

## **VEDTAK NR 153/16 I TVISTELØSNINGSNEMNDA**

**Tvisteløsningsnemnda avholdt møte torsdag 4. februar 2016.**

Ved behandlingen av saken var tvisteløsningsnemnda sammensatt slik:

### **Faste medlemmer**

Anne Marie Due (vara for Henning Harborg), leder  
Lornts Natrud Nagelhus (vara for Silje Hassellund Solberg), LO  
Silje Stadheim Almestrand (vara for Elisabeth Lea Strøm), NHO

### **Særskilt oppnevnte medlemmer**

Cecilie R. Sæther, KS  
Arne Løseth, Fagforbundet

### **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 er fast ansatt som fagarbeider (kokk) i stilling på 60 prosent i B kommune. Ved brev av 9. januar 2015 fremsatte Fagforbundet, på vegne av A, krav om utvidet stilling til 70 prosent. På dette tidspunktet hadde hun stilling på 50 prosent.

Arbeidsgiver avslo kravet delvis i brev av 18. mars 2015, og tilbød arbeidstaker en økning fra 50 prosent til 60 prosent. Begrunnelsen for det delvise avslaget var en skjønnsmessig vurdering hvor arbeidsgiver holdt merarbeid i ferieperioder, sesongtopper og lignende utenfor.

Oversikt lagt frem av arbeidsgiver viser at A har jobbet 299 timer ekstraarbeid i perioden fra og med 9. januar 2014 til og med 8. januar 2015. Full stilling utgjør 1846 timer per år.

Saken ble brakt inn for tvisteløsningsnemnda ved brev av 13. april 2015. Overfor nemnda har begge parter fått anledning til å komme med utfyllende merknader i saken.

Nemnda har mottatt følgende dokumenter fra arbeidstaker:

- brev av 13. april 2015
- e-post av 17. juni 2015

Nemnda har mottatt følgende dokumenter fra arbeidsgiver:

- brev av 27. mai 2015
- e-post av 19. januar 2016
- e-post av 26. januar 2016

### **Arbeidstakers anførsler**

A anfører i det vesentligste:

Merarbeidet hun har utført i den aktuelle perioden gir henne krav på utvidet stilling til 70 prosent i henhold til arbeidsmiljøloven §14-4 a. Det er ikke altfor lange perioder uten merarbeid, og kun 7 dager med merarbeid rundt høytider og ferievesong.

### **Arbeidsgivers anførsler**

B kommune anfører i det vesentligste:

Ved vurderingen av merarbeidet har arbeidsgiver holdt merarbeid i ferieperioder, sesongtopper og lignende utenfor. Dette medfører at A kun har krav på økning fra 50 til 60 prosent stilling. Hun har også hatt flere lange perioder uten merarbeid, og disse er ikke relatert til sykefravær, ferieavvikling eller annet gyldig fravær. Kommunen har økt flere stillinger og omorganisert slik at tjenestestedet der A har hatt deler av sitt merarbeid er avviklet. Behovet for merarbeid blir dekket av den økningen A er innvilget.

### **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).

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. Tolvmånedersperioden skal beregnes med utgangspunkt i det tidspunkt arbeidstaker fremmet sitt krav.

Kravet ble fremmet for arbeidsgiver 9. januar 2015. Nemnda legger til grunn at siste dag i tolv månedersperioden er dagen forut for at kravet ble fremmet. Den relevante perioden i denne saken er derved fra og med 9. januar 2014 til og med 8. januar 2015.

Dokumentasjonen som er forelagt nemnda viser at A har arbeidet 299 timer utover avtalt arbeidstid i opptjeningsperioden. Opptjent stillingsøkning må etter nemndas oppfatning beregnes med utgangspunkt i brutto årstimetall i full stilling fratrukket ferie, idet det vil være den arbeidstiden som tilsvarer 100 prosent stilling. Brutto arbeidstid i arbeidstakers stilling er oppgitt å være 1846 timer per år med en ukentlig arbeidstid på 35,5 timer i snitt. Etter fradrag for fem ukers ferie blir utgangspunktet for nemndas beregning av opptjent stillingsøkning et årstimetall på 1668,5 timer. A sitt merarbeid på 299 timer tilsvarer derfor en stillingsprosent på 17,92.

Det er fra arbeidsgiver anført at behovet for merarbeid er redusert som følge av nedleggelsen av et tjenestested, og endringer i antall årsverk.

Nemnda har etter en konkret helhetsvurdering kommet til at arbeidsgiver har dokumentert at behovet for deler av merarbeid er bortfalt. Det ene tjenestestedet hvor deler av merarbeidet ble utført er nedlagt, og det har vært endringer i antall årsverk. Nemnda kan dermed ikke se at A har krav på ytterligere stillingsøkning.

### **Konklusjon**

Arbeidstaker gis ikke medhold.

Twisteløsningsnemnda

Anne Marie Due  
leder

Oslo, 31.10.2016

**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).