

ROMÂNIA

CURTEA DE APEL
SECȚIA CONTENCIOS ADMINISTRATIV ȘI FISCAL

Dosar nr.

ÎNCHEIERE

Ședința publică din ...

Completul constituit din:

PREȘEDINTE: - judecător

Judecător:

Judecător:

Grefier:

Pe rol se află soluționarea recursurilor declarate de pârâta și reclamanții și împotriva sentinței civile nr., pronunțată de Tribunalul în dosarul nr. având ca obiect -„litigiu privind funcționarii publici (Legea nr.188/1999)”, cauză repusă pe rol din oficiu.

La apelul nominal făcut în ședință publică se prezintă avocat pentru recurenții reclamanți și , lipsă fiind recurenta pârâtă

Procedura de citare este legal îndeplinită.

Se prezintă referatul cauzei de către grefierul de ședință, prin care se evidențiază părțile, obiectul litigiului, stadiul procesual și modul de îndeplinire a procedurii de citare, precum și faptul că prezenta cauză a fost repusă pe rol pentru a se pune în discuția contradictorie a părților necesitatea sesizării Înaltei Curți de Casație și Justiție în vederea pronunțării unei hotărâri prealabile pentru dezlegarea unor chestiuni de drept.

Instanța pune în discuție necesitatea sesizării Înaltei Curți de Casație și Justiție în vederea pronunțării unei hotărâri prealabile cu privire la următoarea chestiune de drept: Cum se interpretează și aplică dispozițiile art. 22 alin.2 din Legea 153/2017 și HG nr.751/2018 în coroborare cu prevederile art.38 din Legea nr.153/2017, chestiune de drept formulată din oficiu.

Reprezentanta convențională a intimaților reclamanți arată că sesizarea Înaltei Curți de Casație și Justiție cu privire la chestiunea de drept invocată din oficiu duce la prelungirea duratei procesului, însă instanța urmează a aprecia cu privire admisibilitatea acestei sesizări.

După închiderea dezbaterilor în prezenta cauză, în ședință publică, s-au depus la dosar prin serviciul registratură, Note de ședință formulate și înainte prin fax de către recurenta pârâtă ... prin care își exprimă punctul de vedere cu privire la chestiunea de drept ce formează obiectul sesizării Înaltei Curți de Casație și Justiție.

CURTEA,

Analizând lucrările dosarului,

I. Constată admisibilitatea sesizării, în conformitate cu prevederile art. 519 Cod procedură civilă, motivat de faptul că:

De lămurirea modului de interpretare/aplicare a dispozițiilor art.22 alin.2 din Legea 153/2017 și HG nr.751/2018 în coroborare cu prevederile art.38 din Legea nr.153/2017 depinde soluționarea pe fond a cauzei, problema de drept enunțată este nouă, deoarece, prin consultarea jurisprudenței, s-a constatat că asupra acestei probleme Înalta Curte de Casație și Justiție nu a statuat printr-o altă hotărâre, problema de drept nu face obiectul unui recurs în interesul legii în curs de soluționare, conform evidențelor Înaltei Curți de Casație și Justiție, consultate astăzi, 04.12.2019.

II. Expunere succintă a procesului:

Prin cererea ce face obiectul prezentei cauze reclamanții au solicitat anularea deciziilor nr. 4330, 4329 și nr. 4332 din 27.12.2018 privind pe reclamanți și a deciziilor de soluționare a contestațiilor și obligarea pârâtei la plata către reclamanți a sporului de 15% pentru persoanele cu handicap accentuat, începând cu data de 25.09.2018, data publicării în M.Of. a HG nr. 751/2018) și în continuare, până la modificarea situației de fapt și/sau drept, sume ce urmează a fi actualizate cu indicele de inflație, plus dobânda legală, cu cheltuieli de judecată.

În motivarea cererii reclamanții au arătat că fiind persoane cu handicap accentuat se încadrează în celelalte categorii de persoane reglementate de HG nr. 751/2018, aplicabilă de la data publicării în Monitorul Oficial, respectiv 25.09.2018. Deciziile contestate emise de pârâtă cât și deciziile de soluționare a contestațiilor formulate împotriva acestora sunt nelegale, întrucât s-a apreciat că sporul se acordă categoriilor de persoane cu handicap grav sau accentuat în momentul în care salariile de bază vor fi determinate utilizând salariile de bază prevăzute în anexele la legea cadru, respectiv începând cu anul 2019, acordarea de la o altă dată, apreciindu-se că ar contraveni prevederilor art. 38 alin. 3 din Legea nr. 153/2017.

În apărare, pârâta a arătat că, în aplicarea prevederilor art. 22 alin. 2 din Legea cadru nr. 153/2017, a fost adoptată HG nr. 751/2018 prin care au fost stabilite categoriile de persoane încadrate în grad de handicap grav sau accentuat care beneficiază pentru activitatea desfășurată în cadrul programului de lucru de un spor de 15% din salariul de bază.

În baza acestor dispoziții legale și a certificatelor de încadrare în grad de handicap, reclamanților li s-a acordat sporul de 15% din salariul de bază, începând cu data de 25.09.2018, conform deciziilor nr. 3885/25.09.2018 pentru reclamantul și nr. 3901/29.10.2018 pentru reclamanta

Ulterior emiterii acestor decizii a solicitat Ministerului Muncii și Justiției Sociale punctul de vedere cu privire la aplicarea prevederilor art. 22 alin. 2 din Legea cadru nr. 153/2017 și ale HG nr. 751/2018 pentru stabilirea categoriilor de persoane cu handicap, cu privire la data de la care se acordă sporul de 15%.

Potrivit răspunsului formulat de Ministerul Muncii și Justiției Sociale din 26.11.2018, înregistrat la pârâtă la 03.12.2018, sporul se acordă categoriilor de persoane cu handicap grav sau accentuat în momentul în care salariile de bază vor fi determinate utilizând salariile de bază prevăzute în anexele la legea cadru, respectiv începând cu anul 2019, subliniind că acordarea de la o altă dată, contravine prevederilor art. 38 alin. 3 din Legea nr. 153/2017.

Având în vedere dispozițiile legale și această interpretare, pârâta a emis deciziile contestate, la data de 27.12.2018.

Prima instanță a admis acțiunea formulată. A apreciat că temeiul de drept al emiterii dispozițiilor privind acordarea sporului de 15% la salariul de bază emise în octombrie 2018 este art. 22 alin. 2 din Legea nr. 153/2017 privind salarizarea personalului plătit din fonduri publice, HG nr. 751/2018, Legea nr. 448/2006 și certificatele de încadrare în grad de handicap privind pe reclamanți.

Analizând cele două forme ale art. 22 din lege (forma de la data publicării și cea introdusă prin Legea nr. 79/2018), prin prisma situației reclamanților, tribunalul a constatat că singura diferență constă în aceea că în a doua formă a textului de lege s-a stabilit și data limită până la care se va emite hotărârea de Guvern.

Cum prin H.G. nr. 751/2018, s-a stabilit că persoanele încadrate în grad de handicap grav sau accentuat, de oricare tip prevăzut de art. 86 alin. (2) din Legea nr. 448/2006 privind protecția și promovarea drepturilor persoanelor cu handicap, republicată, cu modificările și completările ulterioare, beneficiază, pentru activitatea desfășurată în cadrul programului normal de lucru, de un spor de 15% din salariul de bază /solda de funcție/salariul de funcție/indemnizația de încadrare, prevăzut la art. 22 din Legea-cadru nr. 153/2017 și cum reclamanții sunt persoane încadrate în gradul de handicap accentuat, rezultă că aceștia beneficiau de sporul de 15% prevăzut de art. 22 alin. 2 din Legea nr. 153/2017, de la data intrării în vigoare a respectivului act normativ -25.09.2018, cum s-a stabilit prin deciziile nr. 3885/2018, respectiv 3901/2018 emise de pârâtă, necontestate de reclamanți și după data de 30.11.2018.

Recurenta pârâtă a formulat recurs prin care a invocat incidența prevederilor art.38 din Legea nr. 153/2017.

III. Punctul de vedere al părților cu privire la dezlegarea problemei de drept:

Recurenta și-a exprimat punctul de vedere în sensul că „nu poate fi acordat sporul de 15% categoriilor de persoane cu handicap grav sau accentuat, decât în momentul în care salariile de bază vor fi determinate utilizând salariile de bază prevăzute în anexele la legea cadru, respectiv începând cu anul 2019. Acordarea acestui drept salarial la o altă dată, respectiv în anul 2018 contravine prevederilor art. 38 alin. (3) din Legea-cadru nr. 153/2017 cu modificările și completările ulterioare... În anul 2019, sporurile prevăzute de lege se acordă personalului care beneficia de acestea în luna decembrie 2018. cel mult la nivelul cuantumului acordat la acea dată, în măsura în care personalul ocupă aceeași funcție și își desfășoară activitatea în aceleași condiții”.

IV. Punctul de vedere motivat al completului de judecată:

Art. 22 din Legea nr. 153/2017 în forma în vigoare la data emiterii deciziilor contestate, 27.12.2018, prevedea următoarele: (1) Pentru activitatea desfășurată de nevăzătorii cu handicap grav și accentuat, în cadrul programului normal de lucru, se acordă un spor de 15% din salariul de bază/solda de funcție/salariul de funcție/indemnizația de încadrare.

(2) Celelalte categorii de persoane cu handicap grav și accentuat care vor beneficia de acest spor se stabilesc prin hotărâre a Guvernului emisă până la data de 1 septembrie 2018.

Prin H.G. nr. 751/2018 pentru stabilirea categoriilor de persoane cu handicap care beneficiază de un spor de 15% din salariul de bază/solda de funcție/salariul de funcție/indemnizația de încadrare, publicată în Monitorul Oficial nr. 821/25 septembrie 2018, s-a prevăzut că: „, Persoanele care, în conformitate cu certificatul de încadrare în grad de handicap, sunt încadrate în grad de handicap grav sau accentuat, de oricare tip prevăzut de art. 86 alin. (2) din Legea nr. 448/2006 privind protecția și promovarea drepturilor persoanelor cu handicap, republicată, cu modificările și completările ulterioare, beneficiază, pentru activitatea desfășurată în cadrul programului normal de lucru, de un spor de 15% din salariul de bază/solda de funcție/salariul de funcție/indemnizația de încadrare, prevăzut la art. 22 din Legea-cadru nr. 153/2017 privind salarizarea personalului plătit din fonduri publice, cu modificările și completările ulterioare.”

ART. 38 din Legea nr. 153/2017 prevede:

„(1) Prevederile prezentei legi se aplică etapizat, începând cu data de 1 iulie 2017.

(2) Începând cu data de 1 iulie 2017:

a) se mențin în plată la nivelul acordat pentru luna iunie 2017, până la 31 decembrie 2017, cuantumul brut al salariilor de bază, soldelor de funcție/salariilor de funcție și indemnizațiilor de încadrare, precum și cuantumul sporurilor, indemnizațiilor, compensațiilor, primelor și al celorlalte elemente ale sistemului de salarizare care fac parte, potrivit legii, din salariul brut lunar, indemnizația brută de încadrare, solda lunară de care beneficiază personalul plătit din fonduri publice, în măsura în care personalul ocupă aceeași funcție și își desfășoară activitatea în aceleași condiții;

b) prin excepție de la lit. a), salariile lunare ale personalului prevăzut la art. 11 se stabilesc în conformitate cu prevederile acestui articol;

c) prin excepție de la prevederile lit. a), indemnizațiile lunare ale personalului care ocupă funcții de demnitate publică se stabilesc prin înmulțirea coeficienților din anexa nr. IX cu salariul de bază minim brut pe țară garantat în plată;

d) până la data de 31 decembrie 2017 se acordă drepturile de hrană și tichetele de masă de care beneficiază, la data intrării în vigoare a prezentei legi, unele categorii de personal bugetar, în măsura în care își desfășoară activitatea în aceleași condiții.

(3) Începând cu data de 1 ianuarie 2018 se acordă următoarele creșteri salariale:

a) cuantumul brut al salariilor de bază, soldelor de funcție/salariilor de funcție, indemnizațiilor de încadrare, precum și cuantumul brut al sporurilor, indemnizațiilor, compensațiilor, primelor, premiilor și al celorlalte elemente ale sistemului de salarizare care fac parte, potrivit legii, din salariul brut lunar, indemnizația brută de încadrare, solda lunară/salariul lunar de care beneficiază personalul plătit din fonduri publice se majorează cu 25% față de nivelul acordat pentru luna decembrie 2017, fără a depăși limita prevăzută

la art. 25, în măsura în care personalul respectiv își desfășoară activitatea în aceleași condiții;

b) prin excepție de la lit. a), începând cu 1 martie 2018, salariile de bază ale personalului care ocupă funcțiile de medici, de asistenți medicali și ambulanțieri/șoferi autosanitară prevăzute în anexa nr. II cap. I se majorează la nivelul salariului de bază stabilit potrivit prezentei legi pentru anul 2022;

c) prin excepție de la lit. a), începând cu data de 1 martie 2018, pentru personalul prevăzut în anexa nr. II, cuantumul sporurilor pentru condiții de muncă se determină conform Regulamentului-cadru de acordare a sporurilor, elaborat de Ministerul Sănătății și aprobat prin hotărâre a Guvernului până la data de 1 martie 2018, fără a depăși limita prevăzută la art. 25;

d) prin excepție de la lit. a), începând cu 1 martie 2018, cuantumul brut al salariilor de bază, precum și cuantumul sporurilor, indemnizațiilor, compensațiilor, primelor, premiilor și al celorlalte elemente ale sistemului de salarizare care fac parte, potrivit legii, din salariul brut, de care beneficiază personalul didactic din unitățile/instituțiile de învățământ preuniversitar și universitar de stat, inclusiv unitățile conexe, precum și personalul din cadrul Agenției Române de Asigurare a Calității în Învățământul Superior, se majorează cu 20% față de nivelul acordat pentru luna februarie 2018, cu respectarea prevederilor alin. (6);

d¹) prin excepție de la lit. a), începând cu 1 aprilie 2018, salariile de bază ale personalului care ocupă funcțiile prevăzute la anexa nr. VIII cap. I lit. A pct. I lit. b) se stabilesc la nivelul salariilor de bază prevăzute de prezenta lege pentru anul 2022;

d²) de prevederile lit. d) beneficiază începând cu luna mai 2018 și personalul încadrat pe funcțiile de inspector școlar general, inspector școlar general adjunct, inspector școlar de specialitate și inspector școlar;

e) prin excepție de la lit. a), salariile lunare ale personalului prevăzut la art. 11 se stabilesc în conformitate cu prevederile acestui articol;

f) indemnizațiile lunare pentru funcțiile de demnitate publică prevăzute în anexa nr. IX se stabilesc pe baza coeficienților și a salariului de bază minim brut pe țară garantat în plată;

g) pentru personalul încadrat în unități sanitare publice aflate în relație contractuală cu casele de asigurări de sănătate, influențele financiare determinate de creșterile salariale prevăzute la lit. a) - c), inclusiv suma compensatorie prevăzută la alin. (6¹), precum și sumele determinate de aplicarea art. 25 alin. (6), se asigură prin transferuri din bugetul Fondului național unic de asigurări sociale de sănătate de la o poziție distinctă;

h) începând cu luna martie 2018 până la 31 decembrie 2018, drepturile salariale aferente activității prestate în linia de gardă, sporul pentru activitatea prestată în ture, sporul acordat pentru munca prestată în zilele de repaus săptămânal, de sărbători legale și în celelalte zile în care, în conformitate cu reglementările legale în vigoare nu se lucrează, sporul pentru munca prestată în timpul nopții vor fi determinate conform prevederilor legale aplicabile pentru luna ianuarie 2018;

i) prin excepție de la lit. a), pentru personalul plătit din fonduri publice care beneficiază de scutire de impozit pe venit din data de 31 decembrie 2017, potrivit prevederilor art. 60, pct. 1 - 3 din Legea nr. 227/2015 privind Codul fiscal, cu modificările și completările ulterioare, cuantumul brut al salariilor de bază, soldelor de funcție/salariilor de funcție, indemnizațiilor de încadrare, precum și cuantumul brut al sporurilor, indemnizațiilor, compensațiilor, primelor, premiilor și al celorlalte elemente ale sistemului de salarizare care fac parte, potrivit legii, din salariul lunar brut, indemnizația brută de încadrare, solda lunară/salariul lunar de care beneficiază personalul plătit din fonduri publice se majorează cu 28,5% față de nivelul acordat pentru luna decembrie 2017, fără a depăși limita prevăzută la art. 25, în măsura în care personalul respectiv își desfășoară activitatea în aceleași condiții;

j) prin excepție de la lit. a), cuantumul sporului prevăzut la art. 22 alin. (1) se acordă începând cu drepturile aferente lunii martie, fără a se depăși limita prevăzută la art. 25.

(4) În perioada 2019 - 2022 se va acorda anual o creștere a salariilor de bază, soldelor de funcție/salariilor de funcție, indemnizațiilor de încadrare, fiecare creștere reprezentând 1/4 din diferența dintre salariul de bază, solda de funcție/salariul de funcție, indemnizația de încadrare prevăzute de lege pentru anul 2022 și cel/cea din luna decembrie

2018. Creșterea respectivă și data de aplicare se stabilesc prin legea anuală a bugetului de stat cu respectarea prevederilor art. 6 lit. h).

(4¹) Prin excepție de la prevederile alin. (4), personalul didactic de predare, personalul didactic auxiliar, personalul didactic de conducere și personalul de îndrumare și control din învățământ beneficiază:

a) începând cu 1 ianuarie 2019 de prima tranșă de 1/4 din diferența dintre salariul de bază prevăzut de lege pentru anul 2022 și cel din luna decembrie 2018;

b) începând cu 1 ianuarie 2020 de a doua tranșă de 1/4 din diferența dintre salariul de bază prevăzut de lege pentru anul 2022 și cel din luna decembrie 2018;

c) începând cu 1 septembrie 2020 de salariile de bază prevăzute de lege pentru anul 2022.

(4²) Prevederile alin. (4¹) nu se aplică personalului asimilat din punctul de vedere al salarizării cu personalul didactic încadrat în unitățile/instituțiile de învățământ preuniversitar și universitar de stat.

(5) Prin legea privind plafoanele unor indicatori specificați în cadrul fiscal-bugetar se pot stabili anual alte majorări salariale decât cele prevăzute de prezentul articol.

(6) În situația în care, începând cu 1 ianuarie 2018, salariile de bază, soldele de funcție/salariile de funcție, indemnizațiile de încadrare sunt mai mari decât cele stabilite potrivit prezentei legi pentru anul 2022 sau devin ulterior mai mari ca urmare a majorărilor salariale reglementate, se acordă cele stabilite pentru anul 2022.

(6¹) Începând cu luna mai 2018, în situația în care veniturile salariale nete acordate potrivit prevederilor prezentei legi sunt mai mici decât cele aferente lunii februarie 2018, se acordă o sumă compensatorie cu caracter tranzitoriu care să acopere diferența, în măsura în care persoana își desfășoară activitatea în aceleași condiții. Suma compensatorie este cuprinsă în salariul lunar și nu se ia în calcul la determinarea limitei prevăzute la art. 25. Suma compensatorie se determină lunar pe perioada în care se îndeplinesc condițiile pentru acordarea acesteia.

(7) Salariile de bază, soldele de funcție/salariile de funcție și indemnizațiile de încadrare se rotunjesc din leu în leu în favoarea salariatului.

(8) În situația în care, în urma promovării în funcție, grad sau treaptă profesională ori a avansării în gradație, potrivit legii, rezultă un salariu de bază mai mic decât cel avut la data promovării sau avansării în gradație, se păstrează salariul de bază avut anterior promovării sau avansării în gradație”.

Pe rolul Curții de apel Brașov nu a fost identificată practică relevantă.

Instanța de trimitere constată că prevederile de excepție cuprinse în art.38 alin.3 lit.j din Legea nr. 153/2017 fac trimitere doar la art. 22 alin.1 („ Pentru activitatea desfășurată de nevăzătorii cu handicap grav și accentuat, în cadrul programului normal de lucru, se acordă un spor de 15% din salariul de bază/solda de funcție/salariul de funcție/indemnizația de încadrare”), nu și la categoria de persoane prevăzută la art. 22 alin.2 din Legea nr. 153/2017 (“ Celelalte categorii de persoane cu handicap grav și accentuat care vor beneficia de acest spor se stabilesc prin hotărâre a Guvernului emisă până la data de 1 septembrie 2018”).

Pe de altă parte, prin H.G. nr. 751/2018 pentru stabilirea categoriilor de persoane cu handicap care beneficiază de un spor de 15% din salariul de bază/solda de funcție/salariul de funcție/indemnizația de încadrare, publicată în Monitorul Oficial nr. 821/25 septembrie 2018, s-a prevăzut că: „ Persoanele care, în conformitate cu certificatul de încadrare în grad de handicap, sunt încadrate în grad de handicap grav sau accentuat, de oricare tip prevăzut de art. 86 alin. (2) din Legea nr. 448/2006 privind protecția și promovarea drepturilor persoanelor cu handicap, republicată, cu modificările și completările ulterioare, beneficiază, pentru activitatea desfășurată în cadrul programului normal de lucru, de un spor de 15% din salariul de bază/solda de funcție/salariul de funcție/indemnizația de încadrare, prevăzut la art. 22 din Legea-cadru nr. 153/2017 privind salarizarea personalului plătit din fonduri publice, cu modificările și completările ulterioare.”

Se mai reține că, potrivit notei de fundamentare a HG nr. 751/2018, la adoptarea acestui act normativ s-au avut în vedere următoarele: “La momentul actual, potrivit prevederilor legale, sporul de 15% din salariul de bază se acordă nevăzătorilor cu handicap grav și accentuat, pentru

activitatea desfășurată în cadrul programului normal de lucru, situație care generează diferențiere pe criterii de dizabilitate, în ceea ce privește câștigurile salariale realizate de persoanele cu handicap.

Odată cu ratificarea Convenției privind drepturile persoanelor cu dizabilități, prin Legea nr. 221/2010, România s-a angajat să protejeze și să promoveze dreptul la muncă pentru persoanele cu dizabilități, inclusiv pe durata angajării, prin luarea de măsuri adecvate, inclusiv de ordin legislativ, pentru a interzice discriminarea pe criterii de dizabilitate referitoare la toate aspectele și formele de încadrare în muncă.

Schimbări preconizate

Actul normativ stabilește categoriile de persoane cu handicap care vor beneficia de sporul de 15% din salariul de bază/solda de funcție/salariul de funcție/indemnizația de încadrare, prevăzut la art. 22 din Legea nr. 153/2017 privind salarizarea personalului plătit din fonduri publice.

Astfel, de sporul de 15% din salariul de bază/solda de funcție/salariul de funcție/indemnizația de încadrare, prevăzut la art. 22 din Legea nr. 153/2017 privind salarizarea personalului plătit din fonduri publice, vor beneficia toate persoanele încadrate în gradul de handicap grav sau în gradul de handicap accentuat pentru care tipul de handicap stabilit în anexa la Certificatul de încadrare în grad de handicap este: fizic, vizual, auditiv, surdocecitate, somatic, mintal, psihic, HIV/SIDA, asociat, boli rare.”

Completul de judecată investit cu soluționarea recursului în Dosarul nr. 1374/62/2019 al Curții de Apel Brașov - Secția contencios administrativ și fiscal apreciază că în lipsa unei derogări exprese cum este cea de la lit.j din art. 38 alin.3 din Legea nr. 153/2017 care face trimitere doar la categoria prevăzută de art. 22 alin.1 nu și la categoria prevăzută de art. 22 alin.2, pentru această din urmă categorie sunt aplicabile prevederile generale prevăzute la alin.3 al art. 38 din Legea nr. 153/2017.

**PENTRU ACESTE MOTIVE,
ÎN NUMELE LEGII,
DISPUNE:**

Constată admisibilă sesizarea Înaltei Curți de Casație și Justiție în vederea pronunțării unei hotărâri prealabile cu privire la următoarea chestiune de drept:

„Cum se interpretează și aplică dispozițiile art.22 alin.2 din Legea 153/2017 și HG nr.751/2018 în coroborare cu prevederile art.38 din Legea nr.153/2017 ?”

Dispune înaintarea prezentei încheieri Înaltei Curți de Casație și Justiție.

Dispune suspendarea judecării conform prevederilor art. 520 alin. 2 Cod procedură civilă.
Fără cale de atac.

Pronunțată în ședință publică azi, 04.12.2019.

Președinte,

.....

Judecător,

.....

Judecător,

.....

Grefier,

.....

Red:

Tehnored: - 6 ex.