



 **ROMÂNIA**

 **JUDEŢUL ARAD**

**COMUNA PĂULIŞ**

***SECRETAR GENERAL***

 Păuliş nr. 1A tel 0257 388101 fax 0257 388456 e-mail: primariapaulis@gmail.com

Nr. 1/15.10.2021

AVIZ Nr.1/15.10.221

**REFERAT DE NELEGALITATE**

referitor la PROIECT DE HOTĂRÂRE NR. 126 din data de 15.10.2021 privind

modificarea anexei 1 a Hotărârii nr.9/31.01.2019 privind stabilirea salariilor de bază pentru funcţionarii publici şi personalul contractual din aparatul propriu al Primăriei comunei Păuliş, care se aplică începând cu data de 1 ianuarie 2019

 În conformitate cu prevederile art.140 alin.(3) coroborat cu art.243 alin.(1) lit.a) din Ordonanţa de Urgenţa a Guvernului nr.57/2019 privind Codul administrativ, cu modificările şi completările ulterioare, depun prezentul referat de nelegalitate a actului administrativ mai sus menţionat.

 La întocmirea Proiectului de hotărâre nr. 126/15.10.2021, supus a fi dezbătut spre aprobare în cadrul şedinţei ordinare a consiliului local din data de 21.10.2021 a încălcat următoarele prevederi legale:

* **încălcarea prevederilor art.58 alin.(1) şi (2) din Legea nr.24/2000,** republicată, privindnormele de tehnică legislativă, pentru elaborarea actelor normative:

*„(1) După intrarea în vigoare a unui act normativ, pe durata existenţei acestuia pot interveni diferite evenimente legislative, cum sunt: modificarea, completarea, abrogarea, republicarea, suspendarea sau altele asemenea.*

*(2) În situaţii temeinic justificate, prin excepţie de la prevederile alin. (1), actele normative de importanţă şi complexitate deosebită pot fi modificate, completate sau, după caz, abrogate de autoritatea emitentă şi în perioada cuprinsă între data publicării în Monitorul Oficial al României, Partea I, şi data prevăzută pentru intrarea lor în vigoare,* ***cu condiţia ca intervenţiile propuse să intre în vigoare la aceeaşi dată cu actul normativ supus evenimentului legislativ.”***

- **încălcarea prevederilor art.1 alin.(6) din Legea nr.554/2004**, a contenciosului administrativ, cu modificările şi competările ulterioare:

*„(6) Autoritatea publică emitentă a unui act administrativ unilateral nelegal poate să solicite instanţei anularea acestuia, în situaţia în care* ***actul nu mai poate fi revocat întrucât a intrat în circuitul civil şi a produs efecte juridice.*** *În cazul admiterii acţiunii, instanţa se pronunţă, dacă a fost sesizată prin cererea de chemare în judecată, şi asupra validităţii actelor juridice încheiate în baza actului administrativ nelegal, precum şi asupra efectelor juridice produse de acestea. Acţiunea poate fi introdusă în termen de un an de la data emiterii actului.”*

 Astfel, este de reţinut, că revocarea unui act poate interveni pentru condiţii de ilegalitate sau referitoare la oportunitatea, dar de la acest principiu există mai multe excepţii. Una dintre acestea este imposibilitatea de revocare a actului care a fost executat material. Din acest punct de vedere, Hotărârea Consiliului Local nr. 9 din 31.01.2019, Anexa nr.1 prevede stabilirea salariilor de bază pentru funcţionarii publici şi personalul contractual din aparatul propriu al primăriei care se aplică începând cu 01.01.2019, în speţă, pentru **funcţia publică de consilier juridic asistent, gradaţia 1, din cadrul aparatului de specialitate al Primarului** comunei Păuliş, stabilind salariul de 4763 lei, iar **pentru funcţia contractuală de consilier juridic, gradaţia 1 din cadrul aparatului permanent al Consiliului local Păuliş** s-a stabilit salariul de 5824 lei. Rezultă aşadar că la stabilirea salariilor de bază s-au avut în vedere două funcţii: o funcţie publică şi alta, o funcţie contractuală şi, deci la stabilirea salariilor de bază nu s-a avut în vedere persoana care ocupă funcţia respectivă, ci atribuţiile şi responsabilităţile postului având în vedere subordonarea atât faţă de consiliu local cât şi faţă de Primar în cazul funcţiei contractuale şi subordonarea numai faţă de Primar în cazul funcţiei publice.

 Producerea efectului juridic ca urmare a intrării în circuitul civil se atestă şi prin faptul că funcţia publică de consilier juridic asistent a fost ocupată pe perioadă determinată până la revenirea pe post a titularului, doamna Costăchescu Roxana, de către o altă persoană – consilier juridic, gradaţia 2 - Nicodin (fosta Barna) Andreea potrivit Dispoziţiei nr. 44/12.03.2020 şi care a beneficiat de acelaşi salariu stabilit prin HCL nr.9 din data de 31.01.2019, respectiv de 5242 lei (stabilit la gradaţia de vechime 2) .

 Analizând data adoptării actului administrativ, Hotărârea Consiliului Local Păuliş nr.9 din data de 31.01.2019 şi asupra căreia s-a efectuat controlul de legalitate de către prefect, potrivit art. 255 din O.U.G. nr.57/2019 privind Codul Administrativ, cu modificările şi completările ulterioare, se constată că această hotărâre nu a fost atacată de Prefect, în condiţiile legii, astfel că, autoritatea publică emitentă a actului administrativ supus revocării nu mai poate să solicite instanţei revocarea acestuia, deoarece nu mai poate fi revocat întrucât a intrat în circuitul civil şi a produs efecte juridice.

 Astfel fiind, în situaţia în care actul administrativ nu mai poate fi revocat întrucât a intrat în circuitul civil şi a produs efecte juridice încă de la data de 01.01.2019, este susceptibil de a fi atacat cu acţiune în anulare în termenul şi în condiţiile procedurale prevăzute de Legea nr.554/2004. Din această perspectivă, se poate reţine fără teama de a greşi că actul administrativ materializat în HCL nr.9/31.01.2019 nu mai poate fi revocat unilateral de autoritatea emitentă oricât pare de nelegal în optica ocupantului funcţiei publice de consilier juridic, doamna Costăchescu Roxana, ci legalitatea acestuia era susceptibilă de a fi analizată exclusiv pe calea acţiunii în anulare în contencios administrativ în condiţiile Legii nr.554/2004.

* **încălcarea prevederillor art.612 alin.(3) din O.U.G. nr.57/2019** privind Codul administrativ:

*„(2) În cazul prevăzut la alin. (1),* ***persoanele încadrate cu contract individual de muncă*** *pe perioadă nedeterminată în posturi de natură contractuală care au fost stabilite ca funcţii publice* ***sunt numite în funcţii publice de execuţie*** *pentru care îndeplinesc condiţiile prevăzute la art. 465 şi condiţiile de vechime în specialitatea studiilor corespunzătoare clasei şi gradului profesional ale funcţiei publice.*

(3) **Drepturile salariale ale personalului care ocupă funcţii publice în condiţiile alin.(2) se stabilesc potrivit salarizării funcţiilor publice în care au fost numite.”**

 În condiţiile intrării în vigoare la data de 3 iulie 2019 a Ordonanţei de Urgenţă a Guvernului nr.57/2019 privind Codul administrativ, prin art.406 s-a impus transformarea posturilor de natură contractuală care presupuneau desfăşurarea unor activităţi dintre cele prevăzute la art. 370 alin. (1)-(3), în funcţii publice, în cazul de faţă s-a transformat postul de natură contractuală de consilier în funcţie publică de consilier juridic, şi astfel postul de natură contractuală nemaifiind în statul de funcţii, bineînţeles nici salariul stabilit acestui post de natură contractuală. În aceste condiţii s-a adoptat HCL nr.126/31.10.2019 şi s-a emis Dispoziţia Primarului nr.219/04.11.2019, acte administrative asupra cărora s-a exercitat controlul de legalitate al Prefectului, nefiind atacate la instanţa de contencios administrativ.

* **încălcarea prevederilor art.27 din Legea nr.153/2017** privind salarizarea personalului plătit din fonduri publice:

*„Salarizarea* ***în caz de suspendare a raportului de muncă*** *sau de serviciu*

*(1) Personalul care s-a aflat în concediu plătit pentru creşterea şi îngrijirea copilului în vârstă de până la 2 ani, respectiv 7 ani, în cazul copilului cu handicap, precum şi personalul ale cărui raporturi de muncă sau raporturi de serviciu au fost suspendate din alte cauze, potrivit legii, la reluarea activităţii îşi păstrează gradul sau treapta profesională în care a fost încadrat anterior suspendării,* ***salarizarea urmând a se face la nivelul de salarizare pentru funcţii similare.***

*(2) Pentru personalul prevăzut la alin. (1), gradaţia se stabileşte luând în considerare şi perioadele care, conform legilor speciale aplicabile, constituie vechime în muncă care se are în vedere la stabilirea drepturilor salariale.”*

 În contextul acestei reglementări, stabilirea salariului de bază pentru funcţia de consilier juridic, ocupat de doamna Costăchescu Roxana, la încetarea suspendării raportului de muncă, s-a făcut la nivelul maxim stabilit prin HCL nr.9/31.01.2019, la suma de 5242 lei, potrivit Dispoziţiei Primarului comunei Păuliş nr.153/15.09.2021, luându-se în considerare gradaţia de vechime 2.

* **încălcarea prevederilor art.I alin.(1) din O.U.G.226/2020** privind unele măsuri fiscal-bugetare şi pentru modificarea şi completarea unor acte normative şi prorogarea unor termene:

*„(1) Prin derogare de la prevederile art. 38 alin. (4) şi (4^1) lit. c) din Legea-cadru nr. 153/2017 privind salarizarea personalului plătit din fonduri publice, cu modificările şi completările ulterioare, în anul 2021, începând cu data de 1 ianuarie,* ***cuantumul brut al salariilor de bază/soldelor de funcţie/salariilor de funcţie/indemnizaţiilor de încadrare lunară de care beneficiază personalul plătit din fonduri publice se menţine la acelaşi nivel cu cel ce se acordă pentru luna decembrie 2020 în măsura în care personalul ocupă aceeaşi funcţie şi îşi desfăşoară activitatea în aceleaşi condiţii.”***

Având în vedere cele precizate consider că nu sunt întrunite elementele de legalitate ale Proiectului de hotărâre nr. 126 din data de 15.10.2021 privind modificarea anexei 1 a Hotărârii nr.9/31.01.2019 privind stabilirea salariilor de bază pentru funcţionarii publici şi personalul contractual din aparatul propriu al Primăriei comunei Păuliş, care se aplică începând cu data de 1 ianuarie 2019.

SECRETAR GENERAL

Simona Pascu