

АПЕЛЛЯЦИОННОЕ ОПРЕДЕЛЕНИЕ

18 мая 2023 года

г. Оренбург

Судебная коллегия по гражданским делам Оренбургского областного суда в составе:

председательствующего судьи Булгаковой М.В.,
судей областного суда Устьянцевой С.А., Шор А.В..
при секретарях Красниковой Д.Д., Ждакове А.В.

рассмотрела в открытом судебном заседании гражданское дело по иску Агафоновой Людмилы Владленовны к Муниципальному казенному предприятию «Оренбургские пассажирские перевозки» муниципального образования «город Оренбург» о взыскании заработной платы, компенсации за задержку заработной платы

по апелляционным жалобам Агафоновой Людмилы Владленовны, муниципального казенного предприятия «Оренбургские пассажирские перевозки» муниципального образования «город Оренбург»

на решение Дзержинского районного суда г. Оренбурга от 9 декабря 2022 года.

Заслушав доклад судьи Булгаковой М.В. объяснения истца Агафоновой Л.В. и её представителя Пресновой С.А., поддержавших доводы апелляционной жалобы истца, объяснения представителя ответчика Муниципального казенного предприятия «Оренбургские пассажирские перевозки» муниципального образования «город Оренбург» - Кистерной П.В., объяснения представителя третьего лица Департамента имущественных и жилищных отношений администрации города Оренбурга - Шнякиной Е.П.. объяснения представителя третьего лица Финансового управления администрации города Оренбурга - Ерёминой Е.Е., поддержавших доводы апелляционной жалобы ответчика, судебная коллегия

у с т а н о в и л а :

Агафонова Л.В. обратилась в суд с иском к муниципальному казенному предприятию «Оренбургские пассажирские перевозки» муниципального образования «город Оренбург» (далее также - МКП «ОПП»), указав, что она с 16 марта 2015 года работает у ответчика в должности водителя троллейбуса. За время работы ей неоднократно приходилось выполнять работу кондуктора. Полагает, что на предприятии ведется неверный учет рабочего времени, поскольку согласно расчетным листам оплачено меньшее количество времени, чем отработано фактически по путевым листам. Имеет место неверный учет рабочего времени в вечернее и ночное время в выходные и праздничные дни. Дополнительным соглашением от 18 апреля 2022 года к трудовому договору №28 от 16 марта 2015 года она была переведена на должность оператора ЭВМ временно, в пункте 2 указанного соглашения предусмотрена оплата из расчета среднего заработка по прежнему месту работы. Кроме того, за период июнь 2021 года - июнь 2022 года ей недоначислена заработная плата, исходя из Отраслевого соглашения к автомобильному и городскому наземному пассажирскому транспорту Российской Федерации на 2020 - 2022 годы, номер 15/20-22. Просила пересчитать заработную и среднемесячную плату за период с

1.06.2021 по 30.06.2022 в соответствии с ГК РФ и Отраслевым соглашением по автомобильному и городскому наземному пассажирскому транспорту Российской

Федерации на 2020-2022 годы.

С учетом уточнения исковых требований просила взыскать с ответчика на основании Отраслевого соглашения по автомобильному и городскому наземному пассажирскому транспорту Российской Федерации на 2020 - 2022 годы, подписанного 19 ноября, 2019 года, зарегистрированного в Федеральной службе по труду и занятости 24 декабря 2019 года, регистрационный номер 15/20-22, недоначисленную и недополученную часть заработной платы в качестве водителя и кондуктора в размере 817 376,6 рублей согласно приложенным к иску ежемесячным расчетам за июль 2021 - апрель 2022. а также с учетом перерасчета среднего заработка с 1.07.2021 по 31.03.2022 для оплаты временного перевода на другую работу оператором ЭВМ, компенсацию за задержку заработной платы за период с 1 июля 2021 года по 30 июня 2022 года в размере 157 936,93 рубля и проценты за пользование чужими денежными средствами за период с 1 июля 2021 года по 30 июня 2022 года в размере 64905.79 рублей.

К участию в деле в качестве третьих лиц привлечены Комитет по управлению имуществом города Оренбурга. Финансовое управление администрации города Оренбурга.

Решением Дзержинского районного суда г. Оренбурга от 9 декабря 2022 года исковые требования Агафоновой Л.В. удовлетворены частично. На Муниципальное казенное предприятие «Оренбургские пассажирские перевозки» муниципального образования «город Оренбург» возложена обязанность произвести перерасчет заработной платы Агафоновой Людмилы Владленовны за период с 1 июня 2021 года по 30 июня 2022 года и выплатить ей недоплаченную заработную плату в размере 45 075.63 рубля. Этим же решением с Муниципального казенного предприятия «Оренбургские пассажирские перевозки» муниципального образования «город Оренбург» в пользу Агафоновой Л.В. взыскана компенсация за задержку заработной платы 9 733,31 рубль. В удовлетворении требований о взыскании заработной платы в большем размере отказано.

Вышеуказанное решение обжаловано истцом и ответчиком.

В апелляционной жалобе Агафоновой Л.В. просит изменить обжалуемое решение, удовлетворив исковые требования в полном объеме.

Представитель МКП «ОПП», ссылаясь на незаконность и необоснованность обжалуемого решения, просит его отменить, в удовлетворении исковых требований отказать.

Изучив материалы дела, проверив законность обжалуемого решения в соответствии с частью 1 статьи 327.1 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации в пределах доводов апелляционных жалоб, судебная коллегия приходит к следующему.

Как следует из материалов дела и установлено судом первой инстанции, 16 марта 2015 года между Агафоновой Л.В. (работник) и МКП «ОПП» (работодатель) заключен бессрочный трудовой договор № 28, по условиям которого работник принят водителем троллейбуса на регулярные городские пассажирские маршруты 3 класса с установлением ему повременной формы оплаты труда, тарифной ставки (оклада) 40 рублей, надбавок: районный коэффициент - 15%, вредность 4%. надбавка за класс (1 класс - 25%, 2 класс — 10%), за стаж (от 7 до 10 лет - 30%. свыше 10 лет - 40%), - с доплатой за работу в ночное время 40% от часовой тарифной ставки (т. 1. л.д. 74-75).

Дополнительным соглашением к трудовому договору от 1 августа 2010 года Агафоновой Л.В. установлена часовая тарифная ставка с 1 августа 2019 года в размере 86,8 рублей (т. 1. л.д. 78)

Дополнительным соглашением к трудовому договору от 1 марта 2022 года

Агафоновой Л.В. установлена часовая тарифная ставка с 1 марта 2022 года в размере 96,8 рублей (т. 1, л.д. 77)

Дополнительным соглашением к трудовому договору от 18 апреля 2022 года Агафонов Л.В. временно - с 19 апреля 2022 года по 30 сентября 2022 года, до отпуска по беременности и родам переведена на должность оператора ЭВМ. Ей установлена 5-дневная 40-часовая рабочая неделя. Оплата труда работника производится из расчета среднего заработка по прежнему месту работы (т. 1. л.д. 76)

Судом первой инстанции также установлено, что на предприятии МКП «ОПП» принято Положение об оплате труда и премировании водителей пассажирских троллейбусов, в соответствии с которым рабочее время водителя состоит из следующих периодов: 1) подготовительно-заключительное время в количестве 23 минут в смену, включающее в себя следующие работы: оформление путевых листов, осмотр и проверка технического состояния троллейбуса, выезд троллейбуса с места стоянки, осмотр и прием троллейбуса, время проведения медицинского осмотра водителя перед выездом на линию и после возвращения с линии; 2) время управления троллейбусом; 3) время проведения работ по устранению возникших в течение работы на линии технических неисправностей троллейбуса; 4) время нахождения водителя в резерве; 5) прочее рабочее время (т. 1, л.д. 70-73)

Обращаясь в суд с настоящим иском. Агафопова Л.В. ссылаясь на неверный учет рабочего времени на предприятии, а также па оплату ее труда не в полном объеме, полагая, что начисляемая ей заработная плата не соответствует Отраслевому соглашению по автомобильному и городскому наземному пассажирскому транспорту Российской Федерации на 2020 - 2022 годы, ей не оплачена работа кондуктором, фактически отработанное время больше оплаченного.

Возражая против удовлетворения исковых требований, ответчик указал, что Отраслевое соглашение по автомобильному и городскому наземному пассажирскому транспорту Российской Федерации на 2020 - 2022 годы не имеет обязательного характера для МКП «ОПП», поскольку его представителем в порядке, установленном частью 9 статьи 48 Трудового кодекса Российской Федерации, в адрес Министерства труда и социальной защиты Российской Федерации был направлен мотивированный отказ от присоединения к данному соглашению.

Разрешая спор, суд пришел к выводу о том, что ответчиком не доказав факт отказа от присоединения к Отраслевому соглашению по автомобильному и городскому наземному пассажирскому транспорту Российской Федерации на 2020 - 2022 годы (далее - Отраслевое соглашение), утвержденному

Общероссийским профсоюзом работников автомобильного транспорта и дорожного хозяйства и Некоммерческой организацией Российский автотранспортный союз 19 ноября 2019 и зарегистрированного в Федеральной службе по труду и занятости, регистрационный номер № 15/20-22.

При таких обстоятельствах судом сделан вывод о том, что на ответчика распространяется действие указанного Отраслевого соглашения.

С данным выводом суда судебная коллегия соглашается.

Статьей 135 Трудового кодекса Российской Федерации предусмотрено, что заработная плата работнику устанавливается трудовым договором в соответствии с действующими у данного работодателя системами оплаты труда. Системы оплаты труда, включая размеры тарифных ставок, окладов (должностных окладов), доплат и надбавок компенсационного характера, в том числе за работу в условиях, отклоняющихся от нормальных, системы доплат и надбавок стимулирующего

характера и системы премирования, устанавливаются коллективными договорами, соглашениями, локальными нормативными актами в соответствии с трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права.

Согласно статье 8 Трудового кодекса Российской Федерации нормы локальных нормативных актов, ухудшающие положение работников по сравнению с установленным трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, коллективным договором, соглашениями, а также локальные нормативные акты, принятые без соблюдения установленного статьей 372 указанного Кодекса порядка учета мнения представительного органа работников, не подлежат применению. В таких случаях применяются трудовое законодательство и иные нормативные правовые акты, содержащие нормы трудового права, коллективный договор, соглашения.

В соответствии с частью 1 статьи 45 Трудового кодекса Российской Федерации соглашение - правовой акт, регулирующий социально-трудовые отношения и устанавливающий общие принципы регулирования связанных с ними экономических отношений, заключаемый между полномочными представителями работников и работодателей на федеральном, межрегиональном, региональном, отраслевом (межотраслевом) и территориальном уровнях социального партнерства в пределах их компетенции.

Отраслевое (межотраслевое) соглашение устанавливает общие условия оплаты труда, гарантии, компенсации и льготы работникам отрасли (отраслей). Отраслевое (межотраслевое) соглашение может заключаться на федеральном, межрегиональном, региональном, территориальном уровнях социального партнерства (часть 8 статьи 45 Трудового кодекса Российской Федерации).

Согласно части 1 статьи 48 Трудового кодекса Российской Федерации соглашение вступает в силу со дня его подписания сторонами либо со дня, установленного соглашением.

В соответствии с частью 3 статьи 48 Трудового кодекса Российской Федерации соглашение действует в отношении:

всех работодателей, являющихся членами объединения работодателей, заключившего соглашение, а также являющихся членами объединений работодателей, иных некоммерческих организаций, входящих в объединение работодателей, заключившее соглашение. Прекращение членства в объединении работодателей не освобождает работодателя от выполнения соглашения, заключенного в период его членства. Работодатель, вступивший в объединение работодателей в период действия соглашения, обязан выполнять обязательства, предусмотренные этим соглашением;

работодателей, не являющихся членами объединения работодателей, заключившего соглашение, которые уполномочили указанное объединение имени участвовать в коллективных переговорах и заключить соглашение либо присоединились к соглашению после его заключения;

органов государственной власти и органов местного самоуправления в пределах взятых ими на себя обязательств.

Частью 8 статьи 48 Трудового кодекса Российской Федерации предусмотрено, что по предложению сторон заключенного на федеральном уровне отраслевого соглашения руководитель федерального исполнительного органа государственной власти, осуществляющего функции по выработке государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере труда, имеет право после опубликования соглашения предложить работодателям, не участвовавшим в заключении данного соглашения, присоединиться к этому соглашению. Указанное предложение (отдельно от самого

соглашения, прошедшего уведомительную регистрацию) подлежит официальному опубликованию и должно содержать сведения о регистрации соглашения и об источнике его опубликования (часть 8 статьи 48 Трудового кодекса Российской Федерации).

Согласно части 9 статьи 48 Трудового кодекса Российской Федерации если работодатели, осуществляющие деятельность в соответствующей отрасли, в течение 30 календарных дней со дня официального опубликования предложения о присоединении к соглашению не представили в федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий функции по выработке государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере труда, мотивированный письменный отказ присоединиться к нему, соглашение считается распространенным на этих работодателей со дня официального опубликования этого предложения (часть 9 статьи 48 Трудового кодекса Российской Федерации).

Отраслевое соглашение по автомобильному и городскому наземному пассажирскому транспорту Российской Федерации на 2020 - 2022 годы прошли уведомительную регистрацию в Федеральной службе по труду и занятости 24 декабря 2019 года, регистрационный № 15/20-22, размещено на официальном сайте Министерства труда и социальной защиты Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» и опубликовано в газете «Солидарность».

Письмом Министерства труда и социальной защиты Российской Федерации от 3 февраля 2020 года № 4-4/10/В-807, опубликованным 12 февраля 202¹» года в Российской газете, выпуск № 29, работодателям автомобильного и городского наземного пассажирского транспорта, не участвовавшим в заключении соглашения, предложено присоединиться к нему. Если в течение 30 календарных дней со дня официального опубликования предложения в Министерство труда и социальной защиты Российской Федерации работодателями, не участвовавшими в заключении соглашения, не будет представлен в установленном частью 9 статьи 48 Трудового кодекса Российской Федерации порядке мотивированный письменный отказ присоединиться к соглашению, то соглашение будет считаться распространенным на этих работодателей.

Из содержания Отраслевого соглашения следует, что оно регулирует социально-трудовые отношения и устанавливает общие принципы регулирования связанных с ними экономических отношений, определяет условия оплаты, охраны труда, режимы труда и отдыха, другие условия, а также трудовые гарантии и Льготы работникам в организациях автомобильного и городского наземного пассажирского транспорта, независимо от организационно-правовых форм и видов собственности.

Ни одна из сторон Соглашения не может в течение срока действия Соглашения в одностороннем порядке изменить или прекратить выполнение принятых на себя обязательств (пункт 1.4).

Из представленного в материалы дела письма Министерства труда и социальной защиты Российской Федерации от 1 июля 2021 года № 14-4/В-789 следует, что мотивированный отказ МКП «ОПП» от присоединения к Отраслевому соглашению не поступал (т. 2, л.д. 77-78).

При таких обстоятельствах суд первой инстанции пришел к правомерным выводам о том, что процедура отказа от присоединения к соглашению, установленная статьей 48 Трудового кодекса Российской Федерации, МКП «ОП11» не соблюдена, в связи с чем положения Отраслевого соглашения по автомобильному и городскому наземному пассажирскому транспорту Российской Федерации на 2020-2022 годы являются для МКП «ОПП» обязательными.

Вопреки доводам апелляционной жалобы ответчика, письмо от 3 марта 2020

года № 218 не подтверждает его волеизъявление на отказ от присоединения к Отраслевому соглашению ввиду отсутствия доказательств направления этого письма в уполномоченный орган.

Ссылка ответчика на отсутствие финансовой возможности исполнения условий Отраслевого соглашения в части выплаты заработной платы в связи с трудным финансовым положением основанием для неприменения данного соглашения к спорным отношениям служить не может, поскольку в силу пункта 1.12 Отраслевого соглашения в случае невозможности реализации по причинам экономического, технологического, организационного характера норм пункта 3.2 соглашения (установление размера заработной платы в размере не менее двукратного прожиточного минимума трудоспособного населения в субъекте Российской Федерации) работодатель и выборный орган первичной профсоюзной организации или иной представитель (представительный орган), избранный работниками, вправе обратиться в письменной форме к сторонам соглашения с мотивированным предложением о временном приостановлении действия пункта 3.2 соглашения в отношении данного работодателя.

Между тем, доказательств обращения ответчика к сторонам соглашения с указанным предложением не представлено.

Как следует из материалов дела, с 1 марта 2022 года Агафоновой Л.В. установлена часовая тарифная в размере 96.8 рублей.

В соответствии с редакцией пункта 3.2 Отраслевого соглашения, действовавшей с 1.01.2021, среднемесячная заработная плата работников по предприятию должна быть на уровне не менее трехкратного прожиточного минимума трудоспособного населения в соответствующем субъекте Российской Федерации.

Размеры минимальных гарантий по заработной плате работников автомобильного и городского пассажирского транспорта устанавливаются в кратности к величине прожиточного минимума трудоспособного населения субъекта Российской Федерации в соответствии с таблицей 1 с примечанием

В таблице 1 указаны категории работников и соответствующий каждой категории коэффициент заработной платы к прожиточному минимуму трудоспособного населения в субъекте РФ. в том числе, водитель троллейбуса большого класса - 3,4, водитель троллейбуса особого большого класса - 3,83. Дополнительным соглашением № 2 о внесении изменений в Отраслевое соглашение по автомобильному и городскому наземному транспорту Российской Федерации на 2020 - 2022 годы, утвержденным Общероссийским профсоюзом работников автомобильного транспорта и дорожного хозяйства. Некоммерческой организацией "Российский автотранспортный союз" 29.12.2021, редакция пункта 3.2 Отраслевого соглашения изменена.

В соответствии с новой редакцией пункта 3.2 Отраслевого соглашения минимальные гарантии по заработной плате водителей автомобилей (автобусов, электробусов), троллейбусов, трамвая, отработавших норму рабочего времени и выполнивших нормы труда, устанавливаются в размере не менее двукратного прожиточного минимума трудоспособного населения в субъекте Российской Федерации. Минимальный гарантированный размер месячной заработной платы водителя не включает в себя компенсационные выплаты работникам на работах с вредными и (или) опасными условиями труда, оплату труда в местностях с особыми климатическими условиями, а также другие выплаты, в том числе: за условия труда, отклоняющиеся от нормальных (при выполнении работ различной квалификации, совмещении профессий должностей и сверхурочной работе, работе в ночное время, в выходные и нерабочие праздничные дни и при выполнении работ в других

условиях, отклоняющихся от нормальных).

Стороны рекомендуют устанавливать в региональных (территориальных) отраслевых соглашениях, коллективных договорах организаций размеры месячной заработной платы водителя автобуса, трамвая, троллейбуса, ремонтного рабочего, отработавших норму рабочего времени и выполнивших нормы труда, на уровне не менее приведенных в приложении N 6 к настоящему Отраслевому соглашению.

Региональное отраслевое соглашение в организациях автомобильного и городского наземного пассажирского транспорта в Оренбургской области не заключалось.

Определяя размер недоначисленной истцу заработной платы, суд согласился с представленным ответчиком расчетом, сделанным с применением часовой тарифной ставки, определенной, исходя из двукратной величины прожиточного минимума на основании пункта 3.2 Отраслевого соглашения

Однако, поскольку суд не применил при определении размера задолженности по заработной плате редакцию пункта 3.2 Отраслевого соглашения, действовавшую с 1.01.2021, решение суда в данной части является незаконным.

Судом апелляционной инстанции предложено ответчику представить расчет заработной платы истца в соответствии с пунктом 3.2 Отраслевого соглашения, сделанного с учетом таблицы 1. и включения в данный расчет дополнительных выплат, предусмотренных локальными актами работодателя.

Постановлением Правительства Оренбургской области от 08.02.2021 N 83-пн величина прожиточного минимума в Оренбургской области на 2021 год для трудоспособного населения установлена в размере 10602 рубля.

Постановлением Правительства Оренбургской области от 31.08.2021 N 752-пп величина прожиточного минимума в Оренбургской области на 2022 год для трудоспособного населения установлена в размере 11333 рублей.

Согласно сделанному ответчиком расчету в 2021 году часовая тарифная ставка для водителя троллейбуса большого класса составит 219,36 рублей: 10602 (прожиточный минимум) x 3,4: 164,33 (норма продолжительности рабочего времени в 2021 году в месяц, исходя из нормы в год 1972 часа).

Таким образом, часовая тарифная ставка для водителя троллейбуса большого класса в соответствии с Отраслевым соглашением в 2021 году выше, чем часовая тарифная ставка истца в соответствии с условиями трудового договора и дополнительного соглашения к нему.

В связи с этим, при определении размера заработной платы истца следует исходить из условий Отраслевого соглашения, регулирующих, в том числе условия оплаты труда работников в организациях автомобильного и городского наземного пассажирского транспорта, независимо от организационно-правовых форм и видов собственности.

Положения пункта 3.1 Отраслевого соглашения при разрешении настоящего спора применению не подлежат.

В соответствии с данным пунктом базовая (минимальная) тарифная ставка рабочих 1-го разряда в организациях автомобильного и городского наземного пассажирского транспорта при работе в нормальных условиях труда, полной отработке месячной нормы рабочего времени и выполнении нормы труда устанавливается с 1 января 2020 года в размере не ниже минимального размера оплаты труда (сокращенно - МРОТ), принятого в Российской Федерации.

Приложением 1 к Отраслевому соглашению установлена отраслевая тарифная сетка по оплате труда с применением коэффициентов к разрядам.

Определенная с применением базовой тарифной ставки (в 2021 году - 77,84 рублей: 12 792 руб /164,33час (1972 /12) тарифная ставка истца меньше тарифной

ставки, определенной в соответствии с пунктом 3.2 Отраслевого соглашения, которая устанавливает минимальные гарантии по заработной плате именно для водителей, поэтому базовая тарифная ставка не применяется при разрешении настоящего спора.

При этом судебная коллегия не соглашается с доводами апелляционной жалобы истца, в которой истец ссылается на несоответствие количества отработанного времени и применение при определении часовой тарифной ставки размера коэффициента, установленного для водителя троллейбуса особо большого класса.

В целях разъяснений сделанных ответчиком расчетов судом апелляционной инстанции в качестве специалиста опрошена ведущий экономист МКП «Оренбургские пассажирские перевозки» Храмова А.В., которая пояснила, что сведения о количестве отработанного времени, указанные в табелях учета рабочего времени, вносятся на основании путевых листов. Из времени работы по путевому листу (время выезда и возвращения) вычитается время обеда и к нему прибавляется 0.4 часа подготовительного времени. Полученное значение указывается в таблице учета рабочего времени. Доплата за ПЗР (подготовительно-завершительные работы) и другие производится из той же часовой тарифной ставки. Размер премии ежемесячно устанавливается приказом директора предприятия, зависит от размера выручки, количества отработанных часов и маршрута. В случае выезда водителя на маршрут без кондуктора, ему выдаются билеты, карга кондуктора и терминал, поэтому в путевом листе в качестве кондуктора указывается водитель, поскольку он сдает выручку.

Принимая во внимание пояснения указанного специалиста, судом апелляционной инстанции с учетом указанных в путевом листе за I июля 2021 года сведений о времени выезда и возвращения и времени обеденного перерыва установлена правильность отражения в таблице учета рабочего времени количества отработанных часов и начисления за указанное количество заработной платы, отраженное в расчетном листе.

На основании изложенного, доводы истца о несоответствии фактически отработанного времени количеству часов, за которое начислена заработная плата, являются несостоятельными.

В соответствии с Приложением 2 к Отраслевому соглашению, в котором установлены разряды оплаты водителей трамваев и троллейбусов в зависимости от габаритной длины подвижного состава, троллейбус до 15 метров относится к большому классу.

Истом не оспаривалась работа в спорный период на троллейбусе длиной до 15 метров.

Таким образом, доводы истца о применении при определении часовой тарифной ставки коэффициента, относящегося к водителю троллейбуса особо большого класса, также несостоятельны.

При проверке сделанных ответчиком расчетов судебная коллегия находит соответствующим положениям Отраслевого соглашения и нормам трудового законодательства расчет заработной платы истца за июль, август, сентябрь, октябрь, ноябрь, декабрь 2021 года, произведенный из размера часовой тарифной ставки 219,36 рублей, расчет которой приведен выше, с включением в данный расчет всех доплат, которые учтены ответчиком при начислении истцу заработной платы в соответствии с условиями трудового договора, в том числе выплаты за непрерывный стаж, премии (% от выручки).

Доводы представителя ответчика о том, что указанные выплаты не подлежат учету при применении расчетов по Отраслевому соглашению со ссылкой на пункт

3.14 данного соглашения, судебная коллегия считает необоснованными.

В соответствии с пунктом 3.14 Отраслевого соглашения организации могут самостоятельно вводить стимулирующие виды поощрения за непрерывный стаж работы в данной организации, профессиональное мастерство, более эффективный труд, многосменный режим работы и другие.

Поскольку выплаты за непрерывный стаж, премии предусмотрены трудовым договором и локальным актом ответчика (Положением об оплате труда и премировании, т. 1 л.д. 69-73) и начислялись истцу, данные выплаты подлежат включению в расчет заработной платы истца, произведенный из часовой тарифной ставки, определенной соответствии с пунктом 3.2 Отраслевого соглашения.

Таким образом, согласно расчетам ответчика, представленным с дополнительными пояснениями от 16 мая 2023 года, размер заработной платы истца составит:

за июль 2021 года 21 333,09 рублей, фактически начисленная (без учета отпуска) 9 443,37 рублей, отклонение от начисленной заработной платы составляет 11 889,72 рублей;

за август 2021 года 36 304,03 рублей, отклонение - 19 401,23 рублей; за сентябрь 2021 года 61 (76. 99) рублей, отклонение - 32 456,23 рублей; за октябрь 2021 года - 65 101,93 рублей, отклонение - 34 623,39 рублей; ноябрь 2021 года - 63 300,50 рублей, отклонение - 35 810,22 рублей; декабрь 2021 года - 53 314,48 рублей, отклонение - 32 218,10 рублей.

С 29.12.2021 года редакция пункта 3.2 Отраслевого соглашения была изменена и, согласно новой редакции минимальные гарантии по заработной плате водителей автомобилей (автобусов, электробусов), троллейбусов, трамвая, отработавших норму рабочего времени и выполнивших нормы труда, установлены в размере не менее двукратного прожиточного минимума трудоспособного населения в субъекте Российской Федерации.

Абзацем 5 пункта 3.1 Отраслевого соглашения установлено, что ранее установленные в отраслевых организациях минимальные гарантии по оплате труда не подлежат уменьшению в связи с введением настоящего Соглашения.

Данное положение применимо и к случаям, когда изменения в самом соглашении приводят к уменьшению оплаты труда.

Таким образом, поскольку в связи с изменением пункта 3.2 Отраслевого соглашения размер тарифной ставки истца, определенный из двукратной величины прожиточного минимума, оказался меньше ($145,96 \text{ руб} = 12000 \text{ руб} \times 2/164,42 \text{ час}$ ($1973/12$)) размера, определенного в соответствии с прежней редакцией, судебная коллегия приходит к выводу о том, что для расчета заработной платы истца за период с 1.01.2022 по 18.04.2022 в качестве водителя троллейбуса подлежит применению часовая тарифная ставка, определенная в соответствии с ранее действовавшей редакцией, размер которой составит 234,35 рублей согласно расчету: 11333 руб (прожиточный минимум) $\times 3,4 / 164,42$ (среднемесячное количество часов, исходя из нормы рабочего времени за год 1973 часа).

При определении суммы начисленной заработной платы за январь, февраль, март, апрель 2022 года (по 18 число) судебная коллегия принимает расчеты, составленные ответчиком ежемесячно и представленные с дополнительными пояснениями от 16 мая 2023, согласно которым заработная плата истца составит:

за январь 2022 года - 102 796,58. отклонение от фактически начисленной составляет 60 508,78 рублей;

за февраль 2022 года - 80 681,45 рублей, отклонение - 46 556,43 рублей; за март 2022 года - 73 639,16 рублей, отклонение - 38 871,69 рублей; за апрель 2022 - 19 754,41 рублей (без оплаты больничного в размере 2222,34 - 17 532,07 рублей),

отклонение - 8 979. 37 рублей.

Таким образом, суммы указанных отклонений (всего 321 315.16 рублей) являются недоначисленной и невыплаченной истцу заработной платой за период с 1 июля 2021 года по 18 апреля 2022 года за работу в качестве водителя троллейбуса.

С 19 апреля 2022 года истец переведен на работу в качестве оператора ЭВМ с оплатой труда, исходя из среднемесячного заработка.

В соответствии с пунктом 4 Постановления Правительства РФ от 24.12.2007 N 922 "Об особенностях порядка исчисления средней заработной платы" расчет среднего заработка работника независимо от режима его работы производится исходя из фактически начисленной ему заработной платы и фактически отработанного им времени за 12 календарных месяцев.

предшествующих периоду, в течение которого за работником сохраняется средняя заработная плата. При этом календарным месяцем считается период с 1-го по 30-е (31-е) число соответствующего месяца включительно (в феврале - по 28-е (29-е) число включительно).

Согласно подпункту «б» пункта 5 названного постановления при исчислении среднего заработка из расчетного периода исключается время, а также начисленные за это время суммы, если работник получал пособие по временной нетрудоспособности или пособие по беременности и родам.

Согласно вышеприведенным сведениям о размере начисленной истцу заработной платы в соответствии с Отраслевым соглашением за период с июля 2021 года по март 2022 года (без учета оплаты отпуска в июле 2021 года), а также сведениям о начисленной истцу заработной плате за июнь, май, апрель 2021 года по расчетным листам, общая сумма начисленной заработной платы за расчетный период с апреля 2021 года по март 2022 года составит 6)54 173.64 рублей = 26 959.20 рублей (апрель 2021) + 27 995,20 рублей (май 2021) + 21 571,03 рублей (июнь 2021) + 21 333.09 рублей (июль 2021) + 36 304.03 рублей (август 2021) + 61 176,99 рублей (сентябрь 2021) + 65 101,93 рублей (октябрь 2021) + 63 300,50 рублей (ноябрь 2021) + 53 314,48 рублей (декабрь 2021) + 102 796.58 рублей (январь 2022) + 80 681.45 рублей (февраль 2022) + 73 639.16 рублей (март 2022).

Поскольку истец работал по графикам сменности, то для определения среднего заработка необходимого сначала определить среднечасовой заработок.

Исходя из общего количества отработанных часов в расчетном периоде согласно расчетным листам среднечасовой заработок составит 654 173,64 рублей : 1948 часов = 335,82 рублей.

Среднедневной заработок соответственно составит 2 686,56 рублей (335,82 x 8 час).

Расчет заработной платы истца за период работы с 19 апреля 2022 по 30 июня 2022 года в качестве оператора ЭВМ следующий:

апрель : 2 686,56 рублей x 9 дней = 24 179, 04 рублей;

май : 2 686,56 рублей x 18 дней = 48 358,08 рублей;

июнь : 2 686,56 рублей x 21 = 26 417,46 рублей.

Исходя из начисленной истцу оплаты труда по среднему заработку, указанному в расчетных листах (11 826,72 рублей - за апрель, 24 001,92 рублей - за май, 28079,52 рублей - за июнь, т.1 л.д. 85). недоплата составит: за апрель 12 352.32 рублей, за май - 24 356.16 рублей, за июнь - 28 338,24 рублей.

Таким образом, общий размер недоначисленной и невыплаченной истцу заработной платы за период с 19.04.2022 по 30.06.2022 составит 65 046,72 рублей.

Общий размер недоначисленной и невыплаченной истцу заработной платы за заявленный период с 1.07.2021 по 30.06.2022 составит 386 361,88 рублей (321 315,16 рублей + 65 046,72), которую следует взыскать с ответчика.

С учетом изложенного, решение суда в указанной части подлежит изменению.

Соответственно подлежит изменению решение суда в части взыскания компенсации за задержку выплаты заработной платы в соответствии со статьей 236 Трудового кодекса российской Федерации

Исходя из установленных в трудовом договоре сроков выплаты заработной платы 28 числа текущего месяца и 15 числа следующего месяца, срок для начисления компенсации за задержку выплаты недоначисленных сумм заработной платы начинается с 16 числа следующего месяца.

При этом в соответствии с частью 8 статьи 135 Трудового кодекса Российской Федерации при совпадении дня выплаты с выходным или нерабочим праздничным днем выплата заработной платы производится накануне этого дня.

Сумма компенсации за задержку выплаты заработной платы за июль 2021 года в сумме 1 1 889,72 рублей за период с 14.08.2021 по 18.05.2023 (день вынесения решения судом апелляционной инстанции) составит 4 685,35 рублей; за задержку выплаты заработной платы за август 2021 года в сумме 19 401,23 рублей за период с 16.09.2021 по 18.05.2023 - 7 366,98 рублей, за задержку выплаты заработной платы за сентябрь 2021 года в сумме 32 456,23 рублей за период с 16.10.2021 по 18.05.2023 - 11 886,01 рублей; за задержку выплаты заработной платы за октябрь 2021 года в сумме 34 623,39 рублей за период с 16.11.2021 по 18.05.2023 - 12 158,59 рублей; за задержку выплаты заработной платы за ноябрь 2021 года в сумме 35 810,22 рублей за период с 16.12.2021 по 18.05.2023 - 12 038,20 рублей; за задержку выплаты заработной платы за декабрь 2021 года в сумме 32 218,10 рублей за период с 15.01.2022 по 18.05.2023 - 10 291,55 рублей; за задержку выплаты заработной платы за январь 2022 года в сумме 60 508,78 рублей за период с 16.02.2022 по 18.05.2023 - 18 223,23 рублей; за задержку выплаты заработной платы за февраль 2022 года в сумме 46 556,43 рублей за период с 16.03.2022 по 18.05.2023 - 12 674,22 рублей; за задержку выплаты заработной платы за март 2022 года в сумме 38 871,69 рублей за период с 16.04.2022 по 18.05.2023 - 9 014,35 рублей; за задержку выплаты заработной платы за апрель 2022 года в сумме 8 979,23 рублей за период с 14.05.2022 по 18.05.2023 - 1 815,32 рублей; за задержку выплаты заработной платы за апрель 2022 года в сумме 12 352,32 рублей за период с 13.05.2022 по 18.05.2023 - 2 497,22 рублей; за задержку выплаты заработной платы за май 2022 года в сумме 24 356,16 рублей за период с 14.06.2022 по 18.05.2023 - 4 276,14 рублей; за задержку выплаты заработной платы за июнь 2022 года в сумме 28 338,24 рублей за период с 16.07.2022 по 18.05.2023 - 4 436,83 рублей. Общая сумма компенсации составит 111 364 рубля.

Расчеты указанной компенсации имеются в материалах дела.

Таким образом, в указанной части решение суда также подлежит изменению.

Доводы апелляционной жалобы Агафоновой Л.В. о том, что ей не начислена в соответствии с условиями Отраслевого соглашения и не выплачена заработная плата за работу кондуктором подлежат отклонению.

В соответствии с пунктом 2.20 должностной инструкции водителя троллейбуса на регулярных городских пассажирских маршрутах, утвержденной 9.10.2017, водитель троллейбуса при необходимости должен осуществлять продажу пассажирам абонементных талонов и проездных документов только на остановочных пунктах (при бескондукторской работе).

С данной должностной инструкцией истец ознакомлен 15.10.2017.

Данное доказательство приобщено судом апелляционной инстанции в качестве дополнительного, поскольку судом первой инстанции обстоятельства, связанные с разрешением заявленного истцом требования о взыскании заработной платы за работу кондуктором, не устанавливались, доказательства по данным обстоятельствам сторонами не представлялись.

Из приведенной инструкции следует, что в обязанности водителя в случае отсутствия кондуктора входит выдача пассажирам абонементных талонов и проездных документов.

С учетом изложенного, а также вышеприведенных пояснений специалиста Храмовой А.В. суд апелляционной инстанции приходит к выводу о том, что исполнение истцом при работе водителем обязанностей кондуктора дополнительной оплате не подлежит, поскольку указанные действия относятся к обязанностям водителя.

Иные доводы апелляционных жалоб основаны на неверном применении закона и не соответствуют фактическим обстоятельствам дела, в связи с чем судом апелляционной инстанции отклоняются.

Руководствуясь статьями 328 - 330 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации, судебная коллегия

определила:

решение Дзержинского районного суда г. Оренбурга от 9 декабря 2022 года изменить.

Изложить резолютивную часть решения в новой редакции.

Иск Агафоновой Людмилы Владленовны к Муниципальному казенному предприятию «Оренбургские пассажирские перевозки» муниципального образования «город Оренбург» о взыскании заработной платы, компенсации за задержку заработной платы удовлетворить частично.

Взыскать с муниципального казенного предприятия «Оренбургские пассажирские перевозки» муниципального образования «город Оренбург» в пользу Агафоновой Людмилы Владленовны задолженность по заработной плате за период с 1.07.2021 по 30.06.2022 в размере 386 361,88 рублей, компенсацию задержку заработной платы в размере 111 364 рубля.

В удовлетворении остальной части требований отказать.

Апелляционную жалобу Агафоновой Людмилы Владленовны удовлетворить частично, апелляционную жалобу муниципального казенного предприятия «Оренбургские пассажирские перевозки» муниципального образования «город Оренбург» оставить без удовлетворения.

Председательствующий М.В. Булгакова
Судьи С.А. Устьянцева А.В. Шор