

*Sygn. akt V U 135/14*

## WYROK W IMIENIU RZECZYPOSPOLITEJ POLSKIEJ

Dnia 13 sierpnia 2014 r.

**Sąd Okręgowy w Kaliszu V Wydział Pracy i Ubezpieczeń Społecznych**

w składzie:

Przewodniczący SSO Ewa Nowakowska

Protokolant Alina Kędzia

po rozpoznaniu w dniu 13 sierpnia 2014 r. w Kaliszu

odwołania B. L.

od decyzji Zakładu Ubezpieczeń Społecznych Oddział we W.

z dnia 11 grudnia 2013 r. Nr (...)

w sprawie B. L.

przeciwko Zakładowi Ubezpieczeń Społecznych Oddział we W.

o ustalenie podstawy wymiaru składek

***zmienia zaskarżoną decyzję Zakładu Ubezpieczeń Społecznych Oddział we W. z dnia 11 grudnia 2013 r. znak (...) w ten sposób, że ustala, iż B. L. podlegał w okresie od 12 lutego 2010r. do 8 kwietnia 2010r. obowiązkowym ubezpieczeniom społecznym jako osoba prowadząca pozarolniczą działalność gospodarczą i podstawę wymiaru jego składek na ubezpieczenia społeczne z tytułu prowadzenia pozarolniczej działalności stanowi kwota 30% minimalnego wynagrodzenia za pracę przez okres 24 miesięcy poczynając od 01 października 2009r.***

## UZASADNIENIE

Decyzją z dnia 11.12.2013r. Zakład Ubezpieczeń Społecznych Oddział we W. stwierdził, że w okresie od **1.10.2009r. do 11.02.2010r.** podstawę wymiaru składek na ubezpieczenia społeczne dla B. L. z tytułu prowadzenia pozarolniczej działalności gospodarczej stanowi kwota **30%** minimalnego miesięcznego wynagrodzenia za pracę, a w okresie od **09.04.2010r. do 15.07.2012 r.** zadeklarowana kwota nie niższa niż **60%** prognozowanego przeciętnego wynagrodzenia miesięcznego przyjętego do ustalenia kwoty granicznej rocznej podstawy wymiaru składek ogłoszonego w trybie art.19.ust.10 na dany rok kalendarzowy.

Nadto ustalono, że w okresie od **12.02.2010r. do 08.04.2010r.** B. L. **nie podlegał** obowiązkowo ubezpieczeniom społecznym, bowiem z dniem 12.02.2010r. wyrejestrował działalność, której prowadzenie rozpoczął od 1.10.2009r., a ponownego zgłoszenia dokonał w dniu 09.04.2010r. na podstawie innego numeru z ewidencji gospodarczej, zatem w okresie od 12.02.2010r. do 08.04.2010r. formalnie nie był osobą prowadzącą działalność gospodarczą.

Odwołanie od tej decyzji wniósł do Sądu B. L. domagając się ustalenia obniżonej podstawy wymiaru składek przez pierwsze 24 miesiące prowadzenia działalności od 1.10.2009r., podnosząc, że działalność od tej daty prowadzi nieprzerwanie, początkowo samodzielnie, zaś od grudnia 2009r. w formie spółki cywilnej z tym samym współnikiem,

a wyrejestrowanie z ewidencji było skutkiem błędu, który naprawił jak tylko zorientował się i wpłacił składki za cały okres.

Organ rentowy wniósł o oddalenie odwołania.

### **Sąd ustalił co następuje.**

B. L. zameldowany w O.01.10.2009r. rozpoczął prowadzenie samodzielnej działalności gospodarczej pod nazwa (...)B. L.. Jej przedmiot określono jako produkcja pozostałych wyrobów chemicznych gdzie indziej niesklasyfikowana, pozostała działalność profesjonalna naukowa i techniczna gdzie indziej niesklasyfikowana, doradztwo w zakresie prowadzenia działalności gospodarczej i zarządzania. Jako miejsce prowadzenia działalności określono miejsce zamieszkania - O.(...)

W dniu 29.09.2009r. B. L. uzyskał wpis do ewidencji działalności gospodarczej prowadzonej przez Prezydenta miasta O. o numerze (...). Jednocześnie dokonał zgłoszenia do ubezpieczenia społecznego w (...) Oddział w O. na preferencyjnych zasadach tj. z podstawą wymiaru składek 30% minimalnego miesięcznego wynagrodzenia za pracę

W dniu 02.10.2009r. odwołujący się uzyskał zaświadczenie o nadaniu numeru **REGON (...)**

Początek działalności wykorzystany był na rozpoczęcie poszukiwań zleceń, klientów i prowadzenie rozmów z potencjalnymi partnerami.

W dniu 28.12.2009r. B. L. zawarł umowę spółki cywilnej z K. M., zamieszkałym we W., w celu prowadzenia działalności gospodarczej z siedzibą we W.. Umowę zawarto na czas nieokreślony, a jako nazwę spółki przyjęto tę samą jaką posługiwał się odwołujący tj. (...). W zbliżony sposób określono też przedmiot działalności: działalności w zakresie inżynierii i związane z tym doradztwo techniczne, instalowanie maszyn przemysłowych, sprzętu i wyposażenia, produkcja pozostałych wyrobów chemicznych, gdzie indziej nie sklasyfikowana, pozostała działalność profesjonalna naukowa i techniczna gdzie indziej niesklasyfikowana, pozostałe doradztwo w zakresie prowadzenia działalności gospodarczej i zarządzania .

W dniu 30.12.2009r. spółka (...)jako jednostka organizacyjna niemająca osobowości prawnej otrzymała numer identyfikacyjny **REGON: (...)**, a w dniu 28.01.2010r. potwierdzenie zarejestrowania podmiotu jako podatnika VAT. Siedziba spółki określona została w mieszkaniu wynajmowanym przez K. M.W. ul. (...).

Spółka ta działa nieprzerwanie od 1.01.2010r. zatrudniając pracowników i generując dochody.

Już w styczniu 2010r. B. L. i K. M. jako spółka osiągnęli przychód w kwocie 77.085,64zł (dochód netto 21.840, 18 zł) i byli pracodawcami dla 13 pracowników.

W lutym 2010r. zatrudniali 14 osób na podstawie umowy o pracę i 2 na zlecenie. Według podatkowej księgi przychodów i rozchodów wartość sprzedanych towarów i usług wyniosła 212.806,95zł, a dochód: 30.883,75zł.

W marcu 2010r. spółka zatrudniała 15 pracowników i dwóch zleceniobiorców, wartość sprzedanych towarów i usług wyniosła 220.163,70zł.

W kwietniu 2010r. przy zatrudnieniu 16 osób wartość sprzedaży spółki wyniosła 298.856,08zł.

W dniu 12.02.2010r. B. L. wyrejestrował działalność gospodarczą, ale po zauważeniu błędu zarejestrował się ponownie od 09.04.2010r. jako osoba fizyczna prowadząca działalność gospodarczą (produkcja pozostałych wyrobów chemicznych gdzie indziej niesklasyfikowana).

W dniu 15.04.2010r. w ewidencji GUS odnotowany został wpis o powstaniu kolejnego podmiotu od 09.04.2010r. na nazwisko odwołującego się i z numerem **REGON (...)**.

Odwołujący się dokonał ponownego zgłoszenia do ZUS w dniu 09.04.2010r. z kodem (...)na podstawie nowego wpisu do ewidencji działalności gospodarczej pod nowym numerem REGON a składając korektę dokumentu ZUS ZUA uczynił to z datą 12.02.2010r. wyjaśnił przy tym, że działalność gospodarczą prowadził nieprzerwanie, w tym w okresie od 12.02.2010r. do 08.04.2010r. w ramach spółki. Zwrócił się też do ZUS o umożliwienie kontynuowania wpłat składek na ubezpieczenia społeczne na preferencyjnych zasadach przed pierwsze 24 miesiące prowadzenia działalności od 1.10.2009r.

Na koncie odwołującego się jako płatnika składek w ZUS widnieją składki opłacone za luty, marzec i kwiecień 2010r. z uwzględnieniem preferencyjnej wysokości z wpłatą co do składki za luty w dniu 15.04.2010r., za marzec: 22.04.2010r. i za kwiecień 22.04.2010r. oraz 21.06.2010r.

Dołączona dokumentacja spółki wskazuje, że w okresie objętym sporem (luty-kwiecień 2010r.) podpisy obu współników widnieją na kartach wstępnego szkolenia w dziedzinie BHP pracowników oraz na piśmie z dnia 18.02.2010r. rozwiązującym umowę o pracę z jednym z nich, a podpis B. L. również na umowie o pracę z dnia 06.04.2010r. z kolejnym pracownikiem.

B. L. - opodatkowany podatkiem dochodowym na zasadach ogólnych -w indywidualnych deklaracjach podatkowych PIT-5 wykazywał dochody:

w styczniu 2010r.: 21.840,18zł,

w lutym 2010r.: 30.884,75zł,

w marcu 2010r.: 70.961,75zł,

w kwietniu 2010r.: 29.099,25zł

dowód- dokumenty załączone przez odwołującego się w żółtym segregatorze, w tym comiesięczne deklaracje PIT-5 B. L..

### ***Sąd zważył co następuje.***

Zgodnie z treścią art. 6.ust.1 pkt.5 ustawy z 13.10.1998r. o systemie ubezpieczeń społecznych (tj. Dz.U. 205 z 2009r. poz. 1585 ze zm.) osoby prowadzące pozarolniczą działalność gospodarczą podlegają obowiązkowo ubezpieczeniom emerytalnemu i rentowemu, a zgodnie z treścią art.12 pkt.1 tej ustawy również obowiązkowo ubezpieczeniu wypadkowemu.

Stosownie do art. 8 ust. 6 pkt.1 za osobę prowadzącą działalność gospodarczą uważa się osobę prowadzącą pozarolniczą działalność gospodarczą na podstawie przepisów o działalności gospodarczej lub innych przepisów szczególnych.

Jak wynika z treści art. 13 obowiązek podlegania wspomnianym ubezpieczeniom istnieje od dnia rozpoczęcia działalności do dnia jej zaprzestania z wyłączeniem okresu, na który wykonywanie działalności zostało zawieszona na podstawie przepisów o swobodzie działalności gospodarczej.

Podstawę wymiaru składek na obowiązkowe ubezpieczenia emerytalne i rentowe dla tych osób stanowi zadeklarowana kwota, która jednak nie może być niższa niż 60% prognozowanego przeciętnego miesięcznego wynagrodzenia przyjętego dla ustalania kwoty ograniczenia rocznej podstawy wymiaru składek ogłoszonego w trybie art.19 ust 10 na dany rok kalendarzowy.(art. 18 ust.8 ustawy systemowej.)

Dla osób rozpoczynających działalność, w okresie pierwszych 24 miesięcy kalendarzowych od dnia rozpoczęcia wykonywania działalności gospodarczej obowiązuje składka obniżona, wynosząca nie mniej niż 30% kwoty minimalnego wynagrodzenia.(art. 18a ust.1 cyt. ustawy)

W niniejszej sprawie kwestią decydującą dla jej rozstrzygnięcia jest ustalenie faktycznego przebiegu prowadzenia działalności gospodarczej poczynając od daty jej rozpoczęcia, w szczególności czy w prowadzeniu tym nastąpiła przerwa od 12.02.2010r. jak by to wynikało z faktu wykreślenia B. L. z ewidencji podmiotów gospodarczych.

Zdaniem sądu w rozpatrywanej sprawie nie ma żadnych podstaw do przyjęcia, że wystąpiła faktyczna przerwa w prowadzeniu działalności przez B. L. w okresie od 12.02.2010r. do 08.04.2010r., czego najpewniejszym dowodem jest osobista aktywność w ramach prowadzonej spółki jak i wykazywanie dochodu w zeznaniach podatkowych.

We wspomnianym okresie bezsprzecznie i to bardzo aktywnie funkcjonował zarejestrowany od 1.01.2010r. podmiot gospodarczy (...) spółka cywilna, której B. L. był jednym z dwóch wspólników.

Spółka cywilna jest odrębnym podmiotem gospodarczym nie posiadającym osobowości prawnej. Na użytek ubezpieczeń społecznych przyjmuje się, że każdy ze wspólników podlega tym ubezpieczeniom jako osoba prowadząca własną działalność gospodarczą.

Wykreślenie z ewidencji podmiotów gospodarczych od 12.02.2010r. było nie tyle omyłkowe, gdyż jest to czynność która nie mogła nastąpić przypadkowo., ale przyjęć należy, że nastąpiło wskutek błędnego przekonania odwołującego się o celowości takiego działania, po czym usiłował wycofać się z tej błędnej decyzji.

Nawet i taka ocena jego zachowania nie zmienia faktu, że działalność gospodarczą prowadził nieprzerwanie, a wykreślenie z ewidencji nie odpowiadało rzeczywistemu stanowi.

Uzyskanie przez odwołującego się nowego numeru REGON od 09.04.2010r. nie jest- wbrew stanowisku organu rentowego wystarczające dla przyjęcia, że nie był formalnie przedsiębiorcą i w rezultacie nie mógł przed tą datą, (a po 11.02.2010r.) podlegać obowiązkowym ubezpieczeniom społecznym jako osoba prowadząca działalność gospodarczą.

Stosownie bowiem do treści art.4 ust.2 ustawy z 02.07.2002r. o swobodzie działalności gospodarczej (Dz.U nr 173 poz 1807 ze zm.) wspólnika spółki cywilnej w zakresie wykonywane przez niego działalności gospodarczej stosownie do treści art.4 ust.2 tej ustawy również uznaje się za przedsiębiorcę. Jak wynika z treści art.4 ust.2 tej ustawy działalność gospodarcza to zarobkowa działalność wytwórcza, budowlana, handlowa, usługowa oraz poszukiwanie, rozpoznawanie i wydobywanie kopalin ze złóż, a także działalność zawodowa, wykonywana w sposób zorganizowany. Istotne są trzy elementy: zarobkowy charakter oraz zorganizowany i ciągły sposób jej wykonywania.

Działania odwołującego się w okresie objętym sporem odpowiadały wszystkim tym kryteriom.

Nie można więc sytuacji odwołującego się w spornym okresie się oddzielać od jego aktywności prowadzonej w ramach spółki cywilnej, gdyż istnieją niezbita dowody, że jako wspólnik prowadził szereg działań, podejmował decyzje m.in. co do zatrudnienia kolejnych osób i przeszkalał je, podpisywał dokumenty, a przede wszystkim uzyskiwał dochód i odprowadzał zaliczki na podatek dochodowy od osób fizycznych.

Ewidentnie był więc osobą prowadzącą działalność gospodarczą również w okresie od 12.02.2010r. do 08.04.2010r.

Przepis art.18a ustawy systemowej regulujący kwestię składek ubezpieczeniowych dla osób rozpoczynających prowadzenie działalności gospodarczej ustala prawo do zniżki przysługującej przez okres 24 miesięcy od dnia rozpoczęcia wykonywania działalności.

Od tej daty zatem przez okres 24 miesięcy przysługuje mu prawo do obniżonych składek.

Wobec powyższego skoro w prowadzeniu działalności przez B. L. nie nastąpiła przerwa w okresie od 12.02.2010r. do 08.04.2010r. to przez okres 24 miesięcy licząc od 1.10.2009r. podstawę wymiaru składek na ubezpieczenia społeczne z tytułu pozarolniczej działalności gospodarczej stanowi kwota 30% minimalnego wynagrodzenia za pracę.

Zaskarżona decyzja podlegała więc zmianie i zgodnie z art. 477<sup>14</sup>§ 2 kpc orzeczono jak w wyroku.