

**Sygn. akt V U 1085/16**

## WYROK

### W IMIENIU RZECZYPOSPOLITEJ POLSKIEJ

Dnia 23 listopada 2016 r.

**Sąd Okręgowy w Kaliszu V Wydział Pracy i Ubezpieczeń Społecznych**

w składzie:

Przewodniczący SSO Ewa Nowakowska

Protokolant Alina Kędzia

po rozpoznaniu w dniu 23 listopada 2016 r. w Kaliszu

odwołania W. G.

od decyzji Zakładu Ubezpieczeń Społecznych Oddział w O.

z dnia 12 lipca 2016 r. Nr (...)

w sprawie W. G.

przeciwko Zakładowi Ubezpieczeń Społecznych Oddział w O.

o wysokość świadczenia

**Zmienia zaskarżoną decyzję Zakładu Ubezpieczeń Społecznych Oddział w O. z dnia 12 lipca 2016 r. znak (...) w ten sposób, że ustala, iż W. G. ma prawo do ustalenia wysokości emerytury na podstawie art.26 w związku z art. 55 ustawy z 17 grudnia 1998r. o emeryturach i rentach z Funduszu Ubezpieczeń Społecznych poczynając od 1 maja 2016r.**

## UZASADNIENIE

Decyzją z dnia 12.07.2016r. Zakład Ubezpieczeń Społecznych w O.odmówił W. G.przyznania emerytury na podstawie art. 55 ustawy z 13.12.1998r, o emeryturach i rentach z FUS, (tzw. „kapitałowej”, obliczonej na podstawie art.26 w związku z art.55 gdyż na dzień złożenia wniosku o emeryturę przewidzianą w art.27 tej ustawy to jest na (...) nie został spełniony warunek kontynuowania ubezpieczenia po osiągnięciu powszechnego wieku emerytalnego 65 lat.

Odwołanie od tej decyzji ZUS wniósł do Sądu W. G. domagając się przyznania emerytury na podstawie art.26 gdyż kontynuował zatrudnienie jeszcze po przyznaniu mu emerytury.

Organ rentowy wniósł o oddalenie odwołania.

**Sąd ustalił co następuje:**

W. G. urodził się w dniu (...)

Jak wynika z akt ZUS od 1.07.1988r. pobierał rentę inwalidzką, a następnie rentę z tytułu częściowej niezdolności do pracy.

Pobierając świadczenie rentowe kontynuował ubezpieczenie z tytułu zatrudnienia i staż ubezpieczeniowy był sukcesywnie zwiększany.

Wniosek o emeryturę z tytułu ukończenia wieku powszechnego złożył w dniu ukończenia 65 roku życia, tj. w dniu (...).

Decyzją z dnia 25.09.2009r. ZUS o/w O.przyznał mu emeryturę od (...),

(Dowód- decyzja k 36-37akt ZUS)

W. G. pobierał emeryturę i kontynuował zatrudnienie podlegając nadal ubezpieczeniom społecznym.

Emerytura była również systematycznie przeliczana z uwzględnieniem powiększającego się stażu ubezpieczeniowego.

Zatrudnienie ustało w dniu 30.07.2011r. (k. 97-97 akt ZUS)

W dniu 19.05.2016r. odwołujący się zwrócił się do ZUS o przeliczenie emerytury zgodnie z art.55 a.

(wniosek -103 akt ZUS).

Organ rentowy odmówił tego przeliczenia argumentując, że na dzień zgłoszenia wniosku o emeryturę z art.27b czyli na (...) nie kontynuował ubezpieczenia po osiągnięciu powszechnego wieku emerytalnego.

### **Sąd zważył co następuje:**

Zgodnie z art.55 ustawy z 13.12.1998r, o emeryturach i rentach z FUS (Dz. U z 2015r. poz.13012 ze zm.), ubezpieczonemu spełniającemu warunki do uzyskania emerytury na podstawie art.27, który **kontynuował ubezpieczenie emerytalno-rentowe po osiągnięciu przewidzianego w tym przepisie wieku emerytalnego** i wystąpił z wnioskiem o przyznanie emerytury po dniu 31 grudnia 2008r., może być obliczona emerytura na podstawie art.26, jeżeli jest wyższa od obliczonej zgodnie z art.53,

Osobom ubezpieczonym urodzonym przed 1 stycznia 1949r., którzy spełnili łącznie warunek ukończenia wieku 60 lat kobiety i 65 lat mężczyźni i mają okres składkowy i nieskładkowy wynoszący co najmniej 20 lat dla kobiet i 25 lat dla mężczyzn, przysługuje emerytura z **art.27** cyt. ustawy, , co dotyczy osób, które tzw. powszechny wiek emerytalny ukończyły do dnia 31.12.2008r.

Wysokość emerytur obliczana jest tym osobom na tzw. starych zasadach, zgodnie z art.53 cyt. ustawy (z uwzględnieniem tzw. części socjalnej stanowiącej 24% kwoty bazowej z daty wniosku o świadczenie oraz tzw. części składkowej uzależnionej od ilości lat składkowych i nieskładkowych i wysokości podstawy wymiaru składek)

Z kolei sposób wyliczenia emerytur **tzw. kapitałowej**, bo uzależniony tylko od wysokości zgromadzonych składek i średniego dalszego trwania życia uregulowany jest w **art.26** cyt. ustawy, który umiejscowiony jest w rozdziale 1 działu II ustawy o emeryturach i rentach z FUS odnoszącym się do osób ubezpieczonych urodzonych po dniu 31 grudnia 1948r.

Osoby urodzone przed w/w datą mogą skorzystać z nowego sposobu wyliczenia emerytury kiedy jest ona korzystniejsza, ale tylko wówczas gdy spełniają warunki o jakim mowa w cytowanym art. 55.

Jednym z tych warunków jest kontynuowanie ubezpieczenia emerytalno-rentowego

po ukończeniu 65 roku życia przez mężczyzn, a 60 roku przez kobiety, drugim- wystąpienie z wnioskiem o przyznanie emerytury po 31.12.2008r. trzecim by wyliczenie,, kapitałowe,, było korzystniejsze,

W ocenie Sądu dla prawa wyboru sposobu wyliczenia emerytury przez emeryta urodzonego przed 1.01.1949r. decydujące powinno być spełnienie jedynie tych warunków, co wymaga wyjaśnienia czy wnioskodawca kontynuuje ubezpieczenie po tej dacie oraz czy wniosek o emeryturę złożył po 31.12.2008r.

Nadto, co wynika z końcowej części art.55 -świadczenie tak wyliczone ma być wyższe od obliczonego zgodnie z art.53.

Osoba spełniająca te warunki powinna mieć możliwość wyboru wyliczenia emerytury najkorzystniejszej dla siebie.

Ratio legis zachowania prawa do wyliczenia wysokości emerytury według starego systemu służyło ochronie osób starszych., które po zmianie systemu ubezpieczeń społecznych od 1.01.1999r. miały krótszy czas na zgromadzenie swego kapitału. Jeśli osoby te zgromadziły wystarczającą ilość składek, by ich emerytura kapitałowa pozwalała na pobieranie emerytury na poziomie wyższym niż wynikający z wyliczenia w starym systemie, to nie ma podstaw do ograniczania ich prawa i wręcz pogarszania ich sytuacji tylko dlatego, że urodziły się przed 1.01.1949r. lub że wniosek o emeryturę został złożony przed ukończeniem powszechnego wieku emerytalnego, , (co jest równoznaczne z tym, że w efekcie na dzień wniosku nie mogły kontynuować ubezpieczenia po ukończeniu w/w wieku). W rozpatrywanej sprawie wniosek był złożony w dacie ukończenia 65 roku życia, zatem ZUS stoi na stanowisku, że na dzień wniosku nie kontynuowano zatrudnienia po ukończeniu powszechnego wieku emerytalnego.

Podobnie nie można ograniczać prawa tych osób do wyboru korzystniejszego sposobu wyliczenia emerytury odnosząc go tylko do pierwszorazowego wniosku o emeryturę. Kwestie tę rozstrzygnął już Sąd Najwyższy w uchwale z 4.07.2013r. w sprawie II UZP 4113 (LEX nr 1342169) i pogląd ten sąd orzekający w całości podziela.

W uchwale tej również zajęto się wyjaśnieniem sformułowania: „, kontynuował ubezpieczenie" użytego w art.55 ustawy u emeryturach i rentach z FUS i znano, że w istocie oznacza ono, , nie rozwiązał stosunku pracy, , niezależnie od tego czy wystąpił o przyznanie emerytury (wcześniejszej lub w niższym wieku emerytalnym).

Sąd Najwyższy uznał, że ubezpieczony urodzony przed dniem 1.01.1949r., który osiągnął powszechny wiek emerytalny i kontynuował ubezpieczenie oraz wystąpił o emeryturę dopiero po dniu 31.12.2008r. może złożyć wniosek o wyliczenie tego świadczenia niezależnie od tego czy wcześniej złożył wniosek o emeryturę w niższym wieku emerytalnym lub o emeryturę wcześniejszą. wbrew stanowisku organu rentowego odwołujący się po ukończeniu 65 roku życia kontynuował ubezpieczenie emerytalno-rentowe skoro wiek ten osiągnął w dniu (...) a zatrudnienie ustało 30.07.2011r.

Wniosek o przeliczenie emerytury, „kapitałowo" złożył 19.05.2016r. zatem spełnia warunki do tego, by miał emeryturę wyliczoną według art.26 cyt. ustawy (tzw- kapitałową), bowiem jest to świadczenie wyższe niż obliczone według starych zasad.

Z symulacyjnego wyliczenia organu rentowego z dnia 14.09.2016r. wynika bowiem, że emerytura wyliczona zgodnie z art.55 ustawy emerytalnej będzie wyższa niż dotychczas liczona. (k 157 akt ZUS)

W tym stanie rzeczy stanowisko organu rentowego odmawiające emerytury kapitałowej jest błędne.

Zaskarżona decyzja podlegała więc zmianie i zgodnie z art. 477<sup>14</sup> § 2 kpc orzeczono jak w wyroku przyznając prawo do takiego wyliczenia emerytury od miesiąca złożenia wniosku to jest od 1maja2016r.