

VEDTAK NR 62/10 I TVISTELØSNINGSNEMNDA

Tvisteløsningsnemnda avholdt møte tirsdag 28. september i Arbeidstilsynets lokaler, Torvet 5 i Lillestrøm.

Ved behandlingen av saken var tvisteløsningsnemnda sammensatt slik:

Faste medlemmer

Henning Harborg, leder
Haakon Skaug, LO
Elisabeth Lea Strøm, NHO

Særskilt oppnevnte medlemmer

Børge Benum, KS
Inger Åfoss, 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 etter arbeidsavtalen midlertidig ansatt i en prosjektstilling på 100 prosent som språkaktivør i B kommunes barnehage.

A begynte i prosjektstillingen 19. januar 2010. Hun har tidligere vært ansatt i barnehagen som vikar i full stilling fra august 2007 til august 2009, og som tilkallingshjelp fra august 2009 til januar 2010.

Det er mellom arbeidstaker og arbeidsgiver uenighet om hvorvidt prosjektstillingen er tidsbegrenset.

Den 9. juni 2010 utlyste B kommune to faste stillinger på 100 prosent som fagarbeider/assistent på samiskspråklig avdeling i barnehagen. A søkte på stillingene innen fristen 18. juni 2010. Det var til sammen fire søkere til stillingene.

Tilsetningsmøte fant sted 1. juli 2010. A ble da underrettet om at to andre søkere hadde blitt tilsatt i stillingene. Ingen av dem var fast ansatt på søknadstidspunktet, men hadde begge hatt vikariater i barnehagen. De innstilte søkerne tiltrådte stillingene i august 2010.

Saken ble brakt inn for tvisteløsningsnemnda ved brev datert 5. juli 2010. Overfor nemnda har begge parter fått anledning til å komme med utfyllende merknader i saken.

Nemnda har mottatt følgende dokumenter fra arbeidstaker:

- brev datert 5. juli 2010
- brev datert 12. august 2010
- brev datert 23. august 2010

Nemnda har mottatt følgende dokumenter fra arbeidsgiver:

- brev datert 3. august 2010
- e-post av 17. august 2010

Arbeidstakers anførsler

An anfører i det vesentligste:

De omstridte stillingene er lyst ut fordi det har oppstått et varig behov for den stillingen hun nå innehar. Hun er ansatt i prosjektstilling, men da den korrekte og signerte arbeidsavtalen ikke er påført sluttdato kan arbeidsforholdet likevel ikke betraktes som tidsbegrenset. Hun er åpenbart kvalifisert til de utlyste stillingene, og har lengre fartstid i kommunen enn de andre søkerne. Arbeidsgivers anførsler om ureglementert fravær er udokumenterte påstander som ikke medfører riktighet.

Arbeidsgivers anførsler

B kommune anfører i det vesentligste:

Arbeidstaker er ansatt i en prosjektstilling på 100 prosent, og kan således ikke defineres som en deltidsansatt som søker om utvidet stilling.

De to som ble ansatt hadde dessuten høyere formalkompetanse enn A. Videre ble det i ansettelsesprosessen lagt stor vekt på personlig egnethet. A oppleves som en lite stabil arbeidstaker, og har hatt flere personalsaker på grunn av ureglementert fravær.

Twisteløsningsnemndas merknader

Twist mellom arbeidsgiver og arbeidstaker om fortrinnsrett for deltidsansatte kan bringes inn for tvisteløsningsnemnda, jf. arbeidsmiljøloven § 17-2 første ledd og § 14-3 fjerde ledd. Frist for å bringe saken inn for nemnda er fire uker etter at arbeidsgiver avslo krav fra arbeidstaker, jf. forskrift om tvisteløsningsnemnd etter arbeidsmiljøloven § 3 tredje ledd.

Søknaden fra A ble først avslått av B kommune ved at arbeidstaker ble orientert om resultatet av tilsetningsmøte 1. juli 2010. A brakte tvisten inn for tvisteløsningsnemnda i brev av 5. juli 2010. Saken anses dermed som rettidig innbrakt.

Arbeidsmiljøloven § 14-3 første ledd fastsetter at deltidsansatte har fortrinnsrett til utvidet stilling fremfor at arbeidsgiver foretar ny ansettelse i virksomheten.

Nemnda har kommet til at A ikke kan regnes som deltidsansatt etter arbeidsmiljøloven § 14-3, da hun fungerer i en stilling på 100 prosent og dermed er fulltidsansatt. Hun oppfyller således ikke grunnvilkårene i lovens bestemmelse om fortrinnsrett for deltidsansatte. Om manglende tidsbegrensning i arbeidsavtalen gjør at As ansettelsesforhold må anses som fast, finner nemnda da ikke grunn til å ta stilling til.

Konklusjon

Arbeidstaker har ikke fortrinnsrett til stilling etter arbeidsmiljøloven § 14-3.

Twisteløsningsnemnda

Henning Harborg
leder

Lillestrøm, 29.09.2010

Til orientering:

Tvist 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.