

Sygn. akt IX U 66/17

# WYROK

## W IMIENIU RZECZYPOSPOLITEJ POLSKIEJ

Dnia 25 stycznia 2018 r.

**Sąd Okręgowy** \_\_\_\_\_ w Gliwicach Wydział IX

**Sąd Pracy i Ubezpieczeń Społecznych** Ośrodek Zamiejscowy w Rybniku

w składzie:

Przewodniczący:	SSO Joanna Smycz
Protokolant:	Iwona Porwoł

przy udziale ./.

po rozpoznaniu w dniu 25 stycznia 2018 r. w Rybniku

sprawy z odwołania D. K. ( K. )

przeciwko Zakładowi Ubezpieczeń Społecznych Oddział w R.

o ponowne ustalenie wysokości emerytury

na skutek odwołania D. K.

od decyzji Zakładu Ubezpieczeń Społecznych Oddział w R.

z dnia 30 listopada 2016 r. Znak (...)

zmienia zaskarżoną decyzję w ten sposób, że przyznaje ubezpieczonemu D. K. ( K. ) prawo do ponownego przeliczenia emerytury na podstawie art. 110 a ustawy o emeryturach i rentach z FUS począwszy od dnia(...)

Sędzia

Sygn. akt IX U 66/17

## UZASADNIENIE

Decyzją z dnia 30.11.2016r. Zakład Ubezpieczeń Społecznych Oddział w R. odmówił ubezpieczonemu D. K. (K.) przeliczenia podstawy wymiaru emerytury na podstawie art.110a ustawy z dnia 17.12.1998r. o emeryturach i rentach z Funduszu Ubezpieczeń Społecznych, gdyż wskaźnik wysokości podstawy wymiaru nie przekroczył 250%.

Ubezpieczony w odwołaniu od decyzji, domagał się jej zmiany poprzez przeliczenie emerytury na podstawie art.110a ustawy z dnia 17.12.1998r. o emeryturach i rentach z Funduszu Ubezpieczeń Społecznych.

Organ rentowy w odpowiedzi na odwołanie wniósł o jego oddalenie z przyczyn jak w zaskarżonej decyzji.

**Rozpoznając sprawę Sąd ustalił następujący stan faktyczny :**

Ubezpieczony urodził się w dniu (...)

Od dnia (...) jest uprawniony do emerytury górniczej.

Podstawa wymiaru emerytury została ustalona z okresu 1/1987- 12/1987 .Wskaźnik wysokości podstawy wymiaru wyniósł 301,31 % i został ograniczony do 250%.

Ubezpieczony po przyznaniu prawa do emerytury pozostawał w zatrudnieniu.

W dniu(...) ubezpieczony złożył wniosek o przeliczenie podstawy wymiaru, powołując się na przepisy ustawy emerytalnej w brzmieniu nadanej ustawą z dnia 05.03.2015r. o zmianie ustawy o emeryturach i rentach z FUS.

W rozpoznaniu powyższego wniosku organ rentowy wydał zaskarżoną decyzję opisaną na wstępie.

(dowód: akta ZUS)

Ubezpieczony od 11.09.1962r. do 3.10.1970 pracował w (...) w J. jako pomoc dołowa pod ziemią, od 1.06.1965r. jako młodszy górnik, od 1.05.1967 jako górnik. Od 4.9.1968 do 14.09.1968 odbył kurs górników strzałowców.

Od 6.10.1970 do 31.08.1988 pracował w (...) jako górnik, od 30.01.1971 jako górnik przodowy, od 28.02.1974 jako górnik strzałowy, od 1.02.1985 jako instruktor strzałowy.

Sąd postanowił dopuścić dowód z opinii biegłego ds. emerytur i rent na okoliczność ustalenia, czy istnieją przesłanki do przeliczenia emerytury ubezpieczonego przy uwzględnieniu art. 110 a ustawy emerytalno rentowej z FUS, biorąc pod uwagę 20 najkorzystniejszych lat z okresu zatrudnienia w (...) w J. i (...) w R. tj. lat 1969 - 1989, po uprzednim odtworzeniu wysokości zarobków ubezpieczonego w (...) w J. od 1.01.1969 do 3.10.1970 i w (...) w R. od 6.10.1970 do 31.12.1979, w oparciu o dane dotyczące kształtowania się stawek płacy zasadniczej i dodatków do płacy znajdujących się w aktach osobowych, przy uwzględnieniu kart kontroli czasu pracy w (...) w J. i podstawowej normy czasu pracy, przy braku kontroli czasu pracy, przy uwzględnieniu, iż ubezpieczony pracował w akordzie we wszystkie soboty w systemie trzyzmianowym oraz przy uwzględnieniu przepisów UZP obowiązujących w okresie zatrudnienia ubezpieczonego, zapisów z kart zasiłkowych ubezpieczonego w legitymacji ubezpieczeniowej i znajdujących się w aktach ZUS druków Rp-7 za lata 1980 - 1989 z (...) oraz wszystkich pozostałych dokumentów znajdujących się w aktach emerytalnych i aktach osobowych ubezpieczonego.

Wynagrodzenie ubezpieczonego wynosiło:

- 1969 – 79 801,40 zł 305,89%
- 1970- 76 204,28 zł 284,13%
- 1971-82 460,70 zł 291,42%
- 1972- 82 024,00 zł 272,43%
- 1973- 85 163,36 zł 253,64%
- 1974- 91 612,32 zł 239,70%
- 1975- 109 817,56 zł 233,87%
- 1976 –108 523,52 zł 211,25%
- 1977- 113 251,40 zł 205,34%
- 1978- 109 937,16 zł 187,47%

- 1980-160 692,00 zł 221,71%
- 1981-195 170,00 zł 211,53%
- 1982- 360 908,00 zł 258,58%
- 1983-890 962,00 zł 512,93%
- 1984 -1 129 277,00 zł 558,89%
- 1985- 1 298 133,00 zł 540,75%
- 1986-1 088 222,00 zł 376,37%
- 1987-1 136 407 zł 324,49%
- 1988 – 1 561 040,00 zł 245,03%
- 1989-5 863 351,00 zł 236,32%

a najkorzystniejszy wskaźnik wysokości podstawy wymiaru wyliczony z 20 lat z okresu 1969-1978,1980-1989 z uwzględnieniem ustalonych zarobków j.w., wynosi 298,59 % (5971,76%: 20 = 298,59%)

Biegły odtwarzając wynagrodzenia ubezpieczonego j.w. wziął pod uwagę wynagrodzenie zasadnicze, dodatki nocne 1/3 dniówek, dodatki za pracę na II zmianie 1/3 dniówek, kartę górnika, deputat węglowy, dodatek strzałowy, dodatek szkodliwy, dodatek niebezpieczny i premie.

(dowód: opinia biegłego z zakresu rent uzupełniających i świadczeń emerytalno-rentowych mgr Z. G., 40-72 a.s., akta ZUS, w szczególności świadectwo pracy z (...) z 29.12.1987, druki Rp-7, karta zasiłkowa, legitymacja ubezpieczeniowa, akta z (...) w J. i (...) R., w szczególności karta ewidencyjna, karty kontroli czasu pracy ubezpieczonego z (...), obliczenie wynagrodzenia z Karty Górnika za okres pracy w (...), świadectwo pracy za okres od 11.09.1962 do 3.10.1970, akta osobowe ubezpieczonego z (...) R., w szczególności kartoteki zarobkowe, obliczenie wynagrodzenia z Karty Górnika za okres 1970-1980, karta wynagrodzeń ubezpieczonego za rok 1980, świadectwo pracy z (...) R., karta ewidencyjna, zeznania ubezpieczonego, k. 36 a.s.)

Wynagrodzenie ubezpieczonego w przypadku nieuwzględniania w nim premii wynosi:

- **rok 1969**

obliczenie łącznej wysokości premii za ten rok

I-III 3493,20 zł

IV-VI 3402 zł

VII-IX 3798,60 zł

X-XII 3518,40 zł

łącznie kwota uwzględnionych premii 14 212,20 zł

79 801,40 zł (wynagrodzenie ustalone przez biegłego) – 14 212,20 zł = **65589,20 zł wwpw- 251%**

- **rok 1970**

I-III 3273,60 zł

IV-VI 3446,76 zł

VII-IX 3357,60 zł

X-XII 3451,20 zł

Łączna kwota premii 13 529,16 zł

76.204,28 zł (wynagrodzenie ustalone przez biegłego) – 13 529,16 zł = **62 675.12**

**wppw- 234%**

• **rok 1971**

3544,80 zł

3434,76 zł

3619,68 zł

3186,12 zł

Łączna kwota premii 13 785,36 zł

82 460,70 (wynagrodzenie ustalone przez biegłego) - 13 785,36 zł = **68 675,34 zł**

**wppw- 243%**

• **rok 1972**

3476,40 zł

3498 zł

3638,40 zł

3296,40 zł

Łączna kwota premii 13909,20 zł

82 024 zł (wynagrodzenie ustalone przez biegłego) – 13909,20 zł = **68114,80 zł**

**wppw- 226%**

• **rok 1973**

3270 zł

3369,60 zł

3319,80 zł

34632,20 zł

Łączna kwota premii 13422,60 zł

85163,36 (wynagrodzenie ustalone przez biegłego) – 13422,60 zł = **71740,76 zł**

**wwpw 214%**

• **rok 1974**

3721,20 zł

3554,40 zł

3780 zł

3692,40 zł

Łączna kwota premii 14748 zł

91 612,32 (wynagrodzenie ustalone przez biegłego) – 14748 = **76 864,32 zł**

**wwpw 201%**

• **rok 1975**

2365,92 zł

2401,20 zł

2517,84 zł

2332,08 zł

Łączna kwota premii 9617,04 zł

109 817,56 (wynagrodzenie ustalone przez biegłego) - 9617,04 zł = **100 200,52 zł wwpw 213%**

• **rok 1976**

2645,64 zł

2231,14 zł

2439,14 zł

2384,64 zł

Łączna kwota premii 9700,56 zł

108 523,52 zł (wynagrodzenie ustalone przez biegłego) – 9700,56 = **98822,956 zł**

• **rok 1977**

2311,20 zł

2414,16 zł

2400,48 zł

1127,52 zł

Łączna kwota premii 8253,36 zł

113 251,40 zł (wynagrodzenie ustalone przez biegłego) – 8253,36 zł = 104 998,04 zł

**wwpw- 190%**

• **rok 1978**

1517,04 zł

2410,42 zł

2431,80 zł

2311,78 zł

Łączna kwota premii 8671,04 zł

109 937,16 (wynagrodzenie ustalone przez biegłego) - 8671,04 zł = 101266,12 zł

**wwpw 173%**

**Obliczenie wwpw z pominięciem premii:**

- 1969 – 65 589,20 zł 251 %
- 1970- 62675,12 zł 234 %
- 1971- 68 675,34 zł 243 %
- 1972- 68114,80 zł 226 %
- 1973- 71740,76 zł 214%
- 1974- 76 864,32 zł 201 %
- 1975- 100200,52 zł 213%
- 1976 -98 822,96 zł 192 %
- 1977- 104 998,04 zł 190%
- 1978- 101266,12 zł 173 %
- 1980-160692,00 zł 221,71%
- 1981-195170,00 zł 211,53%
- 1982- 360908,00 zł 258,58%
- 1983-890962,00 zł 512,93%
- 1984 -1129277,00 zł 558,89%
- 1985- 1298133,00 zł 540,75%
- 1986-1088222,00 zł 376,37%

- 1987-1136407 zł 324,49%
- 1988 – 1561040,00 zł 245,03%
- 1989-5863351,00 zł 236,32%

5623,60:20=281,18%

Zgromadzony materiał dowodowy Sąd uznał za kompletny, przekonywujący, logiczny i spójny, przez co mogący stanowić podstawę rozstrzygnięcia.

***Mając na uwadze powyższe ustalenia Sąd zważył, co następuje :***

W ocenie Sądu odwołanie ubezpieczonego zasługuje na uwzględnienie.

Jak wynika z treści art. 110a ust.1 ustawy emerytalnej wysokość emerytury oblicza się ponownie od podstawy wymiaru ustalonej w sposób określony w art. 15, z uwzględnieniem art. 110 ust. 3, jeżeli do jej obliczenia wskazano podstawę wymiaru składki na ubezpieczenie społeczne lub ubezpieczenia emerytalne i rentowe na podstawie przepisów prawa polskiego przypadającą w całości lub w części po przyznaniu świadczenia, a wskaźnik wysokości podstawy wymiaru przed zastosowaniem ograniczenia, o którym mowa w art. 15 ust. 5, jest wyższy niż 250%.

2. Ustalenie wysokości emerytury zgodnie z ust. 1 może nastąpić tylko raz.

Przepis art. 110a ust.1 ustawy z dnia 17.12.1998r. o emeryturach i rentach z Funduszu Ubezpieczeń Społecznych daje możliwość jednorazowego przeliczenia wysokości emerytury bez względu na to czy emerytura była zawieszona czy nie, jeśli wskaźnik przekracza 250%, a wskazano podstawę wymiaru składek przypadających po przyznaniu prawa do emerytury.

Jak wykazało przeprowadzone postępowanie dowodowe ubezpieczony spełnia warunki umożliwiające przeliczenie emerytury na podstawie art.110a ustawy emerytalnej.

Biegły sądowy dokonując wyliczenia wynagrodzenia ubezpieczonego prawidłowo w nim uwzględnił wynagrodzenie zasadnicze, wynikające z zatrudnienia w systemie trzymianowym zmianowym dodatki nocne 1/3 dniówek, dodatki za pracę na II zmianie 1/3 dniówek, kartę górnik, deputat węglowy, dodatek strzałowy, dodatek szkodliwy i niebezpieczny, jednakże zastrzeżenia organu rentowe złożone odnośnie wliczenia premii do podstawy wymiaru są słuszne.

W przypadku, gdy nie zachowały się konkretne dane w zakresie wypłacanych ubezpieczonemu premii brak jest jakichkolwiek podstaw do wliczania premii do wysokości ustalanego wynagrodzenia, gdy premie takie miały charakter uznaniowy, były wypłacane w zmiennej wysokości.

Zasadnym jest więc obniżenie ustalonego przez biegłego wynagrodzenia o wliczone w te wynagrodzenie wszystkie premie, co spowoduje obniżenie ustalonego wskaźnika na granicy 298,59% do 281,18%, a więc do poziom powyżej 250%, co daje pełne podstawy do wnioskowanego przez ubezpieczonego przeliczenia wysokości emerytury na podstawie art. 110 a ustawy emerytalnej od miesiąca złożenia wniosku, tj. od września 2016r.

Mając powyższe na uwadze Sąd kierując się powołanymi przepisami, z mocy art.477<sup>14</sup> § 2 kpc orzekł jak w sentencji. Sędzia