

Centawa, dnia 24 września 2018 r.

**Sąd Rejonowy  
w Opolu  
Wydział Pracy  
i Ubezpieczeń Społecznych  
ul. Ozimska 60A**

*za pośrednictwem*

**Zakładu Ubezpieczeń Społecznych  
Oddział w Opolu  
ul. Wrocławska 24  
45-701 Opole**

**Wnioskodawczyni:** Elżbieta [REDACTED] (PESEL: [REDACTED]) – zam. ul. [REDACTED]

**Organ rentowy:** Zakład Ubezpieczeń Społecznych Oddział w Opolu, ul. Wrocławska 24, 45-701 Opole;

#### **ODWOŁANIE**

od decyzji ZUS Oddział w Opolu z dnia 03.09.2018 r.

Znak: 240000/604/CW224684/2018-ZAS;

Nr sprawy: 240000/CW/00224684

w sprawie odmowy prawa do zasiłku chorobowego i zasiłku opiekuńczego oraz w sprawie zobowiązania do zwrotu nienależnie pobranego zasiłku chorobowego i zasiłku opiekuńczego wraz z odsetkami

W imieniu własnym, wnoszę o:

1. zmianę decyzji ZUS Oddział w Opolu z dnia 03.09.2018 r. (Znak: 240000/604/CW224684/2018-ZAS; Nr sprawy: 240000/CW/00224684), doręczonej wnioskodawczyni w dniu 06.09.2018 r., w sprawie odmowy prawa do zasiłku chorobowego za okres: od 18.12.2016 r. do 26.12.2016 r., od 30.30.2016 r. do 12.01.2017 r., od 19.06.2017 r. do 04.09.2017 r. oraz zasiłku opiekuńczego za okres: od 23.09.2016 r. do 07.10.2016 r., jak również w sprawie zobowiązania do zwrotu nienależnie pobranego zasiłku chorobowego i zasiłku opiekuńczego wraz z odsetkami w łącznej kwocie 12.629,65 zł.
2. przyznanie prawa do zasiłku chorobowego za okres: od 18.12.2016 r. do 26.12.2016 r., od 30.30.2016 r. do 12.01.2017 r., od 19.06.2017 r. do 04.09.2017 r. oraz zasiłku opiekuńczego za okres: od 23.09.2016 r. do 07.10.2016 r., jak również odstąpienie od zobowiązania do zwrotu nienależnie pobranego zasiłku chorobowego i zasiłku opiekuńczego wraz z odsetkami w łącznej kwocie 12.629,65 zł.

## Uzasadnienie

Zakład Ubezpieczeń Społecznych Oddział w Opolu, decyzją z dnia 03.09.2018 r. (Znak: 240000/604/CW224684/2018-ZAS; Nr sprawy: 240000/CW/00224684), postanowił odmówić wnioskodawczyni prawa do zasiłku chorobowego za okres: od 18.12.2016 r. do 26.12.2016 r., od 30.12.2016 r. do 12.01.2017 r., od 19.06.2017 r. do 04.09.2017 r. oraz zasiłku opiekuńczego za okres: od 23.09.2016 r. do 07.10.2016 r., jak również zobowiązał wnioskodawczynię do zwrotu nienależnie pobranego zasiłku chorobowego i zasiłku opiekuńczego wraz z odsetkami w łącznej kwocie 12.629,65 zł.

Organ rentowy stwierdził w uzasadnieniu zaskarżonej decyzji, iż z posiadanej dokumentacji wynika, że w związku z orzeczoną niezdolnością do pracy z powodu choroby wnioskodawczyni przedłożyła u płatnika składek to jest ~~Województwo Śląskie~~ w Opolu zaświadczenie lekarskie wydane na okres: od 14.12.2016 r. do 29.12.2016 r. seria BO nr 7807746, od 27.12.2016 r. do 12.01.2017 r. seria BP nr 6940345, od 06.06.2017 do 03.07.2017, seria BP nr 6923240, od 04.07.2017 r. do 07.08.2017 r. seria BP nr 6923341, od 08.08.2017 r. do 04.09.2017 r. seria BR nr 4973607 oraz zwolnienie lekarskie dotyczące konieczności sprawowania przez wnioskodawczynię opieki nad chorym dzieckiem ur. 06.06.2000 r. w okresie od 23.09.2016 r. do 07.10.2016 r. seria BM 7159039.

Zakład Ubezpieczeń Społecznych powołał się na wyniki przeprowadzonego postępowania wyjaśniającego – z tego postępowania wynika, że w czasie orzeczonej niezdolności do pracy wnioskodawczyni wykonywała czynności wynikające z zawartej umowy zlecenia z firmą Randstad Polska Sp. z o.o. w Warszawie do świadczenia usług na rzecz firmy Avon Cosmetics Polska. W dniach: 24.09.2016, 30.09.2016 r., 04.10.2016 r. 16.12.2016 r. 21.12.2016 r., 30.12.2016 r. 26.06.2017 r., 17.07.2017 r., 20.08.2017 r., 28.08.2017 r. wnioskodawczyni złożyła zamówienia w ramach świadczenia usług na rzecz firmy Avon Cosmetics Polska. W dniach 29.06.2017 r., 18.07.2017 r., 24.07.2017 r. wnioskodawczyni uczestniczyła w szkoleniach kosmetycznych, a 06.10.2016 r., 14.06.2017 r., 06.07.2017 r., 26.06.2017 r. i 31.08.2017 r. zamianowała 7 konsultantek. Za wykonane czynności otrzymała wynagrodzenie.

Organ rentowy, w związku z tym, że wnioskodawczyni w czasie orzeczonej niezdolności do pracy oraz zwolnienia z powodu konieczności sprawowania opieki nad dzieckiem – rzekomo wykonywała pracę zarobkową i wykorzystywała zwolnienie lekarskie niezgodnie z przeznaczeniem – stosowanie do treści art. 17 ust. 1, art. 35 ust. 2 ustawy z dnia 25 czerwca 1999 r. o świadczeniach pieniężnych z ubezpieczenia społecznego w razie choroby i macierzyństwa odmówił prawa do zasiłku chorobowego za okres: od 18.12.2016 r. do 26.12.2016 r., od 30.12.2016 r. do 12.01.2017 r., od 19.06.2017 r. do 04.09.2017 r. oraz zasiłku opiekuńczego za okres: od 23.09.2016 r. do 07.10.2016 r., jak również zobowiązał wnioskodawczynię do zwrotu nienależnie pobranego zasiłku chorobowego i zasiłku opiekuńczego wraz z odsetkami w łącznej kwocie 12.629,65 zł.

**W ocenie wnioskodawczynie, ww. zaskarżona decyzja ZUS jest nieuzasadniona i wadliwa. Odnosząc się do ww. wskazanych zarzutów, wnioskodawczynie, wyjaśnia, co następuje:**

W dniach 23.09.2016 – 07.10.2016, 16.12.2016 – 26.12.2016, 30.12.2016 – 12.01.2017, 06.05.2017 – 04.09.2017 wnioskodawczynie **nie wykonywała osobiście czynności z umowy agencyjnej** pomimo tego, iż w tym okresie otrzymywała wynagrodzenie z tytułu umowy zlecenia zawartej z Randstad Polska Sp. z o.o. na świadczenie usług jako Lider Sprzedaży Avon.

Zauważyć bowiem należy, że wynagrodzenie Lidera Sprzedaży jest uzależnione wyłącznie od wyników, takich jak: wartość sprzedaży własnej, liczebność zespołu oraz wartość sprzedaży zespołu. Wynagrodzenie jest wypłacane za dany Katalog (katalog trwa 3 tygodnie) i jest naliczane, jeżeli wszystkie Kwalifikatory zostały podczas jednego katalogu osiągnięte. Lider Sprzedaży to osoba, która ma pod sobą zespół konsultantek, czyli osób, które zamawiają kosmetyki bezpośrednio z firmy Avon logując się własnym numerem personalnym. Suma wartości ich zamówień + ilość osób, która zamawia + wartość zamówienia wnioskodawczynie – dopiero wszystkie spełnione wskaźniki łącznie na określonym poziomie w obrębie danego katalogu są podstawą do wypłaty wynagrodzenia w postaci bonusu lub prowizji od sprzedaży.

W przypadku wnioskodawczynie wyglądało to następująco: Współpracę jako Lider Sprzedaży Avon rozpoczęła w 2015 r., umowa zlecenie Lidera Sprzedaży jest zawierana na okres jednego roku i co rok jest przedłużana. Wówczas rozpoczęła pracę związaną z budowaniem zespołu konsultantek, a wynagrodzenia zaczęła otrzymywać od momentu, kiedy spełniała jednocześnie wszystkie wymagane kwalifikatory do jego wypłaty, tj. określona wartość sprzedaży własnej + liczebność zespołu + wartość sprzedaży zespołu. Jej zespół sukcesywnie rósł przez lata i zwiększał swoją liczebność osób, czyli automatycznie wartość sprzedaży. Gdyby wnioskodawczynie w pewnych okresach nic nie robiła, to wynagrodzenie i tak by jej naliczało się automatycznie, bo zespół spełniał warunki do jego wypłaty. Lider Sprzedaży jest osobą niezależną, sam określa czas i miejsce swej działalności.

Odnosząc się do poszczególnych okresów, za które odmówiono wnioskodawczynie prawa do wskazanych świadczeń:

- **23.09.2016 – 07.10.2016** (zwolnienie chorobowe = opieka szpitalna i poszpitalna na córkę wnioskodawczynie). Córka wnioskodawczynie miała wycinany woreczek żółciowy, wymagała jej stałej opieki, trudno jej było nawet wyjść do sklepu po zakupy, a co dopiero pracować w tym czasie.

- **16.12.2016 – 26.12.2016 i 30.12.2016 – 12.01.2017** (chorobowe poszpitalne). W dniach 14-15.12.2016 wnioskodawczynie była w szpitalu, miała wykonywany zabieg pod narkozą (histeroskopia), oddział ginekologiczny, więc trudno byłoby jej podczas narkozy i po zabiegu pracować. Później otrzymała zwolnienie na okres **16.12.2016 – 26.12.2016**, czyli chorobowe poszpitalne, na którym miała obfite krwawienia i powikłania po zabiegu co skutkowało powrotem do szpitala w dniu 27.12.2016 gdzie przebywała do 29.12.2016, a po pobycie tym otrzymała kolejne zwolnienie na okres **30.12.2016 – 12.01.2017**. Zwrócić należy uwagę, że zły stan zdrowia

wnioskodawczynie w tych okresach nie pozwoliłby jej nawet na wykonywanie jakiegokolwiek pracy.

- **06.05.2017 – 04.09.2017** (w tej dacie jest pomyłka, w rzeczywistości wnioskodawczynie miała zwolnienie chorobowe w okresie **17.05.2017 – 04.09.2017**, w dniach 06.05.2017-15.05.2017 normalnie pracowała, nie przebywała w tych dniach na zwolnieniu chorobowym).

W dniach 17.05.2017 r. – 22.05.2017 r. wnioskodawczynie była w szpitalu, miała wykonywany zabieg pod narkozą (19.05.2017 artroskopia – zabieg operacyjny barku lewego), więc wówczas również wykonywanie jakiegokolwiek pracy byłoby nawet niemożliwe. Po tym zabiegu miała założone usztywnienie całego barku, co automatycznie wykluczało jakąkolwiek możliwość pracowania jako Lider Sprzedaży, bo do tej roli potrzebna jest sprawność obu rąk. Dodatkowo unieruchomienie tej ręki tak bardzo utrudniało wnioskodawczynie podstawowe czynności życiowe, że w domu skrzyła nogę w dniu 23.07.2017 r. Jak wynika z powyższego praca z unieruchomioną ręką i unieruchomioną nogą jest tym bardziej niemożliwa.

Zauważyć należy, że jako Lider Sprzedaży wnioskodawczynie miała również możliwość powierzyć wykonywanie usług innym osobom, na przykład członkom rodziny czy osobom z Avon, które są nad nią w strukturze. Osobami automatycznie do tego upoważnionymi są jej Lider Nadrzędny i Okręgowy Menedżer Sprzedaży. Jest to niezbędne, gdyż są takie sytuacje, iż jako osoba pracująca zawodowo, wnioskodawczynie osobiście nie ma możliwości spotkania się na przykład z potencjalną Konsultantką, nie chodzi tu nawet o okres gdy jest na chorobowym, bo wówczas jest to jakby oczywiste, że nie ma takiej możliwości, ale nawet gdy pracuje i jest na przykład 12 godzin na dniówce – wówczas to jej Lider Nadrzędny czy Okręgowy Menedżer Sprzedaży mogą takie zadanie wykonać w jej imieniu. Wówczas dochodzi do takiej sytuacji, iż Konsultantka jest zapisywana w czasie, kiedy wnioskodawczynie jest na przykład w pracy i logicznym jest, iż nie może być w dwóch miejscach jednocześnie. **Z tego typu wsparcia Lidera Nadrzędnego i Okręgowego Menadżera Sprzedaży wnioskodawczynie korzystała przez wszystkie okresy, w których przebywała na zwolnieniu chorobowym.**

Natomiast w przypadku jakichkolwiek szkoleń, które odbywają się w terminach, w których wnioskodawczynie osobiście nie może uczestniczyć (czy to ze względu na urlop, zwolnienia chorobowe czy po prostu jak w danym dniu pracuje) - **uczestniczy w nich w jej imieniu syn wnioskodawczynie.**

W firmie Avon jest jeszcze coś takiego jak rekrutacja online, czyli każdy Lider Sprzedaży ma taki link online, umieszczony w internecie, w sieci, gdzie osoba, która chce zostać Konsultantką wystarczy, że kliknie w taki link i sama wypełnia formularz. Wówczas wnioskodawczynie otrzymuje informację dopiero po tym fakcie, kiedy ta osoba utworzy sobie konto Konsultantki. To jest sytuacja, na którą wnioskodawczynie nie ma całkowicie żadnego wpływu, taka osoba nie kontaktuje się z nią i się nie umawia, tylko sama sobie zakłada konto kiedy chce i składa zamówienie, a u wnioskodawczynie pojawia się informacja jako tzw. mianowanie Konsultantki.

**Osobiście wnioskodawczynie nie podejmowała w tym czasie żadnych czynności związanych z pracą Lidera Sprzedaży, gdyż jej stan zdrowia oraz stan zdrowia jej córki (opieka) w żadnym wypadku na to nie pozwalał.** Jednakże w tym czasie zespół wnioskodawczynie osiągał wynik odpowiedni do naliczania wynagrodzeń za te kampanie, które stały się podstawą do naliczenia składek.

Jak wynika z powyższego, aktywność zawodowa wnioskodawczynie zmierzająca do osiągnięcia zarobku w czasie pobierania któregokolwiek z powyższych zasiłków chorobowych była wymuszona niezależnymi od niej okolicznościami, gdyż nie miała bezpośredniego wpływu na to czy jej zespół spełni warunki, które są podstawą do wypłaty wynagrodzenia czy ich nie spełni, nie miała wpływu na to czy w danym katalogu odpowiednia ilość osób złoży zamówienia na określoną wartość i łącznie osiągnie wymaganą sprzedaż zespołu. Nie miała też wpływu na to czy jakaś osoba sama zgłosi się, aby zostać Konsultantką czy zapisze się sama w ramach możliwości samodzielnego utworzenia konta Konsultantki online. To wszystko zależało od osób trzecich. Jedyną rzeczą na którą wnioskodawczynie miała wpływ jest jej własne zamówienie, które jest tylko jednym z trzech potrzebnych do wypłaty wynagrodzenia kwalifikatorów (wnioskodawczynie zawsze osobiście i od wielu lat zamawia produkty z Avon nie tylko na własny użytek, ale i na użytek jej rodziny, kosmetyki i środki higieny osobistej, które są niezbędne na co dzień, szczególnie jest to wygodna forma podczas choroby, gdyż kurier przynosi je do domu i nie trzeba jeździć do sklepu).

Reasumując, wnioskodawczynie (oraz jej córka) we wskazanych okresach faktycznie chorowały. Dodać należy, że dla wnioskodawczynie, jej zdrowie i zdrowie jej rodziny jest najważniejsze, a w związku z tym nie wykorzystywała zwolnienia lekarskiego niezgodnie z jego przeznaczeniem, jak również nie wykonywała pracy w celu osiągnięcia zarobków z tytułu umowy agencyjnej podczas trwania zwolnienia chorobowego. Tym bardziej, że Avon nie jest źródłem dochodu (nawet dodatkowego) dla wnioskodawczynie, bardziej jest to hobby, biorąc pod uwagę że wysokość jej „wynagrodzenia” wynosi ok. 145 zł (to średnia jej kampanijnego wynagrodzenia za okres 01.01.2016-31.12.2017).

Wobec powyższego, odwołanie od decyzji ZUS zasługuje na uwzględnienie zgodnie z wnioskiem zgłoszonym na wstępie.

Elżbieta 

Załączniki:

1. odpis odwołania,
2. zasady wynagradzania Liderów Sprzedaży Avon.