

dosarul nr. 3ra-809/18

Prima instanță, Jud. Bălți, sediul central: D. Gherasim
Instanța de apel, Curtea de Apel Bălți: Iu. Grosu, A. Garbuz, A. Ciobanu

DECIZIE

19 septembrie 2018

mun. Chișinău

Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ lărgit al Curții Supreme de Justiție

în componență:

Președintele ședinței, judecătorul: Iulia Sîrcu
Judecătorii: Dumitru Visternicean, Galina Stratulat
Dumitru Mardari, Maria Ghervas

examinând recursul declarat de Roșca Ion, reprezentat de avocatul Bot Alexandru, în cauza civilă la cererea de chemare în judecată depusă de către Roșca Ion împotriva Consiliului raional Sângerei, intervenienți accesorii Golban Victoria și Calin Mariana cu privire la contestarea actului administrativ și obligarea organizării și desfășurării unui nou concurs pentru ocuparea funcției publice, împotriva deciziei din 25 ianuarie 2018 a Curții de Apel Bălți, prin care a fost admis apelul declarat de către Consiliul raional Sângerei, casată hotărârea din 12 septembrie 2017 a Judecătorei Bălți, sediul central și emisă o nouă hotărâre,

c o n s t a t ă:

La 24 iulie 2017, Roșca Ion a depus cerere de chemare în judecată împotriva Consiliului raional Sângerei, intervenienți accesorii Golban Victoria și Calin Mariana cu privire la contestarea actului administrativ și obligarea organizării și desfășurării unui nou concurs pentru ocuparea funcției publice.

În motivarea acțiunii reclamantul a indicat că, prin decizia Consiliului raional Sângerei nr. 3/7 din 22 iunie 2017, Calin Mariana a fost numită în funcția de șef al Direcției Educație. Astfel, în urma desfășurării concursului pentru suplinirea funcției susnumite, a fost respinsă candidatura sa, fiind desemnată învingătoare Calin Mariana.

A considerat reclamantul, drept ilegală desfășurarea concursului privind desemnarea în funcție de șef al Direcției Educație, întrucât pct. 54 alin. (4) din Regulamentul cu privire la ocuparea funcției publice prin concurs, aprobat prin Hotărârea Guvernului nr. 201 din 2009, prevede expres că comisia de concurs pentru funcțiile publice de conducere și de execuție din cadrul autorităților administrației publice locale de nivelul al doilea, instituită de consiliul raional/municipal sau de președintele raionului/primarului general, în corespundere cu subordonarea funcțiilor publice, se compune din vicepreședinte al raionului sau viceprimar general al municipiului, 2-3 consilieri ai consiliului raional sau municipal, 2-3 funcționari publici din aparat/primărie și/sau din serviciile descentralizate. Însă, din procesul-verbal nr. 3

din 07 iunie 2017 rezultă că respectiva comisie a fost constituită contrar prevederilor legale.

A susținut reclamantul că, în componența comisiei urmau să intre cel puțin 2 funcționari publici din aparatul Consiliului și cel mult 3 consilieri raionali. Însă, se atestă că numărul limită de consilieri-membri ai comisiei a fost depășit, iar numărul funcționarilor publici din cadrul Consiliului este diminuat.

A mai relatat că, în condițiile în care Consiliul raional Sângerei a examinat modul de desfășurare a concursului pentru suplinirea funcției de șef al Direcției Educație, acesta urma să verifice inclusiv legalitatea activității comisiei de concurs. Iar în condițiile în care aceasta a fost constituită într-o componență ilegală, Consiliul urma să anuleze rezultatele concursului, să modifice componența comisiei și să numească un nou concurs de angajare.

Reclamantul a mai indicat că, Consiliul raional Sângerei a desconsiderat faptul că Calin Mariana nu întrunește condițiile de participare la concurs. Astfel, aceasta nu posedă o experiență de cel puțin 3 ani de activitate managerială în educație, această condiție fiind una prioritară pentru a putea opta pentru funcția de șef al Direcției Educație.

La data de 06 iulie 2017 a adresat o cerere prealabilă la sediul Consiliului raional Sângerei, prin care a solicitat anularea deciziei Consiliului nr. 3/7 din 22 iunie 2017 cu desfășurarea unui nou concurs pentru ocuparea funcției publice de șef al Direcției Educație. Drept răspuns la solicitarea sa i s-a explicat că examinarea cererii va fi realizată la ședința Consiliului raional Sângerei, însă până în prezent nu a fost soluționată.

A solicitat reclamantul anularea pct. 1 și 2 din decizia Consiliului raional Sângerei nr. 3/7 din 22 iunie 2017, obligarea Consiliului raional Sângerei la organizarea și desfășurarea unui nou concurs pentru ocuparea funcției publice de șef al Direcției Educație.

Prin hotărârea din 12 septembrie 2017 a Judecătorei Bălți, sediul central, acțiunea a fost admisă, fiind anulate pct. 1 și 2 din decizia nr. 3/7 din 22 iunie 2017 a Consiliului raional Sângerei, cu obligarea acesteia de a organiza și desfășura un nou concurs pentru ocuparea funcției publice de șef Direcție Educație.

Prin decizia din 25 ianuarie 2018 a Curții de Apel Bălți, recursul declarat de către Consiliul raional Sângerei a fost admis, casată hotărârea din 12 septembrie 2017 a Judecătorei Bălți, sediul central și emisă o nouă hotărâre, prin care acțiunea a fost respinsă ca neîntemeiată.

La 02 mai 2018, Roșca Ion, reprezentat de avocatul Bot Alexandru, a declarat recurs împotriva deciziei instanței de apel, solicitând admiterea acestuia, casarea deciziei din 25 ianuarie 2018 a Curții de Apel Bălți, cu menținerea hotărârii din 12 septembrie 2017 a Judecătorei Bălți, sediul central.

În susținerea recursului, Roșca Ion a invocat că, în cadrul examinării cauzei în apel, instanța a apreciat în mod arbitrar probele prezente la materialele cauzei, precum și a interpretat și aplicat eronat normele de drept material.

În conformitate cu art. 434 alin. (1) CPC, recursul se declară în termen de 2 luni de la data comunicării hotărârii sau a deciziei integrale.

Materialele dosarului atestă faptul că recurentul a primit copia deciziei din 25 ianuarie 2018 a Curții de Apel Bălți, la 05 martie 2018 (f.d. 145).

În circumstanțele relevate, recursul declarat de către Roșca Ion la 02 mai 2018 se consideră depus în termenul prevăzut de lege.

La 23 mai 2018, în adresa intimațiilor Consiliul raional Sângerei, Calin Mariana și Golban Victoria a fost expediată copia recursului declarat de către Roșca Ion, cu înștiințarea despre necesitatea depunerii referinței.

La 12 iunie 2018, Golban Victoria, iar la 26 iunie 2018, Consiliul raional Sângerei, au depus referințe la recursul declarat de către Roșca Ion, prin care au invocat netemeinicia acestuia, solicitând respingerea lui cu menținerea deciziei instanței de apel.

Prin încheierea din 05 septembrie 2018 a Curții Supreme de Justiție recursul declarat de către Roșca Ion, reprezentat de avocatul Bot Alexandru a fost considerat admisibil.

În conformitate cu art. 444 CPC, prezentul recurs se examinează fără înștiințarea participanților la proces.

Studiind materialele dosarului în raport cu argumentele invocate în recursul declarat, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ lărgit al Curții Supreme de Justiție consideră că recursul urmează a fi admis, cu casarea integrală a deciziei instanței de apel, și menținerea hotărârii primei instanțe, din următoarele considerente.

În conformitate cu art. 445 alin.(1) lit. f) Cod de procedură civilă, instanța, după ce judecă recursul, este în drept să admită recursul, să caseze decizia instanței de apel și să mențină hotărârea primei instanțe.

Conform art. 26 alin. (1) lit. a) din Legea contenciosului administrativ, actul administrativ contestat poate fi anulat, în tot sau în parte, în cazul în care este ilegal în fond ca fiind emis contrar prevederilor legii.

Din suportul probatoriu prezent la materialele cauzei rezultă că, pentru ocuparea funcției publice vacante de șef al Direcției Educație, r-nul Sângerei, la 02 mai 2017 a fost anunțat concurs, fiind necesare îndeplinirea cumulativ a cerințelor specifice minime ocupării acestei funcții: 3 ani de experiență profesională în domeniu; abilitați de utilizare a computerului; studii superioare pedagogice; grad didactic sau managerial; stagiu pedagogic 5 ani.

La concursul organizat de către Consiliul raional Sângerei pentru ocuparea funcției publice vacante de șef al Direcției Educație r-nul Sângerei, au fost înscriși trei participanți: Calin Mariana, Golban Victoria și Roșca Ion (f.d. 8).

Potrivit extrasului din procesul-verbal nr. 3 din 07 iunie 2017 al ședinței Comisiei de concurs pentru ocuparea funcției publice vacante de șef al Direcției Educație r-nul Sângerei, s-a decis învingător al concursului Calin Mariana (f.d. 21).

Potrivit extrasului din procesul-verbal nr. 3 al ședinței ordinare a Consiliului raional Sângerei din 22 iunie 2017, Calin Mariana, învingătoare a concursului, a fost numită în funcția publică de conducere de șef al Direcției Educație r-nul Sângerei, începând cu data de 22 iunie 2017 (f.d. 26-28).

Drept urmare, a fost emisă decizia nr. 3/7 din 22 iunie 2017 „Cu privire la numirea pe Calin Mariana în funcția de șef Direcție Educație”.

Conform pct. 1 din Secțiunea I al Capitolului III al anexei din Legea pentru aprobarea Clasificatorului unic al funcțiilor publice, nr. 155 din 21 iulie 2011, șef/șef adjunct direcție (cod B40) în cadrul autorităților administrației publice locale de nivelul

al doilea și cele ale mun. Bălți trebuie să aibă următoarele cerințe specific minime: 3 ani de experiență profesională în domeniu; abilități de utilizare a computerului.

Potrivit anunțului privind desfășurarea concursului pentru ocuparea funcției publice vacante de șef al Direcției Educație r-nul Sângerei, una din condițiile necesare participării la concursul organizat a fost stabilită experiență profesională în domeniu de 3 ani.

Probele administrate în cauză, relevă împrejurarea că la momentul desfășurării concursului pentru ocuparea funcției publice vacante de șef al Direcției Educație, r-nul Sângerei, condiția de experiență profesională în domeniu de 3 ani necesare exercitării funcției de conducere nu era întrunită de către candidatul Calin Mariana. De altfel, din copia carnetului de muncă a Marianeii Calin, anexat la materialele dosarului, rezultă că aceasta la 06 septembrie 2011 a fost angajată în calitate de profesoară de limbi franceză și engleză la gimnaziul din satul Prepeleța, r-nul Sângerei; la 09 ianuarie 2014 i-a fost acordat concediu de maternitate; la 14 mai 2014 i-a fost acordat concediu pentru îngrijirea copilului; la 23 august 2016 a fost demisionată din funcția deținută conform art. 85 alin. (1) Codul muncii; la 23 august 2016 a fost numită în funcția de specialist în aparatul Direcției Educației Sângerei; la 24 februarie 2017 confirmată în funcția de specialist în Aparatul Direcției de Educație Sângerei; la 28 aprilie 2017 autorizată să asigure interimatul funcției publice de conducere de șef al Direcției Educație r-nul Sângerei pe o perioadă de 6 luni; la 22 iunie 2017 a fost numită în funcția de șef Direcție Educație Sângerei.

În condițiile în care legiuitorul prin norma specială a instituit condiția în ceea ce privește experiența profesională în domeniu necesară exercitării funcției publice de șef al Direcției Educație r-nul Sângerei, în privința căruia candidatul trebuie să aibă o vechime minimă de 3 ani, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ lărgit al Curții Supreme de Justiție reține că, instanța de fond în mod just și legal a constatat că Comisia de concurs neîntemeiat a admis ca participant la concursul desfășurat pentru ocuparea funcției publice de conducere de șef al Direcției Educație r-nul Sângerei, pe Calin Mariana, care în cele din urmă a și câștigat concursul. Or, din perspectiva atribuțiilor specifice și principale ale funcției publice de șef al Direcției Educație r-nul Sângerei, condiția de experiență profesională în domeniu de 3 ani este obligatorie.

Nu pot fi reținute argumentele instanței de apel precum că Calin Mariana întrunește cerințele specificate pentru participarea la concurs, având un stagiul în domeniu mai mare de 5 ani cu referire la datele din carnetul de muncă al acesteia, în condițiile în care pe lângă stagiul pedagogic de 5 ani, candidatul trebuie să întrunească și condiția de minim 3 ani de experiență în sfera de activitate în domeniu, anume de conducere (activitate managerială), pe când probele administrate în cauză, și anume carnetul de muncă al Marianeii Calin, nu probează decât un stagiul de muncă în exercitarea profesiei de pedagog, nu și de conducător al unei unități, subdiviziuni, filială etc.

În contextul celor relevate, instanța de recurs constată în mod cert că probele prezente la materialele cauzei, au fost apreciate în mod arbitrar de către instanța de apel, iar normele de drept material au fost interpretate și aplicate eronat, Curtea de Apel Bălți în mod incorect concluzionând asupra legalității desfășurării concursului pentru ocuparea funcției publice vacante de șef al Direcției Educație r-nul Sângerei și emiterii deciziei nr. 3/7 din 22 iunie 2017 „Cu privire la numirea pe Calin Mariana în funcția de șef Direcție Educație”.

În atare circumstanțe, instanța de recurs apreciază ca fiind justă și corectă concluzia primei instanțe privind anularea pct. 1 și 2 din decizia nr. 3/7 din 22 iunie 2017 „Cu privire la numirea pe Calin Mariana în funcția de șef Direcție Educație” și obligării Consiliului raional Sângerei să organizeze și să desfășoare un nou concurs pentru ocuparea funcției publice de conducere de șef al Direcției Educație r-nul Sângerei

Astfel, din considerentele menționate și având în vedere faptul că hotărârea din 12 septembrie 2017 a primei instanțe este legală și întemeiată, decizia din 25 ianuarie 2018 a Curții de Apel Bălți fiind ilegală și fundamentată pe o interpretare și aplicare eronată a normelor de drept material, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ lărgit al Curții Supreme de Justiție ajunge la concluzia de a admite recursul declarat de către Roșca Ion, reprezentat de avocatul Bot Alexandru, a casa integral decizia din 25 ianuarie 2018 a Curții de Apel Bălți și a menține hotărârea din 12 septembrie 2017 a Judecătoriei Bălți, sediul central.

În conformitate cu art. 445 alin. (1) lit. f) Cod de procedură civilă, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ lărgit al Curții Supreme de Justiție,

d e c i d e:

Se admite recursul declarat de Roșca Ion, reprezentat de avocatul Bot Alexandru.

Se casează integral decizia din 25 ianuarie 2018 a Curții de Apel Bălți și se menține hotărârea din 12 septembrie 2017 a Judecătoriei Bălți, sediul central, în cauza civilă la cererea de chemare în judecată depusă de către Roșca Ion împotriva Consiliului raional Sângerei, intervenienți accesorii Golban Victoria și Calin Mariana cu privire la contestarea actului administrativ și obligarea organizării și desfășurării unui nou concurs pentru ocuparea funcției publice.

Decizia este irevocabilă.

Președintele ședinței, judecătorul

Iulia Sîrcu

Judecătorii

Dumitru Visternicean

Galina Stratulat

Dumitru Mardari

Maria Ghervas