|  |
| --- |
| Republika Hrvatska  Županijski sud u Osijeku  Osijek, Europska avenija 7 |
|  | | |

Gž R-469/2015-2

U I M E R E P U B L I K E H R V A T S K E

P R E S U D A

Županijski sud u Osijeku, u vijeću sastavljenom od sudaca Josipa Gabrića, kao predsjednika vijeća, te sudaca Branke Guljaš, kao sucu izvjestitelja i Drage Grubeše, kao člana vijeća, u građansko pravnoj stvari tužitelja I. K. iz S., …, OIB: …, koga zastupa punomoćnica M. Dž. P., odvjetnica iz O., protiv tuženika O. – K. d.d. iz O., …, OIB: …, koga zastupa M. O., odvjetnik iz Z., radi isplate, rješavajući žalbu tuženika protiv presude Općinskog suda u Osijeku broj 16 Pr-110/15-8, od 30. rujna 2015. godine, u sjednici vijeća održanoj dana 25. veljače 2016. godine.

p r e s u d i o j e

Žalba se uvažava, te se preinačuje presuda Općinskog suda u Osijeku broj 16 Pr-110/15-8, od 30. rujna 2015. godine, tako da se odbija tužbeni zahtjev koji glasi:

"I./ Utvrđuje se da je Odluka o otkazu ugovora o radu od dana 30.04.2012. godine tuženika O.-K. d.d. iz O., …, OIB: …, nezakonita i nedopuštena, te da prema tome radni odnos tužitelja I. K. iz S., …, OIB: …, kod tuženika nije prestao.

II./ Nalaže se tuženiku O.-K. d.d. iz O., …, OIB: …, da tužitelja I. K. iz S., …, OIB: …, vrati na rad radi obavljanja poslova radnog mjesta GRAĐEVINSKI RADNIK I. GRUPE.

III./ Tuženik O.-K. d.d. iz O., …, OIB: …, dužan je tužitelju I. K. iz S., …, OIB: …, isplatiti bruto plaću, kako slijedi:

- za razdoblje od 23.08.2012 do 31.08.2012.g u iznosu od 1.338,47 kn, sve uvećano za zakonsku zateznu kamatu po stopi od 12 % godišnje koja teče na taj iznos od 16. 09.2012.g., a u slučaju promjene stope zatezne kamate prema eskontnoj stopi HNB koja je vrijedila zadnjeg dana polugodišta koje je prethodilo tekućem polugodištu uvećanoj za pet postotnih poena do isplate, sve u roku od 8 dana.

- za mjesec rujan 2012.g.u iznosu od 4.015,42 kn, sve uvećano za zakonsku zateznu kamatu po stopi od 12 % godišnje koja teče na taj iznos od 16.10.2012.g., a u slučaju promjene stope zatezne kamate prema eskontnoj stopi HNB koja je vrijedila zadnjeg dana polugodišta koje je prethodilo tekućem polugodištu uvećanoj za pet postotnih poena do isplate, sve u roku od 8 dana.

- za mjesec listopad 2012.g.u iznosu od 4.015,42 kn sve uvećano za zakonsku zateznu kamatu po stopi od 12 % godišnje koja teče na taj iznos od 16.11.2012.g., a u slučaju promjene stope zatezne kamate prema eskontnoj stopi HNB koja je vrijedila zadnjeg dana polugodišta koje je prethodilo tekućem polugodištu uvećanoj za pet postotnih poena do isplate, sve u roku od 8 dana.

- za mjesec studeni 2012.g.u iznosu od, 4.015,42 kn sve uvećano za zakonsku zateznu kamatu po stopi od 12 % godišnje koja teče na taj iznos od 16.12.2012.g., a u slučaju promjene stope zatezne kamate prema eskontnoj stopi HNB koja je vrijedila zadnjeg dana polugodišta koje je prethodilo tekućem polugodištu uvećanoj za pet postotnih poena do isplate, sve u roku od 8 dana.

- za mjesec prosinac 2012.g.u iznosu od 4.015,42 kn sve uvećano za zakonsku zateznu kamatu po stopi od 12 % godišnje koja teče na taj iznos od 16.01.2013.g., a u slučaju promjene stope zatezne kamate prema eskontnoj stopi HNB koja je vrijedila zadnjeg dana polugodišta koje je prethodilo tekućem polugodištu uvećanoj za pet postotnih poena do isplate, sve u roku od 8 dana.

- za mjesec siječanj 2013.g.u iznosu od 4.015,42 kn sve uvećano za zakonsku zateznu kamatu po stopi od 12 % godišnje koja teče na taj iznos od 16.02.2013.g., a u slučaju promjene stope zatezne kamate prema eskontnoj stopi HNB koja je vrijedila zadnjeg dana polugodišta koje je prethodilo tekućem polugodištu uvećanoj za pet postotnih poena do isplate, sve u roku od 8 dana.

- za mjesec veljaču 2013.g.u iznosu od 4.015,42 kn, sve uvećano za zakonsku zateznu kamatu po stopi od 12 % godišnje koja teče na taj iznos od 16.03.2013.g., a u slučaju promjene stope zatezne kamate prema eskontnoj stopi HNB koja je vrijedila zadnjeg dana polugodišta koje je prethodilo tekućem polugodištu uvećanoj za pet postotnih poena do isplate, sve u roku od 8 dana.

- za mjesec ožujak 2013.g.u iznosu od 4.015,42 kn sve uvećano za zakonsku zateznu kamatu po stopi od 12 % godišnje koja teče na taj iznos od 16.04.2013.g., a u slučaju promjene stope zatezne kamate prema eskontnoj stopi HNB koja je vrijedila zadnjeg dana polugodišta koje je prethodilo tekućem polugodištu uvećanoj za pet postotnih poena do isplate, sve u roku od 8 dana.

- za mjesec travanj 2013.g.u iznosu od 4.015,42 kn sve uvećano za zakonsku zateznu kamatu po stopi od 12 % godišnje koja teče na taj iznos od 16.05.2013.g., a u slučaju promjene stope zatezne kamate prema eskontnoj stopi HNB koja je vrijedila zadnjeg dana polugodišta koje je prethodilo tekućem polugodištu uvećanoj za pet postotnih poena do isplate, sve u roku od 8 dana.

- za mjesec svibanj 2013.g.u iznosu od 4.015,42 kn sve uvećano za zakonsku zateznu kamatu po stopi od 12 % godišnje koja teče na taj iznos od 16.06.2013.g., a u slučaju promjene stope zatezne kamate prema eskontnoj stopi HNB koja je vrijedila zadnjeg dana polugodišta koje je prethodilo tekućem polugodištu uvećanoj za pet postotnih poena do isplate, sve u roku od 8 dana.

- za mjesec lipanj 2013.g.u iznosu od 4.015,42 kn sve uvećano za zakonsku zateznu kamatu po stopi od 12 % godišnje koja teče na taj iznos od 16.07.2013.g., a u slučaju promjene stope zatezne kamate prema eskontnoj stopi HNB koja je vrijedila zadnjeg dana polugodišta koje je prethodilo tekućem polugodištu uvećanoj za pet postotnih poena do isplate, sve u roku od 8 dana.

- za mjesec srpanj 2013.g.u iznosu od 4.015,42 kn sve uvećano za zakonsku zateznu kamatu po stopi od 12 % godišnje koja teče na taj iznos od 16.08.2013.g., a u slučaju promjene stope zatezne kamate prema eskontnoj stopi HNB koja je vrijedila zadnjeg dana polugodišta koje je prethodilo tekućem polugodištu uvećanoj za pet postotnih poena do isplate, sve u roku od 8 dana.

- za mjesec kolovoz 2013.g.u iznosu od 4.015,42 kn sve uvećano za zakonsku zateznu kamatu po stopi od 12 % godišnje koja teče na taj iznos od 16.09.2013.g., a u slučaju promjene stope zatezne kamate prema eskontnoj stopi HNB koja je vrijedila zadnjeg dana polugodišta koje je prethodilo tekućem polugodištu uvećanoj za pet postotnih poena do isplate, sve u roku od 8 dana.

- za mjesec rujan 2013.g.u iznosu od 4.015,42 kn sve uvećano za zakonsku zateznu kamatu po stopi od 12 % godišnje koja teče na taj iznos od 16.10.2013.g., a u slučaju promjene stope zatezne kamate prema eskontnoj stopi HNB koja je vrijedila zadnjeg dana polugodišta koje je prethodilo tekućem polugodištu uvećanoj za pet postotnih poena do isplate, sve u roku od 8 dana.

- za mjesec listopad 2013.g.u iznosu od 4.015,42 kn sve uvećano za zakonsku zateznu kamatu po stopi od 12 % godišnje koja teče na taj iznos od 16.11.2013.g., a u slučaju promjene stope zatezne kamate prema eskontnoj stopi HNB koja je vrijedila zadnjeg dana polugodišta koje je prethodilo tekućem polugodištu uvećanoj za pet postotnih poena do isplate, sve u roku od 8 dana.

- za mjesec studeni 2013.g.u iznosu od 4.015,42 kn sve uvećano za zakonsku zateznu kamatu po stopi od 12 % godišnje koja teče na taj iznos od 16.12.2013.g., a u slučaju promjene stope zatezne kamate prema eskontnoj stopi HNB koja je vrijedila zadnjeg dana polugodišta koje je prethodilo tekućem polugodištu uvećanoj za pet postotnih poena do isplate, sve u roku od 8 dana.

- za mjesec prosinac 2013.g.u iznosu od 4.015,42 kn sve uvećano za zakonsku zateznu kamatu po stopi od 12 % godišnje koja teče na taj iznos od 16.01.2014.g., a u slučaju promjene stope zatezne kamate prema eskontnoj stopi HNB koja je vrijedila zadnjeg dana polugodišta koje je prethodilo tekućem polugodištu uvećanoj za pet postotnih poena do isplate, sve u roku od 8 dana.

- za mjesec siječanj 2013.g.u iznosu od 4.015,42 kn sve uvećano za zakonsku zateznu kamatu po stopi od 12 % godišnje koja teče na taj iznos od 16.02.2014.g., a u slučaju promjene stope zatezne kamate prema eskontnoj stopi HNB koja je vrijedila zadnjeg dana polugodišta koje je prethodilo tekućem polugodištu uvećanoj za pet postotnih poena do isplate, sve u roku od 8 dana.

- kao i za svaki slijedeći mjesec do dana povratka na posao isplatiti bruto plaću u iznosu od 4.015,42 kn, sve uvećano za zakonsku zateznu kamatu po stopi od 12 % godišnje koja teče na taj iznos od 16-og u mjesecu za prethodni mjesec, a u slučaju promjene stope zatezne kamate prema eskontnoj stopi HNB koja je vrijedila zadnjeg dana polugodišta koje je prethodilo tekućem polugodištu uvećanoj za pet postotnih poena tekuću od dospijeća svakog pojedinog iznosa, pa do isplate, sve u roku od 8 dana."

Preinačuje se odluka o parničnom trošku tako da se nalaže tužitelju da tuženiku nadoknadi troškove postupka u iznosu od 4.000,00 kn, u roku od 8 dana.

Obrazloženje

Presudom suda prvog stupnja presuđeno je:

"I./ Utvrđuje se da je Odluka o otkazu ugovora o radu od dana 30.04.2012. godine tuženika O.-K. d.d. iz O., …, OIB: …, nezakonita i nedopuštena, te da prema tome radni odnos tužitelja I. K. iz S., …, OIB: …, kod tuženika nije prestao.

II./ Nalaže se tuženiku O.-K. d.d. iz O., …, OIB: …, da tužitelja I. K. iz S., …, OIB: …, vrati na rad radi obavljanja poslova radnog mjesta GRAĐEVINSKI RADNIK I. GRUPE.

III./ Tuženik O.-K. d.d. iz O., …, OIB: …, dužan je tužitelju I. K. iz S., …, OIB: …, isplatiti bruto plaću, kako slijedi:

- za razdoblje od 23.08.2012 do 31.08.2012.g u iznosu od 1.338,47 kn, sve uvećano za zakonsku zateznu kamatu po stopi od 12 % godišnje koja teče na taj iznos od 16. 09.2012.g., a u slučaju promjene stope zatezne kamate prema eskontnoj stopi HNB koja je vrijedila zadnjeg dana polugodišta koje je prethodilo tekućem polugodištu uvećanoj za pet postotnih poena do isplate, sve u u roku od 8 dana.

- za mjesec rujan 2012.g.u iznosu od 4.015,42 kn, sve uvećano za zakonsku zateznu kamatu po stopi od 12 % godišnje koja teče na taj iznos od 16.10.2012.g., a u slučaju promjene stope zatezne kamate prema eskontnoj stopi HNB koja je vrijedila zadnjeg dana polugodišta koje je prethodilo tekućem polugodištu uvećanoj za pet postotnih poena do isplate, sve u roku od 8 dana.

- za mjesec listopad 2012.g.u iznosu od 4.015,42 kn sve uvećano za zakonsku zateznu kamatu po stopi od 12 % godišnje koja teče na taj iznos od 16.11.2012.g., a u slučaju promjene stope zatezne kamate prema eskontnoj stopi HNB koja je vrijedila zadnjeg dana polugodišta koje je prethodilo tekućem polugodištu uvećanoj za pet postotnih poena do isplate, sve u roku od 8 dana.

- za mjesec studeni 2012.g.u iznosu od, 4.015,42 kn sve uvećano za zakonsku zateznu kamatu po stopi od 12 % godišnje koja teče na taj iznos od 16.12.2012.g., a u slučaju promjene stope zatezne kamate prema eskontnoj stopi HNB koja je vrijedila zadnjeg dana polugodišta koje je prethodilo tekućem polugodištu uvećanoj za pet postotnih poena do isplate, sve u roku od 8 dana.

- za mjesec prosinac 2012.g.u iznosu od 4.015,42 kn sve uvećano za zakonsku zateznu kamatu po stopi od 12 % godišnje koja teče na taj iznos od 16.01.2013.g., a u slučaju promjene stope zatezne kamate prema eskontnoj stopi HNB koja je vrijedila zadnjeg dana polugodišta koje je prethodilo tekućem polugodištu uvećanoj za pet postotnih poena do isplate, sve u roku od 8 dana.

- za mjesec siječanj 2013.g.u iznosu od 4.015,42 kn sve uvećano za zakonsku zateznu kamatu po stopi od 12 % godišnje koja teče na taj iznos od 16.02.2013.g., a u slučaju promjene stope zatezne kamate prema eskontnoj stopi HNB koja je vrijedila zadnjeg dana polugodišta koje je prethodilo tekućem polugodištu uvećanoj za pet postotnih poena do isplate, sve u roku od 8 dana.

- za mjesec veljaču 2013.g.u iznosu od 4.015,42 kn, sve uvećano za zakonsku zateznu kamatu po stopi od 12 % godišnje koja teče na taj iznos od 16.03.2013.g., a u slučaju promjene stope zatezne kamate prema eskontnoj stopi HNB koja je vrijedila zadnjeg dana polugodišta koje je prethodilo tekućem polugodištu uvećanoj za pet postotnih poena do isplate, sve u roku od 8 dana.

- za mjesec ožujak 2013.g.u iznosu od 4.015,42 kn sve uvećano za zakonsku zateznu kamatu po stopi od 12 % godišnje koja teče na taj iznos od 16.04.2013.g., a u slučaju promjene stope zatezne kamate prema eskontnoj stopi HNB koja je vrijedila zadnjeg dana polugodišta koje je prethodilo tekućem polugodištu uvećanoj za pet postotnih poena do isplate, sve u roku od 8 dana.

- za mjesec travanj 2013.g.u iznosu od 4.015,42 kn sve uvećano za zakonsku zateznu kamatu po stopi od 12 % godišnje koja teče na taj iznos od 16.05.2013.g., a u slučaju promjene stope zatezne kamate prema eskontnoj stopi HNB koja je vrijedila zadnjeg dana polugodišta koje je prethodilo tekućem polugodištu uvećanoj za pet postotnih poena do isplate, sve u roku od 8 dana.

- za mjesec svibanj 2013.g.u iznosu od 4.015,42 kn sve uvećano za zakonsku zateznu kamatu po stopi od 12 % godišnje koja teče na taj iznos od 16.06.2013.g., a u slučaju promjene stope zatezne kamate prema eskontnoj stopi HNB koja je vrijedila zadnjeg dana polugodišta koje je prethodilo tekućem polugodištu uvećanoj za pet postotnih poena do isplate, sve u roku od 8 dana.

- za mjesec lipanj 2013.g.u iznosu od 4.015,42 kn sve uvećano za zakonsku zateznu kamatu po stopi od 12 % godišnje koja teče na taj iznos od 16.07.2013.g., a u slučaju promjene stope zatezne kamate prema eskontnoj stopi HNB koja je vrijedila zadnjeg dana polugodišta koje je prethodilo tekućem polugodištu uvećanoj za pet postotnih poena do isplate, sve u roku od 8 dana.

- za mjesec srpanj 2013.g.u iznosu od 4.015,42 kn sve uvećano za zakonsku zateznu kamatu po stopi od 12 % godišnje koja teče na taj iznos od 16.08.2013.g., a u slučaju promjene stope zatezne kamate prema eskontnoj stopi HNB koja je vrijedila zadnjeg dana polugodišta koje je prethodilo tekućem polugodištu uvećanoj za pet postotnih poena do isplate, sve u roku od 8 dana.

- za mjesec kolovoz 2013.g.u iznosu od 4.015,42 kn sve uvećano za zakonsku zateznu kamatu po stopi od 12 % godišnje koja teče na taj iznos od 16.09.2013.g., a u slučaju promjene stope zatezne kamate prema eskontnoj stopi HNB koja je vrijedila zadnjeg dana polugodišta koje je prethodilo tekućem polugodištu uvećanoj za pet postotnih poena do isplate, sve u roku od 8 dana.

- za mjesec rujan 2013.g.u iznosu od 4.015,42 kn sve uvećano za zakonsku zateznu kamatu po stopi od 12 % godišnje koja teče na taj iznos od 16.10.2013.g., a u slučaju promjene stope zatezne kamate prema eskontnoj stopi HNB koja je vrijedila zadnjeg dana polugodišta koje je prethodilo tekućem polugodištu uvećanoj za pet postotnih poena do isplate, sve u roku od 8 dana.

- za mjesec listopad 2013.g.u iznosu od 4.015,42 kn sve uvećano za zakonsku zateznu kamatu po stopi od 12 % godišnje koja teče na taj iznos od 16.11.2013.g., a u slučaju promjene stope zatezne kamate prema eskontnoj stopi HNB koja je vrijedila zadnjeg dana polugodišta koje je prethodilo tekućem polugodištu uvećanoj za pet postotnih poena do isplate, sve u roku od 8 dana.

- za mjesec studeni 2013.g.u iznosu od 4.015,42 kn sve uvećano za zakonsku zateznu kamatu po stopi od 12 % godišnje koja teče na taj iznos od 16.12.2013.g., a u slučaju promjene stope zatezne kamate prema eskontnoj stopi HNB koja je vrijedila zadnjeg dana polugodišta koje je prethodilo tekućem polugodištu uvećanoj za pet postotnih poena do isplate, sve u roku od 8 dana.

- za mjesec prosinac 2013.g.u iznosu od 4.015,42 kn sve uvećano za zakonsku zateznu kamatu po stopi od 12 % godišnje koja teče na taj iznos od 16.01.2014.g., a u slučaju promjene stope zatezne kamate prema eskontnoj stopi HNB koja je vrijedila zadnjeg dana polugodišta koje je prethodilo tekućem polugodištu uvećanoj za pet postotnih poena do isplate, sve u roku od 8 dana.

- za mjesec siječanj 2013.g.u iznosu od 4.015,42 kn sve uvećano za zakonsku zateznu kamatu po stopi od 12 % godišnje koja teče na taj iznos od 16.02.2014.g., a u slučaju promjene stope zatezne kamate prema eskontnoj stopi HNB koja je vrijedila zadnjeg dana polugodišta koje je prethodilo tekućem polugodištu uvećanoj za pet postotnih poena do isplate, sve u roku od 8 dana.

- kao i za svaki slijedeći mjesec do dana povratka na posao isplatiti bruto plaću u iznosu od 4.015,42 kn, sve uvećano za zakonsku zateznu kamatu po stopi od 12 % godišnje koja teče na taj iznos od 16-og u mjesecu za prethodni mjesec, a u slučaju promjene stope zatezne kamate prema eskontnoj stopi HNB koja je vrijedila zadnjeg dana polugodišta koje je prethodilo tekućem polugodištu uvećanoj za pet postotnih poena tekuću od dospijeća svakog pojedinog iznosa, pa do isplate, sve u roku od 8 dana.

IV./ Nalaže se tuženiku O.-K. d.d. iz O., …, OIB: … da tužitelju I. K. iz S., …, OIB: …, naknadi prouzročeni parnični trošak 15.625,00 kn, sa zakonskom zateznom kamatom po stopi od 12 % godišnje, a u slučaju promjene stope zatezne kamate prema eskontnoj stopi HNB koja je vrijedila zadnjeg dana polugodišta koje je prethodilo tekućem polugodištu uvećanoj za pet postotnih poena od dana donošenja presude do isplate, u roku od 8 dana."

Ovu presudu pravovremeno podnesenom žalbom pobija tuženik iz razloga označenih u članku 353. stavak 1. točke 1. i 3. Zakona o parničnom postupku ("Narodne novine" broj 53/91, 91/92, 112/99, 88/01, 117/03, 88/05, 84/08, 96/08, 123/08 i 57/11 dalje ZPP), s prijedlogom da se preinači i tužbeni zahtjev odbije.

Odgovor na žalbu nije podnesen.

Žalba je osnovana.

Među strankama nije sporno da je tužitelj bio u radnom odnosu kod tuženika temeljem ugovora o radu na neodređeno vrijeme od 11. veljače 2008. godine, da je obavljao poslove građevinskog radnika prve grupe, da je Odlukom o otkazu ugovora o radu (redoviti, poslovno uvjetovani otkaz) od 30. travnja 2012. godine tuženik otkazao tužitelju ugovor o radu zbog poslovno uvjetovanih razloga u skladu s Programom zbrinjavanja viška radnika koji je društvo donijelo 27. ožujka 2012. godine, s obrazloženjem da je gospodarska i financijska kriza značajno utjecala na smanjenje obujma ugovorenih poslova, da je uslijed toga došlo do smanjenja prihoda i ostvarenja gubitka, da su zatvorene pojedine poslovne jedinice (sektor D. p., P. c.), te da poslodavac ne može radniku ponuditi drugo radno mjesto niti ga dodatno obrazovati, niti osposobljavati jer za to nema potrebu zbog novonastalih gospodarskih uvjeta na tržištu uslijed kojih se broj radnih mjesta smanjuje, a tvrtka ima dovoljno osposobljenih radnika potrebnih sukladno novoj organizaciji poslovanja.

Iz priloženih isprava u spisu predmeta razvidno je da je tuženik dostavio Radničkom vijeću podneske od 3. veljače 2012. godine i 28. veljače 2012. godine radi savjetovanja o zbrinjavanju viška radnika (str. 55. i 61. spisa) u kojima je naveo podatke o razlozima za namjeravane otkaze, broju ukupno zaposlenih radnika koji bi mogli biti višak, podatke o dobi, spolu, radnom mjestu, invalidnosti, obvezi uzdržavanja, ukupnom stažu navedenih radnika, iznosu otpremnine koji bi im pripao s tim što je navedeno da se pri odabiru radnika koji bi mogli biti višak vodilo računa o starosti radnika kojima će prestati radni odnos, njihovim obvezama uzdržavanja, invalidnosti i trajanju radnog odnosa, te da je pored navedenih kriterija poslodavac utvrdio i dodatni kriterij, a to je radna ocjena radnika prilikom utvrđivanja koje se gledala učinkovitost radnika, kvaliteta rada, odgovornost, točnost, ponašanje, zalaganje, urednost na radu radnika i sl., da su svih navedeni kriteriji uzeti u obzir, ali da je odlučeno u radnom odnosu ostaviti radnike koji su daleko bolji s obzirom na radnu ocjenu odnosno da je tom kriteriju dana prednost, da se Radničko vijeće 28. veljače 2012. godine očitovalo na upućeni podnesak od 28. veljače 2012. godine s popisom 188 radnika koji bi mogli biti višak tako da je dalo suglasnost na prijedlog Uprave društva da se radnicima na listi od broja 171 pa do 184 otkaže ugovor o radu, a radnici na listi od broja 186 do 188 uvrste u program zbrinjavanja viška radnika (str. 75 spisa), da je tuženik 1. ožujka 2012. godine uputio Radničkom vijeću konačan popis radnika u svezi sa savjetovanjem o zbrinjavanju viška radnika, da se Radničko vijeće suglasilo s učinjenim promjenama 2. ožujka 2012. godine (str. 89 spisa), da se tuženik tijekom izrade Programa savjetovao sa Hrvatskim zavodom za zapošljavanje Područnom službom O. i Radničkim vijećem, da je tuženik 27. ožujka 2012. godine donio Program zbrinjavanja viška radnika koji je dostavio Hrvatskom zavodu za zapošljavanje i Radničkom vijeću zajedno sa prilozima-prikazom rezultata poslovanja društva, podacima o strukturi svih zaposlenih osoba i popisom radnika koji su utvrđeni kao višak u kojem je za svakog radnika pojedinačno navedeni podaci o dobi, spolu, invalidnosti, vrsti radnog odnosa, obvezama uzdržavanja, zvanju, radnom mjestu, stručnoj spremi, datumu zaposlenja i ukupnom stažu, pa je tako za tužitelja pod toč. 28 navedeno da je rođen 4. prosinca 1958. godine, da ima suprugu i jedno dijete, da je osposobljeni armirač, automehaničar, da radi na radnom mjestu građevinskog radnika I grupe, da se zaposlio kod tuženika 10. lipnja 2005. godine, da ima 6 godina, 8 mjeseci i 18 dana staža kod tuženika odnosno 33 godine, 1 mjesec i 5 dana ukupnog staža.

Razvidno je zatim da je tuženik 20. travnja 2012. godine uputio Radničkom vijeću Zamolbu za očitovanje u kojoj je dostavio podatke o namjeravanim redovnim poslovno uvjetovanim otkazivanjima ugovora o radu s popisom radnika i podacima o svakom pojedincu radniku (vrsti radnog odnosa, spolu, invalidnosti, datumu rođenja, radnom mjestu, datumu zaposlenja) i zatražio očitovanje o otkazima temeljem članka 149. Zakona o radu, te posebno temeljem članka 150. Zakona o radu za dio radnika zbog određenih posebnih okolnosti navedenih zasebno za svakog radnika, te da su u zamolbi navedeni razlozi za donošenje namjeravanih odluka o otkazu.

U provedenom postupku saslušanjem svjedoka A.V. koja je zaposlena kod tuženika na poslovima rukovoditelja odjela za upravljanje ljudski potencijalima i obračun plaće, utvrđeno je da je savjetovanje izvršeno skupno sa Radničkim vijećem za svakog radnika pa tako i za tužitelja, da su direktori operativa dostavili upravi popis radnika koji su im potrebni za daljnji rad i da su oni vodili računa o kriterijima koji su bili kvaliteta rada radnika, prisutnost na poslu i zalaganje i da su kriteriji primijenjeni na sve radnike tuženika, dok je saslušanjem svjedoka K. V. koji je kod tuženika zaposlen na poslovima direktora operative S. utvrđeno da je od njih zatraženo da naprave spisak najboljih radnika, da nemaju neki pisani kriterij o samim radnicima, da je on vrednovanje "dobrog radnika" prepustio ljudima na gradilištu koji direktno rade s takvim ljudima i koji znaju među sobom tko je najbolji radnik.

Na temelju iskaza T. K. koji je zaposlen kod tuženika kao vozač, a ima funkciju predsjednika Radničkog vijeća, utvrđeno je da je tuženik izvršio savjetovanje s Radničkim vijećem u vidu skupnih popisa, da su stavili prijedloge i primjedbe, da se na ponovno traženje suglasnosti nisu očitovali, da su im dostavljeni podaci samo za radnike koji su na popisu kao višak, no da im nisu dostavljeni podaci za radnike koji nisu na tom popisu kako bi mogli izvršiti usporedbu.

Polazeći od izloženog ovaj sud nalazi da je prvostupanjski sud iz utvrđenih činjenica izveo pogrešan zaključak i da je pogrešno primijenio materijalno pravo kad je prihvatio tužbeni zahtjev.

Naime, iz priloženih isprava u svezi sa savjetovanjem o zabrinjavanju viška radnika, Programa za zbrinjavanja viška radnika, kao i Odluke o otkazu ugovora o radu, proizlazi da je zbog gospodarskih i organizacijskih razloga postojao opravdan razlog za poslovno uvjetovani otkaz ugovora o radu tužitelju, da je tuženik proveo zakonom propisani postupak savjetovanja sa Radničkim vijećem, te da je vodio računa o trajanju radnog odnosa, starosti, invalidnosti i obvezama uzdržavanja koje terete radnika, kao i o dodatnim kriterijima, kvaliteti rada i produktivnosti pojedinog radnika o kojima je izvijestio Radničko vijeće, te im je dao prednost u odnosu na ostale kriterije.

Zakonom o radu nije propisano da Program rješavanja viška radnika mora sadržavati razradu kriterija kojima se poslodavac rukovodio u namjeri otkazivanja ugovora o radu niti da se Programom radi usporedbe moraju obuhvatiti svi radnici koji rade kod poslodavca kako to pogrešno zaključuje prvostupanjski sud.

Za istaći je pri tome da je autonomno pravo poslodavca kojem će kriteriju dati prednost prilikom odlučivanja o tome kojim će radnicima otkazati ugovor o radu, a koje će zadržati na radu.

Od odlučnog je značaja je li tuženik prilikom odlučivanja o poslovno uvjetovanom otkazu stvarno vodio računa o utvrđenim kriterijima, s tim što je teret dokaza da poslodavac ipak nije vodio brigu o svim propisanim i dodatnim kriterijima na radniku odnosno tužitelju.

Tužitelj pak u provedenom postupku nije dokazao da tuženik nije u postupku otkazivanja primijenio propisane kao i dodatne kriterije.

Tužitelj je tako u podnesku od 19. studenog 2013. godine. naveo da su u radnom odnosu kod tuženika ostali raditi pojedini građevinski radnici I grupe, a koji su prema mišljenju tužitelja lošiji radnici od njega.

Međutim, tuženik je osporio spomenute navode tužitelja tako da je u spis predmeta dostavio Odluku o redovitom otkazu ugovora o radu (uvjetovanog skrivljenim ponašanjem) radniku K. V. od 3. studenog 2011. godine (st. 262 spisa), dok je u odnosu na radnika Ž. P. naveo da je u vrijeme ocjenjivanja radnika radio na objektu O. I. – izgradnja, da mu je nadređeni bio voditelj radova A. Ć. koji može potvrditi da je Ž. P. bolji radnik od tužitelja sukladno dodatnim kriterijima i predložio njegovo saslušanje.

Naveo je i da su kvalitetniji radnici dobili potvrdu više direktora jer se nalaze na priloženim šematskim prikazima na više projekata, dok je tužitelj radio na objektu koji je završen u mjesecu prosincu 2011. godine, te da ga tuženik nije imao više gdje rasporediti s obzirom da je imao kvalitetnije radnike na drugim gradilištima.

Tužitelj pak na ročištu održanom 26. veljače 2014. godine, kao i na ročištima održanim 5. svibnja 2015. godine i 3. rujna 2015. godine, nakon što je ovaj sud rješenjem broj Gž-… od 20. studenog 2014. godine ukinuo presudu prvostupanjskog suda, nije predložio niti jedan dokaz u prilog tvrdnje da tuženik nije u postupku otkazivanja primijenio propisane i dodatne kriterije, već je naprotiv izjavio da nema daljnjih dokaznih prijedloga.

Kako iz izloženog proizlazi da su u konkretnom slučaju ispunjene sve zakonom propisane pretpostavke za poslovno uvjetovani otkaz ugovora o radu tužitelju iz odredbe članka 107. st. 1. toč. 1. st. 2., 3. i 4., članka 120., 121., 122. i članka 149. Zakona o radu ("Narodne novine" broj: 149/09, 61/11), to je uvažavanjem izjavljene žalbe preinačena presuda suda prvog stupnja tako da je tužbeni zahtjev odbijen.

Odluka o parničnom trošku temelji se na odredbi članka 166. st. 2. i 154. st. 1. ZPP-a.

Tuženiku je na ime troškova postupka priznata jednokratna nagrada u iznosu od 2.000,00 kn, PDV i trošak sastava dvije žalbe u iznosu od po 600,00 kn, te PDV, odnosno trošak u ukupnom iznosu od 4.000,00 kn (Tbr. 7. t. 2. i Tbr. 10. t. 2. Tarife o nagradama i naknadi troškova za rad odvjetnika "Narodne novine" broj: 142/12, 103/14, 118/14).

Dakle, s obzirom na izloženo odlučeno je kao u izreci (članak 373. a ZPP-a.).

U Osijeku, 25. veljače 2016. godine.

PREDSJEDNIK VIJEĆA

Josip Gabrić, v. r.