



CONSILIUL PENTRU PREVENIREA ȘI ELIMINAREA DISCRIMINĂRII ȘI ASIGURAREA EGALITĂȚII

СОВЕТ ПО ПРЕДУПРЕЖДЕНИЮ И ЛИКВИДАЦИИ ДИСКРИМИНАЦИИ И ОБЕСПЕЧЕНИЮ РАВЕНСТВА
COUNCIL ON THE PREVENTION AND ELIMINATION OF DISCRIMINATION AND ENSURING EQUALITY

Adresa: Republica Moldova, Chișinău, MD-2004
bd. Ștefan cel Mare și Sfânt nr.180, bir.405
tel.: +373 (0) 22 21-28-17

Адрес: Республика Молдова, Кишинёв, MD-2004
бул. Стефан чел Маре, 180, каб. 405
тел.: +373 (0) 22 21-28-17

DECIZIE din 24 iulie 2020 cauza nr. 105/20

Membrii Consiliului participanți la ședința de deliberare:

Ian FELDMAN – președinte
Svetlana DOLTU – membră
Andrei BRIGHIDIN – membru
Victorina LUCA – membră
Evghenii Alexandrovici GOLOȘCEAPOV – membru

au examinat, în ședință online, susținerile scrise ale
petiționarului: XXXX

reclamaților: Ministerul Sănătății, Muncii și Protecției Sociale, Agenția Națională
pentru Ocuparea Forței de Muncă și

au deliberat, în ședință închisă, cu privire la următoarele.

I. Obiectul plângerii

Discriminare manifestată în procesul de înregistrare în calitate de șomer în legătură cu
calitatea de asociat/fondator al societății comerciale.

II. Admisibilitatea obiectului plângerii

Plângerea corespunde cerințelor art. 13 din Legea cu privire la asigurarea egalității nr.
121/2012 și nu ridică excepțiile de inadmisibilitate prevăzute de pct. 42 din
Regulamentul de activitate al Consiliului pentru prevenirea și eliminarea discriminării
și asigurarea egalității aprobat prin Legea nr. 298/2012.

III. Susținerile părților

Alegațiile petiționarului

- 3.1 Petiționarul notează că, în data de 06 aprilie 2020, a depus setul de acte necesare
pentru a fi înregistrat cu statut de șomer și să poată beneficia de suportul financiar
acordat de stat în sumă de 2 775 lei pe perioada stării de urgență. În data de 10
aprilie 2020, petiționarul a fost informat despre refuzul de a fi înregistrat în calitate de
șomer pe motiv că în Registrul Agenției Servicii Publice există informații privind
deținerea de către acesta a calității de asociat în cadrul unei societăți cu răspundere
limitată. Petiționarul notează că refuzul de a fi înregistrat a fost bazat pe o circulară a
MSMPS în care este stipulat că titularii patentei de întreprinzători, persoanele
înregistrate în calitate de asociat/administrator/ fondator al gospodăriei țărănești nu
pot fi înregistrați cu statut de șomer, fiindcă activitatea pe care o practică este
asimilată activității desfășurate în cadrul unui loc de muncă, chiar dacă nu se
încadrează în definiția locului de muncă, în cadrul căruia persoana activează în baza
contractului individual de muncă.
- 3.2 Petiționarul este de părere că răspunsul reclamatului face referire la titularii patentei
de întreprinzător și asociat, administrator sau fondator al gospodăriei țărănești, dar nu
la societățile cu răspundere limitată, prin urmare, petiționarul consideră că nu poate fi
luată în calcul o circulară care nu are relevanță la cazul de față. Petiționarul susține că

circularea respectivă constituie o viziune a specialiștilor din cadrul MSMPS, adică o interpretare neîntemeiată a prevederilor legii. Suplimentar, petiționarul a menționat că până în prezent nu a obținut venituri din activitatea de asociat SRL "XXXX YYYY". Totodată, petiționarul a completat că respectiva societate comercială se află în procedură de lichidare începând cu data de 15 mai 2020.

Poziția reclamațiilor

- 3.3 **Ministerul Sănătății, Muncii și Protecției Sociale** susține că, în conformitate cu art. 20, alin. (1) din Legea nr.105/2018 cu privire la ocuparea forței de muncă și asigurarea de șomaj, șomer este considerată persoana aflată în căutarea unui loc de muncă, care întrunește cumulativ următoarele condiții: are vârsta cuprinsă între 16 ani și vârsta stabilită pentru obținerea dreptului la pensie pentru limită de vârstă sau la o altă categorie de pensie, conform legislației în vigoare, cu excepția persoanelor care exercită dreptul la pensie de urmaș și la pensie de dizabilitate, cărora li se recomandă încadrarea în câmpul muncii în baza programului individual de reabilitare și incluziune socială; este aptă pentru prestarea unei munci; nu are un loc de muncă; nu studiază la o formă de învățământ cu frecvență; caută activ un loc de muncă atât în mod individual, cât și prin intermediul subdiviziunii teritoriale și este disponibilă să înceapă activitatea de muncă; este înregistrată cu statut de șomer la subdiviziunea teritorială.
- 3.4 Reclamatul menționează că, la data depunerii cererii de solicitare a ajutorului de șomaj, conform datelor oferite de Agenția Servicii Publice, petiționarul a fost cofondator al SRL "XXXX YYYY". Respectiv are calitate de patron - persoană care exercită ocupația (meseria) în proprie unitate (întreprindere) pentru a cărei activitate angajează salariați, așa după cum stabilește Metodologia Anchetei Forței de Muncă în Gospodării, aprobată prin Ordinul Biroului Național de Statistică, nr. 53/2019. Metodologia menționată are ca obiectiv măsurarea populației ocupate, în șomaj, a populației care nu face parte din forța de muncă și a fost elaborată în baza recomandărilor Organizației Internaționale a Muncii și utilizată de către toate țările membre a acesteia. Conform Metodologiei, după statutul profesional, patronul este una din categoriile persoanelor considerate ocupate, de rând cu salariații, lucrătorii pe cont propriu, lucrătorii familiali din cadrul gospodăriilor țărănești. În aceeași ordine de idei, în temeiul art. 11 și art. 49 din Legea privind societățile cu răspundere limitată, nr.135/2007, reclamatul menționează că petiționarul, fiind fondatorul unei SRL, are calitate de asociat și, respectiv, participă la gestionarea activității întreprinderii, fapt care presupune realizarea anumitor activități în cadrul unității respective, ceea ce este caracteristic unui loc de muncă definit în Legea securității și sănătății în muncă, nr. 186/2008.
- 3.5 **Agenția Națională pentru Ocuparea Forței de Muncă** notează că prin Ordinul nr.25 din 14.04.2020 ANOFM a prevăzut metoda de implementare a măsurilor de susținere în caz de șomaj în perioada stării de urgență, și anume s-a stabilit nemijlocit procedura tehnică de înregistrare a persoanelor cu statut de șomer/stabilirea dreptului la acordarea ajutorului de șomaj în stare de urgență. Respectivul ordin fiind emis în temeiul prevederilor Dispoziției nr.16 din 10.04.2020 a Comisiei pentru Situații Excepționale RM, a Legii nr. 105/2018 și a Hotărârii de Guvern nr. 1276 din 26.12.2018. ANOFM menționează că a respins cererea petiționarului privind înregistrarea cu statut de șomer și acordarea ajutorului de șomaj conform procedurii legale stabilite. Acesta neîncadrându-se nici în una din categoriile indicate în lege, având calitatea de asociat/administrator al SRL „XXXX YYYY”.
- 3.6 ANOFM specifică că, în plângerea sa, petiționarul contestă refuzul ANOFM de înregistrare cu statut de șomer ca act administrativ, referindu-se la legalitatea interpretării calității de asociat cu noțiunea de loc de muncă. Respectiv dumnealui contestă de fapt modul de aplicare de către ANOFM a procedurii de înregistrare ca șomer și nu acțiunile autorităților publice privind asigurarea egalității, imparțialității și nediscriminării. Prin urmare, nu a făcut trimiteri la o comparație reală și concretă

privind deciziile de refuz ale ANOFM, a celorlalte persoane cu calitatea de asociat/administrator care au depus cereri de înregistrare. Nu a prezentat dovezi, careva date statistice care ar demonstra discriminarea sa în raport cu alte persoane, făcând trimitere doar la noțiuni generale privind definirea locului de muncă și încadrarea juridică a calității de asociat/administrator. Or, conform art.13 alin. (2) al Legii cu privire la asigurarea egalității nr.121/2012, plângerea depusă către Consiliu trebuie să conțină eventualele dovezi care ar demonstra discriminarea petiționarului. În caz contrar plângerea este inadmisibilă, conform prevederilor pct. 42 din Regulamentul de activitate al Consiliului pentru prevenirea și eliminarea discriminării și asigurarea egalității aprobat prin Legea nr. 298/2012.

- 3.7 Prin urmare, reclamata consideră plângerea petiționarului ca fiind una ce nu se încadrează în cerințele legale privind noțiunea de discriminare, aceasta, îmbrăcând forma juridică a unei acțiuni de contestare a legalității unui act administrativ. Respectiv fiind o acțiune în ordine administrativă de competența instanțelor de judecată. În contextul celor expuse, reclamata este de părere că faptele constatate nu reprezintă discriminare.

IV. Dreptul național și internațional relevant

- 4.1 **Constituția Republicii Moldova prin art. 16 alin. (2)** prevede că toți cetățenii Republicii Moldova sunt egali în fața legii și a autorităților publice, fără deosebire de rasă, naționalitate, origine etnică, limbă, religie, sex, opinie, apartenență politică, avere sau de origine socială; **art. 47 alin. (1)** stabilește că statul este obligat să ia măsuri pentru ca orice om să aibă un nivel de trai decent, care să-i asigure sănătatea și bunăstarea, lui și familiei lui, cuprinzând hrana, îmbrăcămintea, locuința, îngrijirea medicală, precum și serviciile sociale necesare; **art. 47 alin. (2)** stipulează că cetățenii au dreptul la asigurare în caz de: șomaj, boală, invaliditate, văduvie, bătrânețe sau în celelalte cazuri de pierdere a mijloacelor de subzistență, în urma unor împrejurări independente de voința lor.
- 4.2 **Legea cu privire la asigurarea egalității nr. 121/2012 la art. 1 alin. (1)** stabilește că scopul prezentei legi este prevenirea și combaterea discriminării, precum și asigurarea egalității tuturor persoanelor aflate pe teritoriul Republicii Moldova în sferile politică, economică, socială, culturală și alte sfere ale vieții, fără deosebire de rasă, culoare, naționalitate, origine etnică, limbă, religie sau convingeri, sex, vârstă, dizabilitate, opinie, apartenență politică sau orice alt criteriu similar; **art. 2** oferă definiția discriminării ca fiind orice deosebire, excludere, restricție ori preferință în drepturi și libertăți a persoanei sau a unui grup de persoane, precum și susținerea comportamentului discriminatoriu bazat pe criteriile reale, stipulate de prezenta lege sau pe criteriile presupuse; **art. 3** stabilește că subiecți în domeniul discriminării sunt persoanele fizice și juridice din domeniul public și privat; **art. 4 lit. a)** statuează că reprezintă formă gravă a discriminării promovarea sau practicarea discriminării de către autoritățile publice; **art. 8 lit. c)** prevede că este interzisă orice formă de discriminare privind accesul persoanelor la serviciile de protecție socială.
- 4.3 **Legea cu privire la promovarea ocupării forței de muncă și asigurarea de șomaj nr. 105/2018 la art. 20 alin. (1)** stabilește că șomer este considerată persoana aflată în căutarea unui loc de muncă, care întrunește cumulativ următoarele condiții: are vârsta cuprinsă între 16 ani și vârsta stabilită pentru obținerea dreptului la pensie pentru limită de vârstă sau la o altă categorie de pensie, conform legislației în vigoare, cu excepția persoanelor care exercită dreptul la pensie de urmaș și la pensie de dizabilitate, cărora li se recomandă încadrarea în câmpul muncii în baza programului individual de reabilitare și incluziune socială; este aptă pentru prestarea unei munci; nu are un loc de muncă; nu studiază la o formă de învățământ cu frecvență; caută activ un loc de muncă atât în mod individual, cât și prin intermediul subdiviziunii teritoriale și este disponibilă să înceapă activitatea de muncă; este înregistrată cu statut de șomer la subdiviziunea teritorială; **art. 20 alin. (5)** prevede că înregistrarea statutului de șomer se face în baza cererii persoanei aflate în căutarea unui loc de muncă, de către

subdiviziunea teritorială în a cărei rază aceasta își are domiciliul sau, după caz, reședința; **art. 43 alin. (2)** stipulează că ajutorul de șomaj se acordă în baza cererii de acordare a ajutorului de șomaj depuse de către șomer la subdiviziunea teritorială; **art. 43 alin. (4)** stipulează că ajutorul de șomaj se stabilește șomerilor care întrunesc cumulativ următoarele condiții: nu realizează venituri la momentul stabilirii ajutorului de șomaj; au activat și au realizat un stagiu de cotizare în sistemul public de asigurări sociale de stat de cel puțin 12 luni în ultimele 24 de luni calendaristice premergătoare datei înregistrării; nu refuză un loc de muncă corespunzător sau participă la măsurile active de ocupare a forței de muncă oferite de subdiviziunea teritorială conform planului individual de angajare a șomerului.

- 4.4 **Legea privind societățile cu răspundere limitată nr. 135/2007 la art. 2 alin. (1)** prevede că societatea cu răspundere limitată este societatea comercială cu personalitate juridică al cărei capital social este divizat în părți sociale conform actului de constituire și ale cărei obligații sunt garantate cu patrimoniul societății; **art. 42 alin. (1)** stipulează că, calitatea de asociat se dobândește prin participarea la constituirea societății sau prin dobândirea, ulterior constituirii, a unei părți sociale; **art. 43** statuează că, asociatul beneficiază de drepturile stabilite de lege și de actul de constituire, inclusiv dreptul de a participa la conducerea societății în conformitate cu prevederile legii și ale actului de constituire; de a vota la adunările generale ale asociațiilor; de a fi informat despre activitatea societății; de a exercita controlul asupra modului de gestionare a societății; de a înstrăina și a dobândi, în condițiile legii, partea socială; de a cere dizolvarea societății; de a participa la repartizarea profitului net; de a obține, în caz de lichidare a societății, valoarea unei părți a patrimoniului acesteia rămas după achitarea cu creditorii și cu salariații săi, proporțională părții sale sociale; de a cere excluderea asociatului în conformitate cu art.47; **art. 48 alin. (1)** prevede că organul suprem al societății este adunarea generală a asociațiilor. Asociații pot fi convocați în adunări generale ordinare și extraordinare; **art. 69 alin. (1)** stipulează că societatea trebuie să aibă unul sau mai mulți administratori, care administrează societatea și o reprezintă; **art. 70 alin. (1)** statuează că administratorul societății se desemnează de adunarea generală a asociațiilor sau de consiliul societății dacă actul de constituire prevede aceasta. Administratorul poate fi eliberat oricând cu sau fără motiv.
- 4.5 **Legea securității și sănătății în muncă nr. 186/2008 în art. 1** oferă de definiția locului de muncă ca fiind loc destinat să adăpostească posturi de lucru în clădirea unității și orice alt loc din interiorul unității la care lucrătorul are acces în timpul executării sarcinilor sale de lucru.
- 4.6 **Legea cu privire la actele normative nr. 100/2017 la art. 41 alin. (3)** stabilește că elementele constitutive ale actului normativ trebuie să asigure expunerea consecutivă, ordonată și sistematizată a obiectului reglementării, precum și interpretarea și aplicarea corectă a actului normativ; **art. 54 alin. (5)** prevede că dacă o noțiune sau un termen poate avea înțelesuri diferite, în proiect se stabilește semnificația acestuia în context pentru a asigura înțelegerea corectă a noțiunii sau a termenului respectiv și pentru a evita interpretările neuniforme; **art. 71 alin. (1)** statuează că interpretarea actelor normative se efectuează cu scopul clarificării sensului unui act normativ sau al unor dispoziții din acesta; **art. 71 alin. (3)** stipulează că interpretarea este oficială când se efectuează prin acte normative de interpretare sau prin acte de aplicare a normelor de drept de către instituțiile abilitate; **art. 71 alin. (4)** prevede că la interpretarea actului normativ se ține cont de nota informativă care a însoțit proiectul actului normativ respectiv și de alte documente care permit identificarea voinței autorității publice care a adoptat, a aprobat sau a emis actul normativ; **art. 72 alin. (3)** stabilește că interpretarea oficială a legilor, altele decât cele menționate la alin. (1), se realizează exclusiv de către Parlament prin adoptarea legilor de interpretare; **art. 72 alin. (4)** stipulează că actul normativ se interpretează printr-un act normativ de aceeași categorie și forță juridică.
- 4.7 **Procedura de înregistrare cu statut de șomer și scoaterea din evidență a șomerilor aprobată prin Hotărârea Guvernului nr. 1276/2018 pentru aprobarea**

procedurilor privind accesul la măsurile de ocupare a forței de muncă în pct. 3 prevede că șomer este considerată persoana aflată în căutarea unui loc de muncă, care întrunește cumulativ condițiile stipulate în art. 20 alin. (1) din Legea nr. 105/2018 cu privire la promovarea ocupării forței de muncă și asigurarea de șomaj; pct. 7 stipulează că cererea depusă către subdiviziunea teritorială este însoțită de următoarele documente în original: buletinul de identitate sau permisul de ședere, după caz, cu termenul valabil; actele de studii și de calificare deținute; declarația pe propria răspundere; pct. 13 prevede că în baza conexiunilor intersistemice cu sistemele informaționale ale altor instituții, specialistul subdiviziunii teritoriale verifică următoarele date ale persoanei: dacă nu este beneficiar al pensiei pentru limită de vârstă sau al unei alte categorii de pensii, cu excepția pensiei de urmaș sau a pensiei de dizabilitate; dacă nu are un loc de muncă; circumstanțele încetării activității de muncă, după caz; stagiul de cotizare; pct. 20 stipulează că dacă persoana nu întrunește cumulativ condițiile de înregistrare cu statut de șomer, aceasta este înregistrată, în baza cererii depuse la subdiviziunea teritorială, ca persoană aflată în căutarea unui loc de muncă, conform procedurii aprobate prin ordin al directorului Agenției.

- 4.8 Metodologia anchetei asupra forței de muncă în gospodării aprobată prin Ordinul Biroului Național de Statistică nr 53/2019 în pct. 10** prevede că în funcție de statutul de participare la forța de muncă, persoanele pot fi clasificate ca fiind: - în ocupare, - în șomaj, - în afara forței de muncă (care nu fac parte din forța de muncă); după tipul (natura) locul de muncă poate fi formal sau informal. Ocuparea formală include: 1) Lucrătorii pe cont propriu care lucrează în întreprinderile sectorului formal; 2) Patronii care lucrează în întreprinderile sectorului formal; 3) Membrii cooperativelor de producție formale; 4) Salariații, pentru care angajatorul/patronul plătește contribuții sociale, beneficiază de concediu anual plătit și de concediu medical plătit. Ocuparea informală include: 1) Lucrătorii pe cont propriu, care lucrează în întreprinderile sectorului informal; 2) Patronii, care lucrează la întreprinderile sectorului informal; 3) Membrii cooperativelor informale de producție; 4) Lucrătorii familiari angajați la întreprinderile sectorului formal sau la întreprinderile sectorului informal; 5) Salariații angajați la întreprinderile sectorului formal, la întreprinderile sectorului informal sau în gospodăriile particulare ale cetățenilor, care satisfac cel puțin unul din criteriile de mai jos: - angajatorul/patronul nu plătește contribuțiile sociale pentru ei; - nu beneficiază de concediu anual plătit; - nu beneficiază, în caz de boală sau traumă, de concediu medical plătit. Statut profesional reprezintă situația deținută de o persoană în funcție de modul de obținere a veniturilor prin activitatea exercitată și anume: salariați; non-salariați: patroni, lucrători pe cont propriu, lucrători familiari neremunerați, membri ai cooperativelor de producție. Șomeri în sensul Biroului Internațional al Muncii sunt persoanele de 15 ani și peste, care în cursul perioadei de referință îndeplinesc simultan următoarele condiții: - nu au un loc de muncă și nu desfășoară o activitate în scopul obținerii unor venituri; - sunt în căutarea unui loc de muncă, utilizând în ultimele 4 săptămâni diverse metode pentru a-l găsi: înscrierea la oficiile forței de muncă sau la agenții particulare de plasare, acțiuni pentru a începe o activitate pe cont propriu, publicarea de anunțuri și răspunsuri la anunțuri, apel la prieteni, rude, colegi, syndicate etc.; - sunt disponibile să înceapă lucrul în următoarele 15 zile, dacă s-ar găsi imediat un loc de muncă. În această categorie de populație sunt incluse, de asemenea: - persoanele fără loc de muncă, disponibile să lucreze, care așteaptă să fie rechemate la lucru sau care au găsit un loc de muncă și urmează să înceapă lucrul la o dată ulterioară perioadei de referință; - persoanele care în mod obișnuit fac parte din populația inactivă (elevi, studenți, pensionari), dar care au declarat că sunt în căutarea unui loc de muncă și sunt disponibile să înceapă lucrul.
- 4.9 Carta socială europeană (revizuită) în Partea I-a pct. 13** stabilește că părțile contractante recunosc ca obiectiv al politicii lor, a cărui realizare o vor urmări prin toate mijloacele utile pe plan național și internațional, atingerea condițiilor specifice pentru asigurarea exercitării efective că orice persoană lipsită de resurse suficiente are dreptul la asistență socială și medicală; **Partea a II-a art. 13 alin. (1)** statuează că în vederea

exercitării efective a dreptului la asistență socială și medicală, părțile se angajează să vegheze ca orice persoană care nu dispune de resurse suficiente și care nu este în măsură să și le procure prin propriile mijloace sau să le primească dintr-o altă sursă, în special prin prestații rezultate dintr-un regim de securitate socială, să poată beneficia de o asistență corespunzătoare și, în caz de boală, de îngrijirile impuse de starea sa; **Partea a V-a Articolul E** stabilește că respectarea drepturilor recunoscute în prezenta cartă trebuie asigurată fără deosebire de rasă, sex, limbă, religie, opinii politice sau orice alte opinii, origine națională sau socială, sănătate, apartenență la o minoritate națională, naștere sau orice altă situație.

V. În concluzie, Consiliul reține următoarele

- 5.1 Din materialele dosarului, Consiliul reține că urmează să se pronunțe asupra existenței faptei de discriminare în procesul de înregistrare în calitate de șomer în legătură cu calitatea de asociat/fondator al societății comerciale.
- 5.2 Consiliul reamintește că atât legislația națională (art. 15 alin.1 și art. 19 din Legea. cu privire la asigurarea egalității nr.121/2012), cât și practica Curții Europene a Drepturilor Omului (printre multe altele, a se vedea cauza Dordevic c. Croația par. 82-84, par.177, cauza Chassagnou și alții v. Franța par. 91-92, Timishev v. Rusia par.57) stabilesc o regulă specială referitor la sarcina probei în litigiile privind discriminarea, și anume: sarcina probei trece la reclamat atunci când petiționara/petiționarul prezintă dovezi din care se poate prezuma că a existat un comportament discriminatoriu.
- 5.3 Analizând natura alegațiilor petiționarului, Consiliul le-a supus examinării prin prisma elementelor constitutive ale discriminării indirecte. Astfel, pentru a institui prezumția discriminării indirecte, circumstanțele invocate trebuie să caracterizeze prezența cumulativă a următoarelor elemente:
 - a) existența unei reguli, unui criteriu sau a unei practici aparent neutre
 - b) care dezavantajează anumite persoane/grup de persoane
 - c) pe baza unui criteriu protejat.
- 5.4 Consiliul, studiind materialele dosarului, a instituit prezumția discriminării indirecte. Consiliul a reținut că practica interpretării extensive a cerinței referitoare la lipsa locului de muncă drept condiție de înregistrare cu statut de șomer, dezavantajează categoria de persoane care nu au un loc de muncă clasic și ar fi disponibili să înceapă imediat. Consiliul, analizând circumstanțele care au determinat refuzul de a înregistra petiționarul, a reținut că acestea pot fi raportate la calitatea de asociat/fondator al societății comerciale.
- 5.5 În conformitate cu art. 15 alin. (1) din Legea cu privire la asigurarea egalității nr. 121/2012, sarcina de a proba că faptele în cauză nu constituie discriminare revine instituției despre care se presupune că a comis fapta discriminatorie. Consiliul urmează să aprecieze dacă asimilarea calității de fondator (asociat) al societății comerciale cu activitatea aferentă unui loc de muncă poate fi justificată obiectiv și rezonabil.
- 5.6 Reclamații au susținut că petiționarul, fiind fondatorul unei societăți cu răspundere limitată, are calitate de asociat și, respectiv, participă la gestionarea activității întreprinderii, fapt care presupune realizarea anumitor activități în cadrul unității respective, ceea ce este caracteristic unui loc de muncă definit în Legea securității și sănătății în muncă nr. 186/2008.
- 5.7 Consiliul, studiind prevederile Legii cu privire la promovarea ocupării forței de muncă și asigurarea de șomaj nr. 105/2018, constată că în textul actului normativ sintagma „loc de muncă” este utilizată frecvent, însă nu se regăsește noțiunea acestei sintagme. Ori, în sensul asigurării predictibilității normelor juridice reglementate, definirea noțiunilor apare drept o precondiție pentru aplicarea uniformă a acestora de către toți actorii implicați.
- 5.8 Astfel, Consiliul stabilește că ANOFM, în circumstanțele respective, a fost pusă în situația de a interpreta dacă calitatea de asociat în cadrul unei societăți cu răspundere limitată echivalează cu deținerea unui loc de muncă în sensul clasic. În

acest exercițiu ANOFM s-a condus de către o circulară elaborată de către MSMPs care punctează că calitatea de asociat presupune realizarea anumitor activități în cadrul unității respective, respectiv activitatea desfășurată în cadrul societății este comparabilă cu cea a unui loc de muncă. Cu alte cuvinte ministerul ar fi încercat să susțină că deținerea unei astfel de calități ar constitui un impediment real în procesul de încadrare în câmpul muncii a persoanelor aflate în căutarea unui loc de muncă. Consiliul notează că interpretarea actului legislativ ține de competența autorității legislative care a adoptat actul.

- 5.9 Consiliul, examinând circumstanțele particulare ale speței, ajunge la concluzia că, într-adevăr, asocierea și echivalarea generală a calității de asociat cu activitatea desfășurată la un loc de muncă clasic, respectiv refuzul de înregistrare cu statut de șomer, este neconformă principiului egalității, deoarece nu s-a ținut cont de abordarea individualizată. Cu alte cuvinte, nu s-a luat în calcul dacă persoana desfășoară careva activități în societatea respectivă, starea economică a acesteia la momentul depunerii cererii de înregistrare cu statut de șomer, disponibilitatea, după caz impedimentele reale, ale persoanei de a începe activitatea imediat la locul de muncă identificat.
- 5.10 În primul rând, Consiliul atrage atenția că, calitatea de fondator al societății comerciale nu constituie un impediment de a avea un loc de muncă în sens clasic. Or, gestionarea activității societății poate fi pusă în sarcina unui administrator. Mai mult, calitatea de fondator al societății comerciale nu este incompatibilă nici cu accederea într-o funcție publică (a se vedea art.25 alin. (2¹) din Legea nr. 158/2008). În al doilea rând, în speță Consiliul a stabilit că societatea comercială în care petiționarul avea calitate de asociat se află în proces de lichidare, astfel situația particulară în care se regăsea petiționarul nu prezenta nici un impediment real de a fi gata să înceapă activitatea imediat în cazul în care urma să fie angajat. Astfel, simpla deținere a unui astfel de statut nu trebuie echivalată cu deținerea unui loc de muncă care ar justifica respingerea unei cereri de înregistrare cu statut de șomer.
- 5.11 Consiliul a luat act de intenția Ministerului Sănătății, Muncii și Protecției Sociale de promovare a unui mecanism privind implementarea prevederilor Legii cu privire la promovarea ocupării forței de muncă și asigurarea de șomaj nr. 105/2018, cu eventuala acordare a posibilității înregistrării cu statut de șomer pentru persoanele care au calitatea de fondator (asociat) într-o societate comercială în condițiile în care întreprinderea a fost lichidată la momentul depunerii cererii. În viziunea Consiliului, o atare abordare este salutară și va spori numărul persoanelor care pot beneficia de serviciile destinate celor care sunt înregistrați cu statut de șomer. Consiliul înțelege că înregistrarea cu statut de șomer nu este echivalentă cu dobândirea dreptului la ajutor de șomaj. Totuși, Consiliul menționează că acordarea posibilității persoanelor care dețin calitatea de fondator (asociat) în cadrul unei societăți comerciale de a fi înregistrate cu statut de șomer permite acestora să beneficieze de măsurile de ocupare a forței de muncă care ar facilita accesul lor pe piața muncii.

Astfel, conducându-se de prevederile art. 1, 2, 3, 8 lit. c) și art. 15 alin. (4) din Legea nr. 121/2012 cu privire la asigurarea egalității, coroborat cu pct. 61 din Regulamentul de activitate al Consiliului pentru prevenirea și eliminarea discriminării și asigurarea egalității aprobat prin Legea nr. 298/2012,

CONSILIUL DECIDE

1. Faptele constatate reprezintă discriminare indirectă în realizarea dreptului la servicii de ocupare a forței de muncă pe criteriul de statut de fondator/asociat în societatea comercială.

2. În vederea repunerii în drepturi a petiționarului, Consiliul recomandă ANOFM să reexamineze cererea petiționarului de înregistrare cu statut de șomer, dacă va fi depusă repetat, aplicând o abordare individualizată în lumina constatărilor prezentei decizii.
3. În vederea evitării pe viitor a faptelor constatate, Consiliul recomandă Ministerului Sănătății, Muncii și Protecției Sociale să identifice modalitatea corespunzătoare prin care să remedieze deficiențele identificate în speță și să se asigure că pe viitor persoanele nu vor fi refuzate arbitrar în posibilitatea de a se înregistra cu statut de șomer.
4. Reclamații vor informa Consiliul, în termen de 30 zile de la recepționarea prezentei decizii, despre măsurile planificate sau cele întreprinse în vederea implementării recomandărilor formulate.
5. Decizia se comunică părților și va fi făcută publică pe adresa www.egalitate.md.
6. Decizia poate fi contestată, în decurs de 30 de zile de la data comunicării, la Judecătoria Chișinău, sediul Râșcani, situată pe adresa: mun. Chișinău, str. Kiev, 3.

Membrii Consiliului care au votat decizia:

Ian FELDMAN – președinte

Svetlana DOLTU – membră

Andrei BRIGHIDIN – membru

Victorina LUCA – membră

Evghenii Alexandrovici GOLOȘCEAPOV – membru