală să dea curs la acel moment solicitării și prin urmare să emită dispoziția prin care se încheie contractul de muncă începând cu acea dată, modul în care pârâtul a înțeles să emită dispoziția prin care a aprobat angajarea subsemnatei fiind de natură a-mi crea un prejudiciu prin lipsirea subsemnatei de efectele existenței unui contract individual de muncă începând cu data de 08.02.2021 și fiind contrar prevederilor legale menționate anterior, astfel că, pentru repararea prejudiciului cauzat se impune ca pârâtii să fie obligați pe cale judecătorească să se conformeze dispozițiilor legale respective.

În drept, reclamanta a invocat disp. Legii 53/2003 și ale Legii nr. 448/2006.

În probațiune, reclamanta a solicitat încuviințarea probei cu înscrisurile anexate.

În drept, reclamanta a invocat dispozițiile Legii 53/2003 și ale Legii nr. 448/2006.

Pârâtii prin **întâmpinare** (f 38) au solicitat respingerea acțiunii și obligarea reclamantei la cheltuieli de judecată, pentru următoarele motive.

Motivele invocate de reclamanta nu se încadrează în cauzele de nulitate prevăzute de Codul muncii privind raportul de muncă.

Reclamanta solicita prin primul petit anularea în parte a Dispoziției nr. 60/2021 emisă de către Primarul Comunei Cricău .

Conform Dispoziției nr. 60/2021 - art. 2 - aceasta poate să fie atacată potrivit prevederilor Legii contenciosului administrativ nr. 554/2004.

Decizia este emisă în temeiul disp. art. 196 alin. 1, lit. b) din Codul administrativ - text care face referire la actul administrativ individual.

Dispoziția de aprobare a angajării are caracterul unui act administrativ.

Reclamanta nu a urmat procedura prevăzută de disp. Legii 554/2004 care atrage competența de soluționare a secției de contencios administrativ și fiscal a Tribunalului Alba.

Doar raportul de muncă reprezentat de contractul de muncă încheiat între reclamantă și Primăria Comunei Cricău prin Primar, înregistrat sub nr. 27771/2021 în Registrul general de evidență a salariaților este supus dispozițiilor Codului Muncii în ceea ce privește încheierea, executarea, modificarea și încetarea.

TRIBUNALUL ALBA
PENTRU
CONFORMITATE

Pârâții au invocat excepția lipsei procedurii prealabile și excepția tardivității.

În speța acțiunea a fost înregistrată la instanță în data de 10.08.2021.

Reclamanta nu a urmat procedura prealabilă prevăzută de disp. art.7 alin. (1) din Legea nr. 554/2004, context în care acțiunea nu este admisibilă.

Reclamanta nu a urmat procedura prevăzută de disp. art. 556 din Codul administrativ, conform căruia soluționarea contestațiilor în legătură cu stabilirea unor drepturi care se acordă, în condițiile legii, personalului contractual este de competența ordonatorilor de credite.

(2) Contestația poate fi depusă în termen de 15 zile lucrătoare de la data luării la cunoștință a actului administrativ de stabilire, modificare ori comunicare a refuzului de acordare a drepturilor în cauză, la sediul ordonatorului de credite.

(3) Ordonatorii de credite vor soluționa contestațiile în termen de 10 zile lucrătoare.

(4) Împotriva măsurilor dispuse potrivit prevederilor alin. (1) persoana nemulțumită se poate adresa instanței de contencios administrativ sau, după caz, instanței judecătorești competente potrivit legii, în termen de 30 de zile calendaristice de la data comunicării soluționării contestației în scris.

În speța, dispoziția contestată a aprobat angajarea reclamantei, ulterior fiind încheiat contractul individual de muncă.

Reclamanta nu a solicitat și modificarea contractului de muncă aspect care conduce la inadmisibilitatea acțiunii.

Contractul de muncă a fost încheiat și înregistrat în Registrul general de evidență a salariaților sub nr. 2771/2021 astfel ca nu este admisibilă cererea reclamantei în contextul în care există un contract de muncă valabil încheiat și în derulare cu privire la care nu s-a solicitat modificarea acestuia.

Pe fond, pârâții susțin că acțiunea este nefondată.

Reclamanta nu a urmat procedura administrativă privind contestarea refuzului de suplimentare a organigramei și a Statului de funcții al Comunei Cricău.

Reclamanta nu a contestat H.C.L. nr. 28/2021 emisă de către Consiliul Local Cricău privind suplimentarea posturilor de asistent personal. În acest context H.C.L. nr. 28/2021 a intrat în circuitul civil, a produs efecte juridice. Încheierea contractului de muncă nefiind posibilă decât în urma suplimentării posturilor de asistent personal.

Prin H.C.L. nr. 28/2021, emisă de Consiliul local al Comunei Cricău a fost aprobată modificarea Organigramei și a Statului de funcții al aparatului de specialitate al primarului Comunei Cricău, conform Anexelor nr. sunt parte integrantă a hotărârii menționate și, care prin RAPORTUL DE SPECIALITATE emis de către Comuna Cricău sub nr. 2142/2021 privind aprobarea modificării Organigramei și a Statului de funcții al aparatului de specialitate al primarului Comunei Cricău s-a reținut:

Având în vedere prevederile Legii 448/2006 privind protecția și promovarea drepturilor persoanelor cu handicap și prevederile HGR 268/2007 pentru aprobarea Normelor Metodologice de aplicare a prevederilor Legii nr. 448/2006, cât și prevederile art. 5 alin. (1), art. 6 alin. (2) din HGR nr. 427/2001 pentru aprobarea Normelor Metodologice privind condițiile de încadrare, drepturile și obligațiile asistentului personal al persoanei cu handicap, consiliul local aprobă numărul asistenților personali.

Cheltuielile privind plata asistenților personali se realizează în baza prevederilor art. 5 alin. (3) din Legea bugetului de stat pe anul 2021, sume defalcate din taxa pe valoare adăugată pentru finanțarea cheltuielilor descentralizate la nivelul comunelor, sunt destinate finanțării drepturilor asistenților personali ai persoanelor cu handicap grav acordate în baza prevederilor art. 42 alin. (4) din Legea nr. 448/2006 privind protecția și promovarea drepturilor persoanelor cu handicap, în limita prevăzută la art. 20 alin. (2) din Ordonanța de urgență nr. 103/2014. Astfel, plata asistenților personali se realizează în procent de 90% de la bugetul statului și 10% din bugetul local.

Deoarece în Organigramă și Statul de funcții la nivelul comunei Cricău erau prevăzute 10 posturi de asistenți personali pentru ca sumele prevăzute în buget nu puteau susține un procent pentru un număr mai mare de posturi, se impune suplimentarea unui nr. de 10 posturi de asistenți personali ai persoanelor cu handicap.

TRIBUNALUL ALBA
PENTRU
CONFORMITATE

Față de cele prezentate mai sus, a fost propusă primarului Comunei Cricău inițierea unui proiect de hotărâre, solicitându-se supunerea lui spre dezbateră consiliului local.

În acest context doar după aprobarea prin H.C.L. nr. 28/2021 a modificării Organigramei și a Statului de Funcții al aparatului de specialitate al primarului Comunei Cricău și respectiv după suplimentarea posturilor de asistent personal a fost posibilă angajarea reclamantei.

Primarul Comunei Cricău nu avea posibilitatea emiterii unei dispoziții în sensul solicitat decât după aprobarea de către Consiliul Local al Comunei Cricău a suplimentării numărului de posturi de asistent personal.

În luna februarie 2021 nu existau în organigramă și statul de funcții al Primăriei Cricău posturi libere de asistent personal context în care nu se putea emite o dispoziție în sensul solicitat de către reclamanta.

La data de 08.03.2021 pârâtele au emis adresa nr. 524/2021 prin care dl [REDACTAT] a fost înștiințat că cele 10 posturi de asistent personal existente în organigrama și statul de funcții sunt ocupate cu precizarea că mai sunt 26 de persoane care posedă un certificat de handicap grav cu asistent personal dar nemaifiind posturi beneficiază de indemnizații de handicap grav.

S-a făcut de asemenea precizarea că la proiectul de buget pe anul 2021 s-a suplimentat numărul de asistenți personali dar AJFP Alba a venit cu precizări astfel încât numărul asistenților personali să rămână cel aferent anului 2020.

Conform adresei nr. 2137/2021 emisă de către UAT Cricău - dl [REDACTAT] a fost înștiințat că s-a suplimentat organigrama și statul de funcții cu posturi de asistent personal fiind comunicată hotărârea consiliului local Agenției Județene a Finanțelor Publice Alba în vederea obținerii fondurilor necesare.

În speța reclamanta a formulat doar la data de 07.06.2021 cerere privind încadrarea în muncă pe postul de asistent personal al dl [REDACTAT] anexând prima dată acordul direcției generale de asistență socială și protecția copilului, exprimat în scris, referitor la opțiunea, adulților cu handicap grav, obligatoriu conform disp. art. 25 din MG 268/2007.

Cu privire la cererea nr. 524/08.02.202C înregistrată la Primăria Comunei Cricău, solicitarea pentru angajarea asistentului personal s-a făcut către Consiliul Local al Comunei Cricău, autoritate legislativă care aprobă prin hotărâre organigrama și statul de funcții, iar autoritatea care aprobă angajarea asistentului personal este Unitatea Administrativ Teritorială Cricău, reprezentată de primar, drept urmare drepturile bănești cuvenite vor fi acordate începând cu data de 01.07.2021 conform contractului de muncă menționat.

Conform art.5 alin. 1-3 din Normele Metodologice aprobate prin H.G.nr.427/2001 stipulează că se încheie contractul individual de muncă al asistentului personal cu primarul localității de domiciliu a persoanei cu grav, pe baza hotărârii consiliului local.

În absența unei hotărâri emise de către Consiliul Local, Primarul Comunei Cricău respectiv UAT Cricău nu avea posibilitatea legală de a încheia contractul de muncă în modalitatea solicitată de către reclamantă.

Prin Adresa nr. 3047/2021 emisă de către Comuna Cricău, urmare a sesizării nr. 3047/09.07.2021, înregistrată de către numitul [REDACTAT] au fost comunicate următoarele:

În urma controlului efectuat de inspectorii AJPIS Alba sunt dispuse următoarele măsuri:

1. Persoana cu atribuții de asistență socială va efectua Ancheta socială în vederea angajării ca asistent personal a d-nei [REDACTAT] pentru persoana cu handicap grav Suciu Nicolae în urma cererii depuse de acesta și înregistrată la Comuna Cricău în luna iunie cu nr. 2533/7.06.2021.

2. Prin dispoziția nr. 60/24.06.2021 a fost încadrată dna [REDACTAT] pe postul de asistent personal al persoanei cu handicap grav dl. [REDACTAT], începând cu luna următoare depunerii cererii, respectiv, iulie 2021.

Dacă în documentele analizate s-ar fi identificat încălcări ale Legii nr. 448/2006, acestea ar fi fost menționate în dispozițiile procesului-verbal de control, prin urmare singurele măsuri dispuse sunt cele de la punctul 1 și 2.

Adresele depuse de numitul [REDACTAT] pre dezbateră consiliului local au fost analizate și s-a comunicat rezultatul dezbaterilor în ordinea cronologică așa cum rezultă din numerele de

înregistrare de pe documentele care au fost comunicate în termenele prevăzute de lege. În urma acestora s-a modificat organigrama și statul de funcții al aparatului de specialitate al primarului.

Conform procesului verbal de control nr. 56/11.06.2021 emis de către AJPIS au fost menționate următoarele aspecte importante în soluționarea cauzei, respectiv:

- la cererea nr. 524/08.02.2021 nu se afla atașată cererea aprobată de către DGASPC Alba cu opțiunea privind acordarea dreptului la asistent personal, iar solicitarea pentru angajarea asistentului personal s-a făcut către Consiliul Local al Comunei Cricău, autoritate legislativă care aproba prin hotărâre organigrama și statul de funcții, iar autoritatea care aproba angajarea este UAT Cricău.
- cererea trebuia adresată Primăriei și nu Consiliului Local de către dna [REDACTAT] și nu de către dl [REDACTAT]
- Consiliul local prin hotărâre aproba suplimentarea de posturi iar primăria prin compartimentul de specialitate în baza cererii și a documentelor depuse de către dna [REDACTAT] dă aviz favorabil sau nu de angajare
- Numita [REDACTAT] solicită prin cererea nr. 2533/07.06.2021 angajarea ca asistent personal, solicitările anterioare fiind formulate de către dl [REDACTAT] astfel că va fi luată în calcul în vederea angajării cererea depusă de către dna [REDACTAT]

În acest context, având în vedere data solicitării de către reclamanta a încadrării în calitate de asistent personal și data depunerii întregii documentații în acest sens - drepturile salariale au fost în mod corect acordate.

Prin **Sentința civilă nr. 114/02.02.2022 pronunțată de Tribunalul Alba – Secția I Civilă** a fost admisă excepția de necompetență funcțională a acestei secții și s-a dispus declinarea competenței la Secția a II – a Civilă de Contencios Administrativ, Fiscal și de Insolvență, din cadrul Tribunalului Alba.

Prin **Sentința civilă nr. 306/CAF/2022 pronunțată de Tribunalul Alba - Secția a II a Civilă de Contencios Administrativ, Fiscal și de Insolvență** a fost admisă excepția de necompetență funcțională a acestei secții și s-a dispus declinarea competenței la Secția a I – a Civilă din cadrul Tribunalului Alba.

Prin **Sentința civilă nr. 168/2022 pronunțată de Curtea de Apel Alba Iulia** a fost soluționat conflictul de competență ivit între Secția I Civilă și Secția a II -a Civilă din cadrul Tribunalului Alba, fiind stabilită competența în favoarea Secției I Civilă.

Dosarul a fost reînregistrat pe rolul Tribunalului Alba – Secția I Civilă la data de 18.08.2022 sub număr versionat 2862/107/2021**.

La termenul de judecată din data de 21.09.2022, reclamanta prin reprezentant convențional a declarat că nu mai susține excepția tardivității și excepția lipsei procedurii prealabile întemeiate pe prevederile Legii nr. 554/2004 ci doar excepția lipsei procedurii prealabile fundamentate pe disp. art. 556 din Codul administrativ (f 19).

Cu privire la excepția lipsei procedurii prealabile invocate de către părți în temeiul disp. art. 556 din Codul administrativ, instanța s-a pronunțat la termenul de judecată din data de 21.09.2022, în sensul respingerii acesteia (f 19 verso).

Analizând actele și lucrările de la dosar, instanța reține următoarele.

Prin Dispoziția nr. 60/24.06.2021 emisă de PRIMARUL COMUNEI CRICĂU s-a aprobat angajarea reclamantei, începând cu data de 1.07.2021, pe perioadă nedeterminată, în funcția de asistent personal pentru [REDACTAT] – persoană cu handicap grav, gradația 5, cu un salariu lunar în cuantum de [REDACTAT] (f 17 vol. I).

În cuprinsul dispoziției s-a menționat că la emiterca acesteia au fost avute în vedere următoarele: cererea nr. 2532/07.06.2021 formulată de reclamantă, certificatul de încadrare în grad de handicap a adultului [REDACTAT] cu nr. 413/27.01.2021.

În drept, au fost menționate următoarele prevederi legale: art.7 alin.1 din O.U.G. nr. 91/2017, art. 164 alin.1 din Legea nr. 53/2003, H.G. nr. 953/13.12.2019, H.G. nr. 427/2001, Legea nr. 448/2006, H.G. nr. 68/20007, art. 155 alin.1 lit. e) și art.196 alin.1 lit. b) din O.U.G. nr. 57/2019.

TRIBUNALUL ALBA
PENTRU
CONFORMITATE

Ca urmare a dispoziției mai sus menționate a fost încheiat contractul individual de muncă din data de 1.07.2021, între Primăria Comunei Cricău în calitate de angajator și reclamantă în calitate de salariat. (f 18).

Pentru considerentele ce vor fi mai jos expuse, prezenta cerere este neîntemeiată.

Reclamanta a formulat cererea de chemare în judecată în nume propriu, susținând că este îndreptățită să fie angajată asistent personal al numitului [REDACTAT] (soțul său) începând cu data de 08.02.2021 – dată la care acesta a formulat cerere către Consiliul Local al Comunei Cricău prin care a solicitat angajarea sa ca asistent personal.

În acest sens, instanța reține că reclamanta nu are un drept propriu, de a fi angajată ca asistent personal al soțului său.

Potrivit disp. art. 35 alin.1 din Legea nr. 448/2006, dreptul la asistent personal aparține numitului [REDACTAT], fiind stabilit prin Certificatul de încadrare în grad de handicap nr. 413/27.01.2021 (f 5 vol. I).

Potrivit disp. art. 37 alin.1 din Legea nr. 448/2006, asistentul personal beneficiază de salariu și de celelalte drepturi prevăzute în acest text de lege, doar *pe perioada îngrijirii și protecției persoanei cu handicap grav, pe baza contractului individual de muncă, asistentul personal are următoarele drepturi (...).*

Dreptul reclamantei de a fi remunerată pentru serviciile prestate ca asistent personal, este unul subsecvent și derivă din dreptul persoanei cu handicap de a beneficia de ajutorul acesteia.

Dispoziția nr.60/24.06.2021 nu a fost emisă în favoarea reclamantei, ci în favoarea numitului [REDACTAT] în vederea executării obligației pe care autoritatea locală o are în baza art. 44 lit. a) din Legea nr. 448/2006.

Reclamanta nu ar putea să pretindă mai multe drepturi decât persoana cu handicap îndreptățită la acordarea unui asistent personal și nici remunerația cuvenită unui asistent personal pentru altă perioadă decât aceea în care a avut încheiat contractul individual de muncă cu autoritatea locală competentă.

Anularea dispoziției și obligarea autorității locale să încheie contractul individual de muncă, începând cu data de 08.02.2021, ar însemna să i se recunoască reclamantei dreptul de a beneficia retroactiv de remunerația prevăzută de lege pentru asistentul personal, deși nu a prestat servicii în acest sens, ceea ce este inadmisibil.

Întrucât, dreptul la asistent personal aparține persoanei cu handicap, respectiv numitului [REDACTAT] care a și formulat cererea din data de 08.02.2021, acesta ca urmare a răspunsului comunicat de Primarul Comunei Cricău la data de 08.03.2021, putea și trebuia să se adreseze instanței de contencios administrativ în conformitate cu disp. art. 8 alin.1 din Legea nr. 554/2004, pentru a contesta refuzul nejustificat de soluționare al cererii sale, refuz care este asimilat actului administrativ potrivit disp. art. 2 alin. 2 din acest act normativ.

Motivele invocate de către reclamantă prin cererea de chemare în judecată vizează tocmai refuzul autorității de a soluționa cererea soțului său privind acordarea unui asistent personal, astfel că nu pot fi analizate de către instanța civilă de drept comun, acestea trebuind invocate pe calca acțiunii în contencios administrativ.

Correspondența purtată de reclamantă și de soțul său cu Avocatul Poporului, este lipsită de orice relevanță, atâta timp cât persoana cu handicap îndreptățită la acordarea asistentului personal, nu s-a adresat instanței de contencios administrativ în termenul prevăzut de art.11 alin.1 lit. b) din Legea nr. 554/2004.

Din cuprinsul Dispoziției nr. 60/24.06.2021 rezultă foarte clar că aceasta a fost emisă ca urmare a cererii formulate de reclamantă la data de 07.06.2021 (f 14) și nu ca urmare a cererii formulate de soțul său la data de 08.02.2021.

Având în vedere considerentele expuse, instanța va respinge ca neîntemeiată cererea formulată de reclamantă.

Conform disp. art. 453 alin.1 din Codul de procedură civilă:

(1)Partea care pierde procesul va fi obligată, la cererea părții care a câștigat, să îi plătească acesteia cheltuieli de judecată.

RECEPUTĂ DE
PENTRU
CONFORMITATE

Deși au solicitat obligarea apelantei la plata cheltuielilor de judecată, pârâții nu au depus dovada efectuării acestora în prezentul dosar.

Potrivit jurisprudenței constante a Curții Europene a Drepturilor Omului, cheltuielile de judecată urmează a fi recuperate de partea care a câștigat procesul, numai în măsura în care constituie cheltuieli necesare, care au fost în mod real făcute și în limita unui quantum rezonabil.

Ordinul de plată depus la dosar (f 17 vol. III) de către pârâți nu poate fi luat în considerare, întrucât în cuprinsul acestuia nu a fost indicat nici numărul contractului de asistență juridică și nici numărul dosarului în care au fost prestate serviciile juridice de către doamna avocat Băcilă Buescu Geanina, astfel că nu se poate stabili o legătură cu prezentul dosar.

În aceste condiții, acel ordin de plată nu reprezintă un înscris doveditor al cheltuielilor de judecată efectuate de către intimati în prezentul dosar, motiv pentru care va fi respinsă cererea pârâților privind obligarea reclamantei la cheltuieli de judecată.

PENTRU ACESTE MOTIVE
ÎN NUMELE LEGII
HOTĂRĂȘTE

Respinge cererea formulată de reclamanta [REDACTED] domiciliată în Cricău, [REDACTED] jud. Alba, în contradictoriu cu pârâții U.A.T. COMUNA CRICĂU și PRIMARUL COMUNEI CRICĂU, ambii cu sediul în Cricău, nr. 58, jud. Alba, împotriva Dispoziției nr. 60/24.06.2021 emise de PRIMARUL COMUNEI CRICĂU.

Respinge cererea pârâților privind obligarea reclamantei la cheltuieli de judecată.

Cu drept de apel în 10 zile de la comunicare.

Apelul și motivele de apel se vor depune la Tribunalul Alba.

Pronunțată astăzi, 06.10.2022, prin punerea soluției la dispoziția părților de către grefa instanței.

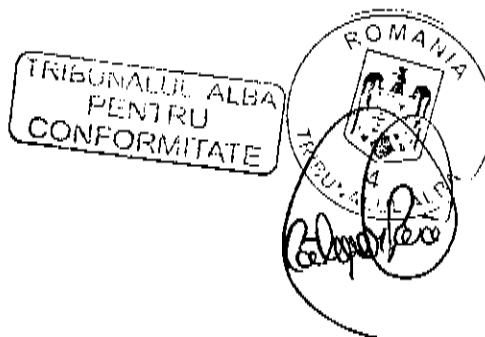
Președinte,
GIANINA CRISTINELA
MUNTEAN

Asistent judiciar,
SEBASTIAN NAȘCU
încetat mandatul
semnează președintele de
complet

Asistent judiciar,
ADRIANA GETA OȘAN
încetat delegarea la instanță
semnează președinte de complet

Grefier,
IOANA MARIA GIURGIU

Red. G.C.M.
Tehnored. I.M.G.
Ex. 5/14.07.2023



ROMÂNIA

TRIBUNALUL ALBA
SECȚIA I CIVILĂ

Dosar nr. 2862/107/2021**

ÎNCHEIERE

Ședința publică de la 21 Septembrie 2022

Completul compus din:

PREȘEDINTE GIANINA CRISTINELA MUNTEAN

Asistent judiciar SEBASTIAN NAȘCU

Asistent judiciar ADRIANA GETA OȘAN

Grefier IOANA MARIA GIURGIU

Pe rol se află judecarea cauzei Litigii de muncă privind pe reclamanta [REDACTAT] în contradictoriu cu pârâții UAT COMUNA CRICĂU și PRIMARUL COMUNEI CRICĂU, având ca obiect anulare act DISPOZIȚIA NR. 60/2021.

La apelul nominal făcut în ședința publică se prezintă în instanță avocat [REDACTAT] pentru reclamantă și avocat [REDACTAT] pentru pârâți.

Procedura legal îndeplinită.

S-a făcut referatul cauzei de către grefier, după care:

Se constată că prin Sentința nr. 168/2022 pronunțată de Curtea de Apel Alba Iulia a fost soluționat conflictul de competență ivit între Secția I Civilă și Secția a II – a Civilă din cadrul Tribunalului Alba, fiind stabilită competența în favoarea Secției I Civilă.

Se constată că la data de 21.09.2022, pârâții au transmis la dosar prin email înscrisuri în probațiune – procesul verbal de control AJPIS din 11.06.2021 – în 2 exemplare.

Un exemplar din aceste înscrisuri se comunică cu avocatul reclamantei care nu solicită acordarea termen de judecată pentru a lua cunoștință de conținutul acestora.

Avocata pârâților depune la dosar împuternicirea avocațială în original și dovada cheltuielilor de judecată.

Avocata pârâților menționează faptul că au făcut referire în întâmpinare la acel proces verbal de control. Inspectorii AJPIS au făcut un control inopinat la UAT Cricău și au analizat tocmai această problemă legată de modalitatea în care s-a încheiat contractul de muncă, data la care a fost formulată cererea de către [REDACTAT], data la care a fost formulată cererea de către Suci Cornelia și s-au pronunțat în sensul celor arătate în întâmpinare cu privire la caracterul legal al momentului la care a fost încheiat contractul de muncă al reclamantei.

Având în vedere modul în care a fost soluționat conflictul de competență, instanța solicită avocatei pârâților să precizeze dacă mai menține excepțiile invocate inițial prin întâmpinare, care erau întemciate pe Legea nr. 554/2004, în ideea că este o acțiune în contencios.

Avocata pârâților învederează faptul că nu mai susține excepțiile invocate pre prevederile Legii nr. 554/2004, nici excepția tardivității. Menține în continuare excepția privind lipsa procedurii prealabilă fundamentată pe disp. art. 556 din Codul Administrativ.

Susține că din petitul cererii de chemare în judecată se face referire și se contestă implicit momentul de la care s-au acordat drepturile salariale. Din această perspectivă trebuia făcută contestația inițială a ordonatorului de credite și ulterior trebuia făcută acțiunea la instanță.

Avocatul reclamantei solicită respingerea acestei excepții. Susține că în cauză nu sunt incidente dispozițiile Codului administrativ, având în vedere că reclamanta nu este personal contractual. Distincția este clar arătată în dispozițiile Codului Administrativ, cui și în ce condiții se aplică. Consideră că nu se mai impune punerea în discuție a acestei excepții având în vedere hotărârea pronunțată de Curtea de Apel care este obligatorie pentru instanța de fond.

Avocata pârâților susține că este vorba despre un raport contractual de muncă, este definit prin contractul individual de muncă care a fost încheiat între UAT și reclamantă. Din această perspectivă au invocat incidența disp. art. 556 din Codul Administrativ, personalul contractual

TRIBUNALUL ALBA
PENTRU
CONFORMITATE

raportat la dispozițiile privind salarizarea dintr-un contract de muncă trebuia să respecte aceea procedură prevăzută prealabil de contestare la ordonatorul de credite.

În replică, avocatul reclamantei învederează faptul că Codul Administrativ vizează personalul de specialitate din UAT -uri, reclamanta nu are calitate de personal de specialitate din cadrul UAT -ului. Nu este angajată ca personal al UAT, Codul Administrativ se aplică doar personalului UAT, reclamanta este angajată pe dispozițiile unei legi speciale, respectiv Legea nr. 448/2006.

Avocata pârâților susține că acest post de asistent personal a fost suplimentat printr-o hotărâre de consiliu local și face parte din organigrama și statul de funcții al primăriei. Este evident faptul că este un raport contractual de muncă între UAT și reclamantă.

Instanța, deliberând respinge excepția lipsei procedurii prealabile invocate de către pârâți prin întâmpinare, având în vedere obiectul concret al cererii de chemare în judecată, în sensul că reclamanta solicită acordarea drepturilor salariale ca urmare a petitului principal ce vizează anularea Dispoziției nr. 60/2021 cu privire la data încheierii contractului individual de muncă. În acest sens, instanța are în vedere și cele statuate de către Curtea de Apel Alba Iulia prin decizia prin care a fost soluționat conflictul negativ de competență ivit între Secția I Civilă și Secția a II – a Civilă.

Instanța acordă cuvântul în probațiune.

Avocatul reclamantei solicită în probațiune pentru reclamantă încuviințarea probei cu înscrisurile depuse la dosar.

Avocata pârâților, de asemenea, solicită în probațiune încuviințarea probei cu înscrisurile depuse la dosar.

Instanța încuviințează proba cu înscrisurile depuse la dosar de către ambele părți, apreciind că sunt utile și concludente soluționării cauzei.

Avocatul reclamantei declară că nu mai are alte cereri de formulat.

Avocata pârâților, de asemenea, declară că nu mai are alte cereri de formulat.

Nemaifiind cereri de formulat, instanța în temeiul disp. art. 244 alin.1 din Codul procedură civilă, constată încheiată cercetarea procesului.

Instanța, în temeiul disp. art. 392 din codul de procedură civilă declară deschise dezbaterile și acordă cuvântul asupra cauzei.

Avocatul reclamantei solicită admiterea acțiunii așa cum a fost formulată, anularea în parte Dispoziția nr. 60/2021 emisă de către pârâți și obligarea pârâților la angajarea reclamantei în funcția de asistent personal începând cu data formulării inițiale a cererii, începând cu data de 08.02.2021.

Învvederează faptul că soțul reclamantei, numitul [REDACTAT], urmare evaluării a fost încadrat în gradul de handicap cu asistent personal. Acesta s-a adresa pârâtului UAT cu solicitarea de angajare a unui asistent personal, i s-a respins pe considerentul că organigrama nu îi mai permite și nu are unde să mai includă un asistent personal suplimentar. S-a adresat Avocatului Poporului, a invocat aspectul respectiv și Avocatul Poporului i-a dat dreptate și a trimis o notificare către pârât invocând și arătând dispozițiile legale în baza căruia era obligat să emită aceea dispoziție și să angajeze, fapt pentru care s-a și conformat, nemaifiind nevoie de alte demersuri și l-a și angajat, recunoscându-și prin aceasta culpa neangajării la termen, nu putea să invoce faptul că inițial nu ar fi avut post în organigramă iar după câteva luni s-a modificat organigrama.

Susține că singurul aspect în discuție ar fi data de la care are drept să solicite, să beneficieze de asistent, data la care pune Avocatul Poporului în vedere sau de la data la care se naște acest drept. Acest drept se naște de la momentul solicitării, ca urmare a evaluării.

Pârâtul a încercat să ducă prezenta cauză în sfera contenciosului administrativ și să profite de neîndeplinirea procedurii prealabile, invocând neîndeplinirea obligațiilor de către reclamantă, respectiv de către solicitant. S-au invocat și dispozițiile Codului Administrativ, total eronat, acesta nu este personal contractual, este o distincție fundamentală între personalul care este a UAT -ului contractual în baza Codului Administrativ și personalul care este angajat în baza unei legi speciale.

Ulterior s-a încercat a se merge pe neatacarea de către solicitant a organigramei. Urmare solicitării pârâtul este obligat să facă demersuri. În ceea ce privește susținerea că cererea a fost formulată de către [REDACTAT] și nu de către reclamantă, este nerelevant în speță având în vedere că acest drept s-a născut, este un drept care îi revine dânsului, indiferent cine ar fi formulat cererea pârâtul avea obligația de a pune în aplicare dispozițiile legii.

Pe cale de consecință, solicită obligarea pârâtului la modificarea în parte a dispoziției cu încadrarea acestuia începând cu luna februarie, ca urmare a solicitării și cu toate consecințele care decurg din aceasta, în sensul plății diferenței. Situația este indirect recunoscută, prin acțiunile pârâtului care le-a pus în aplicare și a înțeles să dea acest drept. Cu cheltuieli de judecată, justificate cu chitanța aflată la dosar.

Avocata pârâtilor solicită respingerea acțiunii, cu obligarea reclamantei la plata cheltuielilor de judecată, conform chitanțelor depuse la dosar.

Consideră că prin această acțiune se solicită instanței să intervină și să modifice un raport de muncă care a fost stabilit printr-un contract încheiat între părți raportat la voința acestora. Chiar dacă aparent petitul I vizează anulara dispoziției prin care primarul aprobă încheierea contractului de muncă, se solicită a se dispune obligarea acestuia ca să emită o nouă dispoziție pentru încheierea unui contract de muncă începând cu o dată mult anterioară formulării cererii de către reclamantă. Consideră că o astfel de solicitare devine și inadmisibilă, atâta vreme cât angajatorul nu și-a exprimat un acord în acest sens instanța nu poate să vină să intervină și să modifice și să impună acestuia încheierea unui raport contractual de muncă sau aprobarea unui astfel de raport contractual la o dată mult anterioară.

Mai susține că Dispoziția nr. 60/2021 a fost emisă în baza cererii formulate de către reclamantă la data de 07.06.2021, Dispoziția este emisă la data de 24.06.2021 și conform prevederilor legale respectate contractul de muncă s-a încheiat începând cu data de 01.07.2021, legiuitorul prevăzând obligativitatea încheierii acestuia din luna următoare formulării cererii.

Atât timp cât reclamanta a formulat o singură cerere prin care solicită încadrarea ca și asistent personal, acea cerere din 07.06.2021, la acea cerere instanța trebuie să se raporteze și să analizeze temeinicia dispoziției emisă de către primar. Chiar dacă se face referire la o lege specială, împrejurarea că numitul [REDACTAT] a formulat o cerere în data de 08.02.2021 nu prezintă nicio relevanță în speță, cererea trebuie să fie făcută de către cel care solicită să fie angajat ca și asistent personal. Din acest punct de vedere, procesul verbal întocmit de către AJPIȘ este procesul verbal întocmit de organul de control abilitat tocmai să verifice modalitatea în care sunt încheiate aceste contracte cu asistenții personali ai persoanelor încadrate în grad de handicap. Are o valoare pe care instanța poate să o aibă în considerare. Din conținutul acestuia rezultă în mod clar prin raportare și trimitere exactă la textul legal incident că nu prezintă nicio relevanță cererea făcută de numitul [REDACTAT] în februarie, importantă este cererea celui care dorește să fie asistent personal iar plata drepturilor salariale a fost în mod corect făcută de la momentul la care s-a încheiat contractul de muncă. Acea cerere pe care o face domnul [REDACTAT] în data de 08.02.2021 nu respecta toate elementele necesare pentru a putea fi admisă. La momentul respectiv în organigrama și statul de funcții al UAT nu mai existau posturi libere de asistent personal. S-au făcut demersuri ulterior pentru suplimentarea acestora, este vorba despre venituri care pentru plata drepturilor salariale, cea mai mare parte o primesc de la bugetul de stat și UAT contribuie cu un procent. Din această perspectivă nu s-a avut un loc liber în organigrama pentru a proceda la încheierea contractului de muncă, dar lipsea un alt element esențial, acel acord al DGASPC -ului. Acordul acestuia când se formulează o astfel de cerere este obligatoriu, art. 25 din HG nr. 268/2007. Această condiție, se regăsește îndeplinită doar la data de 07.06.2021, când reclamanta vine și face această cerere, la momentul respectiv erau deja suplimentate posturile prin acea HCL nr. 28/2021. Dacă reclamanta se prevalcă de faptul că soțul dânsului a sesizat Avocatul Poporului și urmare a adresei făcută de către Avocatul Poporului s-ar fi suplimentat numărul de posturi avea posibilitatea, dacă dorea valorificarea acestor drepturi, să pornească o acțiune cu obiectul obligație de a face prin care să solicite UAT -ului să efectueze demersuri în acest sens. Nu au făcut lucrul acesta. Nu s-a contestat HCL nr. 28/2021. Dacă nu exista în organigramă postul respectiv nu s-a

putut face această angajare decât la momentul la care au fost suplimentată atât organigrama și statul de funcții și ulterior s-a încheiat și contractul de muncă.

În replică, avocatul reclamantei învederează faptul că la momentul la care s-a solicitat de către numitul Suciu Nicolae angajarea unui asistent personal, cercerea respectivă a fost respinsă pe neexistența postului în organigramă și nu pe faptul că nu are calitate, nu pe faptul că trebuia să mai anexeze alte înscrisuri la cerere, condiții de formă. Fondul este dat de drept, iar acesta este statuat în baza Legii nr. 448/2006. Pârâtul trebuia să îi pună în vedere faptul că nu are calitate, că nu are toată documentația depusă la dosar și că trebuie să le depună și nu pentru faptul că nu are postul în organigramă. Nu se poate invoca propria culpă și a se susține faptul că nu s-a acordat întrucât tot dânsul este de vină.

În ceea ce privește faptul că urmare controlului s-a constatat că totul este în regulă și că doar de la data formulării cererii de către reclamantă trebuia să solicite întrucât numai reclamanta are calitate. După sesizarea Avocatului Poporului, numitul [REDACTED] a fost chemat să formuleze cerere, dar trebuia dat curs cererii inițiale.

În ceea ce privește data formulării cererii anterioare, această cerere este valabilă, este înregistrată și dacă nu ar fi îndeplinit condițiile, acestea sunt condiții de formă și nu de fond. În discuție este data la care se naște dreptul, iar acesta de la data formulării cererii inițiale s-a născut.

În replică, avocata pârâților învederează că nu contestă faptul existenței unui drept, dar acesta trebuie valorificat. Nimeni nu poate fi exonerat de necunoașterea legii, dacă acea cerere nu a fost făcută de către persoana care trebuia să facă această cerere, nu avea acel acord al DGASPC -ului care obligatoriu. Din această perspectivă nu se putea valorifica cererea formulată în data de 08.02.2021. Toate aceste discuții în contradictoriu sunt lămurite în acest proces verbal de control. Dacă nu se aveau posturi la momentul respectiv în organigramă și statul de funcții, instanța nu poate obliga angajatorul să emită o decizie, o dispoziție, prin care să se încheie un alt contract de muncă, sau să se modifice contractul de muncă cu o dată la care nu avea postul în organigramă. Calea procedurală urmată este greșită. Dreptul acela trebuia făcut în conformitate și valorificat cu căile și procedurile legale dacă considerau că au dreptate. Atâta vreme cât nu avea posturi în organigramă până la momentul adoptării HCL nr. 28/2021, când s-a suplimentat organigrama, consideră că cererea este neîntemeiată și nefondată.

Instanța, în temeiul disp. art. 394 alin. 1 din codul de procedură civilă declară închise dezbaterile și reține cauza în pronunțare.

INSTANȚA

Având nevoie de timp pentru a delibera, în temeiul disp. art. 396 alin. 1 din codul de procedură civilă, va amâna pronunțarea în cauză.

PENTRU ACESTE MOTIVE ÎN NUMELE LEGII DISPUNE

Amână pronunțarea în cauză la data de 06.10.2022.

Pronunțată în ședința publică de la 21 Septembrie 2022.

Președinte,
GIANINA CRISTINELA
MUNTEAN

Asistent judiciar,
SEBASTIAN NAȘCU

Asistent judiciar,
ADRIANA GETA OȘAN

Grefier,
IOANA MARIA GIURGIU

TRIBUNALUL ALBA
PENTRU
CONFORMITATE

