

VEDTAK NR 77/17 I TVISTELØSNINGSNEMNDA

Twisteløsningsnemnda avholdt møte torsdag 9. mars 2017.

Ved behandlingen av saken var tvisteløsningsnemnda sammensatt slik:

Faste medlemmer

Anne Marie Due, leder
Per Engeland, Virke
Silje Hassellund Solberg, LO

Saken gjelder

Twist 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 barnehagemedarbeider i stilling på 30 prosent i B kommune.

Den 11. mars 2016 fremsatte A krav om stillingsutvidelse på grunnlag av utført merarbeid de siste 12 måneder, jf. arbeidsmiljøloven § 14-4 a.

B kommune avslo kravet i brev datert 14. april 2016.

Saken ble brakt inn for tvisteløsningsnemnda ved brev datert 3. mai 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 3. mai 2016
- brev datert 19. mai 2016

Nemnda har mottatt følgende dokumenter fra arbeidsgiver:

- brev datert 11. august 2016

Arbeidstakers anførsler

A anfører i det vesentligste:

Hennes merarbeid viser et stabilt behov hos arbeidsgiver som gir henne rett til utvidet stilling tilsvarende faktisk arbeidstid, jf. arbeidsmiljøloven § 14-4 a. Arbeid i barnehagen som innleid vikar må under henvisning til arbeidsmiljøloven § 14-12 a) likestilles med arbeid som tilkallingsvakter for bydelen.

Arbeidsgivers anførsler

B kommune anfører i det vesentligste:

Arbeidstaker er ved siden av sin deltidsstilling i kommunen, fast ansatt i et arbeidsutleieselskap som kommunen har innleid arbeidskraft fra. Arbeidstakers arbeid utover sin faste stilling er dermed ikke merarbeid som arbeidstaker har utført for B kommune som arbeidsgiver.

Etter arbeidsmiljøloven § 14-12 første ledd må innleie av arbeidskraft likestilles med arbeid etter lovlig midlertidig ansettelse. Det er dermed ikke arbeidet utover avtalt arbeidstid i den relevante 12-månedersperioden.

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).

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 merarbeid ikke lenger foreligger.

Det framgår av sakens opplysninger at arbeidstakers krav er basert på arbeid utført som innleid vikar fra et bemanningsselskap hvor arbeidstaker også er ansatt. Arbeidstaker har under henvisning til arbeidsmiljøloven § 14-12 a anført at arbeid som innleid vikar må likestilles med merarbeid for kommunen.

Etter arbeidsmiljøloven § 14-12 første ledd er innleie av arbeidstakere «tillatt i samme utstrekning som det kan avtales midlertidig ansettelse etter § 14-9 første ledd bokstav a til e.» Arbeid som innleid vikar kan således ikke betraktes som merarbeid utover avtalt arbeidstid. I tillegg kommer at arbeidet som innleid vikar er utført for en annen arbeidsgiver enn den kravet etter § 14-4a rettes mot. Bestemmelsen kan ikke forstås slik at arbeid for en arbeidsgiver gir rett til utvidet stilling hos en annen arbeidsgiver. Nemnda finner heller ikke holdepunkter for at bestemmelsen om likebehandling av lønns- og arbeidsvilkår i arbeidsmiljøloven § 14-12 a vil innebære en rett til fast stilling for innleide arbeidstakere.

Etter nemndas syn er det ikke utført arbeid utover avtalt arbeidstid for B kommune, og det foreligger ikke grunnlag for stillingsutvidelse.

Konklusjon

Arbeidstaker gis ikke medhold.

Twisteløsningsnemnda

Anne Marie Due,
leder

13.03.2017

Til orientering:

Twister som nevnt i §§ 10-13, 12-14 og 14-3 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 (2).