

VEDTAK NR 25/17 I TVISTELØSNINGSNEMNDA

Tvisteløsningsnemnda avholdt møte tirsdag 31. januar 2017.

Ved behandlingen av saken var tvisteløsningsnemnda sammensatt slik:

Faste medlemmer

Sigrun Sagedahl, nestleder
Gry Brandshaug Dale, KS
Vetle Wetlesen Rasmussen, YS

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 fagarbeider i 52 prosent stilling i B kommune ved institusjonstjenester.

Den 1. september 2015 fremsatte A krav om fast stilling på grunnlag av utført merarbeid de siste 12 måneder, jf. arbeidsmiljøloven § 14-4 a.

Arbeidsgiver avslo søknaden i brev datert 4. oktober 2015. Avslaget var begrunnet med opphold i perioden med merarbeid, slik at kravet om jevnlighet ikke var oppfylt.

Dokumentasjon partene har fremlagt for nemnda viser at A har arbeidet 302 timer utover sin faste stilling i perioden 1. september 2014 til 31. august 2015. Det er opplyst at full stilling utgjør 1846 timer per år.

Saken ble brakt inn for tvisteløsningsnemnda ved brev av 7. oktober 2015. Overfor nemnda har begge parter fått anledning til å komme med utfyllende merknader i saken.

Nemnda har mottatt følgende dokumenter fra arbeidstaker:

- brev av 7. oktober 2015
- brev av 27. oktober 2015
- brev av 2. mai 2016

Nemnda har mottatt følgende dokumenter fra arbeidsgiver:

- brev av 27. november 2015

Arbeidstakers anførsler

A anfører i det vesentligste:

Hun har rett til utvidet stilling tilsvarende antall utførte merarbeidstimer i den aktuelle perioden. Hennes merarbeid indikerer et stabilt behov for arbeidsgiver. I tillegg viser sykefraværstatistikker for arbeidsstedet et gjennomsnittlig høyt behov for sykevikarer. Årsaken til at det har vært opphold mellom ekstravakter skyldes ferie og vakter i fast stilling.

Arbeidsgivers anførsler

B kommune anfører i det vesentligste at det foreligger flere perioder hvor den ansattes arbeidskraft ikke er benyttet. I tillegg finner arbeidsgiver at merarbeid i vakante vakter som opprinnelig er knyttet til annen kompetanse, som sykepleier, ikke kan være en del av grunnlaget for å kreve økt stilling.

Tvistløsningsnemndas merknader

Tvist 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 beregnes med utgangspunkt i det tidspunkt arbeidstaker fremmet sitt krav.

A fremsatte sitt krav for arbeidsgiver 1. september 2015. Nemnda legger til grunn at siste dag i tolv månedersperioden er dagen forut for at kravet ble fremmet for arbeidsgiver. Den relevante perioden i denne saken er dermed 1. september 2014 til 31. august 2015.

Det framgår av arbeidskontrakten at A tiltrådte sin faste stilling den 1. oktober 2014, og hun har dermed ikke vært fast ansatt gjennom hele opptjeningsperioden. Nemnda har i sin tidligere praksis lagt til grunn at «deltidsansatte» skal avgrenses til fast ansatte, og videre at arbeidstaker må ha vært fast ansatt i hele opptjeningsperioden for å ha rett til stillingsutvidelse etter arbeidsmiljøloven § 14-4 a.

Etter dette vil A ikke ha rett til stillingsutvidelse etter bestemmelsen, ettersom hun ikke var fast ansatt da opptjeningsperioden tok til den 1. september 2014.

Konklusjon

Arbeidstaker gis ikke medhold.

Tvisteløsningsnemnda

Sigrun Sagedahl
nestleder

Oslo, 02.02.2017

Til orientering:

Tvister 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).