

ROMÂNIA

CURTEA DE APEL CRAIOVA
SECȚIA CONTENCIOS ADMINISTRATIV SI FISCAL

Dosar nr.

ÎNCHEIERE

Ședința publică de la 19 Ianuarie 2021

Completul compus din:

PREȘEDINTE ...

Judecător ...

Judecător ...

Grefier ...

Pe rol se află soluționarea recursului declarat de recurentul pârât CONSILIUL LOCAL AL MUNICIPIULUI ... împotriva sentinței nr.296 din 08 iulie 2020, pronunțată de Tribunalul Olt în dosarul nr...., în contradictoriu cu intimata reclamantă INSTITUȚIA PREFECTULUI-...

La apelul nominal făcut în ședința publică, la ordine, părțile au lipsit.

Procedura de citare este legal îndeplinită.

S-a făcut referatul cauzei de către grefierul de ședință, care învederează obiectul cauzei, stadiul procesual, modalitatea de îndeplinire a procedurii de citare, precum și că la data de 11.01.2021, prin Compartimentul Registratură, intimata-reclamantă a depus punct de vedere cu privire la sesizarea ÎCCJ pentru dezlegarea unei chestiuni de drept (fila 34 dosar), după care,

CURTEA

Asupra cauzei de față, constată următoarele:

La data de 11.09.2020 a fost înregistrat pe rolul Curții de Apel Craiova Secția Contencios Administrativ și Fiscal recursul declarat de pârâtul CONSILIUL LOCAL AL MUNICIPIULUI ... împotriva sentinței nr.296 din 08 iulie 2020, pronunțată de Tribunalul Olt în dosarul nr...., în contradictoriu cu intimata reclamantă INSTITUȚIA PREFECTULUI-....

La termenul de judecată din data de 24.11.2020, Curtea a pus în discuție amânarea cauzei pentru ca părțile săr depună în scris un punct de vedere cu privire la faptul dacă, în interpretarea dispozițiilor art. 96 alin. 2 din Legea nr. 1/2011 privind reprezentarea consiliului, aceasta se realizează exclusiv printr-un membru al acestuia, un consilier local, sau poate fi și altă persoană.

La data de 04.12.2020 recurentul pârât CONSILIUL LOCAL AL MUNICIPIULUI ... a depus punct de vedere cu privire la sesizarea Înaltei Curți de Casație și Justiție pentru dezlegarea unei chestiuni de drept.

A susținut următoarele:

Conform art. 96 alin. 2 din Legea nr. 1/2011, din consiliile de administrație ale unităților de învățământ de stat fac parte unul sau mai multi reprezentanți ai consiliilor locale sau iudețene după caz alături de alți membri.

Din punctul său de vedere interpretarea dispozițiilor art. 96 alin. 2 din Legea nr. 1/2011- Legea educației naționale cu modificările și completările ulterioare trebuie făcută în sensul posibilității consiliilor locale sau iudețene, după caz, de a decide singure, prin hotărâre nominalizarea reprezentanților acestora, indiferent dacă aceștia sunt sau nu consilieri locali.

În sprijinul susținerilor punctului său de vedere aduce următoarele argumente:

1- Propunerile, făcute în plenul consiliului local sau județean, de numire a reprezentanților în consiliile de administrație ale unităților de învățământ de stat sunt făcute de reprezentanții partidelor politice cu respectarea reprezentativității acestor partide în componența consiliilor locale sau județene. Fiecare partid politic propune oameni reprezentativi- pentru aceste formațiuni, care de regulă sunt cadre didactice din acele unități de învățământ și care cunosc cel mai bine problemele cu care se confruntă acestea.

2- O interpretare restrictivă a textului de lege ar îngreuna posibilitatea consiliilor locale sau județene de a-și numi reprezentanții dintr-o paletă mai largă de specialiști în domeniul și specialitatea unităților de învățământ. De exemplu la un liceu cu profil de muzică este evident că cel mai reprezentativ este un profesor de muzică și nu un consilier local sau județean care poate fi inginer.

Analizând prevederile art. 96 alin. 7 din Legea nr. 1/2011 -Legea educației naționale cu modificările și completările ulterioare, se poate observa care sunt atribuțiile consiliilor de administrație și concluziona necesitatea ca din consiliile de administrație să facă parte specialiști, de regulă cadre didactice.

Consideră că acesta este unul dintre raționamentele pentru care legiuitorul nu a restrâns aria de reprezentativitate doar la consilierii locali sau județeni.

În condițiile în care textul de lege nu precizează în mod expres, imperativ, necesitatea ca reprezentanții consiliilor locale sau județene, după caz, în consiliile de administrație ale unităților de învățământ de stat să fie numai consilier local sau județean consideră că unde legea nu distinge, nici noi nu trebuie să distingem (ubi lex non distinguit, nec nos distinguere debemus), conform principiului de drept aplicabil în prezenta speță.

3- Conform prevederilor art. 131 din O.U.G. nr. 57/2019 -Codul Administrativ, cu modificările și completările ulterioare, consilierii locali pot fi mandatați să reprezinte interesele U.A.T. -urilor deci interesele comunelor, oraselor, municipiilor sau județelor, după caz, la regii autonome sau societăți de interes local cu respectarea configurației politice de la ultimele alegeri.

Textul de lege sus menționat conține o prevedere expresă a mandatării consilierilor locali, dată de legiuitor, ca reprezentanți ai U.A.T -urilor.

În speța noastră consilierii locali sau județeni apar ca reprezentanți ai consiliilor locale sau județene în consiliile de administrație ale unităților de învățământ de stat, legiuitorul lăsând la latitudinea acestui for decizional calitatea pe care să o aibă reprezentantul acestuia.

4- De asemenea o interpretare restrictivă a textului de lege supus dezlegării ar îngreuna punerea lui în practică, deoarece există municipii cu foarte multe consilii de administrație iar numărul consilierilor locali/ județeni ce fac parte din consiliul local/județean este limitat.

Consecința acestei interpretări ar avea ca rezultat numirea unui consilier local/județean în mai multe consilii de administrație ale unor unități de învățământ cu profil diferit și implicit efecte negative asupra actelor de administrare ale respectivelor unități de învățământ deoarece un consilier local/județean care face parte din două sau trei consilii de administrație nu poate să stăpânească întreaga problematică a acestor unități de învățământ.

5- În susținerea punctului său de vedere se regăsește și poziția Direcției Generale Juridice din cadrul Ministerului Educației și Cercetării exprimată prin adresa nr. 31910/27.07.2020.

Consideră că hotărârea Consiliului Local ... nr. 11/2020 contestată de către Instituția Prefectului - ... a fost emisă cu respectarea dispozițiilor legale, respectiv prevederile art. 96 alin. 2 din Legea nr. 1/2011, legea educației naționale, cu modificările și completările ulterioare pentru motivele expuse în prezentul dosar.

Față de cele de mai sus a solicitat, ca în temeiul art. 521 alin. 1 C.p.c, să se pronunțe o decizie prin care prevederile art. 96 alin. 2 din Legea nr. 1/2011 -Legea educației naționale cu modificările și completările ulterioare să fie interpretate în sensul că reprezentarea consiliilor locale/județene în consiliile de administrație ale unităților de învățământ de stat să poată fi făcută și de către o altă persoană, chiar dacă aceasta nu are calitatea de consilier local/județean.

Intimata reclamantă INSTITUȚIA PREFECTULUI-... a depus un punct de vedere cu privire la sesizarea ÎCCJ la data de 11.01.2021.

A învederat următoarele:

În ceea ce privește sesizarea Înaltei Curți de Casație și Justiție pentru dezlegarea chestiunii de drept, poziția sa este următoarea:

-poate avea calitatea de membru în consiliul de administrație al unei unități de învățământ de stat ca reprezentant al consiliului local doar o persoană care are calitatea de consilier local, întrucât în exercitarea mandatului său de consilier local, aceasta exercită o funcție de autoritate publică la nivel local și este în serviciul colectivității locale care l-a ales, fiind responsabil în fața acesteia de exercitarea mandatului în acord cu interesele generale ale colectivității.

Deliberând asupra cererii de sesizare a Înaltei Curți de Casație și Justiție:

Admisibilitatea sesizării

Curtea de Apel constată admisibilitatea sesizării, în conformitate cu prevederile art. 519 Cod procedură civilă, motivat de faptul că:

- de lămurirea chestiunii de drept : "Dacă în interpretarea dispozițiilor art. 96 alin. 2 din Legea 1/2011, reprezentarea Consiliului Local în Consiliul de administrație al unităților de învățământ preuniversitar cu personalitate juridică se realizează exclusiv printr-un consilier local sau poate fi mandatată și o altă persoană fizică"depinde soluționarea pe fond a cauzei, întrucât în baza interpretării acestor dispoziții legale, alăturat altor argumente, instanța de fond a reținut că acțiunea formulată de reclamantă este întemeiată.

Aceste aspecte sunt repuse în discuție și în fața instanței de control judiciar, prin recursul formulat de instituția publică pârâtă fiind contestată

- 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, astfel cum rezultă din analiza practicii judiciare a instanței supreme în materie civilă și de contencios administrativ existentă pe site-ul www.scj.ro;

- 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, 19 martie 2019, pe portalul ÎCCJ.

- Cauza se află pe rolul unei instanțe de control judiciar, Curtea de Apel Craiova, investită cu soluționarea cauzei în ultimă instanță.

II). Expunerea succintă a cauzei

Prin cererea înregistrată la nr...., reclamanta Instituția Prefectului-... în contradictoriu cu pârâtul Consiliul Local al Municipiului ... a solicitat anularea Hotărârii nr.11/31.01.2020 referitoare la modificarea și completarea punctului nr. 5 al anexei HCL nr. 116/30.08.2019 privind numirea reprezentanților Consiliului Local al Municipiului ... în consiliile de administrație ale unităților de învățământ preuniversitar cu personalitate juridică din municipiul ... pentru anul școlar 2019-2020.

Prin Hotărârea nr. 11/31.01.2020, Consiliul Local al municipiului ... a aprobat modificarea și completarea punctului nr. 5 al anexei HCL nr. 116/30.08.2019 privind numirea reprezentanților Consiliului Local al Municipiului ... în consiliile de administrație ale unităților de învățământ preuniversitar cu personalitate juridică din municipiul ... pentru anul școlar 2019-2020, în sensul înlocuirii consilierului cu

Motivul de nelegalitate al actului administrativ vizează calitatea de reprezentant al consiliului local care numita ... nu o are.

În cadrul procedurii prealabile, actul administrativ a fost restituit de către Instituția Prefectului - ... prin adresa nr.19761/17.03.2020.

Urmare adresei de restituire, secretarul general al municipiului ... împreună cu primarul, prin adresa nr. 19117/07.04.2020, au comunicat refuzul revocării actului administrativ, fără ca adresa în cauză să fie adusă la cunoștința consilierilor locali.

Pe fond, consideră că actul administrativ așa cum a fost adoptat este nelegal întrucât înlocuirea unui consilier local (...) cu un reprezentant al unui partid politic (...) fără a fi reprezentant al consiliului local, contravine prevederilor legale în domeniu.

Astfel, apreciază că la emiterea dispoziției au fost eludate prevederile art.96 alin. 2 din Legea educației naționale nr.1/2011, cu modificările și completările ulterioare, cu privire la constituirea Consiliului de administrație în cadrul unităților de învățământ.

Prin actul administrativ au fost aduse modificări în componența Consiliul de administrație al Liceului Teoretic "Ionița Asan" în sensul înlocuirii doamnei consilier ... cu doamna..., persoană care nu are calitatea de consilier local.

Prin raportare la prevederile legale menționate, din Consiliul de administrație fac parte, alături de anumiți reprezentanți, și reprezentanții consiliului local și nicidecum reprezentanții vreunui partid politic.

Drept urmare, se apreciază că doar consilierul local poate avea calitatea de reprezentant al consiliului local, motiv pentru care consideră netemeinică și nelegală desemnarea oricărei alte persoane, în afara consilierilor locali, în Consiliul de administrație al unităților școlare.

Referitor la poziția înșușită de autoritatea publică locală (primar și secretar general al municipiului ...) potrivit căreia < legiuitorul nu a prevăzut în mod expres ca reprezentantul primarului să facă parte din aparatul de specialitate al primarului și ar fi suficientă emiterea unei dispoziții prin care să fie desemnată o persoană indiferent de calitatea acestuia > apreciază că aceasta este inoportună și netemeinică.

Arată că atribuțiile consiliului local au fost clar reglementate în Codul administrativ aprobat prin OUG nr.57/2019, cu modificările și completările ulterioare, iar prevederile art.129 alin.1 și 2 lit.d corob cu alin.7 lit.a și alin.10 confirmă rolul edificator pe care consiliul local îl are în domeniul educației.

În drept, cererea de chemare în judecată a fost întemeiată pe dispozițiile art. 194 -204 Cod Procedură Civilă, art.96 alin 2 din Legea educației naționale nr.1/2011, cu modificările și completările ulterioare, art.129 din Codul administrativ aprobat prin OUG 57/2019 cu modificările și completările ulterioare,

Au fost atașate cererii următoarele înscrisuri: HCL nr. 11/31.01.2020 însoțită de actele care au stat la baza adoptării; adresa Instituției Prefectului - ... nr.19761/17.03.2020; adresa Primăriei Municipiului ... nr. 19117/07.04.2020.

Prin **întâmpinarea** depusă la data de 15 iunie 2020, pârâtul **CONSILIUL LOCAL AL MUNICIPIULUI** ... a solicitat respingerea cererii de chemare în judecată formulată de Instituția Prefectului Olt, ca neîntemeiată deoarece hotărârea atacată a fost emisă cu respectarea dispozițiilor legale, întrucât prevederile art.96 alin.2 din Legea nr.1/2011, legea educației naționale, cu modificările și completările ulterioare, nu spun în mod expres ca reprezentantul Primarului să facă parte din Aparatul de Specialitate al acestuia.

Precizează că Instituția Prefectului- ... acuză instituția pârâtă de eludarea prevederilor art. 96 alin.2 din Legea nr.1/2011 cu modificările și completările ulterioare, însă analizând prevederile menționate cât și prevederile art. 11 lit.e din OUG 75/2002 privind asigurarea calității educației, cu modificările și completările ulterioare, legiuitorul nu a prevăzut în mod expres ca reprezentantul consiliului local să fie consilier local, fiind suficientă adoptarea unei

hotărâri a consiliului local prin care acesta să își desemneze un reprezentant în consiliile de administrație sau în comisiile de evaluare a calității învățământului indiferent de calitatea acestora, la propunerea partidelor politice .

Pârâtul consideră că interpretarea restrictivă a Instituției Prefectului-... este greu de pus în practică în situația în care există un număr limitat de consilieri locali și mai multe unități de învățământ unde trebuie numiți reprezentanți ai consiliului local.

Potrivit prevederilor art. 9 alin.3 NCC interpretarea legii de către instanță se face numai în scopul aplicării ei în cazul dedus judecării.

Instanțele, în activitatea lor, realizează o interpretare cazuală sau judiciară, care presupune ca, anterior soluționării cauzei, să se studieze circumstanțele speței deduse judecării, calificarea juridică a cauzei și, ulterior, interpretarea normei de drept pentru emiterea actului juridic final, care încheie activitatea acesteia.

În esență, toată activitatea juridică se rezumă la a interpreta, atât norma de drept, cât și conduita părților și a dovezilor administrate în fața sa nemijlocit, prin verificarea situației de fapt prezentate cu ipoteza abstractă a normei de drept, iar, în final, să impună restabilirea ordinii de drept încălcate, cu consecința aplicării sancțiunii.

În concluzie, activitatea puterii judecătorești este, în esență, aceea de a interpreta legea, ce are un conținut complex și ce necesită o abordare din partea acesteia, în vederea stabilirii, în interesul soluționării cauzei, a sensului exact al normei de drept, a sferei sale de aplicare, a efectului acesteia, precum și a scopului edictării legii.

Având în vedere aspectele menționate, pârâta precizează că poate afirma că susținerile reclamantei nu sunt întemeiate, atâta timp cât prevederile legale sunt susceptibile de interpretare.

De asemenea, arată că instituția pârâtă a procedat la fel și în trecut cu privire la aceleași aspecte, iar pentru Hotărârile Consiliului Local nu s-a cerut anulare în instanță de către Instituția Prefectului-

Așadar, legiuitorul nu a prevăzut în mod expres ca reprezentantul Consiliului Local al municipiului ... în Comisia pentru evaluarea și asigurarea calității în unitățile de învățământ preuniversitar cu personalitate juridică din municipiul ... să fie numai un consilier local.

În drept, întâmpinarea a fost întemeiată pe dispozițiile art. 205-208 Noul Cod Procedură Civilă, art.96-alin.2 din Legea nr.1 /2011 Legea educației naționale, O.U.G. nr.57/2019 privind Codul Administrativ.

A depus la dosar hotărârea contestată nr. 116/30.08.2019 și Hotărârea nr. 88//2019 emisă de Consiliul Local al municipiului Cluj-Napoca .

La data de 30.06.2020, pârâta a depus la dosar actele care au stat la baza emiterii dispoziției contestate, respectiv proiectul de hotărâre nr. 18/22.01.2020, referatul de aprobare nr. 2348/14.01.2020, raportul de specialitate nr. 2356/14.01.2020, adresa Liceului Teoretic Ioniță Asan și raportul aviz al Comisiei pentru activități social-culturale, culte, învățământ, sănătate, sport, familie, protecție și asistență socială.

Prin sentința nr.296 din 08 iulie 2020, pronunțată de Tribunalul Olt în dosarul nr...., în contradictoriu cu intimata reclamantă INSTITUȚIA PREFECTULUI-... s-a admis cererea de chemare în judecată formulată de reclamanta INSTITUȚIA PREFECTULUI ... în contradictoriu cu pârâtul CONSILIUL LOCAL AL MUNICIPIULUI ... și va dispune anularea Hotărârii Consiliului Local al Municipiului ... nr. 11/31.01.2020.

A retinut instanța ca prin Hotărârea Consiliului Local al Municipiului ... nr. 11/31.01.2020 s-a aprobat modificarea și completarea punctului nr. 5 al Anexei la H.C.L. nr. 116/30.08.2019 privind numirea reprezentanților Consiliului Local al municipiului ... în Consiliile de administrație ale unităților de învățământ preuniversitar cu personalitate juridică din municipiul ... pentru anul școlar 2019-2020, în sensul înlocuirii doamnei consilier ... cu

doamna... în Consiliul de Administrație al Liceului Teoretic Ioniță Asan din municipiul ... (fila nr. 8).

Doamna... nu are calitatea de consilier local.

În drept, unitățile de învățământ preuniversitar cu personalitate juridică sunt conduse de consiliile de administrație, de directori și de directori adjuncți, după caz. În exercitarea atribuțiilor ce le revin, consiliile de administrație și directorii conlucrează cu consiliul profesoral, cu comitetul de părinți și cu autoritățile administrației publice locale [conform art. 96 alin. (1) din Legea educației naționale nr. 1/2011].

În unitățile de învățământ de stat consiliul de administrație este organ de conducere și este constituit din 7, 9 sau 13 membri. **În cazul în care consiliul de administrație este format din 13 membri, dintre aceștia 6 sunt cadre didactice, primarul sau un reprezentant al primarului, 3 reprezentanți ai consiliului local și 3 reprezentanți ai părinților.** Directorul este membru de drept al consiliului de administrație din cota aferentă cadrelor didactice din unitatea de învățământ respectivă [conform art. 96 alin. (2) lit. c) din Legea educației naționale nr. 1/2011].

Administrația publică locală este reprezentată de totalitatea activităților desfășurate, în regim de putere publică, de organizare a executării și de executare în concret a legii și de prestare de servicii publice, în scopul satisfacerii interesului public local [conform art. 5 lit. d) din O.U.G. nr. 57/2019 privind Codul administrativ], iar autoritățile administrației publice locale sunt: consiliile locale, primarii și consiliile județene (conform art. 3 din O.U.G. nr. 57/2019 privind Codul administrativ).

Competența este definită ca fiind ansamblul atribuțiilor stabilite de lege, care conferă autorităților și instituțiilor administrației publice drepturi și obligații de a desfășura, în regim de putere publică și sub propria responsabilitate, o activitate de natură administrativă [conform art. 5 lit. r) din O.U.G. nr. 57/2019 privind Codul administrativ].

Competența organelor administrației publice prezintă anumite caractere specifice: aceasta reprezintă un ansamblu de atribuții prin intermediul cărora se conferă drepturi și obligații pentru desfășurarea unei activități administrative; aceasta se exercită în nume propriu, sub propria responsabilitate și în regim de putere publică; legalitatea competenței fundamentată pe principiul legalității întregii activități a administrației publice care este așezat la baza organizării și funcționării acesteia, ca și a statului de drept, în ansamblul său; obligativitatea competenței – exercitarea ei nefiind o facultate, ci o obligație a cărei neîndeplinire constituie temeiul tragerii la răspundere a organului respectiv.

Autoritățile administrației publice locale exercită **competențe exclusive** (atribuțiile stabilite prin lege în mod expres și limitativ în sarcina autorităților administrației publice locale, pentru realizarea cărora acestea au drept de decizie și dispun de resursele și mijloacele necesare), **competențe partajate** (atribuțiile exercitate potrivit legii de autorități ale administrației publice locale, împreună cu alte autorități ale administrației publice, stabilite în mod expres și limitativ, cu stabilirea resurselor financiare și a limitelor dreptului de decizie pentru fiecare autoritate publică în parte) și **competențe delegate** (atribuțiile stabilite prin lege și transferate, împreună cu resursele financiare corespunzătoare, autorităților administrației publice locale de către autoritățile administrației publice centrale pentru a le exercita în numele și în limitele stabilite de către acestea din urmă), potrivit legii [conform art. 110 alin. (1) din O.U.G. nr. 57/2019 privind Codul administrativ].

Consiliul local are inițiativă și hotărăște, în condițiile legii, în toate problemele de interes local, cu excepția celor care sunt date prin lege în competența altor autorități ale administrației publice locale sau centrale [conform art. 129 alin. (1) din O.U.G. nr. 57/2019 privind Codul administrativ].

Consiliul local exercită următoarele categorii de atribuții: a) atribuții privind unitatea administrativ-teritorială, organizarea proprie, precum și organizarea și funcționarea aparatului

de specialitate al primarului, ale instituțiilor publice de interes local și ale societăților și regiilor autonome de interes local; b) atribuții privind dezvoltarea economico-socială și de mediu a comunei, orașului sau municipiului; c) atribuții privind administrarea domeniului public și privat al comunei, orașului sau municipiului; **d) atribuții privind gestionarea serviciilor de interes local;** e) atribuții privind cooperarea interinstituțională pe plan intern și extern [conform art. 129 alin. (2) din O.U.G. nr. 57/2019 privind Codul administrativ].

În exercitarea atribuțiilor prevăzute la alin. (2) lit. d), consiliul local asigură, potrivit competenței sale și în condițiile legii, cadrul necesar pentru furnizarea serviciilor publice de interes local privind: **a) educația;** b) serviciile sociale pentru protecția copilului, a persoanelor cu handicap, a persoanelor vârstnice, a familiei și a altor persoane sau grupuri aflate în nevoie socială; c) sănătatea; d) cultura; e) tineretul; f) sportul; g) ordinea publică; h) situațiile de urgență; i) protecția și refacerea mediului; j) conservarea, restaurarea și punerea în valoare a monumentelor istorice și de arhitectură, a parcurilor, grădinilor publice și rezervațiilor naturale; k) dezvoltarea urbană; l) evidența persoanelor; m) podurile și drumurile publice; n) serviciile comunitare de utilități publice de interes local; o) serviciile de urgență de tip salvamont, salvamar și de prim ajutor; p) activitățile de administrație social-comunitară; q) locuințele sociale și celelalte unități locative aflate în proprietatea unității administrativ-teritoriale sau în administrarea sa; r) punerea în valoare, în interesul colectivității locale, a resurselor naturale de pe raza unității administrativ-teritoriale; s) alte servicii publice de interes local stabilite prin lege [conform art. 129 alin. (7) din O.U.G. nr. 57/2019 privind Codul administrativ].

Consiliile locale și consiliile județene, primarii și președinții consiliilor județene se aleg prin vot universal, egal, direct, secret și liber exprimat [conform art. 2 alin. (2) din Legea nr. 115/2015 pentru alegerea autorităților administrației publice locale], iar în exercitarea mandatului, aleșii locali (primarul, consilierii locali) îndeplinesc o funcție de autoritate publică [conform art. 5 lit. f) din O.U.G. nr. 57/2019 privind Codul administrativ].

Funcția de consilier local sau consilier județean este incompatibilă cu exercitarea următoarelor funcții sau calități: a) funcția de primar; b) funcția de prefect sau subprefect; c) calitatea de funcționar public sau angajat cu contract individual de muncă în aparatul propriu al consiliului local respectiv sau în aparatul propriu al consiliului județean ori al prefecturii din județul respectiv; d) funcția de președinte, vicepreședinte, director general, director, manager, asociat, administrator, membru al consiliului de administrație sau cenzor la regiile autonome și societățile reglementate de Legea nr. 31/1990, republicată, cu modificările și completările ulterioare, de interes județean ori înființate sau aflate sub autoritatea consiliului județean sau la regiile autonome și societățile reglementate de Legea nr. 31/1990, republicată, cu modificările și completările ulterioare, de interes național care își au sediul sau care dețin filiale în unitatea administrativ-teritorială respectivă, **cu excepția reprezentanților în adunarea generală a acționarilor la societățile reglementate de Legea nr. 31/1990, republicată, cu modificările și completările ulterioare, a membrilor în consiliile de administrație ale unităților și instituțiilor de învățământ de stat sau confesionale și ale spitalelor publice din rețeaua autorităților administrației publice locale sau a altor reprezentanți ai instituțiilor publice din subordinea unităților administrativ-teritoriale sau la care unitatea administrativ-teritorială respectivă deține participație, în cazul consilierului local, respectiv la regiile autonome și societățile reglementate de Legea nr. 31/1990, republicată, cu modificările și completările ulterioare, de interes local înființate sau aflate sub autoritatea consiliului local, precum și la regiile autonome și societățile reglementate de Legea nr. 31/1990, republicată, cu modificările și completările ulterioare, de interes național care își au sediul sau care dețin filiale în unitatea administrativ-teritorială respectivă, cu excepția reprezentanților în adunarea generală a acționarilor la societățile reglementate de Legea nr. 31/1990, republicată, cu modificările și completările ulterioare, a membrilor în consiliile de administrație ale unităților**

și instituțiilor de învățământ de stat sau confesionale și ale spitalelor publice din rețeaua autorităților administrației publice locale sau a altor reprezentanți ai instituțiilor publice din subordinea unităților administrativ-teritoriale sau la care unitatea administrativ-teritorială respectivă deține participație, în cazul consilierului județean; e) funcția de președinte sau de secretar al adunărilor generale ale acționarilor sau asociațiilor la o societate comercială de interes local ori la o societate comercială de interes național care își are sediul sau care deține filiale în unitatea administrativ-teritorială respectivă; f) funcția de reprezentant al statului la o societate comercială care își are sediul ori care deține filiale în unitatea administrativ-teritorială respectivă; g) calitatea de deputat sau senator; h) funcția de ministru, secretar de stat, subsecretar de stat și funcțiile asimilate acestora [conform art. 88 alin. (1) din Legea nr. 161/2003].

Activitatea desfășurată de consilierul local sau consilierul județean, în calitate de membru al consiliilor de administrație al unei entități economice din subordinea sau la care unitatea administrativ-teritorială pe care o conduce deține participație, la unitățile și instituțiile de învățământ de stat sau confesionale și la spitalele publice din rețeaua autorităților administrației publice locale sau a altor reprezentanți ai instituțiilor publice din subordinea unităților administrativ-teritoriale nu este retribuită [conform art. 88 alin. (1') din Legea nr. 161/2003].

Din interpretarea sistematică și logică a dispozițiilor de mai sus rezultă faptul că poate avea calitatea de membru în consiliul de administrație al unei unități de învățământ de stat ca reprezentant al Consiliului Local, conform art. 96 alin. (2) lit. c) din Legea educației naționale nr. 1/2011, doar o persoană care are calitatea de consilier local, aceasta fiind o competență exclusivă, reglementată expres de lege, care nu poate fi delegată unei alte persoane. Această concluzie rezultă și din faptul că, spre deosebire de primar în cazul căruia legiuitorul a prevăzut posibilitatea delegării atribuțiilor sale către anumite persoane expres prevăzute de lege conform art. 157 din O.U.G. nr. 57/2019, în cazul consilierilor locali nu se prevede posibilitatea delegării acestei atribuții către o persoană care nu are calitatea de consilier local, precum și din faptul că legiuitorul (*prin legea nr. 128/2017*) a prevăzut expres că nu există incompatibilitate între funcția de consilier local și cea de membru în consiliile de administrație ale unităților și instituțiilor de învățământ de stat, iar activitatea desfășurată de consilierul local în calitate de membru al consiliilor de administrație la unitățile și instituțiile de învățământ de stat nu este retribuită.

În exercitarea mandatului său consilier local exercită o funcție de autoritate publică la nivel local (sintagmă prin care se înțeleg acele funcții cu caracter politic constituite prin alegeri prin intermediul cărora se realizează atribuțiile de persoană juridică ale unității administrativ-teritoriale în care a fost ales și își desfășoară activitatea, prin prerogative de putere publică) și este în serviciul colectivității locale care l-a ales prin vot universal, egal, direct, secret și liber exprimat, fiind responsabil în fața acesteia de exercitarea mandatului în acord cu interesele generale ale colectivității. Având în vedere că atribuția de asigurare a cadrului necesar pentru furnizarea serviciilor publice de interes local privind educația este exercitată de consiliul local exclusiv prin consilierii locali, fiind incompatibilă, în raport de statutul consilierului local, delegarea acestei atribuții către o persoană care nu are calitatea de consilier local, instanța constată că este nelegală Hotărârea Consiliului Local al Municipiului ... nr. 11/31.01.2020 prin care a fost înlocuit consilierul local ... cu doamna..., persoană care nu are calitatea de consilier local, în Consiliul de Administrație al Liceului Teoretic Ioniță Asan din municipiul

Parata a declarat RECURS cu privire la gresita interpretare a prevederilor art. 96 alin.2 din Legea nr.1/2011 cu modificările și completările ulterioare, î art. 11 lit.e din OUG 75/2002 privind asigurarea calității educației, cu modificările și completările ulterioare, susținând ca legiuitorul nu a prevăzut în mod expres ca reprezentantul consiliului local să fie consilier

local, fiind suficientă adoptarea unei hotărâri a consiliului local prin care acesta să își desemneze un reprezentant în consiliile de administrație sau în comisiile de evaluare a calității învățământului indiferent de calitatea acestora, la propunerea partidelor politice .

Recurentul consideră că interpretarea restrictivă a Instituției Prefectului-... este greu de pus în practică în situația în care există un număr limitat de consilieri locali și mai multe unități de învățământ unde trebuie numiți reprezentanți ai consiliului local.

Prin întâmpinare, reclamanta arată că ea a fost eludată prevederile art.96 alin. 2 din Legea educației naționale nr.1/2011, cu modificările și completările ulterioare, cu privire la constituirea Consiliului de administrație în cadrul unităților de învățământ.

Apreciază că doar consilierul local poate avea calitatea de reprezentant al consiliului local , motiv pentru care consideră neîntemeiată și nelegală desemnarea oricărei alte persoane, în afara consilierilor locali , în Consiliul de administrație al unităților școlare. La termenul

din data de 19.01.2021, Curtea, din oficiu, a pus în discuție sesizarea Înaltei Curți de Casație și Justiție pentru dezlegarea unei chestiuni de drept, respectiv

Dacă în interpretarea dispozițiilor art. 96 alin. 2 din Legea 1/2011, reprezentarea Consiliului Local în Consiliul de administrație al unităților de învățământ preuniversitar cu personalitate juridică se realizează exclusiv printr-un consilier local sau poate fi mandată și o altă persoană fizică”

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

La data de 04.12.2020 recurentul pârât CONSILIUL LOCAL AL MUNICIPIULUI ... a depus **punct de vedere** cu privire la sesizarea Înaltei Curți de Casație și Justiție pentru dezlegarea unei chestiuni de drept.

A susținut următoarele:

Conform art. 96 alin. 2 din Legea nr. 1/2011, din consiliile de administrație ale unităților de învățământ de stat fac parte unul sau mai multi reprezentanți ai consiliilor locale sau județene după caz alături de alți membri.

Din punctul său de vedere interpretarea dispozițiilor art. 96 alin. 2 din Legea nr. 1/2011- Legea educației naționale cu modificările și completările ulterioare trebuie făcută în sensul posibilității consiliilor locale sau județene, după caz, de a decide singure, prin hotărâre nominalizarea reprezentanților acestora, indiferent dacă aceștia sunt sau nu consilieri locali.

În sprijinul susținerilor punctului său de vedere aduce următoarele argumente:

1- Propunerile, făcute în plenul consiliului local sau județean, de numire a reprezentanților în consiliile de administrație ale unităților de învățământ de stat sunt făcute de reprezentanții partidelor politice cu respectarea reprezentativității acestor partide în componența consiliilor locale sau județene. Fiecare partid politic propune oameni reprezentativi- pentru aceste formațiuni, care de regulă sunt cadre didactice din acele unități de învățământ și care cunosc cel mai bine problemele cu care se confruntă acestea.

2- O interpretare restrictivă a textului de lege ar îngreuna posibilitatea consiliilor locale sau județene de a-și numi reprezentanții dintr-o paletă mai largă de specialiști în domeniul și specialitatea unităților de învățământ. De exemplu la un liceu cu profil de muzică este evident că cel mai reprezentativ este un profesor de muzică și nu un consilier local sau județean care poate fi inginer.

Analizând prevederile art. 96 alin. 7 din Legea nr. 1/2011 -Legea educației naționale cu modificările și completările ulterioare, se poate observa care sunt atribuțiile consiliilor de administrație și concluziona necesitatea ca din consiliile de administrație să facă parte specialiști, de regulă cadre didactice.

Consideră că acesta este unul dintre raționamentele pentru care legiuitorul nu a restrâns aria de reprezentativitate doar la consilierii locali sau județeni.

În condițiile în care textul de lege nu precizează în mod expres, imperativ, necesitatea ca reprezentanții consiliilor locale sau județene, după caz, în consiliile de administrație ale

unităților de învățământ de stat să fie numai consilier local sau județean consideră că unde legea nu distinge, nici noi nu trebuie să distingem (ubi lex non distinguit, nec nos distinguere debemus), conform principiului de drept aplicabil în prezenta speță.

3- Conform prevederilor art. 131 din O.U.G. nr. 57/2019 -Codul Administrativ, cu modificările și completările ulterioare, consilierii locali pot fi mandatați să reprezinte interesele U.A.T. -urilor deci interesele comunelor, oraselor, municipiilor sau județelor, după caz, la regii autonome sau societăți de interes local cu respectarea configurației politice de la ultimele alegeri.

Textul de lege sus menționat conține o prevedere expresă a mandatării consilierilor locali, dată de legiuitor, ca reprezentanți ai U.A.T -urilor.

În speța, consilierii locali sau județeni apar ca reprezentanți ai consiliilor locale sau județene în consiliile de administrație ale unităților de învățământ de stat, legiuitorul lăsând la latitudinea acestui for decizional calitatea pe care să o aibă reprezentantul acestuia.

4- De asemenea o interpretare restrictivă a textului de lege supus dezlegării ar îngreuna punerea lui în practică, deoarece există municipii cu foarte multe consilii de administrație iar numărul consilierilor locali/ județeni ce fac parte din consiliul local/județean este limitat.

Consecința acestei interpretări ar avea ca rezultat numirea unui consilier local/județean în mai multe consilii de administrație ale unor unități de învățământ cu profil diferit și implicit efecte negative asupra actelor de administrare ale respectivelor unități de învățământ deoarece un consilier local/județean care face parte din două sau trei consilii de administrație nu poate să stăpânească întreaga problematică a acestor unități de învățământ.

5- În susținerea punctului său de vedere se regăsește și poziția Direcției Generale Juridice din cadrul Ministerului Educației și Cercetării exprimată prin adresa nr. 31910/27.07.2020.

Consideră că hotărârea Consiliului Local ... nr. 11/2020 contestată de către Instituția Prefectului - ... a fost emisă cu respectarea dispozițiilor legale, respectiv prevederile art. 96 alin. 2 din Legea nr. 1/2011, legea educației naționale, cu modificările și completările ulterioare pentru motivele expuse în prezentul dosar.

Intimata reclamantă INSTITUȚIA PREFECTULUI-... a depus un punct de vedere cu privire la sesizarea ÎCCJ la data de 11.01.2021.

A învederat următoarele:

În ceea ce privește sesizarea Înaltei Curți de Casație și Justiție pentru dezlegarea chestiunii de drept, poziția sa este următoarea:

-poate avea calitatea de membru în consiliul de administrație al unei unități de învățământ de stat ca reprezentant al consiliului local doar o persoană care are calitatea de consilier local, întrucât în exercitarea mandatului său de consilier local, aceasta exercită o funcție de autoritate publică la nivel local și este în serviciul colectivității locale care l-a ales, fiind responsabil în fața acesteia de exercitarea mandatului în acord cu interesele generale ale colectivității.

Punctul de vedere al completului de judecată asupra chestiunii de drept sesizate:

Intr-o opinie, poate avea calitatea de membru în consiliul de administrație al unei unități de învățământ de stat ca reprezentant al consiliului local doar o persoană care are calitatea de consilier local.

Intr-o a doua opinie art. 96 alin. 7 din Legea nr. 1/2011 -Legea educației naționale cu modificările și completările ulterioare nu a restrâns aria de reprezentativitate doar la consilierii locali sau județeni.

Norma de drept intern ce urmează a fi supusă dezlegării Înaltei Curți de Casație și Justiție

Conform art. 96 din Legea 1/2011” (1) Unitățile de învățământ preuniversitar cu personalitate juridică sunt conduse de consiliile de administrație, de directori și de directori

adjuncți, după caz. În exercitarea atribuțiilor ce le revin, consiliile de administrație și directorii conlucrează cu consiliul profesoral, cu comitetul de părinți și cu autoritățile administrației publice locale.(2) În unitățile de învățământ de stat consiliul de administrație este organ de conducere și este constituit din 7, 9 sau 13 membri, astfel: a) în cazul unităților de învățământ de nivel gimnazial cu un singur rând de clase, consiliul de administrație este format din 7 membri, cu următoarea componență: 3 cadre didactice, inclusiv directorul; 2 reprezentanți ai părinților; **primarul sau un reprezentant al primarului; un reprezentant al consiliului local.** Directorul este membru de drept al consiliului de administrație din cota aferentă cadrelor didactice din unitatea de învățământ respectivă. Prevederile prezentului articol se aplică în mod corespunzător și pentru învățământul preșcolar și primar. Discuția relevantă este aceea dacă, așa cum în situația primarului este posibilă reprezentarea acestuia de către o altă persoană, raționamentul juridic se poate extinde și în situația consilierului local.

Mai mult, dacă intenția legiuitorului era ca , în privința consilierului local, reprezentarea Consiliului local să nu poate fi realizată decât exclusiv printr-un membru al organului colegial, ar fi prevăzut expres sau nu “ **un membru al consiliului local.**”

Alte dispoziții legale relevante

Potrivit art 129 al(7) din Codul administrativ, în exercitarea atribuțiilor prevăzute la alin. (2) lit. d), consiliul local asigură, potrivit competenței sale și în condițiile legii, cadrul necesar pentru furnizarea serviciilor publice de interes local privind: a) educația;

Potrivit art. 124 (1) După constituire, consiliul local își organizează comisii de specialitate, pe principalele domenii de activitate, în termenul stabilit prin regulamentul de organizare și funcționare a consiliului local.

Se poate concluziona că, în această situație legiuitorul a prevăzut expres“(2) **Pot fi membri ai comisiilor de specialitate numai consilierii locali.**”

Art. 131 din Codul administrativ prevede

Consilierii locali împuterniciți să reprezinte interesele unității administrativ-teritoriale în societăți, regii autonome de interes local și alte organisme de cooperare sau parteneriat sunt desemnați, prin hotărâre a consiliului local, în condițiile legii, cu respectarea regimului incompatibilităților aplicabil și a configurației politice de la ultimele alegeri locale.

Prezentarea jurisprudenței naționale/a altor state/comunitară/a drepturilor omului apreciate a fi relevantă pentru dezlegarea problemei de drept supuse analizei

Nu a fost identificată jurisprudență a altor instanțe din țară sau a instanțelor internaționale relevantă cu privire la această chestiune de drept.

Curtea Constituțională în decizia 71/2018 , decizia 12/2016 și altele reține , în ipoteza primarului că, referitor la dispozițiile art. 87 alin. (1) lit. d) din Legea nr. 161/2003, în forma anterioară intrării în vigoare a Legii nr. 87/2017, textul de lege criticat instituie o serie de incompatibilități care reprezintă măsuri necesare pentru asigurarea transparenței în exercitarea funcțiilor publice și în mediul de afaceri, precum și pentru prevenirea și combaterea corupției, măsuri ce au ca scop garantarea exercitării cu imparțialitate a funcțiilor publice (a se vedea Decizia nr. 225 din 15 februarie 2011, publicată în Monitorul Oficial al României, Partea I, nr. 294 din 28 aprilie 2011). Curtea a mai reținut, la paragraful 16, că, prin prevederile art. 87 alin. (1) lit. d) din Legea nr. 161/2003, se instituie mai multe situații de incompatibilitate.

Potrivit raportului întocmit de Agenția Națională de Integritate, autorul excepției se afla în situație de incompatibilitate, întrucât deținea atât funcția de primar, cât și pe cea de membru al consiliului de administrație al instituțiilor publice (școala în care autorul a ocupat poziția de membru al consiliului de administrație fiind considerată de Agenție ca încadrându-se în sintagma cu o sferă largă de cuprindere "instituții publice").

Ulterior, prin Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 49/2014 privind instituirea unor

măsuri în domeniul educației, cercetării științifice și pentru modificarea unor acte normative, publicată în Monitorul Oficial al României, Partea I, nr. 486 din 30 iunie 2014, art. 96 alin. (2) din Legea educației naționale nr. 1/2011 a fost modificat, în sensul că din consiliul de administrație al școlii fac parte, pe lângă ceilalți reprezentanți, și primarul sau un reprezentant al primarului.

Prin Decizia nr. 225 din 15 februarie 2011, Curtea a reținut că activitatea - aceeași ipoteza a primarilor și viceprimarilor, dar pentru identitate de rațiune îi privește și pe consilierii locali- trebuie să se circumscrie regulilor pe care legiuitorul le-a edictat în vederea creării cadrului legal de funcționare a acestora.

PENTRU ACESTE MOTIVE,
ÎN NUMELE LEGII
DISPUNE

În baza art. 519-520 C.pr.civ., sesizează ICCJ în vederea formulării unei hotărâri prealabile pentru dezlegarea următoarei chestiuni de drept: "Dacă în interpretarea dispozițiilor art. 96 alin. 2 din Legea 1/2011, reprezentarea Consiliului Local în Consiliul de administrație al unităților de învățământ preuniversitar cu personalitate juridică se realizează exclusiv printr-un consilier local sau poate fi mandatată și o altă persoană fizică."

Dispune înaintarea prezentei încheieri Înaltei Curți de Casație și Justiție.

În temeiul art. 520 alin. 2 C.pr.civ., suspendă judecarea recursului declarat de recurentul pârât CONSILIUL LOCAL AL MUNICIPIULUI ... împotriva sentinței nr.296 din 08 iulie 2020, pronunțată de Tribunalul Olt în dosarul nr...., în contradictoriu cu intimata reclamantă INSTITUȚIA PREFECTULUI-..., până la pronunțarea hotărârii prealabile pentru dezlegarea chestiunii de drept de către ICCJ.

Pronunțată azi 19.01.2021, prin punerea soluției la dispoziția părților de către grefa instanței.

PREȘEDINTE ...
Judecător ...
Judecător ...
Grefier ...

Red...../