

Sygn. akt III AUa 288/14

WYROK

W IMIENIU RZECZYPOSPOLITEJ POLSKIEJ

Dnia 11 grudnia 2014 r.

Sąd Apelacyjny w Poznaniu, III Wydział Pracy i Ubezpieczeń Społecznych

w składzie:

Przewodniczący:	SSA Dorota Goss-Kokot
Sędziowie:	SSA Iwona Niewiadowska-Patzer (spr.) del. SSO Sylwia Dembska
Protokolant:	inspektor ds. biurowości Krystyna Kałużna

po rozpoznaniu w dniu 11 grudnia 2014 r. w Poznaniu

sprawy z wniosku **L. W.**

przeciwko **Wojskowemu Biuru Emerytalnemu w P.**

o wysokość emerytury wojskowej

na skutek apelacji pozwanego Wojskowego Biura Emerytalnego w P.

od wyroku Sądu Okręgowego w Poznaniu

z dnia 3 grudnia 2013 r. sygn. akt VII U 1971/13

zmienia zaskarżony wyrok w ten sposób, iż procentowy wymiar emerytury odwołującego ustala na 54,72% przy uwzględnieniu okresu służby w szczególnych warunkach z zastosowaniem przelicznika 2% za każdy rok w okresie od 1 stycznia 2007r. do 5 maja 2008r.

del. SSO Sylwia Dembska	SSA Dorota Goss-Kokot	SSA Iwona Niewiadowska-Patzer (spr.)
-------------------------	-----------------------	--------------------------------------

UZASADNIENIE

Decyzją z 1 marca 2013 r., znak (...), Dyrektor Wojskowego Biura Emerytalnego w P. ustalił L. W. nową wysokość emerytury wojskowej od dnia 1 marca 2013 r. w kwocie 4.849,19 zł. Procentowy wymiar świadczenia wyniósł 51,89 % , a wysokość świadczenia ustalono na kwotę 4849,19 zł.

L. W. wniósł odwołanie od powyższej decyzji, zaskarżając ją w części określającej wysokość świadczenia. Odwołujący wniósł o zmianę zaskarżonej decyzji i przyznanie świadczenia emerytalnego w wysokości odpowiadającej 55,89 % podstawy wymiaru świadczenia na ostatnio zajmowanym stanowisku służbowym, wraz z dodatkami o charakterze stałym.

Wyrokiem z dnia 3 grudnia 2013r. Sąd Okręgowy w Poznaniu zmienił zaskarżoną decyzję w ten sposób, że ustalił procentowy wymiar emerytury odwołującego - L. W. na 55,89 % w miejsce 51,89 % przy uwzględnieniu do wysługi emerytalnej okresu od 15 marca 2006 do dnia 5 maja 2008 - jako okresu służby w szczególnych warunkach z zastosowaniem przelicznika 2 % za każdy rok.

Podstawę rozstrzygnięcia Sądu Okręgowego stanowiły następujące ustalenia i rozważania:

L. W., ur. (...), rozpoczął zawodową służbę wojskową w dniu 18 sierpnia 1997 r. i pełnił ją nieprzerwanie do dnia 30 września 2012 r.

W latach 2000-2001 Departament Kadr Ministerstwa Obrony Narodowej rozpoczął wysyłanie polskich żołnierzy wojskowych na szkolenia zagraniczne, głównie do Stanów Zjednoczonych, przy czym znaczna część kierowana była na przeszkolenie na samolotach naddźwiękowych wielozadaniowych (...) w związku z ich zakupem przez Wojsko Polskie. Skierowanie na takie szkolenie skutkowało zdjęciem z etatu w jednostce, w której dotychczas pełnił służbę wysyłany i przeniesieniem go do rezerwy kadrowej (tak po 2003 r. na podstawie przepisów ustawy z dnia 11 września 2003 r. o służbie wojskowej żołnierzy zawodowych). Kwestie organizacyjne, finansowe oraz prawne dotyczące oficerów wojskowych kierowanych na takie szkolenia nie były formalnie uregulowane. Dotyczyło to również pilotów wysyłanych na przeszkolenie. Kursy w USA były kursami bardzo wymagającymi, przygotowującymi polskich pilotów latających na samolotach(...) do działań wojennych. Wylatujący na szkolenia piloci nie byli informowani, ani też nie wiedzieli jednoznacznie, czy uczestnicząc w szkoleniu, w trakcie którego nadal wykonywać mieli loty na samolotach naddźwiękowych, zachowane będą mieli prawo do uzyskania obowiązujących podczas służby w kraju, przeliczników, składników uposażenia i dodatków, głównie w zakresie dodatków wynikających z tzw. nalotu przeliczeniowego i przekraczania kolejnych progów tego nalotu.

W okresie od 28 kwietnia 2004 r. do 14 marca 2006 r. odwołujący pełnił zawodową służbę wojskową w 3 Eskadrze Lotnictwa Taktycznego w P.. Rozkazem dziennym Dowódcy Jednostki Wojskowej (...) z dnia 14 marca 2006 r. o numerze (...)porucznik L. W., starszy pilot, w związku ze skierowaniem na szkolenie specjalistyczne dotyczące samolotu (...) w Stanach Zjednoczonych Ameryki Północnej, został skreślony ze stanu ewidencyjnego z dniem 14 marca 2006 r. Jednocześnie w treści rozkazu wskazano, że odwołujący pozostaje „na zaopatrzeniu finansowym i specjalistycznym w macierzystej jednostce”.

W trakcie szkolenia w Stanach Zjednoczonych, w okresie od 15 marca 2006 r. do 5 maja 2008 r. odwołujący L. W. przez pierwsze 6 miesięcy uczestniczył w kursie językowym i nie odbywał żadnych lotów. Po jego ukończeniu, w roku 2007 odwołujący wykonywał loty samolotami: naddźwiękowym (...) (107 godzin i 37 minut w bazie lotniczej Sił Powietrznych USA w V. w Stanie Oklahoma oraz w bazie lotniczej Sił Powietrznych USA w R. w stanie Teksas) oraz naddźwiękowym samolotem (...) (43 godziny i 6 minut) w bazie lotniczej w T. w stanie Arizona. W roku 2008 odwołujący wykonał loty naddźwiękowym samolotem (...) w łącznym czasie 139 godzin i 41 minut w bazie lotniczej w T. w stanie Arizona. W trakcie szkolenia, pomimo przeniesienia do rezerwy, odwołujący, podobnie jak inni piloci, otrzymywał wynagrodzenie wraz z dodatkami służbowymi w wysokości według stanu poprzedzającego przeniesienie do rezerwy. Nadto, w trakcie szkolenia za okres wykonywania lotów na samolotach naddźwiękowych odwołującemu przyznawano dodatek specjalny do wynagrodzenia pobieranego w tamtym okresie, jednakże ten dodatek nie został uwzględniony do podstawy wymiaru emerytury.

W trakcie szkolenia w USA polscy piloci byli włączani w struktury organizacyjne jednostek amerykańskich, do których indywidualnie byli kierowani. Pobyt na szkoleniach w USA wiązał się z intensywnym szkoleniem lotniczym, a tym

samym ze znaczną ilością godzin odbytych w powietrzu. Wylatane podczas lotów szkoleniowych godziny znacząco przekraczały normy, które piloci musieli wypełniać w kraju w ramach pełnienia służby w składzie personelu latającego.

W trakcie szkolenia (z wyłączeniem pierwszych 6 miesięcy kursu językowego) odwołujący L. W. wypełniał te same obowiązki w ramach kontynuowanego szkolenia w USA, co w bezpośrednio poprzedzającym szkolenie okresie. W tym czasie na przeszkoleniu, w innych jednostkach wojskowych w USA przebywali również piloci wojskowi T. W. (od 31 maja 2006 r. do listopada 2008 r.), A. P. (od 31 maja 2006 r. do 31 maja 2008 r.), T. Ł. (w okresie od 12 października 2004 r. do 12.10.2006r.).

W okresie od 15 marca 2006 r. do 5 maja 2008 r. ubezpieczonego przeniesiono do pełnienia służby w rezerwie kadrowej. Okres ten został zaliczony odwołującemu do okresu pełnienia zawodowej służby wojskowej. Jednocześnie okres ten nie został uwzględniony odwołującemu przy zwiększaniu wyслуги emerytalnej na podstawie art. 15 ust. 2 pkt 1a ustawy z 10 grudnia 1993 r. o zaopatrzeniu emerytalnym żołnierzy zawodowych oraz ich rodzin. W tym okresie (od 15 marca 2006 r. do 05 maja 2008 r.) odwołujący pełnił zawodową służbę wojskową bezpośrednio w składzie personelu latającego samolotu naddźwiękowego.

Rozkazem dziennym Dowódcy Jednostki Wojskowej (...) numer (...) z dnia 07 maja 2008 r. stwierdzono, że L. W. przybył z rezerwy kadrowej Dowództw Sił Powietrznych celem pełnienia zawodowej służby wojskowej na podstawie kontraktu na pełnienie służby stałej, na stanowisku starszego pilota w stopniu porucznika, na podstawie rozkazu personalnego nr (...)wydanego przez Dowódcę Sił Powietrznych w dniu 23 kwietnia 2008 r. Odwołujący objął obowiązki służbowe na powyższym stanowisku z dniem 06 maja 2008 r.

Rozkazem dziennym Dowódcy JW z dnia 30 września 2011 r. odwołujący został zwolniony z pełnionego wówczas stanowiska dowódcy klucza lotniczego szóstej eskadry lotniczej i z dniem 01 października 2011 r. został wyznaczony na stanowisko służbowe dowódcy klucza lotniczego w (...) Bazie Lotnictwa Taktycznego do dnia 30 września 2014 r.

Decyzją z dnia 05 kwietnia 2012 r. o nr (...) Dowódca Jednostki Wojskowej (...) stwierdził wygaśnięcie od dnia 20 marca 2012 r. decyzji z dnia 20 stycznia 2012 r. o nr (...), na podstawie której przyznano kapitanowi L. W. dodatek specjalny za wykonywanie lotów w składzie załóg wojskowych statków powietrznych, ustalony przy zastosowaniu mnożnika kwoty bazowej w wysokości 1,60 w kwocie 2400,00 zł, zwiększony o 0,4 mnożnika kwoty bazowej za wykonywanie lotów samolotem wielozadaniowym (...) w kwocie 600 zł. Jednocześnie Dowódca Jednostki Wojskowej przyznał kpt. L. W., pełniącemu zawodową służbę wojskową w Jednostce Wojskowej (...), zajmującemu stanowisko dowódcy klucza lotniczego od dnia 21 marca 2012 r. na czas zajmowania stanowiska służbowego dodatek specjalny za wykonywanie lotów w składzie załóg wojskowych statków powietrznych, ustalony przy zastosowaniu mnożnika kwoty bazowej w wysokości 1,80 w kwocie 2700 zł, zwiększony o 0,4 mnożnika kwoty bazowej za wykonywanie lotów samolotem wielozadaniowym (...)w kwocie 600 zł, stwierdzając jednocześnie, że data rozpoczęcia lotów na samolocie (...) to 3 października 2007 r. Organ emerytalny stwierdził, że łączna kwota za wykonywanie lotów w składzie załóg wojskowych statków powietrznych wynosi 3,300 zł.

Rozkazem personalnym z dnia 23 maja 2012 r. o nr(...) Dyrektor Departamentu Kadr z dniem 01 lipca 2012 r. zwolnił odwołującego z zawodowej służby wojskowej i przeniósł go do rezerwy z dniem 30 września 2012 r. oraz przeniósł odwołującego do dnia zwolnienia z zawodowej służby wojskowej do dyspozycji Dowódcy (...)Bazy Lotnictwa Taktycznego.

Wnioskiem z dnia 2 października 2012 r. L. W. wystąpił o przyznanie prawa do emerytury wojskowej. W dniu zwolnienia z zawodowej służby wojskowej odwołujący posiadał 15 lat , 1 miesiąc i 13 dni wyслуги i posiadał stopień kapitana.

Rozpatrując powyższy wniosek, Dyrektor WBE w R. wydał w dniu 8 listopada 2012 r. decyzję, na podstawie której odwołujący nabył prawo do emerytury wojskowej od dnia 1 października 2012 r. w wysokości 4.662,68 zł. Procentowy wymiar emerytury przysługującej odwołującemu, przy zachowaniu zasady nieprzekraczania 75% podstawy wymiaru wyniósł 51,89%. Emerytura od dnia 01 października 2012 r. wynosiła 4662,68 zł. W załączniku do tej decyzji organ

rentowy wskazał, iż do okresu służby w warunkach szczególnych, powodujących zwiększenie wysługi emerytalnej o 2% podstawy wymiaru za każdy rok służby pełnionej w takich warunkach zaliczył odwołującemu 4 lata, 4 miesiące i 26 dni, a do okresu służby w warunkach szczególnych, powodujących zwiększenie wysługi emerytalnej o 1% podstawy wymiaru za każdy rok służby pełnionej w takich warunkach zaliczył odwołującemu 3 lata.

Odwołujący nie zaskarżył powyżej decyzji w części w jakiej okres od 15.03.2006r. do 5.05.2008r. w trakcie której ubezpieczony pełnił służbę w rezerwie kadrowej nie został uwzględniony przy zwiększaniu wysługi emerytalnej zgodnie z art.15 ust 2 pkt 1a cytowanej powyżej ustawy, albowiem oczekiwał na rozstrzygnięcie sprawy zawisłej przed tut. Sądem o sygn. VIII U 1415/11.

T. Ł. ma przyznane prawo do emerytury wojskowej od dnia 1 lutego 2011r. Prawomocnym wyrokiem o sygn. VIII U 1415/11 Sąd Okręgowy w Poznaniu zmienił decyzję z dnia 16 marca 2011 r. o znaku (...) (przyznającą prawo do emerytury wojskowej), ustalając procentowy wymiar przysługującej T. Ł. emerytury na 75%, przy uwzględnieniu do wysługi emerytalnej okresu od dnia 12 października 2004 r. do dnia 12 października 2006 r. jako okresu służby w szczególnych warunkach z zastosowaniem przelicznika 2%.

Decyzją z 1 marca 2013 r. o znaku (...) o waloryzacji emerytury wojskowej Dyrektor Wojskowego Biura Emerytalnego w P., z urzędu ustalił L. W. nową wysokość emerytury wojskowej od dnia 01 marca 2013 r. w kwocie 4.849,19 zł. Procentowy wymiar świadczenia, przy zachowaniu zasady nieprzekraczania 75% podstawy wymiaru wyniósł 51,89% z tytułu wysługi emerytalnej wg. dotychczasowych decyzji. Wysokość świadczenia ustalono na kwotę 4.849,19 zł.

L. W. w piśmie z dnia 28 maja 2013 r. wniósł odwołanie od powyższej decyzji, zaskarżając ją w części dotyczącej pkt. 2 lit. a i b, określającej wysokość świadczenia. Odwołujący min. zarzucił pozwanemu naruszenie art. 15 ust. 2 pkt. 1 lit a ustawy z dnia 10 grudnia 1993 r. o zaopatrzeniu emerytalnym żołnierzy zawodowych i ich rodzin jako konsekwencję przyjęcia za prawidłowe nierzetelnych ustaleń dokonanych co do okresu służby w składzie personelu latającego na samolotach naddźwiękowych.

W oparciu o wyżej ustalony stan faktyczny Sąd Okręgowy uznał, że odwołanie jest zasadne.

Sąd Okręgowy wskazał, że po ostatecznym sprecyzowaniu żądania przez odwołującego, przedmiotem sporu w niniejszej sprawie było ustalenie, czy L. W. w okresie od 15 marca 2006r. do 5 maja 2008 r. w ramach odbywanego szkolenia dla polskich pilotów w USA, wchodził w skład personelu latającego, a w konsekwencji, czy z tego tytułu przysługuje mu zwiększenie wysługi emerytalnej o 2% podstawy wymiaru za każdy rok służby pełnionej w takim charakterze. Poza sporem pozostawało to, że w przedmiotowym okresie w dokumentacji emerytalnej odwołującego, sporny okres został określony jako okres „rezerwy kadrowej”.

Zgodnie z art. 31 ust. 1 2, 4 i 5 ustawy z dnia 10 grudnia 1993 r. o zaopatrzeniu emerytalnym żołnierzy zawodowych i ich rodzin - prawo do zaopatrzenia emerytalnego i wysokość świadczeń pieniężnych z tytułu tego zaopatrzenia ustala w formie decyzji wojskowy organ emerytalny.

Z kolei przepis § 17 ust. 1 i 2 Rozporządzenia Ministra Obrony Narodowej z dnia 23 lutego 2004 r. w sprawie trybu postępowania i właściwości organów w sprawach zaopatrzenia emerytalnego żołnierzy zawodowych oraz uprawnionych członków ich rodzin (Dz.U.2004.67.618, obowiązującym do 7 marca 2012 r.) oraz § 22 ust.1 i 2 obowiązującego od 7 marca 2012 r. Rozporządzenia Ministra Obrony Narodowej z dnia 10 lutego 2012 r. w sprawie trybu postępowania i właściwości organów w sprawach zaopatrzenia emerytalnego żołnierzy zawodowych oraz uprawnionych członków ich rodzin (Dz.U.2012. 194) wskazują, że wojskowy organ emerytalny bada i ocenia całokształt sprawy o ustalenie prawa do zaopatrzenia emerytalnego i wysokości świadczeń pieniężnych z tego tytułu na podstawie przedłożonych dokumentów, zeznań świadków oraz oświadczeń zainteresowanego. W razie rozbieżności między przedłożonymi dowodami, albo w razie wątpliwości co do zgodności dowodów ze stanem faktycznym, ich wiarygodności lub autentyczności, wojskowy organ emerytalny przeprowadza postępowanie wyjaśniające.

Sąd Okręgowy wskazał, że pozwany organ rentowy, przy ustalaniu zarówno prawa do emerytury i wysokości świadczenia emerytalnego odwołującego oparł się wyłącznie na dokumentach znajdujących się w aktach personalnych odwołującego co do charakteru jego służby w spornym okresie, nie prowadząc w tym zakresie dodatkowego postępowania wyjaśniającego. Na podstawie dokumentów i wynikających z nich informacji przyjął, że odwołujący w okresie szkolenia w USA w latach 2006 - 2008, będąc przeniesionym do rezerwy kadrowej, nie odbywał służby w składzie personelu latającego na samolotach naddźwiękowych.

Kwestią sporną w niniejszej sprawie stało się więc ustalenie, czy odwołującemu przy ustalaniu wysokości emerytury przysługuje zwiększenie podstawy wymiaru o 2% za okres od 15 marca 2006 r. do 05 maja 2008 r., a więc za okres, w którym przeniesiony został on formalnie do rezerwy kadrowej i przebywając na szkoleniu dla pilotów samolotów wojskowych w Stanach Zjednoczonych, jednocześnie wykonywał w tym czasie jako żołnierz - loty w wymiarze nie mniejszym niż 30 godzin w ciągu roku. Tym samym ustalenia przez Sąd wymagało, czy odwołujący w powyższym spornym okresie pełnił służbę w składzie personelu latającego.

Zgodnie z treścią art. 15 ust. 2 pkt. 1 a) wskazanej wyżej ustawy o. z. e. ż. emeryturę podwyższa się o 2% podstawy wymiaru za każdy rok służby pełnionej bezpośrednio w składzie personelu latającego na samolotach naddźwiękowych.

Normy roczne godzin wykonywania lotów w składzie personelu latającego na samolotach naddźwiękowych oraz innych samolotach lub śmigłowcach uprawniające do podwyższenia emerytury, określane są w drodze rozporządzenia przez Radę Ministrów (art. 15. ust. 6a pkt 1a wyżej powołanej ustawy). Normy te były określone do dnia 23 lutego 2011r. w rozporządzeniu Rady Ministrów z dnia 27 lutego 1995 r. w sprawie szczegółowych warunków podwyższania emerytur wojskowych - Dz. U. z 1995 r., nr 21, poz. 110) - § 1 ust. 1 pkt. 1, natomiast obecnie w Rozporządzeniu Rady Ministrów z dnia 15 lipca 2011 r. w sprawie szczegółowych warunków podwyższania emerytur wojskowych (Dz.U. z 2011 r., nr 159, poz. 946) - § 2 pkt 1 stwierdza się, że emeryturę wojskową podwyższa się o 2% podstawy wymiaru za każdy rok zawodowej służby wojskowej pełnionej bezpośrednio w składzie personelu latającego na samolotach naddźwiękowych, jeżeli żołnierz wykonywał loty w wymiarze nie mniejszym niż 30 godzin w ciągu roku kalendarzowego.

Sąd Okręgowy wskazał, że normy obowiązujące na szkoleniu w Stanach Zjednoczonych w spornym okresie były kilkakrotnie wyższe niż określone wyżej minimum obowiązujące w Polsce.

Sąd Okręgowy zwrócił uwagę, że przepis art. 24 ust. 1 cyt. ustawy stwierdza, że żołnierz zawodowy może być wyznaczony lub skierowany do pełnienia zawodowej służby wojskowej poza granicami państwa. Z powyższych przepisów wynika zatem, że żołnierz może pełnić zawodową służbę wojskową na stanowisku służbowym w jednostce wojskowej, która znajduje się poza granicami Rzeczypospolitej Polskiej.

Podkreślić również należy, że wylatanie odpowiedniej ilości godzin w charakterze pilota samolotów naddźwiękowych jest wystarczającą przesłanką, by zaliczyć żołnierza do personelu latającego. Odwołujący w spornym okresie, będąc na szkoleniu przekroczył wielokrotnie normy minimalne lotów. Przepis art. 15 ust.2 1a) ustawy z 10.12.1993r. zgodnie z którym żołnierzowi przysługuje dodatkowe 2% do podstawy wymiaru nie określa przy tym, że służbę należy pełnić na stanowisku służbowym.

Odwołujący L. W. został skierowany do rezerwy służbowej na podstawie art. 20 pkt. 1a u.o.z.e.ż.z. Z przepisu tego nie wynika, aby żołnierz przebywający w rezerwie kadrowej nie mógł wchodzić w skład personelu latającego. Jak wynika z zeznań świadków jest przyjętą praktyką w wojsku, że osoby przesunięte do rezerwy są zwolnione z pełnienia obowiązków służbowym, a zatem, gdyby znajdowały się w rezerwie, to powinny być zwolnione z wykonywania lotów. Specyfiką szkolenia w Stanach Zjednoczonych było to, że będąc w rezerwie kadrowej, żołnierze – piloci polscy - nadal wchodzili w skład personelu latającego bowiem wykonywali loty na samolotach naddźwiękowych i to w wymiarze przekraczającym normy przewidziane w kraju. Podczas szkolenia odwołujący i inni szkoleni piloci kontynuowali wykonywanie lotów jak dotychczas w swoich macierzystych jednostkach i to w intensywniejszym zakresie, a przy

tym czynili to w ramach pełnionej służby wojskowej, z której nikt ich nie zwolnił, a jedynie organizacyjnie zostali przeniesieni do rezerwy kadrowej i zwolnieni z zajmowanych stanowisk służbowych.

W konsekwencji Sąd Okręgowy na podstawie art. 477¹⁴ § 2 k.p.c. zmienił zaskarżoną decyzję ustalając procentowy wymiar przysługującej odwołującemu L. W. emerytury na 55,89% w miejsce 51,89%, przy uwzględnieniu do wysługi emerytalnej okresu od dnia 15 marca 2006 r. do 5 maja 2008 r. jako okresu służby w szczególnych warunkach z zastosowaniem przelicznika 2% za każdy rok.

Apelację od powyższego wyroku wniósł organ rentowy, w części, tj. w zakresie w jakim Sąd Okręgowy orzekł o zwiększeniu emerytury ubezpieczonego ponad 54,72 % z tytułu uznania jako okresu służby w szczególnych warunkach, z zastosowaniem przelicznika 2% za każdy rok służby, okresu od 15 marca 2006r. do 31 grudnia 2006r.

Organ rentowy zarzucał naruszenie art. 15 ust. 2 pkt 1a ustawy z dnia 10 grudnia 1993r. o zaopatrzeniu emerytalnym żołnierzy zawodowych oraz ich rodzin w zw. z § 1 ust. 1 pkt 1 rozporządzenia Rady Ministrów z dnia 27 lutego 1995r. w sprawie szczególnych warunków podwyższania emerytur wojskowych, polegające na przyjęciu, że prawo do zwiększenia emerytury przysługuje odwołującemu również z tytułu odbywania służby od 15 marca 2006r. do 31 grudnia 2006r., w sytuacji, gdy w tym okresie ubezpieczony nie wykonał liczby lotów uprawniającej do dokonania zwiększenia. Wskazując na powyższe apelujący wniósł o zmianę wyroku w zaskarżonej części i ustalenie, że procentowy wymiar emerytury odwołującego wynosi 54,72% i oddalenie odwołania w pozostałym zakresie.

Odwołujący początkowo wniósł o oddalenie apelacji, a następnie na rozprawie apelacyjnej oświadczył, że nie ma zastrzeżeń co do sposobu wyliczenia procentowego wymiaru emerytury w decyzji wykonującej wyrok Sądu Okręgowego – w części niezaskarżonej apelacją organu rentowego.

Sąd Apelacyjny zważył, co następuje:

Apelacja jest zasadna i skutkuje zmianą zaskarżonego wyroku, zgodnie z art. 386 § 1k.p.c.

Apelujący organ rentowy nie kwestionował - co do zasady - prawa odwołującego do zwiększenia emerytury przy zastosowaniu przelicznika 2% do okresu służby wojskowej w szczególnych warunkach, natomiast zaskarżył wyrok tylko w części - tj. w zakresie w jakim Sąd Okręgowy orzekł o zwiększeniu emerytury ubezpieczonego ponad 54,72 % z tytułu uznania jako okresu służby, z zastosowaniem przelicznika 2% za każdy rok służby, okresu od 15 marca 2006r. do 31 grudnia 2006r.

W ocenie Sądu Apelacyjnego trafny jest powoływany w apelacji zarzut naruszenia art. 15 ust. 2 pkt 1a ustawy z dnia 10 grudnia 1993r. o zaopatrzeniu emerytalnym żołnierzy zawodowych oraz ich rodzin w zw. z § 1 ust. 1 pkt 1 rozporządzenia Rady Ministrów z dnia 27 lutego 1995r. w sprawie szczególnych warunków podwyższania emerytur wojskowych, polegające na przyjęciu, że prawo do zwiększenia emerytury przysługuje odwołującemu również z tytułu odbywania służby od 15 marca 2006r. do 31 grudnia 2006r., w sytuacji, gdy w tym okresie ubezpieczony nie wykonał liczby lotów uprawniającej do dokonania zwiększenia.

Zgodnie z art. 15 ust. 2 pkt 1a ustawy z dnia 10 grudnia 1993r. o zaopatrzeniu emerytalnym żołnierzy zawodowych oraz ich rodzin (Dz.U. z 2013r. poz. 666 ze zm.) emeryturę dla żołnierza podwyższa się o 2% podstawy wymiaru za każdy rok służby pełnionej bezpośrednio w składzie personelu latającego na samolotach naddźwiękowych. Z kolei stosownie do § 1 ust. 1 pkt 1 rozporządzenia Rady Ministrów z dnia 27 lutego 1995r. w sprawie szczególnych warunków podwyższania emerytur wojskowych (Dz.U. nr 21, poz. 110 ze zm.) emeryturę wojskową podwyższa się o 2% podstawy wymiaru za każdy pełny rok zawodowej służby wojskowej pełnionej bezpośrednio w składzie personelu latającego na samolotach naddźwiękowych, jeżeli żołnierz wykonywał loty w wymiarze nie mniejszym niż 30 godzin w ciągu roku.

Uwzględniając powyższe Sąd Apelacyjny wskazuje, że dla zwiększenia odwołującemu podstawy wymiaru emerytury o 2% za każdy rok z tytułu pełnienia służby wojskowej w szczególnych warunkach, niezbędne było dokonanie ustaleń, czy

odwołujący pełnił służbę bezpośrednio w składzie personelu latającego na samolotach naddźwiękowych i wykonywał loty w wymiarze nie mniejszym niż 30 godzin w ciągu roku.

Z rozkazu dziennego Dowódcy JW z dnia 24 września 2012r., a także zeznań odwołującego wynika, że w 2006r. wnioskodawca nie wykonywał lotów w wymiarze nie mniejszym niż 30 godzin w ciągu roku. Z zeznań odwołującego wynika natomiast, że w 2006r. odbywał szkolenie językowe i nie wykonywał lotów w tym okresie. Okoliczności tej odwołujący nie kwestionował także w postępowaniu apelacyjnym. Ubezpieczony oświadczył natomiast na rozprawie apelacyjnej, że nie ma zastrzeżeń co do sposobu wyliczenia procentowego wymiaru emerytury na 54,72% - w decyzji wykonującej wyrok Sądu Okręgowego - w części niezaskarżonej apelacją organu rentowego.

W konsekwencji zasadny był zarzut organu rentowego, że brak było podstaw do zaliczenia odwołującemu okresu służby od 15 marca 2006r. do 31 grudnia 2006r. z zastosowaniem przelicznika 2% za każdy rok służby.

Z tych wszystkich względów – Sąd Apelacyjny zmienił zaskarżony wyrok w ten sposób, iż procentowy wymiar emerytury odwołującego ustalił na 54,72 % przy uwzględnieniu okresu służby w szczególnych warunkach z zastosowaniem przelicznika 2 % za każdy rok w okresie od 1 stycznia 2007r. do 5 maja 2008r., o czym orzeczono na podstawie art. 386 § 1 k.p.c.

del. SSO Sylwia Dembska	SSA Dorota Goss-Kokot	SSA Iwona Niewiadowska-Patzer (spr.)
-------------------------	-----------------------	---