

UNIUNEA NAȚIONALĂ A
BAROURILOR DIN ROMÂNIA



Baroul Cluj
Cluj-Napoca, str. P. Roșca nr. 4 ap.15

Cabinet Individual Avocat MIRCEA POP - Cluj-Napoca, str. Septimiu Albini nr. 148
Tel / Fax: 0264 -406 870, 406 871 E-mail: mircea@mirceapop.ro

Către

CONSILIUL JUDEȚEAN CLUJ REGISTRATURA GENERALĂ	
Nr. 2770	DER.
Nr. anexa	Data 25. SEP. 2017
CONSILIUL JUDEȚEAN CLUJ	

Subscrisa **AEROPORTUL INTERNAȚIONAL AVRAM IANCU CLUJ R.A.**, cu sediul în Cluj-Napoca, str. Traian Vuia nr. 149, înregistrată la ORC Cluj sub nr. J 12 / 3463 / 1992, CIF RO2882425, cont bancar RO05 RNCB 0106 0266 0482 0001, deschis la BCR Cluj, telefon / fax 0264416712,

Reprezentată prin **avocat Mircea Pop**, în baza împuternicirii avocațiale anexate,
Depunem în temeiul dispozițiilor art. 7 din Legea 554/2004 prezenta

PLÂNGERE PREALABILĂ

Împotriva Hotărârii Consiliului Județean Cluj privind numirea Consiliului de Administrație al Aeroportului Internațional „Avram Iancu” Cluj R.A. aprobată în cadrul ședinței ordinare a Consiliului Județean Cluj din data de 22.09.2017, solicitându-vă cu respect :

1. Revocarea în parte a Hotărârii Consiliului Județean Cluj privind numirea Consiliului de Administrație al Aeroportului Internațional „Avram Iancu” Cluj R.A. aprobată în cadrul ședinței ordinare a Consiliului Județean Cluj din data de 22.09.2017, respectiv a dispozițiilor art. 5 alin. 1, 2, 3, 4 și 7 din Hotărâre.

Vă solicităm cele de mai sus pentru următoarele

MOTIVE

În fapt:

Apreciem Hotărârea atacată ca fiind nelegală, pentru considerentele de mai jos.

1. Aspecte de nelegalitate procedurală privind adoptarea Hotărârii

Apreciem că Hotărârea este **nelegală, fiind lovită de nulitate**, pentru considerentele de mai jos.

a). În data de 22.09.2017, la ora 08:00, subscrisa am luat cunoștință de Proiectul de hotărâre privind numirea Consiliului de administrație al Aeroportului Internațional „Avram Iancu” Cluj R.A. publicat în cursul serii de 21.09.2017 pe site-ul Consiliului Județean Cluj pentru a fi aprobat în cadrul ședinței ordinare care urma să aibă loc în data de 22.09.2017, la ora 11:00.

În cursul dimineții zilei de 22.09.2017, subscrisa am solicitat prin Adresa nr. 10618/22.09.2017 înregistrată la Consiliul Județean Cluj cu nr. 27591/22.09.2017, retragerea Proiectului de pe Ordinea de zi a ședinței ordinare, arătând că **acest Proiect încalcă în mod flagrant atât prevederile art. 166 alin.(3) lit. b) din Regulamentul de organizare și funcționare al Consiliului Județean Cluj privind realizarea procedurilor de aducere la cunoștința publică a proiectelor de hotărâre, nu mai târziu de data convocării Consiliului Județean în ședință publică, dar și prevederi legislative europene și naționale în domeniul aviației civile, cât și prevederi privind guvernanta corporativă a întreprinderilor publice, prevederile Codului Muncii și ale legislației privind administrația publică locală. Facem mențiunea că data convocării ședinței ordinare este 15.09.2017.**

Având în vedere nerepectarea procedurilor de aducere la cunoștința publică a Proiectului de hotărâre, subscrisa consideră că adoptarea Hotărârii este lovită de nulitate și se impune revocarea acesteia.

b). Un alt motiv de nelegalitate procedurală a Hotărârii îl reprezintă încălcarea procedurii de adoptare a hotărârilor Consiliului Județean ca urmare a existenței unui conflict de interese al Președintelui Consiliului Județean Tișe Alin Păunel, deoarece cumnata acestuia, doamna Tișe Codruța (soția fratelui său Tișe Bogdan) , deține o funcție de conducere în cadrul Aeroportului. Din acest motiv, Proiectul de hotărâre a fost inițiat de vicepreședintele Consiliului Județean Cluj Marius Mînzat.

Deși cunoștea această împrejurare și declarativ a arătat că se abține, în realitate a condus în continuare ședința Consiliului Județean la dezbatere pe Proiectul hotărârii, a combătut susținerile directorului general, a formulat presiuni asupra celorlalți consilieri județeni în sensul adoptării Hotărârii.

Procedura de adoptare a Hotărârii este viciată deoarece ședința a fost condusă de o persoană care se află în conflict de interese și care în loc să se abțină de la orice afirmație cu privire la Proiectul de Hotărâre și să cedeze conducerea ședinței către un vicepreședinte, a condus efectiv ședința și a influențat în mod direct și vizibil decizia consilierilor.

c). Un alt motiv de nulitate al Hotărârii este neacordarea avizului de legalitate conform legii de către Secretarul General al Județului Cluj, Simona Gaci. Prin acordarea în mod necorespunzător a acestui aviz, au fost încălcate în mod evident și grav dispozițiile exprese ale OUG nr. 109/2011, ale reglementărilor europene și naționale în domeniul aviației civile, ale Codului Muncii și ale legislației privind administrația publică locală.

Prin adoptarea Hotărârii atacate, autoritatea administrativă procedează în mod nelegal deoarece legiferează contrar dispozițiilor unui act normativ cu putere juridică superioară fiind încălcate flagrant dispozițiile cuprinse în Legea nr. 24/2000 privind normele de tehnică legislativă pentru elaborarea actelor normative.

Prin Hotărârea atacată emitentul invocă în mod nelegal că se procedează la aplicarea cu caracter individual a dispozițiilor OUG nr. 109/2011 când, în realitate, așa cum vom arăta în cele ce urmează, actul atacat adaugă la lege în condițiile în care numai un act cu putere juridică egală poate să modifice Ordonanța de urgență arătată. Cu alte cuvinte, Consiliul Județean Cluj a acționat cu exces de putere prin încălcarea competenței sale prevăzute de lege, fapt care atrage nelegalitatea actului și impune revocarea acestuia.

În esență, încălcarea legii survine ca urmare a substituirii atribuțiilor consiliului de administrație de către autoritatea tutelară (Consiliul Județean Cluj) și reglementarea contrar dispozițiilor exprese cuprinse în OUG nr. 109/2011 a situației directorului general și a directorilor executivi din cadrul regiei. Este vorba despre prevederile art. 5 alin.(2) și prevederile art. 5 alin.(7) din Hotărârea adoptată.

Astfel, măsurile impuse de către Consiliul Județean Cluj prin Hotărârea adoptată, exced atribuțiilor autorității tutelare prevăzute expres la art. 3 din OUG nr. 109/2011. În conformitate cu prevederile acestui articol, Consiliul Județean Cluj avea obligația legală de a se limita la numirea membrilor consiliului de administrație al Aeroportului Internațional Cluj și nicidecum să treacă la revocarea conducerii executive a subscrisei.

Revocarea directorilor Aeroportului începând cu data de 17.10.2017 excede atribuțiilor autorității tutelare. Potrivit dispozițiilor art. 9 din OUG 109/2011, numirea și revocarea directorilor sunt atribuțiile exclusive ale consiliului de administrație.

Prin însușirea dreptului de a numi/revoca directorii Aeroportului, Consiliul Județean Cluj golește de conținut consiliul de administrație, OUG nr. 109/2011 conferind acest drept organului de administrare, iar nu autorității publice tutelare. *"Așadar statul, acționând prin autoritatea publică tutelară competentă, nu deține nicio pârghie legală directă prin care să impună organelor de administrare/conducere voința sa."*¹

Mecanismele de guvernantă introduse de OUG nr. 109/2011 vizează respectarea principiului separării guvernantei întreprinderii de guvernanta politică prin interdicția clară și imperativă a intervenției autorității tutelare și a Ministerului Finanțelor Publice în activitatea de administrare și de conducere a întreprinderii publice, între autoritatea publică tutelară și Ministerul Finanțelor Publice, pe de-o parte și organele de administrare și conducere ale întreprinderii publice, pe de altă parte. Astfel, potrivit art. 4 din OUG nr. 109/2011 „Autoritatea publică tutelară și Ministerul Finanțelor Publice nu pot interveni în activitatea de administrare și conducere a întreprinderii publice.

Un alt principiu introdus de OUG nr. 109/2011 este cel al separației funcției de administrare de funcția de conducere. Ori prin prevederile art.5 alin.(1) din Hotărâre se dispune să fie exercitată conducerea executivă prin directori, însă la art.5 alin.(2) se prevede ca începând cu data de 17.10.2017 conducerea executivă va fi preluată de consiliul de administrație.

¹ Radu.N.Catană, Adrian C.Popa – Principiile de guvernantă și structura administrației întreprinderilor de stat în urma OUG nr. 109/2011, SUBB Iurisprudentia nr.3/2012

Prin urmare, cel puțin pe o perioadă determinată, care începe cu data de 17.10.2017, **principiul separației funcției de administrare de funcția de conducere nu va fi asigurat.** Mai mult, prevederea cuprinsă în art. 5 alin. (1) este în contradicție cu cea de la art. 5 alin. (2) ceea ce creează confuzii.

Practic, conform dispozițiilor OUG nr. 109/2011, *"prin delegarea atribuțiilor către directori, se urmărește realizarea unei delimitări clare între funcția de administrare și cea de conducere. Consiliul de Administrație rămâne în continuare, să vegheze asupra activității acestora, având dreptul să fie informat în orice moment și asupra oricăror aspecte ce țin de conducerea societății, putând numi și revoca directorii și fixându-le remunerația. De asemenea, viziunea strategică asupra dezvoltării societății aparține în exclusivitate Consiliului, acesta stabilind direcțiile principale de activitate, politicile contabile, sistemul de control financiar și aprobarea planificării financiare."*²

Mai mult, în conformitate cu prevederile art.88, alin. (1) din Legea nr. 161/2003, funcția de consilier local sau consilier județean este incompatibilă cu exercitarea funcției de membru al consiliului de administrație la regiile autonome. Astfel, prin introducerea pe ordinea de zi a ședinței ordinare din data de 22.09.2017 a Proiectului de Hotărâre pentru aprobare de consilieri județeni, în cadrul căruia prin prevederile art. 5 alin. (2), alin. (3), alin. (4) și alin. (7) se exercită atribuții stabilite de OUG nr. 109/2011 în sarcina membrilor consiliilor de administrație, a intervenit o stare de incompatibilitate cu exercitarea funcției de consilier județean.

Și pentru toate aceste considerente, considerăm nelegală și lovită de nulitate Hotărârea solicitând revocarea acesteia. În situația în care această Hotărâre rămâne adoptată, există riscul producerii unor daune incomensurabile.

2. Aspecte de nelegalitate de fond

a). Încalcarea prevederilor Regulamentului (UE) nr. 139/2014 de stabilire a cerințelor tehnice și a procedurilor administrative referitoare la aerodromuri în temeiul Regulamentului (CE) nr. 216/2008 al Parlamentului European și al Consiliului

Ca urmare a adoptării acestei Hotărâri de Consiliul Județean Cluj, **se încalcă prevederile Regulamentului (UE) nr. 139/2014 de stabilire a cerințelor tehnice și a procedurilor administrative referitoare la aerodromuri în temeiul Regulamentului (CE) nr. 216/2008 al Parlamentului European și al Consiliului punându-se astfel în pericol siguranța activităților de aviație civilă pe Aeroport, buna funcționare a serviciului public desfășurat de subscrisa, interesul legitim privat, interesul legitim public și în măsura în care această Hotărâre își va produce efectele, se va realiza o perturbare gravă a funcționării subscrisei.**

² Radu.N.Catană, Adrian C.Popa – Principiile de guvernanta și structura administrației întreprinderilor de stat în urma OUG nr. 109/2011, SUBB Iurisprudentia nr.3/2012

Prin dispozițiile art. 5 din Hotărâre sunt încălcate în mod vădit, prevederile arătate în condițiile în care se dispune:

Art.5.

(1) *Se aprobă ca atribuțiile de conducere executivă a Aeroportului Internațional Avram Iancu Cluj R.A să fie delegate de consiliul de administrație către directorul general, directorul general adjunct, directorul executiv securitate, directorului tehnic, directorul executiv operational, directorul executiv commercial și directorul executiv economic, numiți ca urmare a finalizării procedurii de evaluare sau selecție conform prevederilor OUG nr. 109/2011, cu modificările și completările ulterioare.*

(2) *Începând cu data de 17.10.2017, conducerea executivă, exercitată până la această dată de directorul general al regiei, va fi asigurată de consiliul de administrație, până la data numirii directorilor respectiv încheierii contractelor de mandat conform prevederilor OUG nr. 109/2011, cu modificările și completările ulterioare.*

(3) *Reprezentarea regiei în raport cu terții și în justiție, în perioada precizată la alin. (2), se asigură de președintele consiliului de administrație.*

(4) *Pentru perioada prevăzută la alin. (2), indemnizația președintelui consiliului de administrație se stabilește la nivelul salariului de baza brut a funcției contractuale de șef serviciu din cadrul aparatului de specialitate al Consiliului Județean Cluj.*

(5) *Durata mandatului în care directorii exercită atribuțiile de conducere executivă conform alin. (1) nu poate depăși durata mandatului administratorilor de 4 ani, prevăzută la art. 1 alin. (2).*

(6) *Regia autonomă, prin consiliul de administrație, încheie contracte de mandate cu directorii numiți ca urmare a finalizării procedurii de evaluare sau selecție conform prevederilor art. 21 din OUG nr. 109/2011, cu modificările și completările ulterioare.*

(7) *În vederea punerii în aplicare a dispozițiilor alin. (5) se mandatează consiliul de administrație să întreprindă demersurile necesare pentru încetarea contractelor individuale de muncă încheiate cu directorii în funcție în temeiul art. 55 lit. c) din Legea nr. 53/2003 privind Codul muncii, cu modificările și completările ulterioare.*

(8) *În termen de maxim 30 de zile de la data prevăzută la art. 1 alin. (2), noul consiliu de administrație al Aeroportului Internațional Avram Iancu Cluj R.A transmite Consiliului Județean Cluj procedura de evaluare sau selecție a directorilor, după caz.*

Menționăm că de la data de 17.10.2017, prin această Hotărâre se impune ca întreaga conducere executivă aferentă tuturor posturilor de directori (director general adjunct, director economic, director comercial, director tehnic, director de securitate, director operațional) să fie preluată de către consiliul de administrație în mod direct, deși acest lucru este nelegal fiind contrar prevederilor art. 4 din OUG nr. 109/2011, HCJ nr. 124/2017 și Regulamentul (UE) nr. 139/2014 și pune în imposibilitate continuarea desfășurării activității de aviație civilă pe Aeroport.

Prin Hotărârea atacată se trece conducerea executivă a subscisei de Consiliul Județean Cluj la modul general către noul consiliul de administrație al Aeroportului , care nu deține competențe specifice în domeniul aviației civile și care nu

îndeplinește cerințele Regulamentului (UE) nr. 139/2014, fiind încălcate și prevederile art. 4 din OUG nr. 109/2011.

Dispozițiile Hotărârii sunt nelegale pentru faptul că încalcă cadrul legal stabilit de Comisia Europeană prin Regulamentul UE nr. 139 din 12 februarie 2014 de stabilire a cerințelor tehnice și a procedurilor administrative referitoare la aerodromuri în temeiul Regulamentului (CE) nr. 216/2008 al Parlamentului European și al Consiliului.

Menționăm că, în conformitate cu Regulamentul (CE) 216/2008 al Parlamentului European și al Consiliului în aviația civilă este obligatorie asigurarea în permanență a unui nivel corespunzător și unitar de protecție a cetățenilor europeni, prin adoptarea unor norme de siguranță comune și a unor măsuri care garantează respectarea de către persoanele și organizațiile din cadrul Comunității a acestor norme.

Trebuie să se aibă în vedere și principiul subsidiarității reglementărilor europene care în acest context și dată fiind importanța reglementării activității aeronautice au necesitat ca toate statele membre să aplice reguli unitare în condițiile în care aplicarea normelor naționale nu ar fi putut servi scopului European pentru care s-a emis Regulamentul (UE) nr. 139/2014.

Interesul general public, siguranța aviației civile sunt afectate grav de Hotărârea Consiliului Județean Cluj atacată deoarece se pune în pericol grav funcționarea Aeroportului, cât și deservirea serviciului public pe care îl asigură, în lipsa unei conduceri specializate în condițiile expres prevăzute de Regulamentul (UE) 139/2014 și cu experiență în domeniul aviației. Ca o consecință directă, preluarea conducerii de către persoane necalificate pune în pericol siguranța aeroportuară și securitatea traficului aerian.

Mai mult, din punct de vedere al interesului legitim privat impunerea unei conduceri care nu îndeplinește prevederile Regulamentului (UE) 139/2014 este contrară principiilor OUG nr. 109/2011 unde se arată că *"eficiența unui operator economic depinde în mod determinant de performanța managementului acestuia"*, fapt dovedit de Aeroport prin performanțele realizate.

b). Încălcarea dispozițiilor Codului Muncii

Un alt argument privind nelegalitatea Hotărârii îl constituie împrejurarea că potrivit art. 55 lit. c) din Legea nr. 53/2003 privind Codul Muncii, contractul individual de muncă poate înceta ca urmare a voinței unilaterale a uneia dintre părți, în cazurile și în condițiile limitativ prevăzute de lege. Cu alte cuvinte, ceea ce se impune prin articolul de mai sus din cadrul Hotărârii este concedierea directorilor executivi în funcție care au încheiat contracte individuale de muncă pe perioadă nedeterminată. Acest lucru este nelegal întrucât nici Codul Muncii și nici OUG nr. 109/2011 nu conțin dispoziții care să permită încetarea contractului individual de muncă în acest fel.

Astfel, în condițiile în care art. 55 lit. c) din Codul Muncii limitează concedierea în cazurile și în condițiile limitativ prevăzute de lege, prin Hotărârea atacată se încearcă introducerea unei noi situații de concediere prin invocarea forțată a OUG nr. 109/2011, în condițiile în care aceasta nu prevede aceste cazuri și condiții de concediere, aspect care contravine grav legii și dreptului muncii.

Mai mult, încetarea contractelor individuale de muncă este prefigurată prin implementarea Hotărârii Consiliului Județean „care mandatează consiliul de administrație să întreprindă demersurile necesare pentru încetarea contractelor individuale de muncă cu directorii în funcție”. În esență, în afara unui cadru legal vointa unui tert față de contractul de muncă are ca efect concedierea directorilor în funcție. Or, absurditatea situației poate fi apreciată prin raportare la art. 55 lit. c) din Legea 53/2003 care condiționează inclusiv încetarea ca urmare a voinței unilaterale a angajatorului, care în situația de față este Aeroportul și nicidecum Consiliul Județean Cluj.

c). Necesitatea revocării actului administrativ

Față de toate elementele de nelegalitate mai sus arătate, susținem că revocarea actului administrativ aici atacat se impune, fiind singura măsură legală de natură a înlătura efectele acesteia, conform art.7 din Legea nr.554/2004 a contenciosului administrativ.

Pentru toate cele expuse mai sus, vă solicităm să constatați temeinicia celor arătate de subscrisa și să procedați la revocarea Hotărârii privind numirea Consiliului de Administrație al Aeroportului Internațional „Avram Iancu” Cluj R.A. adoptată în cadrul ședinței de Consiliul Județean din data de 22.09.2017.

În situația în care nu se revine la situația de legalitate anterioară Hotărârii adoptate, subscrisa își rezervă dreptul de a solicita daune interese conform legii.

În drept: - temeiurile de drept menționate în prezenta plângere

Anexăm : - împuternicire avocațială

Aeroportul Internațional „Avram Iancu” Cluj R.A. prin

avocat Mircea Pop

