

VEDTAK NR 105/17 I TVISTELØSNINGSNEMNDA

Twisteløsningsnemnda avholdt møte onsdag 26. april 2017

Ved behandlingen av saken var tvisteløsningsnemnda sammensatt slik:

Faste medlemmer

Anne Marie Due, leder
Tore Trygve Dahlstrøm, Unio
Gry Brandshaug Dale, KS

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 miljøarbeider i stilling på 31,69 prosent i Divisjon X, ved B.

Den 28. april 2016 fremsatte A krav om stillingsutvidelse på grunnlag av utført merarbeid de siste 12 måneder, jf. arbeidsmiljøloven § 14-4 a.

Arbeidsgiver avsto søknaden i brev datert 20. juni 2016. Avslaget var begrunnet med at A ikke er kvalifisert for en stilling tilsvarende merarbeidet.

Saken ble brakt inn for tvisteløsningsnemnda ved brev datert 14. juli 2016. Overfor nemnda har begge parter fått anledning til å komme med utfyllende merknader i saken.

Nemnda har mottatt følgende dokumenter fra arbeidstaker:

- brev datert 14. juli 2016

Nemnda har mottatt følgende dokumenter fra arbeidsgiver:

- brev datert 9. august 2016

Arbeidstakers anførsler

A anfører i det vesentligste at merarbeidet viser et stabilt behov som gir henne rett til utvidet stilling tilsvarende faktisk arbeidstid, jf. arbeidsmiljøloven § 14-4 a.

Arbeidsgivers anførsler

B anfører i det vesentligste at A ikke er kvalifisert til en stilling tilsvarende merarbeidet. Ut fra innleverte vitnemål og attester er A ufaglært. Hun fyller i utgangspunktet ikke de formelle kvalifikasjonskrav til en stilling ved avdeling Spesialpsykiatri. Merarbeidet hennes har dekket opp for korttidsfravær for spesialsykepleiere, sykepleiere og miljøterapeuter. Disse yrkeskategoriene krever minimum treårig utdanning innen helsefag.

Pasientene ved avdelingen har behov for et forlenget opphold på tvunget psykisk helsevern og innlegges oftest fra akuttpsykiatris avdeling. Pasientenes helsetilstand når de legges inn er forverret de seneste årene. Dersom andelen ansatte med høyere helsefaglig utdanning ikke økes, vil bemanningen innebære en økt pasientsikkerhetsrisiko, forlenget liggetid for pasienter og færre behandlede pasienter. Pasientenes helsetilstand fører til at behovet for høykompetente ansatte i form av spesialsykepleiere, sykepleiere og hjelpepleiere med spesialisering har økt ved spesialpsykiatrisk avdeling. Etter en vurdering av helsepersonelloven § 4, har avdelingen funnet det uforsvarlig å ha assistenter stående i hele stillinger i fast turnus ved sine seksjoner. Det er et langsiktig mål å heve kompetansen på ansattgruppen og unngå å ha ufaglærte i den faste bemanningen.

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 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.

Arbeidsgiver har opplyst at As merarbeid har dekket opp for korttidsfravær for spesialsykepleiere, sykepleiere og miljøterapeuter. Dette er ikke imøtegått av arbeidstaker, og nemnda legger derfor dette til grunn.

Disse stillingene krever formell kompetanse og til dels særskilt autorisasjon, og merarbeidet er dermed ikke et uttrykk for arbeidsgivers behov for en ufaglært arbeidstakers merarbeid. Arbeidsgivers reelle behov er spesialsykepleiere, sykepleiere og miljøterapeuter. Eventuelle utfordringer ved fravær eller rekruttering kan etter nemndas syn ikke løses ved at det gis utvidet stilling for andre yrkesgrupper. Det vises til nemndas vurdering i sak 95/17.

Nemnda finner derfor at merarbeidet ikke kan inngå i grunnlaget for beregning av utvidet stilling. Ettersom det ikke er utført annet merarbeidet, har A ikke utført merarbeid som gir rett til stillingsutvidelse.

Konklusjon

Arbeidstaker gis ikke medhold.

Tvisteløsningsnemnda

Anne Marie Due
leder

27.04.2017

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).