

1758/2020

18-12-2020

anulare act administrativ

Tribunalul CONSTANTA

Acesta este document finalizat

Cod ECLI ECLI:RO:TBCTA:2020:017._____

Dosar nr. _____

R O M Â N I A

TRIBUNALUL C_____

SECȚIA DE C_____ ADMINISTRATIV ȘI FISCAL

Operator de date cu caracter personal nr. 8470

SENTINȚA CIVILĂ Nr. 1758/2020

Ședința publică de la 18 Decembrie 2020

Completul compus din:

PREȘEDINTE D_____ G_____ B_____

Grefier L_____ N---

Pe rol judecarea cauzei civile în C_____ administrativ și fiscal privind pe
reclamant B_____ B_____ – CNP _____ cu domiciliul în C_____,
_____, _____ pârât
A_____ A_____ A_____ A_____ A_____ cu sediul în ---, având ca
obiect anulare act administrativ DECIZIA NR 78/02.02.2018.

Dezbaterile au avut loc în ședința publică din 04.12.2020 și au fost consemnate în
încheierea de ședință de la acea dată care face parte integrantă din cuprinsul
prezentei hotărâri, când instanța având nevoie de timp pentru a delibera a amânat
pronunțarea la data de 18.12.2020, când a hotărât,

TRIBUNALUL

Deliberând asupra cauzei de față, constată următoarele:

1.Cererea de chemare în judecată. Prin cererea de chemare în judecată înregistrată
pe rolul Tribunalului C_____ -Secția C_____ Administrativ sub
nr._____, reclamantul B_____ B_____ în contradictoriu cu pârâtul
A_____ A_____ A_____ A_____ A_____ a solicitat anularea actului
administrativ reprezentat de Decizia Agenției Naționale A_____ A_____

A _____ nr.426/15.06.2020 privind detașarea reclamantului de la Agenția Județeană A _____ A _____ A _____ C _____ la Agenția Județeană A _____ A _____ A _____ Dâmbovița, pe funcția publică de conducere vacantă de director executiv, clasa I, grad II, pe o perioadă de 6 luni și obligarea pârâtei la plata cheltuielilor de judecată.

În motivare se arată că reclamantul a fost numit ca urmare a câștigării concursului, în funcția de director executiv clasa I, gr.II în cadrul Agenției Județene A _____ A _____ A _____ C _____ începând cu data de 1.01.2019 prin decizia nr.1/3.01.2019 al Președintelui Agenției Naționale A _____ A _____ A _____ iar ulterior prin decizia contestată s-a dispus în baza art.502 alin.1 lit.b, art.505 alin.1,2,3,4, 10 din OUG nr.57/2019, H.G.nr.1000/2012, Legea-cadru nr.153/2017, Legea nr.554/2004, detașarea reclamantului începând cu 17.06.2020 la Agenția Județeană A _____ A _____ A _____ Dâmbovița, pe funcția publică de conducere vacantă de director executiv, clasa I, grad II, pe o perioadă de 6 luni.

Deși a formulat plângere prealabilă decizia nu a fost revocată apreciind că a intrat în circuitul civil și a produs efecte juridice.

Reclamantul arată că decizia este nelegală întrucât nu a fost motivată în fapt și în drept, motivarea actului constituie o garanție împotriva arbitrariului, nu are o motivare propriu zisă fiind lipsită de indicarea argumentelor de fapt și de drept care au stat la baza emiterii sale simpla referire la disp.art.502 alin.1 lit.b, art.505 alin.1,2,3,4, 10 din OUG nr.57/2019, H.G.nr.1000/2012, Legea-cadru nr.153/2017 , Legea nr.554/2004 nu echivalează cu motivarea în drept a actului administrativ , aceasta nu presupune o indicare generică a unor texte legale ci o indicare a modalității în care se apreciază că o anumită dispoziție legală se aplică în concret la cazul dat rezultat din descrierea împrejurărilor de fapt. Detașarea reprezintă o modificare a raportului de serviciu și a fost dispusă fără a exista acordul reclamantului în acest sens.

Decizia Agenției Naționale A_____ A_____ A_____ nr.426/15.06.2020 este lovită de nulitate absolută în temeiul art.528 alin.5 raportat la art.535 din OUG nr.57/2019 întrucât nu a fost comunicată în maxim 5 zile de la emitere.

Decizia contestată este nelegală întrucât a generat o modificare a raportului de serviciu în perioada în care reclamantul se afla în concediu medical, prealabil emiterii acesteia nu a fost îndeplinită procedura reglementată de art.505 alin.9 din OUG nr.57/2019 în sensul că nu a existat propunerea prevăzută la art.505 alin.8, nu a fost consultat reclamantul anterior asupra posibilității adoptării măsurii de schimbare a locului de muncă pentru a exprima un eventual refuz, refuzul reclamantului de a da curs detașării este justificată de starea sa precară de sănătate dovedită cu certificat medical cât și de existența unor motive familiale justificate(mama sa este încadrată în grad de handicap grav cu asistent personal fiind diagnosticată cu demență tip Alzheimer încă din 2008 iar asistentul personal desfășoară activitate doar în timpul programului de muncă, reclamantul este singurul fiu al acesteia și cea mai apropiată rudă).

Cererea a fost întemeiată pe disp. Legii nr.554/2004 actualizată, OUG nr.57/2019, art.453 Cpciv.

În probațiune s-au depus înscrisuri și s-a solicitat proba cu înscrisuri.

2.Poziția pârâtului. Pârâtul A_____ A_____ A_____ A_____ A_____ în baza art.205 Cpciv a formulat întâmpinare(f.60-64) solicitând respingerea acțiunii întrucât nu există nicio prevedere legală care să impună motivarea unei decizii de detașare, la pct.6 Cerințe specifice din fișa postului de director executiv este prevăzută printre altele și cerința disponibilității pentru activități care necesită delegare/detașare, , decizia i-a fost comunicată inițial prin fax la dat de 16.06.2020 ora 17:52 la APM C_____ în termen de 5 zile și prin poștă ulterior, la data modificării raportului de serviciu reclamantul nu se afla în concediu pentru

incapacitate temporară de muncă, nu era necesar acordul reclamantului pentru detașare întrucât a fost dispusă pentru 6 luni, nu era necesară vreo procedură prealabilă de consultare a reclamantului, dacă starea de sănătate nu permite detașarea reclamantului nu mai îndeplinește una din cerințele specifice postului, afectarea timpului destinat vieții de familie nu poate conduce automat la suspendarea detașării, instanța poate verifica legalitatea și oportunitatea actului administrativ atacat, este recunoscută puterea discreționară a autorităților sau instituțiilor publice în oportunitatea emiterii actelor administrative.

În probațiune s-au depus înscrisuri: decizia președintelui ANPM nr.78/2.02.2018, decizia președintelui ANPM nr.1/03.01.2019, decizia președintelui ANPM nr.426/15.06.2020 și dovada transmiterii prin fax a deciziei, adresa nr.7072/22.06.2020 a APM C _____ și dovada comunicării sale prin poștă, fișa postului reclamantului, anexă la decizia președintelui ANPM nr.1/03.01.2019.

3. Probele administrate în cauză: înscrisuri depuse de părți; la solicitarea instanței s-a comunicat că în afară de înscrisurile depuse nu mai au alte documente de depus.

4. Situația de fapt reținută de instanță și dispoziții legale aplicabile:

Prin Decizia Președintelui Agenției Naționale A _____ A _____ A _____ nr.426/15.06.2020(f.23-24) reclamantul B _____ B _____, director executiv la Agenția Județeană A _____ A _____ A _____ C _____ începând cu 17.06.2020 a fost detașat la Agenția Județeană A _____ A _____ A _____ Dâmbovița pe funcția publică de director executiv clasa I, gradul II, conform prevederilor art.502 alin.1 lit.b, art.505 alin.1,2,3,4, 10 din OUG nr.57/2019 pentru o perioadă de 6 luni, locul de desfășurare a activității fiind la sediul Agenției Județene A _____ A _____ A _____ Dâmbovița în Târgoviște.

Potrivit dispozițiilor OUG nr.57/2019 privind Codul administrativ:

- Art.502 Modalități de modificare a raporturilor de serviciu ”(1) Modificarea raporturilor de serviciu ale funcționarilor publici are loc prin:... b) detașare;”

-Art.505 alin.1-5 și 8-10 ”(1) Detașarea se dispune în interesul autorității sau instituției publice în care urmează să își desfășoare activitatea funcționarul public, pentru o perioadă de cel mult 6 luni. În cursul unui an calendaristic un funcționar public poate fi detașat mai mult de 6 luni numai cu acordul său scris.

(2) Detașarea se poate dispune pe o funcție publică vacantă sau temporar vacantă.

(3) Detașarea se poate dispune pe o funcție publică de același nivel, cu respectarea categoriei, clasei și gradului profesional al funcționarului public, sau într-o funcție publică de nivel inferior. Funcționarul public poate fi detașat pe o funcție publică de nivel inferior numai cu acordul său scris.

(4) Funcționarul public trebuie să îndeplinească condițiile de studii și condițiile specifice pentru ocuparea funcției publice pe care urmează să fie detașat.

(5) Detașarea se poate dispune pe o funcție publică de conducere sau din categoria înalților funcționari publici, cu aplicarea corespunzătoare a dispozițiilor art. 509, dacă funcționarul public îndeplinește condițiile de studii, de vechime în specialitatea studiilor, precum și condițiile specifice necesare ocupării funcției publice, în condițiile prezentului cod.....

(8) Detașarea se dispune prin act administrativ al persoanei care are competența legală de numire a funcționarului public detașat, la propunerea conducătorului autorității sau instituției publice în care urmează să își desfășoare activitatea funcționarul public detașat.

(9) Funcționarul public poate refuza detașarea dacă se află în una dintre următoarele situații:

a) graviditate;

b) își crește singur copilul minor;

c) starea sănătății, dovedită cu certificat medical, face contraindicată detașarea;

d) detașarea se face într-o localitate în care nu i se asigură cazare, în condițiile legii;

e) este singurul întreținător de familie;

f) motive familiale temeinice justifică refuzul de a da curs detașării.

(10) Pe perioada detașării funcționarul public își păstrează funcția publică și salariul. Dacă salariul corespunzător funcției publice pe care este detașat este mai mare, el are dreptul la acest salariu. Pe timpul detașării în altă localitate autoritatea sau instituția publică beneficiară este obligată să îi suporte costul integral al

transportului, dus și întors, cel puțin o dată pe lună, al cazării și al indemnizației de detașare.”

-Art.528 Dispoziții comune privind actele administrative ”(1) Numirea în funcția publică, modificarea, suspendarea și încetarea raporturilor de serviciu, precum și sancționarea disciplinară a funcționarilor publici se fac prin act administrativ emis în termenele și în condițiile legii de conducătorul autorității sau instituției publice sau, după caz, de persoana care are competența legală de numire în condițiile unor acte normative specifice.

(2) Actul administrativ se încheie în formă scrisă.

(3) Actul administrativ produce efecte juridice:

a) de la data precizată expres în actul administrativ, cu condiția comunicării sale prealabile funcționarului public;

b) de la data comunicării actului administrativ, în situația în care în actul administrativ nu este prevăzută expres data de la care acesta produce efecte juridice sau în situația în care comunicarea se realizează ulterior datei prevăzute expres în actul administrativ;

c) în termenele specifice prevăzute expres de lege.

(4) Prin excepție de la prevederile alin. (3), actele administrative constatatoare produc efecte juridice de la data constatării intervenirii situației prevăzute de lege, pe baza actelor doveditoare.

(5) Actele administrative se comunică, prin grija compartimentului de resurse umane, în termen de maximum 5 zile lucrătoare de la emitere.

(6) Comunicarea actului administrativ se poate face astfel:a) prin înmânare directă funcționarului public;b) prin poștă, cu confirmare de primire;c) prin afișare la locul de desfășurare a activității funcționarului public, în mod excepțional și numai în situația în care acesta a refuzat primirea actului administrativ în condițiile prevăzute la lit. a) și b).

(7) Dovada comunicării actului administrativ se face prin:a) semnătura de luare la cunoștință a actului administrativ;b) dovada confirmării de primire prin poștă a actului administrativ;c) procesul-verbal prin care se consemnează refuzul primirii de către funcționarul public a actului administrativ, întocmit de un reprezentant al compartimentului de resurse umane și semnat pentru confirmare de două persoane din cadrul autorității sau instituției publice care au fost prezente la înmânarea actului administrativ;d) procesul-verbal prin care se consemnează afișarea actului administrativ la locul de desfășurare a activității funcționarului public, întocmit de un reprezentant al compartimentului de resurse umane și semnat pentru confirmare de două persoane din cadrul autorității sau instituției publice care au fost prezente la afișarea actului administrativ.(8) Prevederile alin. (1)-(7) se aplică în mod corespunzător actelor administrative prevăzute la art. 529-533.”

-Art.530 Actul administrativ de modificare a raporturilor de serviciu ”(1) Actul administrativ de modificare a raporturilor de serviciu ale funcționarului public trebuie să conțină în mod obligatoriu următoarele elemente:

a) temeiul legal al modificării raporturilor de serviciu, identificat prin dispoziția legală incidentă, precum și actele doveditoare care stau la baza încadrării în textul de lege;

b) numele și prenumele funcționarului public;

c) denumirea funcției publice, individualizată prin categorie, clasă și, după caz, grad profesional;

d) data de la care urmează să fie modificate raporturile de serviciu și modalitatea de modificare a raporturilor de serviciu;

e) perioada pentru care se dispune modificarea raporturilor de serviciu, dacă modalitatea de modificare a raporturilor de serviciu este temporară;

f) funcția publică pe care se efectuează modificarea raporturilor de serviciu;

g) drepturile salariale;

h) locul de desfășurare a activității;

i) termenul stabilit pentru aplicarea prevederilor art. 524 alin. (1).

(2) Fișa postului aferentă funcției publice pe care se efectuează modificarea raporturilor de serviciu se anexează la actul administrativ de modificare a raporturilor de serviciu ale funcționarului public, iar o copie a acesteia se înmânează funcționarului public.

(3) Prin excepție de la prevederile alin. (1), actele administrative de modificare a raporturilor de serviciu care se publică în Monitorul Oficial al României, Partea I, cuprind numai informațiile prevăzute la alin. (1) lit. a)-f), h) și i). Informațiile prevăzute la lit. g) sunt cuprinse în actul administrativ al persoanei care are competența de numire în funcția publică pe care se efectuează modificarea raporturilor de serviciu. În acest caz, fișa postului se anexează la actul administrativ al persoanei care are competența de numire pentru funcția publică pe care se efectuează modificarea raporturilor de serviciu.”;

-Articolul 535 Nulitatea de drept. ”Actele administrative întocmite cu nerespectarea dispozițiilor art. 528-533 sunt nule de drept. Nulitatea se constată de instanța de contencios administrativ competentă, în condițiile legii”.

- art.421 Dreptul la concediu ”(1) Funcționarii publici au dreptul la concediu de odihnă, la concedii medicale și la alte concedii, în condițiile legii.(2) În perioada concediilor medicale, a concediilor de maternitate și a celor pentru creșterea și îngrijirea copiilor, raporturile de serviciu nu pot înceta și nu pot fi modificate decât din inițiativa funcționarului public în cauză, cu excepția situațiilor prevăzute la art. 512 alin. (4) și (5).”

În raport de dispozițiile art.505 alin.1 din Codul administrativ Tribunalul reține că decizia de detașare nu este motivată în fapt în sensul aplicării acestor dispoziții respectiv nu rezultă interesul autorității sau instituției publice în care urmează să își desfășoare activitatea funcționarul public în esență condiția esențială prevăzută de lege pentru a se dispune detașarea .

Decizia de detașare nu are la bază nici propunerea conducătorului autorității sau instituției publice în care urmează să își desfășoare activitatea funcționarul public detașat(în acest caz a persoanei care exercita temporar atribuțiile conducătorului

AJPM Dâmbovița, postul fiind vacant) fiind emisă cu nerespectarea dispozițiilor art.505 alin.8 din Codul administrativ.

Contrar susținerilor pârâtului din întâmpinare, conținutul obligatoriu al actului administrativ de modificare a raportului de serviciu al funcționarului public este reglementat potrivit art. 530 din Codul administrativ, conținut prevăzut sub sancțiunea nulității absolute, conform art.535 din același cod. Tribunalul analizând decizia de detașare reține că aceasta cuprinde temeiul legal al modificării raportului de serviciu identificat prin dispoziția legală incidentă însă decizia nu cuprinde și actele doveditoare care stau la baza încadrării în textului de lege, respectiv actele doveditoare care să motiveze, să justifice detașarea(modificarea raportului de serviciu) potrivit dispozițiilor legale.

Se reține astfel nerespectarea dispozițiilor art.528 alin.1 lit.a din Codul administrativ, dispoziții prevăzute sub sancțiunea nulității absolute a actului administrativ conform art.535 Cod administrativ.

Acordul funcționarului public nu este necesar decât în situația detașării pe o perioadă mai mare de 6 luni conform art.505 alin.1 din Codul administrativ sau pe o funcție publică de nivel inferior conform art.505 alin.3 Cod administrativ .

În ceea ce privește comunicarea actului administrativ, susținerile reclamantului sunt întemeiate, instanța reține că nu a fost comunicat în termen de 5 zile lucrătoare de la emitere conform art.528 alin.5 din Codul administrativ printr-una din modalitățile prevăzute de art.528 alin. 6 din Codul administrativ, respectiv a fost emis în data 15.06.2020 și comunicat prin poștă la data de 29.06.2020 conform confirmării de primire (f.96) nu așa cum susține pârâtul că a fost comunicată la data de 22.06.2020. Comunicarea prin fax nu este prevăzută de dispozițiile art.528 alin.6 din Codul administrativ. Și sub aspectul comunicării tribunalul reține că nu

au fost respectate dispozițiile art.528 alin.6 Cod administrativ ceea ce atrage nulitatea de drept a actului administrativ conform art.535 Cod administrativ.

Decizia de detașare contestată este nelegală întrucât a produs efecte în perioada în care reclamantul se afla în concediu medical, respectiv de la data de 26.06.2020 la data de 30.06.2020 conform certificatului de concediu medical prezentat de reclamant la fila 29, nerespectându-se astfel dispozițiile art.421 alin.2 din Codul administrativ.

În ceea ce privește îndeplinirea procedurii prealabile prevăzute de art.505 alin.9 din Codul administrativ din interpretarea gramaticală, logică și sistemică a legii nu rezultă că această procedură ar fi prealabilă detașării ci ulterioară (legea folosind termenul de refuz al detașării și nu al propunerii de detașare). În acest sens motivele reclamantului de refuz al detașării nu sunt întemeiate pe de-o parte pentru că disponibilitatea pentru detașare este o cerință specifică pentru exercitarea funcției sale de director executiv conform pct.6 din Fișa postului (f.97) neîndeplinirea unei cerințe specifice de ocupare a funcției publice poate conduce la neîndeplinirea condițiilor pentru exercitarea funcției publice iar pe de altă parte motivele familiale în raport de perioada de 6 luni nu sunt de natură a justifica pe deplin detașarea fiind necesare în acest sens dovezi suplimentare.

Nu poate fi reținută susținerea pârâtului A _____ A _____ A _____ A _____
A _____ privind puterea discreționară a conducătorului autorității publice în emiterea actului administrativ de modificare a raportului de serviciu cât timp modificarea raportului de serviciu este reglementat de dispozițiile Codului administrativ, astfel actul administrativ trebuie să respecte condițiile legale.

5. Soluția instanței. Având în vedere considerentele de fapt și dispozițiile legale aplicabile expuse, instanța apreciază că Decizia Președintelui Agenției Naționale A _____ A _____ A _____ nr.426/15.06.2020 a fost emisă cu nerespectarea

dispozițiilor art.505 alin 1, 8, 528 alin.1 lit.a, 528 alin.6 și 421 alin.2 Codul administrativ, va admite acțiunea formulată de reclamant și va anula Decizia Președintelui Agenției Naționale A_____ A_____ A_____ nr.426/15.06.2020.

În baza art.452,453 Cpciv va obliga pârâtul la plata către reclamant a sumei de 3570 lei cheltuieli de judecată reprezentate de onorariu de avocat, achitate conform înscrisurilor de la fila 121-122.

PENTRU ACESTE MOTIVE

ÎN NUMELE LEGII

HOTĂRĂȘTE:

Admite acțiunea privind pe reclamant B_____ B_____ – CNP _____ cu domiciliul în C_____, _____, _____ și pe pârât A_____ A_____ A_____ A_____ A_____ cu sediul în ----.

Anulează Decizia nr.426 din 15.06.2020 emisă de P_____ Agenției Naționale A_____ A_____ A_____.

Obligă pârâtul la plata către reclamant a sumei de 3570 lei cheltuieli de judecată.

Cu recurs în termen de 15 zile de la comunicare. Cererea pentru exercitarea căii de atac se va depune la Tribunalul C_____.

Pronunțată cu aplicarea art.402 teza a II-a din Cpciv, azi 18.12.2020.

PREȘEDINTE, GREFIER,

D_____ G_____ B_____ L_____ N_____

Red. jud. B_____ D.G.

4 ex./12.04.2021

Acest document este preluat și procesat de o aplicație realizată gratuit de Wolters Kluwer Romania pentru Fundatia RoLII.

Conținutul său poate fi preluat și utilizat cu citarea sursei: www.rolii.ro