

Catre,

Directorul General al Administratiei Nationale a Penitenciarelor
Domnul comisar sef de penitenciare Marian DOBRICA

Stimate domnule director general

Va solicitam solutionarea unei probleme de natura salariala din cadrul Penitenciarului Giurgiu, respectiv acordarea normei de hrana 12B personalului care isi desfasoara activitatea in ture discontinue (12 ore - serviciu urmate de 36 de ore - odihna, precum si alte programe de acest tip).

Solicitam solutionarea problemei susmentionate in mod similar cu modul in care a fost rezolvata problema sporului pentru studii superioare (suma compensatorie), la nivelul intregului sistem penitenciar, respectiv prin recunoasterea dreptului si acordarea retroactiva a sumelor corespunzatoare, incepand cu data publicarii în Monitorul Oficial cu numărul 233 din 6 aprilie 2015, a Legii nr. 71/2015 pentru aprobarea Ordonanței de urgență a Guvernului nr. 83/2014 privind salarizarea personalului plătit din fonduri publice în anul 2015, precum și alte măsuri în domeniul cheltuielilor publice, sau cel puțin pentru viitor.

In vederea sustinerii corespunzatoare a solicitarii noastre, prezentam in cele ce urmeaza situatia, in mod cronologic, explicativ si argumentat:

Precizam faptul ca Penitenciarul Giurgiu este singura unitate din sistemul administratiei penitenciare in cadrul careia in prezent, nu se acorda Norma de hrana 12B personalului care lucreaza altfel decat in program normal, sau decat in programul de ture continue al schimburilor operative desi prin adresa semnata de directorul general ANP, cu nr. 49264/23.07.2013, aceste tipuri de programe atipice, au fost definite ca ture discontinue conform prevederilor legislatiei muncii corelate cu particularitatile serviciului, activitatii si misiunilor din sistemul penitenciar.

Conform HG 1848/2004 privind stabilirea drepturilor de hrană, în timp de pace, ale personalului din sistemul administrației penitenciare, Norma de hrana 12B se acorda pentru anumite criterii alternative intre care se regasesc lucrul in ture dar si depunerea unor eforturi deosebite, fara o explicare suplimentara necesara sau alte reglementari impuse prin ordinele de ministru subsecvente. Pe baza acestor prevederi, o parte dintre unitatile penitenciare, ulterior intrarii in vigoare a hotararii de guvern mentionate, au acordat Norma de hrana 12B personalului de la sectorul vizite dar si altor categorii de salariati (escorte, medical, reintegrare, economic-administrativ etc), in timp ce alte unitati au acordat acest drept strict personalului care isi desfasoara activitatea in ture continue (schimburi operative, dispecerat, grupe de interventie).

Constatand modul neunitar in care este acordata norma 12B de hrana la nivel de sistem, conform aspectelor susmentionate, SNLP a solicitat incepand cu anul 2007, in numeroase randuri, conducerii ANP sa-si exercite atributiile stabilite prin actele normative in vigoare si sa intervina pentru un mod de lucru unitar, indrumand si coordonand unitatile cu privire la aplicarea corecta a prevederilor legale. Demersurile sindicale susmentionate, in directia unei practici unitare, au fost materializate abia in anul 2013 cand ANP a convenit cu organizatiile sindicale privitor la transmiterea in unitatile subordonate a Adresei nr 49264/23.07.2013, susmentionate, in care se concluzioneaza, pe baza activitatii grupului de lucru desemnat in acest scop, ca programul de la sectorul vizite (ca exemplu) este de tip tura discontinua.

Anterior Adresei ANP nr. 49264/23.07.2013, Penitenciarul Giurgiu fiind între unitățile care nu au acordat norma 12B personalului de la sectorul vizite, situația a fost de natură a genera inclusiv acțiuni în instanță. Sindicatul Fraternitatea Giurgiu a pus pe rol o acțiune în acest sens, strict pentru salariații de la sectorul vizite, acțiune care a fost respinsă de instanța de judecată pe motive care țin de definirea turelor continue/discontinue raportat la programul de lucru specific. În speță, instanța de judecată a reținut că, în parte, tipul de program în care muncesc salariații de la sectorul vizite se încadrează ca tură discontinuă cu mențiunea că nu s-a putut demonstra îndeplinirea condiției legale din ultima parte a alin. 1 din art 136 (Codul muncii) respectiv „necesitatea realizării unei activități în intervale orare diferite în raport cu o perioadă zilnică sau săptămânală, stabilită prin contractul individual de muncă”.

Pe cale de consecință, în baza adresei ANP nr. 49264/23.07.2013, toate unitățile subordonate ANP au acordat corect și unitar norma de hrană 12B, cu o singură excepție, respectiv Penitenciarul Giurgiu, conducerea unității opinând inclusiv pe baza unei corespondențe cu aparatul central că, având în vedere sentința nefavorabilă din dosarul pus pe rol de Sindicatul Fraternitatea Giurgiu, dreptul nu poate fi acordat. Cu toate acestea, ca principal argument al solicitării noastre, alături de necesitatea aplicării prevederilor legale care urmăresc eliminarea inechităților salariale dintre funcțiile similare (în aceleași condiții), subliniem faptul că instanța a motivat respingerea acțiunii Sindicatului Fraternitatea Giurgiu, constatând neîndeplinirea condiției ca activitatea să se desfășoare în „intervale orare diferite în raport cu o perioadă zilnică sau săptămânală”, această constatare a instanței materializându-se pe baza acțiunii și argumentelor depuse și susținute de organizația sindicală, raportat la condițiile de la data respectivă.

Referitor la dispoziția legală care impune pentru turele discontinue “intervale orare diferite în raport cu o perioadă zilnică sau săptămânală” trebuie adăugat că în Codul muncii se impune ca această condiție nu poate fi impusă prin program sau regulament ci trebuie inclusă în contractul individual de muncă, ori relațiile de muncă ale funcționarilor publici cu statut special rezultă dintr-un raport de serviciu care nu se negociază. Dincolo de acest aspect, în adresa ANP nr 49264/23.07.2013 este demonstrată în mod detaliat exact îndeplinirea acestei condiții legale, prin programul sectorului vizite, dat ca exemplificare.

Astfel în adresa ANP invocată mai sus, se arată prin comparație cum, în cursul a două săptămâni consecutive, de câte 168 de ore fiecare (total ore, nu doar ore lucrătoare), unde fiecare săptămână este formată din câte 14 părți a câte 12 ore (urmărind programul din sectorul vizite detinuti), unui schimb lucrativ care desfășoară activitatea în program rotativ, discontinuu, la sectorul menționat, i se alocă cinci intervale orare de câte 12 ore în prima săptămână (luni, miercuri, vineri, sâmbătă, duminică) și două intervale orare de câte 12 ore în a doua săptămână (marti, joi). Astfel, este demonstrată și îndeplinirea ultimei condiții impuse de Codul muncii, într-un algoritm care în mod cert nu a fost pus la dispoziția instanțelor de judecată care s-au pronunțat în dosarul pus pe rol de Sindicatul Fraternitatea Giurgiu. Fata de exemplificarea din adresa ANP menționată (fără a se schimba cu nimic sensul demonstrației), precizăm faptul că în prezent programul sectorului vizite în Penitenciarul Giurgiu este: săptămâna 1 - luni, marți, vineri, sâmbătă și duminică / săptămâna 2 - miercuri și joi.

Pe aceeași linie de argumente, precizăm și faptul că sentința dată în dosarul pus pe rol de Sindicatul Fraternitatea Giurgiu, vizează strict lucrul în ture și strict salariații de la „sectorul vizite detinuti”, ținând cont și de faptul că la acel moment sectorul respectiv funcționa într-un anumit fel iar salariații efectuau serviciul într-un alt tip de program. Totodată, adresa ANP nr 49264/23.07.2013 instrucează unitățile referitor la acordarea Normei 12B menționând o serie de programe și activități care impun o succesiune a personalului specific, în ture discontinue, fiind enumerate și alte activități decât cele de la sectorul vizite. Cu toate acestea, nici salariații din afara sectorului vizite (însotire etc), care lucrează în ture discontinue, nu au beneficiat de Norma 12B, contrar adresei ANP menționate.

Apreciam că pentru punerea în aplicare a prezentei solicitări, raportat la situația din Penitenciarul Giurgiu, respectiv la sentința dată în acțiunea Sindicatului Fraternitatea Giurgiu văzută ca incompatibilă cu Adresa ANP nr 49264/23.07.2013, trebuie urmărită în detaliu acțiunea depusă, argumentele invocate precum și motivația sentinței date pe baza acestora. Personalul care desfășoară activitatea într-un program de muncă atipic, nu poate fi privat de acordarea unor drepturi legale doar ca urmare a unei acțiuni punctuale respinse de instanța de judecată ca urmare a lipsei argumentelor privind îndeplinirea condițiilor prevăzute de legislația muncii, cu atât mai mult cu cât de la data sentinței și până în prezent, atât cadrul legal cât și programul sectorului vizite detinuti au suferit modificări care nu pot fi ignorate.

Pe linia motivației legate de evoluția cadrului normativ care prevede eliminarea inechităților salariale, reamintim faptul începând cu data de 6 aprilie 2017, prin Legea nr 71/2015 au fost emise precizări menite să clarifice modul corect de interpretare al art. 5 al 1 din OUG 83/2014 privind salarizarea personalului plătit din fonduri publice în anul 2015, precum și alte măsuri în domeniul cheltuielilor publice. În fapt, prevederile legale invocate urmăresc eliminarea situațiilor în care salariați care ocupă funcții similare și își desfășoară activitatea în aceleași condiții, sunt salariați diferit, acesta fiind cazul personalului care lucrează în ture discontinue la Penitenciarul Giurgiu și care spre deosebire de salariați care lucrează în același tip de program în alte unități subordonate ANP, pe același nivel de ordonatori de credite, nu pot beneficia de un drept care se acordă exact pentru respectivele condiții în care își desfășoară activitatea.

(1) În anul 2015, pentru personalul nou-încadrat pe funcții, pentru personalul numit/încadrat în aceeași instituție/autoritate publică pe funcții de același fel, precum și pentru personalul promovat în funcții sau în grade/trepte, salarizarea se face la nivelul de salarizare în plată pentru funcțiile similare din instituția/autoritatea publică în care acesta este încadrat sau din instituțiile subordonate acestora, în cazul în care nu există o funcție similară în plată.

“(1¹) Prin nivel de salarizare în plată pentru funcțiile similare se înțelege același cuantum al salariului de bază cu cel al salariaților având aceeași funcție, în care au fost incluse, după data de 31 decembrie 2009, sumele aferente salariului de încadrare, precum și sumele aferente sporurilor de care au beneficiat înainte de această dată, dacă salariatul angajat, numit sau promovat îndeplinește aceleași condiții de studii - medii, superioare, postuniversitare, doctorale -, de vechime și își desfășoară activitatea în aceleași condiții, specifice locului de muncă la data angajării sau promovării.”

Prevederile de mai sus se coroborează și cu normele legale emise ulterior Legii nr. 71/2015 precum și cu deciziile corespunzătoare adoptate pe această linie de Curtea Constituțională a României, care stabilesc clar faptul că încheiturile salariale de tipul celei descrise mai sus, trebuie să fie eliminate astfel încât funcțiile similare să fie salarizate la nivel maxim în plată.

Ultima parte din argumentația noastră vizează enumerarea (în HG nr 1848/2004) alternativă și nu cumulativă a criteriilor care generează obligația angajatorului de a pune în plată Norma 12B de hrană, criterii care, pe lângă lucrul în ture, includ (în mod alternativ) activitățile pentru care se depun eforturi deosebite, fără ca această sintagma să fie explicată. Acest criteriu nu a fost analizat de instanța de judecată având în vedere faptul că nu a fost inclus în motivația acțiunii depuse de Sindicatul Fraternitatea Giurgiu, însă, așa cum SNLP a mai explicat anterior în corespondențe sau întâlniri cu ANP, criteriul „eforturilor deosebite” poate sta la baza acordării Normei 12B ca și criteriu distinct (fără de lucrul în ture) ori unic.

Ca și exemplu punctual, faptul că personalul de la sectorul vizite detinuti depune eforturi deosebite în comparație cu alte categorii de personal este demonstrat atât de natura și riscurile activităților în cadrul cărora detinutii și aparținătorii se află în contact direct, precum și de programul atipic de lucru care include zile de sâmbătă și duminică sau sărbători legale, fără posibilitatea de întrerupere a activităților pe durata programului stabilit pentru respectivul compartiment.

Ca ultim argument în susținerea solicitării noastre menționăm și opinia Ministerului Justiției recent exprimată la solicitarea ANP, în adresa cu nr 2/75309/07.09.2017, opinie care vizează un alt drept (sporul pentru studii superioare), însă o situație similară. În adresa respectivă, ordonatorul principal de credite analizează modul în care trebuie procedat în situația în care un act administrativ prin care se recunoaște și se acordă retroactiv un drept, se suprapune pe decizii ale instanțelor de judecată (care pot fi favorabile ori nefavorabile). Conform legislației tranzitorii ulterioare anului 2009, plata sentințelor de judecată se realizează esalonat însă, actul administrativ de acordare retroactivă a dreptului predomină în acest caz și plata nu poate fi blocată de o anumită sentință de judecată.

Concluzionăm prin reluarea solicitării din partea de început a prezentului material, respectiv aplicarea regulilor stabilite prin Adresa ANP nr 49264/23.07.2013 și cu privire la personalul din cadrul Penitenciarului Giurgiu care lucrează în ture discontinue (definite în adresa menționată), precizând totodată și faptul că impactul bugetar este nesemnificativ având în vedere numărul mic al salariaților vizati, precum și cuantumul Normei de hrană 12B.

Cu deosebită considerație

Stefan TEOROC
Președinte

