TÒA ÁN NHÂN DÂN **THÀNH PHỐ HỒ CHÍ MINH**	**CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM** **Độc lập - Tự do - Hạnh phúc**

Bản án số: 77/2021/LĐ-PT
Ngày: 22-01-2021
V/v Tranh chấp tiền lương, tiền thưởng và tranh chấp đơn phương chấm dứt hợp đồng lao động.

NHÂN DANH

NƯỚC CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM

TÒA ÁN NHÂN DÂN THÀNH PHỐ HỒ CHÍ MINH

- Thành phần Hội đồng xét xử phúc thẩm gồm có:

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Ông Nguyễn Tiến Dũng
Các Thẩm phán: Ông Đỗ Giang
Bà Phạm Thị Thanh Trúc

- Thư ký phiên tòa: Ông Trịnh Tiến Thịnh, Thư ký Tòa án nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh.

- Đại diện Viện Kiểm sát nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh tham gia phiên tòa: Bà Phùng Thị Lan - Kiểm sát viên.

Trong ngày 11/01/2021 và ngày 22/01/2021 tại trụ sở Tòa án nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh số 131 Nam Kỳ Khởi Nghĩa, phường Bến Thành, Quận 1, Thành phố Hồ Chí Minh đã xét xử phúc thẩm công khai vụ án thụ lý số 60/2020/TLPT-LĐ ngày 19 tháng 11 năm 2020 về việc "Tranh chấp tiền lương, tiền thưởng và tranh chấp đơn phương chấm dứt hợp đồng lao động".

Do bản án lao động sơ thẩm số 899/2020/LĐ-ST ngày 25/09/2020 Tòa án nhân dân Quận X, Thành phố Hồ Chí Minh bị kháng cáo.

Theo Quyết định đưa vụ án ra xét xử số 6410/2020/QĐPT-LĐ ngày 17/12/2020 và Quyết định tạm ngừng phiên tòa số 297/2021/QĐPT-LĐ ngày 11/01/2021, giữa các đương sự:

- Nguyên đơn: Bà TV, sinh năm: 1986.
Địa chỉ: Số 117 đường C, Phường Z, Quận V, Thành phố Hồ Chí Minh.

- Bị đơn: Công ty VT.
Địa chỉ: Số 190 đường P, Phường M, Quận X, Thành phố Hồ Chí Minh.
Người đại diện theo pháp luật: Ông QK, chức vụ: Chủ tịch hội đồng quản trị
Địa chỉ: phường TĐ, Quận R, Thành phố Hồ Chí Minh.

Người đại diện theo ủy quyền: Bà TA, sinh năm 1990

Địa chỉ: Phường M, Quận X, Thành phố Hồ Chí Minh (Theo Văn bản ủy quyền số 746/GUQ-VT ngày 30/12/2020 của Công ty VT)

Người bảo vệ quyền và lợi ích hợp pháp của nguyên đơn: Luật sư H - Văn phòng Luật sư CL thuộc Đoàn Luật sư Thành phố Hồ Chí Minh.

- *Người kháng cáo:* Bà TV là nguyên đơn.

NỘI DUNG VỤ ÁN

Trong Đơn khởi kiện đề ngày 08/6/2020, Đơn sửa đổi, bổ sung đơn khởi kiện đề ngày 12/8/2020 và các lời khai trong quá trình giải quyết vụ án nguyên đơn Bà TV trình bày:

Bà được tuyển dụng và thử việc 02 tháng 9-10/2008 tại Công ty VT (gọi tắt Công ty) và được tuyển dụng chính thức từ ngày 01/11/2008 ký hợp đồng vô thời hạn. Vào năm 2014, Công ty cổ phần hóa, thực hiện làm lại toàn bộ hợp đồng với nhân viên giữ nguyên nội dung ký kết ban đầu là Hợp đồng lao động số 361/HDLD/2014.

Quá trình làm việc tại Công ty, trong suốt thời gian hơn 10 năm, Bà luôn tuân thủ các nội qui, qui định của Công ty và hoàn thành nhiệm vụ được giao. Tuy nhiên, vào tháng 8/2019, Bà đã bị đánh giá xếp loại B, lý do là vì Bà thắc mắc một quyết định lãnh đạo yêu cầu làm vì cảm thấy không hợp lý và bất lợi cho đơn vị. Căn cứ theo quy định xét thi đua không có hạng mục "Thái độ", chỉ căn cứ vào mức độ hoàn thành công việc của tháng nên Bà đã trình bày cho Tổng Giám đốc, lãnh đạo Phòng Tổ chức Nhân sự và Tiền lương và Chủ tịch Công đoàn của Công ty vào khoảng đầu tháng 9/2019. Tuy nhiên, đến ngày 18/02/2020, Bà mới được họp, trực tiếp gặp trao đổi với Công đoàn.

Nhận thấy sự nỗ lực làm việc không được ghi nhận, đánh giá đúng và lãnh đạo không hiểu rõ cũng như quan tâm, hỗ trợ trong công việc nên Bà đã trình đơn xin chuyển công tác (nêu rõ lý do) cho Tổng Giám đốc cũng là Giám đốc Ban Tiếp thị để có công việc khác phù hợp. Đơn đã được duyệt nhưng Bà không được bố trí vị trí mới mà được chuyển về Phòng Tổ chức nhân sự nhận lương cơ bản 2 tháng *(tháng 9, 10/2019).*

Sau đó được chuyển về công tác tại Trung tâm K theo Quyết định/thông báo số 568/QĐTC-VT (trực thuộc công ty) nhưng không được đảm bảo giữ mức lương tương ứng trong thời gian đầu *(tháng 11,12/2019).*

Vào cuối tháng 12/2019, Trường Cao đẳng Quốc tế K muốn ký hợp đồng lao động với Bà nhưng không thỏa thuận được lương nên trả Bà về trụ sở. Tuy nhiên, trên hồ sơ đề nghị trả nhân sự thì lãnh đạo Trung tâm Du học, đã ghi nhận xét lý do là không phù hợp công việc, không nêu rõ đã không hoàn thành

công việc nào cụ thể, khác hoàn toàn với nội dung đã trao đổi trực tiếp riêng với Bà. Một lần nữa, Bà về Phòng Tổ chức Nhân sự nhận lương cơ bản *tháng 1,2/2020* rồi Công ty thông báo chấm dứt Hợp đồng với Bà và cho nghỉ việc.

Hợp đồng lao động của Bà là hợp đồng không xác định thời hạn, Công ty đã ra quyết định thông báo nghỉ việc không nêu rõ lý do và không đảm bảo thời gian báo trước đúng 45 ngày theo qui định (quyết định ra ngày 19/02/2020, thời gian nghỉ việc ngày 24/02/2020).

Do đó, Bà yêu cầu Tòa buộc Công ty VT phải:

1. Phục hồi xếp loại thi đua A cho tháng 8/2019, tính lại lương tháng 8/2019 tương đương trung bình một lương (nhận thêm 411.017 đồng), tính lại lương tháng 13 của năm 2019 và thưởng Tết âm lịch năm 2020 tương đương trung bình một lương (nhận thêm 4.213.423 đồng x 2 tháng = 8.426.846 đồng. (mức căn cứ tính lương tháng 13 và thưởng dựa trên mức lương trung bình năm);

2. Chi bồi thường các tháng không trả lương trung bình đúng như đã thực nhận trước khi chuyển về Phòng Tổ chức Nhân sự và Tiền lương và chuyển công tác qua vị trí mới từ tháng 9/2019 – 02/2020 (2 tháng ở Phòng Tổ chức Nhân sự và Tiền lương lần đầu nhận thêm: 9.458.343 đồng/tháng x 2 tháng = 18.916.686 đồng, 2 tháng ở phòng Tổ chức Nhân sự và Tiền lương lần thứ 2 nhận thêm: 9.601.343 đồng/tháng x 2 tháng = 19.202.686 đồng và 2 tháng làm việc tại Trung tâm Tư vấn Du học K nhận thêm: 5.211.343 đồng/tháng x 2 tháng = 10.422.868 đồng). Mức lương trung bình của 6 tháng trước khi chuyển về Phòng Tổ chức Nhân sự là 14.161.343 đồng/tháng (theo thực tế nhận lương hàng tháng, do Hợp đồng lao động không ghi rõ mức lương);

3. Bồi thường 2 tháng lương trung bình thực lãnh về việc đơn phương chấm dứt hợp đồng lao động sai (14.161.343 đồng/tháng x 2 tháng = 28.322.686 đồng);

4. Bồi thường về việc sai thời hạn báo trước 45 ngày, theo quyết định báo trước 45 ngày (14.161.343 đồng/tháng/22 ngày x 41 ngày = 26.391.593 đồng).

5. Mặc dù Công ty đơn phương chấm dứt hợp đồng lao động trái pháp luật nhưng Bà không yêu cầu hủy Quyết định và vì nhận thấy Công ty có ý trù dập, không còn lòng tin về cách tổ chức, quản lý của Công ty nên Bà không muốn quay trở lại làm việc, Bà chỉ yêu cầu Công ty bồi thường các tháng Bà bị mất việc làm từ lúc cho nghỉ việc theo Quyết định cho đến khi Tòa xét xử, mỗi tháng là 14.161.343 đồng/tháng (cho đến hết tháng 8/2020 là 6 tháng)*;*

6. Yêu cầu bồi thường một lần.

Tổng mức bồi thường tạm tính đến hết tháng 8/2020 là: 197.062.256 (Một trăm chín mươi bảy triệu, không trăm sáu mươi hai nghìn, hai trăm năm mươi sáu) đồng.

Bị đơn Công ty VT có Bà TA là người đại diện hợp pháp theo ủy quyền trình bày:

Công ty và Bà TV có ký kết Hợp đồng lao động số 361/HDLD/2014 ngày 01/01/2014 và Phụ lục Hợp đồng ngày 02/01/2016. TV được giao nhiệm vụ làm việc với các đối tác để sản xuất quà tặng theo tour, phân phối và theo dõi số lượng quà tặng trên phần mềm kho.

Ngày 11/6/2019, trong quá trình làm việc đã phát sinh vấn đề đối với việc cung cấp các mặt hàng. Vì phát sinh chi phí đóng thùng cho các mặt hàng nên đã xảy ra tranh cãi giữa TV – là người phụ trách việc đặt hàng và nhân sự Văn phòng – phụ trách việc nhập và lưu kho.

Ngày 17/6/2019 đến ngày 13/8/2019: Trong quá trình làm việc giữa TV và nhân sự của Văn phòng Công ty, TV đã có những lời lẽ qua mail không phù hợp với văn hóa doanh nghiệp, ngày 13/8/2020, Lãnh đạo Phòng yêu cầu TV lập đề xuất bổ sung thanh toán chi phí này nhưng TV không đồng ý vì cho rằng lỗi sai là của bộ phận Văn phòng. Do đó, cuối tháng 8: Lãnh đạo đánh giá và xếp thi đua loại B đối với TV với lý do: "*Không chấp hành chỉ đạo của Lãnh đạo, có thái độ và cách ứng xử với đồng nghiệp không chuẩn mực, lời lẽ qua email không được phù hợp với môi trường văn hóa doanh nghiệp".* Trước đó TV cũng đã từng bị các đơn vị khác phản ánh, Lãnh đạo Ban đã nhắc nhở nhưng vẫn tiếp diễn.

Ngày 29/8/2019: TV chủ động làm đơn xin chuyển công tác phù hợp hơn nên ngày 10/9/2019: Công ty đã ra quyết định điều chuyển TV về Ban Tổ chức nhân sự (sau đây gọi chung là Ban TCNS) để chờ sắp xếp công việc (QĐ số 362/QĐTC – VT ngày 09/09/2019), hưởng lương cơ bản 4.703.000 đồng/ tháng (Ngạch 4 bậc 1 đối với nhân sự của Ban Tiếp thị). TV nhận quyết định và chuyển xuống ngồi tại Ban TCNS và hưởng lương cơ bản theo Quyết định Công ty đã ban hành mà không hề có bất kỳ ý kiến phản đối nào.

Ngày 28/10/2019: Ban TCNS đã trao đổi miệng trong cuộc họp thì TV có nguyện vọng điều chuyển về Trung tâm Điều hành Hướng dẫn viên Việt Nam nhưng Trung tâm đang trong quá trình sắp xếp lại nhân sự nên không có biên chế cho việc tăng nhân sự. Ban TCNS đã rà soát nhu cầu tuyển dụng của các đơn vị khác và nhận thấy TV có thể thử sức 01 trong 02 vị trí sau:

Chuyên viên tư vấn tuyển sinh – Trường Cao đẳng Quốc tế K

Chuyên viên tư vấn du học – Trung tâm Tư vấn Du học (thuộc K).

Tuy nhiên, TV đã từ chối vì thấy bản thân chỉ phù hợp với các công việc văn phòng, hành chánh/ hỗ trợ, không phù hợp với công việc có tính chất học thuật hay chuyên môn nghiệp vụ đặc thù.

Ngày 04/11/2019: Ban TCNS tiếp tục làm việc thì TV khi đó đã tự nguyện đồng ý chuyển về Trung tâm Tư vấn Du học Vietravel (thuộc Công ty K) vì trước đây (2008) đã từng làm nên đã có kinh nghiệm và kiến thức ở lĩnh vực này. Ban TCNS cũng tạo điều kiện để TV thử sức ở vị trí này. Về chính sách lương: TV chủ động xin chuyển công tác theo nguyện vọng cá nhân nên sẽ nhận mức lương theo mặt bằng chung của vị trí công việc mới.

Ngày 07/11/2019: Với sự đồng ý của TV, Công ty đã ra Quyết định điều chuyển sang Trung tâm tư vấn Du học thuộc Công ty Cổ phần Quốc tế K (QĐ số 568/ QĐTC – VT ngày 7/11/2019) mức lương 4.560.000 đồng/ tháng. (Ngạch 3 bậc 1 đối với nhân sự của Trung tâm tư vấn du học). Thời điểm này lương của TV vẫn do Vietravel chi trả cho đến hết ngày 25/12/2019 (kết thúc kỳ tính lương của tháng 12).

Ngày 10/12/2019: Theo chủ trương chung của Công ty, thì Công ty sẽ chấm dứt Hợp đồng lao động với TV kể từ ngày 27/12/2019. Theo đó, Công ty và TV đã ký thỏa thuận chấm dứt hợp đồng lao động. TV có ký cam kết bảo mật thông tin, để chấm dứt toàn bộ quan hệ lao động bên Vietravel. Tuy nhiên, ngày 12/12/2019: Phía Công ty K đánh giá TV không đạt yêu cầu nên có công văn không tiếp nhận Bà TV.

Xét thấy TV cũng có thời gian gắn bó, nên cũng cố gắng tạo điều kiện cho TV hết mức có thể, theo đó Công ty ra quyết định chuyển TV về Ban TCNS (QĐ số 611/QĐTC –VT ngày 30/12/2019) hưởng lương cơ bản 4.560.000 đồng/ tháng. (Ngạch 3 bậc 1 đối với nhân sự của Trung tâm tư vấn du học). Quyết định này bản chất chỉ là để TV có nơi ngồi tạm thời cũng như là cơ sở để Công ty có thể hỗ trợ trả lương cơ bản và tìm kiếm vị trí nào khác phù hợp để ký lại Hợp đồng lao động với TV (nếu thực tế cho phép). Vì bản chất Công ty Vietravel và Công ty K và hai pháp nhân độc lập nên khi đã xác lập thỏa thuận chấm dứt hợp đồng lao động bên Vietravel để chuyển sang K đồng nghĩa với việc Công ty và TV không còn quan hệ lao động. Do đó,việc điều chuyển ngược từ K về lại Vietravel này chỉ là hình thức để làm cơ sở như đã nêu trên chứ hoàn toàn không có giá trị pháp lý rằng Công ty Vietravel đang xác lập lại mối quan hệ lao động với TV. Sáng ngày 18/02/2020: Ban TCNS đã có buổi họp để trao đổi với TV. Trong cuộc họp này, TV đưa ra các nội dung thắc mắc về quyền lợi của nhân sự sau khi chấm dứt Hợp đồng lao động. Đại diện Ban TCNS đã giải đáp các thắc mắc và sau đó ngày 21/02/2020, Ban TCNS có gửi mail xác nhận lại.

Ngày 19/02/2020: Trên tinh thần làm việc ngày 18/02/2020, Công ty ra Quyết định chấm dứt hợp đồng lao động kể từ ngày 24/02/2020 **(***nhằm bổ sung hoàn tất thủ tục thôi việc theo thỏa thuận chấm dứt đã ký giữa 2 bên).* TV nhận quyết định và không hề có bất kỳ ý kiến phản đối nào.

Sau đó, TV có liên hệ với Ban TCNS để hỏi về việc nhận bảo hiểm thất nghiệp và Ban TCNS cũng đã hướng dẫn cho TV theo đúng quy định.

Chế độ của Công ty đối với TV: Trả trợ cấp thôi việc từ 01/11/2008 – 31/12/2008 số tiền 1.150.917đồng;Bảo lưu quyền sử dụng coupon du lịch trị giá 4.800.000 đồng; Miễn truy thu tiền thưởng Tết Âm lịch – 8.421.663 đồng.

Đối với yêu cầu khởi kiện của TV, Công ty không đồng ý vì:

+ Việc điều chuyển công tác TV xuất phát từ nguyện vọng cá nhân của TV theo đơn, do đó trong thời gian chờ Công ty sắp xếp thì TV được hưởng lương cơ bản theo Hợp đồng đúng với quy định của BLLĐ 2012;

+ Vị trí công việc mới mà công ty bố trí đều có trao đổi cụ thể và được TV đồng ý trước khi Công ty ra quyết định. Khi nhận quyết định TV không hề có bất kỳ phản đối nào và cụ thể hóa bằng hành động là thực hiện việc chuyển sang công việc mới và hưởng lương theo đúng quyết định đã ban hành.

+ Công ty và TV đã ký Thỏa thuận chấm dứt toàn bộ quan hệ lao động từ ngày 27/12/2019. Công ty Vietravel và Công ty K là hai pháp nhân độc lập nên khi đã xác lập thỏa thuận chấm dứt hợp đồng lao động bên Vietravel để chuyển sang K đồng nghĩa với việc Công ty và TV không còn quan hệ lao động. Do đó,việc điều chuyển ngược từ K về lại Vietravel này chỉ là hình thức để làm cơ sở như đã nêu trên chứ hoàn toàn không có giá trị pháp lý rằng Công ty Vietravel đang xác lập lại mối quan hệ lao động với TV. Theo đó, ở góc độ Công ty, chúng tôi nhận thấy việc chấm dứt HĐLĐ đang có sự đồng thuận giữa 02 bên là Công ty và TV, hoàn toàn không phải là Công ty đang đơn phương chấm dứt Hợp đồng lao động với TV.

Tại phiên tòa sơ thẩm:

- *Nguyên đơn Bà TV trình bày:*

Vẫn giữ nguyên yêu cầu khởi kiện, yêu cầu Tòa buộc Công ty VT phải:

1. Phục hồi xếp loại thi đua A cho tháng 8/2019, tính lại lương tháng 8/2019 tương đương trung bình một lương (nhận thêm 411.017 đồng), tính lại lương tháng 13 của năm 2019 và thưởng Tết âm lịch năm 2020 tương đương trung bình một lương (nhận thêm 4.213.423 đồng x 2 tháng = 8.426.846 đồng. (mức căn cứ tính lương tháng 13 và thưởng dựa trên mức lương trung bình năm);

2. Chi bồi thường các tháng không trả lương trung bình đúng như đã thực nhận trước khi chuyển về Phòng Tổ chức Nhân sự và Tiền lương và chuyển công tác qua vị trí mới từ tháng 9/2019 – 02/2020 (2 tháng ở Phòng Tổ chức Nhân sự và Tiền lương lần đầu nhận thêm: 9.458.343 đồng/tháng x 2 tháng = 18.916.686 đồng, 2 tháng ở phòng Tổ chức Nhân sự và Tiền lương lần thứ 2 nhận thêm: 9.601.343 đồng/tháng x 2 tháng = 19.202.686 đồng và 2 tháng làm

việc tại Trung tâm Tư vấn Du học K nhận thêm: 5.211.343 đồng/tháng x 2 tháng = 10.422.868 đồng). Mức lương trung bình của 6 tháng trước khi chuyển về Phòng Tổ chức Nhân sự là 14.161.343 đồng/tháng (theo thực tế nhận lương hàng tháng, do Hợp đồng lao động không ghi rõ mức lương);

3. Bồi thường 2 tháng lương trung bình thực lãnh về việc đơn phương chấm dứt hợp đồng lao động sai (14.161.343 đồng/tháng x 2 tháng = 28.322.686 đồng);

4. Bồi thường về việc sai thời hạn báo trước 45 ngày, theo quyết định báo trước 45 ngày (14.161.343 đồng/tháng/22 ngày x 41 ngày = 26.391.593 đồng).

5. Mặc dù Công ty đơn phương chấm dứt hợp đồng lao động trái pháp luật nhưng Bà không yêu cầu hủy Quyết định và vì nhận thấy Công ty có ý trù dập, không còn lòng tin về cách tổ chức, quản lý của Công ty nên Bà không muốn quay trở lại làm việc, Bà chỉ yêu cầu Công ty bồi thường các tháng Bà bị mất việc làm từ lúc cho nghỉ việc theo Quyết định cho đến khi Tòa xét xử, mỗi tháng là 14.161.343 đồng/tháng (cho đến hết tháng 9/2020 là 7 tháng)*;*

6. Yêu cầu bồi thường một lần.

Tổng mức bồi thường tạm tính đến hết tháng 9/2020 là: 211.223.599 (Hai trăm mười một triệu, hai trăm hai mươi ba nghìn, năm trăm chín mươi chín) đồng.

- Bị đơn Công ty VT có Bà TA là người đại diện hợp pháp theo ủy quyền trình bày: Vẫn giữ nguyên ý kiến đã trình bày tại các buổi làm việc tại Tòa là không đồng ý với các yêu cầu khởi kiện của phía nguyên đơn Bà TV. Đề nghị Tòa bác toàn bộ yêu cầu khởi kiện của Nguyên đơn.

Đại diện Viện kiểm sát nhân dân Quận X phát biểu ý kiến: Qua nghiên cứu hồ sơ vụ án và kiểm sát việc tuân theo pháp luật của Tòa án nhân dân Quận X, quá trình giải quyết, thu thập chứng cứ và tại phiên tòa Thẩm phán, Hội đồng xét xử đã tuân thủ đúng quy định của pháp luật. Về nội dung giải quyết vụ án, nhận thấy: Yêu cầu khởi kiện của Nguyên đơn là không có cơ sở, đề nghị Hội đồng xét xử không chấp nhận toàn bộ yêu cầu khởi kiện của Nguyên đơn.

Tại bản án lao động sơ thẩm số 899/2020/LĐ-ST ngày 25/09/2020 của Tòa án nhân dân Quận X, Thành phố Hồ Chí Minh đã quyết định:

- Căn cứ điểm a khoản 1 Điều 32, điểm a khoản 1 Điều 35, điểm a khoản 1 Điều 39, khoản 1 Điều 147, Điều 266, khoản 1 Điều 273 Bộ luật Tố tụng dân sự năm 2015;

- Căn cứ Điều 38 Bộ luật Lao động năm 2012;

- Căn cứ điểm a khoản 1 Điều 12 Nghị quyết số 326/2016/UBTVQH14 ngày 30/12/2016 của Ủy ban Thường vụ Quốc hội về mức thu, miễn, giảm, thu,

nộp, quản lý và sử dụng án phí và lệ phí Tòa án và Danh mục án phí, lệ phí Tòa án (ban hành kèm theo);

- Căn cứ Luật Thi hành án dân sự năm 2008, đã được sửa đổi, bổ sung một số điều năm 2014.

Tuyên xử:

1/. Không chấp nhận toàn bộ yêu cầu khởi kiện của nguyên đơn Bà TV về việc buộc bị đơn Công ty VT phải:

- Phục hồi xếp loại thi đua A cho tháng 8/2019, tính lại lương tháng 8/2019 tương đương trung bình một lương (nhận thêm 411.017 đồng), tính lại lương tháng 13 của năm 2019 và thưởng Tết âm lịch năm 2020 tương đương trung bình một lương (nhận thêm 4.213.423 đồng x 2 tháng = 8.426.846 đồng. (mức căn cứ tính lương tháng 13 và thưởng dựa trên mức lương trung bình năm);

- Bồi thường các tháng không trả lương trung bình đúng như đã thực nhận trước khi chuyển về Phòng Tổ chức Nhân sự và Tiền lương và chuyển công tác qua vị trí mới từ tháng 9/2019 – 02/2020 (2 tháng ở Phòng Tổ chức Nhân sự và Tiền lương lần đầu nhận thêm: 9.458.343 đồng/tháng x 2 tháng = 18.916.686 đồng, 2 tháng ở Phòng Tổ chức Nhân sự và Tiền lương lần thứ 2 nhận thêm: 9.601.343 đồng/tháng x 2 tháng = 19.202.686 đồng và 2 tháng làm việc tại Trung tâm Tư vấn Du học K nhận thêm: 5.211.343 đồng/tháng x 2 tháng = 10.422.868 đồng). Mức lương trung bình của 6 tháng trước khi chuyển về TCNS là 14.161.343 đồng/tháng (theo thực tế nhận lương hàng tháng, do Hợp đồng lao động không ghi rõ mức lương);

- Bồi thường 2 tháng lương trung bình thực lãnh về việc đơn phương chấm dứt hợp đồng lao động sai (14.161.343 đồng/tháng x 2 tháng = 28.322.686 đồng);

- Bồi thường về việc sai thời hạn báo trước 45 ngày, theo quyết định báo trước 45 ngày (14.161.343 đồng/tháng/22 ngày x 41 ngày = 26.391.593 đồng).

- Bồi thường các tháng bị mất việc làm từ lúc cho nghỉ việc theo Quyết định cho đến khi Tòa xét xử, mỗi tháng là 14.161.343 đồng/tháng (cho đến hết tháng 9/2020 là 7 tháng)*;*

Tổng mức bồi thường tạm tính đến hết tháng 9/2020 là: 211.223.599 (Hai trăm mười một triệu, hai trăm hai mươi ba nghìn, năm trăm chín mươi chín) đồng.

2/. Về án phí lao động sơ thẩm: Nguyên đơn Bà TV được miễn nộp án phí.

Ngoài ra án sơ thẩm còn tuyên về phần án phí, quyền kháng cáo của các đương sự và quyền kháng nghị của Viện kiểm sát.

Ngày 02/10/2020, nguyên đơn là Bà TV nộp đơn kháng cáo toàn bộ bản án sơ thẩm.

Tại phiên tòa phúc thẩm:

Người bảo vệ quyền và lợi ích hợp pháp cho nguyên đơn và nguyên đơn xác định vẫn giữ nguyên yêu cầu khởi kiện và toàn bộ yêu cầu kháng cáo, đề nghị Tòa án nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh sửa toàn bộ nội dung bản án sơ thẩm theo hướng chấp nhận toàn bộ yêu cầu khởi kiện của Bà TV.

Căn cứ cho việc kháng cáo của nguyên đơn: Người bảo vệ quyền và lợi ích hợp pháp cho nguyên đơn và nguyên đơn cho rằng việc hạ thi đua của Bà TV xuống hạng B của công ty vào tháng 8/2019 là không có căn cứ và không đúng quy định. Bà TV cũng không bị kỷ luật bằng bất kỳ hình thức nào nên tiền lương của TV phải được tính đủ theo thu nhập thực tế của TV trước đây. Việc đơn phương chấm dứt hợp đồng lao động theo Quyết định số 38/QĐTC-VT ngày 19/02/2020 của công ty đối với bà Vy là trái pháp luật vì không căn cứ theo định tại Điều 38 Bộ luật Lao động. Công ty vi phạm thời hạn báo trước khi đơn phương chấm dứt hợp đồng lao động với TV. Do đó, công ty phải chịu hậu quả pháp lý đối với việc đơn phương chấp dứt hợp đồng lao động trái pháp luật của mình và phải bồi thường. Đề nghị Tòa án chấp nhận toàn bộ yêu cầu khởi kiện của TV và buộc công ty bồi thường với tổng số tiền là 263.363.000 đồng. Thi hành ngay sau khi án có hiệu lực pháp luật.

Tại phiên tòa, người đại diện theo ủy quyền của bị đơn không đồng ý với toàn bộ yêu cầu kháng cáo của nguyên đơn và đề nghị Hội đồng xét xử giữ nguyên bản án sơ thẩm.

Đại diện Viện kiểm sát nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh tham gia phiên tòa phát kiểu ý kiến:

- Về tố tụng: Thẩm phán, Hội đồng xét xử, Thư ký và các bên đương sự chấp hành đúng quy định của Bộ luật tố tụng dân sự.

-Về nội dung: Đơn kháng cáo của nguyên đơn trong hạn luật quy định nên được xem xét theo trình tự phúc thẩm

- Về yêu cầu kháng cáo: Do yêu cầu kháng cáo của nguyên đơn không có cơ sở. Do đó, đề nghị Hội đồng xét xử không chấp nhận toàn bộ yêu cầu kháng cáo của nguyên đơn, áp dụng điểm a khoản 1 Điều 308 Bộ luật Tố tụng dân sự, giữ nguyên bản án sơ thẩm.

NHẬN ĐỊNH CỦA TÒA ÁN

Sau khi nghiên cứu các tài liệu có trong hồ sơ vụ án, được thẩm tra tại phiên tòa và căn cứ vào kết quả tranh luận tại phiên tòa Hội đồng xét xử nhận định:

Về hình thức: Ngày 25/09/2020 Tòa án nhân dân Quận X, Thành phố Hồ Chí Minh xét xử sơ thẩm và tuyên án vụ án. Ngày 02/10/2020, nguyên đơn là Bà TV kháng cáo toàn bộ bản án sơ thẩm là còn trong thời hạn theo quy định tại Điều 272, 273 Bộ luật Tố tụng dân sự năm 2015. Do đó, đơn kháng cáo của Bà TV được chấp nhận xem xét theo trình tự phúc thẩm.

Về nội dung:

[1] Đối với yêu cầu của nguyên đơn về việc buộc công ty phục hồi xếp loại thi đua hạng A cho tháng 8/2019; Tính lại tiền lương tháng 8/2019, tiền lương tháng 13 của năm 2019: Xét trên cơ sở tài liệu, chứng cứ và lời khai của các bên đương sự xác định trong tháng 8/2019 TV có mâu thuẫn trong công việc tại bộ phận của mình với bộ phận khác, đồng thời TV không chấp hành sự chỉ đạo của lãnh đạo trực tiếp tại bộ phận mình làm việc là vi phạm quy định của công ty theo nội quy lao động và thỏa ước lao động tập thể. Hành vi của TV gây mất hiệu quả công việc nên công ty xếp loại thi đua tháng 8/2019 cho TV loại B là phù hợp. Do đó, cấp sơ thẩm nhận đã nhận định, đánh giá chứng cứ không chấp nhận yêu cầu về nội dung này của nguyên đơn là có căn cứ. Việc xếp loại và tính thưởng, lương tháng 13 của công ty cho TV dựa trên cơ sở vi phạm và xếp loại thi đua loại B trong tháng 8/2019 của TV là đúng quy định của công ty. Do đó, Hội đồng xét xử không chấp nhận yêu cầu kháng cáo về nội dung này của nguyên đơn.

[2] Đối với yêu cầu của TV buộc công ty phải chi trả tiền lương mà nguyên đơn cho rằng công ty phải trả còn thiếu, thời gian từ tháng 9/2019 đến tháng 02/2020: Xét trình bày của TV cũng như đại diện công ty và đơn xin chuyển công tác ngày 29/08/2019 của TV, xác định từ tháng 09/2019, phía công ty đã chấp thuận đề nghị của TV để điều chuyển TV khỏi vị trí công tác trước đây của TV. Như vậy, các khoản thu nhập tăng thêm từ công việc cũ không được chi trả là phù hợp. Đồng thời các bên khi điều chuyển không có thỏa thuận gì khác về tiền lương, không thỏa thuận lại, không thắc mắc, khiếu nại gì và thực tế thời gian từ tháng 9/2019 đến tháng 02/2020 TV không làm việc tại vị trí cũ, mà làm tạm thời tại phòng tổ chức nhân sự và chuyển qua Trung tâm Tư vấn Du học K. Tuy nhiên, công ty vẫn trả lương theo Hợp đồng lao động cũ cho TV. Như vậy, tiền lương của TV thời gian trên là đúng với thực tế với công việc cũng như đúng với thỏa thuận của hai bên nên cấp sơ thẩm không chấp nhận yêu cầu của nguyên đơn là có căn cứ. Do đó, Hội đồng xét xử không chấp nhận kháng cáo của nguyên đơn về nội dung này.

[3] Đối với yêu cầu của TV cho rằng công ty đã đơn phương chấm dứt hợp đồng lao động đối với nguyên đơn là trái pháp luật và phải bồi thường: Xét chứng cứ là đơn xin chuyển công việc ngày 29/08/2019 của TV; Biên bản thỏa thuận chấm dứt hợp đồng lao động ngày 27/11/2019; Biên bản thỏa

thuận ngày 09/01/2020 và lời khai của các bên đương sự, xác định mối quan hệ lao động giữa TV với công ty là không thể tiếp tục. TV đã thể hiện ý chí chấm dứt hợp đồng lao động với công ty và công ty đồng ý. Tuy nhiên, với những tình tiết diễn ra, xác định công ty có thiện chí sắp xếp công việc cho TV, hỗ trợ cho TV thử công việc mới và trả lương cho TV mặc dù các bên đã xác định chấm dứt hợp đồng lao động. Do đó, việc công ty ban hành Quyết định số 38/QĐTC-VT ngày 19/02/2020 về việc chấm dứt hợp đồng lao động với TV là không trái với quy định của pháp luật. Hợp đồng lao động giữa TV với công ty đã chấm dứt từ ngày 24/02/2020.

[4] Do việc thỏa thuận chấm dứt hợp đồng lao động giữa TV với công ty xuất phát từ tháng 11/2019 và liên tục cho đến khi công ty ban hành quyết định chấm dứt hợp đồng lao động là hơn 45 ngày nên công ty cũng không vi phạm thời hạn báo trước như nguyên đơn trình bày. Từ những phân tích và nhận định trên, xét thấy cấp sơ thẩm phân tích đánh giá chứng cứ không chấp nhận yêu cầu này của nguyên đơn là có căn cứ đúng pháp luật nên không chấp nhận kháng cáo của nguyên đơn.

[5] Do xác định phía công ty không chấm dứt hợp đồng lao động trái pháp luật với nguyên đơn nên các yêu cầu khác về bồi thường của nguyên đơn không được chấp nhận.

Từ những nhận định trên cũng như đề nghị của vị đại diện Viện kiểm sát nhân dân Thành phố Hồ Chí Minh tham gia phiên tòa. Hội đồng xét xử không chấp nhận toàn bộ kháng cáo của nguyên đơn, giữ nguyên bản án sơ thẩm.

Vì các lẽ trên;

QUYẾT ĐỊNH

Căn cứ vào:

- Điều 293 và khoản 1 Điều 308 Bộ luật Tố tụng dân sự 2015;

- Điều 38 Bộ luật Lao động năm 2012;

- Điểm a khoản 1 Điều 12 Nghị quyết số 326/2016/UBTVQH14 ngày 30/12/2016 của Ủy ban Thường vụ Quốc hội về mức thu, miễn, giảm, thu, nộp, quản lý và sử dụng án phí và lệ phí Tòa án và Danh mục án phí, lệ phí Tòa án (ban hành kèm theo);

- Luật Thi hành án dân sự năm 2008, đã được sửa đổi, bổ sung một số điều năm 2014.

Tuyên xử: Không chấp nhận yêu cầu kháng cáo của nguyên đơn, giữ nguyên bản án sơ thẩm.

1/. Không chấp nhận toàn bộ yêu cầu khởi kiện của nguyên đơn Bà TV về việc buộc bị đơn Công ty VT phải:

- Phục hồi xếp loại thi đua A cho tháng 8/2019, tính lại lương tháng 8/2019 tương đương trung bình một lương (nhận thêm 411.017 đồng), tính lại lương tháng 13 của năm 2019 và thưởng Tết âm lịch năm 2020 tương đương trung bình một lương (nhận thêm 4.213.423 đồng x 2 tháng = 8.426.846 đồng. (mức căn cứ tính lương tháng 13 và thưởng dựa trên mức lương trung bình năm);

- Bồi thường các tháng không trả lương trung bình đúng như đã thực nhận trước khi chuyển về Phòng Tổ chức Nhân sự và Tiền lương và chuyển công tác qua vị trí mới từ tháng 9/2019 – 02/2020 (2 tháng ở Phòng Tổ chức Nhân sự và Tiền lương lần đầu nhận thêm: 9.458.343 đồng/tháng x 2 tháng = 18.916.686 đồng, 2 tháng ở Phòng Tổ chức Nhân sự và Tiền lương lần thứ 2 nhận thêm: 9.601.343 đồng/tháng x 2 tháng = 19.202.686 đồng và 2 tháng làm việc tại Trung tâm Tư vấn Du học K nhận thêm: 5.211.343 đồng/tháng x 2 tháng = 10.422.868 đồng). Mức lương trung bình của 6 tháng trước khi chuyển về TCNS là 14.161.343 đồng/tháng (theo thực tế nhận lương hàng tháng, do Hợp đồng lao động không ghi rõ mức lương);

- Bồi thường 2 tháng lương trung bình thực lãnh về việc đơn phương chấm dứt hợp đồng lao động sai (14.161.343 đồng/tháng x 2 tháng = 28.322.686 đồng);

- Bồi thường về việc sai thời hạn báo trước 45 ngày, theo quyết định báo trước 45 ngày (14.161.343 đồng/tháng/22 ngày x 41 ngày = 26.391.593 đồng).

- Bồi thường các tháng bị mất việc làm từ lúc cho nghỉ việc theo Quyết định cho đến khi Tòa xét xử, mỗi tháng là 14.161.343 đồng/tháng (cho đến hết tháng 9/2020 là 7 tháng);

Tổng mức bồi thường tạm tính đến hết tháng 9/2020 là: 211.223.599 (Hai trăm mười một triệu, hai trăm hai mươi ba nghìn, năm trăm chín mươi chín) đồng.

2/. Về án phí lao động sơ thẩm: Nguyên đơn Bà TV được miễn nộp án phí.

3/ Về án phí lao động phúc thẩm: Nguyên đơn Bà TV được miễn nộp án phí.

4. Bản án phúc thẩm có hiệu lực pháp luật kể từ ngày tuyên án.

Trường hợp bản án được thi hành theo quy định tại Điều 2 Luật thi hành án dân sự thì người được thi hành án dân sự, người phải thi hành án dân sự có quyền thỏa thuận thi hành án, quyền yêu cầu thi hành án, tự nguyện thi hành án theo quy định tại các Điều 6; Điều 7; Điều 7a và Điều 9 Luật thi hành án dân sự; thời hiệu thi hành án được thực hiện theo quy định tại Điều 30 Luật thi hành án dân sự (đã được sửa đổi, bổ sung năm 2014).

Nơi nhận:
- Tòa án nhân dân tối cao;
- Tòa án nhân dân cấp cao (Tại Tp.HCM);
- Viện kiểm sát nhân dân cấp cao (Tại Tp.HCM);
- Viện kiểm sát nhân dân Tp.HCM;
- Thi hành án dân sự Quận X;
- Tòa án nhân dân Quận X;
- Các đương sự (để thi hành);
- Lưu.

TM. HỘI ĐỒNG XÉT XỬ PHÚC THẨM
THẨM PHÁN - CHỦ TỌA PHIÊN TÒA

Nguyễn Tiến Dũng