

## UZASADNIENIE

Decyzją z dnia 8 kwietnia 2019 roku Zakład Ubezpieczeń Społecznych I Oddział w Ł. przyznał G. emeryturę od 1 grudnia 2018 roku, tj. od miesiąca, w którym zgłoszono wniosek. Zakład zawiesił wypłatę świadczenia z powodu zbiegu prawa do więcej niż jednego świadczenia oraz pouczył ubezpieczonego, iż w celu podjęcia wypłaty należy złożyć stosowne oświadczenie co do wyboru jednego świadczenia w terminie 30 dni od daty otrzymania niniejszej decyzji – wyższego lub wybranego.

Przy ustaleniu wysokości kapitału początkowego zostały uwzględnione następujące okresy:

-16.10.1967 – 4.11.1968

- 19.12.1968 – 21.10.1969

- 1.12.1989 – 28.02.1995

- 2.03.1995 – 25.04.1995

- 27.04.1995 – 4.05.1995

- 6.05.1995 – 11.05.1995

- 13.05.1995 – 12.06.1995

- 14.06.1995 – 27.09.1995

- 29.09.1995 – 14.11.1995

- 1.12.1995 – 27.02.1996

- 1.03.1996 – 11.03.1996

- 14.03.1996 – 11.11.1996

- 16.11.1996 – 18.12.1996

- 25.12.1996 – 10.02.1997

- 14.02.1997 – 15.10.1997

- 1.11.1997 – 7.11.1997

- 20.11.1997 – 22.12.1997

- 25.12.1997 – 23.03.1998

-28.03.1998 – 30.03.1998

- 5.04.1998 – 30.06.1998

- 10.04.1998 – 24.04.1998 /okres nieskładkowy/

- 1.07.1998 – 10.09.1998

- 19.09.1998 – 22.09.1998

- 30.09.1998 – 6.10.1998

- 14.10.1998 – 1.11.1998

- 3.11.1998 – 19.11.1998

- 21.11.1998 – 26.11.1998

- 28.11.1998 – 31.12.1998

(decyzja k.31 akt ZUS , wykaz – k. 33 akt ZUS).

Skarżący odwołał się od powyższej decyzji w dniu 13 maja 2019 roku. Wniósł o zmianę zaskarżonej decyzji i wypłacenie przyznanego świadczenia, powołując się na wyrok SN z dnia 24.01.2019 r, (I UK 426/17).

( odwołanie k.3 ).

W odpowiedzi na odwołanie organ rentowy wniósł o jego oddalenie, argumentując, jak w zaskarżonej decyzji.

(odpowiedź na odwołanie – k. 5)

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

E. G. urodził się (...). W dniu 31.12.2018 r złożył wniosek o emeryturę. ( okoliczności niesporne).

Ubezpieczony od 23.11.1989 r posiada uprawnienia do wojskowego zaopatrzenia emerytalnego na podstawie art. 15 ustawy z dnia 16.12.1972 r o zaopatrzeniu emerytalnym żołnierzy zawodowych oraz ich rodzin. Przyjęto 21 lat, 11 m-cy i 24 dni wysługi emerytalnej (61 % podstawy wymiaru)

(okoliczność bezsporna, decyzja – k. 18 akt (...))

Na podstawie wniosku ubezpieczonego z dnia 4 stycznia 2005 r doliczono do wysługi emerytalnej zgłoszone okresy pracy przypadające po zwolnieniu z zawodowej służby wojskowej (1.12.1989 – 31.12.2004). Od 1 stycznia 2005 r kwota emerytury wojskowej wynosi dla wnioskodawcy 75 % podstawy wymiaru.

(pismo (...) k. 25 akt ZUS, wykaz – k. 26 akt ZUS, załączone akta (...) wniosek - k. 122, decyzja – k. 126, 133).

#### ***Sąd zważył, co następuje:***

Odwołanie wnioskodawcy nie może być uwzględnione.

Zgodnie z art. 24 ustawy z dnia 17 grudnia 1998 roku o emeryturach i rentach z FUS (Dz.U. 2018 poz.1270 t.j) ubezpieczonym urodzonym po dniu 31 grudnia 1948 r. przysługuje emerytura po osiągnięciu wieku emerytalnego wynoszącego co najmniej 60 lat dla kobiet i co najmniej 65 lat dla mężczyzn, z zastrzeżeniem art. 46, 47, 50, 50a, 50e i 184.

Na podstawie powyższego przepisu ZUS przyznał skarżącemu emeryturę. Wypłatę świadczenia jednocześnie zawiesił, z uwagi na pobieranie przez wnioskodawcę emerytury wojskowej.

Zgodnie z art. 95 ust. 1 ustawy z dnia 17 grudnia 1998 roku o emeryturach i rentach z FUS w razie zbiegu u jednej osoby prawa do kilku świadczeń przewidzianych w ustawie wypłaca się jedno z tych świadczeń - wyższe lub wybrane przez zainteresowanego. Przepis ust. 1 stosuje się również, z uwzględnieniem art. 96, w razie zbiegu prawa do emerytury lub renty określonych w ustawie z prawem do świadczeń przewidzianych w przepisach o zaopatrzeniu emerytalnym

osób, o których mowa w art. 2 ust. 2, z wyjątkiem przypadku, gdy emerytura wojskowa lub policyjna została obliczona według zasad określonych w art. 15a albo art. 18e ustawy z dnia 10 grudnia 1993 r. o zaopatrzeniu emerytalnym żołnierzy zawodowych oraz ich rodzin lub w art. 15a lub art. 15d lub art. 18e ustawy z dnia 18 lutego 1994 r. o zaopatrzeniu emerytalnym funkcjonariuszy Policji, Agencji Bezpieczeństwa Wewnętrznego, Agencji Wywiadu, Służby Kontrwywiadu Wojskowego, Służby Wywiadu Wojskowego, Centralnego Biura Antykorupcyjnego, Straży Granicznej, (...) Marszałkowskiej, Służby Ochrony Państwa, Państwowej Straży Pożarnej, (...) Skarbowej i Służby Więziennej oraz ich rodzin.

Zgodnie z aktualnym orzecznictwem SN o zastosowaniu wyjątku od zasady wypłacania jednego świadczenia decyduje **brak możliwości obliczenia emerytury wojskowej przy uwzględnieniu "cywilnego" stażu emerytalnego**, a nie data przyjęcia żołnierza zawodowego do służby wojskowej (art. 95 ust. 2 ustawy z dnia 17 grudnia 1998 r. o emeryturach i rentach z Funduszu Ubezpieczeń Społecznych. Przy czym ten "brak możliwości" nie występuje wtedy, gdy emeryt wojskowy nie decyduje się na złożenie wniosku o doliczenie po zwolnieniu ze służby wojskowej okresów składkowych i nieskładkowych, choć mogą one zwiększyć podstawę wymiaru emerytury do 75%. **Wspólnym bowiem mianownikiem uzasadniającym prawo do dwóch świadczeń są uwarunkowania wynikające z przepisów prawa niepozwalające na wykorzystanie stażu "cywilnego" w emeryturze wojskowej**, a nie wybór emeryta wojskowego. /tak SN w wyroku z dnia 24.01.2019 r, I UK 426/17, legalis nr 1866677/.

Należy przypomnieć, że do wysługi emerytalnej żołnierza i funkcjonariusza, który pozostawał w służbie przed dniem 2 stycznia 1999 r., zalicza się posiadane przed powołaniem/przyjęciem do służby okresy składkowe i nieskładkowe w rozumieniu ustawy o e.r. FUS (art. 16 ust. 1 ustawy o z.e.ż.z. i art. 16 ust. 1 ustawy o z.e.f. w zw. z art. 15 tych ustaw). Owe okresy uwzględnia się w ten sposób, że emerytura wojskowa i policyjna wzrasta o 2,6% podstawy wymiaru za nie więcej niż 3 lata okresów składkowych poprzedzających służbę (a o 1,3% za każdy następny rok i o,7% za każdy rok okresów nieskładkowych poprzedzających służbę) oraz podlega zwiększeniu - w wyniku doliczenia okresów przypadających po zwolnieniu ze służby - o 1,3% podstawy wymiaru za każdy rok okresów opłacania składek na ubezpieczenia emerytalne i rentowe po dniu 31 grudnia 1998 r. lub za okres nieopłacania składek z powodu przekroczenia w trakcie roku kalendarzowego kwoty rocznej podstawy wymiaru składek na te ubezpieczenia, pod warunkiem że emerytura ta wynosi mniej niż 75% podstawy jej wymiaru i emeryt ukończył 50/55 lat życia albo stał się inwalidą ( art. 14 ust. 4 ustawy o z.e.ż.z. i art. 14 ust. 4 ustawy o z.e.f. w zw. z art. 15 tych ustaw).

W rozpoznawanej sprawie ubezpieczony pobiera emeryturę wojskową i jednocześnie w 2005 roku wystąpił o zaliczenie do wysługi emerytalnej przebytych okresów składkowych po zwolnieniu ze zwolnieniu ze służby, aż do osiągnięcia poziomu 75 % podstawy wymiaru.

**Zatem skarżący miał możliwość włączenia okresów "cywilnego" stażu emerytalnego do algorytmu obliczenia wysokości emerytury wojskowej, zatem nie ma prawa do wypłaty dwóch świadczeń.**

Wobec powyższego, zgodnie z art. 95 ust. 1 wnioskodawcy może zostać wypłacone tylko jedno świadczenie – wyższe lub wybrane przez niego. Nie ma zatem wątpliwości, iż zaskarżona decyzja ZUS jest zgodna z obowiązującym prawem.

Zgodnie z art. 98 ust. 1 cytowanej ustawy wstrzymanie wypłaty jednego ze świadczeń, o których mowa w art. 95, następuje od dnia, od którego przysługuje prawo do wypłaty świadczenia wyższego lub wybranego przez zainteresowanego.

Analizując obecny stan prawny Sąd nie znalazł podstaw do przyznania **wypłaty** wnioskodawcy dochodzonego świadczenia.

Mając powyższe na uwadze, Sąd Okręgowy, na podstawie art. 477<sup>14</sup> § 1 kpc orzekł jak w sentencji.