

VEDTAK NR 253/17 I TVISTELØSNINGSNEMNDA

Twisteløsningsnemnda avholdt møte torsdag 14. desember 2017

Ved behandlingen av saken var tvisteløsningsnemnda sammensatt slik:

Faste medlemmer

Steffen Rogstad, nestleder
Gry Brandshaug Dale, KS
Vetle W. Rasmussen, YS

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 butikkmedarbeider i stilling på 20 prosent hos B. Hun hadde stilling på 12 prosent frem til 1. februar 2016, deretter gikk hun opp til 20 prosent.

Den 23. januar 2017 fremsatte A krav om stillingsutvidelse på grunnlag av utført merarbeid de siste 12 måneder, jf. arbeidsmiljøloven § 14-4 a.

Kravet ble avslått muntlig 31. januar 2017. A har ikke mottatt noe skriftlig avslag.

Som følge av kravet fikk arbeidstaker tilbud om utvidet stilling til 40 prosent, samt 40 prosent vikariat. A godtok ikke tilbudet og anfører at hun har krav på høyere stillingsutvidelse.

Vaktoversikt forelagt nemnda viser at A samlet har arbeidet 1368,64 timer fra og med 23. januar 2016 til og med 22. januar 2017. Full stilling utgjør 1950 timer per år.

Saken ble brakt inn for tvisteløsningsnemnda ved e-post av 6. februar 2017.

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 6. februar 2017
- e-post av 14. mars 2017
- e-post av 17. august 2017
- to e-poster av 30. august 2017
- e-post av 11. september 2017

Nemnda har mottatt følgende dokumenter fra arbeidsgiver:

- e-post av 15. august 2017
- e-post av 18. august 2017
- e-post av 13. september 2017
- e-post av 10. oktober 2017
- e-post av 23. november 2017

Arbeidstakers anførsler

A anfører i det vesentligste at hun har rett til utvidet stilling tilsvarende faktisk arbeidstid. Videre anfører hun at hun har krav på høyere stillingsprosent enn det hun er tilbudt.

Arbeidsgivers anførsler

B anfører i det vesentligste at de er avhengige av å ha flere små stillinger for at alle skal få fri annenhver lørdag. Arbeidsgiver har tilbudt A økt stilling til 40 prosent, noen som de anser er maksimalt hva de kan tilby for å sikre fortsatt drift av avdelingen. Salget er sesongbetont og gir variabelt behov for medarbeidere og arbeidstimer gjennom året.

Twisteløsningsnemndas 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). 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. Tolv månedersperioden skal beregnes med utgangspunkt i det tidspunkt arbeidstaker fremmet sitt krav.

Arbeidstaker fremsatte sitt krav for arbeidsgiver 23. januar 2017. 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 23. januar 2016 til og med 22. januar 2017.

Uenigheten mellom partene i denne saken omhandler hvor stor stillingsutvidelse arbeidstaker har krav på.

På tross av flere oppfordringer fra nemnda om å fremlegge oversikt som viser hva som er ekstravakter og hva som er arbeidstakers faste vakter, har arbeidsgiver ikke oversendt dette. Nemnda har derfor kun en oversikt over arbeidstakers samlede vakter i beregningsperioden. Arbeidsgiver har opplyst at alt arbeid over 20 prosent er merarbeid i beregningsperioden.

Dokumentasjonen som er forelagt nemnda viser at A har arbeidet 1368,64 timer totalt i beregningsperioden. Full stilling utgjør 1950 timer per år.

Arbeidsgiver har på grunnlag av kravet tilbudt A en utvidelse til 40 prosent stilling, og det synes således ikke å være noen uenighet om at merarbeidet er jevnlig utført i kravperioden. Slik saken er opplyst legger også nemnda dette til grunn.

A har dermed rett til stilling tilsvarende faktisk arbeidstid i beregningsperioden. Ved fastsettelsen av ny stillingsprosent tar nemnda utgangspunkt i den stillingsprosent det samlede merarbeidet tilsier på årlig basis, uten hensyntaken til variasjoner fra måned til måned. Opptjent stillingsøkning må etter nemndas oppfatning beregnes med utgangspunkt i brutto årstimetall i full stilling fratrukket ferie, i dette tilfellet 1762,5 timer. Dokumentasjonen i saken viser at A totalt har arbeidet 1368,64 timer i beregningsperioden, noe som tilsvarer en stillingsprosent på 77,65.

Konklusjon

Arbeidstaker har rett til økning av sin stilling med en stillingsprosent på 57,65.

Tvisteløsningsnemnda

Steffen Rogstad
nestleder

15.12.2017

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).