

VEDTAK NR 87/09 I TVISTELØSNINGSNEMNDA

**Tvisteløsningsnemnda avholdt møte torsdag den 5.november 2009 i
Departementsbygning R5, Akersgata 59, Oslo.**

Ved behandlingen av saken var tvisteløsningsnemnda sammensatt slik:

Faste medlemmer

Hilde Enger, leder (vara)
Haakon Skaug, LO
Elisabeth Lea Strøm, NHO

Særskilt oppnevnte medlemmer

Tore Dahlstrøm, NSF
Sine Kari Braanaas, Vestre Viken HF

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 en fast stilling på 75 prosent ved B, avdeling X, Medisinsk seksjon M2 for slag- og hjertepasienter, medisinsk divisjon.

A søkte om utvidelse av stilling fra 75 til 100 prosent i en generell søknad 26. mars 2008 og i en søknad til nærmeste leder 12. oktober 2008. I mars 2009 fikk A per SMS informasjon om at det var lyst ut flere stillinger, og la derfor inn en ny søknad om utvidelse av sin stilling til 100 prosent. Det var ikke spesifisert i utlysningen hvilken størrelse stillingene hadde, men det ble fra arbeidsgivers side foretatt en vurdering av behovet og besluttet at det var to stillinger på 75 prosent man hadde behov for.

A fikk avslag på søknaden i e-post den 30. juni 2009. Det ble tilsatt to vikarer i stillingene, hver på 75 prosent. Begrunnelsen for avslaget var at det var stor mangel på folk i helgene og derfor vanskelig å tilby noen 100 prosent stilling.

Saken ble brakt inn for tvisteløsningsnemnda ved brev av 9. juli 2009.

I møte med arbeidsgiver 31. august 2009 fikk A tilbud om økt stillingsandel ved å arbeide oftere enn hver tredje helg, eventuelt økt andel nattevakter eventuelt fredag ettermiddag kveld, alternativt å avtale med bemanningskontoret om vakter tilsvarende 25 prosent. Det ble også foreslått at hun kunne søke på en ledig stilling i Y. A takket nei til disse tilbudene med henvisning til at hun hadde krav om fortrinnsrett til de utlyste stillingene på Medisin 1 og 2.

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

Det foreligger følgende dokumenter fra arbeidstakersiden:

- brev av 9. juli 2009 med vedlegg
- brev av 2. oktober 2009

Det foreligger følgende dokumenter fra arbeidsgiversiden:

- brev av 9. september 2009 med vedlegg

Arbeidstakers anførsler

Norsk Sykepleierforbund anfører på vegne av A i det vesentligste:

Det anføres at sykehuset ikke har fulgt egne retningslinjer for ansettelsesprosesser i virksomheten, herunder vurdering av søkerne i forhold til fortrinnsrett og drøftingsplikten med tillitsvalgte.

Det reises en bekymring for kontinuiteten og kvaliteten i behandlingen av pasientene på bakgrunn av at det er vanskelig å oppnå full stilling. Det anføres at lovens intensjon med dette ikke blir oppfylt. Driften baseres i hovedsak på deltidsstillinger, noe som strider imot det partene er enige om i sin overenskomst, nemlig å redusere andelen ufrivillig deltid i helseforetakene.

Arbeidsgivers anførsler

B mener det ville medføre en vesentlig ulempe å dele opp de utlyste stillingene, og anfører i det vesentligste:

Det anføres at forarbeidene til arbeidsmiljøloven tilsier at det som hovedregel medfører en vesentlig ulempe dersom den deltidsansatte ikke kan ta hele den utlyste stillingen. Behovet i de utlyste stillingene var på 2x75 prosent. Dette hovedsakelig på grunn av helgebemanningen. Det var også ledige stillinger på 20-25 prosent, disse var helgestillinger. A var ikke interessert i arbeidstiden som fulgte med disse stillingene, og ble derfor ikke vurdert som aktuell.

A er tilbudt stilling på 25 prosent tilknyttet bemanningspool.

20 av 24,4 årsverk ved seksjonen har en stillingsandel på over 85 prosent. Dersom en høyere andel stillinger hadde vært 100 prosent ville de hatt en overbemanning i vanlig arbeidstid i forhold til plan og behov. Det er totalt 27 sykepleiere totalt, mens behovet i forhold til turnus og ledige vakter spesielt i helger er opp mot 40 sykepleiere. Det vurderes derfor reduksjon av stillingsstørrelser for å unngå vakanser i helgene. Det ønskes generelt ikke stillinger lavere enn 50 prosent på grunn av kontinuitet og kvalitet på tjenestene. Sykehuset har et overforbruk av lønnskostnader på 1,9 millioner, som må balanseres.

Det er ingen mulighet til å flytte ledige helgestillinger over fra helg til hverdag. Å kunne tiltre og fylle den arbeidstid og de oppgaver som er satt for stillingen er vesentlig i forhold til kvalifikasjonskravet. Sykehuset mener det ikke kan stilles krav til konkret arbeidstid og omfang helg eller nattevakter.

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

Søknaden om fortrinnsrett for A ble avslått av arbeidsgiver i e-post 30. juni 2009. Norsk Sykepleierforbund brakte tvisten inn for tvisteløsningsnemnda i brev av 9. juli 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.

Nemnda registrerer at arbeidsgiver har tilbudt A utvidelse til stilling på 100 prosent i form av stilling på 25 prosent i bemanningspoolen. Arbeidsgiver har derved tilbudt utvidet stilling ved samme virksomhet, og som i sak 14/09 og 30/09 er nemnda av den oppfatning at arbeidsgiver har oppfylt sine forpliktelser etter § 14-3 første ledd. Nemnda finner ikke at den enkelte arbeidstaker kan kreve en bestemt arbeidstid eller et bestemt arbeidssted så lenge det ikke strider mot den enkeltes arbeidsavtale eller lovgivningen for øvrig.

Konklusjon

Arbeidstaker gis ikke medhold.

Tvisteløsningsnemnda

Hilde Enger
leder

Lillestrøm, 9. november 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