



Tvisteløsningsnemnda

Vedtaksdato
27.09.2024

Møtedato
18.09.2024

Vår referanse
2024/94

Saksbehandler
Maria Schilvold

SAK NR 92/24 I TVISTELØSNINGSNEMNDA

Sakens tema

Tvist om deltidsansattes rett til stilling tilsvarende faktisk arbeidstid etter arbeidsmiljøloven § 14-4 a

Arbeidstaker

A

Arbeidsgiver

B kommune

Vedtak

Saken avvises fordi saksforholdet i tvisten ligger utenfor nemndas kompetanse etter arbeidsmiljøloven § 17-2.

Nemndas sammensetning

Steffen Rogstad, nestleder

Silje Hassellund Solberg, LO, fast medlem arbeidstakersiden

Silje Stadheim Almestrand, NHO, fast medlem arbeidsgiversiden

Sakens bakgrunn

A er fast ansatt som sosialkonsulent m/spes. i stilling på 70 prosent i B kommune, med tjenestested for tiden ved virksomhet [avdeling]. Hennes turnus innebærer for tiden arbeidstid på natten.

Den 24. mars 2023 krevde A stillingsutvidelse på grunnlag av utført merarbeid de siste 12 måneder, jf. arbeidsmiljøloven § 14-4 a. Hun ønsket å arbeide i full stilling på natt.

I oktober 2023 fikk hun muntlig beskjed fra avdelingsleder om at hun oppfylte vilkårene for rett til stilling tilsvarende faktisk arbeidstid og at det ville komme et brev om dette.

I brev av 16. januar 2024 innvilget arbeidsgiver kravet om 100 prosent stilling. Det stod videre i brevet at A måtte akseptere samme omfang av ubekvemme vakter, turnusbelastning og helgejobbing som hun hadde hatt i beregningsperioden. Det gikk også fram av brevet at A selv måtte avklare dato for iverksettelse av 100 prosent stilling med sin leder.

I et møte den 12. mars 2024 fikk A tilbud om å gå over i full stilling i en turnus med arbeidstid på dag og kveld med umiddelbar virkning. A takket nei til dette, da hun ønsker å arbeide på natt.

Sakens dokumenter

A sendte saken til nemnda 6. april 2024. Begge parter har fått mulighet til å komme med utfyllende merknader.

A har sendt følgende til nemnda:

- brev av 6. april 2024
- brev av 22. april 2024

B kommune har sendt følgende til nemnda:

- brev av 24. mai 2024

Arbeidsgivers syn på saken

B kommune hevder at deres tilbud om full stilling med arbeidstid på dag og kveld oppfyller kommunens forpliktelser etter arbeidsmiljøloven § 14-4 a.

Kommunen viser til at As stilling på 70 prosent ikke utelukkende er tilknyttet natt, men at hun for tiden går i en turnus hvor hun arbeider nattevakter. Videre viser kommunen til at A i beregningsperioden har hatt merarbeidsvakter både på dag/kveld og natt. De viser også til at avdeling [underenhet], med base i [lokasjon], er lagt ned og at noen av de ansatte som jobbet der er overført til andre avdelinger andre steder, mens noen fremdeles er tilknyttet adressen ([lokasjon]), men da organisert under en annen avdeling. Kommunen hevder at stillingen som A er tilbudt er tilsvarende stillingen som hun går i, med samme brukergruppe og arbeidsoppgaver som hun hadde i avdeling [underenhet]. Det er kun avdeling og arbeidstid som er forskjellig fra hennes gjeldende turnus.

Arbeidstakers syn på saken

A hevder at hun har en 70 prosent nattstilling og at hun har rett til stillingsutvidelse til 100 prosent med arbeidstid på natt. Hun hevder videre at det har vært en vakant nattstilling siden sommeren 2023. A opplyser også at hun er avhengig av å fortsette å jobbe natt med tillegg og at det å bytte til dag/kveld vil innebære et stort økonomisk tap for henne.

A hevder at tilbudet hun fikk om å jobbe 100 prosent på dag/kveld ved en annen avdeling ikke innfrir hennes krav.

Lovgrunnlag og hva partene er uenige om

Etter arbeidsmiljøloven § 17-2 har Tvisteløsningsnemnda myndighet til å avgjøre tvister etter arbeidsmiljøloven § 14-4 a:

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.

I denne saken er partene uenige om tilbudet A har fått av B kommune oppfyller kommunens forpliktelser etter bestemmelsen.

Nemndas begrunnelse

Nemnda har enstemmig kommet til at saken må avvises fordi saksforholdet i tvisten ligger utenfor nemndas kompetanse etter arbeidsmiljøloven § 17-2.

Når det gjelder uenigheten i saken, uttaler Departementet følgende i forarbeidene til bestemmelsen (Prop.83 L (2012–2013) punkt 4.4.4.6):

Deltidsansatte som oppfyller vilkårene etter bestemmelsen har rett til stilling i samsvar med det merarbeidet som er utført. Det innebærer en rett til stilling med samme omfang (stillingsstørrelse), arbeidssted og vakter tilsvarende merarbeidet vedkommende har utført i løpet av beregningsperioden.

Arbeidsgiver har tilbudt arbeidstaker 100 prosent stilling. Nemnda legger til grunn at utvidelsen vil gjennomføres i tråd med lov og tariffavtale, og innenfor rammene av styringsretten.

Når det gjelder det nærmere innholdet i stillingen etter utvidelsen, slik som arbeidstid, arbeidssted og oppgaver, har nemnda ikke kompetanse til å vurdere om arbeidsgiver i kraft av styringsretten kan pålegge arbeidstaker arbeid i en annen avdeling eller med andre oppgaver eller arbeidstid enn det vedkommende har hatt i den faste stillingen fram til stillingsutvidelsen. Dette er slått fast i nemndas praksis, se blant annet vedtak 57/22, 107/20, 69/20, 158/19, 81/18 og 244/17.

Tvisteløsningsnemnda

Steffen Rogstad
Nestleder

27. september 2024