

Sygn. akt V *U 45/13*

WYROK W IMIENIU RZECZYPOSPOLITEJ POLSKIEJ

Dnia 4 kwietnia 2013r.

Sąd Okręgowy w Słupsku w S. Wydział Pracy i Ubezpieczeń Społecznych

w składzie następującym:

Przewodniczący: **SSO Ewa Sławińska- Klamann**

Protokolant: st.sekr.sądowy Joanna Adamczyk-Podolska

po rozpoznaniu w dniu 4 kwietnia 2013r. w Słupsku

na rozprawie sprawy

z odwołania E. K.

od decyzji **Zakładu Ubezpieczeń Społecznych Oddział w S.**

z dnia 12 listopada 2012 r. znak (...)

w sprawie E. K.

przeciwko **Zakładowi Ubezpieczeń Społecznych Oddział w S.**

o ustalenie wysokości kapitału początkowego

I. zmienia zaskarżoną decyzję Zakładu Ubezpieczeń Społecznych Oddział w S. w ten sposób, że zalicza ubezpieczonemu E. K. do ustalenia wartości kapitału początkowego okres od 22 maja 1979 r. do 31 marca 1983 r. z tytułu zatrudnienia w Usługowym Zakładzie (...);

II. oddala odwołanie w przedmiocie zaliczenia okresu zatrudnienia od 01 października 1978 r. do 21 maja 1979 r. w Usługowym Zakładzie (...);

III. umarza postępowanie w pozostałej części.

UZASADNIENIE

Ubezpieczony E. K. wniósł odwołanie od decyzji Zakładu Ubezpieczeń Społecznych Oddział w S. z dnia 12 listopada 2012 roku /(...) ustalającej kapitał początkowy.

W uzasadnieniu swojego stanowiska ubezpieczony wniósł o zaliczenie okresu od 1 października 1978 roku do 31 marca 1983 roku w Zakładzie (...). Nadto wniósł o uwzględnienie przy ustalaniu kapitału początkowego kwot zasiłków dla bezrobotnych.

Pozwany organ rentowy wniósł o oddalenie odwołania. W uzasadnieniu swojego stanowiska wskazał, że organ rentowy nie uwzględnił przedmiotowego okresu, ponieważ ubezpieczony nie został zgłoszony do ubezpieczenia społecznego.

Sąd ustalił następujący stan faktyczny:

Ubezpieczony E. K., urodzony w dniu (...) w dniu 23 grudnia 2008 roku złożył w Zakładzie Ubezpieczeń Społecznych Oddział w S. wniosek o ustalenie kapitału początkowego.

Decyzją Zakładu Ubezpieczeń Społecznych Oddział w S.z dnia 12 listopada 2012 roku, znak (...) ustalono kapitał początkowy na dzień 1 stycznia 1999 roku w wysokości 93 441,81 zł. Podstawa wymiaru wyniosła 1019,44 zł. Do ustalenia wartości kapitału początkowego pozwany organ rentowy przyjął: 19 lat , 0 miesięcy i 5 dni okresów składkowych i 4 miesiące, 4 dni okresów nieskładkowych.

Do ustalenie wartości kapitału początkowego Zakład nie uwzględnił okresów:

- od 1 października 1978 r. do 31 marca 1983 r. z tytułu zatrudnienia w Usługowym Zakładzie (...), ponieważ nie został zgłoszony do ubezpieczenia społecznego
- od 10 września 1990 roku do 21 stycznia 1991 roku oraz od 29 stycznia 1994 roku do 31 stycznia 1994 roku, ponieważ w tym okresie przebywał na urlopie bezpłatnym
- od 20 października 1994 roku do 15 czerwca 1995 roku, ponieważ nie został zgłoszony do ubezpieczenia społecznego z tytułu zatrudnienia w Zakładzie (...) w C.

Dowód: decyzja ZUS – k. 121-122 akt ZUS.

Ubezpieczony E. K.w dniu 21 grudnia 1977 roku odbył zasadniczą służbę wojskową. Po odbyciu zasadniczej służby wojskowej powrócił do pracy w (...)w C., gdzie pozostawał w zatrudnieniu do dnia 30 września 1978 roku. W okresie od 22 maja 1979 r. do 31 marca 1983 r. był zatrudniony w Usługowym Zakładzie (...)na stanowisku murarza w pełnym wymiarze czasu pracy. Ubezpieczony współpracował ze Z. L.oraz M. N.. Ubezpieczony pracował między innymi na budowie w W., w C..

Dowód: zaświadczenie k. 15 –akta ZUS , życiorys z dnia 31 marca 1983 roku oraz pismo w sprawie dodatku stażowego z dnia 19 października 1983 roku w akta osobowe – k. 46 akt sprawy, legitymacja ubezpieczeniowa – k. 8 akt sprawy, zeznania świadka; Z. L. k.47 verte, zeznania świadka : M. N., zeznania ubezpieczonego w trybie art.304 kpc-k.48 akta sprawy

Decyzją Zakładu Ubezpieczeń Społecznych Oddział w S.z dnia 30 stycznia 2013 roku, znak (...), ustalił kapitał początkowy na dzień 1 stycznia 1999 roku uwzględniając ubezpieczonemu okres pobierania zasiłków dla bezrobotnych.

Dowód: decyzja ZUS – k. 130 akt ZUS.

Sąd zważył, co następuje.

Odwołanie ubezpieczonego zasługiwało w części na uwzględnienie.

Spór w sprawie, sprowadzał się do ustalenia, czy organ rentowy zasadnie nie zaliczył ubezpieczonemu okresu zatrudnienia od 1 października 1978 r. do 31 marca 1983 r. z tytułu zatrudnienia w Usługowym Zakładzie (...) do ustalenia wartości kapitału początkowego. Ubezpieczony zakwestionował decyzję dotyczącą ustalenia ubezpieczonemu kapitału początkowego z pominięciem powyższego okresu.

Na wstępie zważyć należy, iż przepis art. 173 ustawy o emeryturach i rentach z Funduszu Ubezpieczeń Społecznych (tekst jednolity: Dz. U. 2009 r. Nr 153 poz. 1227 ze zm) określa, że dla ubezpieczonych urodzonych po dniu 31 grudnia 1948 r., którzy przed dniem wejścia w życie ustawy opłacali składki na ubezpieczenie społeczne lub za których składki opłacali płatnicy składek, ustala się kapitał początkowy (ust. 1), którego wartość ustala się na dzień wejścia w życie ustawy (ust. 3), przy czym stanowi on równowartość kwoty obliczonej według zasad określonych w art. 174

pomnożonej przez wyrażone w miesiącach średnie dalsze trwanie życia ustalone zgodnie z art. 26 ust. 3 dla osób w wieku 62 lat. wartość kapitału początkowego jest ustalana przy zastosowaniu treści art. 174 .

Podana norma w ust. 2 nakazuje przyjęcie przy ustalaniu kapitału początkowego przebytych przed dniem wejścia w życie ustawy okresów składkowych, o których mowa w art. 6 jak i okresów nieskładkowych wymienionych w art. 7 ust. 5 oraz w art. 7 ust. 1 – 4 i 6 – 12 cytowanej ustawy (te ostatnie w wymiarze nie większym niż określony w art. 5 ust. 2 ustawy).

Organ rentowy w niniejszej sprawie kwestionował zasadność uwzględnienia spornego okresu pracy wskazując, że ubezpieczony nie został zgłoszony do ubezpieczenia społecznego.

Ubezpieczony przedłożył świadectwo pracy z którego wynikało, że w okresie od 1 października 1978 roku do 31 marca 1983 roku pozostawał w zatrudnieniu u D. M., niemniej Sąd nie uwzględnił całego okresu zatrudnienia, ponieważ z treści dokumentów z akt osobowych z następnego zakładu, w którym ubezpieczony pracował tj. (...)w C., a w szczególności z życiorysu z dnia 31 marca 1983 roku oraz pisma w sprawie dodatku stażowego z dnia 19 października 1983 roku wynikało, że E. K.w okresie od 3 października 1978 roku do 2 kwietnia pracował w (...)S.(...) w C., a zatrudnienie w Usługowym Zakładzie (...)rozpoczął dopiero od dnia 22 maja 1979 r. i pozostawał w zatrudnieniu do 31 marca 1983 r. Zatem nie możliwe było, aby jednocześnie pracował u dwóch pracodawców, tym bardziej że powołani w niniejszej sprawie świadkowie potwierdzili zatrudnienie u D. M.w pełnym wymiarze czasu pracy. Treść akt osobowych ubezpieczonego koresponduje z wpisami w legitymacji ubezpieczeniowej E. K.w której widnieje wpis potwierdzający zatrudnienie ubezpieczonego w Usługowym Zakładzie (...)od 22 maja 1979 r .

W ocenie Sądu analiza dowodów osobowych w postaci zeznań świadków Z. L.oraz M. N., jak i dokumentów znajdujących się w aktach sprawy, w tym akt osobowych ubezpieczonego, potwierdzają, że od dnia 22 maja 1979 r do 31 marca 1983 ubezpieczony był zatrudniony w Usługowym Zakładzie (...).

W tym miejscu warto podkreślić, że doktrynie wskazuje się, iż przy ustalaniu kapitału początkowego stosuje się zasadę wynikającą z art. 5 ust. 5 ustawy. Oznacza to, że do obliczenia kapitału nie przyjmuje się tych okresów składkowych, za które płatnik składek zobowiązany do opłacania składki na własne ubezpieczenie społeczne składek tych nie opłacił. Wskazana zasada nie dotyczy jednak pracowników. Nie mogą oni bowiem ponosić konsekwencji niedopełnienia obowiązku ciężącego na pracodawcy. Tak więc, nawet jeśli okaże się, że w jakimś udowodnionym okresie zatrudnienia pracodawca nie odprowadził składek od wynagrodzenia wypłaconego pracownikowi, okres ten podlega uwzględnieniu przy ustalaniu okresów składkowych przyjmowanych do obliczenia wartości kapitału początkowego – tak „ Kapitał początkowy ” autorstwa Ewy Dziubińskiej – Lechnio i Elizy SeidelDom Wydawniczy, „ ABC”Warszawa 2002 str. 31 – 32.

Powyższe stanowisko znajduje również potwierdzenie w orzecznictwie, między innymi w sentencji wyroku Sądu Najwyższego z dnia 5 kwietnia 1995 roku (II UR 3/95) o następującej treści:

„Okresami składkowymi w rozumieniu art. 2 ust. 1 pkt 1 ustawy z dnia 17 października 1991 r. o rewaloryzacji emerytur i rent, o zasadach ustalania emerytur i rent oraz o zmianie niektórych ustaw (Dz. U. 1991 r. Nr 104 poz. 450 ze zm.) są te okresy zatrudnienia wykonywanego po dniu 15 listopada 1991 r., w których istniał, wynikający z art. 4 ustawy z dnia 25 listopada 1986 r. o organizacji i finansowaniu ubezpieczeń społecznych (Tekst jednolity: Dz. U. 1989 r. Nr 25 poz. 137 ze zm.) obowiązek opłacania składek na ubezpieczenie społeczne, chociażby pracodawca składek tych nie opłacił.”

W dniu 30 listopada 1994 roku Sąd Apelacyjny w Rzeszowie w sprawie o sygn. III Aur 322/94, wydał wyrok o następującej sentencji:

„Okresem składkowym jest każdy okres zatrudnienia wykonywany po ukończeniu 15-go roku życia na obszarze państwa polskiego, w wymiarze nie niższym niż połowa pełnego wymiaru czasu pracy, jeżeli w tym czasie pracownik pobierał wynagrodzenie, z tytułu którego została opłacona składka na ubezpieczenie społeczne, jak również taki sam okres, za który pracodawca składki takiej nie opłacił, mimo, że jej opłacenie było obowiązkowe. Niedopełnienie

bowiem obowiązku ciężącego na pracodawcy nie może wywoływać ujemnych skutków w zakresie świadczeń z ubezpieczenia społecznego zatrudnionych przez niego pracowników.”

Powyższe poglądy doktryny i orzecznictwa Sąd Okręgowy w pełni podziela i akceptuje. Zważywszy, że ubezpieczony nie formułował innych zarzutów pod adresem zaskarżonej decyzji zasadnym było jej skorygowanie.

Mając powyższe na uwadze, na podstawie art. 477¹⁴ § 2 k.p.c. Sąd zmienił zaskarżoną decyzję w ten sposób, że zaliczył ubezpieczonemu E. K. do ustalenia wartości kapitału początkowego okres od 22 maja 1979 roku do 31 marca 1983 roku z tytułu zatrudnienia w Usługowym Zakładzie (...) o czym orzekł jak w punkcie I sentencji wyroku.

Wobec braku materialno-prawnych podstaw do zaliczenia ubezpieczonemu okresu od 1 października 1978 roku do 22 maja 1979 roku w Usługowym Zakładzie (...) od 22 maja 1979 r, Sąd z mocy art. 477¹⁴ § 1 k.p.c oddalił odwołanie ubezpieczonego w tym zakresie o czym orzekł w punkcie II sentencji wyroku..

Zgodnie z art. 477¹³ kpc - Zmiana przez organ rentowy zaskarżonej decyzji przed rozstrzygnięciem sprawy przez sąd – przez wydanie decyzji uwzględniającej w całości lub w części żądanie strony – powoduje umorzenie postępowania w całości lub w części. Poza tym zmiana lub wykonanie decyzji nie ma wpływu na bieg sprawy.

W niniejszej sprawie decyzją z dnia 30 stycznia 2013 roku, (...) uwzględnił ubezpieczonemu kwoty wypłaconych zasiłków dla bezrobotnych, skutkiem czego spór, jaki wiodły strony w tym zakresie stał się bezprzedmiotowy wobec czego Sąd umorzył postępowanie w tym zakresie o czym orzekł w punkcie III sentencji wyroku.