

VEDTAK NR 51/12 I TVISTELØSNINGSNEMNDA

Twisteløsningsnemnda avholdt møte torsdag 8. november 2012.

Ved behandlingen av saken var tvisteløsningsnemnda sammensatt slik:

Faste medlemmer

Henning Harborg, leder
Anne-Lise H. Rolland, LO
Elisabeth Lea Strøm, NHO

Saken gjelder

Twist om fortrinnsrett for deltidsansatte etter arbeidsmiljøloven § 14-3

Arbeidstaker

A

Arbeidsgiver

B

Det ble truffet slikt vedtak:

Saksforhold

A var butikkmedarbeider hos B i stilling på omtrent 30 prosent da det ble ledig heltidsstilling som butikkmedarbeider våren 2012. A ble oppmerksom på dette da vedkommende som hadde stillingen, sa opp. Dette skjedde ifølge arbeidsgiver i april 2012.

Arbeidsgiver opplyser at A ikke kunne delta på opplæring i mai/juni på grunn av skole og eksamen samt at han opplyste at han muligens ville flytte i august. Arbeidsgiver ansatte derfor en annen og utvidet samtidig As arbeidstid i sommerperioden.

A brakte saken inn for tvisteløsningsnemnda ved brev av 13. juli 2012. Arbeidsgiver mottok senere oppsigelse datert 28. august 2012 fra A.

Overfor nemnda har begge parter fått anledning til å komme med utfyllende merknader i saken. A har ikke gitt noen tilbakemelding til sekretariatet verken på forespørsel om forslag til bransjemedlemmer, kommentarer til sakens faktum eller på forespørsel om saken ønskes trukket på bakgrunn av at han har sagt opp sin stilling.

Det er mottatt en e-post fra arbeidsgiver av 24. august 2012 samt kopi av oppsigelsen til A datert 28. august 2012.

Tvisteløsningsnemndas merknader

Nemnda finner at avvisningsspørsmålet kan avgjøres av de tre faste medlemmene alene, uten at bransjemedlemmer i henhold til forskriften § 1 nr 5 deltar ved avgjørelsen. Det vises til at formålet med bransjemedlemmenes deltakelse i nemnda er å bidra med bransjekunnskap ved avgjørelsen av sakenes materielle spørsmål. Det er imidlertid mindre grunn til at bransjemedlemmer skal delta i avgjørelsen av prosessuelle spørsmål som ikke krever bransjekunnskap. Etter nemndas vurdering tilsier derfor formålsbetraktninger at de tre faste nemndsmedlemmene alene kan fatte vedtak i saken.

Etter arbeidsmiljøloven § 17-2 er det kun «tvister» som nevnt i § 14-3 som kan bringes inn for tvisteløsningsnemnda for avgjørelse. Nemnda har i tidligere saker (bl.a. i sak 33/08 og 19/12) lagt til grunn at det bare foreligger en tvist i bestemmelsens forstand der arbeidstaker har et reelt behov for å få avgjort saken. Om et reelt behov foreligger, må på samme måte som etter tvisteloven § 1-3 avgjøres ut fra en samlet vurdering av kravets aktualitet og partenes tilknytning til det. Kravet til et reelt behov for avgjørelse må etter nemndas oppfatning anses som et generelt vilkår for klage- og domstolsbehandling som må gjelde også her.

Aktualitetskravet er presisert av Høyesterett i en rekke avgjørelser. Det følger bl.a. av Rt. 1991 s. 1468 at ”rettsavgjørelsen må ha betydning for saksøkerens rettsstilling. (...) Som en generell regel gjelder at for at et søksmål skal kunne fremmes, må saksøkeren ha en aktuell interesse i søksmålet. Det må foreligge et klart behov for en rettslig avklaring”.

Slik saken er opplyst, kan ikke nemnda se at arbeidstakers krav fortsatt har den nødvendige aktualitet. Arbeidsgiver har dokumentert at A har sagt opp sin stilling og nemnda kan dermed ikke se at han har noe aktuelt behov for å få avgjort tvisten.

Det fremstår i tillegg som uklart om tvisten er fremmet i tide, men nemnda finner det ikke nødvendig å ta stilling til dette på bakgrunn av ovennevnte konklusjon.

Nemndas tre faste medlemmer har etter dette kommet til at saken må avvises.

Konklusjon

Saken avvises.

Tvisteløsningsnemnda

Henning Harborg
leder

Oslo, 09.11.2012

Til orientering:

Tvister som nevnt i §§ 10-13, 12-14 og 14-3 kan bringes inn for domstolene etter at tvisteløsningsnemndas avgjørelse foreligger, jf arbeidsmiljøloven § 17-2 andre ledd. 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 tredje ledd.