



Exemplar nr.
Nr. 69252 /DMRU/09 /2012

DIRECTORULUI
PENITENCIARULUI (SPITAL /CENTRULUI DE REEDUCARE)_____

Stimată doamnă/domnule director,

Vă trimitem alăturat, în copie, punctele de vedere ale direcțiilor Resurse Umane, Contencios și Elaborare Acte Normative din Ministerul Justiției înregistrate cu nr. 44737/2012, față de participarea la concursuri a persoanelor revocate din funcție, pentru a fi avute în vedere cu ocazia desfășurării concursurilor viitoare sau aflate în derulare.

Pentru informații suplimentare desemnăm ca persoană de contact pe domnul comisar de penitenciare Grigore Iulian, telefon 021/2086150 int. 27523, fax 2426712, e-mail iulian.grigore@anp.ro.

Cu deosebită considerație,

Comisar șef de penitenciare Marian DOBRICĂ
Director general
Administrația Națională a Penitenciarelor





Nr. 3/44737/23.08/2012

La AFP, pt. a
adapta in formular
evaluarea celui care
ref. la activitatea
ref. la conditiile de
participare
concuratori

NOTĂ DE INFORMARE

Adresată: Domnului **Silviu - Gabriel BARBU**, secretar general adjunct

Referitor: Adresa Administrației Naționale a Penitenciarelor nr.40940/DCEAN/2012, înregistrată la Ministerul Justiției cu nr.3/44737/21.08.2012

Stimate domnule secretar general adjunct,

Urmare adresei conducerii Administrației Naționale a Penitenciarelor nr.40940/DCEAN/2012, înregistrată la Ministerul Justiției cu nr.3/44737/21.08.2012, prin care solicită punctul de vedere cu privire la raționamentul expus în adresa Ministerului Justiției nr.44737/03.07.2012 cu privire la situația domnului în urma revocării din funcția de conducere deținută, respectiv cea de director ai Penitenciarului bazat pe interpretarea Legii nr.293/2004, cât și a întregii legislații subsecvente acesteia, vă comunicăm următoarele:

Având în vedere dispozițiile Legii nr.293/2004 privind Statutul funcționarilor publici cu statut special din Administrația Națională a Penitenciarelor, republicată, cu modificările și completările ulterioare, apreciem că revocarea domnului din funcția de conducere deținută nu este echivalentă cu eliberarea dintr-o funcție publică din motive imputabile și nici cu destituirea dintr-o funcție publică în înțelesul art.11 lit.g) din Legea nr.293/2004.

Cu deosebită considerație,

Director
Direcția resurse umane

Corina GHIZDAVU

...
...
...
...
...
...
...



Nr. 3144737/2012

NOTĂ DE INFORMARE

Adresată: Domnului Silviu BARBU, Secretar General Adjunct
Referitor: Adresa ANP privind opinia exprimată de Ministerul Justiției prin adresa nr. 2/44737/2012

Stimate domnule secretar general adjunct,

Ca urmare a adresei ANP nr. 40940/DCEAN/2012 prin care se solicită un punct de vedere în legătură interpretarea unor dispoziții legale din materia revocării din funcția de conducere precum și a celor care reglementează condițiile de participare la concursul pentru ocuparea unor funcții de conducere din cadrul ANP și unităților subordonate, arătăm următoarele:

Potrivit adresei MJ nr. 2/44737/2012, ce a fost transmisă Administrației Naționale a Penitenciarelor revocarea din funcția de conducere deținută nu este echivalentă nici cu „eliberarea dintr-o funcție publică pe motive imputabile”, nici cu „destituirea dintr-o funcție publică”, în înțelesul art. 11 lit. g) din Legea nr. 293/2004.

Potrivit art. 30 alin. 3 din Legea nr. 293/2004 „Funcțiile de conducere vacante din sistemul administrației penitenciare se ocupă prin avansarea ofițerilor și agenților, prin concurs. Pot participa la concurs pentru ocuparea posturilor vacante de conducere persoanele care au o vechime de cel puțin 3 ani în sistemul administrației penitenciare”, iar potrivit art. 31 din același act normativ „Regulamentul privind ocuparea funcțiilor de conducere și de execuție se aprobă prin ordin al ministrului justiției”.

Prin OMJ nr. 2478/2010 pentru aprobarea Regulamentului privind condițiile de participare, organizare și desfășurare a concursurilor pentru ocuparea, prin avansare în funcție, trecerea agenților în corpul ofițerilor și din sursă externă, a posturilor vacante de funcționar public cu statut special din sistemul administrației penitenciare au fost reglementate la art. 3 alin. 4 condițiile de participare la concursul pentru ocuparea funcțiilor de director general, director general adjunct și director de direcție în cadrul Administrației Naționale a Penitenciarelor, precum și de director de unitate penitenciară, printre care și cea de la lit. g) – **„nu au fost eliberate din motive imputabile sau destituite dintr-o funcție publică în ultimii 7 ani”.**

În ceea ce **privește cele două instituții la care se referă prevederile art. 11 lit. g) din OMJ nr. 2488/2012, respectiv eliberarea din funcție din motive imputabile și destituirea din funcție** menționate mai sus, sunt reglementate distinct în cuprinsul Legii nr. 293/2004 și **reprezintă cazuri de încetare a raporturilor de serviciu ale funcționarilor publici cu statut special.**

În acest sens menționăm prevederile art. 61 din Legea nr. 293/2004 potrivit cărora „Raporturile de serviciu ale funcționarilor publici cu statut special încetează prin:

- a) demisie;
- b) transfer;





- c) **destituire din funcție;**
- d) pensionare, în condițiile legii;
- e) împlinirea vârstei prevăzute la art. 65 alin. (1) sau (2);
- f) deces;
- g) desființarea unității ori mutarea acesteia în altă localitate, în cazul în care ofițerul sau agentul nu acceptă să o urmeze;
- h) reducerea personalului unității prin desființarea unor posturi de natura celui ocupat de ofițerul sau agentul în cauză, ca urmare a reorganizării, în cazul în care acesta refuză oferta conducerii unității de trecere în altă funcție;
- i) revocarea actului de numire în funcție, ca urmare a refuzului depunerii jurământului de credință;
- j) ca urmare a constatări nulității actului de numire în funcție, de la data rămânerii definitive a hotărârii judecătorești prin care nulitatea a fost constatată."

În ceea ce privește **destituirea din funcție**, această instituție este prevăzută de art. 64 din lege potrivit căruia „(1) Funcționarii publici cu statut special sunt destituiți din funcțiile pe care le dețin numai în următoarele situații:

- a) sunt declarați necorespunzători din punct de vedere profesional, ca funcționari publici cu statut special, debutanți, sau sunt notați cu calificativul "nesatisfăcător", ca funcționari publici cu statut special, definitiv, în condițiile prezentei legi;
- b) nu mai îndeplinesc condițiile prevăzute la art. 11 lit. a) sau d);
- c) au fost condamnați prin hotărâre judecătorească definitivă pentru săvârșirea de infracțiuni;
- d) li s-a **aplicat sancțiunea disciplinară a destituirii din funcție.**"

De asemenea, în același sens sunt relevante și prevederile art. 66 din același act normativ, conform cărora „Funcționarii publici cu statut special sunt eliberați din funcțiile pe care le dețin în cazurile de încetare a raporturilor de serviciu și de schimbare din funcție în sistemul administrației penitenciare.”

Prin urmare, condițiile de participare la concursul pentru ocuparea funcțiilor de director general, director general adjunct și director de direcție în cadrul Administrației Naționale a Penitenciarelor, precum și de director de unitate penitenciară au în vedere **exclusiv eliberarea din funcție pe motive imputabile (caz de încetare a raporturilor de serviciu ce are loc în urma aplicării sancțiunii disciplinare a destituirii din funcție prevăzute la art. 64 din Legea nr. 293/2004) sau destituirea dintr-o altă funcție publică deținută în ultimii 7 ani.**

În ceea ce privește **instituția revocării din funcția de conducere**, aceasta este reglementată distinct la art. 57 alin. 1 din Legea nr. 293/2004, potrivit căruia „Revocarea din funcția de conducere și numirea într-o altă funcție se dispun în cazul în care nu mai sunt îndeplinite condițiile necesare pentru îndeplinirea funcției de conducere, prin exercitarea necorespunzătoare a atribuțiilor manageriale privind organizarea eficientă, comportamentul și comunicarea, asumarea responsabilităților și aptitudinile manageriale.”

De asemenea, revocarea din funcția de conducere este prevăzută și ca sancțiune disciplinară, la art. 70 lit. e) din Legea nr. 293/2004.

Cum **revocarea din funcția de conducere nu constituie un caz de eliberare din funcție sau de destituire dintr-o altă funcție publică**, așa cum am arătat mai sus, apreciem că nu poate fi avută în vedere la analiza condițiilor de participare la concursul pentru



ocuparea funcțiilor de director general, director general adjunct și director de direcție în cadrul Administrației Naționale a Penitenciarelor, precum și de director de unitate penitenciară.

Prin urmare nu putem fi de acord cu opinia exprimată de ANP în cuprinsul adresei nr. 40940/DCEAN/2012 întrucât în forma sa actuală, Legea nr. 293/2004 reglementează în mod distinct instituțiile la care am făcut referire mai sus printre care și pe cea a revocării din funcția de conducere.

Cu deosebită considerație,

**Director
Direcția contencios**

Dănuț MÎNZALĂ





Nr. 3/44737/23.08.2012

NOTA DE INFORMARE

Adresată: Domnului Silviu – Gabriel BARBU, Secretar general adjunct

Spre știință: Domnului Dan MÎNZALĂ, director Direcția Contencios
Doamnei Corina GHIZDAVU, director, Direcția Resurse Umane

Referitor: Opinia exprimată de Ministerul Justiției prin adresa nr. 2/44737 din 3.07.2012 cu privire la situația domnului , în urma revocării din funcția de conducere deținută, respectiv aceea de director al Penitenciarului

Stimate domnule Secretar general adjunct,

Prin adresa nr. 40940/DCEAN/21.08.2012, Administrația Națională a Penitenciarelor a solicitat Ministerului Justiției comunicarea unui punct de vedere în ceea ce privește posibilitatea participării la concursul organizat în vederea ocupării unor posturi de conducere din Administrația Națională a Penitenciarelor, prin avansare în funcție a funcționarilor publici cu statut special definitiv (sursă internă) a persoanelor care au fost revocate din funcția de director de penitenciar pe motiv de management defectuos.

În cuprinsul adresei respective, A.N.P. consideră posibile două interpretări ale normelor legale incidente în materie, după cum urmează:

- o primă interpretare ar fi în sensul că aceste persoane nu mai pot participa la concursurile în discuție, fiind în prezența unei eliberări din funcție pe motive imputabile (motivată și de o practică anterioară la nivelul A.N.P. – M.J.); astfel, revocarea din funcția de conducere în cazul unui management defectuos este asimilată din punct de vedere operațional și, implicit, sub aspectul competenței de a fi dispusă, cu eliberarea din funcție și numirea într-o altă funcție (interpretare pe care A.N.P. o consideră în spiritul legii);
- o a doua interpretare, plecând de la interpretarea restrictivă a dispozițiilor Legii nr. 293/2004 privind statutul funcționarilor publici cu statut special din Administrația Națională a Penitenciarelor, republicată, ar fi în sensul că aceste persoane pot participa la concursurile în discuție;

În raport de cele anterior expuse, aducem următoarele precizări:

Potrivit art. 30 alin. (3) din Legea nr. 293/2004, republicată:

„(3) Funcțiile de conducere vacante din sistemul administrației penitenciare se ocupă prin avansarea ofițerilor și agenților, prin concurs. Pot participa la concurs pentru ocuparea posturilor vacante de conducere persoanele care au o vechime de cel puțin 3 ani în sistemul administrației penitenciare.”





Conform art. 11 lit. g) din Legea nr. 293/2004, republicată:
"Pot dobândi calitatea de funcționar public cu statut special din sistemul administrației penitenciare persoanele care îndeplinesc următoarele condiții:

(...)

g) nu au fost eliberate din motive imputabile sau destituite dintr-o funcție publică în ultimii 7 ani."

Examinând prevederile art. 30 alin. (3) din Legea nr. 293/2004, republicată, se constată că singura condiție prevăzută de lege pentru a putea participa la concursul organizat potrivit acestui articol, este aceea ca ofițerul sau agentul să aibă o vechime de cel puțin 3 ani în sistemul administrației penitenciare.

Așadar, impunerea cerinței prevăzute la art. 11 lit. g) din Legea nr. 293/2004, republicată pentru înscrierea la acest concurs nu are, în opinia noastră, temei în prevederile Legii nr. 293/2004 (este de precizat și că art. 11 lit. g) din lege privește o condiție pentru a putea dobândi calitatea de funcționar public cu statut special, chestiune exclusă în cazul concursurilor din sursă internă, la care pot participa prin ipoteză doar persoanele care au deja calitatea de funcționar public cu statut special).

Cu toate acestea, această condiție de participare la concurs este impusă prin prevederile legislației secundare, respectiv prin art. 3 alin. (4) lit. g) din Ordinul ministrului justiției nr. 2478/C din 12 octombrie 2010 pentru aprobarea Regulamentului privind condițiile de participare, organizare și desfășurare a concursurilor pentru ocuparea, prin avansare în funcție, trecerea agenților în corpul ofițerilor și din sursă externă, a posturilor vacante de funcționar public cu statut special din sistemul administrației penitenciare, motiv pentru care trebuie totuși analizat dacă revocarea din funcția de conducere deținută pe motiv de management neperformant constituie o eliberare pe motive imputabile sau o destituire dintr-o funcție publică.

Conform art. 66 din Legea nr. 293/2004, republicată:

„Funcționarii publici cu statut special **sunt eliberați din funcțiile** pe care le dețin în cazurile de **încetare a raporturilor de serviciu și de schimbare din funcție** în sistemul administrației penitenciare.”

Conform art. 61 din Legea nr. 293/2004:

„Raporturile de serviciu ale funcționarilor publici cu statut special încetează prin:

- a) demisie;
- b) transfer;
- c) **destituție din funcție;**
- d) pensionare, în condițiile legii;
- e) împlinirea vârstei prevăzute la art. 65 alin. (1) sau (2);
- f) deces;
- g) desființarea unității ori mutarea acesteia în altă localitate, în cazul în care ofițerul sau agentul nu acceptă să o urmeze;





h) reducerea personalului unității prin desființarea unor posturi de natura celui ocupat de ofițerul sau agentul în cauză, ca urmare a reorganizării, în cazul în care acesta refuză oferta conducerii unității de trecere în altă funcție;

i) revocarea actului de numire în funcție, ca urmare a refuzului depunerii jurământului de credință;

j) ca urmare a constatării nulității actului de numire în funcție, de la data rămânării definitive a hotărârii judecătorești prin care nulitatea a fost constatată."

În ceea ce privește **„schimbarea din funcție”**, există o singură prevedere în cuprinsul Legii nr. 203/2004, republicată care are în vedere această instituție, plasată tot în materia modificărilor raporturilor de serviciu, respectiv art. 55 alin. (4) care prevede: „Funcționarii publici cu statut special definitivi pot fi schimbați din funcțiile deținute, în cadrul aceleiași unități, la cerere și pot fi numiți în alte funcții prevăzute cu același coeficient de ierarhizare sau inferior, conform metodologiei aprobate prin ordin al ministrului justiției și libertăților cetățenești.”

Din analiza acestor prevederi rezultă că „schimbarea din funcție”, ca situație de eliberare din funcție, se realizează la cererea funcționarului public cu statut special și nu are caracter imputabil.

Destituirea din funcție a funcționarilor public cu statut special este reglementată la art. 64 alin. (1) din Legea nr. 293/2004, după cum urmează:

„ART. 64

(1) Funcționarii publici cu statut special sunt destituiți din funcțiile pe care le dețin numai în următoarele situații:

a) sunt declarați necorespunzători din punct de vedere profesional, ca funcționari publici cu statut special, debutanți, sau sunt notați cu calificativul „nesatisfăcător”, ca funcționari publici cu statut special, definitivi, în condițiile prezentei legi;

b) nu mai îndeplinesc condițiile prevăzute la art. 11 lit. a) sau d);

c) au fost condamnați prin hotărâre judecătorească definitivă pentru săvârșirea de infracțiuni;

d) li s-a aplicat sancțiunea disciplinară a destituirii din funcție.”

Pe de altă parte, instituția revocării din funcția de conducere este reglementată distinct în cuprinsul Legii nr. 293/2004, republicată, la art. 57, text plasat în materia modificării raporturilor de serviciu ale funcționarilor publici cu statut special, care la alin. (1) stabilește că „Revocarea din funcția de conducere și numirea într-o altă funcție se dispun în cazul în care nu mai sunt întrunite condițiile necesare pentru îndeplinirea funcției de conducere, prin exercitarea necorespunzătoare a atribuțiilor manageriale privind organizarea eficientă, comportamentul și comunicarea, asumarea responsabilităților și aptitudinile manageriale.”

Din analiza textelor de lege enunțate, rezultă în opinia noastră următoarele concluzii:

- Noțiunea de **„eliberare din funcție a funcționarilor publici cu statut special”** constituie **genul proxim**, ea având loc fie în situația **„încetării raporturilor de serviciu”**





în condițiile art. 61 din lege, fie în cazul „schimbării din funcție în sistemul administrației penitenciare” potrivit art. 55 alin. (4) din lege, aceste două situații constituind cazurile particulare de eliberare din funcție.

- **Destituirea din funcție** operează doar în cazurile prevăzute de art. 64 din lege (sanctiunea disciplinară, condamnați prin hotărâre judecătorească definitivă pentru săvârșirea de infracțiuni), fiind un caz particular de încetare a raporturilor de serviciu și, pe cale de consecință, de eliberare din funcție;

- **Instituția revocării din funcția de conducere** este reglementată distinct în cuprinsul Legii nr. 293/2004, republicată, la art. 57, text plasat în materia modificării raporturilor de serviciu ale funcționarilor publici cu statut special.

Este adevărat că și în cazul revocării din funcția de conducere pentru management defectuos se produce o eliberare din funcție și numirea într-o altă funcție, cum învederează A.N.P., însă conform prevederilor exprese ale Legii nr. 293/2004, republicată, **revocarea din funcția de conducere și numirea într-o altă funcție nu este echivalentă nici „eliberării dintr-o funcție publică”, din motive imputabile, nici „destituirii dintr-o funcție publică”, în înțelesul art. 11 lit. g) din Legea nr. 293/2004.**

Or, întrucât art. 11 lit. g) din Legea nr. 293/2004, republicată, instituie o **veritabilă incapacitate** – imposibilitatea de a dobândi calitatea de funcționar public cu statut special prin ocuparea unei funcții în sistemul administrației penitenciare - **prevederile legale anterior amintite trebuie interpretate, în această materie, restrictiv**, iar nu extensiv, prin asimilarea revocării din funcția de conducere cu unul din cazurile de eliberare din funcție reglementate expres la art. 66 din lege.

Cu stimă,

Director

Alina RADOI

