

Tvisteløsningsnemnda

etter arbeidsmiljøloven

Vedtaksdato: 29.08.2013

Ref. nr.: 13/9307

Saksbehandler: Mads Backer-Owe

VEDTAK NR 36/13 I TVISTELØSNINGSNEMNDA

Tvisteløsningsnemnda avholdt møte tirsdag 27. august 2013.

Ved behandlingen av saken var tvisteløsningsnemnda sammensatt slik:

Faste medlemmer

Henning Harborg, leder

Anne-Lise H. Rolland, LO

Elisabeth Lea Strøm, NHO

Særskilt oppnevnte medlemmer

Cecilie R. Sæther, KS

Hallfrid Kristoffersen, Fagforbundet

Saken gjelder

Tvist om fortrinnsrett for deltidsansatte etter arbeidsmiljøloven § 14-3

Arbeidstaker

A

Arbeidsgiver

B kommune

Det ble truffet slikt vedtak:

Saksforhold

A er fast ansatt som hjelpepleier i stilling på 50 prosent ved B sykehjem, B kommune. Av helsemessig årsaker ble A fra 2009 midlertidig omplassert til et vikariat som helsesekretær/laboratoriemedarbeider ved B legekontor. Vikariatet utløp 30. juni 2013.

I januar 2013 utlyste B kommune ledig vikariat på inntil 100 prosent stilling som legesekretær ved B helsesenter. A søkte på stillingen innen søknadsfristen.

I brev av 21. februar 2013 fra B kommune ble A informert om at stillingen var besatt av en annen søker. Den som ble ansatt var en intern søker som hadde en annen stilling på 100 prosent i kommunen.

Saken ble brakt inn for tvisteløsningsnemnda ved brev av 5. mars 2013. Grunnet en feil i sekretariatets arkiv, har saksgangen tatt noe lenger tid enn normalt.

Overfor nemnda har begge parter fått anledning til å komme med utfyllende merknader i saken.

Nemnda har mottatt følgende dokumenter fra Fagforbundet avd. B på vegne av arbeidstaker:

- brev av 5. mars 2013
- brev av 11. juni 2013
- e-post av 21. august 2013

Nemnda har mottatt følgende dokumenter fra arbeidsgiver:

- brev av 19. juni 2013

Arbeidstakers anførsler

På vegne av A anfører Fagforbundet avd. B i det vesentligste:

Etter at A i 2009 ble overflyttet fra sin faste stilling på 50 prosent ved B sykehjem til et vikariat ved laboratoriet ved B helsesenter, har hun jobbet opptil 100 prosent ved helsesenteret. Hun har derfor fortrinnsrett til det omstridte vikariatet.

Arbeidsgivers anførsler

B kommune anfører i det vesentligste:

Den omstridte stillingen er et vikariat, og aml. § 14-3 kommer da ikke til anvendelse. Etersom ingen av søkerne ble vurdert til å ha fortrinnsrett etter aml. § 14-3, ble det etter en vurdering av søkerens kvalifikasjoner ansatt en annen intern søker.

Tvisteløsningsnemndas merknader

Twist mellom arbeidsgiver og arbeidstaker om fortrinnsrett for deltidsansatte kan bringes inn for tvisteløsningsnemnda, jf. arbeidsmiljøloven § 17-2 (1) og § 14-3 (4). Arbeidsmiljøloven § 14-3 (1) fastsetter at deltidsansatte har fortrinnsrett til utvidet stilling fremfor at arbeidsgiver foretar ny ansettelse i virksomheten. Fortrinnsretten er betinget av at arbeidstaker er kvalifisert for stillingen og at utøvelse av fortrinnsretten ikke vil innebære vesentlige ulemper for virksomheten, jf. § 14-3 (2). Fortrinnsretten etter aml. § 14-3 gjelder faste og midlertidige stillinger, og arbeidsgiver kan derfor ikke høres med sin anførsel om at fortrinnsrett ikke kan gjøres gjeldende fordi den omtvistede stillingen er et vikariat.

Det presiseres imidlertid i forarbeidene til bestemmelsen (Innst. O. nr. 100 for 2004-2005 pkt. 17.2) at fortrinnsretten til utvidelse etter § 14-3 gjelder stillinger med om lag de samme arbeidsoppgaver som den deltidsansatte allerede utfører. Dette er også lagt til grunn i nemndas praksis. Det er faste deltidsstillinger som gir grunnlag for fortrinnsrett etter § 14-3 og i vurderingen av om stillingene inneholder om lag de samme arbeidsoppgaver, må derfor As faste stilling som hjelpepleier ved B sykehjem sammenliknes med den utlyste stillingen. Nemnda er ikke i tvil om at det er slike forskjeller mellom de to stillingene at A ikke er fortrinnsberettiget.

Nemnda finner etter dette ikke grunn til å ta stilling til om A kan anses som kvalifisert for stillingen som legesekretær eller hvorvidt utøvelse av fortrinnsrett vil medføre vesentlig ulempe for virksomheten.

Konklusjon

Arbeidstaker gis ikke medhold

Tvisteløsningsnemnda

Henning Harborg
leder

Oslo, 29.08.2013

Til orientering:

Twist om fortrinnsrett for deltidsansatte 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.