

VEDTAK NR 82/09 I TVISTELØSNINGSNEMNDA

Tvisteløsningsnemnda avholdt møte tirsdag den 20. oktober 2009 i Arbeidstilsynets lokaler, Lillestrøm.

Ved behandlingen av saken var tvisteløsningsnemnda sammensatt slik:

Faste medlemmer

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

Saken gjelder

Tvist om fortrinnsrett for deltidsansatte etter arbeidsmiljøloven § 14-3

Arbeidstaker

A

Arbeidsgiver

B

Det ble truffet slikt vedtak:

Saksforhold

A er ansatt i fast stilling på 17,68 prosent som ambulansearbeider ved B, Prehospitale tjenester.

B utlyste internt flere stillinger som ambulansearbeider ved Prehospitale tjenester i utlysning av 30. mars 2009. A søkte på utlyst stilling som ambulansearbeider ved ambulanseseksjonen i X. Arbeidsgiver skal ha sendt svarbrev om at søknaden var mottatt den 26. mars 2009 og hun er i arbeidsgivers system registrert som aktuell for ansettelsesprosessen den 14. mai 2009.

Det ble fattet ansettelsesvedtak for de utlyste stillingene den 5. juni 2009.

Det er ikke opplyst nøyaktig når A ble orientert om at søknaden var avslått. Det fremgår av arbeidsgivers opplysninger at avslagsbrev først ble sendt 8. september 2009. Det er imidlertid opplyst at A ble orientert muntlig av arbeidsgiver om at hun ikke var tildelt stilling før hun innga klage 21. juni 2009, uten at tidspunktet kan angis mer presist.

A klage av 21. juni 2009 på tildeling av stillinger ved ambulanseseksjonen ble fremmet av Delta i e-post av 23. juni 2009 til arbeidsgiver. Arbeidsgiver svarte i e-post av 29. juni 2009 til Delta at stillingene var internt utlyst og at arbeidsmiljøloven § 14-3 ikke kom til anvendelse.

Delta fremmet 3. juli 2009 krav om forhandlingsmøte mellom partene. I protokollen fra forhandlingsmøtet den 21. august 2009 fremgår det at arbeidsgiver fastholder sitt syn om at arbeidsmiljøloven § 14-3 ikke kommer til anvendelse ved intern utlysning. Partene kom ikke til enighet og avtalte nytt møte 9. september 2009. Heller ikke i dette møtet ble det oppnådd enighet om saken.

Saken ble brakt inn for tvisteløsningsnemnda ved brev av 22. september 2009 fra Delta på vegne av arbeidstaker.

Tvisteløsningsnemndas merknader

Nemnda finner at avvisningsspørsmålet kan avgjøres av de tre faste medlemmene alene, uten at bransjemedlemmer i henhold til forskriften § 1 nr 5 deltar ved avgjørelsen. Det vises til at formålet med bransjemedlemmenes deltakelse i nemnda er at de skal bidra med bransjekunnskap ved avgjørelsen av sakenes materielle spørsmål. Det er mindre grunn til at bransjemedlemmer skal delta i avgjørelsen av prosessuelle spørsmål som ikke krever bransjekunnskap. Etter nemndas vurdering tilsier derfor formålsbetraktninger at de tre faste nemndsmedlemmene alene kan avgjøre avvisningsspørsmålene.

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 avsto krav fra arbeidstaker, jf forskrift om tvisteløsningsnemnd etter arbeidsmiljøloven § 3 tredje ledd.

Nemnda finner at saken må avvises som for sent fremsatt. Det er ikke opplyst nøyaktig når arbeidstaker ble gjort kjent med ansettelsesvedtaket av 5. juni 2009, og derved om at det var

foretatt ansettelse av andre enn henne. Det følger imidlertid av Deltas opplysninger at arbeidstakers klage av 21. juni 2009 ble skrevet på bakgrunn av muntlig orientering om avslag på søknad fra arbeidsgiver. Loven stiller ikke formkrav til avslaget, og også muntlige beskjeder må derfor virke fristutløsende så lenge det gis tydelig uttrykk for avslaget. Det fremkommer klart fra arbeidstakers klage av 21. juni 2009 at hun iallefall på det tidspunkt hadde oppfattet at hun hadde fått avslag. Nemnda kan ikke se noen omstendigheter som skulle tilsi at dette ikke var et endelig avslag, og det presiseres særlig at de forhandlinger som på arbeidstakers initiativ fant sted mellom partene etter avslaget ikke utløste en ny frist. Fireukersfristen for å bringe sak for nemnda kan etter dette ikke ha startet å løpe senere enn 21. juni 2009, og var derfor utløpt for lengst da saken ble brakt inn for nemnda ved brev av 22. september 2009. Nemnda finner derved at saken er brakt inn for sent og at den må bli å avvise.

Konklusjon

Saken avvises som for sent fremsatt.

Tvisteløsningsnemnda

Henning Harborg
leder

Lillestrøm, 22.10.2009

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.