

**Sygn. akt:** III U 527/15

## WYROK W IMIENIU RZECZYPOSPOLITEJ POLSKIEJ

Dnia 18 listopada 2015r.

**Sąd Okręgowy w Ostrołęce III Wydział Pracy i Ubezpieczeń Społecznych**

**w składzie:**

Przewodniczący:	SSO Bożena Beata Bielska
Protokolant:	sekretarz sądowy Sylwia Wójcik

po rozpoznaniu na rozprawie w dniu 18 listopada 2015r. w O.

**sprawy z odwołania** D. W.

**przeciwko** Zakładowi Ubezpieczeń Społecznych Oddziałowi w P.

**o** wysokość emerytury

**na skutek odwołania** D. W.

**od decyzji** Zakładu Ubezpieczeń Społecznych Oddziału w P.

**z dnia** 22.06.2015r. **znak** (...)

**orzeka:**

1. zmienia zaskarżoną decyzję i do ustalenia wysokości emerytury zalicza odwołującej okres umowy zlecenia zawartej z (...) (...)K. (...) w W. Oddział Rejonowy w O. od 01.10.1990r. do 30.06.1992r.,

2. wniosek D. W. z dnia 21.10.2015r. o przyjęcie do ustalenia wysokości emerytury podstawy wymiaru składek za okres od 01.10.1990r. do 30.06.1992r. w wysokości 60% średniej płacy miesięcznej z poprzedniego kwartału w jednostkach gospodarki uspołecznionej przekazuje do rozpoznania Zakładowi Ubezpieczeń Społecznych Oddziałowi w P..

## UZASADNIENIE

Decyzją z dnia 22.06.2015r. Zakład Ubezpieczeń Społecznych Oddział w P. przyznał D. W. prawo do emerytury od 01.04.2015r. W odwołaniu od tej decyzji D. W. ostatecznie domagała się zaliczenia do stażu pracy okresu wykonywania czynności na podstawie umowy zlecenia zawartej z (...) (...) K.(...) w W. Oddziale Rejonowym w O. od 01.10.1990r. do 30.06.1992r. i przyjęcia do ustalenia wysokości emerytury podstawy wymiaru składek za okres od 01.10.1990r. do 30.06.1992r. w wysokości 60% średniej płacy miesięcznej z poprzedniego kwartału w jednostkach gospodarki uspołecznionej.

W odpowiedzi na odwołanie ZUS wniósł o jego oddalenie. Wskazał, iż decyzją z dnia 22.06.2015r. D. W. przyznano emeryturę. Przy ustalaniu jej wysokości do stażu pracy nie zaliczono okresu od 01.10.1990r. do 30.06.1992r. z tytułu

zatrudnienia w (...) (...)K. (...)ponieważ są rozbieżne informacje odnośnie tego okresu zatrudnienia w świadectwie pracy z dnia 30.06.1992r. i w zaświadczeniu o zatrudnieniu i wynagrodzeniu z dnia 08.06.2015r.

### **Sąd ustalił następujący stan faktyczny:**

W dniu 29.04.2015r. D. W. złożyła w ZUS wniosek o przyznanie jej emerytury.

W celu obliczenia wysokości emerytury decyzją z dnia 18.06.2015r. ZUS ustalił dla D. W. kapitał początkowy. Do obliczenia jego podstawy wymiaru przyjęto przeciętną podstawę wymiaru składek na ubezpieczenie społeczne z 10 lat kalendarzowych, tj. od 01.01.1978r. do 31.12.1987r. i (...) 69,11%. Do ustalenia wartości kapitału nie przyjęto m.in. okresu od 01.10.1990r. do 30.06.1992r. z tytułu zatrudnienia w (...) (...)K. (...) w W. Oddziale Rejonowym w O., ponieważ stwierdzono rozbieżne informacje odnośnie tego okresu zatrudnienia w świadectwie pracy z dnia 30.06.1992r. i w zaświadczeniu o zatrudnieniu i wynagrodzeniu z dnia 08.06.2015r. W świadectwie pracy wskazano okres zatrudnienia od 28.11.1989r. do 30.06.1992r. a zaświadczeniu o zatrudnieniu i wynagrodzeniu okres zatrudnienia od 28.11.1989r. do 30.09.1990r. Tym samym nie uwzględniono podstawy wymiaru składek z tego okresu.

Następnie decyzją z dnia 22.06.2015r. przyznano D. W., począwszy od 01.03.2014r., prawo do emerytury. Jej wysokość ustalono w oparciu o decyzję z dnia 18.06.2014r., ustalającą kapitał początkowy.

W dniu 16.06.2015r. odwołująca złożyła wniosek o ponowne ustalenie kapitału początkowego i wysokości emerytury przez uwzględnienie okresu opieki i wychowania dzieci licznego po 1,3% za każdy rok. W związku z powyższym ZUS decyzją z dnia 29.06.2015r. ponownie ustalił wysokość kapitału początkowego, uwzględniając wniosek o przeliczenie kapitału. Następnie decyzją z dnia 16.07.2015r. ponownie przeliczył odwołującej od dnia 01.05.2015r. emeryturę, uwzględniając nowo obliczoną wysokość kapitału początkowego. Do stażu pracy w dalszym ciągu nie uwzględniono okresu od 01.10.1990r. do 30.06.1992r. z tytułu zatrudnienia w (...) (...) K.(...) w W. Oddziale Rejonowym w O.. D. W. nie składała do ZUS dokumentacji wskazującej podstawę wymiaru składek za w/w okres.

### **Sąd zważył, co następuje:**

D. W. kwestionowała w niniejszym postępowaniu decyzję ZUS z dnia 22.06.2015r. Ostatecznie domagała się zaliczenia do stażu pracy okresu wykonywania czynności na podstawie umowy zlecenia zawartej z (...) (...) K.(...) w W. Oddziale Rejonowym w O. od 01.10.1990r. do 30.06.1992r. i przyjęcia do ustalenia wysokości emerytury podstawy wymiaru składek za okres od 01.10.1990r. do 30.06.1992r. w wysokości 60% średniej płacy miesięcznej z poprzedniego kwartału w jednostkach gospodarki uspołecznionej.

Merytorycznemu badaniu podlegało tylko pierwsze z tych żądań i zostało ono uwzględnione.

Z odpowiedzi na odwołanie i załączonej do zaskarżonej decyzji z dnia 22.06.2015r. decyzji o ustaleniu kapitału początkowego wynika, iż organ rentowy odmówił zaliczenia w/w okresu wskazując na różnice w datach zatrudnienia, wynikające ze świadectwa pracy i zaświadczenia Rp-7.

Analiza akt emerytalnych odwołującej wskazuje, iż na k. 11 a.e. znajduje się świadectwo pracy, wystawione przez (...) S.A. Oddział M. Zespół w O., w którym wskazano, iż odwołująca była zatrudniona na podstawie umowy o pracę na stanowisku sprzedawcy w okresie od 28.11.1989r. do 30.06.1992r. (k. 11a.e.). W aktach emerytalnych znajduje się też zaświadczenie o zatrudnieniu i wynagrodzeniu z dnia 08.06.2015r., w którym wskazano okres zatrudnienia od 28.11.1989r. do 30.09.1990r. Organ rentowy – powołując się na różnice w podawanych w tych dokumentach okresach – zaliczył jedynie okres od 28.11.1989r. do 30.09.1990r. a odmówił zaliczenia okresu od 01.10.1990r. do 30.06.1992r.

Zdaniem Sądu okres od 01.10.1990r. do 30.06.1992r. podlega zaliczeniu do stażu pracy i tym samym podlega uwzględnieniu przy ustaleniu wysokości kapitału początkowego i wysokości emerytury.

W niniejszym postępowaniu Sąd, badając zasadność odwołania, zwrócił się do (...) S.A. w W. o nadesłanie akt osobowych D. W. i wskazanie, dlaczego w Rp-7 wskazano okres zatrudnienia 28.11.1989r. do 30.09.1990r., skoro w

świadczenie pracy wskazano okres dłuższy, tj. do 30.06.1992r. W odpowiedzi wskazano, iż w zaświadczeniu Rp-7 podano tylko okres zatrudnienia na podstawie umowy agencyjnej, a D. W. była zatrudniona od 28.11.1989r. do 30.09.1990r. na podstawie umowy agencyjnej, zaś od 01.10.1990r. do 30.06.1992r. na podstawie umowy zlecenia (k. 26a.s.). Dane te potwierdza dokumentacja osobowa, nadesłana przez (...) S.A. Znajdują się w niej bowiem pisma, kierowane do odwołującej, z których wynika, iż w okresie od 28.11.1989r. do 30.09.1990r. miała zawartą umowę agencyjną na obsługę kiosku (...) (...) K.(...)a z tytułu wykonywania tej umowy otrzymała wynagrodzenie prowizyjne. W aktach tych znajduje się też karta płacy sprzedawcy wskazująca m.in. wysokość obrotu i prowizji.

W dokumentacji, nadesłanej przez (...) znajduje się nadto zawiadomienie z dnia 12.10.1990r. stwierdzające iż od dnia 01.10.1990r. została zawarta z odwołującą umowa zlecenia na prowadzenie punktu sprzedaży (...) (...) K.(...) oraz deklaracja z dnia 29.08.1990r., w której D. W. (z domu C.) deklaruje podstawę wymiaru składki ZUS w kwocie 60% średniej płacy miesięcznej z poprzedniego kwartału w jednostkach gospodarki społecznej. Powyższą składkę odwołująca zobowiązała się wpłacać do kasy Oddziału Rejonowego w (...) do dnia 5 następnego miesiąca.

Należy też zauważyć, że D. W. złożyła do akt kserokopię swojej legitymacji ubezpieczeniowej, w której na k. 11 legitymacji ubezpieczeniowej są wpisy o uprawnieniu do świadczeń leczniczych w datach: 10.06.1991r. i 10.12.1991r., a więc poświadczające pracę w tych datach.

Mając powyższe na uwadze należy uznać w okresie od 28.11.1989r. do 30.09.1990r. odwołującą i (...) (...) K.(...) w W. Oddział Rejonowy w O. łączyła umowa agencyjna a w okresie od 01.10.1990r. do 30.06.1992r. umowa zlecenia. Sporny w sprawie okres od 01.10.1990r. do 30.06.1992r. podlega zaliczeniu do stażu pracy. Zgodnie bowiem z art. 6 ust. 2 pkt 13a ustawy z dnia o emeryturach i rentach z Funduszu Ubezpieczeń Społecznych za okresy składkowe uważa się również przypadające przed dniem 15 listopada 1991r. okresy, za które została opłacona składka na ubezpieczenie społeczne albo za które nie było obowiązku opłacania składek na ubezpieczenie społeczne: pracy na obszarze Państwa Polskiego wykonywanej na rzecz jednostek gospodarki społecznej na podstawie umowy agencyjnej lub umowy zlecenia oraz współpracy przy wykonywaniu takiej umowy, objętej obowiązkiem ubezpieczenia społecznego i okresy kontynuowania tego ubezpieczenia, za które opłacono składkę na to ubezpieczenie lub w których występowało zwolnienie od opłacania składki. Przepis art. 6 ust. 1 pkt 2 w/w ustawy stanowi natomiast, że okresami składkowymi są okresy opłacania składek na ubezpieczenie społeczne w wysokości określonej w przepisach o organizacji i finansowaniu ubezpieczeń społecznych, w przepisach wymienionych w art. 195 pkt 1-4 i 8, w przepisach o adwokaturze, w przepisach o zatrudnieniu i przeciwdziałaniu bezrobociu oraz w przepisach o pomocy społecznej.

W spornym okresie obowiązywała ustawa z dnia 19 grudnia 1975r. o ubezpieczeniu społecznym osób wykonujących pracę na rzecz jednostek gospodarki społecznej na podstawie umowy agencyjnej lub umowy zlecenia, która w art. 1 ust. 1 stanowiła, że obowiązkowe ubezpieczenie społeczne określone ustawą obejmuje osoby wykonujące stale i odpłatnie pracę na podstawie umowy agencyjnej lub umowy zlecenia, zawartej z jednostkami gospodarki społecznej. Przepis art. 1 ust. 2 stanowił natomiast, że umową agencyjną lub umową zlecenia w rozumieniu ustawy jest umowa, na podstawie której osoba ją zawierająca zobowiązuje się do wykonywania określonych czynności w imieniu jednostki gospodarki społecznej lub na rzecz tej jednostki. Zgodnie z art. 1 ust. 3 pracę uważało się za wykonywaną stale, jeżeli trwała nieprzerwanie co najmniej sześć miesięcy, zaś wg brzmienia obowiązującego od 29.11.1991r. – 30 dni. Te warunki w przypadku odwołującej są spełnione. Nie zachodzą zaś przesłanki określone w art. 2 tej ustawy, co wynika z oświadczenia odwołującej, złożonego na ostatniej rozprawie. W tej sytuacji w spornym okresie odwołująca podlegała obowiązkowo ubezpieczeniom. Obowiązek ubezpieczenia powstawał z dniem oznaczonym w umowie jako dzień rozpoczęcia jej wykonywania a ustawał z dniem rozwiązania lub wygaśnięcia umowy (art. 4 i art. 5 ust. 1). Z powołanej wyżej deklaracji wynika, iż D. W. opłacała składki z tytułu wykonywania umowy zlecenia w spornym okresie od 01.10.1990r. do 20.06.1992r., dlatego okres ten podlega zaliczeniu do stażu pracy a zaskarżona decyzja z dnia 22.06.2015r. podlegała zmianie w oparciu o art. 477<sup>14</sup>§2 kpc. Na marginesie należy też zauważyć, iż odwołująca opłacała składki także w okresie trwania umowy agencyjnej, co wynika z karty płacy sprzedawcy, znajdujące się w nadesłanych przez (...) dokumentów.

D. W. nie składała do ZUS dokumentacji wskazującej zarobki i wysokość podstawy wymiaru składek za okres od 01.10.1990r. do 30.06.1992r. Dopiero przed Sądem złożyła wniosek o przyjęcie w w/w okresie podstawy wymiaru składki wskazanej w deklaracji z dnia 28.09.1990r., tj. kwoty 60% średniej płacy miesięcznej z poprzedniego kwartału w jednostkach gospodarki uspołecznionej. W tej sytuacji wniosek ten, zgodnie z art. 477<sup>10</sup>§2 kpc, podlegał przekazaniu do ZUS jako nowy wniosek.

Mając powyższe na uwadze Sąd orzekł, jak w sentencji.