

VEDTAK NR 248/17 I TVISTELØSNINGSNEMNDA

Tvisteløsningsnemnda avholdt møte torsdag 7. desember 2017.

Ved behandlingen av saken var tvisteløsningsnemnda sammensatt slik:

Faste medlemmer

Anne Marie Due, leder
Tore Trygve Dahlstrøm, Unio
Silje Stadheim Almestrand, NHO

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 har siden 7. mars 2016 vært fast ansatt som helsefagarbeider i stilling på 20,65 prosent ved Rehabiliteringsavdelingen, B kommune.

Den 3. april 2017 fremsatte A krav om stillingsutvidelse på grunnlag av utført merarbeid de siste 12 måneder, jf. arbeidsmiljøloven § 14-4 a. Merarbeidet skal ha blitt utført på to arbeidssteder i kommunen; Rehabiliteringsavdelingen og X.

I brev av 29. mai 2017 fra B kommune, ble A informert om at hun ville få utvidet sin stilling tilsvarende 11 prosent. A mener merarbeidet i perioden gir henne krav på større stillingsutvidelse enn det som ble tilbudt, og har derfor brakt saken inn for tvisteløsningsnemnda. Etter at saken ble brakt inn for nemnda har arbeidsgiver tilbudt A en utvidelse på ytterligere 12 prosent, slik at hun tilsammen får en stillingsutvidelse på 23 prosent.

Saken ble brakt inn for tvisteløsningsnemnda ved brev datert 7. juni 2017.

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. juni 2017

Nemnda har mottatt følgende dokumenter fra arbeidsgiver:

- e-post av 1. september 2017
- e-post av 15. september 2017
- e-post av 25. september 2017

Arbeidstakers anførsler

A anfører i det vesentligste:

Hun har i beregningsperioden utført merarbeid i langt større omfang enn det arbeidsgivers tilbud skulle tilsi. Arbeidsgiver har i sin beregning kun medregnet vakter i vakant stilling/ekstravakter.

Arbeidsgivers anførsler

B kommune anfører i det vesentligste:

A er tilbudt 2 stillingsutvidelser i tillegg til sin faste stilling. Den ene utgjør 11 prosent og er knyttet til avdeling X. Den andre stillingen, som utgjør 12 prosent, er knyttet opp mot avdeling rehabilitering/korttid. Totalt utgjør dette en utvidelse av fast stilling tilsvarende 23 prosent.

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 3. april 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 3. april 2016 til og med 2. april 2017.

Til tross for flere oppfordringer fra nemnda om å fremlegge timelister som viser alt merarbeid A har utført i beregningsperioden, har arbeidsgiver kun lagt frem timelister som viser arbeidstakers merarbeid på ett av to arbeidssteder. Arbeidstaker har på sin side lagt frem lønnslipper som gir en månedsvis fremstilling av alt timelønnet arbeid utover fast stilling i perioden. Arbeidsgivers manglende respons gjør at nemnda i sin vurdering i stor grad må legge arbeidstakers timefremstilling til grunn.

Dokumentasjonen som er forelagt nemnda viser at A har arbeidet omlag 1041 timer utover avtalt arbeidstid i beregningsperioden. Full stilling utgjør 1846 timer per år.

Arbeidsgiver har på grunnlag av kravet tilbudt A en utvidelse tilsvarende 23 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 1668,5 timer. Dokumentasjonen i saken viser at A har arbeidet 1041,41 timer utover avtalt arbeidstid i beregningsperioden, noe som tilsvarer en stillingsprosent på 62,42. Sammen med hennes faste stilling utgjør dette en stillingsprosent på 83,07.

Konklusjon

Arbeidstaker har rett til økning av sin stilling med en stillingsprosent på 62,42.

Tvisteløsningsnemnda

Anne Marie Due
leder

11.12.2017

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).