



NR.60828 /17.10.2018

Domnului Florin-Cătălin NIȚĂ, Director Direcția Juridică – ANP
Domnului Lucian IANOȘ, Director DTIC – ANP

*Spre știința: ordonatorilor terțiari de credite, directorilor economico-administrativi,
contabililor-șefi, consilierilor juridici*

Referitor la adresa nr. 55035/10.09.2018 emisă de Direcția Juridică

Stimați domni directori,

Prin adresa nr.59545/09.10.2018, Direcția Economico-Administrativă din ANP a solicitat avizul în scris al Direcției Juridice, în vederea exercitării controlului financiar-preventiv cu privire la plata majorării de 75% aferentă muncii suplimentare efectuată în cursul lunii septembrie 2018 în zilele de repaus săptămânal, aviz solicitat în baza prevederilor pct.5.6 din Procedura de control, menționată în anexa 1 din OMFP nr.923/2014, întrucât a considerat că necesitățile o impun, luând în calcul exercitarea unui refuz de viză CFP.

S-a impus solicitarea acestui aviz întrucât la acest moment, plata majorării de 75% aferentă muncii suplimentare este reglementată în mod diferit de două acte normative de același rang, respectiv ordin al ministrului justiției, acte elaborate și supuse aprobării de către Direcția Juridică, respectiv:

1. OMJ nr.821/2015, care la art.3, alin. 3 și respectiv alin. 4, prevede:

“(3) Majorarea se stabilește proporțional cu timpul efectiv lucrat în zilele respective, indiferent dacă acest interval de timp reprezintă concomitent și muncă suplimentară, determinându-se pe baza raportului dintre baza de calcul și durata normală a timpului de lucru din luna în care s-au desfășurat activitățile.

“(4) Majorarea se plătește prin adăugare la drepturile salariale convenite în luna pentru care se efectuează plata.”

rezultând deci că plata majorării aferentă muncii suplimentare se efectuează în luna următoare prestării acesteia, prevederi care nu se regăsesc într-o lege specială și nici în legea generală, respectiv Legea nr.53/2003 privind Codul Muncii.

2. OMJ nr.2721/2018, care la art.1, alin.1, prevede:

“(1) Munca suplimentară prestată începând cu 1 aprilie 2018 peste programul normal de lucru de către funcționarii publici cu statut special din sistemul administrației penitenciare, care nu se poate compensa prin ore libere plătite în următoarele 60 de zile după prestarea muncii suplimentare, se plătește cu drepturile salariale corespunzătoare pentru orele



prestate peste programul normal de lucru la care se aplică o majorare de 75% din salariul de funcție, proporțional cu orele efectiv prestate peste programul normal de lucru.”,

prevederi reglementate de:

- ▶ o lege specială, respectiv **Legea nr.79/2018**, care la art.IV, alin.1 stipulează:

“(1) Prin derogare de la prevederile art. 8 din Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 90/2017 privind unele măsuri fiscal-bugetare, modificarea și completarea unor acte normative și prorogarea unor termene, **munca suplimentară prestată începând cu 1 aprilie 2018** peste programul normal de lucru de către personalul cu statut special care are atribuții pentru desfășurarea activităților deosebite cu caracter operativ sau neprevăzut în domeniul ordinii și siguranței publice, în respectarea regimului frontierei de stat a României, în situații de urgență, în personalizarea, emiterea și evidența generală a documentelor de identitate și a pașapoartelor simple, în emiterea și evidența permiselor de conducere și a certificatelor de înmatriculare ale autovehiculelor rutiere, precum și **de către funcționarii publici cu statut special din sistemul administrației penitenciare, care nu se poate compensa cu timp liber corespunzător, se plătește cu o majorare de 75% din solda de funcție/salariul de funcție, proporțional cu timpul efectiv lucrat în aceste condiții. Plata majorării se efectuează în cazul în care compensarea prin ore libere plătite nu este posibilă în următoarele 60 de zile după prestarea muncii suplimentare.**”,

- ▶ legea generală, respectiv **Legea nr.53/2003** privind Codul Muncii, articolele 120-123.

În concluzie, nu ai nevoie de studii juridice pentru a vedea care este actul normativ care trebuie aplicat. Evident că se aplică prevederile OMJ-ului nr.2721/2018, în sensul efectuării **plății** majorării de 75% pentru munca suplimentară dacă este cazul, după 60 de zile, devenind inaplicabile prevederile OMJ-ului nr.821/2015 **care adaugă la lege.**

Potrivit Codului Muncii:

- ▶ **munca suplimentară are același regim juridic**, indiferent dacă este prestată în cursul săptămânii, de luni până vineri, sau sâmbăta și duminica.

- ▶ **Sporul de repaus săptămânal (RSL)** reglementat de art.137 din Codul Muncii, se acordă în principal, doar celor care lucrează **în ture**, pentru activitatea prestată sâmbăta și duminica, **în cadrul programului normal de lucru**, iar ce depășește această durată este muncă suplimentară (este un spor similar sporului de antena, praf), de aceea se plătește în luna imediat următoare prestării activității. Pot fi și situații în care anumite categorii de personal desfășoară activități sâmbăta/duminica, de ex. preoții pot să aibă program normal de muncă duminică-joi de 8 ore/zi, vor primi spor de repaus săptămânal pentru activitatea de 8 ore desfășurată duminică, iar dacă vor munci 10 ore duminică, pentru 8 ore vor primi spor de repaus săptămânal iar cele 2 ore suplimentare si le vor compensa cu timp liber corespunzător în următoarele 60 de zile. Dacă nu va fi posibilă compensarea, se vor achita cu 175%.

Aceste două drepturi nu se suprapun niciodată.



Ori, aplicarea combinată a prevederilor celor două OMJ-uri, respectiv plata majorării de 75% în luna imediat următoare prestării muncii suplimentare în zilele de repaus săptămânal, conform OMJ nr.821/2015 și plata orelor suplimentare (100%) după 60 de zile conform OMJ nr.2721/2018, dispusă prin adresa ANP nr.55035/10.09.2018, generează probleme în domeniul economic, probleme care au fost aduse la cunoștința directorului general prin adresa nr.56136/18.09.2018, și pe care vi le mai expun încă o dată:

1. plata majorării de 75% pentru munca suplimentară efectuată în zilele de repaus săptămânal, în luna imediat următoare, reprezintă o plată în avans din fonduri publice, neexistând o prevedere legală pentru aceasta, *întrucât Legea 500/2002, privind finanțele publice, cu modificările și completările ulterioare, reglementează plățile în avans doar pentru bunuri, servicii și lucrări, potrivit prevederilor art.52*), alin.8 și alin.9 cu privire la "Execuția bugetară":*

„(8) Guvernul poate stabili, prin hotărâre, acțiunile și categoriile de cheltuieli pentru care se pot efectua plăți în avans de până la 30% din fondurile publice, criteriile, procedurile, precum și limitele care se vor folosi în acest scop.

(10) Sumele reprezentând plăți în avans, efectuate potrivit alin. (8) și (9) și nejustificate prin bunuri livrate, lucrări executate și servicii prestate până la sfârșitul anului, în condițiile prevederilor contractuale, vor fi recuperate de către instituția publică ce a acordat avansurile și se vor restitui bugetului din care au fost avansate. În cazul nelivrării bunurilor, neefectuării lucrărilor și serviciilor angajate pentru care s-au plătit avansuri, recuperarea sumelor de către instituția publică se face cu perceperea de dobânzi și penalități de întârziere sau majorări de întârziere, după caz, aplicabile pentru veniturile bugetare, calculate pentru perioada de când s-au acordat și până s-au recuperat.”

2. Referitor la plata majorării de 75% pentru munca suplimentară efectuată de la alineatele bugetare 10.01.01 "Salarii de bază,, și 10.01.07" Ore Suplimentare".

Majorarea de 75% pentru munca efectuată în zilele de repaus săptămânal, în cadrul programului normal de lucru (care reprezintă sporul de repaus săptămânal), se plătește conform clasificăției bugetare, de la alineatul bugetar 10.01.01 „Salarii de bază”, și împreună cu salariul aferent, în luna imediat următoare prestării activității.

Plata orelor suplimentare se efectuează conform clasificăției bugetare, de la alineatul bugetar 10.01.07 "Ore suplimentare", după 60 de zile, dacă nu au fost compensate cu timp liber corespunzător.

Potrivit prevederilor art.4, alin. 3 și 4 din Legea nr.500/2002 privind finanțele publice, cu modificările și completările ulterioare,

“(3) Angajarea cheltuielilor din bugetele prevăzute la art. 1 alin. (2) se face numai în limita creditelor de angajament și în scopurile pentru care au fost aprobate.

(4) Angajarea cheltuielilor peste creditele de angajament și utilizarea creditelor bugetare în alte scopuri decât cele aprobate atrag răspunderea celor vinovați, în condițiile legii.”

Conform adresei ANP nr.55035/10.09.2018, plata majorării de 75% aferentă muncii suplimentară prestată în zile de repaus săptămânal, efectuată în luna imediat următoare, se va



Înregistra la alineatul bugetar 10.01.01 „Salarii de bază”, în timp ce contravaloarea orelor suplimentare (100%) se va plăti, după 60 zile, de la alineatul bugetar 10.01.07 „Ore Suplimentare”, rezultând o încălcare a prevederilor legale mai sus enunțate, ori potrivit prevederilor art.71 din Legea nr.500/2002 privind finanțele publice, cu modificările și completările ulterioare, “Nerespectarea prevederilor art. 4 alin. (2) și (3) constituie infracțiune și se pedepsește cu închisoare de la 3 luni la 2 ani sau cu amendă.” iar potrivit prevederilor art.72 alin (1) “Constituie contravenții următoarele fapte: ...c) nerespectarea dispozițiilor art. 4 alin. (4)...”.

Pentru ca plata orelor suplimentare și a majorării aferente (175%) să fie înregistrată la alineatul bugetar 10.01.07 “Ore suplimentare” este nevoie a se efectua schimbarea destinației sumei plătite inițial de la alineatul bugetar 10.01.01 “Salarii de bază”, sub forma sporului de repaus săptămânal care se transformă după 60 de zile în muncă suplimentară ori schimbarea de destinație a fondurilor reprezintă, potrivit prevederilor art.307 din *Legea nr.286/2009 privind Codul penal*, reprezintă **“Deturnarea de fonduri:**

(1) Schimbarea destinației fondurilor bănești ori a resurselor materiale alocate unei autorități publice sau instituții publice, fără respectarea prevederilor legale, se pedepsește cu închisoarea de la unu la 5 ani.

(2) Cu aceeași pedeapsă se sancționează și schimbarea, fără respectarea prevederilor legale, a destinației fondurilor provenite din finanțările obținute sau garantate din fonduri publice.

(3) Tentativa se pedepsește.”

3. De asemenea, potrivit prevederilor art.2 alin (3) din OMJ nr.2721/2018 **“Lunar, Administrația Națională a Penitenciarelor analizează influența bugetară a orelor suplimentare achitate la nivelul întregului sistem penitenciar comparativ cu numărul orelor suplimentare care ar fi trebuit achitate peste procentul de 3% și realizează o redistribuire a prevederilor bugetare între unitățile din sistem, astfel încât să se încadreze în procentul de 3% la nivelul bugetului centralizat al Administrației Naționale a Penitenciarelor, potrivit anexei nr. 1, care face parte integrantă din prezentul ordin.”, ori plata orelor suplimentare în două rate și în perioade diferite așa cum precizează adresa ANP nr.55035/10.09.2018, conduce la imposibilitatea efectuării acestei analize.**

În concluzie, **plata muncii suplimentare trebuie efectuată după 60 de zile, în procent de 175%, dacă nu a fost acordată compensare cu timp liber corespunzător, așa cum de altfel se precizează la art.1 din OMJ nr.2721/2018, precum și în alin. 1, art. IV din Legea nr.79/2018 privind aprobarea Ordonanței de urgență a Guvernului nr. 91/2017 pentru modificarea și completarea Legii-cadru nr. 153/2017 privind salarizarea personalului plătit din fonduri publice, respectiv “Plata majorării se efectuează în cazul în care compensarea prin ore libere plătite nu este posibilă în următoarele 60 de zile după prestarea muncii suplimentare.” și nu în două tranșe de 75% și 100% la momente diferite, așa cum se precizează în adresa ANP nr.55035/10.09.2018.**



Mai mult, personalul care desfășoară activități peste durata programului normal de lucru (muncă suplimentară) va primi aceleași drepturi bănești, diferă doar momentul plății, în acest fel fiind respectate litera și spiritul legii și drepturile angajaților.

De asemenea, vă informez că, în calitatea mea delegată de ordonator secundar de credite, am dispus, pentru ca plata salariilor aferente lunii septembrie 2018 să fie efectuată cu celeritate pe data de 10 octombrie 2018 pentru salariații din aparatul central al ANP, întocmirea unui stat separat pentru calculul și plata majorării de 75% pentru munca suplimentară prestată în zilele de repaus săptămânal, aferentă lunii septembrie 2018, deoarece prin adresa nr.55035/10.09.2018 a fost modificată aplicația informatică "Pontaje on-line" astfel încât pentru activitatea prestată în zilele de repaus săptămânal se generează atât majorare de 75% pentru munca suplimentară cât și ore suplimentare.

Am considerat adresa nr.55035/10.09.2018 ca fiind **vădit ilegală**, pentru considerentele prezentate mai-sus, iar, potrivit prevederilor art.4, alin.3 din Legea nr.293/2004 privind Statutul funcționarilor publici cu statut special din Administrația Națională a Penitenciarelor *"Funcționarul public cu statut special din sistemul administrației penitenciare are dreptul să refuze, în scris și motivat, îndeplinirea dispozițiilor primite de la superiorul ierarhic, dacă le consideră ilegale. Dacă cel care a emis dispoziția o formulează în scris, **funcționarul public cu statut special este obligat să o execute, cu excepția cazului în care aceasta este vădit ilegală.** Funcționarul public cu statut special este obligat să aducă la cunoștință superiorului ierarhic al persoanei care a emis dispoziția aceste situații."*

Incidente sunt și prevederile art.5 din OMJ nr.1760/2013 pentru aprobarea Metodologiei privind stabilirea răspunderii patrimoniale a funcționarilor publici cu statut special din sistemul administrației penitenciare, potrivit căror:

*"(1) Funcționarii publici cu statut special **nu răspund** patrimonial:*

c) pentru pagubele produse ca urmare a executării dispozițiilor superiorilor ierarhici;

*(2) Se exceptează de la prevederile alin. (1) lit. c) **funcționarii publici cu statut special care au executat dispoziții vădit ilegale și care, având posibilitatea de a înlătura parțial sau total urmările păgubitoare ale dispoziției primite, nu au informat în scris și nu au luat, din neglijență sau rea-credință, măsuri pentru evitarea pagubei, cazuri în care răspund împreună cu cel care a dat dispoziția.**"*

Menționez că am informat în scris ministrul justiției prin adresa nr.56136/18.09.2018, înregistrată la cabinet ministru sub nr. 6/72270/20.09.2018, adresă la care nu a fost primit răspuns până la această dată.

Adresa nr.59545/DJ/09.10.2018 precum și e-mail-ul transmis consilierilor juridici din unitățile subordonate se circumscriu atacurilor concertate în perioada mai-septembrie 2018 prin publicarea de articole denigratoare la adresa mea de către unul dintre reprezentanții organizațiilor sindicale, aducându-mi grave prejudicii de imagine, știrbindu-mi reputația profesională și provocându-mi importante daune morale prin lansarea unor acuzații nefondate.



Aceste atacuri au fost făcute în scopul intimidării, în încercarea de a influența negativ opinia publică și de a mă determina să iau parte la încălcarea prevederilor legale. Împotriva acestor tehnici de manipulare, presiuni și atacuri la persoană, precum și împotriva deciziilor vădit ilegale mă voi adresa instituțiilor competente.

Menționez că adresa nr.55035/10.09.2018 a produs deja efecte la nivelul întregului sistem penitenciar, astfel:

► situația privind majorarea de 75% aferentă muncii suplimentare efectuate în zilele de repaus săptămânal în cursul lunii **august 2018**, la nivelul întregului sistem penitenciar, cu excepția celor două centre Flamingo și Sovata, se prezintă astfel:

- 18 Unități au plătit suma de **59.481 lei** în cursul lunii octombrie 2018
- 29 Unități n-au plătit, din acestea doar 19 au calculat suma de **75.572 lei**. Acestea vor efectua plățile în cursul lunii noiembrie 2018, cum este corect.

► majorarea de 75% aferentă muncii suplimentare efectuate în zile de repaus săptămânal în cursul lunii **septembrie 2018**, la nivelul întregului sistem penitenciar, a fost **PLATITĂ** pe data de 10 octombrie 2018, cu excepția aparatului propriu al ANP și Penitenciarului Craiova, așa cum mă informează Direcția Economico-Administrativă din ANP prin adresa nr.60708/16.10.2018.

Având în vedere cele prezentate și ținând cont atât de calitatea delegată de ordonator secundar de credite precum și de cea de coordonator al direcțiilor pe care le conduceți, vă solicit domnilor directori, să manifestați bună-credință în aplicarea prevederilor legale în vigoare și vă dispun, luarea următoarelor măsuri, potrivit competențelor:

1. Inițierea demersurilor de modificare a prevederilor OMJ nr.821/2015, astfel încât acestea să fie în concordanță cu prevederile legale și transmiterea acestei propuneri în vederea aprobării de către ministrul justiției, în termen de **maxim 2 zile** de la primirea prezentei adrese;
2. Modificarea aplicației informatice "Pontaje on-line" astfel încât să fie respectate prevederile legale, în termen de **maxim 2 zile** de la primirea prezentei adrese.

Comisar șef de penitenciare Ioana ȘERBAN
Director General Adjunct
Administrația Națională a Penitenciarelor

