



# CONSILIUL NAȚIONAL PENTRU COMBATAREA DISCRIMINĂRII

AUTORITATE DE STAT AUTONOMĂ

## HOTĂRÂREA nr. 742 din 14.12.2022

**Dosar nr.:** 474/2022

**Petiția nr.:** 601/26.01.2022

**Petentă:**

**Reclamat:** Spitalul Clinic Căi Ferate Iași

**Obiect:** cerințe specifice de participare la concurs: condiția de a profesa în mod curent precum și condiția ca încetarea contractului individual de muncă să nu se fi produs pentru motive disciplinare

### I. Numele, domiciliul sau reședința părților

#### 1. Numele, domiciliul și domiciliul petentei

#### 2. Numele, domiciliul ales și sediul părții reclamate

Spitalul Clinic Căi Ferate Iași cu sediul în Iași, str. Gabaret Ibrăileanu, nr.1

### II. Procedura de citare

3. Prin adresele nr. 5867/25.08.2022, respectiv nr. 5094/25.08.2022 s-a realizat citarea părților pentru data de 20.09.2022. (fila 7- 8 la dosar)

4. Prin adresa nr. 6516/20.09.2022 s-au transmis punctele de vedere depuse de către părți. (fila 13 - 14 la dosar)

### III. Susținerile părților

#### Susținerile petentei

5. Prin petiția înregistrată la C.N.C.D. cu nr. 5094/21.07.2022 petentei i s-a solicitat completarea petiției cu elemente care să respecte prevederile art. 11 din Ordinul nr. 144/2008, privind aprobarea Procedurii interne de soluționare a petițiilor și sesizărilor la CNCD, semnată olograf, precum și prevederile articolului 7 din O.G. 27/2002, actualizată în vederea constituirii unui dosar.

Petenta, asistent medical, menționează că Spitalul CFR IAȘI a scos la concurs prin publicația nr. 7513/08.07.2022 posturi de asistent șef la unele clinici și asistent șef pe unitate. În cerințele specifice de participare la concurs se menționează că trebuie să profeseze în mod curent și să nu fi avut încetat contractul de muncă pentru motive disciplinare. În anunțul 469 din data de 10.01.2022 pentru aceleași funcții ale aceluiași angajator Spitalul CF Iași, nu sunt specificate aceste condiții specifice de discriminare.

Concurs la care a și participat. Pentru aceste motive, roagă să fie luate măsurile necesare ce se impun pentru a putea participa la aceste concursuri.

6. Atașează copia publicației de concurs / calendarul de organizare a concursului / condițiile generale de participare / condițiile specifice de participare (fila 5 – 6 la dosar)

7. Prin adresa nr. 6459/19.09.2022 petenta depune concluzii scrise (fila 11 – 12 la dosar) prin care precizează că, la concursul organizat de către partea reclamată, aceasta nu a putut să se înscrie și să participe pentru că au introdus noi cerințe specifice de participare la concurs și anume: *"să profeseze în mod curent și să nu fi avut încetat contractul individual de muncă pentru motive disciplinare"*. Consideră că aceste noi modificări nu reprezintă cerințe obligatorii pentru a putea ocupa/participa postul scos la concurs, aceste modificări aduse de către conducerea Spitalului Clinic CF IAȘI sunt cu scopul de a limita anumii participanți și sunt discriminatorii.

8. *Dacă prima organizare a concursului din data de 10.01.2022 s-a făcut conform legislației în vigoare, ce i-a determinat să schimbe cerințele specifice la a doua organizare a concursului?*

*Având în vedere prima mea acesteia, au luat la cunoștință de situația petentei și anume că i s-a încetat contractul individual de muncă pe motive disciplinare și nu mai desfășoară activitate medicală și s-au folosit de ele pentru a fi siguri că petente nu va putea participa la acest concurs, de aceea consideră cele 2 cerințe specifice impuse de Spitalul Clinic CF IAȘI ca fiind discriminatorii. (fila 12 la dosar)*

9. *Cu siguranță că avea posibilitatea să se înscrie la acest concurs indiferent de condițiile impuse și să conteste procedura, însă nu ar fi avut nici o șansă și în plus ar fi generat costuri (adeverința medicală care să ateste starea de sănătate corespunzătoare, eliberată de Cabinetul de Medicina Muncii din Ambulatoriul de Specialitate CF IAȘI costa 185 lei), pe care nu și le permite având în vedere situația prezentă a petentei. Se poate înscrie la un concurs unde condițiile generale și specifice îi permit participarea, așa cum prevede legislația în vigoare.*

10. Petenta susține faptul că managerul M. G. a fost în comisia de concurs organizat în data de **10 ianuarie 2022** ca și președinte, la momentul respectiv criteriile specifice postului vacant i-au permis să se înscrie și să participe la concurs. **La depunerea dosarului i-a solicitat la fel într-un mod discriminatoriu să depună și decizia de concediere, lucru care nu era specificat în condițiile generale sau specifice.** A refuzat să depună decizia de concediere pentru că știa că nu o poate obliga să o depună. În urma acestei împotriviri a atras atenția asupra acesteia din partea comisiei de concurs. La scris notele au fost foarte strânse la diferențe de câteva sutimi, dar la proba interviului i s-a pus nota 4 fără nici o explicație, deși a răspuns cu brio la întrebările comisiei. Nu a contestat rezultatul pentru că este foarte greu să dovedești că ai excelat la proba interviului având în vedere că concursul s-a desfășurat fără o înregistrare audio-video. În plus, știam că decizia de concediere i-a adus un mare minus.

11. A mai observat că nu s-au ocupat toate posturile vacante și a așteptat cu nerăbdare afișarea posturilor vacante, pregătindu-se profesional și mai mult. În ziua când s-a fișat concursul din data de 08.07.2022 a rămas surprinsă de nemodificarea criteriilor specifice postului vacant, acestea împiedicând-o să participe la concurs. Înscrierea fără să se încadreze atât în condițiile generale cât și cele specifice postului ar fi fost inutilă și, în plus, i-ar fi generat costuri / analize medicale în valoare de aproximativ 200 lei, pe care nu și le permite.

12. Dacă la concursul din 10.01.2022 a fost admisibilă din punct de vedere profesional chiar dacă nu a mai profesat și avea în spate o decizie de desfacere a contractului de muncă pe motive disciplinare, de ce la concursul din 08.07.2022 având în vedere noile criterii, era de respins? S-a schimbat legislația în vigoare ....? Persoanele aflate în situația acesteia nu mai au dreptul să participe la concursuri?

### **Sușinerile părții reclamate**

13. Prin adresa nr. 6232/12.09.2022 (fila 9 la dosar) partea reclamată depune punct de vedere prin care susține faptul că, în conformitate cu art. 2 din H.G. din 23 martie 2011 pentru aprobarea Regulamentului Cadru privind stabilirea principiilor generale de ocupare a unui post vacant sau temporar vacant corespunzător funcțiilor contractuale și a criteriilor de promovare în grade sau trepte profesionale imediat superioare a personalului contractual din sector bugetar plătit din fonduri publice, cu modificările ulterioare, „la concursul organizat pentru ocuparea unui post vacant sau temporar vacant poate participa orice persoană care îndeplinește condițiile generale și condițiile specifice stabilite prin fișa postului pentru ocuparea respectivei funcții contractuale,,.

14. Pentru concursul organizat nu s-a înregistrat nicio solicitare de înscriere și participare la concurs pe numelei petentei.

## **IV. Motivarea în fapt și drept**

### **Legislație și principii**

15. **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”.

16. Astfel se poate considera discriminare

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

17. Analiza diferențierii se realizează prin compararea a două situații (art. 1 alin. 3 al **O.G. nr. 137/2000**: „exercitarea drepturilor enunțate în cuprinsul prezentului articol privește persoanele aflate în situații comparabile”).

18. Prin nediferențiere judecătorii Curții Europene a Drepturilor Omului (în continuare CEDO) înțeleg în primul rând tratamentul egal al persoanelor care se află în situație similară sau analoagă: „art. 14 protejează persoanele plasate în situație similară” (**Marckx împotriva Belgiei**, 13 iunie 1979, §32) sau „analoagă” (**Van der Musselle împotriva Belgiei**, 23 noiembrie 1983, §46) ori „relevant similară” (**Fredin împotriva Suediei**, 18 februarie 1991, §60), ulterior fiind utilizată sintagma „analoagă ori relevant similară” (**Sheffield și Horsham împotriva Regatului Unit**, 30 iulie 1998, §75).

19. Fapta de discriminare este determinată de existența unui criteriu, iar între acest criteriu și faptele imputate reclamatului trebuie să existe un raport de cauzalitate.

20. Criteriile enumerate de **O.G. nr. 137/2000** sunt doar ilustrative, nu exhaustive, precizând „sau oricare alt criteriu”, însă aceste criterii, conform cazuisticii CEDO, trebuie să reprezinte caracteristici personale pe baza cărora persoane sau grupuri de persoane pot fi deosebite unele de altele (**Kjeldsen, Busk Madsen și Pedersen împotriva Danemarcei**, 7 decembrie 1976, §56). „Art. 14 nu protejează împotriva oricărui tratament diferențiat ci doar împotriva acelor care se bazează pe o caracteristică identificabilă, obiectivă sau personală ori pe «statut», pe baza cărora o persoană sau un grup de persoane se diferențiază între ele” (**Clift împotriva Regatului Unit**, 13 iulie 2010, §55), menționând că noțiunea „orice altă situație” trebuie să se interpreteze cât mai larg posibil (**Clift împotriva Regatului Unit**, 13 iulie 2010, §56-61), cu atât mai larg cu cât dreptul atins este considerat a fi mai important (**Clift împotriva Regatului Unit**, 13 iulie 2010, §62).

21. Privind dreptul, Colegiul director se raportează la prevederile **O.G. nr. 137/2000**, art. 8 alin. 2: „Constituie contravenție, conform prezentei ordonanțe, condiționarea ocupării unui post prin anunț sau concurs, lansat de angajator ori de reprezentantul acestuia, de apartenența la o anumită rasă, naționalitate, etnie, religie, categorie socială sau la o categorie defavorizată, de vârstă, de sexul sau orientarea sexuală, respectiv de convingerile candidaților, cu excepția situației prevăzute la art. 2 alin. (9).”

22. Art. 2 alin. 3 din **O.G. nr. 137/2000** stabilește: „Sunt discriminatorii, potrivit prezentei ordonanțe, prevederile, criteriile sau practicile aparent neutre care dezavantajează anumite persoane, pe baza criteriilor prevăzute la alin. (1), față de alte persoane, în afară cazului în care aceste prevederi, criterii sau practici sunt justificate obiectiv de un scop legitim, iar metodele de atingere a aceluia scop sunt adecvate și necesare.”

23. Curtea de Justiție a Uniunii Europene, în **Cauza Feryn (Cauza C- 54/07)**, a arătat că stabilirea unor condiții discriminatorii de angajare reprezintă discriminare chiar dacă persoanele vizate nu se prezintă la angajare, întrucât ei au fost descurajați să candideze.

**Colegiul director al CNCD reține următoarele:**

24. Colegiul director constată că reclamatul a scos la concurs prin **publicația nr. 7513/08.07.2022** posturi de asistent șef la unele clinici și asistent șef pe unitate, cu următoarele cerințe specifice de participare la concurs: candidatul trebuie să profeseze în mod curent, respectiv să nu fi avut încetat contractul de muncă pentru motive disciplinare. În **anunțul 469 din data de 10.01.2022** aceste condiții nu sunt specificate.

25. Cum însuși reclamatul arată, la concursul organizat pentru ocuparea unui post vacant sau temporar vacant poate participa orice persoană care îndeplinește condițiile generale și condițiile specifice stabilite prin fișa postului pentru ocuparea respectivei funcții contractuale. În consecință, privind participarea la concurs, persoanele care nu profesază în mod curent, respectiv persoanele ale căror contract de muncă a încetat pentru motive disciplinare, se află în situație similară cu alte persoane.

26. Persoanele care nu profesază în mod curent respectiv persoanele ale căror contract de muncă a încetat pentru motive disciplinare au caracteristici personale pe baza cărora ei pot fi deosebite de alte categorii de persoane.

27. Criteriile de participare la concurs prevăzute de **publicația nr. 7513/08.07.2022** au descurajat petenta să participe la concurs.

28. În consecință, fapta reclamatului de a preciza că pot participa la concursul pentru angajare candidații care profesază în mod curent, respectiv al căror contract de muncă nu

a încetat pentru motive disciplinare reprezintă discriminare, întrucât a creat o deosebire, pe criteriul statului de angajat respectiv a motivului pentru care a încetat un contract anterior de muncă, care a restrâns, prin descurajare, folosința sau exercitării, în condiții de egalitate, a dreptului de a participa la un concurs de angajare.

**29.** Având în vedere că reclamatul nu a ținut cont de aceste criterii, petenta fiind cea care nu a mai dorit să candideze, Colegiul director aplică sancțiunea de avertisment conform prevederilor **O.G. nr. 2 din 2001**, art. 5 alin. 2 lit. a, coroborată cu art. 6 și art. 7.

**30.** Se recomandă reclamatului ca pe viitor să nu stabilească condiții discriminatorii la concursurile pentru ocuparea unor posturi.

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 unanimitate de voturi ale membrilor prezenți la ședință,

### **COLEGIUL DIRECTOR HOTĂRĂȘTE:**

**1.** Faptele sesizate reprezintă discriminare conform art. 2 alin. 1 și alin. 3 coroborat cu art. 8 alin. 2 din **O.G. nr. 137/2000**;

**2.** Aplică sancțiunea de avertisment conform prevederilor **O.G. nr. 2 din 2001**, art. 5 alin. 2 lit. a, coroborată cu art. 6 și art. 7;

**3.** Recomandă reclamatului ca pe viitor să nu stabilească condiții discriminatorii la concursurile pentru ocuparea unor posturi

**4.** O copie a prezentei hotărâri se va comunica părților.

**V. Modalitatea de plată a amenzii: —**

### **VI. 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 ședință:**

**DIACONU ADRIAN NICOLAE – Membru**

**GRAMA HORIA – Membru**

**MOȚA MARIA – Membru**

**OLTEANU CĂTĂLINA – Membru**

**POPA CLAUDIA SORINA – Membru**

Redactat la data de:13.03.2023

Motivele de fapt și de drept: F.V./P.C.S, H.I.

**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.