



ROMÂNIA
Avocatul Poporului

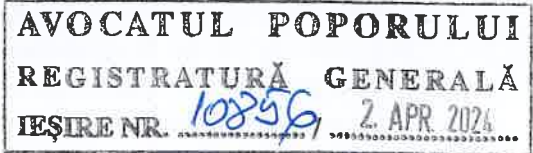
Str. George Vraca nr. 8, Sector 1, București
www.avp.ro



Tel.: +40-21-312.71.01, Fax: +40 21 312.49.21, E-mail: avp@avp.ro
Tel. dispecerat: +40-21-312.71.34, E-mail: petitii@avp.ro

Tribunalul Buzău

Secția a II-a civilă, de contencios administrativ și fiscal



DOMNUL PREȘEDINTE,

Instituția Avocatul Poporului, cu sediul în str. George Vraca nr. 8, sector 1, mun. București, C.U.I. 9766550, telefon: 021-312.71.01, fax: 021-312.49.21, www.avpoporului.ro, e-mail: avp@avp.ro, reprezentată legal prin Avocatul Poporului, doamna Renate Weber,

în numele și pentru petiționara domiciliată în sat _____ comuna _____, județul _____, identificată prin _____ în calitate de reclamantă, reprezentată prin domnul _____ domiciliat în _____ identificat prin _____ în calitate de curator special provizoriu,

în contradictoriu cu

- **Unitatea Administrativ Teritorială Comuna Costești**, cu sediul în Șos. București, nr. 2, localitatea Costești, Comuna Costești, județul Buzău, reprezentată legal prin primar, domnul Nicolae Gioabă,

- **Primarul Comunei Costești, domnul Nicolae Gioabă**, cu adresă indicată pentru comunicarea actelor procedurale în cauză, în Șos. București, nr. 2, localitatea Costești, Comuna Costești, județul Buzău,

- **Direcția Generală de Asistență Socială și Protecția Copilului Buzău**, cu sediul în Str. Bistriței, nr. 41, județul Buzău, reprezentată legal prin doamna director executiv, Loredana Dorobanțu, **toți în calitate de părâți,**

în temeiul art. 15 alin. (1) lit. m) din Legea nr. 35/1997 privind organizarea și funcționarea instituției Avocatul Poporului, republicată, art. 1 alin. (3), coroborat cu art.8 alin. (1) teza a II-a, art. 11 alin. (1) și (3), art. 13 și art. 18 alin. (3) din Legea contenciosului administrativ nr. 554/2004, cu modificările și completările ulterioare, coroborate cu art. 50 din Constituția României, art. 37 alin. (3) și art. 42-43 din Legea 448/2006 privind protecția și promovarea drepturilor persoanelor cu handicap, republicată, cu modificările și completările ulterioare, formulăm prezenta

CERERE DE CHEMARE ÎN JUDECATĂ

prin care solicităm ca prin hotărârea pe care o veți pronunța să **admiteti acțiunea astfel cum a fost formulată și, în consecință, să dispuneți:**

- anularea Dispoziției nr. 279/23.11.2022 privind modificarea articolului 1 din Dispoziția nr. 276/22.11.2022 privind aprobarea plății indemnizației lunare numitei _____, persoană cu handicap grav, emisă de către Primarul comunei Costești, și

- subsecvent anulării actului administrativ contestat, obligarea părâtei Unitatea Administrativ Teritorială Comuna Costești, prin primar, la plata sumei reprezentând indemnizația prevăzută de dispozițiile art. 37 alin. (3), raportat la art. 43 alin. (1) din Legea nr. 448/2006, republicată, cu modificările

și completările ulterioare, pentru perioada 13.07.2022-31.11.2022, actualizată cu indicele de inflație, precum și la plata dobânzii legale de la data scadenței fiecărei sume lunare și până la data restituirii efective, având în vedere următoarele

MOTIVE:

1. **Scurt istoric al situației de fapt**

Prin petiția inițială nr. 20482 din data de 27.07.2023, la care au fost conexe petițiile înregistrate sub nr. 30956 din data de 08.11.2023 și nr. 35207 din data de 18.12.2023, domnul _____, în calitate de nepot și curator special provizoriu al doamnei _____, a sesizat instituția Avocatul Poporului cu privire la posibilitatea încălcării prevederilor art. 50 și art. 52 din Constituția României, privind protecția persoanelor cu handicap, respectiv, dreptul persoanei vătămate de o autoritate publică.

În esență, domnul _____ își exprimă nemulțumirea față de faptul că Primăria comunei Costești nu-i recunoaște doamnei _____ **persoană încadrată în grad de handicap „grav cu asistent personal”**, dreptul la indemnizația de însoțitor pentru perioada **13.07.2022-31.11.2022**, în condițiile în care aceasta nu a beneficiat de un asistent personal.

Prin Certificatul de încadrare în grad de handicap nr. 6528/23.11.2021, emis de către Comisia de evaluare a persoanelor adulte cu handicap din cadrul Consiliului Județean Buzău, s-a dispus încadrarea doamnei _____ în gradul de handicap **„grav cu asistent personal”**, în considerarea codurilor de boală _____ și altele¹.

De asemenea, domnul _____ precizează că reclamanta a fost internată într-o unitate sanitară până la data de 12.07.2022, când a avut loc externarea acesteia.

Totodată, se mai menționează cererea înregistrată la Primăria comunei Costești sub nr. 5299/5.10.2022, prin care domnul _____ a solicitat ca bunicii sale să-i fie acordată indemnizația de însoțitor ce i se cuvine pe întreaga durată de valabilitate a certificatului de încadrare în grad de handicap.

Ca urmare a instituirii curatei speciale provizorii², domnul _____ în numele și pentru doamna _____ a optat pentru primirea indemnizației lunare, reglementate prin art. 42 alin. (4), coroborat cu art. 43 din Legea nr. 448/2006, republicată, cu modificările și completările ulterioare, sens în care Direcția Generală de Asistență Socială și Protecția Copilului Buzău a emis Acordul nr. 46638/21.11.2022.

Inițial, prin **Dispoziția nr. 276/22.11.2022**, Primarul comunei Costești a dispus, începând cu luna august 2022, aprobarea plății indemnizației lunare pentru persoana cu handicap grav _____ pe perioada valabilității certificatului de încadrare în grad de handicap.

Ulterior, prin **Dispoziția nr. 279/23.11.2022**, criticată, s-a dispus modificarea Dispoziției inițiale nr. 276/22.11.2022, în sensul că plata se face începând cu luna decembrie 2022, reprezentând luna următoare depunerii cererii privind formularea opțiunii între angajare asistent personal și acordare indemnizație de însoțitor, respectiv, a Acordului nr. 46638/21.11.2022.

2. **Demersurile și constatările Avocatului Poporului ca urmare a controlului realizat în cauză**

Având în vedere contextul expus, în temeiul art. 59 alin. (2) din Constituție, coroborat cu dispozițiile art. 4 și art. 25 din Legea nr. 35/1997, republicată, instituția Avocatul Poporului a întreprins mai multe demersuri în fața autorităților publice în vederea soluționării petiției cu scopul de a se reexamina situația doamnei _____

Ca urmare a transmiterii de către instituția Avocatul Poporului a adresei nr. 20482 din data de 3.08.2023, Primăria comunei Costești, prin adresa înregistrată la instituția Avocatul Poporului sub nr. 22723 din 18.08.2023, a comunicat că *„cererea domnului _____ a îndeplinit cumulativ toate condițiile prevăzute de lege pentru a beneficia de indemnizația lunară cuvenită persoanei handicap*

¹ Enumerate în Biletul de ieșire din spital nr. 3017/2021, emis de către Spitalul de

² Potrivit deciziei din data de 16.11.2022 pronunțate de Judecătoria Buzău în dosarul nr.

în data de 21.11.2022, odată cu emiterea acordului nr. 46638/21.11.2022 al Direcției generale de Asistență Socială și Protecția Copilului Buzău”.

De asemenea, prin adresa nr. 20482 din data de 18.08.2023, instituția Avocatul Poporului a solicitat Autorității Naționale pentru Protecția Drepturilor Persoanelor cu Dizabilități efectuarea verificărilor necesare și luarea măsurilor legale care se impun în situația doamnei _____, revenindu-se în acest sens prin adresa nr. 20482 din data de 27.09.2023.

Autoritatea Națională pentru Protecția Drepturilor Persoanelor cu Dizabilități, prin adresa înregistrată la Avocatul Poporului sub nr. 29996 din data de 31.10.2023, a răspuns în sensul că *„dreptul la indemnizație există pentru toată perioada de valabilitate a certificatului de încadrare în grad de handicap, dispozițiile art. 30 alin. (2) din Normele de aplicare a Legii nr. 448/2006, aprobate prin Hotărârea Guvernului nr. 268/2007 condiționând doar plata efectivă a acestei indemnizații raportat la momentul depunerii cererii”*. Totuși, referitor la situația petentei _____, autoritatea a apreciat că *„plata prestațiilor sociale către persoana cu dizabilități nu sunt afectate sau prejudiciate”*.

Totodată, prin adresa nr. 20482/30956 din 13.12.2023, instituția Avocatul Poporului a solicitat Agenției Județene pentru Plăți și Inspecție Socială Buzău, clarificări privind situația de plăți realizate reclamantei, în baza Legii nr. 448/2006, republicată, cu modificările și completările ulterioare.

Prin adresa înregistrată la instituția Avocatul Poporului sub nr. 1729 din data de 17.01.2024, Agenția Județeană pentru Plăți și Inspecție Socială Buzău a înaintat borderoul *„Beneficiari în plată – 01.01.2000-19.02.2024”*, transmis de către Direcția Generală de Asistență Socială și Protecția Copilului Buzău, înregistrat la Agenția Județeană pentru Plăți și Inspecție Socială Buzău sub nr. 22983/21.12.2023, ce prevede situația plăților, realizate cu titlu de indemnizație lunară și buget complementar, acordate doamnei _____ în baza Certificatului de handicap grav nr. 6528/23.11.2023.

În plus, referitor la drepturile cuvenite doamnei _____, autoritatea a adus câteva precizări, după cum urmează.

Cu privire la **perioada cuprinsă între decembrie 2021-iulie 2022**, se menționează că, doamna _____, *„nu a fost eligibilă în vederea acordării indemnizației, întrucât a fost instituționalizată”*, fiind internată în Spitalul _____ conform documentelor justificative, reprezentate de Adresa nr. 31136/08.10.2023, eliberată de _____, și Biletul de externare, înregistrat la D.G.A.S.P.C. Buzău sub nr. 39963/06.10.2022.

Referitor la perioada **cuprinsă între august 2022 - decembrie 2022**, autoritatea a precizat că *„pentru luna octombrie 2022, aceasta a avut drepturi restante aferente lunilor august 2022-septembrie 2022”*, din borderoul, mai sus identificat, reieșind că, **în luna octombrie 2022**, doamna _____ a încasat sumele restante, cu titlu de indemnizație lunară și buget complementar, **corespunzătoare lunilor august 2022-septembrie 2022**, precum și drepturile aferente lunii **octombrie 2022**. Ulterior, începând cu luna noiembrie 2022 și până în prezent, sumele cu titlu de indemnizație, respectiv, buget personal complementar, au fost încasate de către doamna _____ prin mandate poștale, după cum atestă borderoul indicat în cauză.

Prin adresa nr. 20482/30956 din data de 7.02.2024, instituția Avocatul Poporului a solicitat Primăriei comunei Costești, o situație din care să reiasă sumele cu titlu de indemnizație lunară, potrivit art. 43 alin. (1) – (3) din Legea nr. 448/2006, cu modificările și completările ulterioare, de care a beneficiat petenta _____ sau, după caz, domnul _____

Prin adresa înregistrată la instituția Avocatul Poporului sub nr. 4554 din data de 12.02.2024, Primăria comunei Costești, prin primar, a comunicat că domnul _____ *„a fost pus în plată începând cu luna Decembrie 2022 și a beneficiat de indemnizația lunară în cuantum de _____ lei. Din luna Ianuarie 2023 și până în luna Septembrie 2023 inclusiv, a beneficiat de indemnizație lunară în cuantum de _____ lei net. În perioada Octombrie-Decembrie 2023 a beneficiat de indemnizație lunară de _____ lei net. În luna Ianuarie 2024 a beneficiat de indemnizație lunară în cuantum de _____ lei net.”*

Suplimentar, ca urmare a demersului realizat prin adresa nr. 20482/30956/07.02.2023, Direcția Generală de Asistență Socială și Protecția Copilului Buzău a comunicat, prin intermediul prin adresei înregistrate la instituția Avocatul Poporului sub nr. 8014 din data de 11 martie 2024, următoarele:

- la dosarul _____ a fost depusă declarația de opțiune înregistrată cu nr. 46638/17.11.2022 prin care _____, în calitate de reprezentant legal al persoanei cu handicap în cauză, a optat pentru indemnizația de însoțitor care se asigură de primăriile în a căror rază teritorială își are domiciliul sau reședința persoana cu handicap;

- în baza acestei declarații a fost emis acordul D.G.A.S.P.C. Buzău nr. 46638/21.11.2022 pentru plata indemnizației de însoțitor;

- la dosarul _____ nu a mai fost depusă o altă declarație de opțiune.

În plus, instituția a mai precizat că „persoana cu handicap _____ a fost internată în perioada 14.07.2021-12.07.2022, în cadrul Spitalului _____ și astfel, având în vedere prevederile Art. 1 pct. 22 din OUG nr. 51/2017 pentru modificarea și completarea unor acte normative, aceasta nu a beneficiat de prestațiilor sociale reglementate la art. 58 din Legea nr. 448/2006, în perioada decembrie 2021-iulie 2022”.

În raport de situația expusă, constatăm că, la momentul obținerii Certificatului de încadrare în grad de handicap nr. 6528/23.11.2021 și, ulterior, la externarea din Spitalul

în data de 12.07.2022³, reclamanta, având handicap _____, se afla în imposibilitatea de a-și exprima orice dorință sau opinie cu privire la propriile nevoi și interese și, a fortiori, asupra exercitării dreptului la opțiune pentru asistent personal sau indemnizație de însoțitor.

Prin urmare, în considerarea controlului realizat, apreciem că **Dispoziția Primarului comunei Costești nr. 279/23.11.2022**, prin s-a dispus modificarea Dispoziției inițiale nr. 276/22.11.2022, reprezintă un act administrativ nelegal, emis prin încălcarea drepturilor reclamantei, prevăzute la art. 50 din Constituție, privind protecția persoanelor cu handicap, reflectate în art. 42 alin. (4) raportat la art. 43 alin. (3) din Legea nr. 448/2006, republicată, cu modificările și completările ulterioare.

3. Argumente de drept aduse în susținerea cererii de chemare în judecată, formulate de către Avocatul Poporului, în numele și pentru petenta _____

3.1. Motive privind nelegalitatea Dispoziției nr. 279/23.11.2022 privind modificarea articolului 1 din Dispoziția nr. 276/22.11.2022 privind aprobarea plății indemnizației lunare numitei _____, persoană cu handicap grav, emise de către Primarul comunei Costești

Dispoziția Primarului comunei Costești nr. 279/23.11.2022 privind modificarea articolului 1 din Dispoziția nr. 276/22.11.2022 privind aprobarea plății indemnizației lunare numitei _____ persoană cu handicap grav **a fost emisă cu exces de putere**, în sensul art. 2 alin. (1) lit. n) din Legea nr. 554/2004, cu modificările și completările ulterioare, prin încălcarea drepturilor reclamantei, prevăzute la art. 50 din Constituție, privind protecția persoanelor cu handicap, art. 42 alin. (4) raportat la art. 43 alin. (3) din Legea nr. 448/2006, republicată, cu modificările și completările ulterioare.

Referindu-ne la contextul cauzei, reținem de la început că, reclamanta este o persoană încadrată **în grad de handicap grav cu asistent personal, permanent**, cu un tip de handicap _____, având nevoie de o **protecție specială**.

Astfel, reclamanta beneficiază de drepturile prevăzute de dispozițiile Legii nr. 448/2006, republicată, cu modificările și completările ulterioare, începând cu data de emiterii Certificatului de încadrare în grad de handicap nr. 6528/23.11.2021.

Printre drepturile conferite de legiuitor persoanelor adulte cu handicap grav cu asistent personal, așa cum este și cazul reclamantei, se regăsește și cel reglementat de dispozițiile art. 35 alin. (1)⁴ din Legea nr. 448/2006, republicată, cu modificările și completările ulterioare, respectiv, dreptul la un asistent

³ Conform Biletului de ieșire din spital nr. 2952 din 12.07.2022.

⁴ Art. 35 - (1) Persoana adultă cu handicap grav are dreptul la un asistent personal, în baza evaluării sociopsihomedicale.

personal. Conform dispozițiilor art. 42 alin. (4)-(6)⁵ și art. 43 alin. (1)-(3)⁶ din Legea nr. 448/2006, republicată, cu modificările și completările ulterioare, **obligația acordării indemnizației** prevăzute de art. 37 alin. (3)⁷ raportat la art. 43 alin. (2) din Legea nr. 448/2006, republicată, cu modificările și completările ulterioare, **revine primăriei de la domiciliul reclamantei**, ca urmare a formulării unei cereri în acest sens și a exprimării opțiunii de către persoana cu handicap.

În raport de faptul că doamna _____ a fost internată în Spitalul _____ până la data de 12.07.2022, reținem excepția prevăzută la art. 43 alin. (4) lit. b)⁸ din Legea nr. 448/2006, republicată, cu modificările și completările ulterioare.

Din interpretarea coroborată a prevederilor de mai sus rezultă că, în cazul exercitării de către persoana adultă cu handicap grav cu asistent personal a dreptului de opțiune în sensul primirii indemnizației lunare, **autoritățile administrației publice locale în a cărei rază teritorială își are domiciliul beneficiarul acestui drept au obligația de a asigura și garanta plata indemnizației.**

Plata indemnizației se face pe perioada valabilității certificatului de încadrare în grad de handicap emis de comisiile de evaluare a persoanelor adulte cu handicap, începând cu luna următoare depunerii cererii și încetează începând cu luna următoare celei în care persoana cu handicap nu mai îndeplinește condițiile care au condus la stabilirea dreptului.

Aplicând aceste principii la speță, deși opțiunea de a i se acorda indemnizația ori de angajare a unui asistent personal cade în sarcina persoanei cu handicap sau a reprezentantului legal al acestuia, totuși, respectiva procedură trebuie interpretată în lumina **principiului interesului persoanei cu handicap**, prevăzut la art. 3 lit. i) din Legea nr. 448/2006, republicată, cu modificările și completările ulterioare. În consecință, această sarcină trebuie înțeleasă și aplicată în mod conștient, după o prealabilă informare a beneficiarului direct pentru a asigura respectarea drepturilor legale ale acestuia, care, în cazul de față, este o persoană adultă cu grad de handicap grav (mental) cu asistent personal, acesta fiind, de altfel, și scopul emiterii certificatului de încadrare în grad de handicap.

Astfel, **subliniem că obligația autorităților administrației publice locale - implicit a pârâților din prezenta cauză, de a asigura și garanta plata indemnizației lunare către persoanele cu handicap grav este o obligație legală instituită de legiuitor în sarcina acestora prin intermediul dispozițiilor art. 44 lit. b)⁹ din Legea nr. 448/2006, republicată, cu modificările și completările ulterioare, achitarea acestor sume către persoanele îndreptățite nefiind astfel o opțiune a acestor instituții, ci o obligație legală.**

Prin urmare, în speță, la momentul obținerii Certificatului de încadrare în grad de handicap nr. 6528/23.11.2021, se impunea consilierea reclamantei, persoană adultă cu handicap _____ de către pârâta Direcția Generală de Asistență Socială și Protecția Copilului Buzău, cu privire la posibilitatea de a formula opțiunea și de a solicita acordul Direcției Generale de Asistență Socială și Protecția Copilului Buzău, iar în baza acestuia, de a solicita angajarea asistentului personal instituției competente, Primăria comunei Costești, sau primirea indemnizației lunare, după caz.

⁵ Art. 42 - (4) Părinții sau, după caz, reprezentanții legali ai copilului cu handicap grav, persoana sau familia care a primit în plasament un copil cu handicap grav, adulții cu handicap grav ori reprezentanții legali ai acestora, cu excepția celor cu handicap vizual grav, pot opta între asistent personal și primirea unei indemnizații lunare. (5) Opțiunea se exprimă prin cerere adresată în scris direcțiilor generale de asistență socială și protecția copilului județene, respectiv locale ale sectoarelor municipiului București, și devine valabilă numai pe baza acordului exprimat în scris al acestora. (6) Direcțiile generale de asistență socială și protecția copilului județene, respectiv locale ale sectoarelor municipiului București, vor comunica angajatorului, în termen de 5 zile, acordul pentru opțiunea exprimată în condițiile prevăzute la alin. (5).

⁶ Art. 43 - (1) Indemnizația lunară prevăzută la art. 42 alin. (4) este în cuantum egal cu salariul net al asistentului personal gradat la 0, stabilit potrivit prevederilor legale care reglementează nivelul de salarizare a personalului plătit din fonduri publice. (2) Plata indemnizației lunare se asigură de primăriile în a căror rază teritorială își are domiciliul sau reședința persoana cu handicap grav. (3) Plata indemnizației se face pe perioada valabilității certificatului de încadrare în grad de handicap, emis de comisiile de protecție a copiilor sau de comisiile de evaluare a persoanelor adulte cu handicap, după caz.

⁷ Art. 37 alin. (3) În situația în care angajatorul nu poate asigura un înlocuitor al asistentului personal, persoanei cu handicap grav i se acordă indemnizația prevăzută la art. 43 alin. (1) sau găzduirea într-un centru de tip respira.

⁸ Astfel, nu pot beneficia de indemnizația lunară adulții cu handicap grav sau reprezentanții lor legali, pe perioada în care adulții cu handicap grav se află în îngrijirea și protecția asistentului personal profesionist, în centre rezidențiale publice, cu excepția centrului de tip respiro, ori în alte tipuri de instituții rezidențiale publice cu caracter social, medico-social, în care se asigură întreținere completă din partea autorității administrației publice pe o perioadă mai mare de o lună.

⁹ Art. 44 - **Autoritățile administrației publice locale** prevăzute la art. 43 alin. (2) au obligația: a) de a angaja și salariza asistentul personal al persoanei cu handicap grav, în condițiile prezentei legi; b) de a asigura și garanta plata indemnizației lunare, în cazul în care persoana cu handicap grav sau reprezentantul ei legal a optat pentru aceasta.

Obligațiile legale și necesitatea intervenției Direcției Generale de Asistență Socială și Protecția Copilului Buzău în susținerea drepturilor și intereselor persoanelor adulte cu handicap, precum și calitatea procesuală a acesteia rezultă din prevederile art. 1¹⁰ și 10 lit. c) și e) ale Anexei 1¹¹ la Regulamentul-Cadru de organizare și funcționare al Direcției generale de asistență socială și protecția copilului a Hotărârii de Guvern nr. 797/2017 din 8 noiembrie 2017 pentru aprobarea regulamentelor-cadru de organizare și funcționare ale serviciilor publice de asistență socială și a structurii orientative de personal, cu modificările și completările ulterioare.

Or, în speță, fiind în stare de vulnerabilitate evidentă, reclamanta nu și-a exercitat dreptul de opțiune, prevăzut de art. 42 din Legea nr. 448/2006, republicată, cu modificările și completările ulterioare.

Având în vedere acest împrejurări, aprecierea Primarului comunei Costești potrivit căreia nu se poate acorda indemnizația prevăzută la art. 43 alin. (3) din Legea nr. 448/2006, republicată, cu modificările și completările ulterioare, pentru perioada anterioară lunii decembrie 2022, motivat de faptul că Acordul nr. 46638/21.11.2022 emis de către Direcția Generală de Asistență Socială și Protecția Copilului Buzău produce efecte doar pentru viitor, nu este în conformitate cu dispozițiile art. 42 alin. (4) – (5) și art. 43 alin. (1) – (3) din același act normativ.

Potrivit prevederilor menționate, reclamanta a dobândit ope legis dreptul de a opta între un asistent personal și primirea unei indemnizații lunare¹².

Într-adevăr, conform art. 30 alin. (2) din Normele metodologice din 2007 de aplicare a prevederilor Legii nr. 448/2006 privind protecția și promovarea drepturilor persoanelor cu handicap, aprobate prin Hotărârea de Guvern nr. 268/2007, indemnizația prevăzută la art. 43 alin. (3) din lege se acordă începând cu luna următoare depunerii cererii și încetează cu luna următoare celei în care persoana cu handicap nu mai îndeplinește condițiile care au dus la stabilirea dreptului.

¹⁰ Art. 1 - Direcția generală de asistență socială și protecția copilului, denumită în continuare Direcția generală, este instituția publică cu personalitate juridică înființată în subordinea consiliilor județene/consiliilor locale ale sectoarelor municipiului București cu scopul de a asigura aplicarea politicilor sociale în domeniul protecției copilului, familiei, persoanelor vârstnice, persoanelor cu dizabilități, precum și altor persoane, grupuri sau comunități aflate în nevoie socială, cu rol în administrarea și acordarea beneficiilor de asistență socială și a serviciilor sociale.

¹¹ Direcția generală îndeplinește următoarele atribuții principale:

e) în domeniul persoanelor adulte cu dizabilități:

1.promovează și asigură respectarea drepturilor persoanelor adulte cu dizabilități, în conformitate cu Legea nr. 448/2006 privind protecția și promovarea drepturilor persoanelor cu handicap, republicată, cu modificările și completările ulterioare, și cu Legea nr. 221/2010 pentru ratificarea Convenției privind drepturile persoanelor cu dizabilități, adoptată la New York de Adunarea Generală a Organizației Națiunilor Unite la 13 decembrie 2006, deschisă spre semnare la 30 martie 2007 și semnată de România la 26 septembrie 2007, cu modificările ulterioare: (...)

4.asigură evaluarea nevoilor individuale ale persoanei cu dizabilități, propune încadrarea în grad de handicap, respectiv menținerea în grad de handicap a unei persoane, precum și programul individual de reabilitare și integrare socială a acesteia, avizează planul individual de servicii al persoanei cu handicap întocmit la nevoie de managerul de caz, recomandă măsurile de protecție a adultului cu handicap, evaluează îndeplinirea condițiilor necesare pentru atestare ca asistent personal profesionist, prin serviciul de evaluare complexă, și monitorizează activitatea acestuia;

5.asigură secretariatul și condițiile de funcționare ale comisiei de evaluare și încadrare în grad de handicap, prevăzute de lege;

6.asigură monitorizarea realizării instruirii asistenților personali ai persoanelor cu handicap grav;

7.respectă opțiunea referitoare la asistent personal sau indemnizație, exprimată în scris, emite acordul în acest sens și îl comunică angajatorului, în termenul prevăzut de lege;

8.ia măsurile necesare pentru planificarea și asigurarea continuității serviciilor acordate tânărului cu dizabilități la trecere din sistemul de protecție a copilului în sistemul de protecție a adultului cu dizabilități, în baza nevoilor individuale identificate ale acestuia;

(...)

12.identifică, evaluează și pregătește persoane care pot deveni asistenți personali profesioniști, în condițiile legii; încheie contracte individuale de muncă și asigură formarea continuă de asistenți personali profesioniști atestați; evaluează și monitorizează activitatea acestora;

d) în domeniul protecției persoanelor vârstnice și a altor persoane adulte aflate în situații de dificultate:

1.completează evaluarea situației socioeconomice a persoanei adulte aflate în nevoie, a nevoilor și resurselor acesteia. Asigură furnizarea de informații și servicii adecvate în vederea refacerii și dezvoltării capacităților individuale și ale celor familiale necesare pentru a depăși cu forțe proprii situațiile de dificultate, după epuizarea măsurilor prevăzute în planul individualizat privind măsurile de asistență socială;

(...).

¹² Dreptul la opțiune prevăzut la art. 42-43 din Legea nr. 448/2006, republicată, cu modificările și completările ulterioare, se referă la posibilitatea de a alege între asistent personal și primirea unei indemnizații lunare, iar nu la posibilitatea de a alege între a exercita sau nu dreptul, acesta existând prin efectul legii.

Cu toate acestea, respectiva **normă juridică de aplicare** a dispozițiilor art. 43 alin. (3) din Legea nr. 448/2006, republicată, cu modificările și completările ulterioare, **nu restrânge dreptul beneficiarului de a obține retroactiv** plata indemnizației lunare în condițiile în care nu se mai poate opta pentru un asistent personal, cu atât mai mult cu cât **legiuitorul a instituit acordarea prestațiilor sociale din oficiu pentru persoanele cu handicap grav și accentuat**, potrivit art. 35 din Normele metodologice din 2007 de aplicare a prevederilor Legii nr. 448/2006 privind protecția și promovarea drepturilor persoanelor cu handicap, aprobate prin Hotărârea de Guvern nr. 268/2007¹³.

Prin urmare, chiar dacă reclamanta nu a formulat o opțiune expresă, în sensul art. 42 alin. (4) din Legea nr. 448/2006, totuși, nu i se poate nega dreptul la indemnizația prevăzută de lege, pentru perioada cuprinsă între data ieșirii din Spitalul și data de 17.11.2022, când curatorul său special provizoriu a depus cererea nr. 46683/17.11.2022 la Direcția Generală de Asistență Socială și Protecția Copilului Buzău în vederea exercitării dreptului de opțiune.

Mai mult decât atât, reclamanta intră sub protecția prevederilor speciale ale art. 50 din Constituție, ce garantează protecția persoanelor cu handicap, iar conform acestor prevederi *persoanele cu handicap se bucură de protecție specială. Statul asigură realizarea unei politici naționale de egalitate a șanselor, de prevenire și de tratament ale handicapului, în vederea participării efective a persoanelor cu handicap în viața comunității, respectând drepturile și îndatoririle ce revin părinților și tutorilor.*

Având în vedere situația particulară a reclamantei, devin relevante prevederile art. 53¹⁴ din Legea fundamentală privind restrângerea exercițiului unor drepturi sau al unor libertăți.

Prin urmare, în soluționarea prezentei cauze, vă rugăm să acordați prioritate aplicării prevederilor constituționale cuprinse în art. 53 alin. (1) și (2) din Constituție, din care rezultă că exercițiul drepturilor reclamantei de a pretinde chiar tardiv plata indemnizației nu poate fi restrâns.

Astfel, în cazul de față, **apreciem că indemnizația poate fi acordată retroactiv, pentru motive temeinic justificate, cum este situația de în care s-a aflat reclamanta la obținerea Certificatului de încadrare în grau de handicap, momentul în care s-a născut dreptul de opțiune în patrimoniul său.**

În consecință, dreptul de a primi indemnizația echivalentă cu venitul unui asistent personal poate fi recunoscut și prin exercitarea cu efect retroactiv a acestei opțiuni, dată fiind situația specială în care se afla reclamanta, în condițiile în care exercitarea și acordarea drepturilor persoanelor cu handicap se bucură de protecție constituțională, neputând fi restrânse ori încălcate raportat la prevederile art. 50 din Constituție, protecție care nu a fost asigurată de forurile competente cu atribuții în acest sens, omisiune ce nu îi este imputabilă reclamantei beneficiare.

În plus, interpretarea dată prevederilor art. 42-43 din Legea 448/2006, republicată, cu modificările și completările ulterioare, prin Dispoziția Primarului comunei Costești, astfel criticată, echivalează cu un formalism rigid dezavuat în mod constant de instanța de contencios european al drepturilor omului (*a se vedea*, în acest sens, *cauza Hietsch împotriva României*), nerezonabil în circumstanțele cauzei pentru a asigura reclamantei, o vârstnică cu handicap protecția efectivă a dreptului său la un nivel adecvat de îngrijire, demnitate și la respectarea vieții private, potrivit art. 8 din Convenția europeană a drepturilor omului.

În completare, mai trebuie avut în vedere că, indemnizația pentru adulții cu handicap a fost calificată de către Curtea Europeană a Drepturilor Omului, în cauza *Koua Poirrez împotriva Franței*, drept un ajutor de tip necontributiv, ce poate da naștere unui drept pecuniar în sensul art. 1 (protecția proprietății) din

¹³ Art. 35 - (1) *Dreptul la asistenta sociala sub forma de prestatii sociale se acorda persoanelor cu handicap pe perioada valabilitatii documentului care atesta incadrarea in grad de handicap.* (2) *Dreptul la asistenta sociala sub forma de prestatii sociale se acorda din oficiu in toate cazurile in care persoana detinatoare de certificat de incadrare in grad de handicap se afla in plata in evidenta directiei generale de asistenta sociala si protectia copilului.* (3) *Pentru persoanele cu handicap grav si accentuat beneficiare de prestatii sociale la data intrarii in vigoare a legii, acordarea prestatiilor sociale se face din oficiu.*

¹⁴ Art. 53 din Constituție: (1) *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.* (2) *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.*

Protocolul nr. 1 la Convenția europeană a drepturilor omului, sens în care s-a constatat încălcarea art. 14 (interzicerea discriminării) din Convenție, coroborat cu art. 1 din Protocolul nr. 1 la Convenție.

Așadar, evaluarea situației reclamantei trebuie să se efectueze ținând seama și de exigențele jurisprudențiale stabilite de Curtea Europeană a Drepturilor Omului în interpretarea art. 8, art. 14 din Convenția europeană a drepturilor omului coroborat cu art. 1 din Protocolul nr. 1 la Convenție și prin raportare la dispozițiile articolele 19, 20 și 28 din Convenția privind drepturile persoanelor cu dizabilități, adoptată la New York de Adunarea Generală a Organizației Națiunilor Unite la 13 decembrie 2006, ratificată de România prin Legea nr. 221/2010.

3.2. Cu privire la obligarea pârâtei Unitatea Administrativ Teritorială Comuna Costești, prin primar, la plata sumei reprezentând indemnizația prevăzută de dispozițiile art. 37 alin. (3), raportat la art. 43 alin. (1) din Legea nr. 448/2006, republicată, cu modificările și completările ulterioare, pentru perioada 13.07.2022-31.11.2022, actualizată cu indicele de inflație, precum și la plata dobânzii legale de la data scadenței fiecărei sume lunare și până la data restituirii efective

În speță, în situația în care instanța va constata nulitatea Dispoziției Primarului comunei Costești nr. 279/23.11.2022, solicităm repararea prejudiciului cauzat de emiterea nelegală a actului administrativ contestat¹⁵.

Referitor la daunele materiale pretinse, **pentru a se angaja răspunderea civilă delictuală trebuie să fie îndeplinite în mod cumulativ următoarele condiții, prevăzute de art. 1357 alin. (1) din Codul civil: existența unei fapte ilicite, un prejudiciu, legătura de cauzalitate dintre fapta ilicită și prejudiciu, respectiv vinovăția.**

Astfel, în ceea ce privește **existența unei fapte ilicite** apreciem că aceasta este dovedită prin faptul că s-a emis Dispoziția contestată, cu încălcarea drepturilor doamnei _____, persoană cu handicap grav cu asistent personal, prevăzute la art. 50 din Constituție, privind protecția persoanelor cu handicap, precum și art. 42 alin. (4) raportat la art. 43 alin. (3) din Legea nr. 448/2006, republicată, cu modificările și completările ulterioare.

Referitor la **existența prejudiciului**, în cauză, prejudiciul constă în lipsirea doamnei _____ în perioada 13.07.2022-31.11.2022, atât de asistent personal, cât și de indemnizația lunară aferentă, în cuantum egal cu salariul net al asistentului personal gradația 0, stabilit potrivit prevederilor legale care reglementează nivelul de salarizare a personalului plătit din fonduri publice, conform art. 43 alin. (1) din Legea nr. 448/2006, republicată, cu modificările și completările ulterioare.

Din situația de fapt expusă, rezultă că prejudiciul material suferit de către reclamantă este o consecință a faptei ilicite reținute mai sus, **fiind astfel probată și existența unui raport de cauzalitate între fapta ilicită și prejudiciu.**

Existența intenției de emitere a actului administrativ nelegal nu poate fi pusă la îndoială, **fiind așadar îndeplinită și condiția vinovăției.**

Pentru aceste motive, solicităm obligarea pârâtei Unitatea Administrativ Teritorială Comuna Costești, prin primar, la plata către doamna _____ a sumei reprezentând indemnizația prevăzută de dispozițiile art. 37 alin. (3) raportat la art. 43 alin. (1) din Legea nr. 448/2006, republicată, cu modificările și completările ulterioare, pentru perioada 13.07.2022-31.11.2022, actualizată cu indicele de inflație, precum și la plata dobânzii legale de la data scadenței fiecărei sume lunare și până la data restituirii efective.

În concluzie, având în vedere motivele expuse mai sus, vă rugăm să admiteți cererea de chemare în judecată astfel cum a fost formulată.

¹⁵ Cu privire la repararea prejudiciului cauzat de emiterea unor acte administrative nelegale, în practica instanței supreme s-a stabilit că, „acțiunea având ca obiect repararea pagubei produse ca urmare a anulării unor acte administrative atrage, în raport cu aceste dispoziții legale, competența instanței de contencios administrativ potrivit principiului general de drept conform căruia legea specială derogă de la legea generală. Prin urmare, în temeiul dispozițiilor art. 1 alin. (1), art. 8 alin. (1), art. 18 alin. (3) și art. 19 din Legea nr. 554/2004, care reglementează regimul juridic al acțiunii în despăgubiri, revine instanței de contencios administrativ să se pronunțe asupra dreptului la repararea pagubei cauzate, analizând condițiile de admisibilitate a cererii, inclusiv existența dreptului la reparație și modalitatea de acordare a acesteia”. Înalta Curte de Casație și Justiție, Secția I civilă, decizia nr. 1016 din 2 iunie 2020.

OPIS
al documentelor anexate la cererea de chemare în judecată

1. Petiția înregistrată la instituția Avocatul Poporului sub nr. 20482 din data de 27.07.2023,
2. Petiția înregistrată la instituția Avocatul Poporului sub nr. 30956 din data de 8.11.2023,
3. Petiția înregistrată la instituția Avocatul Poporului nr. 35207 din data de 18.12.2023,
4. Certificatul de încadrare în grad de handicap nr. 6528/23.11.2021 emis doamnei .
5. Dispoziția nr. 276/22.11.2022, emisă de către Primarul comunei Costești,
6. Dispoziția nr. 279/23.11.2022 privind modificarea articolului 1 din Dispoziția nr. 276/22.11.2022 privind aprobarea plății indemnizației lunare numitei , persoană cu handicap grav, emisă de către Primarul comunei Costești,
7. Adresa nr. 20482 din data de 3.08.2023, emisă de către instituția Avocatul Poporului,
8. Adresa nr. 22723 din data de 18.08.2023, emisă de către Primăria comunei Costești,
9. Adresa nr. 20482 din data de 18.08.2023, emisă de către instituția Avocatul Poporului,
10. Adresa nr. 20482 din data de 27.09.2023, emisă de către instituția Avocatul Poporului,
11. Adresa înregistrată la instituția Avocatul Poporului sub nr. 29996 din data de 31.10.2023,
12. Adresa nr. 20482/30956 din 13.12.2023, emisă de către instituția Avocatul Poporului,
13. Adresa înregistrată la instituția Avocatul Poporului sub nr. 1729 din data de 17.01.2024, emisă de către Agenția Județeană pentru Plăți și Inspecție Socială Buzău,
14. Adresa nr. 20482/30956/7.02.2024, emisă de către instituția Avocatul Poporului,
15. Adresa înregistrată la instituția Avocatul Poporului sub nr. 4554 din data de 12.02.2024, emisă de către Primăria comunei Costești,
16. Adresa nr. 20482/30956/07.02.2023, emisă de către instituția Avocatul Poporului,
17. Adresa înregistrată la instituția Avocatul Poporului sub nr. 8014 din data de 11 martie 2024, emisă de către Direcția Generală de Asistență Socială și Protecția Copilului Buzău.