

Trata-se de projeto de lei ordinária que “Dispõe sobre a proibição da nomeação de servidores em estágio probatório em funções gratificadas e dá outras providências”, de autoria do nobre Vereador José Francisco Martinez.

O Art. 1º do projeto veda a nomeação de servidores públicos em estágio probatório para exercer “*funções gratificadas*” e para ocupar “*cargos de especialistas de educação*”; seguindo-se as cláusulas financeira (Art. 2º) e de vigência da Lei, a partir da publicação, com efeitos retroativos a “30 de setembro de 2010” (Art. 3º).

A matéria que concerne à regulação do preenchimento de cargos e exercício de funções gratificadas, por servidores públicos da administração direta e autárquica do Município, é da competência *legislativa* privativa do sr. Prefeito Municipal, a teor do disposto no art. 38, inc. I, da Lei Orgânica do Município.

Igualmente é da competência material (*administrativa*) do sr. Prefeito “prover e extinguir os cargos, os empregos e as funções públicas municipais, na forma da Lei”, no dizer do art. 61, inc. XI, da LOMS.

A competência do Chefe do Executivo Municipal nessa seara está condizente com a Constituição da República, que, ao dispor sobre servidores públicos da União, estabelece que : “São de iniciativa privativa do Presidente da República as leis que: II – disponham sobre: c) servidores públicos da União e Territórios, seu regime jurídico, provimento de cargos, estabilidade e aposentadoria” (Art. 61, § 1º).

Com relação às atribuições materiais do sr. Presidente da República, estatui a Constituição da República, no seu art. 84, que: “Compete privativamente ao Presidente da República: (...) XXV – prover e extinguir os cargos públicos federais, na forma da lei;”

Cumpra registrar que no âmbito da competência do Poder Legislativo local, a Mesa Diretora, no uso de suas atribuições, baixou o ATO DA MESA nº 32/2005, que “Dispõe sobre a regulamentação do Estágio Probatório dos Funcionários da Câmara Municipal de Sorocaba”, determinando no seu art. 3º o seguinte:

“Art. 3º (...)

§ 1º Os funcionários em estágio probatório não poderão ocupar funções gratificadas;

§ 2º O funcionário que for nomeado para cargo comissionado não exclusivo de funcionário efetivo, terá suspensa a contagem do tempo para completar o estágio probatório, completando-se o tempo restante quando o funcionário retornar ao seu cargo de origem”.

A regulamentação do estágio probatório, no âmbito do Poder Executivo, está disposta no DECRETO Nº 13.090, DE 10 DE MAIO DE 2001, o qual estabelece os critérios, procedimentos e parâmetros para a implantação da avaliação de estágio probatório, no *âmbito da administração direta, autárquica e fundacional*, conforme dispõe o seu art. 43 seguinte:

“Art. 43. As Autarquias e Fundações, para fins de acompanhamento de desempenho quanto aos fatores Assiduidade e Pontualidade, Disciplina, Acompanhamento de Desempenho e Saúde e Capacidade Física e Mental, utilizarão suas estruturas próprias, observadas as regras contidas neste Decreto”.

Quando a matéria versar sobre nomeação de servidor público da administração direta, indireta e fundacional, a disciplina do estágio probatório, ou regime jurídico, a iniciativa de lei, com vistas ao desencadeamento do processo legislativo, está reservada privativamente ao Sr. Prefeito, nos termos do art. 24, § 2º, itens 1 e 4, da Constituição do Estado de São Paulo, que se aplica por simetria aos Municípios (art. 144, CE), sem olvidar a Lei Orgânica do Município de Sorocaba, no seu art. 66, que determina obediência da Administração Pública ao regramento contido no Capítulo VII, Título III, da Constituição da República.

Conclui-se, pois, pela inconstitucionalidade formal do projeto, por afronta ao princípio da independência e harmonia dos Poderes (art.5º,CE).

É o parecer.

Sorocaba, 29 de Dezembro de 2010.

Claudinei José Gusmão Tardelli
Assessor Jurídico

De acordo:

Secretária Jurídica em substituição
Andréa Gianelli Ludovico