

DECIZIA CIVILĂ NR.290 REFERITOR LA DECIZIA DGFP TIMIS NR. 86/2007

Ședința publică din 6 martie .2008

Pe rol de află pronunțarea recursului formulat de pârâta Direcția Generală a Finanțelor Publice Timiș împotriva sentinței civile nr.849114.1.1.2007, pronunțată de Tribunalul Timiș în dosarul nr.6165/30/2007, în contradictoriu cu reclamanții intimați ... având ca obiect contestație act administrativ fiscal.

Dezbaterea în fond a cauzei și concluziile părților a avut loc în ședința publică Deliberând asupra recursului constată următoarele:

Prin cererea înregistrată pe rolul Tribunalului Timiș, sub nr.... reclamanții ... au chemat în judecată pe pârâta Direcția Generală a Finanțelor Publice Timiș, solicitând instanței de contencios administrativ admiterea contestației formulate împotriva deciziei nr. 271/86/22.05.2007, a deciziei nr...și a raportului de inspecție fiscală nr..... emise de pârâtă, anularea în parte a deciziei nr. 271/86/22.05.2007, pentru obligațiile în sumă totală delei și în temeiul art. 15 alin 1 din Legea nr.554/2004, suspendarea executării Deciziei nr. 551/28.03.2007, emisă de Direcția Generală a Finanțelor Publice Timiș, până la soluționarea definitivă și irevocabilă a contestației.

În motivarea acțiunii, reclamanții au arătat că în urma controlului fiscal desfășurat la sediul ... control vizând modul de calcul, evidentiere și virare a contribuțiilor aferente indemnizațiilor de ședință pentru consilierii locali care își exercită mandatul în cadrul Consiliului Local .. au fost stabilite în sarcina persoanei verificate obligații constând în: contribuție de asigurări sociale de stat datorată de angajator, în sumă de ... LEI și accesorii aferente în sumă de ... lei (majorări și penalități de întârziere); contribuția individuală de asigurări sociale de stat, în sumă de ... lei și accesorii aferente în sumă de ... lei (majorări și penalități de întârziere); contribuția de asigurări pentru șomaj datorată de angajator, în sumă de ... lei și accesorii aferente- în sumă de ... lei (majorări și penalități de întârziere); contribuția individuală la bugetul asigurărilor pentru șomaj, în sumă de ...lei și accesorii aferente în sumă de ... (majorări și penalități de întârziere); contribuția de asigurare pentru accidente de muncă și boli profesionale, în sumă de ... lei și accesorii aferente în suma de ... lei (majorări și penalități de întârziere).

Față de sumele de mai sus, instituția verificată, în temeiul art. 7 din Legea 554/2004, a formulat plângere prealabilă adresată organului administrativ emitent, solicitând anularea în parte a Deciziei de impunere nr...și a Raportului de Inspecție Fiscală ce a stat la baza emiterii Deciziei de impunere nr....întrucât a considerat că în mod netemeinic și nelegal, organul de control a reținut aceste sume în sarcina reclamanților.

Prin Decizia nr. 271 2.05.2007, emisă de Direcția Generală a Finanțelor Publice Timiș, a fost respinsă plângerea prealabilă prin care reclamanții au solicitat anularea în parte a Deciziei nr.... și anularea Raportului de Inspectie Fiscală

Astfel, reclamanții au arătat că, în mod netemeinic și nelegal, făcând o interpretare și aplicare eronată a textelor de lege incidente, organul administrativ emitent a respins contestația acestora, în mod netemeinic și nelegal. Organul constatator (organele de control ale Direcția Generală a Finanțelor Publice Timiș - Activitatea de Control Fiscal) a constatat că „instituția” nu a virat contribuția de asigurări sociale de stat, aferentă veniturilor consilierilor locali din indemnizația de ședință, pentru perioada controlată, (decembrie 2001 - decembrie 2006), timp de 3 luni consecutiv, nu a declarat contribuția de asigurări- sociale de stat, aferentă perioadei verificate, respectiv decembrie 2001 - decembrie 2006) și nu a reținut, în vederea virării, pentru perioada controlată (dec. 2001 - dec. 2006) contribuția individuală de asigurări sociale de stat.

S-a arătat că, potrivit art. 5 alin 1 lit. „b” din- L 346/2002 „sunt asiguratei obligatoriu prin efectul prezentei legi: b) persoanele care își desfășoară activitatea în funcții electivă sau care sunt numite în cadrul autorității executive, legislative ori judecătorești, pe durata mandatului, precum și membrii cooperatori dintr-o organizație a cooperatiei meșteșugărești, ale căror drepturi și obligații sunt asimilate în condițiile prezentei legi, cu ale persoanelor prevăzute la lit. a); Potrivit art. 5 alin. din Legea nr. 19/2000, privind sistemul public de pensii și alte drepturi de asigură sociale: "în sistemul public sunt asigurate obligatoriu, prin efectul legii:

-1. persoanele care desfășoară activități pe baza de contract individual de muncă; persoanele care își desfășoară activitatea în funcții electivă sau care sunt numite în cadrul autorității executive, legislative ori judecătorești, pe durata mandatului, precum și membrii cooperatori dintr-o organizație a cooperatiei meșteșugărești, ale căror drepturi și obligații sunt asimilate, în condițiile prezentei legi, cu ale persoanelor prevăzute la pct. I; persoanele care beneficiază de ajutor de șomaj, ajutor de integrare profesională sau alocație de sprijin, ce se suportă din bugetul Fondului pentru plată ajutorului de șomaj, în condițiile legii, denumite în continuare șomeri...; persoana care desfășoară activități exclusiv pe baza de convenții civile de prestări de servicii care realizează un venit brut pe an calendaristic echivalent cu cel puțin 3 salarii minime brute pe economie."

Reclamanții au subliniat astfel că legiuitorul nu a înțeles să asigure obligatoriu decât acei aleși locali care desfășoară activități în funcții electivă cum sunt primarul viceprimarul și nu consilierii locali care desfășoară activități în serviciul colectiv prin participări săptămânale (și nu zilnice, la fel ca primarii și viceprimarii) în cadrul lucrărilor consiliului. Astfel, în mod greșit, organul de control a asimilat indemnizația de ședință ale consilierilor locali care desfășoară activități specifice (reglementată de 56391ei art. 34 din L 393/2004), cu indemnizația lunară a primarului și viceprimarului (reglementată de art. 35 din L 393/2004). De altfel, regimul juridic diferit al celor două indemnizații rezulta, inclusiv din faptul că sunt reglementate prin legi diferite.

De asemenea s-a subliniat că și din interpretarea dispozițiilor art.38 din aceeași lege 393/2004, rezultă că activitatea consilierilor locali nu poate fi asimilată cu cea a primarilor și viceprimarilor, deoarece, în baza acestui articol, primarii și viceprimarii beneficiază de o serie de drepturi specifice personalului încadrat cu carte de muncă (concedii de odihnă, concedii medicale, concedii fără plată etc.), drepturi de care, în baza aceluiași prevederi legate, consilierii locali nu beneficiază. Singurul nantelor lor drept, stabilit de lege, în schimbul participării la lucrările consiliului este solicitat "indemnizația de ședință. De asemenea, exercitarea mandatului de consilier local, nu se face în baza unui contract de muncă individual, sau al unui act de numire într-o funcție electivă, ci se face în baza unui mandat validat în condițiile art. 30 din Legea nr. 215/2001 privind administrația publică locală. Pe timpul exercitării mandatului de consilier local, validat conform art. 30 din Legea nr. 215/2001, contractul de muncă sau actul de numire a acestora în cadrul unei instituții ori autorități publice, respectiv la regii autonome sau la societăți comerciale cu capital integral ori majoritar de stat sau ale unităților administrativ teritoriale nu se suspendă, și nu beneficiază nici de prevederile art. 32 din Legea nr. 393/2004, așa, cum se întâmplă în cazul mandatului primarului, - viceprimarului, președintele sau vicepreședintele consiliului județean. Acest aspect rezultă și din prevederile art. 28, alin 1 din Legea, nr. 393/2004, art 37 din Legea nr.393/2004, art. 39 din Legea nr. 393/2004.

Față de aceste considerente, reclamanții au arătat că nu beneficiază de drepturile prevăzute de art. 39 din Legea nr. 393/2004 consilierii locali deoarece aceștia sunt în serviciul colectivității locale pe care o reprezintă dar nu prestează o activitate permanentă,

în, mai toate cazurile, indemnizația consilierilor nefiind singura sursă de venit a acestora. În cazul consilierilor locali nu se suspendă contractul de muncă, fapt ce conduce la concluzia că consilierii locali sunt asigurați prin efectul Legii (potrivit Legii nr. 19/2000) la locul de muncă unde desfășoară activitatea pentru care sunt retribuiți pentru timpul efectiv lucrat în program normal și nu la autoritatea unde își desfășoară activitatea de ales local. S-a mai evidențiat, din cuprinsul articolului, mai sus amintit, că legiuitorul a înțeles să asigure obligatoriu acei aleși locali care: desfășoară activități în funcții electivă, cum sunt primarul și viceprimarul, președintele și vicepreședintele consiliului județean, nu și consilierii locali care desfășoară activități în serviciul colectivității prin participări săptămânate sau lunare în cadrul lucrărilor consiliului.

S-a mai subliniat că în ceea ce privește indemnizația de ședință, este de observat că legiuitorul a făcut distincție cu privire la acei aleși locali pentru care nu se acordă indemnizația de ședință, adică președinții și vicepreședinții consiliilor județene, care primesc o indemnizație lunară, și pentru care se aplică dispozițiile art. 28 din Legea 393/2004. Nici primarii și viceprimarii nu beneficiază de indemnizația de ședință, întrucât și aceștia primesc o indemnizație lunară pe durata mandatului, în concluzie, indemnizația de care beneficiază consilierii locali nu reprezintă un drept de natura salarial și nici un venit realizat exclusiv pe bază de convenții civile de prestări de servicii, neîncadrându-se nici în prevederile art. 5 alin. 1 pct. VI și prin urmare nu constituie baza pentru contribuția de asigurări sociale de stat și implicit a celei individuale.

S-a mai arătat, că prin adresa nr.... serviciul specialitate din cadrul ...a solicitat Casei Județene de Pensii Timiș, să i se comunice "dacă în categoria persoanelor asigurate prevăzu art. 5 alin 1, pct. II intră și consilierii municipali aleși, și dacă veniturile acestora constituie baza de calcul pentru contribuția de asigurări sociale".

Răspunsul a fost expediat prin adresa nr... înregistrată: la sub nr.... în care s-a comunicat faptul că „ia scrisoarea dvs. nr.... vă comunicăm că indemnizația de care beneficiază consilierii municipali aleși, nu este un drept salarial și nici venit realizat exclusiv în baza unei convenții civile de prestații servicii și ca atare nu constituie bază de calcul pentru contribuția de asigurări sociale".

Reclamantii au arătat că de altfel cu privire la cele constatate la punctele 3.4. și 3.5 din Raportul de Inspecție Fiscală, acestea sunt netemeinice și nelegale întrucât, agentul constator (organul de control ale Direcția Generală a Finanțelor Publice Timiș -Activitatea de Control Fiscal) a constatat că, bazându-se pe aceiași interpretare și aplicare eronată a textelor de lege, „instituția”: nu a declarat contribuții la bugetul asigurărilor pentru șomaj, aferenta perioadei verificate (decembrie 200, = decembrie 2006); . nu a reținut în vederea virării a contribuției individuale la bugetul asigurărilor pentru șomaj, aferentă perioadei verificate, respectiv decembrie 200 decembrie 2006) și nu a respectat obligația de declarare a contribuției la fondul pentru accidente de muncă și boli profesionale aferentă perioadei ian. 2003 - decembrie 2006) a contribuției individuate de asigurări sociale de stat.

Astfel, interpretând în mod eronat dispozițiile Legii nr. 1/1991 modificată completată, ale Legii nr. 76/2002 și ale Legii nr. 346/2002, organul de control considerat că sunt aplicabile și consilierilor locali dispozițiile acestor acte normative însă, din actele normative reținute și indicate de organul de control, nu rezultă ca aceste dispoziții sunt aplicabile și consilierilor locali, pentru aceleași motive.

În drept, reclamantii au indicat dispozițiile Legii nr. 554/2004, Legea nr. 19/2000, Legea nr. 215/2001, Legea nr. 76/2002, Legea nr. 436/2002, Legea nr. 393/2003 5 și Legea nr. 393/2004.

La data de ... pârâta DGFP a depus întâmpinare, prin care a solicitat respingerea acțiunii ca a neîntemeiată și menținerea ca temeinică și legală a Deciziei nr. 271/86/22.05.2007.

În apărare, pârâta a învederat că afirmațiile reclamantei sunt neîntemeiate și nelegale, astfel referitor la suma de ... lei reprezentând CAS unitate, - Prin decizia de impunere nr.... și raportul de inspecție fiscală nr.... organele de control au stabilit pentru perioada decembrie 2001- decembrie 2006 diferența de CAS angajator, deoarece unitatea verificată nu a calculat această obligație de plată pentru veniturile din indemnizația de ședință realizate de personalul ales în funcții publice electivă, respectiv consilieri locali. În ce privește definirea persoanelor care ocupă funcții de demnitate publică, art. 23 din Legea nr. 215/2001 privind administrația publică locală precizează următoarele: Aleșii locali sunt primarul, consilierii locali și consilierii județeni. În asigurarea liberului exercițiu al mandatului lor aceștia îndeplinesc o funcție de autoritate publică" De asemenea potrivit art. 2 alin. 1 din Legea nr. 393/2004 privind statutul aleșilor locali prevede ca,- prin aleși locali, se înțelege consilierii locali și consilierii județeni, primarii, primarul general al municipiului București, președinți și vicepreședinți consiliului județean Potrivit prevederilor art. 12 alin. 3 din Legea nr. 154/1998 - privind sistemul de stabilire a salariilor de bază în sectorul bugetar și a indemnizațiilor pentru persoana care ocupă funcții de demnitate publică " perioada în care persoanele au ocupat funcții de demnitate publică constituie vechime în muncă și în specialitate" legiuitorul precizând în mod expres faptul că, indemnizația de ședință stabilită în condițiile art. 34 din Legea nr. 393/2004 - privind statutul aleșilor locali reprezintă " baza pentru stabilirea drepturilor și obligațiilor " fiind singura formă de remunerare activității consilierilor locali. Totodată, art. 5 alin. 1 pct. II din Legea nr. 19/2000 privind sistemul de pensii și alte drepturi de asigurări sociale, prevede următoarele: " în sistemul public sunt asigurate obligatoriu, prin efectul legii: persoanele care își desfășoară activitatea în funcții electivă sau care sunt numite în cadrul autorității executive, legislative ori judecătorești, pe durata mandatului(...) Legiuitorul dispune ca și persoanele care își desfășoară activitatea în funcții electivă, între care se încadrează și consilierii locali și județeni, sunt asigurate obligatoriu în sistemul public, prin efectul legii, pe durata mandatului, fără a fi reglementată exceptarea de la plată contribuției de asigurări sociale pentru cei care desfășoară activitatea cu contract individual de muncă în altă unitate sau sunt pensionari pentru limita de vârstă.

S-a arătat astfel, că în conformitate cu art. 22 alin. 1 din Legea nr. 19/2000 privind sistemul public de pensii și alte drepturi de asigurări sociale, cu modificările ulterioare, calculul și plata contribuției de asigurări sociale pentru persoanele aflate în bugetul funcțiilor electivă, se fac lunar de către angajatori." În -această situație, este asimilată angajatorului persoana juridică în sarcina căreia se afla obligația de a achita

indemnizația convenită acestei categorii de persoane. Potrivit art. 6 alin. 1 din același act normativ, persoanele juridice la care își desfășoară activitatea această categorie de angajați, sunt obligate să depună în fiecare lună declarația privind evidența nominală a asiguraților și a obligațiilor de plată către bugetul asigurărilor sociale de stat.

Prin art.-24 alin. 1 din Legea nr. 19/2000 - privind sistemul public de pensii și alte drepturi de asigurări sociale, cu modificările ulterioare, baza lunară de calcul la care angajatorul datorează contribuția de asigurări sociale o constituie fondul total de salarii brute realizate de asigurații prevăzuți la art. 5 alin. 1 pct. II.

Față de aceste considerente, pârâta a învederat că, din prevederile legale menționate, rezultă obligația virării contribuției la asigurări sociale datorate de angajator, atât pentru consilierii care cumulează indemnizația primită în această calitate cu veniturile realizate dintr-o activitate desfășurată în baza unui contract individual de muncă, cât și pentru consilierii care cumulează indemnizația primită cu pensia de limita de vârstă. Totodată, conform prevederilor art. 2 din același act normativ, sistemul public de pensii și alte drepturi de asigurări sociale se organizează 799/27. și funcționează având ca principii de bază principiul obligativității potrivit căruia persoanele fizice și juridice au, conform legii,

obligatia de a participa la sistemul public, drepturile de asigurări sociale exercitându-se corelativ cu îndeplinirea obligațiilor și principiul contributivității potrivit căruia fondurile de asigurări sociale se constituie pe baza contribuțiilor datorate de persoanele fizice și juridice, participante la sistemul public, drepturile de asigurări sociale cuvenindu-se pe temeiul contribuțiilor de asigurări sociale plătite. "

De asemenea, afirmația reclamantei din cererea de chemare în judecată potrivit căreia, "consilierii locali nu au contract de munca încheiat cu primăria, sunt " persoane electivă iar drepturile și obligațiile lor nu pot fi asimilate cu drepturile și obligațiile persoanelor contractuale", sunt neîntemeiate întrucât Legiuitorul dispune ca persoanele care își desfășoară activitatea în funcții electivă, între care se încadrează și consilierii locali, sunt asigurate obligatoriu în sistemul public, prin efectul legii, pe baza mandatului, fără a fi reglementată exceptarea de la plata contribuției de asigurări sociale pentru cei care desfășoară activitatea cu contract individual de munca în alta unitate sau sunt pensionari pentru limita de vârstă.

Pârâta mai arată că, în cererea de chemare în judecată reclamanta Se prevalează de adresa nr. .. emisă de Casa Județeană de Pensii Timiș, însă acest înscris nu poate fi luat în considerare de către instanța de judecată, deoarece Casa Națională de Pensii și alte Drepturi de Asigurări Sociale ca organ superior al Casei Județene de Pensii Timiș - prin adresa nr....6 comunica faptul că, "există obligația virării atât a contribuției individuale de asigurări sociale reținută de la consilierii locali și județeni pentru indemnizația primită cât și a contribuției de asigurări sociale datorată de angajator pentru aceștia".

Prin urmare, ținând cont de aspectele legale menționate, pârâta a considerat că în mod legal organele de control au stabilit o diferență suplimentară în suma de ... lei reprezentând contribuții de asigurări sociale de stat datorate de angajator pentru perioada decembrie 2001 - decembrie 2006.

De asemenea, s-a arătat că referitor la suma de ... lei reprezentând CAS asigurați, prin decizia de impunere nr.... și raportul de inspecție fiscală s-a stabilit diferența suplimentară CAS asigurați pentru perioada decembrie 2001 - decembrie 2006, deoarece unitatea verificată nu a calculat această obligație de pentru veniturile din indemnizații de ședință, obținute de personalul ales în funcție publice electivă, respectiv consilierii locali.

Potrivit prevederilor art. 23 alin. 1 din Legea nr. 19/2000 - privind sistemul de pensii și alte drepturi de asigurări sociale, cu modificările și completările ulterioare, "baza lunară de calcul a contribuției individuale de asigurări sociale în cazul asiguraților o constituie: a) salariile individuale brute realizate, lunar, inclusiv sporurile și adaosurile reglementate prin lege sau prin contractul colectiv de munca, și/sau veniturile asiguraților prevăzuți la art. 5 alin. 1 pct II Din prevederile legate menționate mai sus rezultă obligația constituirii și virării contribuției individuale de asigurări sociale asupra indemnizației primite de consilierii locali astfel ca, în mod corect organele de control au stabilit o diferență suplimentară în suma de ..lei reprezentând contribuții individuale de asigurări sociale de stat. În ce privește suma de ... lei reprezentând fond de risc și boli profesionale, pârâta arată că prin decizia de impunere și raportul de inspecție fiscală organele de control au stabilit la plata în sarcina reclamantei suma de bani menționată anterior, pentru perioada decembrie 2001 - decembrie 2006, pe considerentul ca, unitatea verificată nu a calculat și virat această obligație de plată aferentă veniturilor obținute din indemnizația de ședință a personalului ales în funcții publice electivă, respectiv consilierii locali.

Potrivit prevederilor art. 5 alin. 1 lit. b din Legea nr. 346/2002 privind asigurarea pentru accidente de munca și boli profesionale, cu modificările și completările ulterioare, sunt asigurate obligatoriu prin efectul legii: "b) persoanele care își desfășoară

activitatea în funcții electice sau care sunt numite în cadrul autorității executive, legislative, ori judecătorești, pe durata mandatului(...).

De asemenea, art. 96 alin. 1 din același act normativ prevede următoarele "Datorează contribuția de asigurări pentru accidente de munca și boli profesionale următorii:

a) angajatorii, pentru asigurării prevăzuți la art. 5 și 7. " Prin urmare, din prevederile legale enunțate anterior, rezulta obligația virării contribuției de asigură pentru accidente de munca și boli profesionale datorata de angajator reținuta de consilierii locali, pentru indemnizația primita. Cu privire la suma de ... reprezentând contribuții de asigurări sociale pentru șomaj datorata de angajator pârâ arată că în speță ... nu a calculat această obiigație de plata pentru veniturile din indemnizațiile de ședința obținute de consilierii locali.

Față de aceste considerente, pârâta a arătat că consilierii locali și consilierii județeni au calitatea de persoane care își desfășoară activitatea în funcții electice,, în conformitate cu prevederile art. 23 din Legea administrației publice locale nr. 215/2001, cu modificările și completările ulterioare. În aceasta calitate, consilierii locali, respectiv persoanele care își desfășoară activitatea în funcții electice sau care sunt numite în cadrul autorității executive, legislative ori judecătorești pe durata mandatului, sunt asigurați obligatoriu, prin efectul legii, în sistemul asigurărilor pentru șomaj și stimularea ocupării forței de munca, cu modificările și completările ulterioare. Pentru participarea la ședințele consiliului local, consilierii primesc potrivit art. 52 alin. 5 și art. 110 din Legea 215/2001, cu modificările și completările ulterioare, indemnizații stabilite în condițiile legii. Conform art. 26 din Legea 76/2002, așa cum a fost modificat prin art. 3 din O.U.G. nr.147/2002 pentru reglementarea unor probleme financiare și pentru modificarea unor acte normative, respectiv art. 24 din Legea nr. 519/2003 - privind bugetul asigurărilor de stat pe anul 2004, "angajatorii au obligația de a plăti lunar o contribuție la bugetul asigurărilor pentru șomaj, în cota de 3% aplicată asupra fondului total de salarii brute lunare realizate de asigurații prevăzuți la art. 19. "

Potrivit art. 13 lit. b din Normele metodologice de aplicare a Legii nr. 76/2002, aprobate prin HG nr. 174/2002 cu modificările și completările ulterioare: " fondul total de salarii lunare prevazut la art. 26 alin. 1 din Lege, realizate de asigurații menționați la art. 19 include: b) indemnizațiile, ca unica formă de remunerare a activității. " în cazul Astfel, aleșii locali sunt asigurați obligatoriu prin efectul legii, în sistemul asigurărilor pentru șomaj și pe cale de consecință, pentru aceste, persoane se plătește contribuție în cota procentuală la bugetul asigurărilor pentru șomaj diferită în funcție de perioada pentru-care se calculează..

S-a subliniat că, în mod corect organele de inspecție fiscală au stabilit o)d corect diferența suplimentară în suma de ... lei, reprezentând contribuție de asigurări ... lei sociale pentru șomaj datorată de angajator pentru perioada decembrie 2001 - suma de decembrie 2006.

De asemenea, s-a arătat că referitor la suma de ...lei reprezentând plata contribuție individuale de asigurări sociale pentru șomaj, suma este datorată pentru perioada decembrie 2001- decembrie 2006, pe considerentul ca instituția verificată nu a calculat, reținut și virat aceasta obligație la buget pentru veniturile din indemnizații de ședința obținute de personalul ales în funcții electice, respectiv consilierii locali. Astfel, consilierii locali și consilierii județeni au calitatea de persoane care își desfășoară activitatea în funcții electice și conform prevederilor art. 27 din Legea nr.76/2002 potrivit art. 14 alin. 3 din Normele metodologice de aplicare a Legii nr. j 76/2002 aprobate prin H.G. nr. 174/2002, cu modificările și completările ulterioare, contribuție individuală la bugetul asigurărilor pentru șomaj prevăzută la art. 27 din

lege, se calculează prin aplicarea cotei de 1 % asupra: b) indemnizațiilor brute lunare, ca unica formă de remunerare a activității, precum și pentru persoanele prevăzute la art. 19 lit. c din lege. "

Prin urmare, având în vedere dispozițiile legale menționate mai sus, pârâta arată că aleșii locali sunt asigurați obligatoriu, prin efectul legii în sistemul asigurărilor pentru șomaj și ca urmare a consecinței, pentru aceste persoane se reține și se virează .. lei contribuția individuală în cota de 1 % la bugetul asigurărilor pentru șomaj.

Având în vedere faptul că, reclamanta datorează debitele stabilite de organul de plată de control și ținând cont de principiul de drept "accessorium sequitur principale" pârâta a precizat că își găsesc aplicabilitatea prevederile art. 115 alin. 1 din O.G. nr. 92/2003 republicată, privind codul de procedură fiscală care stipulează ca " pentru neachitarea termenului de scadență de către debitor a obligațiilor de plată, se datorează acest termen, dobânzi și penalități de întârziere ".

Pârâta D GF P Timiș a arătat referitor la solicitarea reclamantei de suspendare a executării deciziei nr... formulată ca o cerere separată alături de anularea actelor administrativ-fiscale pentru care a fost stabilit debitul și majorările de ... lei, emise de către DGFP Timiș, că se impune respingerea acestui capăt de cerere, având în vedere caracterul formal al acestuia, deoarece după cum rezultă din cuprinsul acțiunii de față, contribuabilul nu aduce nici un fel de argumente care să justifice luarea unei astfel de măsuri de către instanța de judecată.

De asemenea, în măsura în care instanța de judecată stabilește faptul că se justifică suspendarea executării deciziei emise de către instituția pârâtă, în temeiul prevederilor art. 15 alin. 1 din Legea nr. 554 /2004 pârâta a solicitat obligarea reclamantei la plata unei cauțiuni de până la 20% din suma reținută la plată prin decizia nr. și menținută prin decizia nr. 271/186/2007, emisă de către b) Soluționare Contestatii din cadrul D G F P Timiș adică din lei în baza prevederilor art. 185 alin. 1 și 2 din OG nr. 92/ 2003 privind: Codul de procedură fiscală.

Prin sentința civilă nr.,... Tribunalul Timiș. a admis acțiunea reclamantilor și a dispus anularea în parte a deciziei nr. ... și raportul de inspecție fiscală nr... emise de pârâtă. pentru suma deconstatând că solicitarea de suspendare a executării deciziei ... a rămas fără obiect.

Analizând actele și lucrările dosarului Tribunalul Timiș a reținut următoarele: Urmare a controlului fiscal desfășurat în perioada ... al sediul C ... vizând modul de calcul, evidențiere și virare a contribuțiilor aferente indemnizațiilor de ședință pentru consilierii locali care își exercită mandatul în cadrul Consiliului L au fost stabilite în sarcina persoanei verificate obligații constând în contribuție de asigurări sociale de stat datorată de angajator, în suma de ... și accesorii aferente în sumă de ... lei (majorări și penalități de întârziere); contribuția individuală de asigurări sociale de stat, în sumă de ..și accesorii aferente în sumă de ... lei (majorări și penalități de întârziere , contribuția de asigurări pentru șomaj datorată de angajator, în suma de și accesorii aferente în sumă de .. lei (majorări și penalități de întârziere; contribuția individuală la bugetul asigurărilor pentru șomaj, în sumă de ...lei și accesorii aferente în sumă de ... lei (majorări și penalități de întârziere; contribuția de asigurare pentru accidente de muncă și boli profesionale, în sumă de ... lei și accesorii aferente în sumă de ... lei (majorări și penalități de întârziere).

În temeiul art. 7 din Legea 554/2004 a contenciosului administrativ, reclamantul

au formulat plângere prealabilă adresată organului administrativ emitent, solicitând anularea în parte a Deciziei de impunere nr... și a Raportului de Inspecție Fiscală ce a stat la

baza emiterii Deciziei de impunere nr.... considerând că în mod netemeinic și nelegal, organul de control a reținut aceste sume în sarcina reclamantilor.

Plângerea prealabilă, prin care s-a solicitat anularea în parte a Deciziei nr. și anularea Raportului de Inspecție Fiscală, a fost respinsă prin Decizia nr. 271/86/22.05.2007, emisă de pârâta DGF Publice Timiș.

Potrivit dispozițiilor art. 5 alin 1 lit. „b” din Legea nr. 346/2002 sunt asigurate obligatoriu prin efectul legii b) persoanele care își desfășoară activitatea în funcții electivă sau care sunt numite în cadrul autorității executive legislative ori judecătorești, pe durata mandatului, precum și membrii cooperatori dintr-o organizație a cooperatiei meșteșugărești, ale căror drepturi și obligații sunt asimilate în condițiile prezentei legi, cu ale persoanelor prevăzute la lit. a), iar potrivit art. 5 alin. din 1 din Legea nr. 19/2000, privind sistemul public de pensii și alte drepturi de asigurări sociale: "în sistemul public sunt asigurate obligatoriu, prin efectul legii: persoanele care desfășoară activități pe baza de contract individual de muncă; persoanele care desfășoară activitatea în funcții electivă sau care sunt numite în cadrul autorității executive, legislative ori judecătorești, pe durata mandatului, precum și membrii cooperatori dintr-o organizație a cooperatiei meșteșugărești, ale căror drepturi și obligații sunt asimilate, în condițiile prezentei legi, cu ale persoanelor prevăzute la pct. I; persoanele, care beneficiază de ajutor de șomaj, ajutor de integrare profesională sau alocatie de sprijin, ce se suportă din bugetul Fondului pentru plata ajutorului de șomaj, în condițiile legii, denumite în continuare șomeri...; persoanele care desfășoară activități exclusiv pe baza de convenții civile de prestări de servicii și care realizează un venit brut pe an calendaristic echivalent cu cel puțin 3 salarii medii brute pe economie."

Din aceste dispoziții legale reiese că legiuitorul: nu a năvrit să asigure obligatoriu decât aleșii locali care desfășoară activități în funcții electivă cum sunt primarul, viceprimarul și consilierii locali. Astfel în mod gresit organul de control a asimilat indemnizațiile de sedință ale consilierilor locali care desfășoară activități specifice cu indemnizația lunară a primarului și pentru viceprimarul (reglementată de art. 35 din L 393/2004). De altfel, regimul juridic diferit al celor două indemnizații rezultă - inclusiv din faptul că ele sunt reglementate prin texte de lege diferite, art. 34 și art. 35 din Legea nr. 393/2004, privind Statutul aleșilor locali.

Din interpretarea dispozițiilor art. 38 din Legea nr. 393/2004, rezultă că activitatea consilierilor locali nu poate fi asimilată cu cea a primarilor și viceprimarilor, deoarece, în baza acestui articol, primarii și viceprimarii beneficiază de o serie de drepturi specifice personalului încadrat cu carte de muncă (concedii de odihnă, irziere); concedii medicale, concedii fără plată etc.), drepturi de care, în baza aceluiași prevederi legale, consilierii locali nu beneficiază. Singurul lor drept, stabilit de lege în schimbul participării - la lucrările consiliului este indemnizația de sedință. De asemenea, exercitarea mandatului de consilier local, nu se face în baza unui contract de muncă individual, sau al unui act de numire într-o funcție electivă, ci se face în baza unui mandat validat în condițiile art. 30 din Legea 215/2001, privind administrația publică locală. Pe timpul exercitării mandatului de consilier local, validat conform art. 30 din Legea nr. 215/2001, contractul de muncă sau actul de numire al celui de acestora în cadrul unei instituții ori autorități publice, respectiv la regii autonome sau la societăți comerciale cu capital integral ori majoritar de stat sau ale unităților aceste administrativ - teritoriale nu se suspendă, și nu beneficiază nici de prevederile art. 32 din Legea nr. 393/2004, așa cum se întâmplă în cazul mandatului primarului, viceprimarului, președintele sau vicepreședintele consiliului județean. Acest aspect rezultă și din prevederile art. 28 alin 1 din Legea nr. 393/2004, art. 37 din Legea nr. 393/2004, art. 39 din Legea nr. 393/2004.

Consilierii locali nu beneficiază de drepturile prevăzute de art. 39 din Legea 393/2004, deoarece aceștia sunt în serviciul colectivității locale pe care o reprezintă și nu prestează o activitate permanentă, în mai toate cazurile, indemnizația consilierilor nefiind singura sursă de venit a acestora. În cazul consilierilor locali nu se suspendă contractul de muncă, fapt ce conduce la concluzia că consilierii locali asigurați prin efectul legii (potrivit Legii nr. 1912000) la local de muncă nu desfășoară activitatea pentru care sunt retribuiți pentru timpul efectiv lucrat în program normal și nu la autoritatea unde își desfășoară activitatea ca ales local.

La fila 33 din dosar se află adresa nr. 2112/1.08.2001 emisă de Casa Județeană de Pensii Timiș, prin care răspunde reclamantei la adresa înregistrată sub nr. prin care reclamanta a solicitat Casei Județene Pensii Timiș, să i se comunice "dacă în categoria persoanelor asigurate prevăzut art. 5 alin 1, pct. II intră și consilierii municipali aleși, și dacă veniturile acestora constituie bază de calcul pentru contribuția de asigurări sociale".

Răspunsul comunicat, conform acestei adrese este că „indemnizația de care beneficiază consilierii municipali aleși, nu este un drept salarial și nici venit realizat exclusiv în baza unei convenții civile de prestatii de servicii și ca atare nu constituie bază de calcul pentru contribuția de asigurări sociale".

Pârâta invocă în apărare, dispozițiile art. 5 alin. 1 pct. II din Legea nr. 19120 privind sistemul de Pensii și alte drepturi de asigurări sociale, conform cărora: sistemul public sunt asigurate obligatoriu, prin efectul legii: Persoanele care desfășoară activitatea în funcții electivă sau care sunt numite în cadrul autorității executive, legislative ori judecătorești, pe durata mandatului. Pe timpul exercitării mandatului de consilier local, contractul de muncă sau actul de numire a acestora în cadrul unei instituții ori autorități publice, regii autonome sau la societăți comerciale cu capital integral ori majoritar de stat nu se suspendă, și nu beneficiază nici prevederile art. 32 din Legea nr. 393/2004, așa cum se întâmplă în cazul mandatului primarului, viceprimarului, președintelui sau vicepreședintelui consiliului județean.

Față de aceste considerente și având în vedere dispozițiile legale menționate instanța constată că pârâta prin organele sale de control, în mod nelegal a stabilit sarcina reclamantilor o diferență suplimentară în suma de ... lei reprezentând contribuții de asigurări sociale de stat datorate de angajator pentru perioada decembrie 2001 - decembrie 2006, precum și suma de ... lei reprezentând contribuția asigurată pentru aceeași perioadă.

Reclamantii nu datorează nici suma de ... lei reprezentând fond de risc și boli profesionale, pentru perioada decembrie 2001 - decembrie 2006, pe considerentul că, unitatea verificată nu avea obligația calculării și virării acestei sume aferente veniturilor obținute din indemnizații de ședință de personalul ales în funcții publice electivă, respectiv consilierii locali.

Art. 96 alin. 1 din Legea nr. 346/2002 privind asigurarea pentru accidente de muncă și boli profesionale, cu modificările și completările ulterioare, stipulează ". Datorează contribuția de asigurări pentru accidente de muncă și boli profesionale armătorii: a) angajatorii, pentru asigurării prevăzuți la art. 5 și 7. " Prin urmare, din prevederile legale enunțate anterior, rezultă obligație virării contribuției de asigurări pentru accidente de muncă și boli profesionale datorate numai de angajator iar în speta reclamantii nu au această calitate față de consilierii locali, pentru indemnizația primită.

Cu privire la suma de ... lei reprezentând contribuții de asigurări sociale pentru șomaj datorată de angajator pentru perioada decembrie 2006 instanța constată că în mod legal, în speță Consiliul Local nefiind angajator nu a calculat această obligație de plată pentru veniturile din indemnizațiile de ședință obținute de consilierii locali.

De asemenea, referitor la suma de .. lei reprezentând contribuția acestora "individuale de asigurări sociale pentru șomaj, datorată pentru perioada decembrie 2001

decembrie 2006, pe considerentul ca institutia verificată nu a calculat, reținut și virat aceasta obligație la buget pentru veniturile din indemnizații de ședință obținute de personalul ales în funcții electivă, respectiv consilierii locali, instanța constată că în speță nu sunt incidente nici prevederilor art. 27 din Legea nr.76/2002 și art. 14 alin. 3 din Normele metodologice de aplicare a Legii nr. j 76/2002 aprobate prin H.G. nr. 19/2000 174/2b'02, cu modificările și completările ulterioare:

Pentru considerentele arătate, în speță nu sunt incidente nici prevederile art.5 alin. 1 din O.G. _ nr. 921/2003 republicată, privind codul de procedura fiscală, cu privire la dobânzi și penalități de întârziere.

Prin urmare, având în vedere dispozițiile legale menționate mai sus, coroborate cu dispozițiile art.1 și următoarele din Legea nr. 554/2004 a contenciosului administrativ instanța a admis ca fiind întemeiată acțiunea reclamantilor și a dispus anulara în parte a deciziei nr. ... și în parte a raportului de inspecție fiscală nr..... emise de parata pentru obligații totale în suma de

În ceea ce privește capătul de cerere din acțiunea reclamantilor, având ca privind obiect suspendarea executării Deciziei nr. 551/28.03.2007, emisă de DG F P până la soluționarea definitivă și irevocabilă a contestației, în temeiul art. 15- alin 1 din Legea nr.554/2004, instanța admitând acțiunea reclamantilor și dispunând anularea acestei decizii, constată că acest capăt de cerere a rămas fără obiect.

Împotriva sentinței civile nr... a Tribunalului Timiș a declarat recurs DGFP , solicitând admiterea recursului ca fiind temeinic și legal, modificarea în totalitatea a sentinței civile ... nr.849/C.A/14 noiembrie 2007 în sensul menținerii deciziei nr... a raportului de inspecție fiscală nr....și a deciziei nr.271 /86122.05.2007 întocmite de către D.G.F.P Timiș și respingerea acțiunii ca neîntemeiată.

În motivare, recurenta arată că prin sentința civilă nr.. Tribunalul Timiș a procedat la admiterea acțiunii reclamantilor și a dispus anularea în parte atât a deciziei nr....cât și a raportului de inspecție fiscală ... emise de recurentă pentru obligațiile în sumă de ... lei lerentul precum și anularea în totalitate a deciziei nr. 271/86/2007 emisă de D.G.F..P Timiș, motivat de aceea că,din dispozițiile art.5 alin. 1 lit. b din legea 346/2002 și din prevederile art. 5 alin 1 din Legea 19/2000 - privind sistemul public de pensii și alte drepturi de asigurări sociale, rezultă că legiuitorul nu a înțeles să asigure obligatoriu decât acei aleși locali care desfășoară activități în funcții electivă cum sunt primarul și viceprimarul și nu consilierii locali care desfășoară activități în serviciul colectivității prin participări săptămânale în cadrul lucrărilor Consiliului.

Mai consideră că argumentele aduse de către instanța de fond sunt neîntemeiate și nelegale, fiind de natură să ducă la anularea parțială a raportului de f inspecție fiscală și a deciziei nr. ... precum și la anularea în totalitate deciziei nr. 271/86/22.05.2007 emisă de Serviciul Soluționare Contestații din cadrul instituției sens în care arată că, potrivit art.23 din legea nr.215/2001- privind în administrația publică locală,text legal ce definește persoanele care ocupă funcții de demnitate publică,"aleșii locali sunt :primarul, consilierii locali și consilierii județeni.In asigurarea liberului exercitiu al mandatului lor aceștia îndeplinesc o funcție de autoritate publică".

De asemenea potrivit prevederilor art.2 alin.1 din legea nr.393/2004- privind statutul aleșilor locali " prin aleși locali se înțelege consilierii locali și consilier județeni, primarii, primarul general al municipiului București, președinții și vicepreședinții Consiliului județean".

Se precizează faptul că, în conformitate cu dispozițiile art. 5 alin 1 pct.ii din legea nr. 19/2000" în sistemul public de pensii sunt asigurate în mod obligatoriu prin efectul legii, persoanele care își desfășoară activitatea în funcții efective sau care sunt numite în cadrul autorității executive, legislative ori judecătorești pe durata mandatului(...).

De asemenea, consideră că în speța de față își găsesc aplicabilitatea și în prevederile art. 2 din legea 19/2000 - privind sistemul public de pensii și asigurări sociale care stipulează că „sistemul public de pensii și alte drepturi de asigurări sociale se organizează și funcționează având ca la baza principiul obligativității și potrivit căruia persoanele fizice și juridice au, conform legii obligația de a participa la sistemul public, drepturile de asigurări sociale exercitându-se corelativ cu îndeplinirea și obligațiilor și principiul contributivității potrivit căruia fondurile de asigurări sociale se constituie pe baza contribuțiilor datorate de persoanele fizice și juridice participante la sistemul public, drepturile de asigurări sociale cuvenindu-se pe temeiul contribuțiilor de asigurări sociale plătite”.

Prin întâmpinarea depusă la dosar, C a solicitat respingerea recursului formulat de recurentă și menținerea ca temeinică și legală sentința civilă atacată, pentru următoarele motive: -

Instanța de fond a reținut în mod corect faptul că, urmare a controlului desfășurat în perioada ... la sediul C ... controlul vizând modul de calcul, evidențiere și virare a contribuțiilor aferente indemnizațiilor de ședință pentru consilierii locali care își exercită mandatul în cadrul C au fost stabilite în mod nelegal în sarcina instituției, obligația constând în: contribuție de asigurări sociale de stat și datorate de angajator, în sumă de ... lei și majorări și penalități de întârziere în sumă de ... lei; contribuția individuală de asigurări sociale de stat, în sumă de ... lei și majorări și penalități de întârziere în sumă de lei; contribuții de asigurări pentru șomaj datorată de angajator în sumă de ... lei, majorări și penalități de întârziere în sumă ... lei; contribuția individuală al bugetul asigurărilor pentru șomaj, în sumă de ... lei, majorări și penalități de întârziere în sumă de ... lei; contribuție de asigurare pentru accidente de muncă și boli profesionale, în sumă de ... lei, majorări și penalități de întârziere în sumă de ... lei, motiv pentru care a fost admisă în mod corect acțiunea.

În mod greșit, organul de control a asimilat indemnizațiile de ședință ale consilierilor locali care desfășoară activități specifice, cu indemnizația lunară a primarului și viceprimarului, reglementată de dispozițiile art. 35 din Legea nr. 393/2004.

Mai mult, regimul juridic diferit al celor două indemnizații rezulta inclusiv din faptul că ele sunt reglementate prin texte de lege diferite art.34 și art. 35 din Legea nr.393/2004 privind statutul aleșilor locali.

Astfel, considera instanța în mod corect a apreciat că în speța nu sunt incidente nici prevederile art.155 alin 1 din OG nr.92/2003, republicată, privind Codul de Procedură Fiscală, cu privire la dobânzi și penalități de întârziere.

Analizând actele dosarului, criticile recurente D G FP prin prisma dispozițiilor art. 304 din Codul de procedură civilă și examinând cauza sub toate aspectele, conform art. 304 din Codul de procedură civilă, Curtea de Apel constată următoarele:

Curtea constată că prin decizia a cărei anulare s-a solicitat au fost stabilite în sarcina M ... obligații constând în:

1 - contribuția de asigurări sociale de stat datorată de angajator, în sumă de ... lei și accesorii aferente în sumă de ... lei (majorări și penalități de întârziere);

- contribuția individuală de asigurări sociale de stat, în suma de ... lei și accesorii aferente în sumă de ... lei (majorări și penalități de întârziere);
- contribuția de asigurări pentru șomaj datorată de angajator, în sumă de ... lei și accesorii aferente în suma de ... lei (majorări și penalități de întârziere)
- contribuția individuală la bugetul asiguraților de șomaj în suma de ... și accesorii aferente
- contribuții de asigurare pentru accidente de muncă și boli profesionale în suma de și accesorii aferente.

Toate aceste obligații au fost stabilite în funcție de indemnizațiile de ședință plătite consilierilor locali care fac parte din C indemnizii la care nu au fost calculate contribuțiile respective, reclamanții susținând că acestea nu sunt datorate în cazul veniturilor obținute din indemnizațiile de ședință plătite consilierilor locali.

Curtea precizează, în primul rând, că, potrivit art. 2 alin. 1 din Legea nr. 393/2004, privind Statutul aleșilor locali, „prin aleși locali, în sensul prezentei legi, se înțelege consilierii locali și consilierii județeni, primarii, primarul general al municipiului București, viceprimarii, președinții și vicepreședinții consiliilor județene. Este asimilat alesilor locali și i delegatul sâtesc”.

Conform acestui text legal, consilierii locali care fac parte din Consiliul Local au statutul de aleși locali și li se aplică dispozițiile care reglementează acest statut.

În privința drepturilor cuvenite consilierilor locali, art. 34 din Legea nr. 393/2004, privind Statutul aleșilor locali prevede că :

(1) Pentru participarea la lucrările consiliului comisiilor de specialitate consilierii au dreptul la o indemnizație de ședință. Președinților și vicepreședinților consiliilor județene nu li se acordă indemnizație de ședință.

Indemnizația de ședință pentru membrii consiliului care participă la ședințele ordinare ale consiliului și ale comisiilor de specialitate va fi în cuantum de până la 5% din indemnizația lunară a primarului președintelui consiliului județean sau primarului general al mun. București, după caz.

3) Numărul maxim de ședințe pentru care se poate acorda indemnizația, potrivit alin. (2), este de o ședință de consiliu și 1 - 2 ședințe de comisii de specialitate pe lună”.

În privința contribuției de asiguraților sociale de stat datorată de M de consilierii locali membri ai C p entru veniturilor obținute din indemnizațiile de ședință plătite consilierilor locali

Curtea observă că, potrivit art. 5 alin. 1 punctele 1 și II din Legea nr. 191/2000 privind sistemul public de pensii și alte drepturi de asigurări sociale, „în sistemul public sunt asigurate obligatoriu, prin efectul legii:

1. persoanele care desfășoară activități pe bază de contract individual de muncă și funcționarii publici;

2. persoanele care își desfășoară activitatea în funcții electivă sau care sunt numite în cadrul autorității executive, legislative ori judecătorești, pe durata mandatului, precum și membrii cooperatori dintr-o organizație a cooperatiei meșteșugărești ale căror drepturi și obligații sunt asimilate, în condițiile prezentei legi, cu ale persoanelor prevăzute la pct. I; ”.

De asemenea, potrivit art. 4 alin. 1 din Legea nr. 19/2000, „în sistemul public sunt asigurate, în condițiile prezentei legi. persoanele fizice, denumite în continuare asigurați. Alineatul al treilea al art. 4 din Legea nr. 19/2000 prevede că „asigurații au obligația să plătească contribuții de asigurări sociale și au dreptul să beneficieze de prestații de asigurări sociale. conform prezentei legi.”

Din aceste dispoziții legale Curtea concluzionează că persoanele care au calitatea de consilieri locali - fiind asigurate obligatoriu, prin efectul legii au calitatea de asigurați, în sensul prevăzut de art. 4 alin. 1 din Legea nr. 19/2000, iar în această calitate au obligația să plătească contribuții de asigurări sociale obligație stabilită cu titlu general de art. 4 alin. 3 din Legea nr. 19/2000, privind sistemul public de pensii și alte drepturi de asigurări sociale.

Această obligație de plată a contribuției de asigurări sociale rezulta în privința consilierilor locali, și din dispozițiile art. 22 alin. 1 din Legea nr. 19/2000, conform căreia „calculul și plata contribuției de asigurări sociale datorate de asigurați prevăzuți la art. 5 alin. (1) pct. 1 și 11 și de angajatorii acestora se fac lunar de către angajatori.”

În această privință, este irelevantă împrejurarea că exercitarea mandatului de consilier local nu se face în baza unui contract de muncă individual sau a unui act de numire într-o funcție electivă.

Curtea reține caracterul neechivoc al obligației de plată a „contribuției de asigurări sociale datorate de asigurații prevăzuți la art. 5 alin. (1) pct. 1 și II”; iar art. 5 alin. (1) pct. II din aceeași lege face referire clară la „persoanele care își desfășoară activitatea în funcții electivă”, consilier local fiind o persoană care își desfășoară activitatea într-o funcție electivă.

În consecință, Curtea constată că legea impune obligația calculării contribuției de asigurări sociale pentru orice consilier local, în raport cu valoarea totală indemnizațiilor primite în această calitate.

În privința contribuției de asigurări pentru șomaj datorată de M și de consilierii locali membri ai C pentru veniturilor obținute din indemnizațiile de ședință plătite consilierilor locali legi, Curtea observă că, potrivit art. 27 alin. 1 din Legea nr. 76 din 16 ianuarie 2002 privind sistemul asigurărilor pentru șomaj și stimularea ocupării forței de muncă „angajatorii au obligația de a reține și de a vira lunar contribuția individuală la bugetul asigurărilor pentru șomaj a cărei cotă se aplică asupra bazei lunare de calcul reprezentată de venitul brut realizat lunar, în situația persoanelor asigurate obligatoriu, prin efectul legii, prevăzute la art. 99.”

Conform art. 19 alin. 1 lit. c) din Legea nr. 76/2002, „în sistemul asigurărilor pentru șomaj sunt asigurate obligatoriu, prin efectul legii

c) persoanele care își desfășoară activitatea în funcții electivă sau care sunt numite în cadrul autorității executive, legislative ori judecătorești pe durata mandatului .

Totodată, potrivit art. 18 alin. 1 din Legea nr. 76/2002, „în sistemul asigurărilor pentru șomaj sunt asigurate, în condițiile prezentei legi, persoanele fizice, denumite în continuare asigurați iar alineatul al treilea al art. 18 din Legea nr. 76/2002 prevede că „asigurații au obligația să plătească contribuțiile de asigurări pentru șomaj și au dreptul să beneficieze de indemnizație de șomaj, conform prezentei legi.

Din acest dispoziții legale Curtea concluzionează că persoanele care au calitatea de consilieri locali - fiind asigurate obligatoriu, prin efectul legii - au calitatea de asigurați, în sensul prevăzut de art. 18 alin. 1 din Legea nr. 76/2002, iar în această calitate au obligația să plătească contribuții de asigurări sociale, obligație stabilită cu titlu general de art. 18 alin. 3 din Legea nr. 76/2002.

Curtea apreciază că fiind, de asemenea, irelevantă împrejurarea că textul legal nu face referire la obligația angajatorilor de a reține și de a vira lunar contribuția la bugetul asigurărilor pentru șomaj, instanța de fond reținând că municipiul Timișoara în calitatea de angajator pentru consilierii locali care fac parte din Consiliul Local.

Sub acest aspect Curtea constată - din conținutul art. 27 alin. 1 din Legea nr. 76/2002 caracterul neechivoc al obligației de plată a contribuției la bugetul asigurărilor pentru

șomaj contribuție a a carei cota se aplica asupra bazei lunare de calcul reprezentată de venitul brut realizat lunar, în situația persoanelor asigurate obligatoriu prin efectul legii prevăzute la art.19. Or de vreme ce legea impune obligația calculării contribuției în cauza în raport cu venitul brut realizat lunar în situația persoanelor asigurate obligatoriu, iar consilierii locali sunt persoane asigurate obligatoriu conform art.19 alin 1 lit.c din Legea nr. 76/2002- nu se poate admite excluderea acestor persoane de la plata contribuției la bugetul asigurarilor pentru șomaj.

În consecință, Curtea consideră că Legea impune obligația calculării contribuției de la bugetul asigurarilor pentru șomaj pentru orice consilier local, în raport cu valoarea totală a indemnizațiilor primite în această calitate.

În privința contribuției de asigurare pentru accidente de muncă și boli profesionale datorată de M de consilierii locali membri ai Consiliului Local al M pentru veniturile obținute din indemnizațiile de ședință plătite consilierilor locali, Curtea observă că, potrivit art. 5 alin. 1 lit. b) din Legea nr. 346 din 5 iunie 2002, privind asigurarea pentru accidente de muncă și boli profesionale, „sunt asigurate obligatoriu prin efectul prezentei legi:

b) persoanele care își desfășoară activitatea în funcții electivă sau care sunt numite în cadrul autorității executive, legislative ori judecătorești, pe durata mandatului, precum și membrii cooperatori dintr-o organizație meșteșugărească ale căror drepturi și obligații sunt asimilate, în condițiile prezentei legi, cu ale persoanelor prevăzute la lit. a);”

Totodată, conform art. 96 alin. 1 din Legea nr. 346/2002, „datorează contribuții de asigurare pentru accidente de muncă și boli profesionale următorii:

a) angajatorii, pentru asigurații pre văzuți la art. 5 și 7;

b) asigurații pre văzuți la art. 6.”

Întrucât consilierii locali își desfășoară activitatea în funcții electivă, Curtea reține că - în conformitate cu dispozițiile art. 96 alin. 1 lit. a) din Legea nr. 346/2002. aceștia datorează contribuții de asigurare pentru accidente de muncă și profesionale, având calitatea de asigurați „prevăzuți la art. 5” din aceeași lege.

Curtea consideră, de asemenea, ca nerelevante, sub acest aspect, referirile la diferențele dintre indemnizațiile acordate primarilor și viceprimarilor și cele acordate consilierilor locali, în condițiile în care dispozițiile legale speciale care reglementează plata contribuției de asigurare pentru accidente de muncă și boli profesionale nu face nici o diferențiere de tratament în privința acestor categorii de indemnizații.

Chiar dacă activitatea consilierilor locali nu poate fi asimilată cu aceea primarilor și viceprimarilor, art. 96 alin. 1 din Legea nr. 346/2002 nu face nici o distincție între diferitele categorii de persoane care își desfășoară activitatea în funcții electivă, rezultând din această reglementare că pentru toți asigurații prevăzuți la art 5 și 7 - deci inclusiv persoanele care își desfășoară activitatea în funcții electivă - există obligația legală de a plăti contribuții de asigurare pentru accidente de muncă și boli profesionale.

În privința invocării dispozițiilor art. 28 alin. 1 din Legea nr. 393/2004, privind Statutul aleșilor locali afirmației - conform căreia „pe timpul exercitării mandatului de primar, viceprimar, președinte sau vicepreședinte al consiliului județean se suspendă contractul de muncă sau actul de numire a acestora în cadrul unei instituții or autorități publice” - Curtea observă că, într-adevăr, această suspendare nu operează în cazul consilierilor locali, însă pentru alte considerente decât cele arătate de reclamant.

Astfel spre deosebire de primar și viceprimar, președinte sau vicepreședinte al consiliului județean în cazul cărora exercitarea mandatului de ales local necesită o activitate cvasipermanentă și lipsită de intermitențe - în cazul consilierilor locali mandatul de ales

local impune numai prezenta la sedintele acestui consiliu , respectiv o activitate avand caracter discontinuu care impune prezenta consilierilor locali la sediul Consiliului Local în afara momentelor în care nu sunt organizate acest şedinţe.

Dat fiind caracterul discontinuu al activităţii consilierilor locali - care sunt, de altfel, indemnizaţi numai pentru participarea la aceste şedinţe ale Consiliului Local - este explicabilă şi diferenţierea de tratament în privinţa suspendării contractelor de muncă numai pentru persoanele care exercită mandatul de primar, viceprimar preşedinte sau vicepreşedinte al consiliului judeţean.

Această diferenţiere, însă, nu are relevanţă în privinţa obligaţiei de plată asigurării pentru accidente de muncă şi boli profesionale, astfel cum Curtea a reţinut anterior.

În consecinţă, Curtea constată că legea impune obligaţia de plată a asigurării pentru accidente de muncă şi boli profesionale pentru orice consilier local, în raport cu valoarea totală a indemnizaţiilor primite în această calitate.

În concluzie, Curtea reţine că instanţa de fond - constatând caracterul nelegitim al deciziei nr....şi al raportului de inspecţie fiscală nr... în condiţiile în care legea impune în sarcina M obligaţia de a calcula şi de a vira contribuţia de asigurări sociale de stat, contribuţie de asigurări pentru şomaj şi contribuţia de asigurare pentru accidente de muncă şi boli profesionale pentru orice consilier local din cadrul Consiliului Local

în raport cu valoarea totală a indemnizaţiilor primite în această calitate - a pronunţat soluţia recurată cu aplicarea greşită a legii, fiind, deci, incident motivul de recurs prevăzut de art. 304 punctul 9 Cod de Procedură Civilă.

Având în vedere cele arătate mai sus, în conformitate cu art. 312 alin. 1 şi 3 Cod de Procedură Civilă - apreciind că este întemeiat recursul formulat de pârâta Direcţia Generală a Finanţelor Publice Timiş împotriva sentinţei civile nr.... pronunţată de Tribunalul Timiş în dosar nr.... Curtea îl va admite.

În consecinţă, Curtea, rejudecând cauza, va modifica sentinţa civilă recurată şi va respinge acţiunea reclamantilor, considerând-o nefondată.

PENTRU ACESTE MOTIVE ÎN NUMELE LEGII DECIDE

Admite recursul formulat de pârâta Direcţia Generală a Finanţelor Publice Timiş împotriva sentinţei civile nr.... pronunţată de Tribunalul Timiş în dosar nr. 6165/30/2007.

Modifică sentinţa civilă recurată.

Respinge acţiunea reclamantilor.

Irevocabilă.

Pronunţată în şedinţa publică din 6 martie 2008