



Vedtaksdato  
12. februar 2020

Vår referanse  
2019/26566

Saksbehandler  
Nina N. Hermansen

## **VEDTAK NR. 25/20 I TVISTELØSNINGSNEMNDA**

**Tvisteløsningsnemnda avholdt møte torsdag 6. februar 2020.**

Ved behandlingen av saken var Tvisteløsningsnemnda sammensatt slik:

### **Faste medlemmer**

Steffen G. Rogstad, nestleder  
Vetle Wetlesen Rasmussen, YS  
Mårten Brandsnes Faret, KS

### **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 selger i stilling på 60,67 prosent hos B, C. Hun fikk økt stilling fra 42,67 til 60,67 prosent etter krav om fortrinnsrett ble fremsatt.

I mai 2019 ble det lyst ut stilling som selger på 80 prosent ved B, C, med søknadsfrist 4. juni 2019. A søkte på stillingen og ble innkalt til intervju. Hun ønsker utvidet stilling til minst 80 prosent.

Kravet ble avslått av arbeidsgiver i e-post av 25. oktober 2019. En annen intern ansatt fikk stillingen. Den som fikk den omtvistede stillingen gikk fra en stilling på 68 prosent. A fikk tilbud om 18 prosent av den tidligere stillingen til den som fikk den omtvistede stillingen. Videre gikk 20 prosent til nyopprettet salgslederstilling og 30 prosent skal lyses ut fordi de har behov for flere ansatte.

Saken ble brakt inn for Tvisteløsningsnemnda ved e-post av 23. oktober 2019. Overfor nemnda har begge parter fått anledning til å komme med utfyllende merknader i saken.

Nemnda har mottatt følgende dokumenter fra arbeidstaker:

- e-post av 23. oktober 2019
- e-post av 30. oktober 2019
- e-post av 3. desember 2019
- e-post av 21. desember 2019

Nemnda har mottatt følgende dokumenter fra arbeidsgiver:

- e-post av 18. november 2019 med vedlegg
- e-post av 27. november 2019
- e-post av 29. november 2019
- e-post av 13. desember 2019
- e-post av 17. januar 2020
- to e-poster av 31. januar 2020

### **Arbeidstakers anførsler**

A anfører i det vesentligste at hun har fortrinnsrett til utvidet stilling. Det er ikke sannsynliggjort noen vesentlig ulempe fra arbeidsgivers side ved å innvilge fortrinnsrett til 80 prosent stilling. Hun har ikke mottatt skriftlig avslag på søknad eller ny kontrakt etter tilbud om økt stillingsprosent. Hun krever også fortrinnsrett til timer/prosenter av stillingen som ble gitt til salgsleder.

### **Arbeidsgivers anførsler**

B anfører i det vesentligste at det var en annen med fortrinnsrett som fikk den omtvistede stillingen. Videre vil det medføre en vesentlig ulempe for virksomheten å innvilge fortrinnsrett for A. De har problemer med å få dekket opp turnusen med det antall ansatte

de har pr. i dag. Uten flere ansatte er virksomheten veldig sårbar dersom noen blir syke eller har ferie. Det er også vanskelig å få bemannet butikken når butikksjef og salgsleder er i møter. Bemanningen går heller ikke opp i perioder når det er mange varer som skal pakkes ut, scannes, prises og alarmeres. Det er også problemer med bemanningen på salgsdager og dager med utvidet åpningstid. Dersom noen blir syk en helg vil ikke turnusen gå opp med en mindre ansatt.

### **Tvisteløsningsnemndas merknader**

Tvist mellom arbeidsgiver og arbeidstaker om fortrinnsrett for deltidsansatte kan bringes inn for Tvisteløsningsnemnda, jf. arbeidsmiljøloven § 17-2 (1) og § 14-3 (5). I henhold til forskrift om tvisteløsningsnemnd etter arbeidsmiljøloven § 2 settes nemnda med nestleder 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 kan også gjelde en del av en stilling. 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.

#### Vedrørende krav om fortrinnsrett til stilling som selger på 80 prosent

Av sakens opplysninger fremgår det at den omtvistede stillingen ble tildelt en annen intern deltidsansatt med fortrinnsrett. A har ikke bestridt at vedkommende hadde fortrinnsrett og nemnda legger også dette til grunn. Arbeidsmiljøloven gir ingen veiledning om hvordan arbeidsgiver skal prioritere mellom flere fortrinnsberettigede, og det må i utgangspunktet tilligge arbeidsgiver å foreta denne prioriteringen. Tildeling av omtvistet stilling til en annen fortrinnsberettiget er derfor ikke i strid med As fortrinnsrett, jf. nemndas praksis i blant annet vedtak 31/19, 11/19, 9/18 og 210/17.

#### Vedrørende krav om fortrinnsrett til del av stilling som gikk til salgsleder

Arbeidsgiver har opplyst at etter at den interne ansatte fikk den omtvistede stillingen, ble hennes gamle stilling på 68 prosent fordelt slik: 18 prosent til A, 20 prosent til nyopprettet salgslederstilling og 30 prosent skal lyses ut. A anfører at hun har fortrinnsrett på de 20 prosentene som gikk til salgsleder.

Det fremgår av lovens ordlyd at fortrinnsretten gjelder «utvidet stilling». I forarbeidene til arbeidsmiljøloven § 14-3 (Innst. O. nr. 100 for 2004-2005 pkt. 17.2) presiseres det at retten gjelder stillinger med om lag samme arbeidsoppgaver som den deltidsansatte allerede utfører i sin faste stilling. Dette er også lagt til grunn i nemndas praksis.

Spørsmålet for nemnda vil derfor være om stilling som salgsleder kan anses å inneha om lag de samme arbeidsoppgaver som A har i sin eksisterende stilling.

A er ansatt som selger og slik saken er opplyst, legger nemnda til grunn at de to stillingene har noen av de samme arbeidsoppgavene, men at det også er betydelige forskjeller. Stillingen som salgsleder er en lederstilling med ansvarsoppgaver som personalansvar og

ansvar for butikkens drift når butikksjefen ikke er tilstede. Videre skal salgslederen lære opp ansatte i salg og service, følge opp ansatte og salgsmål. Nemnda har etter dette kommet frem til at arbeidsoppgavene i stilling som salgsleder og As eksisterende stilling ikke kan sies å være om lag de samme, og dermed ikke kan betraktes som en utvidelse av hennes eksisterende stilling.

Arbeidstaker har etter dette ikke fortrinnsrett etter arbeidsmiljøloven § 14-3 og kan derfor ikke få medhold i sitt krav.

Det er etter dette ikke nødvendig for nemnda å ta stilling til om A var kvalifisert for stillingen som salgsleder, eller hvorvidt det vil være til vesentlig ulempe for arbeidsgiver dersom A får fortrinnsrett til stillingen.

Vedrørende anførselen om at A ikke blir tildelt ledige timer, har nemnda slått fast i tidligere vedtak, se eksempelvis 13/16, 14/16 og 43/16, at fortrinnsretten etter § 14-3 ikke gjelder ekstravakter. Slike vakter anses etter nemndas praksis verken som en «utvidet stilling» eller en «ny ansettelse» i § 14-3s forstand. Arbeidsmiljøloven gir ikke noen veiledning om hvordan man skal prioritere mellom flere ansatte når det gjelder tildeling av ledige timer. Det må i utgangspunktet tilligge arbeidsgiver å foreta denne prioriteringen.

Avslutningsvis bemerker nemnda at de ikke har tatt stilling til om A har fortrinnsrett til den gjenstående stillingen på 30 prosent som ennå ikke er lyst ut.

### **Konklusjon**

Arbeidstaker gis ikke medhold.

Tvisteløsningsnemnda

Steffen Rogstad  
Nestleder

12. februar 2020

### **Til orientering:**

Tvister som nevnt i §§ 8-3, 10-13, 12-14, 14-3 og 14-4 a 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 fra det tidspunktet parten ble underrettet om nemndas avgjørelse, jf. arbeidsmiljøloven § 17-2 (3).

Reises det ikke søksmål innen fristen, har vedtaket virkning som en rettskraftig dom, og det kan fullbyrdes etter reglene som gjelder for dommer, jf. arbeidsmiljøloven § 17-2 (4).