

VEDTAK NR 63/09 I TVISTELØSNINGSNEMNDA

**Tvisteløsningsnemnda avholdt møte tirsdag den 8. september 2009 i
Departementsbygningen i Akersgata 59, Oslo.**

Ved behandlingen av saken var tvisteløsningsnemnda sammensatt slik:

Faste medlemmer

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

Saken gjelder

Tvist om fortrinnsrett for deltidsansatte etter arbeidsmiljøloven § 14-3

Arbeidstaker

A

Arbeidsgiver

B legesenter DA

Det ble truffet slikt vedtak:

Saksforhold

A er utdannet bioingeniør. Hun ble ansatt som fast vikar i legesekretærstilling ved B legesenter i 1995. I utlysningsteksten fremgikk det at arbeidsoppgavene tillagt stillingen var tekstbehandling, skriving etter diktafon, arkivering og andre kontortekniske gjøremål, og oppgaver på laboratoriet, skiftestua og i resepsjonen.

A ble fast ansatt ved legesenteret i stilling på 60 prosent i 2002. Stillingen ble utvidet til 80 prosent i 2007. I 2008 og frem til tvist om fortrinnsrett oppsto, har hun arbeidet i stilling på 100 prosent.

B legesenter ble privatisert den 1. januar 2009. A fikk tilbud om å fortsette ved legesenteret med samme vilkår som hun hadde ved B legesenter AS. B legesenter DA og A inngikk en arbeidsavtale der det fremgår at hun er ansatt som bioingeniør i stilling på 80 prosent. Tiltredelse skjedde 1. januar 2009 og hennes ansiennitet er beregnet fra oktober 2002.

B legesenter lyste i februar 2009 ut ledig stilling med søknadsfrist 28. februar 2009. Det fremgår av stillingsannonsen at legesenteret søker en dyktig og trivelig medarbeider med relevant utdanning og at stillingshjemmel fastsettes etter avtale.

A har ikke fremsatt en skriftlig søknad på den utlyste stillingen. Hun viser til at det var åpenbart for arbeidsgiver at hun ønsket utvidelse av sin stilling.

Etter å ha mottatt informasjon om at arbeidsgiver hadde startet med intervjuer til den utlyste stillingen, sendte arbeidstaker 24. mars 2009 et brev til arbeidsgiver. Av brevet fremgår det blant annet at hun mener hun har krav på stilling i 100 prosent under henvisning til arbeidsmiljøloven § 14-3 om fortrinnsrett for deltidsansatte og henviser til at dette var formidlet til arbeidsgiver både skriftlig og muntlig uten at hun hadde fått formell tilbakemelding på dette.

Arbeidsgiver svarte i brev av 2. april 2009 at det for tiden ikke var ledig stilling som bioingeniør og at A derfor ikke kunne tilbys en stilling i 100 prosent. Det fremgår videre at arbeidsgiver har valgt helsesekretær og hjelpepleier blant søkerne.

Den utlyste stillingen ble besatt av to eksterne søkere.

På vegne av arbeidstaker krevde NITO 2. april 2009 fortrinnsrett til utvidet stilling i brev til arbeidsgiver.

I arbeidsgivers brev av 20. april 2009 til NITO gjentas at B legesenter har valgt å ansette to nye medarbeidere fremfor å øke stillingen til A.

Saken ble brakt inn for tvisteløsningsnemnda ved brev av 16. mai 2009.

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.

Nemnda finner i forskrift om tvisteløsningsnemnd § 5 nr 1 grunnlag for å kunne behandle fristspørsmålet ved sirkulasjon av saksdokumentene. Videre finner nemnda grunnlag for at fristspørsmålet kan avgjøres av de tre faste medlemmene alene, uten at bransjemedlemmer deltar ved avgjørelsen. Det vises til at hovedformålet med bransjemedlemmenes deltakelse i nemnda er å bidra med bransjekunnskap ved den materielle avgjørelse i den enkelte sak. Det foreliggende spørsmål som nemnda må ta stilling til er derimot av prosessuell karakter, og etter nemndas vurdering tilsier formålsbetraktninger at de tre faste nemndsmedlemmene alene kan fatte vedtak i saken.

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.

Krav om fortrinnsrett fra A ble avslått av arbeidsgiver i brev av 2. april 2009. Nemnda er ikke i tvil om at brevet av 2. april 2009 inneholdt et endelig avslag fra arbeidsgivers side, og at det brevet utløste fireukersfristen for å fremme sak for nemnda. At NITO senere korresponderte ytterligere med arbeidsgiver, utløste ikke en ny frist når det allerede var gitt endelig avslag. NITO brakte saken inn for tvisteløsningsnemnda ved oversendelse datert 16.mai 2009 (poststemplet 18. mai). Fireukersfristen var da utløpt og saken må derfor avvises som for sent fremsatt.

Konklusjon

Saken avvises som for sent fremsatt.

Tvisteløsningsnemnda

Henning Harborg
leder

Lillestrøm, 09.09.2009

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.

