

VEDTAK NR 78/16 I TVISTELØSNINGSNEMNDA

Twisteløsningsnemnda avholdt møte tirsdag den 7. juni 2016.

Ved behandlingen av saken var tvisteløsningsnemnda sammensatt slik:

Faste medlemmer

Henning Harborg, leder
Silje Hassellund Solberg, LO
Elisabeth Lea Strøm, NHO

Særskilt oppnevnte medlemmer

Liv Håkonsen, Delta
Cecilie R. Sæter, KS

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 miljøterapeut i stilling på 75 prosent i B kommune. Den 6. juli 2015 fremsatte A krav om utvidelse til 95 prosent stilling på grunnlag av utført merarbeid de siste 12 måneder, jf. arbeidsmiljøloven § 14-4 a.

B kommune avsto kravet i brev av 31. august 2015. Avslaget ble begrunnet med at lovens krav om jevnlig utført merarbeid ikke var oppfylt.

Dokumentasjonen arbeidsgiver har fremlagt for nemnda viser at A har arbeidet 246 timer utover sin faste stilling i perioden fra og med 6. juli 2014 til og med 5. juni 2015. Det er oppgitt at full stilling utgjør 1846 timer per år.

Saken ble brakt inn for tvisteløsningsnemnda ved brev av 22. september 2015. 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 22. september 2015
- e-post av 17. november 2015
- e-post av 7. desember 2015
- e-post av 7. mars 2016

Nemnda har mottatt følgende dokumenter fra arbeidsgiver:

- brev av 15. oktober 2015
- brev av 26. januar 2016

Arbeidstakers anførsler

A anfører i det vesentligste:

Hun har rett til utvidet stilling tilsvarende antall utførte merarbeidstimer i den aktuelle perioden. Perioden uten merarbeid skyldes at hun var sykemeldt i to uker, og at sykemelding ikke kan anses som brudd på lovens krav til at merarbeidet er utført jevnlig.

Arbeidsgivers anførsler

B kommune anfører i det vesentligste:

Arbeidstaker har hatt et opphold i perioden med merarbeid fra 21. februar 2015 til 19. mars 2015 som etter kommunens syn viser at merarbeidet ikke har vært jevnlig. Sykemelding, ordinære vakter og timer tatt ut i avspasering/timebank kan ikke regnes som merarbeid.

Det er etter kommunens syn ikke korrekt å trekke fra 5 ukers ferie ved beregning av krav på utvidet stillingsprosent.

Det foreligger ikke behov for ytterligere merarbeid etter 1. oktober 2015 grunnet forutgående økninger av stillingsprosent som har gitt 1,0459 årsverk over vedtatt bemanningsplan ved avlastningshjemmet. Den ekstra bemanningen skal brukes til å dekke opp vikarbehov.

Behovet kan ytterligere reduseres grunnet sammenslåing av kommunenes bo og tiltaksenhet, hvor boenheten er nedbemannet med 11 årsverk. Det henvises også til vedtatt budsjett for 2016 hvor kommunen er pålagt å redusere utgifter med 30 millioner kroner hvor nedbemanning/oppsigelser eller naturlig avgang vil være nødvendige virkemidler.

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).

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. Den relevante perioden i denne saken er dermed fra 6. juli 2014 til 7. juli 2015.

Dokumentasjonen som er forelagt nemnda viser at A har arbeidet 246 timer utover sin faste stilling i beregningsperioden. Ved vurderingen av timeantallet har nemnda lagt til grunn at merarbeid som er gått til timebank og senere avspasert, ikke kan inngå i beregningen da dette ikke øker den faktiske arbeidstiden i den aktuelle perioden.

Nemnda har etter en helhetsvurdering kommet til at jevnlighetsvilkåret er oppfylt til tross for enkelte svingninger og perioder uten merarbeid.

Opptjent stillingsøkning må etter nemndas oppfatning beregnes med utgangspunkt i brutto årstimetall i full stilling fratrukket ferie, i dette tilfellet 1668,5 timer. As merarbeid på 246 timer tilsvarer derfor en stillingsprosent på 14,74.

Det er fra arbeidsgiver anført at behovet for merarbeid er endret som følge av at flere ansatte ved enheten har fått sine stillinger utvidet.

Med grunnlag i den dokumentasjon som er framlagt fra B kommune finner nemnda at det i tilstrekkelig grad er sannsynliggjort at de forutgående stillingsutvidelser ved avlastningshjemmet har medført et redusert behov for bruk av merarbeid ved fravær. Dette slik at deler av behovet er bortfalt, og nemnda finner skjønnsmessig at A har rett til en økning av sin stilling med en stillingsprosent på 10.

Konklusjon

A har etter arbeidsmiljøloven § 14-4 a rett til økning av sin stilling med en stillingsprosent på 10.

Tvisteløsningsnemnda

Henning Harborg
Leder

Oslo, 19.08.2016

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).