



**CONSILIUL NAȚIONAL PENTRU COMBATerea DISCRIMINĂRII
AUTORITATE DE STAT AUTONOMĂ**

București, Piața Valter Mărăcineanu nr. 1-3, et. 2, tel/fax. +40-21-3126578, e-mail: support@cncd.org.ro

**HOTĂRÂREA NR. 280
din 21.08.2012**

Dosar nr.: 278/2011

Petiția nr.: 4622/04.08.2011

Petent:

Reclamat: Consiliul Local al comunei C. , jud. Bacău, domnul V.O. , Primarul comunei C. , jud. Bacău, doamna contabil șef în cadrul Primăriei comunei C.

Obiect: petenții, asistenți personali ai persoanelor cu dizabilități, persoane de etnie romă, reclamă încetarea contractelor de muncă

I. Numele, domiciliul sau reședința părților

I.1. Numele, domiciliul, reședința sau sediul petentului

I.1.1.

I.2. Numele, domiciliul, reședința sau sediul reclamatului

I.2.1. Consiliul Local al comunei C. , jud. Bacău

I.2.2. V.O. , Primarul comunei C. , jud. Bacău

I.2.3. contabil șef în cadrul Primăriei comunei C.

II. Obiectul sesizării și descrierea presupusei fapte de discriminare

2.1. Petenții, cetățeni de etnie romă, încadrați pe funcția de asistent personal în cadrul Primăriei comunei C. , jud. Bacău, semnalează faptul că au fost înștiințați că vor înceta contractele lor de muncă și vor fi trecuți în șomaj potrivit prevederilor legale, dar ei consideră măsurile luate de către autoritățile locale ca fiind abuzive și făcând parte dintr-o strategie politică.

III. Procedura de citare

3.1. În temeiul art. 20, alin. 4 din O.G. nr.137/2000 privind prevenirea și sancționarea tuturor formelor de discriminare, cu modificările și completările ulterioare, republicată, Consiliul Național pentru Combaterea Discriminării a îndeplinit procedura legală de citare a părților.

3.2. Prin adresa nr. 2329 din 30.05.2011 au fost citați petenții pentru termenul stabilit de Consiliu la data de 14.06.2011, iar prin adresa nr. 3301 din 30.05.2011 a fost citată partea reclamată. Procedură legal îndeplinită.

3.3. Prin adresa nr. 5219/08.09.2011 a fost solicitat un punct de vedere Ministerului Finanțelor Publice, iar prin adresa nr. 5219/08.09.2011 a fost solicitat un punct de vedere Ministerului Muncii, Familiei și Protecției Sociale. MFP a răspuns solicitării Colegiului director prin adresa nr. 5746/06.10.2011, iar MMFPS a răspuns prin adresa nr. 5952/18.10.2011.

IV. Susținerile părților

4.1. Susținerile petenților

4.1.1. Petenții arată că sunt asistenți personali, angajați cu contract de muncă pe perioadă nedeterminată în cadrul Primăriei comunei C. , jud. Bacău, dar primarul, principal ordonator de credite, contabilul șef al primăriei și Consiliul local al localității nu se implică suficient în ceea ce privește drepturile salariale ce li se cuvin. Petenții menționează că majoritatea asistenților personali din comună sunt de etnie romă, criteriu pe baza căruia se consideră discriminați.

4.1.2. Petenții precizează că au fost înștiințați că vor înceta contractele lor de muncă și vor fi trecuți în șomaj deoarece așa prevede legea, aspect pe care petenții nu îl consideră a fi real. Petenții se întreaba cine va avea grijă de persoanele cu dizabilități după luarea măsurii de concediere a asistenților personali, ce va face statul cu aceste persoane. Mai mult, petenții consideră că măsurile abuzive pe care le-a luat primarul fac parte dintr-o strategie politică a acestuia, deoarece, făcând parte dintr-un partid aflat în opoziție, intenția sa este aceea de a face ca cetățenii să se revolte împotriva puterii și să nu mai voteze cu PD-L-ul la următoarele alegeri.

4.1.3. Petenții arată că drepturile lor trebuie să fie respectate în statul de drept având în vedere că sunt contribuabili, plătitori de taxe și impozite, iar ceea ce se întâmplă la nivelul administrațiilor locale, prin neplata salariilor asistenților personali, reprezintă un abuz.

4.1.4. Petenții solicită sprijinul Consiliului Național pentru Combaterea Discriminării pentru că se consideră nedreptați și neluați în seamă de autoritățile de la nivel local, menționând că la ei în comună viceprimarul este finul primarului, secretarul este cumnatul primarului, cei de la contabilitate sunt cumetrii primarului, iar în primărie există și alte persoane cu grade de rudenie cu primarul în alte compartimente.

4.2. Susținerile părții reclamate

4.2.1. Partea reclamată arată că la nivelul comunei C. , jud. Bacău, există un număr de 26 de persoane cu handicap gradul I, dintre care 20 de persoane beneficiază, potrivit Legii nr. 448/2006, de asistent personal și 6 persoane, potrivit aceleiași legi, de indemnizație de însoțitor. Între aceste persoane, potrivit raportului demografic, se află atât cetățeni români de etnie română, cât și cetățeni români de etnie romă.

4.2.2. Partea reclamată precizează că, având în vedere atât mărimea comunei cca 3300 locuitori, cât și potențialul său economic foarte scăzut, în ultimii ani a întâmpinat dificultăți în acoperirea necesarului de fonduri pentru acoperirea plății asistenților personali precum și a indemnizațiilor, atunci când s-a optat pentru indemnizația de însoțitor (asistentul este pensionar de regulă).

4.2.3. Partea reclamată susține că suma alocată de către Guvern a fost total insuficientă, având în vedere și faptul că este o perioadă de criză economică ce generează măsuri de austeritate, doar fondurile alocate prin ANAF Direcția Județeană Bacău a Finanțelor Publice fiind acordate, chiar dacă cu întârziere de 3-4 luni.

4.2.4. Prin adresa nr. 2540/23.05.2011 partea reclamată a solicitat Direcției Generale a Finanțelor Publice suma necesară acoperirii integrale a salariilor asistenților personali (salariul net și contribuții legale), dar Direcția Generală de Sinteză a Politicilor Bugetare din cadrul Ministerului Finanțelor Publice a răspuns în sensul că, în conformitate cu prevederile Legii nr. 448/2006 se pot aloca și de la bugetul local sume cu această destinație, iar dacă nu sunt fonduri să se facă aplicarea art. 42, alin. 7 din Legea nr. 448/2006 privind protecția persoanelor cu

handicap așa cum a fost modificat prin Legea nr. 140/2010, respectiv să se acorde această indemnizație de însoțitor indiferent de opțiunea persoanei cu handicap atunci când instituția nu dispune de fonduri pentru plata asistenților personali.

4.2.5. Urmare primirii răspunsului de la D.G.F.P.-Bacău, partea reclamată a procedat la concedierea colectivă a tuturor asistenților personali, fără niciun fel de criteriu de selecție de natură etnică sau de altă natură. Partea reclamată precizează că într-adevăr o mare parte din persoanele cu handicap și asistenții personali sunt de etnie romă (declarată sau nu), dar subliniază că în niciun caz nu s-a avut în vedere acest lucru, mai mult decât atât, prin adresă, cât și personal de către angajații primăriei, li s-a explicat că cel puțin 9 luni cât timp vor fi în șomaj nu au ce pierde, dimpotrivă vor încasa atât indemnizația (persoana asistată), cât și ajutorul de șomaj, cu speranța ca această măsură de austeritate să fie vremelnică.

4.2.6. Partea reclamată concluzionează că nu a făcut altceva decât să aplice textul legal, respectiv art. 42 alin. 7 din Legea nr. 448/2006 așa cum a fost modificat de O.U.G. nr. 84/2010, doar pentru că instituția, în lipsa alocării de la bugetul de stat, nu a avut fonduri pentru plata asistenților sociali și consideră că petiția este îndreptată greșit către Consiliul Național pentru Combaterea Discriminării, fiind de competența Ministerului Finanțelor Publice sau a Guvernului.

4.3. Susținerile Ministerului Finanțelor Publice

4.3.1. În punctul de vedere exprimat referitor la insuficiența fondurilor necesare finanțării salariilor asistenților personali ai persoanelor cu handicap grav, la nivelul Comunei C. , județul Bacău, Ministerul Finanțelor Publice arată că, potrivit art. 40 și 44 din Legea 448/2006 privind protecția și promovarea drepturilor persoanelor cu handicap, republicată, autoritățile administrației publice locale au obligația să prevadă și să garanteze în bugetul local sumele necesare din care se suportă salarizarea, precum și celelalte drepturi convenite asistentului personal. Prin O.U.G. nr. 84/2010 pentru modificarea și completarea Legii nr. 448/2006 privind protecția și promovarea drepturilor persoanelor cu handicap, la art. 42 se introduce alin. 7 care prevede că, în situația în care angajatorul nu poate asigura angajarea asistentului personal, se acordă indemnizația, indiferent de opțiunea exprimată.

4.3.2. În conformitate cu dispozițiile Legii nr. 215/2001, republicată, primarului, în calitate de ordonator principal de credite, îi revine obligația de a întocmi proiectul bugetului local și de a-l supune spre aprobare consiliului local în condiții de echilibru a execuției bugetare. Legea nr. 273/2006 privind finanțele publice locale, cu modificările și completările ulterioare, prevede că autoritățile administrației publice locale sunt cele care stabilesc prioritățile în finanțarea cheltuielilor publice locale, iar fundamentarea și aprobarea acestora se efectuează în strictă corelare cu posibilitățile reale de încasare a veniturilor bugetelor locale, estimate a se realiza.

4.3.3. Având în vedere prevederile actelor normative menționate, finanțarea drepturilor salariale ale asistenților personali, precum și a indemnizației persoanelor cu handicap grav, se realizează atât din bugetul de stat, cât și din bugetul local. Ministerul Finanțelor Publice menționează că vă analiza solicitările unităților administrativ-teritoriale de suplimentare a sumelor de la bugetul de stat pentru finanțarea cheltuielilor privind drepturile asistenților personali ai persoanelor cu handicap grav la următoarea rectificare a bugetului de stat pe anul 2011, în funcție de gradul de realizare a veniturilor și de efectuare a cheltuielilor bugetelor componente ale bugetului general consolidat pe anul 2011.

4.4. Susținerile Ministerului Muncii, Familiei și Protecției Sociale

4.4.1. Referitor la aspectele legate de neplata drepturilor salariale ale asistenților personali ai persoanelor cu handicap din comuna C. , jud. Bacău, precum

și încetarea contractelor de muncă, fiind invocată discriminarea pe criterii etnice, Ministerul Muncii, Familiei și Protecției Sociale arată că s-a procedat la efectuarea unei misiuni de control inopinată la sediul primăriei comunei C. , precum și la domiciliul petentei.

4.4.2. Echipa de inspectori sociali din cadrul Compartimentului Teritorial de Inspecție Socială Bacău a constatat că la nivelul primăriei C. au fost angajați, până la data de 01.09.2011, un număr de 20 de asistenți personali pentru persoane cu handicap, că după această dată primarul comunei a dispus încetarea contractelor de muncă pentru toți asistenții personali angajați, neplata drepturilor salariale precum și încetarea contractelor de muncă, potrivit declarațiilor reprezentanților primăriei și a documentelor puse la dispoziție, fiind cauzată exclusiv de lipsa de fonduri pentru cheltuielile de personal alocate primăriei C. .

4.4.3. Drepturile salariale restante ale asistenților personali vor fi acordate integral, conform legislației, în momentul în care vor fi alocate sumele necesare. S-a mai reținut că, până la data controlului, un număr de 17 asistenți personali au intrat în posesia dispoziției de încetare a contractului de muncă și au început demersurile în vederea obținerii indemnizației de șomaj, trei dintre asistenții personali nu au intrat în posesia dispoziției de încetare a contractului de muncă deoarece erau plecați din localitate. Din discuțiile purtate cu petenta și din declarațiile acesteia reiese faptul că a intrat în posesia dispoziției de încetare a raportului de muncă, astfel încât consideră desuetă petiția înregistrată și solicită clasarea ei.

V. Motivele de fapt și de drept

5.1. În fapt, Colegiul director reține că aspectele sesizate nu intră sub incidența art. 2 al Ordonanței de Guvern nr.137/2000 privind prevenirea și sancționarea tuturor formelor de discriminare, cu modificările și completările ulterioare, republicată;

5.2.1. În drept, examinând conținutul petiției și legislația în vigoare și dezbătând excepția de necompetență materială a C.N.C.D., invocată de reclamat, Colegiul director apreciază că aceasta nu este motivată și nu poate fi analizată. Colegiul director respinge excepția de necompetență materială.

5.2.2. Coroborat actului normativ care reglementează prevenirea și combaterea tuturor formelor de discriminare precum și atribuțiile și domeniul de activitate al Consiliului Național pentru Combaterea Discriminării, în speța de față, Colegiul trebuie să analizeze în ce măsură obiectul petiției este de natură să cadă sub incidența prevederilor O.G. nr.137/2000, republicată, cu modificările și completările ulterioare. Astfel, Colegiul analizează în strânsă legătură în ce măsură obiectul unei petiții întrunește, în prima instanță, elementele art. 2 al O.G. nr.137/2000, republicată, cuprins în Capitolul I Principii și definiții al Ordonanței și subsecvent, elementele faptelor prevăzute și sancționate contravențional în Capitolul II Dispoziții Speciale, Secțiunea I-VI din Ordonanță. În măsura în care se reține întrunirea elementelor discriminării, așa cum este definită în art. 2, comportamentul în speță atrage răspunderea contravențională, după caz, în condițiile în care sunt întrunite elementele constitutive ale faptelor contravenționale prevăzute și sancționate de O.G. nr. 137/2000, republicată.

5.2.3. Astfel, Colegiul constată că, în esență, petenții invocă vătămarea drepturilor lor prin desfacerea contractelor de muncă urmare aplicării prevederilor O.U.G. nr. 84/2010 pentru modificarea și completarea Legii nr. 448/2006 privind protecția și promovarea drepturilor persoanelor cu handicap, prin care la art. 42 se introduce alin. 7 care prevede că, în situația în care angajatorul nu poate asigura angajarea asistentului personal, se acordă indemnizația, indiferent de opțiunea exprimată, dar și a Legii nr. 273/2006 privind finanțele publice locale, cu modificările

și completările ulterioare, care prevede că autoritățile administrației publice locale sunt cele care stabilesc prioritățile în finanțarea cheltuielilor publice locale, iar fundamentarea și aprobarea acestora se efectuează în strictă corelare cu posibilitățile reale de încasare a veniturilor bugetelor locale, estimate a se realiza..

5.2.4. Ca atare, fondul problemei în prezenta speță este corelativ faptului că prezumțiile ce se nasc în cauză nu se circumstanțiază în legătură cu un eventual criteriu interzis de art. 2 alin.1 din O.G. nr. 137/2000 republicată cât în legătură cu un aspect de legalitate, ceea ce plasează cazul în afara incidenței discriminării, așa cum e reglementată de art. 2 alin.1 sau alin.3 din O.G. nr. 137/2000 republicată. Or, în exercitarea competențelor sale determinate de O.G. nr. 137/2000, Consiliul Național pentru Combaterea Discriminării nu se poate pronunța asupra unor aspecte de legalitate din care poate decurge un eventual tratament diferit. Pentru a reține incidența unui atare scop sau efect, în prezenta speță, Colegiul ar trebui să se substituie instanței judecătorești pentru a analiza justificarea aplicabilității prevederilor legale și a actelor normative secundare, ca temei legal, în speța de față.

Față de cele de mai sus, în temeiul art. 20 alin. (2) din O.G. 137/2000 privind prevenirea și sancționarea tuturor formelor de discriminare, republicată, **cu unanimitate de voturi** ale membrilor prezenți la ședință,

COLEGIUL DIRECTOR HOTĂRĂȘTE:

1. Respingerea excepției de necompetență materială a C.N.C.D.
2. Aspectele sesizate nu intră sub incidența art. 2 al Ordonanței de Guvern nr.137/2000 privind prevenirea și sancționarea tuturor formelor de discriminare, cu modificările și completările ulterioare, republicată.
3. Clasarea dosarului;
4. Se va răspunde părților în sensul celor hotărâte.

VI. Modalitatea de plată a amenzii

Nu este cazul

VII. Calea de atac și termenul în care se poate exercita

Prezenta hotărâre poate fi atacată la instanța de contencios administrativ, potrivit **O.G. 137/2000 privind prevenirea și sancționarea tuturor faptelor de discriminare, republicată și Legii nr. 554/2004 a contenciosului administrativ.**

Membrii Colegiului director prezenți la ședință

BERTZI THEODORA - Membru

CAZACU IOANA – Membru

JURA CRISTIAN – Membru

STANCIU CLAUDIA SORINA - Membru

VASILE ALEXANDRU VASILE – Membru

Motivele de fapt și de drept redactate C.I.
Tehnoredactat D.D.

Notă: prezenta Hotărâre emisă potrivit prevederilor legii și care nu este atacată în termenul legal, potrivit **OG 137/2000 privind prevenirea și sancționarea tuturor faptelor de discriminare** și **Legii 554/2004 a contenciosului administrativ**, constituie de drept titlu executoriu.