



**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. 434
din 29.10.2012**

Dosar nr.: 121/2012

Petiția nr.: 1751/06.04.2012

Petent:

Reclamat: Ministerul Sănătății

Obiect: salarizarea diferențiată urmare reîncadrării din funcționari publici în personal contractual

I. Numele, domiciliul sau reședința părților

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

I.1.1. cu domiciliul ales la Cabinetul Individual Avocat S.P.F. .

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

I.2.2. Ministerul Sănătății

II. Obiectul sesizării și descrierea presupusei fapte de discriminare

2.1. Sesizarea petenților vizează salarizarea diferențiată urmare reîncadrării din funcționari publici în personal contractual. Petenții consideră discriminatoriu faptul că în urma aplicării prevederilor OMS nr. 1078/2010, în cadrul aceluiași compartiment, persoane care au aceeași pregătire profesională, ocupă aceeași funcție, au aceeași vechime în muncă și în unitate, au salarii diferite.

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 Părțile au fost citate pentru termenul stabilit de Consiliu, la data de 21.05.2012, prin adresa nr. 2106/02.05.2012 fiind citații petenții, prin reprezentant, iar prin adresa nr. 2106/02.05.2012 fiind citat Ministerul Sănătății, prin reprezentant. Petenții au fost prezenți la audiere, prin reprezentant, reclamatul a fost absent. Petenții au depus la dosar precizări prin adresa nr. 2425/21.05.2012, iar partea reclamată a transmis la dosar punctul de vedere cu privire la petiție prin adresa nr. 2488/23.05.2012. Petenții au transmis înscrisuri prin adresa nr. 3160/29.06.2012.

3.3. Procedură legal îndeplinită.

IV. Susținerile părților

4.1. Susținerile petenților

4.1.1. Petenții arată că în urma aplicării prevederilor Ordinului MS nr. 1078/2010 privind reorganizarea direcțiilor de sănătate publică județene și a Municipiului București, au fost reîncadrați din funcționari publici în personal

contractual, iar conducerea direcției de sănătate publică ar fi trebuit să stabilească drepturile salariale în conformitate cu prevederile legale.

4.1.2. Potrivit O.U.G. nr. 1/2010, art.1, alin. 4): "Drepturile salariale ale personalului reîncadrat sunt stabilite la nivelul prevăzut în luna decembrie 2009 pentru funcțiile similare celor pe care a fost reîncadrat din instituția sau autoritatea care îl preia în structură, subordine sau finanțare după caz.". Potrivit Legii nr. 330/2009, art. 31: "Pentru personalul nou-încadrat pe funcții în perioada de aplicare etapizată, salarizarea se face la nivelul de salarizare în plată pentru funcțiile similare." Potrivit contractului colectiv de muncă la nivel de ramură sanitară precum și cel la nivel de unitate: "Angajatorul nu poate negocia și stabili salariile de bază prin contractul individual de muncă sub salariul de bază actual prevăzut de lege pentru postul pe care este încadrat salariatul."

4.1.3. Ținând cont de aceste prevederi legale, s-ar fi impus angajatorului ca în cazul schimbării încadrării (din funcționar public în personal contractual) drepturile legale stabilite acestora să fie cele de care ar fi beneficiat în decembrie 2009 în calitate de personal contractual. Acestea erau reglementate și în OUG 115/2004, anexa nr. 1 cu modificările ulterioare și Legea nr. 330/2009, în Anexa nr. II, fapt pe care este regăsit și în precizările Ministerului Sănătății prin adresa nr. 50845/11.10.2010, de care conducerea nu a ținut cont. Stabilirea salariilor altfel decât ținând cont de legislația în vigoare, creează o situație discriminatorie care încalca inclusiv prevederile art. 16, alin. 1, din Constituția României: "Cetățenii sunt egali în fața legii și a autorităților publice fără privilegii și fără discriminări."

4.1.4. De asemenea, în conformitate cu Legea - Cadru nr. 284/2010, art. 3: Sistemul de salarizare are la baza următoarele principii: a) Caracterul unitar;...; c) Echitate și coerență, prin crearea de oportunități egale și remunerație egală pentru muncă de valoare egală...", iar potrivit Legii nr. 53/2003, cu modificările și completările ulterioare - Codul Muncii: art. 5 (1) "în cadrul relațiilor de muncă funcționează principiul egalității de tratament față de toți salariații; (2) orice discriminare directă sau indirectă față de un salariat este interzisă"; art. 6 (2) "tuturor salariaților care prestează o muncă le sunt recunoscute drepturile la plată egală pentru muncă egală".

4.1.5. La DSP Argeș, în cadrul aceleiași compartiment - Compartimentul de Supraveghere Epidemiologică și Control Boli Transmisibile - persoane care au aceeași pregătire profesională, ocupă aceeași funcție (aceeași clasă și gradație), au aceeași vechime în muncă și în unitate, au salarii diferite. Spre exemplu: personalul contractual clasa 55 gradația 5, existent în DSP Argeș la începutul lunii august 2010, are salariu de bază în cuantum de 1887 lei, iar personalul reîncadrat în luna august 2010 conform prevederilor Ordinului MS nr. 1078/2010, din funcționar public ca personal contractual clasa 55 gradația 5 - salariul de bază calculat de DSP Argeș în cuantum de 1480 lei.

4.1.6. Prin adresa nr. 2425/21.05.2012 petenții fac următoarele precizări:

4.1.6.1. Prin Legea nr.330/2009 s-a reglementat salarizarea unitară a personalului plătit din fonduri publice începând cu data intrării sale în vigoare, 01.01.2010 și până la data abrogării, prin intrarea în vigoare a Legii nr.284/2010 la data de 01.01.2011. Deci la data de 16.08.2010, data la care posturile petenților, în temeiul O.M.S. nr.1078/2010 au fost transformate din funcționari publici în personal contractual, era în vigoare Legea nr.330/2009. Potrivit art.7 alin. 2 din Legea nr.330/2009, realizarea trecerii de la actualul sistem de salarizare la noul sistem de salarizare se efectuează în mod etapizat, astfel încât în perioada de implementare a legii nicio persoană să nu înregistreze o diminuare a salariului brut de care beneficiază potrivit actualelor reglementări. Astfel, salarizarea funcționarilor publici era reglementată prin anexa III a Legii nr.330/2009, iar salarizarea personalului contractual era stabilită prin anexa II a aceleiași legi. Petenții au rămas cu salariul pe care îl aveau în calitate de funcționari publici, încalcându-se prevederile legale privitoare la salarizarea personalului contractual, stabilite în anexa II/2 a Legii

nr.330/2009. În acest caz s-a creat o situație nefirească, în sensul că personalul contractual, angajat în aceeași instituție, chiar și în cadrul aceluiși compartiment, este salarizat în mod diferit, având la bază norme legale diferite. Deși la data reîncadrării nu li s-a acordat salariul aferent personalului contractual, alte drepturi ale funcționarilor publici le-au fost luate (ex. prima de vacanță a fost reținută retroactiv). În urma aplicării greșite a legii, persoane care au aceeași pregătire profesională, aceeași funcție, aceeași vechime și aceleași atribuții în fișa postului au salarii diferite, persoanele care anterior datei de 16.08.2010 erau personal contractual au în plus la salariu o sumă cu aproximativ 400 lei mai mare) încalcându-se Legea - Cadru nr. 284/2010, art. 3, Legea nr. 53/2003, cu modificările și completările ulterioare - Codul Muncii

4.1.6.2. În momentul când petenții au devenit personal contractual, în mod legal drepturile salariale la data de 16.08.2010 trebuiau calculate de către D.S.P. Argeș, conform adresei Ministerului Sănătății nr. 50845/11.10.2010, comunicată tuturor direcțiilor de sănătate publică. Ca atare, prin schimbarea încadrării în funcție, trebuia schimbată și salarizarea, raportată la norma legală care reglementa salarizarea în noua funcție. Neacordarea salariului la nivelul personalului contractual din decembrie 2009, reprezintă o discriminare față de alte categorii de funcționari publici trecuți în categoria de personal contractual din cadrul altor direcții de sănătate publică (de exemplu : D.S.P. Iași și D.S.P. Satu-Mare) cărora aceleași drepturi le-au fost recunoscute. Drepturile salariale la nivelul personalului contractual încadrat în decembrie 2009 au fost recunoscute funcționarilor publici și de către instanțele judecătorești.

4.1.6.3. Petenții precizează că și ei s-au adresat instanței de judecată, în vederea restabilirii situației de drept, însă neefectuând plângerea prealabilă conform art. 34 alin (2) din Legea nr.330/2009, coroborat cu art. 109 alin 2 și 3 C.pr.civ., iar pârâta D.S.P. Argeș invocând lipsa acesteia, Curtea de Apel Pitești a admis excepția inadmisibilității acțiunii și pe cale de consecință a respins acțiunea, litigiul nefiind judecat pe fond. Petenții menționează că la data încheierii noului contract de muncă nu au făcut obiecțiuni și nici plângere prealabilă din cauza presiunilor și amenințărilor efectuate asupra lor de conducerea unității din vremea respectivă.

4.1.7. Prin adresa nr. 3160/29.06.2012 petenții depun următoarele înscrisuri:

4.1.7.1. fluturaș cu salariul obținut, conform Legii nr.285/2010 de un medic primar în luna martie 2012 - încadrat la D.S.P. Argeș, în baza contractului individual de muncă, înainte de apariția Ordinului Ministerului Sănătății nr. 1078/2010. Salariul stabilit pentru medic primar clasa 81 gradația 5 este de 2105 lei

4.1.7.2. fluturaș cu salariul obținut, conform Legii nr.285/2010 de un medic primar în luna martie 2012 - încadrat la D.S.P. Argeș, funcționar public, înainte de apariția Ordinului Ministerului Sănătății nr. 1078/2010 și trecut în post de personal contractual. Salariul stabilit pentru medic primar clasa 81 gradația 5 este de 1944 lei

4.1.7.3. adresa nr.2580/25.06.2012 emisă de D.S.P. Argeș din care reiese că: „personalul încadrat care și-a schimbat calitatea din funcționar public în personal contractual ca urmare a aplicării OMS nr. 1078/2010, nu a putut beneficia de nivelul de salarizare în plată pentru funcțiile similare, deoarece trecerea pe funcții contractuale s-a făcut în anul 2010 (fiind aplicabilă legislația anului 2010) și nu a dat concurs, organizat cu respectarea prevederilor legale în vigoare pentru ocuparea unui post vacant. Ca atare, pentru personalul nou - încadrat pe funcții contractuale în perioada de aplicare a legii salarizarea s-a făcut la nivelul de salarizare în plată pentru funcțiile contractuale, adică la un salariu mai mare decât cel stabilit la personalul deja încadrat în instituție pe funcții similare, dar căruia i s-au schimbat calitatea de funcționar public în personal contractual. Petenții consideră că această deosebire de salarizare pentru funcții contractuale similare, având aceeași clasă și gradație, în funcție de calitatea dobândită de nou-încadrat și deia-încadrat, constituie o discriminare.

4.2. Susținerile Ministerului Sănătății

4.2.1. Se invocă excepția tardivității cererii reclamațiilor, având în vedere prevederile art. 20, alin. (1) din O.G. nr. 137/2000 privind prevenirea și sancționarea tuturor formelor de discriminare, republicată, cu modificările și completările ulterioare precum și cele ale art. 21 din Procedura internă de soluționare a petițiilor și sesizărilor - Anexă la Ordinul președintelui Consiliul Național pentru Combaterea Discriminării nr. 144/2008 privind aprobarea Procedurii interne de soluționare a petițiilor și sesizărilor. Astfel, în conformitate cu prevederile legale invocate mai sus, persoana care se consideră discriminată poate sesiza Consiliul în termen de un an de la data săvârșirii faptei sau de la data la care putea să ia cunoștință de săvârșirea ei. Reîncadrarea reclamanților în baza prevederilor Ordinului ministrului sănătății nr. 1078/2010 a fost făcută în cursul anului 2010, în consecință petiția nr. 1751/06.04.2012 a fost introdusă tardiv.

4.2.2. Prin Ordinul ministrului sănătății nr. 1078/2010 a fost aprobat regulamentul de organizare și funcționare și structura organizatorică ale direcțiilor de sănătate publică județene și a municipiului București. Reîncadrarea personalului urmare aplicării prevederilor Ordinului ministrului sănătății nr.1078/2010, privind aprobarea regulamentului de organizare și funcționare și a structurii organizatorice ale direcțiilor de sănătate publică județene și a municipiului București, s-a realizat în cursul anului 2010, perioadă în care încadrarea și salarizarea personalului a intrat sub incidența prevederilor din Legea cadru nr.330/2009, privind salarizarea unitară a personalului plătit din fonduri publice și ale O.U.G. nr.1/2010, privind unele măsuri de reîncadrare în funcții a unor categorii de personal din sectorul bugetar și stabilirea salariilor acestora, precum și alte măsuri în domeniul bugetar.

4.2.3. În baza art.30 alin.(5) lit. a) din Legea cadru nr.330/2009, în anul 2010, personalul aflat în funcție la 31 decembrie 2009 și-a păstrat salariul avut, fără să fi fost afectat de măsurile de reducere a cheltuielilor de personal din luna decembrie 2009, respectiv, noul salariu de bază, a fost cel corespunzător funcțiilor din luna decembrie 2009, la care s-au adăugat sporurile care se introduceau în acesta potrivit anexelor din acest act normativ. De asemenea, conform art.8 din Legea cadru nr.330/2009 se prevedea că în anul 2010 majorarea salariilor de bază s-a făcut numai pentru acelea care aveau un nivel mai mic de 705 lei/lună și fără a depăși această valoare. Începând cu luna ianuarie 2010, noul salariu de bază a fost salariul de bază avut în luna decembrie 2009, corespunzător funcției, clasei, gradului și treptei profesionale avute, la care s-au adăugat sporurile prevăzute în anexa nr. II/2 la Legea cadru nr.330/2009. Această prevedere s-a aplicat categoriilor de personal, care în anul 2009 au beneficiat de aceste drepturi potrivit reglementărilor legale în vigoare în anul 2009.

4.2.4. În acest mod s-a procedat și pentru personalul care, în cursul anului 2010, a fost reîncadrat de pe o funcție publică pe o funcție contractuală, respectiv salariul de bază avut în luna decembrie 2009 a fost menținut și la acesta au fost acordate sporurile care, în conformitate cu prevederile Anexei nr. II/2 la Legea cadru nr.330/2009, s-au introdus în salariul de bază, respectiv: sporul de vechime, sporul de prevenție și cota lunară a primei de stabilitate corespunzătoare funcției ocupate. Prevederile art.31 din Legea cadru nr.330/2009 s-au referit la personalul nou-încadrat pe funcții în perioada de aplicare etapizată a legii, pentru care salarizarea s-a făcut la nivelul de salarizare în plată pentru funcțiile similare. Aceste prevederi nu s-au aplicat în situația schimbării calității (din funcționar public în personal contractual) ca urmare a intrării în vigoare a Ordinului ministrului sănătății nr. 1078/2010, deoarece persoanele respective nu au fost nou - încadrate în structura direcțiilor de sănătate publică.

4.2.5. Coroborând prevederile legale menționate anterior, personalul încadrat care și-a schimbat calitatea (din funcționar public în personal contractual) ca urmare a aplicării prevederilor Ordinului ministrului sănătății nr. 1078/2010, nu a putut beneficia de nivelul de salarizare în plată pentru funcțiile similare, deoarece trecerea

pe funcții contractuale s-a făcut în anul 2012 (fiind aplicabilă legislația anului 2012) și nu a dat concurs, organizat cu respectarea prevederilor legale în vigoare pentru ocuparea unui post vacant. Ocuparea posturilor vacante s-a făcut începând cu anul 2010 și se face și în prezent în baza prevederilor O.U.G. nr.34/2009 cu privire la rectificarea bugetară pe anul 2009 și reglementarea unor măsuri financiar-fiscale, aprobată prin Legea nr.227/2009, cu modificările și completările ulterioare.

4.2.6. La momentul aplicării prevederilor Ordinului ministrului sănătății nr. 1076/2010, personalul pentru care s-a schimbat natura funcției ocupate, din funcționar public în personal contractual, avea statutul de angajat al Direcției de Sănătate Publică a Județului Argeș, iar trecerea pe funcția contractuală s-a făcut prin transformarea postului, fără inițierea procedurii de deblocare a postului prin memorandum și de organizare a concursului de ocupare a acestuia, conform prevederilor legale menționate. Ministerul Sănătății a solicitat punctul de vedere al Ministerului Muncii, Familiei și Protecției Sociale referitor la această situație.

4.2.7. În situația în care trecerea de pe funcția publică pe funcția contractuală s-ar fi realizat în anul 2009, personalul beneficia de menținerea salariului de bază avut dacă acesta se situa între salariul de bază minim și maxim al funcției contractuale și putea fi majorat numai ca urmare a evaluării performanțelor profesionale individuale, în baza prevederilor Ordonanței de Urgență a Guvernului nr. 115/2004 privind salarizarea și alte drepturi ale personalului contractual din unitățile sanitare publice din sectorul sanitar, aprobată cu modificări și completări prin Legea nr. 125/2005, cu modificările și completările ulterioare.

4.2.8. Totodată, prevederile art. 1 din O.U.G. nr. 1/2010 privind unele măsuri de reîncadrare în funcții a unor categorii de personal din sectorul bugetar și stabilirea salariilor acestora, precum și alte măsuri în domeniul bugetar, dispunea: „Salarizarea personalului autorităților și instituțiilor publice care și-au schimbat regimul de finanțare, în conformitate cu dispozițiile Legii nr. 329/2009 privind reorganizarea unor autorități și instituții publice, raționalizarea cheltuielilor publice, susținerea mediului de afaceri și respectarea acordurilor-cadru cu Comisia Europeană și Fondul Monetar Internațional, din instituții finanțate integral din venituri proprii în instituții finanțate integral sau parțial de la bugetul de stat se realizează potrivit prevederilor contractelor colective de muncă legal încheiate, până la împlinirea termenului pentru care au fost încheiate, în limita cheltuielilor de personal aprobate.” Astfel, se făcea referire la salarizarea autorităților și instituțiilor publice care și-au schimbat regimul de finanțare în baza Legii nr. 329/2009, ceea ce nu este cazul direcțiilor de sănătate publică județene și a municipiului București, aceste instituții publice au fost și sunt finanțate de la bugetul de stat.

V. Motivele de fapt și de drept

5.1. În fapt, Colegiul director reține că petenții fac referire la modul de aplicare a prevederilor Ordinului Ministerului Sănătății nr. 1078/2010, fapte care 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 tardivității introducerii cererii, Colegiul director reține că petenții fac referire la fapte petrecute în anul 2010, reîncadrarea acestora în baza prevederilor Ordinul ministrului sănătății nr. 1078/2010 fiind făcută în cursul anului 2010, dar apreciază că efectele reîncadrării se fac simțite și în prezent. Colegiul director reține că, având în vedere prevederile art. 20 alin. 1 din O.G. 137/2000 privind prevenirea și sancționarea tuturor formelor de discriminare, cu modificările și completările ulterioare, petenții nu au depășit termenul de un an, de la data săvârșirii faptei sau de la data la care putea să ia cunoștință de săvârșirea ei, în care puteau sesiza Consiliul. Colegiul director respinge excepția tardivității introducerii cererii.

5.2.2. Totodată, 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 în urma aplicării prevederilor OMS nr. 1078/2010, în cadrul aceluiași compartiment, persoane care au aceeași pregătire profesională, ocupă aceeași funcție, au aceeași vechime în muncă și în unitate, au salarii diferite. Consiliul este chemat astfel să se pronunțe cu privire la modul de aplicare a prevederilor Ordinului Ministerului Sănătății nr. 1078/2010.

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 tardivității introducerii cererii
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 petentului în sensul celor hotărâte.

VII. Modalitatea de plată a amenzii

Nu este cazul

VIII. 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 faptelor de discriminare, republicată și Legii nr. 554/2004 a contenciosului administrativ.**

Membrii Colegiului director prezenți la ședință

ASZTALOS CSABA FERENC – Membru

BERTZI THEODORA - Membru

CAZACU IOANA – Membru

HALLER ISTVAN – Membru

JURA CRISTIAN – Membru

LAZĂR MARIA – 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 **O.G. 137/2000 privind prevenirea și sancționarea tuturor faptelor de discriminare și Legii 554/2000 a contenciosului administrativ**, constituie de drept titlu executoriu.