

VEDTAK NR 08/17 I TVISTELØSNINGSNEMNDA

Tvisteløsningsnemnda avholdt møte fredag 13. januar 2017.

Ved behandlingen av saken var tvisteløsningsnemnda sammensatt slik:

Faste medlemmer

Anne Marie Due, leder

Per Engeland, Virke

Ragnhild Bø Raugland, Akademikerne (vara)

Saken gjelder

Tvist om rett til stilling for deltidsansatte tilsvarende faktisk arbeidstid etter arbeidsmiljøloven § 14-4 a

Arbeidstaker

A

Arbeidsgiver

B kommune

Det ble truffet slikt vedtak:

Saksforhold

A er fast ansatt som helsefagarbeider i stilling på 61,27 prosent i B kommune, ved X. Hun var ansatt i et engasjement på 32 prosent ved Y frem til 31. mars 2014, deretter fikk hun denne stillingen fast fra 1. april 2014. Etter en omorganisering fikk A tilbud om stilling som helsefagarbeider på 61,27 prosent ved X, denne stillingen tiltrådte hun 5. oktober 2015.

Den 24. februar 2015 fremsatte A krav om stillingsutvidelse på grunnlag av utført merarbeid de siste 12 måneder, jf. arbeidsmiljøloven § 14-4 a.

Arbeidsgiver avslo kravet i brev datert 27. august 2015. Avslaget var begrunnet med at behovet for merarbeid var bortfalt.

Saken ble brakt inn for tvisteløsningsnemnda ved brev av 7. september 2015.

Overfor nemnda har begge parter fått anledning til å komme med utfyllende merknader i saken.

Nemnda har mottatt følgende dokumenter fra arbeidstaker:

- brev datert 7. september 2015
- brev datert 2. oktober 2015

Nemnda har mottatt følgende dokumenter fra arbeidsgiver:

- brev datert 19. oktober 2015
- e-post av 20. desember 2016

Arbeidstakers anførsler

A anfører i det vesentligste at arbeidsgiver ikke tilstrekkelig har dokumentert at behovet for merarbeid har bortfalt. Hun anfører at merarbeidet viser et stabilt behov som gir henne rett til utvidet stilling tilsvarende faktisk arbeidstid, jf. arbeidsmiljøloven § 14-4 a.

Arbeidsgivers anførsler

B kommune anfører i det vesentligste at behovet for merarbeid har bortfalt. Y har vært under omfattende omorganisering. Det er blitt opprettet en mottaksavdeling og en korttidsavdeling, samt en ØH/lindrende enhet. Den nye organiseringen har medført betydelig høyere behov for sykepleierkompetanse. Antall årsverk med fagarbeidere vil dermed bli redusert.

Det foreligger også et politisk vedtak om å redusere bemanningen i helse- og omsorgsetaten, noe som vil berøre Y. Videre anfører arbeidsgiver at store deler av merarbeidet er knyttet opp til omorganiseringen, ferieavvikling, sykefravær og vakante sykepleierstillinger.

Tvisteløsningsnemndas merknader

Twist mellom arbeidsgiver og arbeidstaker om rett til stilling for deltidsansatte tilsvarende faktisk arbeidstid kan bringes inn for tvisteløsningsnemnda, jf. arbeidsmiljøloven § 17-2 (1) og § 14-4 a (2).

Etter forskrift om tvisteløsningsnemnd etter arbeidsmiljøloven § 2 settes nemnda med leder og to faste medlemmer.

Arbeidsmiljøloven § 14-4 a fastsetter at 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.

A fremsatte sitt krav for arbeidsgiver 24. februar 2015. Nemnda legger til grunn at siste dag i tolvmånedersperioden er dagen forut for at saken ble fremmet. Den relevante perioden i denne saken er dermed 24. februar 2014 til 23. februar 2015.

Det er opplyst at A var ansatt i engasjement før hun fikk fast stilling 1. april 2014. Arbeidstaker har dermed vært fast ansatt elleve måneder av opptjeningsperioden. Nemnda viser til tidligere praksis, vedtak 30/16 og 147/16, hvor det er lagt til grunn at rett til utvidet stilling i henhold til arbeidsmiljøloven § 14-4 a krever at arbeidstaker må ha vært fast ansatt i hele opptjeningsperioden. En slik forståelse av bestemmelsen harmonere best med de øvrige bestemmelsene i kapittel 14 i arbeidsmiljøloven. Dersom § 14-4 a også skulle gi midlertidig ansatte rett til fast stilling tilsvarende faktisk arbeidstid, ville arbeidstaker i tillegg oppnå en rett til noe *mer* enn det hun hadde i opptjeningsperioden. Nemnda legger til grunn at det ikke har vært en tilsiktet virkning av bestemmelsen.

Nemnda har etter dette kommet til at A ikke har rett til stilling tilsvarende faktisk arbeidstid etter § 14-4 a, da hun ikke har vært fast ansatt i hele opptjeningsperioden.

Konklusjon

Arbeidstaker gis ikke medhold.

Tvisteløsningsnemnda

Anne Marie Due
leder

Oslo, 17.01.2017

Til orientering:

Twister som nevnt i §§ 10-13, 12-14, 14-3 og 14-4 a kan bringes inn for domstolene etter at tvisteløsningsnemndas avgjørelse foreligger, jf. arbeidsmiljøloven § 17-2 (2). Nemndas

konklusjon står ved lag mens saken er til behandling ved domstolene. Dersom dette vil virke urimelig, kan retten etter krav fra en av partene fastsette en annen midlertidig ordning.

Fristen for å bringe tvisten inn for domstolene er åtte uker regnet fra det tidspunkt tvisteløsningsnemndas avgjørelse foreligger, jf. arbeidsmiljøloven § 17-2 (3).