

VEDTAK NR 36/14 I TVISTELØSNINGSNEMNDA

Tvisteløsningsnemnda avholdt møte onsdag 24. september 2014.

Ved behandlingen av saken var tvisteløsningsnemnda sammensatt slik:

Faste medlemmer

Henning Harborg, leder
Anne-Lise H. Rolland, oppnevnt etter forslag fra LO
Elisabeth Lea Strøm, oppnevnt etter forslag fra NHO

Særskilt oppnevnte medlemmer

Ingrid Tordis Enoksen, NSF
Rahman Mjaki, Ahus

Saken gjelder

Tvist om fortrinnsrett for deltidsansatte etter arbeidsmiljøloven § 14-3

Arbeidstaker

A

Arbeidsgiver

B

Det ble truffet slikt vedtak:

Saksforhold

A er ansatt som sykepleier hos B, med arbeidssted Sengepost B4. Hun har stilling på 50 prosent. Hun ønsker full stilling og har registrert seg med uønsket deltid i personalportalen til arbeidsgiver.

Hun takket nei til tilbud om utvidet stilling i januar 2014 fordi tilbudet innebar 25 prosent nattevakter, noe hun ikke ønsket. Hun takket videre nei til vikarpool, da hun ønsket hele sitt ansettelsesforhold ved samme avdeling.

Det ble lyst ut tre fulle stillinger som spesialsykepleier/sykepleier ved Intensivavdelingen, sengepost B4 – medisinsk overvåking med søknadsfrist 20. mars 2014. A søkte, men fikk ikke noen av stillingene. Det ble tilsatt to intensivsykepleiere og en sykepleier som var ansatt i heltidspoolen.

Siden mars har i tillegg sykepleiere ved avdelingen som ønsket å utvide stillingen sin fått anledning til dette, bortsett fra A. A ble per telefon 4. april 2014 orientert om at hun ikke fikk utvidet stilling på grunn av ansiennitet, men at hun ville få full stilling når hun kom tilbake fra permisjon. Senere fikk A kunnskap om at sykepleiere med kortere ansiennitet enn henne hadde fått utvidet sine stillinger. Hun tok derfor dette opp med arbeidsgiver og det ble avtalt et møte 30. april 2014. Da man ikke kom til enighet i dette møtet ble det avtalt et nytt møte med tillitsvalgt til stede den 15. mai 2014. Det ble skrevet referat fra møtet påfølgende dag.

A mener seg forbigått grunnet graviditet, og saken ble brakt inn for tvisteløsningsnemnda ved brev mottatt 6. juni 2014. Saken er også fremmet for Likestillings- og diskrimineringsombudet. Overfor nemnda har begge parter fått anledning til å komme med utfyllende merknader i saken.

Det er mottatt følgende dokumenter fra arbeidstaker:

- brev mottatt 6. juni 2014 med vedlegg
- brev poststempelt 27. juni 2014 med vedlegg
- e-post av 10. september 2014

Det er mottatt følgende dokumenter fra arbeidsgiver:

- søknader om utsatt frist, datert 3. juli 2014 og 18. august 2014
- brev av 22. august 2014 med vedlegg

Arbeidstakers anførsler

A anfører at arbeidsgiver avsto kravet om fortrinnsrett 15. mai 2014, og at saken dermed er fremmet for tvisteløsningsnemnda i tide.

A anfører videre at hun er forbigått på grunn av graviditet. Siden mars har alle sykepleiere ved avdelingen som ønsket å utvide stillingen sin fått anledning til dette, bortsett fra A og en sykepleier til som er gravid.

Arbeidsgivers anførsler

B anfører at saken er for sent fremmet, og forbeholder seg retten til å komme med utfyllende anførsler dersom saken ikke avvises. Det anføres at A fikk beskjed fra avdelingsleder om at de utlyste stillingene var besatt den 4. april 2014.

Det anføres at A ikke er kvalifisert for de to stillingene som spesialsykepleier. Stillingene er besatt av intensivsykepleiere.

For de øvrige stillingene anføres det at arbeidsgiver har foretatt en totalvurdering hvor graviditet ikke er tillagt vekt, og at det er foretatt et valg mellom flere fortrinnsberettigede i henhold til arbeidsmiljøloven § 14-3.

Tvistløsningsnemndas 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 saken inn for nemnda er fire uker etter at arbeidsgiver avslo krav fra arbeidstaker, jf. forskrift om tvisteløsningsnemnd etter arbeidsmiljøloven § 3 (3).

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 saken inn for nemnda er fire uker etter at arbeidsgiver avslo krav fra arbeidstaker, jf. forskrift om tvisteløsningsnemnd etter arbeidsmiljøloven § 3 (3).

Søknaden om fortrinnsrett til de tre utlyste stillingene ble avslått muntlig av seksjonssjefen 4. april 2014. Saken ble derfor anlagt for sent til at de tre tilsettingene kan angripes.

Arbeidstaker angriper imidlertid også andre stillingsutvidelser som er foretatt i senere tid. Det er imidlertid ikke helt klart hvordan eller når tilsettingsprosessen til de andre utvidelsene av stillinger ved avdelingen har foregått. Det er avholdt flere møter mellom arbeidstaker og arbeidsgiver om disse spørsmålene, og det fremstår for nemnda som om spørsmålene først ble endelig avklart i møtet den 15. mai 2014. Nemnda velger på bakgrunn av dette å ta denne delen av saken til behandling.

Nemnda anser videre at det foreligger nok opplysninger i saken til å fatte en realitetsavgjørelse i saken ettersom det fremkommer at alle de omtvistede stillingsutvidelsene ble gitt til deltidsansatte, det vil si til andre ansatte som også hadde fortrinnsrett etter § 14-3.

Arbeidsmiljøloven gir ingen veiledning om hvordan man skal prioritere mellom flere fortrinnsberettigede, og det må i utgangspunktet ligge til arbeidsgiver å foreta denne prioriteringen. Slik saken er opplyst, foreligger det etter nemndas syn ikke grunnlag for at nemnda kan overprøve arbeidsgivers vurderinger i valget mellom de fortrinnsberettigede.

Nemnda har etter dette kommet til at A ikke hadde fortrinnsrett etter arbeidsmiljøloven § 14-3 til å utvide sin stilling fremfor noen av de andre som fikk utvidet stilling i denne tilsettingsprosessen. Det understrekes at tvisteløsningsnemnda ikke har tatt stilling til, hvorvidt A hadde fortrinnsrett i henhold til eventuelle tariffbestemmelser på området eller hvorvidt hun har blitt forskjellsbehandlet på grunnlag av graviditet.

Konklusjon

Arbeidstaker gis ikke medhold.

Tvisteløsningsnemnda

Henning Harborg
leder

Oslo, 26.09.2014

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 (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).