

Dosar nr.

R O M Â N I A

Cod operator de date cu caracter personal 3184

TRIBUNALUL CLUJ

**SECȚIA MIXTĂ DE CONTENCIOS ADMINISTRATIV ȘI FISCAL, DE
CONFLICTE DE MUNCĂ SI ASIGURĂRI SOCIALE**

SENTINȚA CIVILA Nr. 13/2012

Ședința publică din data de 05 Ianuarie 2012

Completul compus din:

PREȘEDINTE E. B.

Asistent judiciar C.-E. P.

Asistent judiciar I. R.

Grefier I.-M. P.

Pe rol fiind judecarea cauzei Asigurări sociale privind pe reclamantul C. E. și pe pârâta CASA JUDEȚEANA DE PENSII CLUJ, având ca obiect recalculare pensie.

La apelul nominal făcut în ședința publică se prezintă pentru reclamant, avocat A. T. G., lipsă fiind pârâta.

Procedura este legal îndeplinită.

S-a făcut referatul cauzei după care se constată că prin registratura tribunalului, la data de 19 decembrie 2011, s-a depus de către reclamant răspunsul la solicitările instanței în care se arată că s-a înregistrat la pârâtă Adeverința nr. 746/12.12.2011, care a completat Adeverința nr.297/16.06.2011, solicitând a fi luată în calcul prima adeverință.

Reprezentantul reclamantului declară că nu mai are de formulat alte cereri în probațiune și solicită acordarea cuvântului pe fond.

Nefiind alte cereri de formulat în probațiune tribunalul declară închisă faza probatorie și acordă cuvântul pe fond.

Reprezentantul reclamantului solicită admiterea acțiunii așa cum a fost formulată cu cheltuieli de judecată.

INSTANȚA

Reține că prin acțiunea înregistrată la instanță în data de 28.09.2011, reclamantul C. E. a chemat în judecată pe pârâta Casa Județeană de Pensii Cluj, solicitând obligarea acesteia să emită o nouă decizie de pensie în care să se țină seama de toate sporurile cu caracter permanent sau temporar pe care le-a obținut în perioada când era în activitate, respectiv cele arătate în Adeverința nr. 297/16.06.2011 eliberată de S.C. ELM E. CLUJ S.A.

În motivarea acțiunii sale reclamantul arată că prin Decizia nr.193763/21.11.2006 i s-a recalculat pensia pentru limită de vârstă, însă prin aceasta, i-a fost stabilit un quantum al pensiei mai mic decât ar fi avut dreptul. Astfel nu i s-au luat în considerare datele din Adeverința nr. 746/12.12.2011,

care a completat Adeverința nr.297/16.06.2011, emisă de S.C. ELM E. CLUJ S.A.

Acesta mai arată că s-a adresat în mai multe rânduri pârâtei pentru a-i lua în considerare toate veniturile pe care le-a realizat și pentru care s-au achitat toate contribuțiile datorate bugetului de asigurări sociale de stat însă aceasta a refuzat să-i soluționeze cererile favorabil, încălcând principiul egalității și contributivității consacrate de art. 2 și art. 107 alin.1 din Legea nr. 263/2010.

Acțiunea este motivată în drept pe disp.Legii nr. 263/2000.

Pârâta legal citată nu a formulat întâmpinare însă la solicitarea instanței a comunicat dosarul de pensie privindu-l pe reclamant la data de 25.10.2011 (f.33-68).

Examinând actele și lucrările dosarului, instanța reține în fapt următoarele:

Prin Decizia nr. 193763/21.11.2006, reclamantului i s-a recalculat pensia pentru limită de vârstă stabilindu-i-se în quantum de 442 lei, punctajul mediu anual fiind de 1,49415 puncte (f.48-49).

Pârâta a depus la dosarul cauzei copia dosarului de pensie privindu-l pe reclamant în care nu se regăsesc ca fiind luate în considerare datele din adeverința eliberată de către fosta unitate angajatoare, respectiv S.C. ELM E. CLUJ S.A. la data de 12.12.2011 (f.72-74).

De altfel, din analiza scriptului intitulat „Date privind activitatea în muncă” rezultă că datele din adeverință nu au fost luate în considerare din motive subiective, deși adeverința a fost emisă la data de 12.12.2011, aceasta fiind înregistrată la pârâtă la data de 15.12.2011 (f.75).

Potrivit celor arătate în adeverința anterior amintită, în perioada 03.01.1967-01.10.1999, reclamantul a îndeplinit funcția de conducător auto.

Conform reglementărilor în materie, calculul și plata contribuției de asigurări sociale datorate de asigurați prevăzuți la art.5 alin. 1, pct. I ,II și V din Legea nr. 19/2000 republicată, și de către angajatorii acestora, se face lunar de către aceștia din urmă.

Baza lunară de calcul a contribuției individuală de asigurări sociale în cazul asiguraților o constituie după caz, salariile brute individuale realizate lunar, inclusiv sporurile și adaosurile, reglementate prin lege sau prin contractul colectiv de muncă, în cazul asiguraților prevăzuți la art. 5 alin. 1 pct. I, au veniturile brute de natura drepturilor salariale realizate lunar de asigurații prev. la art. 5 alin. I pct. II și V.

Se iau așadar în calcul sporurile, indemnizațiile și sumele acordate sub formă de procent din salariul de bază sau sumele fixe indiferent dacă au caracter permanent sau nu.

Salariile sunt înscrise în carnetul de muncă ar în situația în care acest lucru nu s-a întâmplat ele pot fi dovedite cu adeverințe. Dacă nu se pot dovedi cu înscrisuri la stabilirea drepturilor se va lua în calcul salariul minim pe economie. La fel pot fi dovedite și sporurile cu caracter permanent sau nu ca și majorările de salarii.

Instanța consideră că veniturile realizate în sistem acord global, precum și celelalte venituri suplimentare trebuie luate în considerare la calcularea

drepturilor cu titlu de pensie. Retribuirea în acord global presupunea salarizarea angajaților în funcție de realizările profesionale, ceea ce însemna că lunar aceștia puteau obține venituri mai mici sau mai mari decât salariile tarifare înscrise în carnetul de muncă.

Conform dispozițiilor art. 4 și art. 5 din Legea nr. 2/1983, care reglementa sistemul de retribuire în acord global, veniturile obținute pentru prestarea muncii în sistem acord global suplimentau retribuiția tarifară, elementul principal al salarizării ca parte variabilă a retribuiției condiționate, de realizarea sau nerealizarea proiectelor pentru care se angajau.

Pe lângă retribuiția tarifară, personalul muncitor beneficia, ca parte variabilă a retribuiției, de venituri suplimentare, pe calea adaosului de acord, a participării la beneficii, premiilor și altor stimulente, sporurilor, indemnizațiilor și compensațiilor prevăzute de lege. În cazul depășirii producției planificate veniturile creșteau în mod corespunzător și nu erau plafonate.

Legea nr. 27/1966 prevedea că plata contribuției de asigurări sociale era datorată de angajatori și se calcula prin raportare la venitul brut realizat. Prevederile art.1 din Decretul nr. 389/1972 dispuneau că angajatorii au obligația să verse la bugetul asigurărilor de stat o contribuție de 15% asupra câștigului brut realizat de personalul salarial.

Potrivit dispozițiilor art. 2 lit.e din Legea nr. 19/2000 și art.2 lit.c și d din Legea nr. 263/2010 sistemul public de pensii se organizează și funcționează și pe baza principiului contributivității, conform 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.

Acest principiu este dezvoltat în primul act normativ, respectiv prin art. 78 alin.1, care arată că numărul de puncte realizat în fiecare lună se calculează prin raportarea salariului brut lunar individual, inclusiv sporurile și adaosurile sau, după caz, a venitului lunar asigurat, care a constituit baza de calcul a contribuției individuale de asigurări sociale. Persoana care după pensionare mai desfășoară o activitate aducătoare de venituri, este obligată prin lege să plătească contribuția la bugetul asigurărilor sociale de stat datorată în raport cu veniturile realizate.

Valorificarea unor perioade dovedite cu adeverințe emise de unitățile ori societățile unde și-au desfășurat activitatea asigurații se face prin recalcularea pensiei. Punctajul anual pentru aceste perioade ori pentru stagiul suplimentar se adaugă la punctajul luat în calcul inițial, modificându-se astfel punctajul mediu și în mod corespunzător crește cuantumul pensiei.

Conform prevederilor art.I, pct.7 din Ordinul nr. 680/01.08.2007 al Ministrului Muncii, Familiei și Egalității de Șanse, prin sintagma „venitul brut realizat lunar” se înțelege venitul brut în bani achitat din fondul de salarii, reprezentând salariile de bază brute corespunzătoare timpului efectiv lucrat în program normal și suplimentar potrivit formei de salarizare aplicate, inclusiv indemnizațiile de conducere, salariile de merit, indexările, compensările și alte drepturi care, potrivit actelor normative, fac parte din salariul de bază, sporurile, indemnizațiile și sumele acordate sub formă de procent din salariu ori sume fixe,

indiferent dacă au caracter permanent sau nu, plătite pentru : condiții deosebite de muncă, activitate desfășurată în mediul rural, în zone izolate, activitate desfășurată de nevătători, munca prestată în schimbul de noapte, îndeplinirea unor sarcini, activități și responsabilități suplimentare funcției de bază, sporul de fidelitate și altele asemănătoare. De asemenea, sunt incluse sumele plătite pentru timpul nelucrat (concediu de odihnă, concediu de studii, zile de sărbători, zile de repaos suplimentar) și orice alte întreruperi ale lucrului din motive neimputabile salariaților.

Potrivit dispozițiilor art.10 și art.23 din Legea nr.3/1977, în baza de calcul a pensiilor, înainte de apariția Legii nr.19/2000, nu se lua în considerare câștigul brut ci media retribuițiilor tarifare de încadrare stabilită pe baza retribuiției tarifare de încadrare pentru cei retribuiți cu luna și retribuiția tarifară de încadrare corespunzătoare pentru 204 ore, pentru cei retribuiți cu ora, inclusiv pentru cei care lucrează în acord.

Conform art.2 din O.U.G.nr.4/2005 recalcularea pensiilor urma să se facă potrivit dispozițiilor art.164 din Legea nr. 19/2000. Astfel potrivit art.164 alin.1 și 2 din Legea nr.19/2000 și art.4 alin.2 din O.U.G. nr.4/2005 erau luate în considerare sporurile, indemnizațiile și majorărilor de retribuiții tarifare care, potrivit legislației anterioare datei de 01.04.2001, au făcut parte din baza de calcul a pensiilor și care se utilizează la determinarea punctajului mediu anual, așa cum se regăsesc în Anexă.

În punctul VI din Anexă se arată însă că, nu sunt luate în calcul la stabilirea punctajului mediu anual, formele de retribuire în acord global sau cu bucată, în regie ori după timp, pe bază de tarife sau cote procentuale, premiile anuale și premiile acordate în cursul anului pentru realizări deosebite.

În aceeași Anexă la pct.IV legiuitorul a optat însă pentru luarea în calcul a oricăror sporuri acordate de ministerele de resort conform actelor normative în vigoare în diverse perioade, evidențiate împreună cu salariile specificate în statele de plată și pentru care s-au plătit contribuții.

De altfel, prin Decizia nr. 736/2006 a Curții Constituționale a României, se confirmă faptul că dispozițiile pct.VI din Anexa la O.U.G. nr. 4/2005 nu exclud de plano posibilitatea valorificării veniturilor enumerate în mod exhaustiv la acest punct și că aplicabilitatea la cazul concret a acestor prevederi legale se stabilește de către instanța de judecată, în funcție de includerea sau nu a altor venituri în baza de calcul a contribuțiilor de asigurări sociale.

Prin Legea nr.250/2007 s-au modificat prevederile art.78 alin.4 din Legea nr.19/2000 în sensul că, s-a eliminat plafonarea bazei de calcul a contribuției de asigurări sociale. Astfel conform art.I, pct.10 din Ordinul M.M.F.E.S. nr.680/2007, începând cu data de 01.08.2007 punctajul anual al asiguratului se determină pe baza venitului brut realizat lunar prevăzut la punctul 19. În acest sens s-a pronunțat și Înalta Curte de Casație și Justiție prin Decizia nr. V/20.09.2010, de admitere a recursului în interesul legii, declarat de către procurorul general al Parchetului de pe lângă Înalta Curte de Casație și Justiție reținându-se, în interpretarea dispozițiilor art.2 lit.e, art.78 și art.164 alin.1 și 2 din Legea nr.19/2000 și ale art.1 și 2 din O.U.G. nr. 4/2005, că sumele plătite pentru munca prestată de foștii salariați în regim de lucru prelungit, în

condițiile art.1 și 2 din H.G.nr. 1546/1952, se au în vedere la stabilirea și recalcularea pensiilor din sistemul public.

Instanța apreciază că în speță au prioritate dispozițiile legale cu valoare de principiu, adică celor prevăzute de art. 2 lit.e din Legea nr. 19/2000 și art.2 lit.c și d din Legea nr.263/2010,întrucât soluția contrară ar însemna încălcarea principiului contributivității cu consecința nerealizării scopului avut în vedere de legiuitor la editarea acestora.

Formele de retribuire în acord global si celelalte venituri menționate în adeverință nu au făcut parte, într-adevăr, din baza de calcul al pensiilor care conform art. 10 din Legea nr. 3/1977 era constituită din retribuțiile tarifare, însă conform aceluiași act normativ dreptul la pensie era recunoscut pentru toți cei care plățiseră contribuțiile de asigurări sociale, ori acestea se stabileau si se achitau în raport cu câștigul brut realizat, iar nu de cel tarifar.

Pentru stagiile de cotizare realizate după data de 01.04.2001 acest principiu este respectat, iar pentru stagiile de cotizare realizate sub imperiul reglementărilor anterioare, soluția trebuie să fie aceeași conform principiului „ubi eadem est ratio, ubi eadem solutio esse debet”.

Instanța apreciază că ceea ce interesează nu este caracterul permanent sau nepermanent al acestor venituri, ci faptul că statul a încasat, în perioada derulării raporturilor de muncă, contribuțiile de asigurări sociale pe care le-a stabilit în sarcina angajatorului iar acum revine asiguraților dreptul să își primească contraprestația corespunzătoare din partea acestuia pentru a exista un echilibru al raportului juridic dintre părți.

Față de cele ce preced, având în vedere faptul că reclamantul a dovedit, în parte,pretențiile sale care au fost precizate prin adeverința anterior menționată, instanța, în temeiul art. 153 lit.f si g coroborat cu prev. art. 156 din Legea nr. 263/2010, va admite în parte acțiunea acestuia.

Drept consecință, va obliga pârâta să emită o nouă decizie de pensionare pentru reclamant începând cu data de 01.01.2012, cu luarea în calcul la stabilirea drepturilor cu titlu de pensie, parțial, a datelor din Adeverința nr.746/12.12.2011 eliberată de S.C. ELM E. CLUJ.

Fiind în culpă procesuală, instanța o va obliga pe pârâtă să îi achite reclamantului suma de 600 lei cheltuieli de judecată reprezentând onorariu avocațial parțial conform facturii nr.002/14.01.2012 (f.76).

**PENTRU ACESTE MOTIVE,
ÎN NUMELE LEGII
HOTĂRĂȘTE**

Admite în parte acțiunea formulată și precizată de reclamantul C. E. dom. în Cluj-Napoca, ... nr..., bl..., ap..., jud.Cluj, împotriva pârâtei CASA JUDETEANA DE PENSII CLUJ, cu sediul în Cluj-Napoca, str. G.Coșbuc nr. 2, jud.Cluj și în consecință:

Obligă pârâta să emită o nouă decizie de pensionare pentru reclamant, începând cu data de 01.01.2012, cu luarea în calcul a sporului de șantier, a sporului de condiții grele, a sporului pentru munca prestată peste programul

normal de lucru acordat în baza art. 71 alin.4 din Legea nr. 57/1974, conform Adeverinței nr. 746/12.12.2011 emisă de S.C. ELM E. CLUJ.

Respinge petitul privind luarea în calcul a sporului de vechime si sporului de fidelitate ca fiind fără obiect.

Respinge petitul privind luarea în calcul a sporurilor pentru perioada 01.09.2011-01.01.2012.

Obligă pârâta la plata către reclamant a sumei de 600 lei reprezentând onorariu avocațial parțial.

Definitivă.

Cu drept de recurs în termen de 15 zile de la comunicare.