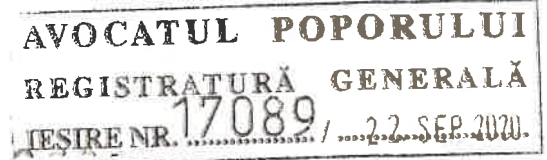




CONSILIULUI LOCAL AL MUNICIPIULUI CLUJ-NAPOCA
Mun. Cluj-Napoca, Calea Moșilor, nr. 3, cod poștal 400001, jud. Cluj



RECOMANDAREA

Nr. ¹⁵⁵..... din ~~22.09.2020~~ 2020

referitoare la respectarea prevederilor art. 49 din Constituție privind protecția copiilor și a tinerilor

Prin petiția înregistrată la Instituția Avocatul Poporului - Biroul Teritorial Cluj - Napoca sub nr. 2037/26.11.2019, doamna având domiciliul în mun. Cluj - Napoca, str. nr. et. ap. județul Cluj, ne-a sesizat în legătură încălcarea art. 49 din Constituția României referitor la protecția copiilor și a tinerilor. Petenta este mama minorului născut în data de în municipiul Cluj Napoca. La data formulării petiției tatăl minorului lucra, iar mama era în concediu de creștere a copilului conform Deciziei nr. 1532931841440/30.07.2018.

În calitate de părinte, doamna a depus, la Centrul Bugetar de Administrare Creșe Cluj-Napoca, Cererea nr. 1355/17.07.2019 prin care a solicitat înscrierea fiului său la creșă în anul școlar 2019 - 2020, având în vedere faptul că dânsa urmează să își reia activitatea începând din data de 16.03.2020. Conform criteriilor de departajare prevăzute în Regulamentul de înscriere, repartizare, departajare și transfer al copiilor în creșele administrate de către Centrul Bugetar de Administrare Creșe Cluj-Napoca, aprobat prin H.C.L. nr. 678/2018 și modificat conform H.C.L. nr. 395/2019, minorul a obținut 19 puncte, fiind declarat respins. În data de 25.07.2019 mama a formulat contestație împotriva punctajului acordat, însă aceasta a fost respinsă de către comisia de contestații.

În scopul verificării situației Instituția Avocatul Poporului – Biroul Teritorial Cluj - Napoca - Avocatul Copilului s-a adresat Consiliului local al municipiului Cluj-Napoca, în calitate de for tutelar al Centrului Bugetar de Administrare Creșe, prin Adresa nr. 2094/D259/04.12.2019, pentru examinarea situației sesizate, adoptarea măsurilor ce se impun în cauză și revizuirea criteriilor de acordare a punctajului și de departajare prevăzute în Regulamentul de înscriere, repartizare, departajare și transfer al copiilor în creșele administrate de către Centrul Bugetar de Administrare Creșe Cluj-Napoca astfel încât acesta să respecte dispozițiile legale în vigoare.

Conform e-mailului transmis de petentă, în data de 23.01.2020, înregistrat la Avocatul Poporului – Biroul Teritorial Cluj-Napoca sub nr. 104/23.01.2020, minorului i s-a oferit un loc la creșă și acesta urmează să intre în colectivitate de îndată ce va primi avizul medicului – clinic sănătos.

Autoritatea locală a comunicat Adresa de răspuns nr. 637718/302/16.01.2020, înregistrată la Avocatul Poporului – Biroul Teritorial Cluj-Napoca sub nr. 67/21.01.2020, prin care a învederat, în esență, că proiectul Regulamentului de înscriere, repartizare, departajare și transfer al copiilor în creșele administrate de către Centrul Bugetar de Administrare Creșe Cluj Napoca a fost postat pe site-ul instituției, în consultare publică pe perioada 27.02.2019 - 14.03.2019, conform prevederilor Legii nr. 52/2003, privind transparența decizională în administrația publică, republicată, cu modificările și completările ulterioare, procedurile și criteriile pentru departajarea copiilor la înscrierea la creșă fiind stabilite în conformitate cu dispozițiile art. 21 alin. 3 din H.G. nr. 1252/12.12.2012 privind aprobarea

Metodologiei de organizare și funcționare a creșelor și a altor unități de educație timpurie antepreșcolară și ale art. 1 alin. 4 din Legea nr. 263/2007 privind înființarea, organizarea și funcționarea creșelor.

Criteriile de acordare a punctajului și de departajare respectă principiul interesului superior al copilului, reglementat de art. 263 din Codul Civil, întregul regulament fiind întocmit pentru a se asigura accesul neîngrădit la educație a tuturor antepreșcolărilor din Cluj-Napoca, conform solicitărilor părinților/reprezentanților legali. Sunt respectate astfel și prevederile art. 51 și ale art. 52 din Legea nr. 272/2004 privind protecția și promovarea drepturilor copiilor, neexistând condiții discriminatorii, în sensul art. 2 din O.G. nr. 137/2000 privind prevenirea și sancționarea tuturor formelor de discriminare, care să împiedice accesul neîngrădit al copiilor la educație.

Raportat la răspunsul autorității publice instituția Avocatul Poporului s-a adresat Consiliului Național pentru Combaterea Discriminării în vederea examinării criteriilor de departajare cuprinse în Regulamentul de înscriere, repartizare, departajare și transfer al copiilor în creșele administrate de către Centrul Bugetar de Administrare Creșe – Cluj-Napoca aprobat prin H.C.L. nr. 678/2018 și modificat conform H.C.L. nr. 395/2019 raportat la dispozițiile Ordonanței Guvernului nr. 137/2000 privind prevenirea și sancționarea tuturor formelor de discriminare, republicată, cu modificările și completările ulterioare și comunicarea unui punct de vedere cu privire la acest caz.

Prin Adresa nr. 744/10.06.2020, înregistrată la Avocatul Poporului – Biroul Teritorial Cluj-Napoca sub nr. 1028/29.06.2020, **Consiliul Național pentru Combaterea Discriminării**, autoritatea de stat în domeniul discriminării, autonomă, cu personalitate juridică, aflată sub control parlamentar și totodată garant al respectării și aplicării principiului nediscriminării, prin Colegiul Director **a apreciat că modalitatea de stabilire a unora dintre criteriile de departajare nu are o justificare obiectivă.**

Astfel **cu privire la modul de acordare a punctajului, în care se ține cont de data reluării activității părintelui (care își reia activitatea) nu există niciun fel de justificare obiectivă.** Având în vedere particularitățile copilului mic, modul său de dezvoltare și starea sa de sănătate au întâietate și vor fi avute în vedere cu precădere de către părinte, acesta putând să revină la serviciu în orice perioadă până la împlinirea vârstei de doi ani a copilului, respectiv de 3 ani a copilului cu dizabilități. **"A acorda punctaj diferit pentru perioada de revenire în cursul aceluiași an școlar reprezintă o faptă de discriminare."**

"Referitor la punctajul acordat în funcție de perioada în care părinții au locuit în municipiul Cluj-Napoca reprezintă iarăși discriminare, fiecare cetățean fiind liber să își stabilească domiciliul în țară sau străinătate, în temeiul dreptului la liberă circulație." Mai mult decât atât fiecare dintre părinții copilului trebuie să fi domiciliat o perioadă suficient de lungă pentru a putea beneficia de un punctaj mai ridicat.

Chiar dacă prin acordarea punctajelor respective s-a încercat o prioritizare obiectivă, sunt apreciate ca fiind discriminatorii punctajele acordate pentru perioada înscrierii copilului, raportat la perioada corespondentă din cadrul anului școlar respectiv, precum și acordarea punctajului în funcție de perioada în care părintele/părinții au domiciliat neîntrerupt în municipiul Cluj-Napoca. De asemenea este apreciat ca disproporționat punctajul acordat pentru părinții care urmează o formă de învățământ la zi (student, masterand, doctorand), în cazul acestor părinți fiind acordate 5 puncte. **Colegiul director a apreciat însă punctajele mari acordate pentru familia monoparentală și pentru părinții cu dizabilități.**

Conform dispozițiilor art. 1 din Legea nr. 263/2007 privind înființarea, organizarea și funcționarea creșelor, acestea **"sunt instituții publice sau private specializate în servicii cu caracter social, medical, educațional pentru creșterea, îngrijirea și educarea timpurie a copiilor de vârstă antepreșcolară. În instituțiile publice, condițiile minime pe care trebuie să le îndeplinească copiii la intrarea în colectivitate, părinții /reprezentanții legali, precum și prioritatea cazurilor sociale, în funcție de numărul maxim de locuri aprobate, se stabilesc prin hotărâre a consiliului local în subordinea căruia se află administrația creșei."**

Potrivit prevederilor art. 2 alin 1 din O.G. nr. 137/2000 privind prevenirea și sancționarea tuturor formelor de discriminare, republicată, prin discriminare se înțelege **"orice deosebire, excludere, restricție sau preferință, pe bază de rasă, naționalitate, etnie, limba, 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"** .

Pentru a intra în domeniul de aplicare al art. 2, alin. 1 deosebirea, excluderea restricția sau preferința trebuie să aibă la bază unul dintre criteriile prevăzute de către art. 2 alin. 1 și trebuie să se refere la persoane aflate în situații comparabile, dar care sunt tratate în mod diferit din cauza apartenenței

lor la una dintre categoriile prevăzute în textul de lege menționat anterior. De asemenea, presupune ca tratamentul diferențiat să nu fie justificat obiectiv de un scop legitim, iar metodele de atingere a aceluia scop să nu fie adecvate și necesare.

În același sens, Curtea Europeană de Justiție a statuat principiul egalității ca unul din principiile generale ale dreptului comunitar. În sfera dreptului comunitar, principiul egalității exclude ca situațiile comparabile să fie tratate diferit și situațiile diferite să fie tratate similar, cu excepția cazului în care tratamentul este justificat obiectiv. De asemenea, potrivit art. 5 din O.G. nr. 137/2000 republicată, cu modificările și completările ulterioare *"Diferența de tratament bazată pe o caracteristică legată de criteriile prevăzute la art. 2 alin. (1) nu constituie discriminare atunci când, în temeiul naturii activităților ocupaționale sau a/ contextului în care acestea se desfășoară, o asemenea caracteristică reprezintă o cerință profesională reală și determinantă, cu condiția ca obiectivul să fie legitim și cerința proporțională."*

Prevederile legale de mai sus trebuie coroborate cu dispozițiile art. 2 alin. (6) din Legea nr. 272/2004 privind protecția și promovarea drepturilor copilului, republicată, cu modificările și completările ulterioare astfel încât *"În determinarea interesului superior al copilului se au în vedere cel puțin: nevoile de dezvoltare fizică, psihologică, de educație și sănătate, de securitate și stabilitate și apartenență la o familie."*

Față de dispozițiile legale de mai sus și prevederile cuprinse în art. 5 alin. (1) și art. 6 din Legea nr. 272/2004 privind protecția și promovarea drepturilor copilului, republicată, cu modificările și completările ulterioare, în temeiul prevederilor art. 59 din Constituția României coroborat cu și ale art. 15 alin. (1) lit. f), art. 24 și art. 26 din Legea nr. 35/1997 privind organizarea și funcționarea instituției Avocatul Poporului, republicată, pentru realizarea scopului constituțional și legal al instituției Avocatul Poporului și anume, apărarea drepturilor și libertăților persoanelor fizice în raporturile acestora cu autoritățile publice, Avocatul Poporului emite prezenta:

RECOMANDARE

1. Consiliul local al municipiului Cluj-Napoca, în temeiul art. 129 și următoarele din O.U.G. nr. 57/2019 privind Codul Administrativ, potrivit căroră consiliul local asigură cadrul necesar pentru furnizarea serviciilor publice de interes local, în calitate de autoritate deliberativă, va efectua demersurile necesare pentru modificarea Regulamentului de înscriere, repartizare, departajare și transfer al copiilor în creșele administrate de către Centrul Bugetar de Administrare Creșe – Cluj-Napoca, aprobat prin H.C.L. nr. 678/2018 și modificat conform H.C.L. nr. 395/2019, astfel încât acesta să respecte prevederile din Ordonanța Guvernului nr. 137/2000 privind prevenirea și sancționarea tuturor formelor de discriminare, republicată, cu modificările și completările ulterioare.

2. Consiliul local al municipiului Cluj-Napoca va adopta o hotărâre privind:

- a) modificarea art. 16 alin. 2 pct. A lit. b) din Regulamentul de înscriere, repartizare, departajare și transfer al copiilor în creșele administrate de către Centrul Bugetar de Administrare Creșe – Cluj-Napoca, aprobat prin H.C.L. nr. 678/2018 și modificat conform H.C.L. nr. 395/2019, astfel încât părinților care își reiau activitatea în cursul aceluiași an școlar să li se acorde punctaje egale;
- b) eliminarea criteriului prevăzut la art. 20 lit. a) din Regulament.

Consiliul local al municipiului Cluj-Napoca va informa Avocatul Poporului – Biroul Teritorial Cluj-Napoca, în termen de 30 de zile, cu privire la însușirea Recomandării și modalitatea efectivă de implementare.

AVOCATUL POPORULUI

