

VEDTAK NR 44/15 I TVISTELØSNINGSNEMNDA

Tvisteløsningsnemnda avholdt møte tirsdag 1. september 2015.

Ved behandlingen av saken var tvisteløsningsnemnda sammensatt slik:

Faste medlemmer

Henning Harborg, leder
Silje Hassellund Solberg, LO
Silje Almestrand, NHO

Særskilt oppnevnte medlemmer

Mårten B. Faret, KS
Anne Kathrine Ellila, Fagforbundet

Saken gjelder

Tvist om fortrinnsrett for deltidsansatte etter arbeidsmiljøloven § 14-3

Arbeidstaker

A

Arbeidsgiver

B

Det ble truffet slikt vedtak:

Saksforhold

A er fast ansatt som badebestyrer i 10,7 prosent stilling i B og fast ansatt i 20 prosent stilling hos X. I tillegg har A vært vikar som kokk ved Z. As leder har opplyst at arbeidsoppgavene som badebestyrer består i å holde ro og orden i bassenget og kunne yte førstehjelp dersom det skjer ulykker.

A søkte på ledig stilling som kokk ved Z i B og fikk avslag 11. april 2015. Stillingen består i å lage mat til sykehjemmets beboere og hjemmeboende eldre, forfallende arbeid på kjøkkenet, bestilling av varer, oppvask, renhold og rydding etc. Stillingen ble besatt av en intern søker. Vedkommende har avlagt og bestått teoretisk eksamen som kokk, har lang arbeidserfaring, men mangler fagbrev som kokk.

Det var fire søkere på stillingen. Ingen hadde fagbrev som kokk, men alle var ansatt i deltidsstillinger i B.

Saken ble brakt inn for tvisteløsningsnemnda av A ved brev av 7. mai 2015.

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

Nemnda har mottatt følgende dokumenter fra arbeidstaker:

- brev av 7. mai 2015 med vedlegg
- brev av 15. juni 2015

Nemnda har mottatt følgende dokumenter fra arbeidsgiver:

- brev av 22. juni 2015 med vedlegg

Arbeidstakers anførsler

A anfører at hun er kvalifisert og har fortrinnsrett på stilling som kokk ved Z i B.

Arbeidsgivers anførsler

B anfører at A ikke er kvalifisert for stilling som kokk ved Z i B, og har dermed ikke fortrinnsrett etter arbeidsmiljøloven § 14-3.

Tvisteløsningsnemndas merknader

Tvist mellom arbeidsgiver og arbeidstaker om fortrinnsrett for deltidsansatte kan bringes inn for tvisteløsningsnemnda, jf. arbeidsmiljøloven § 17-2 (1) og § 14-3 (4). Frist for å bringe sak inn for nemnda er fire uker etter at arbeidsgiver avslø krav fra arbeidstaker, jf. forskrift om tvisteløsningsnemnd etter arbeidsmiljøloven § 3 (3).

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). Det presiseres 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.

Nemnda vil innledningsvis videre peke på at det er arbeidstakers faste stillinger i virksomheten som kan gi grunnlag for fortrinnsrett. Det er lagt til grunn av nemnda i en lang rekke saker og fremkommer blant annet av forholdet til bestemmelsene om fortrinnsrett til ny ansettelse i § 14-2 (2), se nærmere Ot.prp. nr. 49 (2004-2005) side 227 (annen spalte nest siste avsnitt), og følger også forutsetningsvis av bestemmelsen i § 14-3 (3). Dermed vil det ikke være av betydning at A tidligere har hatt vikariat som kokk i B.

Nemnda har kommet til at de faste stillingene A innehar hos B og stillingen hun har krevd fortrinnsrett til, ikke kan anses å ha «om lag de samme arbeidsoppgaver». Verken stillingen som badebestyrer eller stillingen hos X har de samme arbeidsoppgaver som stillingen som kokk ved Z i B.

A har derfor ikke fortrinnsrett til den utlyste stillingen etter arbeidsmiljøloven § 14-3. Det er etter dette ikke nødvendig for nemnda å ta stilling til hvorvidt A er kvalifisert for stillingen, eller hvorvidt utøvelse av fortrinnsrett vil medføre vesentlig ulempe for virksomheten.

Konklusjon

Arbeidstaker gis ikke medhold.

Tvisteløsningsnemnda

Henning Harborg
leder

Oslo, 07.09.2015

Til orientering:

Tvister som nevnt i §§ 10-13, 12-14, 14-3 og 14-4a 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).