



# Tvisteløsningsnemnda

---

Vedtaksdato  
18.12.2018

Vår referanse  
2018/32328

Saksbehandler  
Mahreen Shaffi

## **VEDTAK NR 125/18 I TVISTELØSNINGSNEMNDA**

**Tvisteløsningsnemnda avholdt møte torsdag 6. desember 2018.**

Ved behandlingen av saken var tvisteløsningsnemnda sammensatt slik:

### **Faste medlemmer**

Anne Marie Due, leder  
Silje Hassellund Solberg, LO  
Silje Stadheim Almestrand, NHO

### **Saken gjelder**

Tvist om fortrinnsrett for deltidsansatte etter arbeidsmiljøloven § 14-3.

### **Arbeidstaker**

A

### **Arbeidsgiver**

B

## **Det ble truffet slikt vedtak:**

### **Saksforhold**

A er fast ansatt som butikkmedarbeider i stilling på 50 prosent hos B ved avdeling X. Hun har tidligere hatt full stilling i virksomheten, men har blitt ufør 50 prosent pga. sin helsesituasjon. Hun har senere ønsket å komme tilbake til full stilling.

Virksomheten har 10 faste ansatte, inkludert daglig leder. Butikken er en stor butikk på 3400 kvm. og har 8 avdelinger. Den er organisert med en ansvarlig per avdeling. I tillegg har butikken fått post i butikk fra mars 2018. Arbeidsoppgavene til de ansatte består blant annet av vareeksponering, varemottak/-registrering, kasse- og posthåndtering, kundeservice osv.

I brev datert 26. februar 2018 gjorde arbeidstaker krav på å få utvidet sin stilling, fortrinnsvis til 100 prosent.

I juni 2018 ble det ansatt to personer fast som butikkmedarbeidere i stilling på 50 prosent hver. Stillingene ble ikke formelt utlyst. Begge har jobbet som ekstrahjelp i virksomheten i flere år.

Arbeidsgiver avsto arbeidstakers krav om utvidelse av stilling i brev datert 20. juni 2018. Avslaget ble begrunnet med at det er behov for flere ansatte i mindre stillinger for å ha nok folk til enhver tid.

Saken ble brakt inn for Tvisteløsningsnemnda ved brev datert 27. juni 2018. Overfor nemnda har begge parter fått anledning til å komme med utfyllende merknader i saken.

Nemnda har mottatt følgende dokumenter fra arbeidstaker:

- brev datert 27. juni 2018

Nemnda har mottatt følgende dokumenter fra arbeidsgiver:

- brev datert 8. august 2018

### **Arbeidstakers anførsler**

A anfører i det vesentligste:

Arbeidstaker har fortrinnsrett til de to stillingene, og er kvalifisert faglig og personlig. Slik arbeidstidene er tilrettelagt for de to stillingene, kan de kombineres med hennes opprinnelige stilling. Det vil ikke medføre særlig ulempe for virksomheten.

### **Arbeidsgivers anførsler**

B anfører i det vesentligste:

Arbeidsgiver har behov for flere ansatte i mindre stillingsprosenter for at det skal være nok ansatte på jobb til enhver tid, samt for å sikre en større bredde. Det vises også til virksomhetens økonomi, da service og tilgjengelighet fra de ansatte påvirker salget.

Arbeidsgiver har behov for fleksibilitet, noe flere deltidsstillinger gir. Det stemmer heller ikke at arbeidstaker kan kombinere de omtvistede stillingene med sin egen.

Arbeidstaker er heller ikke kvalifisert for stillingen, da hun på grunn av sin helsesituasjon ikke kan jobbe mer enn 50 prosent. Arbeidsoppgavene i de stillingene arbeidstaker krever fortrinnsrett til vil være vesentlig mer belastende. Det vil også være en vesentlig ulempe for arbeidsgiver å tilby henne en av stillingene, da arbeidsgiver ikke vil få arbeidsplanen til å gå opp med en grunnbemanning på 9 personer, i stedet for 10.

Videre foreligger det ikke en ny ansettelse i arbeidsmiljølovens forstand da arbeidsgiver har valgt å etterleve sine forpliktelser etter arbeidsmiljøloven § 14-9. Begge de som ble ansatt i stillingene har vært sammenhengende midlertidig ansatte i henholdsvis litt under og litt over 3 år.

### **Tvisteløsningsnemndas merknader**

Tvist mellom arbeidsgiver og arbeidstaker om fortrinnsrett for deltidsansatte kan bringes inn for Tvisteløsningsnemnda, jf. arbeidsmiljøloven § 17-2 (1) og § 14-3 (4). I henhold til forskrift om tvisteløsningsnemnd etter arbeidsmiljøloven § 2 settes nemnda med leder og to faste medlemmer.

Arbeidsmiljøloven § 14-3 (1) 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 (2). Ved vurderingen av om arbeidstaker er kvalifisert kan det, i henhold til lovens forarbeider, tas hensyn til både faglige og personlige forutsetninger.

Arbeidsgiver har opplyst at stillingene ble tildelt to arbeidstakere som har vært midlertidig ansatt sammenhengende siden 2015, og arbeidsgiver har valgt å tilby dem stillingene etter arbeidsmiljøloven §14-9.

Nemnda har i tidligere saker (blant annet sakene 83/10, 84/10, 85/10, 10/13, 01/15 og 12/18) lagt til grunn at arbeidsgivers etterlevelse av sine forpliktelser etter arbeidsmiljøloven § 14-9 ved å gi midlertidig ansatte fast stilling ikke innebærer en "ny ansettelse" i § 14-3s forstand. Nemnda ser at arbeidsgiver i dette tilfellet måtte gjøre et valg mellom ulike rettigheter etter loven, og nemnda finner ikke grunn til å sette til side arbeidsgivers prioriteringer. Nemnda har ingen grunn til å tro at arbeidsgiver har forsøkt å omgå fortrinnsretten etter §14-3 gjennom omgjøringen av de midlertidige stillingene.

Det vil etter dette ikke være behov for nemnda å vurdere hvorvidt arbeidstaker er kvalifisert for stillingene, eller om det vil medføre vesentlig ulempe for arbeidsgiver.

### **Konklusjon**

Arbeidstaker gis ikke medhold.

Tvisteløsningsnemnda

Anne Marie Due  
leder

18.12.2018

**Til orientering:**

Tvister som nevnt i §§ 10-13, 12-14, 14-3 og 14-4a 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).