

UZASADNIENIE

Decyzją z dnia 27.08. 2021 roku Zakład Ubezpieczeń Społecznych I Oddział w Ł. przeliczył B. D. emeryturę na podstawie art. 108 ustawy o emeryturach i rentach z FUS. Wypłata emerytury podlegała nadal zawieszeniu, w związku z tym, że wnioskodawca pobiera emeryturę w związku ze służbą wojskową, która nie została wyliczona według zasad określonych w art. 15 a lub 18 e ustawy o zaopatrzeniu emerytalnym żołnierzy zawodowych.

(decyzja k. 47 akt ZUS).

Skarżący odwołał się od powyższej decyzji w dniu 6 kwietnia 2021 roku. Wniósł o zmianę zaskarżonej decyzji i wypłatę przyznanego świadczenia oraz o zasądzenie kosztów postępowania według norm przepisanych(odwołanie k.3).

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

(odpowiedź na odwołanie – k. 8)

Sąd ustalił następujący stan faktyczny:

B. D. urodził się (...). W dniu 3.10.2019 r złożył wniosek o emeryturę. (okoliczności niesporne).

Ubezpieczony od 16.03. 1995 r posiada uprawnienia do emerytury wojskowej na podstawie art. 15 ustawy z dnia 10.12.1993 r o zaopatrzeniu emerytalnym żołnierzy . Kwota emerytury wynosi 75 % podstawy wymiaru.

(okoliczność bezsporna, pismo – k. 40 akt ZUS)

Decyzją z dnia 10.02. 2020 roku Zakład Ubezpieczeń Społecznych I Oddział w Ł. ustalił wnioskodawcy prawo do emerytury na podstawie art. 24 ustawy o emeryturach i rentach z FUS. Wypłata została zawieszona do czasu zakończenia postępowania prowadzonego z Wojskowym Biurem Emerytalnym.

(decyzja k.35 akt ZUS).

Decyzją z dnia 30.04.2020 r organ rentowy przeliczył emeryturę wnioskodawcy. Wypłata emerytury podlegała zawieszeniu na podstawie art. 95 ust. 2, w związku z tym, że wnioskodawca pobiera emeryturę w związku ze służbą wojskową, która nie została wyliczona według zasad określonych w art. 15 a lub 18 e ustawy o zaopatrzeniu emerytalnym żołnierzy zawodowych.

(decyzja – k. 42 akt ZUS)

Zaskarżoną decyzją z dnia 27.08. 2021 roku Zakład Ubezpieczeń Społecznych I Oddział w Ł. przeliczył B. D. emeryturę na podstawie art. 108 ustawy o emeryturach i rentach z FUS. Wypłata emerytury podlega nadal zawieszeniu, w związku z tym, że wnioskodawca pobiera emeryturę w związku ze służbą wojskową, która nie została wyliczona według zasad określonych w art. 15 a lub 18 e ustawy o zaopatrzeniu emerytalnym żołnierzy zawodowych.

(decyzja – k. 47 akt ZUS)

Sąd zważył, co następuje:

Odwołanie wnioskodawcy nie jest zasadne.

Zgodnie z art. 24 ustawy z dnia 17 grudnia 1998 roku o emeryturach i rentach z FUS (Dz.U. 2021 poz.291 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.

W istocie zgodnie z orzeczeniem SN z dnia 24.01.2019 r I UK 426/19, a także postanowieniem SN z dnia 26.08.2021 r (...) 234/21, 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, postanowienie SN z dnia 30.01.2020 r, II UK 273/19 /.

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 0,7% 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 od początku w maksymalnej wysokości - 75 % podstawy wymiaru.

Jednakże aktualnie Sąd Najwyższy dokonał odmiennej interpretacji art. 95 ust. 2 ustawy emerytalnej i przyjął, że ubezpieczonemu, który pozostawał w zawodowej służbie wojskowej przed 2.01.1999 r i pobiera emeryturę wojskową wynoszącą 75 % podstawy wymiaru obliczoną bez uwzględniania okresów składkowych i nieskładkowych , z tytułu których jest uprawniony również do emerytury z FUS, wypłaca się jedno z tych świadczeń – wyższe lub wybrane przez niego (art. 95 ust. 1 2 ustawy o FUS)./uchwała 7 sędziów SN z dnia 15.12.2021 r , III UZP 7/21/. Tym samym SN powrócił do literalnej wykładni cytowanego przepisu oraz do poprzednio zajmowanego stanowiska w tym zakresie./ por. wyrok SN z dnia 8.05.2012 r II UK 237/11, z dnia 4.12.2013 II UK 223/13/

Mając powyższe na uwadze, Sąd Okręgowy, na podstawie art. 477¹⁴ § 1 kpc orzekł jak w sentencji, nie znajdując podstaw w świetle aktualnego orzeczenia SN do nakazania podjęcia wypłaty zawieszzonego świadczenia.