



**CONSILIUL NAȚIONAL PENTRU COMBATerea DISCRIMINĂRII
AUTORITATE DE STAT AUTONOMĂ**

București, Piața Valter Mărcăineanu nr. 1-3, et. 2, tel/fax. +40-21-3126578, e-mail: support@cncd.org.ro

**HOTĂRĂREA NR. 476
din 12.08.2013**

Dosar nr.: 443/2013

Petiția nr.: 3401/16.05.2013

Petent: Asociația Profesională

Reclamat: Ministerul Finanțelor Publice

Obiect: imposibilitatea pentru categoria de contribuabili a pensionarilor de a redirecționa 2% din venit către o asociație sau fundație nonprofit

I. Numele, domiciliul sau reședința părților

I.1. Numele, domiciliul, reședința sau sediul petentului

I.1.1. Asociația Profesională

I.2. Numele, domiciliul, reședința sau sediul reclamatului

I.2.1. Ministerul Finanțelor Publice,

II. Obiectul sesizării și descrierea presupusei fapte de discriminare

2.1. Petenta sesizează faptul că pensionarii reprezintă o categorie de contribuabili cărora nu le este permis să redirecționeze 2% din venit către o asociație sau fundație nonprofit, aspect considerat de aceasta ca reprezentând o faptă de discriminare.

III. Procedura de citare

3.1. În temeiul art. 20, alin. 4 din O.G. nr.137/2000 privind prevenirea și sancționarea tuturor formelor de discriminare, cu modificările și completările ulterioare, republicată, Consiliul Național pentru Combaterea Discriminării a îndeplinit procedura legală de citare a părților.

3.2. Prin adresa nr. 3401/20.06.2013 a fost citată petenta, iar prin adresa 4242/20.06.2013 a fost citată partea reclamată pentru termenul stabilit de Consiliu la data de 11.07.2013.

3.3. Procedură legal îndeplinită.

IV. Susținerile părților

Susținerile petentei

4.1.1. Petenta arată că în conformitate cu prevederile noului Cod Fiscal și a normelor de aplicare pensionarii sunt considerați contribuabili, iar veniturile din pensii sunt considerate categorii de venituri supuse impozitului pe venit. Totodată, în Cap. III, art. 57, pct. 4 se menționează "Contribuabilii pot dispune asupra destinației unei sume, reprezentând până la 2% din impozitul stabilit la art. 3, pentru susținerea entităților nonprofit, care se înființează și funcționează în condițiile legii".

4.1.2. Petenta consideră că deoarece, începând din anul 2012, s-a renunțat la întocmirea fișelor fiscale, pensionarii care plătesc impozit pe venit trebuie să aibă aceleași drepturi cu salariații care plătesc impozit, adică să poată dirija până la 2% din impozit către o asociație sau fundație nonprofit.

4.1.3. Petenta consideră că se produce o faptă de discriminare între pensionari și salariații care au dreptul de a dirija până la 2% din impozit către o asociație sau fundație nonprofit.

4.1.4. Petenta precizează că, din răspunsul primit de la Ministerul Finanțelor Publice, rezultă că dacă s-ar permite pensionarilor să redirecționeze 2% din venit s-ar genera un impact negativ asupra veniturilor bugetare și totodată s-ar mări cheltuielile de administrare.

4.1.5. Petenta concluzionează că atât timp cât pensia reprezintă un venit, iar pensionarii sunt considerați contribuabili, aceștia au aceleași drepturi cu salariații, adică pot dirija până la 2% din impozit către o asociație sau fundație nonprofit, legal constituită.

4.1.6. Petenta anexează sesizării documentul înaintat către Ministerul Finanțelor Publice și răspunsul primit.

4.1.7. În concluziile scrise, urmare punctului de vedere exprimat de partea reclamată, petenta arată următoarele:

- în conformitate cu prevederile art. 57, alin. 4 și art. 84 alin. 2 din Legea nr. 571/2003 privind Codul Fiscal, procentul de 2% direcționat către entitățile nonprofit nu se aplică automat asupra categoriilor de venituri precizate de Ministerul Finanțelor Publice, ci doar la cererea persoanelor care realizează astfel de venituri. Așadar este un drept și nu o obligație.

- categoriile de venituri (în număr de 23), menționate de Ministerul Finanțelor Publice, realizate de contribuabilii care nu pot dispune asupra procentului de 2% sunt, în marea majoritate, venituri ocazionale și nu se compară cu veniturile permanente realizate din salarii și pensii.

- tratamentul fiscal discriminatoriu este creat între contribuabilii care realizează venituri din salarii și toate celelalte categorii de contribuabili, care realizează veniturile menționate în răspunsul dat de Ministerul Finanțelor Publice.

- faptul că o parte din contribuabili nu-și pot exercita acest drept, acordat doar celor care realizează venituri din salarii, constituie o discriminare deoarece prevederea nu este justificată obiectiv, de un scop legitim. Impactul negativ asupra veniturilor bugetare și creșterea cheltuielilor de administrare nu pot justifica obiectiv discriminarea făcută între diferite categorii de contribuabili.

Susținerile părții reclamate

4.2.1. Partea reclamată își exprimă punctul de vedere prin care arată că în conformitate cu prevederile art. 57 alin. 4 și art. 84 alin. 2 din Legea 571/2003, cu modificările ulterioare, privind Codul fiscal, procentul de 2% direcționat către entitățile nonprofit, unități de cult, precum și pentru acordarea de burse private se aplică asupra :

- impozitului pe veniturile anuale din salarii;
- impozitului aferent câștigului net anual obținut din desfășurarea unor activități independente;
- impozitului aferent câștigului net anual din transferul titlurilor de valoare, altele decât părțile sociale și valorilor imobiliare, în cazul societăților închise;
- impozitului aferent câștigului net anual din operațiuni de vânzare-cumpărare valută la termen, pe bază de contract și orice alte operațiuni de acest gen.

4.2.2. Partea reclamată consideră că, având în vedere reglementările precizate mai sus, persoanele care obțin venituri din pensii nu pot dispune asupra destinației unei sume reprezentând până la 2% din impozitul anual.

4.2.3. Totodată, partea reclamată face mențiunea că introducerea unei astfel de măsuri ar crea un tratament fiscal discriminatoriu față de celelalte categorii de contribuabili care realizează venituri supuse impozitului pe venit cu impunere finală, cum ar fi:

1. venituri din activități agricole impozitate pe baza normei anuale de venit;
2. venituri din activități independente impozitate pe baza normei de venit;
3. venituri din dividende;
4. venituri sub formă de premii;
5. venituri din jocuri de noroc;
6. venituri din transferul proprietăților imobiliare din patrimoniul personal;
7. prime de asigurări suportate de o persoană fizică independentă sau de orice altă entitate, în cadrul unei activități pentru o persoană fizică în legătură cu care suportatorul nu are o relație generatoare de venituri din salarii, potrivit cap. III din prezentul titlu;
8. câștiguri primite de la societățile de asigurări, ca urmare a contractului de asigurare încheiat între părți cu ocazia tragerilor de amortizare;
9. venituri, sub forma diferențelor de preț pentru anumite bunuri, servicii și alte drepturi, primite de persoanele fizice pensionari, foști salariați, potrivit caluzelor contractului de muncă sau în baza unor legi speciale;
10. venituri primite de persoanele fizice reprezentând onorarii din activitatea de arbitraj comercial;
11. venituri primite de persoanele fizice din activitățile menționate la art. 52 alin. 1 lit. a)-e), în cazul în care contribuabilul a exercitat opțiunea de impozitare a acestor venituri potrivit prevederilor art. 79. Opțiunea de impunere a venitului brut se exercită în scris, în momentul încheierii fiecărui raport/contract și este aplicabilă veniturilor realizate ca urmare a activității desfășurate pe baza acestuia;
12. remunerațiile pentru munca prestată în interesul unităților aparținând Direcției Generale a Penitenciarelor, precum și în atelierele locurilor de deținere, acordate, potrivit legii, condamnaților care execută pedepse privative de libertate;
13. veniturile primite de studenți sub forma indemnizațiilor pentru participarea la ședințele senatului universitar;

14. veniturile obținute din valorificarea deșeurilor prin centrale de colectare a deșeurilor de metal, hârtie, sticlă și altele asemenea, cu următoarele excepții:

a) partea din venituri finanțată din fonduri publice în cazul bunurilor mobile care fac obiectul programelor naționale finanțate din bugetul de stat sau din alte fonduri publice care sunt venituri neimpozabile;

b) veniturile realizate din valorificarea bunurilor mobile sub forma deșeurilor din patrimoniul afacerii de către contribuabilii care au ca obiect de activitate colectarea și valorificarea de deșeuri; în acest caz nu sunt aplicabile prevederile art. 53 alin. 2 și art. 79 din Codul Fiscal, veniturile respective fiind considerate venituri proprii acestei categorii, respectiv cap. II “Venituri din activități independente”.

15. sumele plătite de către organizatori persoanelor care însoțesc însoțesc elevii la concursuri și alte manifestări școlare;

16. indemnizațiile acordate membrilor birourilor electorale, statisticienilor, informaticienilor și personalului tehnic auxiliar pentru executarea atribuțiilor privind desfășurarea alegerilor prezidențiale, parlamentare și locale;

17. veniturile obținute de persoanele care fac figurație la realizarea de filme, spectacole, emisiuni televizate și altele asemenea;

18. tichetele cadou acordate persoanelor fizice în afara unei relații generatoare de venituri din salarii;

19. veniturile distribuite persoanelor fizice asociate în forme de proprietate asociative – persoane juridice, prevăzute la art. 26 din Legea nr. 1/2000, cu modificările și completările ulterioare, altele decât cele prevăzute la pct. 73;

20. venituri sub forma anumitor bunuri, servicii și alte drepturi, primite de persoanele fizice pensionari, foști salariați și membrii de familie ai acestora, potrivit clauzelor contractului de muncă sau în baza unor legi speciale;

21. venituri realizate de persoana fizică ca urmare a contractului de administrare/prestări de servicii silvice încheiat potrivit Legii nr. 46/2008 privind Codul silvic, cu modificările și completările ulterioare;

22. sume rămase disponibile după acoperirea cheltuielilor din fondul de conservare și regenerare a pădurilor și a căror restituire a fost solicitată de proprietarii de păduri persoane fizice, în conformitate cu prevederile Legii nr. 46/2008, cu modificările și completările ulterioare;

23. veniturile obținute de cedent ca urmare a cesiunii de creanță, respective de cesionar ca urmare a realizării venitului din creanța respectivă, inclusive în cazul drepturilor de creanțe salariale obținute în baza unor hotărâri judecătorești definitive și irevocabile, din patrimoniul personal, altele decât cele care se încadrează în categoriile prevăzute la art. 41 lit. a)-h) și art. 42 din Codul fiscal.

4.2.4. Partea reclamată concluzionează în sensul că extinderea categoriilor de contribuabili care pot dispune asupra destinației unei sume reprezentând până la 2% din impozitul anual prin includerea și a contribuabililor care realizează venituri din pensii generează un impact negativ asupra veniturilor bugetare și conduce la creșterea cheltuielilor de administrație.

V. Motivele de fapt și de drept

5.1. Coroborat actului normativ care reglementează prevenirea și combaterea tuturor formelor de discriminare precum și atribuțiile și domeniul de activitate al Consiliului Național pentru Combaterea Discriminării, Colegiul director trebuie să analizeze în ce măsură obiectul petiției este de natură să cadă sub incidența prevederilor O.G. nr.137/2000 privind prevenirea și sancționarea tuturor formelor de discriminare, republicată, cu modificările și completările ulterioare. Astfel, Colegiul director analizează în ce măsură obiectul unei petiții întrunește, în prima instanță, elementele art. 2 al O.G. nr.137/2000, republicată, cuprins în Capitolul I Principii și definiții al Ordonanței și subsecvent, elementele faptelor prevăzute și sancționate contravențional în Capitolul II Dispoziții Speciale, Secțiunea I-VI din Ordonanță.

5.2. Colegiul director analizează dacă obiectul unei petiții întrunește elementele cuprinse în art. 2 alin. 1 al O.G. nr.137/2000, republicată, sub aspectul scopului sau efectului creat, ce a dat naștere ori nu, unei circumstanțe concretizate generic în restricție, excludere, deosebire sau preferință și care, circumstanțiat la situația petentelor, ipso facto, poate să îmbrace forma unui tratament diferit, indus între persoane care se află în situații analoage sau comparabile, din cauza unor criterii determinate și care are ca scop sau ca efect restrângerea ori înlăturarea recunoașterii, folosinței sau exercitării, în condiții de egalitate, a drepturilor omului și a libertăților fundamentale ori a drepturilor recunoscute de lege, în domeniul politic, economic, social și cultural sau în orice alte domenii ale vieții publice.

5.3. În măsura în care se reține întrunirea elementelor constitutive ale art. 2, comportamentul în speță atrage răspunderea contravențională, după caz, în condițiile în care sunt întrunite elementele constitutive ale faptelor contravenționale prevăzute și sancționate de O.G. nr. 137/2000, republicată.

5.4. Din acest punct de vedere, sub aspectul incidenței art. 2 al O.G. nr. 137/2000, republicată, Colegiul director ia act de faptul că petenta, în plângerea dedusă soluționării, sesizează Consiliul Național pentru Combaterea Discriminării solicitând constatarea unei fapte de discriminare deoarece categoria de contribuabili a pensionarilor nu are posibilitatea de a redirecționa 2% din venit către o asociație sau fundație nonprofit.

5.5. Cât privește tratamentul presupus discriminatoriu raportat la obiectul prezentei cauze, Colegiul director reține că, prin dispozițiile O.G. nr. 137/2000, Consiliul Național pentru Combaterea Discriminării, potrivit art. 16, este “autoritatea de stat în domeniul discriminării, autonomă, cu personalitate juridică, aflată sub control parlamentar și totodată garant al respectării și aplicării principiului nediscriminării, în conformitate cu legislația internă în vigoare și cu documentele internaționale la care România este parte”. Deasemenea, Consiliul Național pentru Combaterea Discriminării este, potrivit art. 18 alin. 1 din aceeași ordonanță, “responsabil cu aplicarea și controlul respectării prevederilor prezentei legi” și în conformitate cu art. 19 alin. 1 care specifică competențele Consiliului Național pentru Combaterea Discriminării, “Consiliul își exercită atribuțiile în următoarele domenii: a) prevenirea faptelor de discriminare; b) medierea faptelor de discriminare; c) investigarea, constatarea și sancționarea faptelor de discriminare; d) monitorizarea cazurilor de discriminare; e) acordarea de asistență de specialitate victimelor discriminării”.

5.6. Raportat la obiectul petiției, astfel cum este formulat, Colegiul director reține că fapta de discriminare invocată este, ipso facto, concretizată prin imposibilitatea pentru categoria de contribuabili a pensionarilor de a redirecționa 2% din venit către o asociație sau fundație nonprofit.

5.7. Colegiul director se raportează la prevederile art. 2 din O.G. nr. 137/2000, reținând că diferența de tratament devine discriminare atunci când se induc distincții între situații analoage și comparabile, pe baza unor criterii interzise, fără ca distincția în speță să se bazeze pe o justificare rezonabilă și obiectivă.

5.8. Din punctul de vedere al incidenței art. 2 din O.G. nr. 137/2000 privind prevenirea și sancționarea tuturor formelor de discriminare, republicată, sub aspectul unei circumstanțe de tratament diferit aplicabile unor persoane care se află în situații analoage sau comparabile, din cauza unor criterii determinate și care are ca scop sau ca efect atingerea unor drepturi prevăzute de lege ori a drepturilor omului, Colegiul director este de opinie că nu pot fi reținute asemenea împrejurări pe baza unor criterii interzise (rasă, naționalitate, etnie, limbă, religie, categorie socială, convingeri, sex, orientare sexuală, vârstă, handicap, boală cronică necontagioasă, infectare HIV, apartenență la o categorie defavorizată, precum și orice alt criteriu).

Față de cele de mai sus, în temeiul art. 20 alin. (2) din O.G. 137/2000 privind prevenirea și sancționarea tuturor formelor de discriminare, republicată, **cu unanimitate de voturi** ale membrilor prezenți la ședință,

COLEGIUL DIRECTOR HOTĂRĂȘTE:

1. aspectele sesizate nu intră sub incidența prevederilor O.G. nr. 137/2000 privind prevenirea și sancționarea tuturor formelor de discriminare, republicată;

2. clasarea dosarului;

3. o copie a hotărârii se va transmite părților.

VI. Modalitatea de plată a amenzii

Nu este cazul

VII. Calea de atac și termenul în care se poate exercita

Prezenta hotărâre poate fi atacată la instanța de contencios administrativ, potrivit **O.G. 137/2000 privind prevenirea și sancționarea faptelor de discriminare, republicată și Legii nr. 554/2004 a contenciosului administrativ.**

Membrii Colegiului director prezenți la ședință

ASZTALOS CSABA FERENC – Membru

BERTZI THEODORA - Membru

HALLER ISTVAN - Membru

JURA CRISTIAN - Membru

LAZĂR MARIA - Membru

ANAMARIA PANFILE – Membru

VASILE ALEXANDRU VASILE – Membru

Hotărâre redactată de: L.M. și A.S.

Notă: prezenta Hotărâre emisă potrivit prevederilor legii și care nu este atacată în termenul legal, potrivit **O.G. 137/2000 privind prevenirea și sancționarea faptelor de discriminare și sancționarea faptelor de discriminare și Legii 554/2000 a contenciosului administrativ**, constituie de drept titlu executoriu.