UNIUNEA NAŢIONALĂ A BAROURILOR DIN ROMÂNIA
BAROUL CLUJ

400118, CLUJ-NAPOCA STR.PAVEL ROSCA NR.4 AP.15, TEL/FAX 0264-430269

e-mail : contact@baroul-cluj.ro ;
http://www.baroul-cluj.ro

Catre

UNIUNEA NATIONALA A BAROURILOR DIN ROMANIA

Spre stiinta : toate Barourile

Subscrisul **CONSILIUL BAROULUI CLUJ cu sediul in Cluj- Napoca , str.Pavel Rosca nr.4 ap.15 ,** reprezentat prin **Decan av.dr.Gidro Stanca Ioana** , prin consilier delegat av.Maier Flavia Ioana inaintam prezentul

MEMORIU

Prin care vă supunem atenţiei următoarele :

In baza **Hotararii Adunarii Generale din data de 05.03.2013 a Baroului Cluj si a Filialei Cluj a Casei de Asigurari a Avocatilor** , Consiliul Baroului Cluj a fost mandatat in vederea supunerii dezbaterii Congresului Avocatilor din Romania – sesiunea 2013 in conditiile reglementate de disp.art.64 al.1 lit.c din legea nr.51/1995 republicata , cu modificarile ulterioare a oportunitatii propunerii catre autoritatile cu drept de initiativa legislativa , a adoptarii unor acte normative de modificare si completare a legislatiei in materia asigurarilor sociale de sanatate , in sesnul in care aceste propuneri vor fi expuse in prezentul memoriu.

Acest demers este realizat in continuarea demersurilor initiate de Baroul Cluj prin Memoriul adresat UNBR la data de 21 nov.2012 , prin care am supus atentiei Dvs**. maniera nelegala si abuziva in care Casele de Asigurari de Sanatate au procedat la stabilirea de debite cu titlu de contributie la FNUASS ,dobanzi si majorari de intarziere pentru perioada fiscala 2007 -2011 (si mai nou 2012) prin emiterea de titluri de creanta si declansarea in baza acestora a executarii silite impotriva unui numar considerabil de avocati din intreaga tara.**

Aspectele sesizate de noi prin Memoriul din data de 21 nov.2012 au fost analizate, urmare a solicitarii Dvs. , de catre d-na dr.Simona Gherghina , lector la catedra de Drept financiar public din cadrul Facultatii de Drept Universitatea Bucuresti.

Prin 'Opinia juridica in legatura cu unele aspecte ale aplicarii reglementarilor privind contributia de asigurari sociale de sanatate “, analizandu-se problemele de drept ridicate prin Memoriu prin raportare la dispozitiile legale incidente pentru perioada de referinta :2007 -2012 , s-a concluzionat in sensul **nelegalitatiii prevederilor disp.art.35 din Ordinul Presedintelui CNAS nr.617/2007** (act normativ in baza caruia Casele de Asigurari de Sanatate au procedat la stabilirea debitelor cu titlu de constributie si accesorii) , precum si **a nelegalitatii tuturor acestor decizii emise de catre Casele de Asigurari** in absenta unei abilitari exprese a legii in acest scop.

Mentionam ca in pofida sesizarii de catre numerosi avocati a instantelor de judecata competente cu cercetarea acestor aspecte de nelegalitate , pana in prezent , **practica constanta la nivelul instantelor din intreaga tara este de a respinge orice astfel de solicitari.**

400118, CLUJ-NAPOCA STR.PAVEL ROSCA NR.4 AP.15, TEL/FAX 0264-430269
e-mail : contact@baroul-cluj.ro ;
http://www.baroul-cluj.ro

In acest context si avand in vedere faptul ca prin initierea masurilor de executare silita impotriva avocatilor pentru plata unor debite si accesorii nelegal stabilite in sarcina lor se ajunge la un adevarat fenomen de pauperizare a acestora ca efect al sumelor importante ce li se imputa , fenomen cu atat mai grav cu cat criza economica cu care ne confruntam in ultimii ani a dus la scaderea drastica a veniturilor din profesie , **consideram oportun in apararea profesiei noastre si a tuturor membrilor Uniunii Nationale a Barourilor din Romania , adoptarea unui proiect de intiativa legislativa axat pe doua teze si sesizarea cu acest proiect a autoritatilor publice cu drept de initiativa in acest sens.**

Solicitarea vizeaza urmatoarele propuneri de modificare a legislatiei in domeniu:

I. Stabilirea unui nivel maxim al contributiei de asigurari sociale datorate de catre persoanele care au obligatia legala de plata a acestei contributii prin raportare la nivelul a 5 salarii medii brute pe tara , prin modificarea corespunzatoare a prevederilor disp.art.257 din legea nr.95/2006 privind reforma in domeniul sanatatii , republicata.

Argumentele in sprijinul acestei solicitari sunt urmatoarele:

1.Art. 208 din legea nr.95/2006 reglementeaza obiectivele si principiile sistemului de asigurari sociale de sanatate dupa cum urmeaza:
(1) Asigurările sociale de sănătate reprezintă principalul sistem de finanţare a ocrotirii sănătăţii populaţiei care asigură accesul la un pachet de servicii de bază pentru asiguraţi.

(2) Obiectivele sistemului de asigurări sociale de sănătate sunt:

a) protejarea asiguraţilor faţă de costurile serviciilor medicale în caz de boală sau accident;

b) asigurarea protecţiei asiguraţilor în mod universal, echitabil şi nediscriminatoriu în condiţiile utilizării eficiente a Fondului naţional unic de asigurări sociale de sănătate.

(3) Asigurările sociale de sănătate sunt obligatorii şi funcţionează ca un sistem unitar, iar obiectivele menţionate la alin. (2) se realizează pe baza următoarelor principii:

a) alegerea liberă de către asiguraţi a casei de asigurări;

b) solidaritate şi subsidiaritate în constituirea şi utilizarea fondurilor;

c) alegerea liberă de către asiguraţi a furnizorilor de servicii medicale, de medicamente şi de dispozitive medicale, în condiţiile prezentei legi şi ale contractului-cadru;

d) descentralizarea şi autonomia în conducere şi administrare;

e) participarea obligatorie la plata contribuţiei de asigurări sociale de sănătate pentru formarea Fondului naţional unic de asigurări sociale de sănătate;

f) participarea persoanelor asigurate, a statului şi a angajatorilor la managementul Fondului naţional unic de asigurări sociale de sănătate;

g) acordarea unui pachet de servicii medicale de bază, în mod echitabil şi nediscriminatoriu, oricărui

400118, CLUJ-NAPOCA STR.PAVEL ROSCA NR.4 AP.15, TEL/FAX 0264-430269
e-mail : contact@baroul-cluj.ro ;
http://www.baroul-cluj.ro

asigurat;

h) transparenţa activităţii sistemului de asigurări sociale de sănătate;

i) libera concurenţă între furnizorii care încheie contracte cu casele de asigurări de sănătate.

Prin urmare , contributia de asigurari sociale de sanatate are un caracter obligatoriu si este guvernata intre altele de principiul **solidaritatii si subsidiaritatii** in constituirea si utilizarea fondurilor.

Obligatia de plata a acestei constributii de asigurari sociale de sanatate si cuantumul acesteia sunt reglementate de prevederile disp.art.257 din legea nr.95/2006 republicata , dupa cum urmeaza:

Art. 257

(1) Persoana asigurată are obligaţia plăţii unei contribuţii băneşti lunare pentru asigurările de sănătate, cu excepţia persoanelor prevăzute la art. 213 alin. (1).

(2) Contribuţia lunară a persoanei asigurate se stabileşte sub forma unei cote de 5,5%, care se aplică asupra:

a) veniturilor din salarii sau asimilate salariilor, precum şi orice alte venituri realizate din desfăşurarea unei activităţi dependente;

b) veniturilor impozabile realizate de persoane care desfăşoară activităţi independente care se supun impozitului pe venit; dacă acest venit este singurul asupra căruia se calculează contribuţia, aceasta nu poate fi mai mică decât cea calculată la un salariu de bază minim brut pe ţară, lunar;

c) veniturilor din agricultură supuse impozitului pe venit şi veniturilor din silvicultură, pentru persoanele fizice care nu au calitatea de angajator şi nu se încadrează la lit. b);

d) indemnizaţiilor de şomaj;

e) Abrogată;

f) veniturilor din cedarea folosinţei bunurilor, veniturilor din dividende şi dobânzi, veniturilor din drepturi de proprietate intelectuală realizate în mod individual şi/sau într-o formă de asociere şi altor venituri care se supun impozitului pe venit, numai în cazul în care nu realizează venituri de natura celor prevăzute la lit. a)-d), alin. (2^1) şi (2^2) şi art. 213 alin. (2) lit. h), dar nu mai puţin de un salariu de bază minim brut pe ţară, lunar.

2^1) Abrogat.

(2^2) Pensionarii ale căror venituri din pensii depăşesc 740 de lei datorează contribuţia lunară pentru asigurările sociale de sănătate calculată potrivit prevederilor art. 259 alin. (2).

(3) În cazul persoanelor care realizează în acelaşi timp venituri de natura celor prevăzute la alin. (2) lit. a)-d), alin. (2^1) şi (2^2) şi la art. 213 alin. (2) lit. h), contribuţia se calculează asupra tuturor acestor venituri.

(4) În cazul persoanelor care realizează venituri de natura celor prevăzute la alin. (2) lit. c) sub

400118, CLUJ-NAPOCA STR.PAVEL ROSCA NR.4 AP.15, TEL/FAX 0264-430269
e-mail : contact@baroul-cluj.ro ;
http://www.baroul-cluj.ro

nivelul salariului de bază minim brut pe ţară şi care nu fac parte din familiile beneficiare de ajutor social, contribuţia lunară de 5,5% datorată se calculează asupra sumei reprezentând o treime din salariul de bază minim brut pe ţară.

(5) Contribuţiile prevăzute la alin. (2) şi (4) se plătesc după cum urmează:

a) lunar, pentru cele prevăzute la alin. (2) lit. a) şi d);

b) trimestrial, pentru cele prevăzute la alin. (2) lit. b) şi la alin. (4);

c) anual, pentru cele prevăzute la alin. (2) lit. c) şi f).

(6) Contribuţia de asigurări sociale de sănătate nu se datorează asupra sumelor acordate în momentul disponibilizării, venitului lunar de completare sau plăţilor compensatorii, potrivit actelor normative care reglementează aceste domenii, precum şi asupra indemnizaţiilor reglementate de Ordonanţa de urgenţă a Guvernului nr. 158/2005 privind concediile şi indemnizaţiile de asigurări sociale de sănătate, cu modificările ulterioare.

(7) Obligaţia virării contribuţiei de asigurări sociale de sănătate revine persoanei juridice sau fizice care plăteşte asiguraţilor veniturile prevăzute la alin. (2) lit. a), d) şi e), respectiv asiguraţilor pentru veniturile prevăzute la alin. (2) lit. b), c) şi f).

(8) Termenul de prescripţie a plăţii contribuţiei de asigurări sociale de sănătate se stabileşte în acelaşi mod cu cel prevăzut pentru obligaţiile fiscale.

Ca efect al platii contributiei de asigurari sociale de sanatate , conform **disp.art.211 al.1/1 din legea nr.95/2006 republicata :** ”asiguratii au dreptul la pachetul de baza de servicii medicale de la data inceperii platii contributiei la fond ,urmand ca sumele restante sa fie recuperate de casele de asigurari de sanatate si Agentia Nationala de Administrare Fiscala in conditiile legii ,inclusiv accesoriile aplicate pentru creante bugetare”.

Rezulta asadar din economia legii ca in schimbul platii obligatorii a contributiei de asigurari sociale de sanatate asiguratii au dreptul la pachetul de servicii medicale de baza **acelasi pentru toti asiguratii , indiferent de cuantumul sumei platite cu acest titlu** , suma al carei cuantum se determina prin raportare la veniturile realizate la care se aplica cota legala de contributie.

Contributia de asigurari sociale de sanatate , astfel cum aceasta este reglementata , desi are caracter obligatoriu , **nu constituie un impozit ,** ci o obligatie de plata care da dreptul la obtinerea unor contraprestatii din partea Statului , in conditiile producerii riscului asigurat.

Diferenta dintre contributie si impozit este data de faptul ca in cazul impozitului Statul nu are obligatia de a presta contribuabilului un echivalent direct si imediat.

NOTA : asigurarile sociale sunt definite ca fiind un ansamblu de masuri constand in indemnizatii , prestatii si servicii care se asigura de catre stat in cazul producerii efectelor unor riscuri sociale stabilite prin lege.

Pe cale de consecinta , in opinia noastra , **aceasta contributie are acelasi regim juridic cu cel al contributiei de asigurari sociale reglementata de Legea nr.263/2010.**

400118, CLUJ-NAPOCA STR.PAVEL ROSCA NR.4 AP.15, TEL/FAX 0264-430269
e-mail : contact@baroul-cluj.ro ;
http://www.baroul-cluj.ro

Legea nr.263/2010 in art.2 prevede ca sistemul public de pensii se organizeaza si functioneaza avand ca princii de baza , intre altele: **principiul obligativitatii , principiul contributivitatii , principiul egalitatii si principiul solidaritatii sociale.**

Aceste principii se regasesc si in economia Legii nr.95/2006 republicata privind reforma in domeniul sanatatii.

Cu toate acestea , desi ambele legi reglementeaza contributii de asigurari sociale obligatorii si functioneaza pe baza acelorasi principii , in textul Legii nr.263/2010 regasim urmatoarele prevederi:

art.6 al.1 pct.IV : ”presoanele care realizeaza in mod exclusiv un venit brut pe an calendaristic echivalent cu cel putin de 4 ori castigul salarial mediu brut utilizat la fundamentarea bugetului asigurarilor sociale de stat si care se afla intr-una din urmatoarele situatii:

lit.c persoane fizice autorizate sa desfasoare activitati economice....

art.11 : ”persoanele prevazute la art.6 al.1 pct.IV care au cel putin varsta de 18 ani sunt obligate sa se asigure pe baza declaratiei individuale de asigurare...

al.3 : venitul lunar asigurat pentru persoanele prevazute la al.1 este cel stabilit prin declaratia individuala de asigurare si nu poate fi mai mic decat suma reprezentand 35% din castigul salarial mediu brut utilizat la fundamentarea bugetului asigurarilor sociale de stat ***si mai mare decat valoarea corespunzatoare a de 5 ori castigul salarial mediu brut.”***

Aceste prevederi se regasesc si in cuprinsul disp.**art.296 ind.22** din legea nr.571/2003 – Codul fiscal: ”(1) Baza lunară de calcul al contribuţiei de asigurări sociale pentru persoanele prevăzute la art. 296^21 alin. (1) lit. a)-e) este venitul declarat, care nu poate fi mai mic de 35% din câştigul salarial mediu brut utilizat la fundamentarea bugetului asigurărilor sociale de stat şi nici mai mare decât echivalentul a de 5 ori acest câştig; contribuabilii al căror venit rămas după deducerea din venitul total realizat a cheltuielilor efectuate în scopul realizării acestui venit, respectiv valoarea anuală a normei de venit, după caz, raportat la cele 12 luni ale anului, este sub nivelul minim menţionat, nu datorează contribuţie de asigurări sociale.”

Aceste prevederi legale nu se refera si la comntributia de asigurari sociale de sanatate al carei nivel se raporteaza la veniturile obtinute indiferent de cuantumul acestora.

Pe cale de consecinta ,pentru identitate de ratiune opinam ca o reglementare similara in ceea ce priveste contributia de asigurari sociale de sanatate este de natura sa asigure atat respectarea principiilor care guverneaza sistemul asigurarilor sociale de sanatate cat si a prevederilor Constitutiei Romaniei care garanteaza egalitatea in drepturi a tuturor cetatenilor precum si faptul ca sistemul legal de impuneri trebuie sa asigure asezarea justa a sarcinilor fiscale.

II.Acordarea unor facilitati de plata in sensul anularii dobanzilor (majorarilor de intarziere) precum si a penalitatilor de intarziere aferente obligatiilor principale de plata a contributiei de asigurari sociale de sanatate stabilite de catre Casele de Asigurari de Sanatate pana la data de 1 iulie 2012 , data intrarii in vigoare a OUG nr.125/2011.

400118, CLUJ-NAPOCA STR.PAVEL ROSCA NR.4 AP.15, TEL/FAX 0264-430269
e-mail : contact@baroul-cluj.ro ;
http://www.baroul-cluj.ro

Aceasta solicitare este fundamentata pe doua categorii de considerente:

1) **considerente de oportunitate :** avand in vedere dificultatile generate de lipsa disponibilitatilor banesti in contextul crizei economico-financiare care a determinat o scadere drastica a veniturilor obtinute din exercitarea profesiei si in considerarea faptului ca o astfel de relaxare fiscala care ar urma sa produca efecte pentru o durata prestabilita ar determina in opinia noastra o crestere semnificativa a incasarii de catre Stat a creantelor prin achitarea debitelor de catre toti cei interesati in a profita de aceasta facilitate (si care credem ca sunt in numar semnificativ).

2) **considerente de legalitate :** avand in vedere faptul ca deciziile de stabilire a dobanzilor si penalitatilor de intarziere au fost emise de catre Casele de asigurari de sanatate la acelasi moment cu deciziile de stabilire a debitului reprezentand contributie la care aceste accesorii s-au calculat *, global pentru intreaga perioada de prescriptie a creantelor fiscale* ,fiind emise cu ignorarea crasa a **disp.art.222 din lege** conform caruia : ”fiecare asigurat are dreptul de a fi informat cel putin o data pe an , prin casele de asigurari , asupra serviciilor de care beneficiaza , **a nivelului de contributie personala si a modalitatii de plata ,** precum si asupra drepturilor si obligatiilor sale.”- obligatie neandeplinita de catre casele de asigurari.Mentionam de asemenea ca aceste titluri de creanta au fost emise de catre Casele de asigurari judetene si cu incalcarea **disp.art.218 al.2 lit. a din Legea nr.95/2006** prevederi legale care recunosc **dreptul de libera optiune** a persoanei de a se asigura la oricare din casele de asigurari de sanatate recunoscute prin lege(in numar de 3 la ora actuala). Apreciem ca in contextul incalcarii unor dispozitii legale imperative ale legii aceste titluri de creanta sunt nelegal emise iar anularea debitelor reprezentand dobanzi si penalitati de intarziere pentru care au fost emise aceste decizii ar reprezenta o modalitate oportuna si echitabila de inlaturare a acestor nelegalitati.

3) **NOTA:** aceste consideratii asuprea nelegalitatii emiterii titlurilor de creanta pentru accesorii calculate la debitele reprezentand contributiei de asigurari sociale de sanatate au fost redate in prezentul script in forma simplificata deoarece argumentatia a fost expusa pe larg in cuprinsul Memoriului initial adresat UNBR la data de 21 nov.2012.

În întregul context al celor mai sus arătate , apreciem că este de remarcat și recenta Decizie a Curții Constituționale , care a constatat neconstituționalitatea dispozițiilor art. 257 alin.2 lit.e) din Legea nr. 95 / 2006 .

Apreciem ca o astfel de initiativa legislativa este la ora actuala in interesul direct si imediat al colegilor avocati si nu numai , si in masura in care ar fi adoptata s-ar constitui in premisa unei rezolvari echitabile a unei situatii urgente de interes public si care ar fi si de natura sa asigure atragerea la bugetul statului a unor resurse financiare importante intr-un termen scurt.

Cluj- Napoca ,

19 martie 2013

Cu considerație ,

BAROUL CLUJ prin

Consilier delegat av.Flavia Ioana Maier