

CURTEA DE APEL IAȘI
SECȚIA LITIGII DE MUNCĂ ȘI ASIGURĂRI SOCIALE

DECIZIE Nr. 456

Ședința publică de la 28 Aprilie 2009

Completul compus din:

PREȘEDINTE	Carmen Bancu
Judecător	Cristina Mănăstireanu
Judecător	Nelida Cristina Moruzi
Grefier	Iulian Pupăză



Pe rol judecarea cauzei având ca obiect litigiu de muncă privind recursul formulat de Direcția Generală de Asistență Socială și Protecția Copilului Iași împotriva sentinței civile nr.104 din 22.01.1009 a Tribunalului Iași (dosar nr. 8749/99/2008), intimat fiind Sindicatul Nova Vita al Salariaților din Direcția Generală de Asistență Socială și Protecția Copilului Iași - în calitate de reprezentant al membrilor de sindicat.

La apelul nominal făcut în ședința publică se prezintă consilierul juridic Iuga Dana Mihaela pentru recurenta Direcția Generală de Asistență Socială și Protecția Copilului Iași și avocat Feraru Mirela pentru intimatul Sindicatul Nova Vita al Salariaților din Direcția Generală de Asistență Socială și Protecția Copilului Iași.

Procedura legal îndeplinită.

S-a făcut referatul cauzei de către grefier, care învederează că dosarul este la prim termen și că prin serviciul registratură s-a depus la dosar întâmpinare de către intimatul Sindicatul Nova Vita al Salariaților din Direcția Generală de Asistență Socială și Protecția Copilului Iași, comunicată recurentei.

Instanța constată recursul formulat în termen și motivat.

Consiliul juridic Iuga Dana Mihaela pentru recurenta Direcția Generală de Asistență Socială și Protecția Copilului Iași depune la dosar delegație și un model de fișă de post pentru asistenții maternali. Precizează că nu insistă în cererea de suspendare a executării hotărârii primei instanțe și că nu are de formulat alte cereri.

Avocat Feraru Mirela pentru intimatul Sindicatul Nova Vita al Salariaților din Direcția Generală de Asistență Socială și Protecția Copilului Iași depune împuternicire avocațială la dosar.

Consilierul juridic Iuga Dana Mihaela pentru recurenta Direcția Generală de Asistență Socială și Protecția Copilului Iași solicită admiterea recursului așa cum a fost formulat și modificarea în parte a hotărârii primei instanțe, în sensul respingerii cererii principale și a cheltuielilor de judecată. Arată că asistenții maternali profesioniști își desfășoară activitatea în baza unui contract de muncă cu caracter special. Precizează că, potrivit Legii nr. 272/2004, în momentul constituirii măsurilor de protecție drepturile părințești sunt delegate asistenților maternali profesioniști. Asistenții maternali au și alte obligații pe lângă cele privitoare la copil, cum ar fi primirea în vizită a părinților și a altor rude ale copilului sau participarea la formări profesionale, dar în perioada în care au fost ponțați în concediu nu îndeplinesc decât obligațiile privitoare la copil. Mai precizează că, la cerere, pe perioada concediilor de odihnă copii pot fi luați de la asistenții maternali și internați într-un centru, dar nici unul dintre reclamânți nu a solicitat să-i fie luat copilul în perioada concediului de odihnă. Mai arată că, deoarece asistenții maternali își desfășoară la domiciliu și au în permanență copilul, consideră că și-au îndeplinit obligațiile lor cu privire la efectuarea concediilor de odihnă ale asistenților maternali. Indică faptul că singura posibilitate de compensare în bani este la încetarea contractului de muncă.

Avocat Feraru Mirela pentru intimatul Sindicatul Nova Vita al Salariaților din Direcția

menținerea hotărârii instanței de fond ca temeinică și legală. Arată că în nici o prevedere legală nu se spune că asistenții maternali nu se subscriu legilor muncii și că dreptul la concediu de odihnă este un drept garantat. Precizează că orice convenție sau tranzacție cu privire la concediu este nulă de drept și că angajatorul este obligat să programeze efectuarea concediului de odihnă. Mai arată că aceste drepturi sunt reglementate prin lege și că asistenții maternali sunt angajați cu contract individual de muncă. Consideră că acțiunea lor este întemeiată și că au dreptul la acordarea prejudiciului creat.

Consilierul juridic Iuga Dana Mihaela pentru recurenta Direcția Generală de Asistență Socială și Protecția Copilului Iași arată că nu a fost vorba de nici un fel de tranzacție sau convenție, ci doar despre respectarea art. 10 din O.G. nr. 679/2003

Declarând dezbaterile închise,

CURTEA DE APEL

Deliberând asupra recursului de față, constată:

Prin cererea înregistrată la Tribunalul Iași sub nr. 8749/99/06.11.2008 reclamantul Sindicatul Nova Vita al Salariaților din Direcția Generală de Asistență Socială și Protecția Copilului Iași, în numele și pentru membrii de sindicat - asistenți maternali profesioniști Abunei Elena, Acatrinei Silvia, Adochitei Mihaela, Adumitroaiei Elena, Afrasinei Olga, Alexa Elena, Alexa Lenuța, Alexandrescu Mihaela, Alexandroaiei Aurora, Alupei Emilia, Amarandei Aurica, Amărăuței Cristina, Amărioarei Cristina, Andrieș Daniela, Andrieș Ghiorghița, Andrieș Marinela, Andrieș Viorică, Andriescu Ioana, Andronache Elena, Andronache Lenuța, Anghel C. Anghelina, Anicăi Lenuța, Antohe Sereda, Apetrei Alexandrina, Apetroae Constantin, Apetroaei Elena, Arghir Maria, Ariton Elena, Artenie Elena, Asăvoaie Moisiu Aurica, Asăvoaie Moisiu Costel, Avădanei Liliana Lenuța, Avădanei Paulina, Avădanei Radu, Avădani Marina, Avram C. Victor, Avram Maria, Avram Maricica, Axinte Dumitru, Axinte Florica, Baban Viorică, Babuta Elena, Baciu Clara, Baciu Daniela, Baciu Maricica, Băiceanu Elena, Balae Ionela Liliana, Balan Maria, Balasca Ionel, Balasca Leontina, Balascu Anton, Balasei Constanța, Balboras Elena, Balint Cristina, Balint Marcela, Balota Maria, Baltag Iulian, Balusi V. Maria, Barbu Ancuța Amelia, Barbuta Ina Daniela, Barsan I. Mariana, Barsan Mariana, Bătrânu Elena, Befu Emilia, Beiu Dumitrița, Bejinaru Carmen Daniela, Beldianu Gheorghe, Beldianu Marica, Beldianu Rodica, Beldianu T. Iuliana, Beldianu Tudor, Bisoc Silvia, Bisog Valerică, Bitu Eilena, Bogos Geta, Bolog Angelica, Bolog Mihai, Bolohan Dorina, Boncu I. Traian, Bordeianu Felicia Elena, Bordeianu Valerică, Bosioc Zoîța, Botezatu Cecilia, Botezatu Dorina, Brezuleanu Emilia, Bubutanu Doina, Bucos Elena, Bucos Nifon, Bucșa Rodica, Bundeanu Margareta, Buraga Nicoleta, Burduta Geanina, Burlacu Mariana, Buruiiană Ana, Buruiiană Silvia, Butnariu Cristina, Butnariu V. Valeria, Buzdugan Simionica, Buzemurgra Elena, Calniciuc Maria, Candalea M. Maria, Caramb Maria, Carp Margareta, Carp Mariana, Carp Petronela, Carp Mihaela, Caonica Maria, Caus Mihaela, Caus Petru, Cazacu Carmenica, Cazacu Elena, Cazacu I. Elena, Cazan Gheorghita, Cehan Florin, Cehan Nușa, Ceobanu Ecaterina, Ceobanu Eugenia, Ceobanu Mihaela, Cernescu Carmen, Cernescu Elena, Cernescu Florentina, Cernescu Gabriela, Cernescu Maria, Cernescu Mihaela, Cernescu Sînziana, Chelariu Cornelia, Chelariu Lăcrămioara, Chelaru Mihaela, Chelaru V. Elena, Chelcu Didina, Chilcos Magdalena, Chiparca Dorina, Chireac I. Ana, Chirica Jănica, Chirica Vasile, Chiriches S. Gheorghe, Chiriches V. Valerică, Chirilă Iulia, Chirilă Marin, Cioabă Ioan, Ciobanu Damian, Ciobanu Elena, Ciobanu Maria, Ciobanu Nita, Ciobotaru Nadia Viorică, Ciocan Gh. Anton, Ciocan Magdalena, Ciofu Petronela, Ciolan Cristinel Viorel, Ciolan Ileana, Ciubotaru Maria, Ciubotaru Mihai, Ciuhoreanu Dorina, Ciuntu Maria, Ciuntu Teodor, Coca Maria, Cocea Angelica, Cocea

Corciova Elena, Cososfret (Muscă) Elena, Costache Nina, Costea Elena, Costin Carmen
 Luminița, Cotoman Dorel, Cotoman Rodica, Cozma Camelia, Cozma Ioan, Cozma
 Viorica, Cracea Maria, Cracea Marinela, Cracea Saveta, Crăciun Corina, Crăciun Crina
 Livia, Crasmaru Dumitru, Creangă Miluța, Creangă Rodica, Creangă Vasile, Cristea
 Melania Daniela, Crisu I. Gheorghe, Crisu O. Viorica, Croitoru Georgeta, Croitoru
 Margareta, Curbat Maria, Curcă Ioana, Curcă M. Mariana, Curcă Mariana, Curecheriu
 Elena Mihaela, Curecheriu Maricica, Cute Elena, Damschin C. Maria, Damschin
 Constantin, Damschin Cornelia, Dan Elena, Dan Florin, Darie Doina, Dascălu Aurica,
 Dascălu Zenovia, Deleanu Elena, Despa Violeta Brândușa, Diaconu Iulia, Diaconu
 Maricica, Diaconu Verginica, Dima Mariana, Dinco Mariana, Dodoloi Petronel Cătălin,
 Dodoloi Veronica, Dolniceanu Elena, Donisa Maria, Dragan Doina, Dragan Sandu,
 Dragunoiu Georgeta, Duca Daniela, Duca Elena Mihaela, Duca Florentina, Duca Mihai,
 Duca Valentina, Duduman Gh. Rodica, Dulcianu Viorel, Dumitriu Elena, Dumitriu Mioara,
 Dura Gabriela, Dura Maricica, Eneache Constanța, Eșanu Anișoara, Falcianu Elena, Faur
 Angela, Faur Lucica, Feraru Elena, Filip Ana Talia, Filip Liliana, Filip Maria, Florea
 Liliana, Florea M. Liliana, Florea Teodora, Florișteanu Ioan, Florișteanu Maria,
 Florișteanu Octav, Formagiu Mihai, Fotea Elena, Fotea Mariana, Frățică Elena, Fronea
 Ana, Fronea Ana, Furtună Gh. Anica, Gafu Gabriela, Găină Irina, Găină Iulia, Găină
 Mărioara, Găină Saveta, Găinăgălcă Maria, Galu Maria, Galu V. Ioan, Gavriluță I. Maria,
 Gheorghe Elena, Gheorghiu Elena, Ghergut Maria, Girbea Felicia, Girlea Ionela, Goldun
 Doina, Graur Elisabeta Elena, Grigoraș Geneveva, Grigoraș Olga, Gușă Geta Maria, Gușel
 Antoaneta, Habet Ștefan, Hagiu Mihaela, Hahui Maria, Harjete Emilia, Hatmanu Elena,
 Hirlăvanu Maricica, Hlihor Maria, Hobincă V. Vasile, Horga Daniela, Horhas Adrian,
 Horhas Daniela, Hriscu Cristina, Hriscu Mariana, Hriscu Niculina, Hulpe Elena, Hulubei
 Elena, Hulubei Iulian, Hurjui Anișoara, Huțanu Emilia, Huțanu Mariana Oana, Huțuleac
 Odeta, Huțupaș Eugenia, Huțupașu Maria, Ichim Mariana, Ichim Miluța, Ifteni Mariana
 Aurelia, Iftime C. Liliana Mihaela, Iftime I. Gheorghe, Ignat Elena, Ignat Maria, Ilinca
 Ana Lucia, Ilinca Ioan, Ioja Anuța, Ioja Elena, Ionescu C. Georgeta, Ionescu Daniela,
 Ionescu Elena, Ionescu Petrișor, Ionica Aurica, Ionica Maria, Iordache Angelica, Iordache
 Gabriela, Iordache Geanina, Iordache Ionel, Iordachi Mariana, Iosub Maricica, Iosub
 Tereza, Istrate Rodica, Ivănoaiei Miluța, Ivănoaiei Rodica, Lazăr Elena, Lazăr Floarea,
 Lazăr Viorica, Leahu Gabriela, Lipan Maria, Lipovanu Dorel, Livadariu C. Florin,
 Livadariu D. Petronela, Loghin Aurica, Luca Valeria, Lucan Profira, Luchian Dorina,
 Luchian Mariana, Lumaicu Maria, Lungu C. Elena, Lungu Elena, Lungu Lenuța, Lungu
 Maria, Lungu Paraschiva, Lungu Petreoneela, Lupșa Carmen Minerva, Lupu Adriana, Lupu
 Carmen, Măciucă Lăcrămioara, Macovei Simona Lenuța, Maștei Elena, Maștei Elena,
 Maștei Lucia, Mamilici Rodica, Manolache Ana Viorica, Manolache George, Manole
 Elena, Marangoci Luminița, Marcu Viorel, Marian Gh. Rodica, Mărtinaș Tereza, Matei
 Elena, Maticiu Ecaterina, Maxim Carmen Emilia, Maximoaiei Mariana, Melete Cornelia,
 Melete Viorel, Melinte Mariana, Merlan Radu Ionel, Mesteru Elena, Mihăilă Elena,
 Mihăilă Lenuța Luminița, Mihăilă Silvia, Mihăiță Dorina, Mihu Doina, Minescu Maria,
 Miron Mihaela Maricica, Mocanu Bolocea Ștefan, Mocanu Bolocea Valeria, Moise Maria,
 Moldovanu C. Mariana, Moldovanu Elena, Molocea Elena, Moraru Camelia, Moraru
 Rodica, Moruz Adriana, Moșneguțu Georgel, Moșneguțu Natalia, Munteanu Anișoara,
 Munteanu Paraschiva, Murariu Elena, Nacu Maria, Nastasia Constantin, Năstruciu I.
 Elena, Neagu Maria, Nechita Maria, Neculai Angelica, Neculai Cristina, Nedelcu Elena,
 Nedelcu Ioan, Negru Ioan, Negru Viorica, Nistor Anica, Olariu Gheorghe, Olariu Maria,
 Olaru Cristina, Onofraș Mihaela, Onu Lenuța, Onu Petru, Opincă Elena, Orzan Maria,
 Pădure Valerică, Palade Constantin, Palade Gica, Palade Lăcrămioara Lucia, Palaghia
 Mihai, Pampil Petru, Panainte Maria, Pantaza Anuței Paul, Panțiru Daniela, Panțiru
 Gheorghe, Parasca Elena Rodica, Pasat Nicoleta, Pascal Maria Monica, Pascariu Elena,
 Pascu Daniela, Patrașcu Dorica, Patrașcu Margareta, Patrașcu Violeta Rodica, Pavel
 Valentina, Penciu Elena, Penciu Eugen, Petrea Cecilia, Pintilie Mihai, Pintilie Radu,



Plop Veronica, Pocola Eugenia, Podariu Vasilica, Popa D. Elena, Popa Elena, Popa Geta, Popa I. Lucreția, Popescu Rodica, Popișanu Maria, Poponeț Mihaela Ionela, Poponeț Sorin, Popuțoia Elena, Postolache I. Oana Maria, Prăjină Simina, Prepelită Elena, Prepelită Ioan, Prepelită Iuliana, Precope Ionela, Prigoreanu Liliana, Prisacariu Anica, Prisacaru Vasile, Prisacaru Viorela, Pristavu Rodica, Privisterescu Petronela, Proca Emilia, Prodan Marta, Prundeanu Ecaterina, Puiu Aurica, Puiu Lidia Elena, Rabadan Magdalena, Radeanu Iulian, Radeanu Marinela, Radu Mariana, Radutu Maria, Radutu Vasile, Raileanu V. Anuta, Rata Ana, Raus Magdalena, Rediu P. Mihai, Robu Ana, Roca Maria, Roman Aurelia, Roman Doinița, Roman Pompilia, Rontan Maria, Rosu Mihaela, Rotaru Corina, Rotaru Elena, Rotaru Gabriela, Rotaru Georgel, Rotaru Maria, Rotaru St. Georgeta, Rotaru Stefan, Rusu Constanta, Sandu D. Maria, Sandu Elena, Sandu I. Elena, Sandu I. Elena, Sandu Lenuța, Sandu Lorică, Sarbu Florin, Sava Camelia, Savin Ionica, Savoae Cristina, Sbera Ersilia, Sboiu Maria, Scafaru Valentina, Schipor Rodica, Scrijan Angelica, Scriminti Aspazia, Scripcariu Elena, Scurtu Maria, Sendrea Constantin, Signea Maricica, Sirbu Mihaela, Sirghe Crenguta, Sitia Rodica, Smaranda Mirela, Solomon N. Mihaela, Soringa Constantin, Soringa Liliana, Soringa Maria, Spinei Georgeta, Spiridon Elena, Stan Viorela, Stavarache Emilia, Stavarache Vasile, Stavarachi Maria, Stefanache Paraschiva, Stefanoaia T. Elena, Stratila Maria, Suhaleschi Victoria, Surpanu Ceciliu, Surpanu Maria, Surpanu Mirela Zorita, Suru Gheorghe, Suru Maria, Surugiu Valeria, Tamas Elvirica, Tanasa N. Lacramioara, Tanase Mariana, Tanjala Daniela Aurelia, Tautu Teodora, Teacenco Liliana, Telemann Gheorghe, Telemann Rodica, Tesoi Anca, Tesoi Camelia, Timofte Mariana, Tincu Gh. Maria, Tincu Iuliana, Tiron Petronela, Tistoii Didina, Todireanu Maria, Tofan Daniela, Toma Irina, Toma Maria, Trifan Mariana, Trifan Sabina, Turcanu Daria, Turcu Gh. Paulina, Ungureanu Mariana, Ungureanu Petronela, Ursache Liliana Daniela, Ursache Minodora, Ursache Valerică, Ursu I. Elena, Ursu Lenuța, Ursu Mariana Valentina, Vararu Angelica, Vararu Iulian, Vararu Marinela, Vazdoagă A. Constantin, Vazdoagă Viorela, Vazdoagă Mircea, Vlase Mihaela, Vormicu D. Lăcrămioara, Vrabie Crenguța, Vrabie Ionel, Vrâncănu Maria, Vulpe Claudia, Zacornea L. Elena, Zaharia Gheorghe, Zaharia Maria, Zaharia Roza, Buraga Gheorghe, Crășmaru Aurica, Dumitriu Mariea, Hrib Roica, Iacob Mărioara, Lucan D. Constantin, Moisa Gheorghe, Olteanu Adreana, Adăscăliței Costel, Agafitei Maria, Agafitei Rodica, Alexa Maria, Amăricu Tatiana, Andrei Vasilica, Apăvăloae Lucia, Avram Dumitru, Băgireanu Daniela, Bălăceanu Maria, Balmus Eugenia, Balmus Petru, Barnea Elena, Beiu. Dumitrița, Bejenariu(Prochiptic) Ana, Berbeca Lidia, Biicu Violeta, Bărlădeanu Adriana, Bărlădeanu Mihai, Bârsan Vasile, Boca Felicia, Bogos Cristina, Boloca Maria, Buinceanu Dorina, Buinceiu Viorela, Bungeanu Daniela, Bungeanu Margareta, Burciu Iulia, Burduta Culiță, Burlacu Paula, Butnaru Elena, Buzdugan Mihai, Caliman Iulia, Călugaru Vica, Capraru Cristina, Caraiman Cristinel, Caraiman Pavelina, Casian Elena, Chelaru Elena, Chiriac Ana, Chirica Victoria, Chirica Viorela, Chirilă Donciu Iulia, Ciomei Carmen Adriana, Circu Vasile, Ciubotariu Adriana, Ciubotariu Constantin, Ciubotariu Nadia Viorela, Ciur Saveta, Coca Ion, Cojocariu Elena, Cojocarui Elena, Cojocarui Liliana, Constantin Rodica, Cornici Dumitru, Cotobaia Maria, Cotuna Mihalela, Cucu Alexandru, Cucu Varvara, Cuijba Carmen, Culicovschi Doina, Curca Elena, Curca Iuliana, Damoc Angela, Dănilă Doinița, David Emilia, David Mărioara, Biac Valentina, Dima Ana Maria, Dodan Virginia, Donosa Maria, Dumitriu Nicoleta, Fluerau Dorina, Furnică Eleonora, Gabora Ilenuța, Gherasim Mihaela, Gorcea Elena, Grecu Nicoleta, Grozea Elena, Hanciu Mărioara, Harabagiu Maria, Harton Mărioara, Herghelegiu Nadia, Herghelegiu Tatiana, Hriscu Elena Lorică, Iachim Maria, Iachim Elena, Iachim Elena, Iftemie Eugen, Iftemie Maricica, Iftemie Mariana, Ilie Cristinel, Ilie Minerva, Ionescu Viorela, Irimia Aneta, Ivan Carmenica, Ionescu Lăcrămioara, Lăcătușu Maria, Leonte Florin, Leonte Marinela, Luca Maria, Macovei Petrica, Macovei Maria, Madirjac Mariana, Mămăligă Maria, Manole Anisoara, Manole Valeria, Manoliu Georgeta, Manoliu Virginia, Miclaus Gemica, Mihai Aurica, Mihăilă Alexandrina,



Mitrea Maria, Moloman Viorica, Morărașu Iustina, Morărașu Vasile, Munteanu Georgeta, Murariu Angelica, Nechita Mariana, Olaru Constantin, Olaru Zenovia, Onisii Andrei, Onisii Elena, Pascal Elena, Pascu Elena, Pătrașcu Zăna, Păslaru Adela, Pleșca Felicia, Pleșcan Maria, Privistirescu Petronela Angela, Raizu Georgeta, Rata Maria, Roman Angela, Rotariu Elena, Sabareze Tinca, Săcrieru Minerva, Săcrieru Octav, Sălceanu Monica, Signea. Maricica, Spătaru Viorel, Spiridon Viorica, Stamate Dumitru, Stângu(Băiceanu) Niculina, Stavarache. Vasile, Ștefănescu Eugenia, Ștefănescu. Eugenia, Stoleru Lenuța, Sucurei Lina, Tabară Luminița, Țapu Angelica, Țapu Daniela, Timofte Doinița, Trifan Elena, Trifan Maria, Ungureanu Elena, Ungureanu. Elena, Ungureanu. Mariana, Ungureanu N. Marica și Zaharia Lina, a chemat în judecată pe pârâta Direcția Generală de Asistență Socială și Protecția Copilului Iași, solicitând ca prin sentința ce se va pronunța să fie obligată pârâta la plata despăgubirilor bănești pentru prejudiciul suferit de asistenții maternali profesioniști ca urmare a neefectuării în natură a concediului de odihnă aferent perioadei 2005-2007, proporțional cu nr. de zile de concediu de odihnă neefectuat în natură pentru aceeași perioadă. Solicită reclamanții și cheltuieli de judecată.

În motivarea acțiunii, s-a arătat ca asistenții maternali profesioniști au calitatea de salariați ai Direcției Generale de Asistență Socială și Protecția Copilului Iași, desfășurându-și activitatea în baza unui contract individual de muncă încheiat pe perioadă determinată și beneficiind de drepturile prevăzute de legislația muncii pe perioada existenței raporturilor de muncă.

Toți salariații au dreptul la un concediu plătit iar obligația de a lua măsurile necesare pentru ca salariații să beneficieze efectiv, în fiecare an calendaristic, de concediul de odihnă, revine angajatorului. În plus, legea interzice sub sancțiunea nulității, orice convenție sau tranzacție prin care se renunță în tot sau în parte, la dreptul de concediu de odihnă sau la alte drepturi recunoscute salariaților.

În perioada 2005-2007 asistenții maternali profesioniști au avut copii în plasament și au respectat obligațiile din contractul individual de muncă și fișa postului, însă concediul de odihnă a fost acordat numai scriptic, salariații menținându-și copii primiți în plasament, asigurându-le ocrotirea, îngrijirea, educația și supravegherea necesară așa cum erau obligați prin H.G. 679/2003.

Pârâta Direcția Generală de Asistență Socială și Protecția Copilului Iași a formulat întâmpinare, prin care a solicitat respingerea acțiunii ca neîntemeiată. Potrivit art. 10 alin. 1 lit. f din HG 679/2003, asistenții maternali sunt obligați să asigure continuitatea activității desfășurate și în perioada efectuării concediului legal de odihnă, cu excepția cazului în care separarea copiilor plasați sau încredințați pentru această perioadă este autorizată de către angajator.

Prin sentința civilă nr.104/22.01.2009, Tribunalul Iași a admis în parte acțiunea formulată de Sindicatul Nova Vita al salariaților din Direcția Generală a Asistenței Sociale și Protecției Copilului Iași, în calitate de reprezentant al membrilor de sindicat, și, în consecință, a obligat pârâta Direcția Generală de Asistență Socială și Protecția Copilului Iași să plătească asistenților maternali profesioniști, specialiști ai Direcției Generale de Asistență Socială și Protecția Copilului Iași, membri ai sindicatului reclamant, despăgubiri reprezentând indemnizația de concediu de odihnă, proporțional cu numărul de zile de concediu neefectuat în natură, pentru anii 2005-2007. A respins cererea reclamanților privind cheltuielile de judecată.

Pentru a se pronunța astfel, instanța de fond a reținut următoarele:

Potrivit dispozițiilor H.G. nr. 679/2003, activitatea asistenților maternali privind creșterea, îngrijirea și educarea necesare dezvoltării armonioase a copiilor pe care îi primesc în plasament sau în încredințare, se desfășoară în baza unui contract de muncă ce are un caracter special, specific protecției copilului.

Caracterul special, specific protecției copilului, conferit contractului individual de muncă al asistenților maternali, nu înlătură calitatea de salariați a acestora și nici aplicarea dispozițiilor Codului muncii.

Potrivit dispozițiilor art. 139 alin. 1 Codul muncii, dreptul la concediu de odihnă anual plătit este garantat tuturor salariaților, alin. 2 prevăzând că acest drept nu poate forma

SECRET
 Direcția Generală de Asistență Socială și Protecția Copilului Iași
 Serviciul de Protecție și Păstrare a Copiilor
 Nr. 104/22.01.2009
 T. Iași

În același sens, sunt și dispozițiile constituționale. Art. 41 alin. 2 din Constituție prevede că salariații au dreptul la măsuri de protecție socială, care privesc și concediul de odihnă plătit, iar art. 53 din Constituție prevede că exercițiul unor drepturi sau al unor libertăți poate fi restrâns numai prin lege și numai dacă se impune, după caz, pentru apărarea securității naționale, a ordinii, a sănătății ori a moralei publice, a drepturilor și a libertăților cetățenilor, desfășurarea instrucției penale; prevenirea consecințelor unei calamități naturale, ale unui dezastru ori ale unui sinistru deosebit de grav. Restrângerea poate fi dispusă numai dacă este necesară într-o societate democratică. Măsura trebuie să fie proporțională cu situația care a determinat-o să fie aplicată în mod nediscriminatoriu și fără a aduce atingere existenței dreptului sau a libertății.

Or, prin art. 10 alin. f din H.G. nr. 679/2003 se prevede că asistenții maternali sunt obligați să asigure continuitatea activității desfășurate și în perioada efectuării concediului legal de odihnă, cu excepția cazului în care separarea de copiii plasați sau încredințați pentru această perioadă este autorizată de către angajator. Prin această prevedere legală, dreptul la concediul de odihnă anual plătit, garantat tuturor salariaților, este limitat în cazul asistenților maternali, care își pot efectua concediul legal de odihnă în mod efectiv doar în cazul în care angajatorul autorizează, pentru această perioadă, separarea de copiii plasați sau încredințați.

Asistenții maternali, care își continuă activitatea și în perioada în care scriptic figurează în concediul legal de odihnă, sunt prejudiciați prin neefectuarea în natură a concediului de odihnă. Caracterul special al contractului lor de muncă, nu poate înlătura dreptul oricărui salariat la efectuarea în natură a concediului de odihnă anual plătit, iar în situația în care exercitarea acestui drept nu este asigurată de către angajator, salariatul este îndreptățit la plata despăgubirilor pentru prejudiciul suferit din culpa angajatorului în timpul îndeplinirii obligațiilor de serviciu, în conformitate cu dispozițiile art. 269 Codul muncii.

Pentru aceste considerente, instanța a obligat pârâta Direcția Generală de Asistență Socială și Protecția Copilului Iași să plătească asistenților maternali profesioniști specialiști ai Direcției Generale de Asistență Socială și Protecția Copilului Iași, membri ai sindicatului reclamant, despăgubiri reprezentând indemnizația de concediu de odihnă, proporțional cu numărul de zile de concediu neefectuat în natură, pentru anii 2005-2007.

Motivat de faptul că reclamații nu au depus la dosar chitanțele cu care să facă dovada cheltuielilor suportate cu desfășurarea procesului, instanța, în temeiul disp. art. 274 Cod procedură civilă, a respins cererea acestora privind acordarea cheltuielilor de judecată.

Împotriva acestei sentințe a declarat recurs pârâta Direcția Generală de Asistență Socială și Protecția Copilului Iași, criticând-o pentru nelegalitate și netemeinicie.

Motivează recurenta că art.8 din HG 679/2003 prevede că activitatea persoanelor încadrate ca asistent maternal profesionist se desfășoară în baza unui contract individual de muncă, care are un caracter special, specific protecției copilului.

Urmărirea interesului superior al copilului, ce stă la baza activității asistenților maternali profesioniști, este corelată cu respectarea drepturilor acestora, inclusiv a celui referitor la încasarea drepturilor cuvenite în perioada concediului de odihnă, conform art.145 din Codul muncii. În acest sens, arată recurenta, le-au fost achitate tuturor asistenților maternali profesioniști contravaloarea indemnizației de concediu.

Ca urmare, consideră recurenta, aceștia nu au suferit nici un prejudiciu, având în vedere că erau obligați prin lege să asigure continuitatea activității desfășurate, chiar și în perioada concediului de odihnă, precum și faptul că nu au făcut dovada refuzului angajatorului de a separa copiii aflați în plasament. De altfel, susține recurenta, au existat persoane care au solicitat pe perioada concediului de odihnă, plasamentul copiilor într-un centru rezidențial.

Mai motivează recurenta că, în condițiile în care asistenților maternali profesioniști le-a fost achitată contravaloarea indemnizației de concediu, aceștia nu mai sunt obligați să primească drepturi salariale pentru aceeași perioadă.

Susține că instanța de fond nu a avut în vedere dispozițiile art.144 din Codul muncii, care prevede că HG 679/2003, care se constituie într-o excepție de la regula efectuării în natură



În drept, au fost invocate disp. art.304 pct.9, 304 ind.1 Cod proc.civ. Sindicatul Nova Vita al Salariaților din Direcția Generală de Asistență Socială și Protecția Copilului Iași, în numele și pentru membrii de sindicat, a formulat întâmpinare, prin care solicită respingerea recursului.

În recurs a fost depusă, ca înscris nou, fișa postului asistentului maternal profesionist.

Analizând actele și lucrările dosarului prin prisma motivelor invocate și a dispozițiilor legale aplicabile, Curtea de Apel constată că recursul este nefondat.

Astfel, prima instanță a reținut în mod corect că dispozițiile art.8 din HG 679/2003 ce instituie caracterul special, specific protecției copilului, al contractului individual de muncă al asistenților maternali, nu înlătură calitatea de salariați a acestora și nici aplicarea dispozițiilor Codului muncii.

Ori, prin art. 10 alin. f din H.G. nr. 679/2003 se prevede că asistenții maternali sunt obligați să asigure continuitatea activității desfășurate și în perioada efectuării concediului legal de odihnă, cu excepția cazului în care separarea de copiii plasați sau încredințați pentru această perioadă este autorizată de către angajator. Prin această prevedere legală, dreptul la concediul de odihnă anual plătit, garantat tuturor salariaților, este limitat în cazul asistenților maternali, care își pot efectua concediul legal de odihnă în mod efectiv doar în cazul în care angajatorul autorizează, pentru această perioadă, separarea de copiii plasați sau încredințați. Această măsură, însă, nu este în toate situațiile în interesul superior al copilului, astfel încât nu poate constitui o obligație a asistentului maternal profesionist care dorește efectuarea în natură a concediului legal de odihnă; aceasta a fost și rațiunea pentru care legiuitorul a acordat posibilitatea angajatorului, prin Comisia pentru Protecția Copilului, să analizeze aceste cereri și să autorizeze separarea asistenților maternali de copiii plasați sau încredințați pentru perioada concediul de odihnă anual.

Din aceste considerente se constată că, în mod corect a reținut prima instanță faptul că asistenții maternali, care își continuă activitatea și în perioada în care scriptic figurează în concediul legal de odihnă, sunt prejudiciați prin neefectuarea în natură a concediului de odihnă. Caracterul special al contractului lor de muncă, nu poate înlătura dreptul oricărui salariat la efectuarea în natură a concediului de odihnă anual plătit, garantat de dispozițiile art. 139 din Codul muncii, iar în situația în care exercitarea acestui drept nu este asigurată de către angajator, salariatul este îndreptățit la plata despăgubirilor pentru prejudiciul suferit din culpa angajatorului în timpul îndeplinirii obligațiilor de serviciu, în conformitate cu prevederile art. 269 Codul muncii.

Este adevărat că prevederile art. 10 lit. f din H.G. nr. 679/2003 se constituie într-o excepție de la regula efectuării în natură a concediului de odihnă, tocmai de aceea impunându-se a se acorda salariatului o despăgubire egală cu indemnizația de concediu la care avea dreptul, așa cum a procedat instanța de fond.

Nu se poate considera că se acordă salariaților o dublă plată, întrucât aceștia au primit, practic, remunerația aferentă perioadei pentru care figurau, scriptic, în concediu de odihnă (pe care însă nu l-au efectuat în natură), iar prin sentința recurată le-au fost despăgubiri egale cu indemnizația de concediu de odihnă, proporțional cu numărul de zile de concediu neefectuat în natură, pentru anii 2005-2007.

Pentru toate aceste considerente, Curtea de Apel reține că prima instanță a interpretat și aplicat corect dispozițiile legale incidente în cauză, astfel încât recursul este nefondat, urmând a fi respins, în conformitate cu dispozițiile art. 312 Cod proc.civ., menținându-se sentința atacată.

PENTRU ACESTE MOTIVE,
ÎN NUMELE LEGII,
DECIDE:



Respinge recursul formulat de Direcția Generală a Asistență Socială și Protecția Copilului Iași, prin reprezentant legal, împotriva sentinței civile nr.104/22.01.2009 pronunțată de Tribunalul Iași, sentință pe care o menține.

Irevocabilă.

Pronunțată în ședință publică, azi, 28 aprilie 2009.



15.05.2009 - 02 ex.

Tribunalul Iași - Achiroaei Cătălina
Sidor Mihaela

.12-
ha
C
Pr
Pr
in
pr
re