

VEDTAK NR 145/17 I TVISTELØSNINGSNEMNDA

Twisteløsningsnemnda avholdt møte tirsdag 23. mai 2017.

Ved behandlingen av saken var tvisteløsningsnemnda sammensatt slik:

Faste medlemmer

Steffen G. Rogstad, nestleder
Silje Hassellund Solberg, LO
Silje Stadheim Almestrand, NHO

Saken gjelder

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

Arbeidstaker

A

Arbeidsgiver

B

Det ble truffet slikt vedtak:

Saksforhold

A er fast ansatt som assistent i stilling på 20 prosent ved B.

Den 21. juni 2016 fremsatte A krav om stillingsutvidelse på grunnlag av utført merarbeid de siste 12 måneder, jf. arbeidsmiljøloven § 14-4 a.

Kravet ble til tross for purringer ikke besvart av arbeidsgiver, og ble derfor sendt til tvisteløsningsnemnda.

Arbeidsgiver har senere begrunnet den manglende innvilgelsen med at alt det utførte merarbeidet er relatert til vakter som krever autorisasjon som helsefagarbeider/hjelpepleier, og at A som assistent ikke kan få uttelling for dette

Saken ble brakt inn for tvisteløsningsnemnda ved e-post av 17. oktober 2016. Overfor nemnda har begge parter fått anledning til å komme med utfyllende merknader i saken.

Nemnda har mottatt følgende dokumenter fra arbeidstaker:

- e-post av 17. oktober 2016

Nemnda har mottatt følgende dokumenter fra arbeidsgiver:

- brev datert 9. desember 2016
- e-post av 8. mai 2017

Arbeidstakers anførsler

A anfører i det vesentligste:

Merarbeidet gir henne krav på fast stilling tilsvarende faktisk arbeidstid i beregningsperioden.

Arbeidsgivers anførsler

B anfører i det vesentligste:

Merarbeidet A har utført i perioden er i vakter som krever autorisasjon som helsefagarbeider/hjelpepleier og sykepleier. A har ikke slik autorisasjon, og merarbeidet gir henne dermed ikke krav på utvidet stilling. Stillingen A innehar er den eneste assistentstillingen ved avdelingen.

Tvisteløsningsnemndas 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). I henhold til forskrift om tvisteløsningsnemnd etter arbeidsmiljøloven § 2 settes nemnda med nestleder 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.

Arbeidstaker fremsatte sitt krav for arbeidsgiver 21. juni 2016. Nemnda legger til grunn at siste dag i tolv månedersperioden er dagen forut for at kravet ble fremsatt for arbeidsgiver. Den relevante perioden i denne saken er dermed fra og med 21. juni 2015 til og med 20. juni 2016.

Dokumentasjonen som er forelagt nemnda viser at A har arbeidet 1071,25 timer utover sin faste stilling i beregningsperioden. Arbeidsgiver har dokumentert A innehar den eneste assistentstillingen ved arbeidsstedet, og at alt merarbeidet har vært i vakter som er tillagt helsefagarbeidere/hjelpepleiere. Den fremlagte dokumentasjonen er ikke imøtegått av A.

Når det gjelder den nærmere vurderingen i saken, har nemnda delt seg i et flertall og et mindretall. Nemndas flertall, medlemmene Rogstad og Almestrand, har kommet til at ettersom slike stillinger krever en annen kompetanse og autorisasjon enn assistenter, kan ikke merarbeidet inngå i grunnlaget for beregning av utvidet stillingsprosent. Dette fordi gjennomførte ekstravakter i helsefagarbeiderstillinger ikke gir uttrykk for arbeidsgivers stabile og varige behov for en assistents arbeidskraft. Arbeidsgivers reelle behov vil være autoriserte helsefagarbeidere/hjelpepleiere, og eventuelle utfordringer ved fravær eller rekruttering kan etter flertallets syn ikke løses ved at det gis utvidet stilling for andre yrkesgrupper. Det vises til flertallets vurdering av tilsvarende problemstilling i vedtak 03/17, 07/17 og 68/17.

Nemndas flertall har etter dette kommet til at A ikke kan gis medhold i sitt krav om utvidet stilling.

Nemndas mindretall, medlemmet Solberg, har kommet til at alt merarbeidet må inngå i grunnlaget for beregning av stillingsprosent i denne saken. A har arbeidet svært mye utover sin faste stillingsprosent, og det er opplyst at det ikke er andre assistentstillinger på den aktuelle avdelingen. Det er opplyst at resten av arbeidstakerne har hjelpepleier- og sykepleierutdannelse. Det er da etter mindretallets oppfatning sannsynlig at det finnes arbeidsoppgaver som A kan utføre tilsvarende hennes faktiske arbeidstid. Mindretallet legger til grunn at merarbeidet A har utført, gir uttrykk for et varig behov for ekstraarbeid av denne typen.

Konklusjon

Arbeidstaker gis ikke medhold.

Tvisteløsningsnemnda

Steffen G. Rogstad
nestleder

19.06.2017

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).