



CONSILIUL NAȚIONAL PENTRU COMBATerea DISCRIMINĂRII

AUTORITATE DE STAT AUTONOMĂ

HOTĂRÂREA nr.723
din data de 14.10.2020

Dosarul nr. 37/2020

Petiție nr.516/27.01.2020

Petent:

Reclamate: Agenția Județeană pentru Ocuparea Forței de Muncă Iași

**Centrul de formare profesională din cadrul Agenției Județeană pentru
Ocuparea Forței de Muncă Iași
– medic în cadrul SC Helicomed SRL**

Obiect: refuz acces cursuri de formare profesională pe motiv de boală

I. Numele, domiciliul și sediul părților

Numele și domiciliul petentului

1. , cu domiciliul în

Numele și sediul reclamaților

2. Agenția Județeană pentru Ocuparea Forței de Muncă Iași, cu sediul în Iași, Strada Cucu 1, Iași, jud. Iași

3. Centrul de formare profesională din cadrul Agenției Județeană pentru Ocuparea Forței de Muncă Iași, cu sediul în Iași, Sos. Națională nr 1, Iași, jud. Iași

4. - medic în cadrul SC Helicomed SRL, cu sediul în Iași, Str. Sf. Andrei, nr 13, Iași, jud. Iași

II. Obiectul și descrierea presupusei fapte de discriminare

5. Petentul, persoană diagnosticată cu HIV A2 și poliadenomalie generalizată, reclamă faptul că a fost împiedicat să urmeze un curs de formare profesională la care se înscrisese și care urma să se desfășoare în perioada 20.05.2019-24.06.2019.

III. Citarea părților

6. În temeiul art. 20, alin. 4 din O.G. nr. 137/2000 privind prevenirea și sancționarea tuturor formelor de discriminare, republicată (în continuare O.G. nr. 137/2000), s-a îndeplinit procedura de citare cu invocarea din oficiu a excepției de necompetență materială a Consiliului Național pentru Combaterea Discriminării privind efectuarea verificărilor sub aspectul săvârșirii infracțiunii de neglijență în serviciu precum și efectuarea cercetărilor în vederea identificării celor vinovați, acestea fiind atributul exclusiv al organelor judiciare.

IV. Susținerile părților

Susținerile petentului

7. Prin petiția înregistrată la CNCD cu nr. 516/27.01.2020, petentul arată că este în evidențele AJOFM Iași cu dosarul de șomer nr.IS0211801524 și că, la începutul lunii mai a anului 2019, a aflat de faptul că la Centrul de Formare Profesională din cadrul AJOFM Iași se organizează un Curs de formare profesională în vederea ocupării funcției de operator introducere, validare și prelucrare date, în perioada 20.05.2019 - 24.06.2019. La data de 09.05.2019, petentul s-a prezentat la sediul AJOFM Iași, unde a fost consiliat și i-a fost verificat dosarul, inclusiv adeverința emisă la data de 08.05.2019 și care îl declară apt pentru participarea la cursul menționat. Prin adeverința medicală emisă de către dna. dr. , rezultă că petentul este apt parțial să participe la curs.

8. Petentul arată că singura dată în care a fost contactat, a fost data de 20 mai 2019 pentru a se prezenta la sediul Centrului de Pregătire Profesională din cadrul AJOFM Iași în vederea parcurgerii cursului, motiv pentru care consideră că instituția organizatoare, prin angajații săi, nu a dat dovadă de diligență necesară și nu a verificat dosarele participanților la curs anterior primei zile în care se desfășura cursul, generând astfel o stare de incertitudine și de disconfort. La data de 20 mai 2019, petentul afirmă că a fost scos din sala de curs în timpul în care se preda și a fost trimis în altă sală de curs, unde îl aștepta dna dr. pentru a-l examina.

Examinarea propriu-zisă a constat în adresarea de către dna doctor a unor întrebări legate de istoricul și diagnosticul petentului, precum și legat de conținutul documentelor medicale anexate (în special în baza adeverinței medicale ce a fost eliberată de către medicul de familie). La finalul examinării, petentul a fost declarat inapt temporar până la clarificarea situației medicale și i s-a comunicat faptul că nu mai poate rămâne în ziua respectivă la cursuri până nu aduce din nou fișele medicale de la medicul psiholog și medicul psihiatru.

9. La data de 30.05.2019, petentul a adus scrisoarea medicală eliberată de un cabinet de psihiatrie la data de 27.05.2019 și examenul psihologic eliberat la data de 17.05.2019.

În data de 20.05.2019, la un interval de 20 de minute după ce a plecat de la Centrul de Pregătire Profesională, a fost contactat de către dna , reprezentant legai al AJOFM Iași și întrebat dacă poate rupe contractul încheiat în vederea parcurgerii cursului de pregătire profesională, fapt ce i-a generat o stare de insecuritate și o lipsă de protecție socială din partea acestei instituții menite să protejeze interesele persoanelor aflate în dificultate.

10. Petentul consideră că avizul medical emis de către pârâtă nu a urmărit natura cursului pe care acesta dorea să îl frecventeze, în condițiile în care activitatea de operator introducere, validare și prelucrare date nu presupunea niciuna din interdicțiile menționate în avizul medical (petentul a fost declarat apt condiționat să prestez muncă în program de 4 ore, fără efort fizic mare, fără contact cu probe biologice și fără temperaturi extreme), ci pur și simplu trebuia să stea în fața calculatorului și să învețe despre introducerea datelor și prelucrarea acestora.

11. Petentul solicită efectuarea de verificări sub aspectul săvârșirii infracțiunii de neglijență în serviciu, precum și efectuarea de cercetări în vederea identificării a celor ce se fac vinovați de săvârșirea faptelor reclamate.

Susținerile reclamațiilor

12. Prin punctul de vedere depus cu adresa nr.1251/20.02.2020, AJOFM Iași arată că, în data de 09.05.2019, petentul s-a prezentat la dna , consilier de orientare profesională pentru persoanele cu dizabilități din cadrul A.J.O.F.M. Iași, în vederea înscrierii la un program de formare profesională în ocupația de operator introducere, validare și prelucrare date. În urma

ședinței de consiliere și verificare a documentelor necesare înscrierii la cursul de formare profesională solicitat, prevăzute de legislația în vigoare (copie carte de identitate, certificat de naștere, act studii, certificat de încadrare în grad de handicap, decizie medicală asupra capacității de muncă și adeverința medicală eliberată de medicul de familie cu precizarea "apt curs operator introducere, validare și prelucrare date"), a rezultat că îndeplinește condițiile necesare înscrierii la curs și a fost emisă recomandarea pentru a urma acest program de formare profesională.

13. Petentul, cu dosarul complet și recomandarea emisă de d-na , s-a prezentat la sediul Centrului de Formare Profesională al A.J.O.F.M. Iași pentru a participa la programul de formare profesională prevăzut a începe în data de 20.05.2019. Anterior începerii cursului, pe data de 10.05.2019, dosarul petentului a fost verificat și din punct de vedere al îndeplinirii condițiilor de participare și înscriere la curs, conform procedurilor.

Odată înscris la un program de formare profesională, starea de sănătate a cursantului este certificată de un medic specialist de medicina muncii conform art.41, alin (1), lit. (f) din Procedurile privind accesul la măsurile pentru stimularea ocupării forței de muncă, modalitățile de finanțare și instrucțiunile de implementare a acestora, precum și prevederile art.66 A1, alin.(2), lit.(e) din Legea nr.76/2002 privind sistemul asigurărilor pentru șomaj și stimularea ocupării forței de muncă cu modificările și completările ulterioare.

În anul 2019, A.J.O.F.M. Iași a contractat servicii medicale cu SC HELICOMED S.R.L., în vederea evaluării stării de sănătate a cursanților.

14. În data de 20.05.2019, toți cursanții înscriși la cursul de Operator introducere, validare și prelucrare date au beneficiat de consultații medicale din partea medicului specialist de medicina muncii dr. , conform prevederilor legale. În urma consultațiilor medicale acordate, medicul specialist de medicina muncii emite fișa de aptitudini pentru fiecare cursant consultat, document care este piesă componentă la dosarul de participare la curs.

Urmare discuțiilor purtate între d-na dr. și petent, a reieșit faptul că, la data respectivă, acesta nu avea scrisoare medicală de specialitate actualizată (conform medicului de specialitate, pacientul fiind obligat să se interneze și să efectueze analize medicale o dată la trei luni), acesta prezentând medicului de medicina muncii, o scrisoare medicală și analize efectuate în luna februarie 2019. În aceste condiții, medicul de medicina muncii i-a eliberat fișa de aptitudine nr.580/2019 cu avizul medical - INAPT TEMPORAR până la soluționarea situației medicale. În aceste condiții, petentul nu ar fi putut frecventa programul organizat în perioada 20.05.2019 - 24.06.2019 deoarece necesita internare obligatorie în perioada imediat următoare respectiv din data de 25.05.2019, când împlinea trei luni de la ultima externare. În urma discuțiilor cu dna doctor, petentul a părăsit sediul Centrului de Formare Profesională și nu a mai revenit în instituție pentru a clarifica situația

15. Concluziile și responsabilitatea evaluării medicale aparțin medicului specialist evaluator, conform prevederilor legale și nu funcționarului public din cadrul A.J.O.F.M. Iași. Scrisoarea medicală emisă de medicul infecționist se eliberează doar după spitalizare și efectuare de analize medicale. Acest înscris nu a fost prezentat de către petent medicului de medicina muncii (cu toate că d-na dr. a solicitat-o în mod expres petentului), motiv pentru care nu a putut fi eliberată fișa de aptitudini finală.

D-na dr. a prezentat situația medicală a petentului d-nei , referent în cadrul Centrului de Formare Profesională al A.J.O.F.M. Iași, care l-a contactat telefonic pe petent pentru a reveni la sediul Centrului de Formare Profesională Iași, în vederea clarificării situației, recomandându-

i-se participarea la cursul următor, programat a fi organizat în luna octombrie 2019.

16. În luna august 2019, petentul s-a prezentat la sediul Centrului de Formare Profesională Iași pentru a-și retrage dosarul depus în data de 10.05.2019, moment în care i-au fost eliberate actele solicitate, inclusiv fișa de medicina muncii, cu toate că, și de această dată, a fost sfătuit să participe la noul program de formare care se va organiza la începutul lunii octombrie 2019.

V. Motivele de fapt și de drept

17. Potrivit Art. 63 alin. 1 din Ordinul nr.144/2008 privind procedura de soluționare a petițiilor și sesizărilor, „Colegiul director se va pronunța mai întâi asupra excepțiilor de procedură, precum și asupra celor de fond care nu mai necesită, în tot sau în parte, analizarea în fond a petiției.”

În ceea ce privește excepția necompetenței materiale a Consiliului Național pentru Combaterea Discriminării privind efectuarea verificărilor sub aspectul săvârșirii infracțiunii de neglijență în serviciu precum și efectuarea cercetărilor în vederea identificării celor vinovați, Colegiul director urmează să o admită, prerogativele menționate fiind atributul exclusiv al organelor judiciare.

18. O.G. nr. 137/2000, la art. 2 alin. 1 prevede: „Potrivit prezentei ordonanțe, prin discriminare se înțelege orice deosebire, excludere, restricție sau preferință, pe bază de rasă, naționalitate, etnie, limbă, religie, categorie socială, convingeri, sex, orientare sexuală, vârstă, handicap, boală cronică necontagioasă, infectare HIV, apartenență la o categorie defavorizată, precum și orice alt criteriu care are ca scop sau efect restrângerea, înlăturarea recunoașterii, folosinței sau exercitării, în condiții de egalitate, a drepturilor omului și a libertăților fundamentale sau a drepturilor recunoscute de lege, în domeniul politic, economic, social și cultural sau în orice alte domenii ale vieții publice”.

Astfel se poate considera discriminare

- o diferențiere
- bazată pe un criteriu
- care atinge un drept.

20. Astfel, pe fondul cauzei, Colegiul director reține că petentul reclamă încălcare dreptului său la muncă și pregătire profesională, drepturi fundamentale consacrate de legislația internă și internațională.

Potrivit art.41 alin. 1 și 2 din Constituția României,

„(1) Dreptul la muncă nu poate fi îngrădit. Alegerea profesiei, a meseriei sau a ocupației, precum și a locului de muncă este liberă.

(2) Salariații au dreptul la măsuri de protecție socială. Acestea privesc securitatea și sănătatea salariaților, regimul de muncă al femeilor și al tinerilor, instituirea unui salariu minim brut pe țară, repausul săptămânal, concediul de odihnă plătit, prestarea muncii în condiții deosebite sau speciale, formarea profesională, precum și alte situații specifice, stabilite prin lege.,,

21. Având în vedere faptul că petentul este o persoană diagnosticată cu HIV, devin incidente dispozițiile Legii nr.584 din 29 octombrie 2002 privind măsurile de prevenire a răspândirii maladiei SIDA în România și de protecție a persoanelor infectate cu HIV sau bolnave de SIDA, care consacră, la art. 7, măsurile de protecție socială pentru aceste categorii de persoane:

- „a) asigurarea neîngrădită și necondiționată a dreptului la muncă al bolnavilor HIV/SIDA;
- b) promovarea profesională nediscriminatorie pentru persoanele infectate cu HIV sau bolnave de SIDA;

c) respectarea dreptului la învățământ în cazul copiilor și tinerilor infectați cu HIV sau bolnavi de SIDA și integrarea acestora în formele de învățământ.

(2) În funcție de stadiul infecției, persoanele infectate cu HIV sau bolnave de SIDA beneficiază de orientare sau reorientare profesională ori de pensionare, stabilită prin expertiză medicală de specialitate, după caz.,,

22. Încadrarea petentului în grad de handicap determină incidența dispozițiilor art. 83 din Legea nr.448/2006 privind protecția și promovarea drepturilor persoanelor cu handicap care stipulează:

„(1) Persoanele cu handicap aflate în căutarea unui loc de muncă sau încadrate în muncă beneficiază de următoarele drepturi:

a) cursuri de formare profesională;,,

23. Ulterior înscrierii la un program de formare profesională, starea de sănătate a oricărui cursant este certificată de un medic specialist de medicina muncii, conform art.41, alin (1), lit. (f) din Procedurile privind accesul la măsurile pentru stimularea ocupării forței de muncă, modalitățile de finanțare și instrucțiunile de implementare a acestora, precum și conform art.66 A1, alin.(2), lit.(e) din Legea nr.76/2002 privind sistemul asigurărilor pentru șomaj și stimularea ocupării forței de muncă cu modificările și completările ulterioare.

24. În data de 20.05.2019, toți cursanții înscriși la cursul de Operator introducere, validare și prelucrare date au beneficiat de consultații medicale din partea medicului specialist de medicina muncii dr. , conform prevederilor legale., iar medicul specialist de medicina muncii a emis fișa de aptitudini pentru fiecare cursant consultat, document care este piesă componentă la dosarul de participare la curs.

25. Având în vedere faptul că petentul, la data respectivă, nu avea scrisoare medicală de specialitate actualizată (acesta prezentând medicului de medicina muncii, o scrisoare medicală și analize efectuate în luna februarie 2019), medicul de medicina muncii i-a eliberat fișa de aptitudine cu avizul medical – inapt temporar până la soluționarea situației medicale. În aceste condiții, petentul nu ar fi putut frecventa programul organizat în perioada 20.05.2019 - 24.06.2019 deoarece necesita internare obligatorie în perioada imediat următoare, respectiv din data de 25.05.2019, când împlinea trei luni de la ultima externare.

Din susținerile AJOFM Iași a rezultat că petentul nu a mai revenit în instituție pentru a clarifica situația.

26. Având în vedere documentația analizată și susținerile părților, Colegiul director constată că neparticiparea la cursul de pregătire profesională a petentului nu a fost rezultatul unui refuz întemeiat pe diagnosticele sale, ci consecința neîndeplinirii unor condiții obiective, necesare oricărui alt solicitant care s-ar fi aflat într-o situație similară cu acesta. Cazul petentului, obligat periodic la internare, nu poate fi comparat cu al altor solicitanți la efectuarea cursului, deoarece orice dosar de înscriere este evaluat potrivit dispozițiilor legale incidente fiecărui caz în parte. În speță, nu se poate constata că reclamatele au făcut o diferențiere între petent și alți potențiali cursanți, deoarece nu suntem în situația în care persoane aflate în situații similare sunt tratate în mod diferențiat, sau în care persoane aflate în situații diferite sunt tratate în mod identic. Situația particulară a petentului diferă prin specificul diagnosticului său care necesită intervenții medicale periodice.

27. În conformitate cu jurisprudența Curții Europene a Drepturilor Omului (în continuare CEDO) în domeniu, diferența de tratament devine discriminare atunci când se induce distincții între situații analoage și comparabile fără ca acestea să se bazeze pe o justificare rezonabilă și

obiectivă. Instanța europeană a decis în mod constant că pentru ca o asemenea încălcare să se producă „trebuie stabilit că persoane plasate în situații analoage sau comparabile, în materie, beneficiază de un tratament preferențial și că această distincție nu-și găsește nici o justificare obiectivă sau rezonabilă”. CEDO a apreciat prin jurisprudența sa, că statele contractante dispun de o anumită marjă de apreciere pentru a determina dacă și în ce măsură diferențele între situații analoage sau comparabile sunt de natură să justifice distincțiile de tratament juridic aplicate (ex.: Fredin împotriva Suediei, 18 februarie 1991; Hoffman împotriva Austriei, 23 iunie 1993, Spadea și Scalabrino împotriva Italiei, 28 septembrie 1995, Stubbings și alții împotriva Regatului Unit, 22 octombrie 1996).

28. În hotărârea dată în cazul Thlimmenos împotriva Greciei din 6 aprilie 2000, CEDO a concluzionat că „dreptul de a nu fi discriminat, garantat de Convenție, este încălcat nu numai atunci când statele tratează în mod diferit persoane aflate în situații analoage, fără a oferi justificări obiective și rezonabile, dar și atunci când statele omit să trateze diferit, tot fără justificări obiective și rezonabile, persoane aflate în situații diferite, necomparabile”.

29. În concluzie, există o diferențiere dacă persoanele aflate în situații similare sunt tratate în mod diferențiat, sau dacă persoane aflate în situații diferite sunt tratate în mod identic.

În acest context, Colegiul director va constata că nu întrunesc elementele constitutive ale faptei de discriminare potrivit dispozițiilor art.2 alin. 1 și art. 7 lit. d) din O.G 137/2000 (nu sunt situații comparabile).

Față de cele de mai sus, în temeiul art. 20 alin. (2) din O.G. 137/2000 privind prevenirea și sancționarea tuturor formelor de discriminare, republicată, cu unanimitatea membrilor prezenți la ședință,

COLEGIUL DIRECTOR HOTĂRĂȘTE:

1. Se admite excepția lipsei competenței materiale a CNCD în ceea ce privește efectuarea verificărilor sub aspectul săvârșirii infracțiunii de neglijență în serviciu precum și efectuarea cercetărilor în vederea identificării celor vinovați, prerogativele menționate fiind atributul exclusiv al organelor judiciare.
2. Nu se întrunesc elementele constitutive ale faptei de discriminare (nu sunt situații comparabile).
3. O copie a prezentei hotărâri se va comunica părților:
 - a). , cu domiciliul în Iași,
 - b). Agenția Județeană pentru Ocuparea Forței de Muncă Iași, cu sediul în Iași, Strada Cucu 1, Iași, jud. Iași
 - c). Centrul de formare profesională din cadrul Agenției Județeană pentru Ocuparea Forței de Muncă Iași, cu sediul în Iași, Sos. Națională nr 1, Iași, jud. Iași
 - d). - medic în cadrul SC Helicomed SRL, cu sediul în Iași, Str. Sf. Andrei, nr 13, Iași, jud. Iași

VI. Modalitatea de plată a amenzii:

Nu este cazul

VII. Calea de atac și termenul în care se poate exercita

Prezenta hotărâre poate fi atacată în termenul legal de 15 zile potrivit O.G. 137/2000 privind prevenirea și sancționarea faptelor de discriminare și Legii nr. 554/2004 a contenciosului administrativ la instanța de contencios administrativ.

Membrii Colegiului Director prezenți la ședința de deliberări desfășurată în data de 14.10.2020 au fost: ASZTALOS CSABA FERENC – Membru, DIACONU ANDREI – Membru, HORIA GRAMA – Membru, HALLER ISTVÁN – Membru, LAZĂR MARIA – Membru, MARIA MOȚA – Membru, OLTEANU CĂTĂLINA – Membru

Prezenta hotărâre va fi comunicată în baza Ordinului Președintelui CNCD nr. 138 din 24.03.2020.

**ASZTALOS CSABA FERENC
Membru Colegiul Director,
Președinte CNCD**

Data redactării: 14.10.2020

Redactată și motivată: M.M. și M.M

Notă: Hotărârile emise de Colegiul Director al Consiliului Național pentru Combaterea Discriminării potrivit prevederilor legii și care nu sunt atacate în termenul legal, potrivit O.G. 137/2000 privind prevenirea și sancționarea faptelor de discriminare și Legii 554/2004 a contenciosului administrativ, constituie de drept titlu executoriu.