

## **VEDTAK NR 47/09 I TVISTELØSNINGSNEMNDA**

**Tvisteløsningsnemnda avholdt møte tirsdag den 30. juni 2009 i Arbeidstilsynets lokaler i Lillestrøm.**

Ved behandlingen av saken var tvisteløsningsnemnda sammensatt slik:

### **Faste medlemmer**

Henning Harborg, leder  
Karen Sophie Steen, LO  
Elisabeth Lea Strøm, NHO

### **Særskilt oppnevnte medlemmer**

Karin Ask-Henriksen, Sykehuset Buskerud HF  
Ann-Mari Wold, Fagforbundet

### **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 barnepleier ved føde- og barselavdelingen, B. A har siden 2000 arbeidet i fast stilling på 50 prosent og i tillegg arbeidet som vikar i stilling på ca. 25 prosent.

I 2007 søkte hun om utvidet stillingsandel fra stilling på 50 prosent til stilling på 75 prosent. Søknaden ble avslått med den begrunnelse at det var ”behov for flere hoder”.

Den 4. februar 2009 ble det internt utlyst en ledig stilling på 100 prosent som barnepleier ved føde- og barselavdelingen.

A søkte om å få utvidet sin stilling til 75 prosent og viste til fortrinnsretten ved søknad av 8. februar 2009.

B avslo søknaden i brev av 12. mars 2009 og informerte om at stillingen var besatt. Den omtvistede stillingen på 100 prosent er fordelt på fire deltidsansatte slik at disse fikk utvidet sine stillinger med 25 prosent stilling hver. Alle de fire var deltidsansatte i virksomheten og fortrinnsberettigete etter arbeidsmiljøloven § 14-3. Ved ansettelsen fikk en av de fire barnepleierne utvidet sin stilling fra 75 prosent til 100 prosent, en fikk utvidet stillingen sin fra 50 prosent til 75 prosent og to fra 25 prosent til 50 prosent.

Saken ble brakt inn for tvisteløsningsnemnda ved e-post av 3. april 2009 og etterfølgende brev av 16. april 2009 fra Fagforbundet, Kompetansesenteret i X på vegne av arbeidstaker.

Overfor nemnda har begge parter fått anledning til å komme med utfyllende merknader i saken. Det vises til arbeidsgivers brev av 26. mai 2009 samt av 19. juni 2009 samt Fagforbundet, Kompetansesenteret i Xs brev av 8. juni 2009.

### **Arbeidstakers anførsler**

Fagforbundet, Kompetansesenteret i X, har på vegne av arbeidstaker i det vesentligste anført:

Det ser ut til at flere fortrinnsberettigede har fått tilbud om utvidelse av sin stilling ved å få tilbud om deler av den utlyste stillingen. Stillingen har de samme arbeidsoppgaver som de deltidsansatte i dag utfører og alle søkerne er kvalifiserte. På bakgrunn av dette er Fagforbundet av den oppfatning at virksomheten ved sin utvelgelse bør følge de samme kriterier for utvelgelse som ved oppsigelse. Det vil derfor være rimelig og naturlig at det ved tilsetning av fortrinnsberettiget kvalifiserte søkere også tas hensyn til ansiennitet på lik linje som ved utvelgelse ved oppsigelse. Det bemerkes at A har lengre ansiennitet enn to av de navngitte tilsatte. Det påpekes at den utvidede søkerlisten ikke inneholder opplysninger for en av de fire tilsatte og at den er mangelfull for den en av de tilsatte. Sistnevnte har for øvrig ikke krevd fortrinnsrett.

### **Arbeidsgivers anførsler**

B anfører i det vesentligste:

Av faglige hensyn ønsker ikke avdelingen å ha noen tilsatte i mindre stilling enn på 50 prosent. Det vises til at det som en del av kvalitetshevingen i avdelingen ikke var ønskelig med så små stillingsandeler som stilling på 25 prosent. Bakgrunnen er at større stillinger gir

bedre kontinuitet i pasientpleien. Stillingene på 25 prosent hadde i hovedsak tjeneste i helger. For å styrke den faglige oppfølgingen er det ønskelig at tjenesten har større andel dagvakter.

Det tilføyes at innstillingen i saken ble drøftet med lokale tillitsvalgt før vedtak om tilsetting, uten at det fremkom skriftlige merknader til innstillingen.

### **Tvistløsningsnemndas merknader**

Tvist 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 om fortrinnsrett for A ble avslått av B i brev av 12. mars 2009. Fagforbundet, Kompetansesenteret i X brakte tvisten inn for tvisteløsningsnemnda i e-post av 3. april 2009 med etterfølgende brev av 16. april 2009. 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. 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 andre ledd. Partene er ikke uenige om at A er kvalifisert for stillingen, og det er ikke anført at utvidelse av As stilling ville innebære vesentlig ulempe for arbeidsgiver. Grunnen til at hun ikke fikk utvidet sin stilling var at den ledige stillingen ble fordelt på fire andre deltidsansatte med fortrinnsrett etter arbeidsmiljøloven § 14-3. Regelen gir ikke noen veiledning om hvordan man skal prioritere mellom flere fortrinnsberettigede. Det må i utgangspunktet tilfalle arbeidsgiver å foreta den prioriteringen. Slik saken er opplyst foreligger det etter nemndas syn ikke grunnlag for å overprøve arbeidsgivers vurdering i valget mellom flere fortrinnsberettigede, slik nemnda også kom til blant annet i sak 02/07, 08/07, 34/07 og 31/09.

### **Konklusjon:**

Arbeidstaker gis ikke medhold

Tvistløsningsnemnda

Henning Harborg  
leder

Lillestrøm, 01.07.2009

### **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.