

**Klientka pobiera emeryturę z tytułu osiągnięcia wieku emerytalnego. Jednakże w związku z niepełnosprawnością męża, która powstała kilkanaście lat temu chciałaby otrzymywać świadczenie pielęgnacyjne. Czy może wybrać korzystniejsze świadczenie?**

Dokonano analizy dokumentów odczytanych telefonicznie przez Klientkę. W pierwszej kolejności stwierdzono, iż przepisy ustawy z 28.11.2003 r. o świadczeniach rodzinnych ( w tym do świadczenia pielęgnacyjnego ) regulują sytuacje, w których świadczenie to nie przysługuje.

Jedną z okoliczności wykluczających możliwość przyznania przedmiotowego świadczenia wskazuje przepis art. 17 ust. 5 pkt 1 lit. a u.ś.r., w myśl którego świadczenie pielęgnacyjne nie przysługuje, jeżeli osoba sprawująca opiekę ma ustalone prawo do emerytury, Przepis ten w formie katalogu zamkniętego wymienia osoby nieuprawnione do otrzymania świadczenia pielęgnacyjnego. Wśród nich ustawodawca wymienił m.in. osobę posiadającą prawo do emerytury i nie przewidział możliwości wyboru pomiędzy świadczeniem emerytalnym a świadczeniem pielęgnacyjnym, ewentualnie dopłatą wyrównującą niższe świadczenie. Organy administracji nie mają żadnej podstawy prawnej, by w zaistniałej sytuacji dokonać swobodnego "wyrównania" pomiędzy kwotą przyznanej emerytury a wysokością świadczenia pielęgnacyjnego, ani nie mogą pomijać okoliczności, że emerytura jest wnioskującemu o przyznanie świadczenia pielęgnacyjnego wypłacana, co powoduje wykluczenie z kręgu uprawnionych do pobierania świadczenia pielęgnacyjnego.

Jednakże linia orzecznicza wojewódzkich sądów administracyjnych dotycząca wykładni art. 17 ust. 5 pkt 1 lit. a u.ś.r., (np. wyrok WSA w Gorzowie Wlkp. z 20 lutego 2019 r., II SA/Go 833/18, wyrok WSA w Gdańsku z 12 września 2019 r., III SA/Gd 472/19 i wyrok NSA z 28 czerwca 2019 r., I OSK 757/19, wskazuje, że narusza zasadę równości taka wykładnia tego artykułu, która pozbawia w całości prawa do świadczenia pielęgnacyjnego osoby mające ustalone prawo do emerytury (renty) w wysokości niższej niż to świadczenie. Zdaniem sądu należy dopuścić możliwość przyznania osobom spełniającym warunki do otrzymania świadczenia pielęgnacyjnego, a pobierającym emeryturę - świadczenia w pełnej wysokości określonej w art. 17 ust. 3 u.ś.r. Warunkiem niezbędnym do przyznania tego świadczenia jest jednak dokonanie przez osobę uprawnioną wyboru jednego z tych świadczeń. Jak zauważył w wyroku z dnia 24 listopada 2020 r., I OSK 1416/20,

Naczelny Sąd Administracyjny wybór może zrealizować przez złożenie do właściwego organu wniosku o zawieszenie prawa do emerytury na podstawie art. 103 ust. 3 ustawy z dnia 17 grudnia 1998 r. o emeryturach i rentach z Funduszu Ubezpieczeń Społecznych (Dz.U. z 2020 r. poz. 53). Zgodnie z tym przepisem, prawo do emerytury może ulec zawieszeniu na wniosek emeryta lub rencisty.

Wobec powyższego zaproponowano klientce aby w pierwszej kolejności zawiesiła prawo do emerytury, a następnie wystąpiła z wnioskiem o świadczenie pielęgnacyjne.