



Tvisteløsningsnemnda

Vedtaksdato
17.10.2023

Vår referanse
2023/135

Saksbehandler
Nina N. Hermansen

VEDTAK NR 105/23 I TVISTELØSNINGSNEMNDA

Sakens tema

Twist om deltidsansattes rett til stilling tilsvarende faktisk arbeidstid etter arbeidsmiljøloven § 14-4 a mellom A og B.

Vedtak

A har ikke rett til stillingsutvidelse etter arbeidsmiljøloven § 14-4 a.

Nemndas sammensetning

Anne Marie Due, leder

Silje Hassellund Solberg, LO, fast medlem arbeidstakersiden

Andreas Dag Nilsen, KS, fast medlem arbeidsgiversiden

Sakens bakgrunn

A er fast ansatt som anhuker/riggerarbeider i stilling på 80 prosent hos B.

Den 30. mai 2023 krevde A stillingsutvidelse på grunnlag av utført merarbeid de siste 12 måneder, jf. arbeidsmiljøloven § 14-4 a.

B avslo kravet i e-post av 30. mai 2023 og begrunnet avslaget med usikre tider i byggebransjen på grunn av innleieforbudet.

Sakens dokumenter

A sendte saken til nemnda 21. juni 2023.

Begge parter har fått mulighet til å komme med utfyllende merknader.

A har sendt følgende til nemnda:

- brev av 21. juni 2023
- brev av 10. august 2023
- e-post av 10. august 2023
- brev av 22. august 2023

B har sendt følgende til nemnda:

- brev av 9. august 2023
- brev av 15. september 2023

Arbeidsgivers syn på saken

B er enig i at A har arbeidet tilsvarende en 100 prosent stilling i beregningsperioden, men gjør gjeldende at A ikke kan få medhold i sitt krav fordi behovet for hans merarbeid har bortfalt. Hovedårsaken er forbudet fra 1. april 2023, mot å leie inn fra bemanningsforetak. Dette fører til at selskapet opplever omsetningssvikt. Selskapet hadde en nedgang på 26,5 prosent første kvartal og nedgangen er forventet å bli enda større i tredje kvartal. I tillegg har arbeidsgiver begynt med nedbemanning. Arbeidsgiver sliter med å skaffe nye oppdrag til alle de som nå står, eller innen kort tid, vil stå uten oppdrag, deriblant A. Innleieforbudet på byggeplasser i regionen gjør arbeidet svært vanskelig.

Om lag 17 tidligere ansatte har fått jobb hos tidligere kunder og 9 ansatte har blitt oppsagt på grunn av virksomhetens forhold. Det er dermed 27 ansatte som har forlatt selskapet de siste månedene og ingen er erstattet. I tillegg er det høyt sykefravær i virksomheten og når de vender tilbake til arbeidet, vil det være enda mer utfordrende å skaffe oppdrag til alle. Det er 55 ansatte kranførere i selskapet og arbeidsgiver planlegger allerede nå for ytterligere reduksjoner i arbeidsstokken om en ikke klarer å snu den negative utviklingen og skaffe inntekter. På grunn av situasjonen selskapet står i er det umulig å skaffe arbeid til A tilsvarende 100 prosent stilling. Behovet for merarbeid knytter seg til tiden før innleieforbudet. Nå har flere store kontrakter bortfalt.

Arbeidstakers syn på saken

A gjør gjeldende at han har utført jevnlig merarbeid i tolv månedersperioden og har rett til stillingsutvidelse. A har de siste 12 månedene arbeidet ca. 1845 timer, dette er en gjennomsnittlig arbeidstid på ca. 154 timer i måneden, som tilsvarer 100 prosent stilling. A viser til at arbeidsgiver ikke har dokumentert at usikre tider i bygge bransjen og at innleieforbudet fører til at bedriften ikke lenger har behov for merarbeidet han utfører. A arbeider i dag tilsvarende 100 prosent stilling og har ikke fått indikasjoner på at det vil endre seg i nærmeste fremtid.

Lovgrunnlag og hva partene er uenige om

Etter arbeidsmiljøloven § 17-2 har Tvisteløsningsnemnda myndighet til å avgjøre tvister etter arbeidsmiljøloven § 14-4 a:

Deltidsansatte som de siste 12 måneder jevnlig har arbeidet utover avtalt arbeidstid, har rett til stilling tilsvarende faktisk arbeidstid i denne perioden, med mindre arbeidsgiver kan dokumentere at behovet for merarbeidet ikke lenger foreligger. Tolvmånedersperioden skal beregnes med utgangspunkt i det tidspunkt arbeidstaker fremmet sitt krav.

I denne saken er partene enige om at A har utført jevnlig merarbeid og at han har arbeidet tilsvarende 100 prosent stilling i beregningsperioden. Partene er uenige om behovet for As merarbeid har bortfalt.

Nemndas begrunnelse

Nemnda har enstemmig kommet til at A ikke kan få medhold i sitt krav.

Tolvmånedersperioden

Etter bestemmelsens ordlyd og fast praksis i nemnda, er siste dag i tolv månedersperioden dagen før arbeidstaker fremmet kravet. A fremmet kravet 30. mai 2023. Den relevante perioden (beregningsperioden) i denne saken er dermed fra og med. 30. mai 2022 til og med 29. mai 2023.

Har B dokumentert at virksomheten ikke lenger har behov for A sitt merarbeid?

Nemnda har kommet til at B har dokumentert at det ikke lenger vil være behov for A sitt merarbeid.

Arbeidsgiver må dokumentere at virksomheten ikke har behov for merarbeidet i tiden framover. Dette følger av lovens ordlyd og forarbeidene. Planer om endringer i bemanningen må være konkrete og aktuelle å gjennomføre. Endringene må også redusere behovet for merarbeid i den avdelingen eller enheten der det er utført. Dette følger av forarbeidene og nemndas praksis.

B har lagt frem dokumenter som viser at inntekten har gått ned, at avtale om innleie av kranførere er sagt opp, at flere oppdrag snart opphører og at de har foretatt

nedbemanninger. Arbeidsgiver opplyser at de fremover vil ha det utfordrende nok med å skaffe arbeid til A tilsvarende den stillingsprosenten han har i dag.

Nemnda ser av dokumentasjon i saken at oppdrag hos en konkret oppdragsgiver, hvor blant annet A jobber, også avsluttes i oktober/november 2023. Nemnda har kommet til at B har dokumentert at behovet for A sitt merarbeid var bortfalt eller kommer til å falle bort i nær fremtid.

Konklusjon

A har ikke rett til stillingsutvidelse etter arbeidsmiljøloven § 14-4 a.

Tvisteløsningsnemnda

Anne Marie Due
Leder

17. oktober 2023