



Tvisteløsningsnemnda

Vedtaksdato
8. februar 2021

Vår referanse
2020/169

Saksbehandler
Birgit Espejord Jensen

VEDTAK NR 08/21 I TVISTELØSNINGSNEMNDA

Tvisteløsningsnemnda avholdt møte onsdag 3. februar 2021.

Ved behandlingen av saken var Tvisteløsningsnemnda sammensatt slik:

Faste medlemmer

Anne Marie Due, leder
Vetle Wetlesen Rasmussen, YS
Silje Stadheim Almestrand, NHO

Særskilt oppnevnte medlemmer

Tonje Thue Width, NHO Service og Handel
Medina Mahic, Handel og Kontor

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 salgsmedarbeider i stilling på 40 prosent hos B, der hun har vært deltidsansatt i samme stillingsprosent siden den 10. august 2016.

Sommeren 2020 ble det utlyst et vikariat i seks måneder ved kjøkkenavdelingen på B. Det ble ansatt en ekstern søker i 100 prosent stilling fra 1. juli 2020 og seks måneder fremover. A søkte ikke på denne stillingen, men etter at stillingen var besatt krevde hun fortrinnsrett til 60 prosent stilling som salgsmedarbeider i kjøkkenavdelingen den 10. august 2020. Hun hadde før vikariatet ble utlyst, i flere oppfølgingssamtaler med ledelsen gitt uttrykk for at hun ønsket utvidet stilling fra 40 prosent til 60 prosent. Etter at hun krevde fortrinnsrett, ble det avholdt drøftingsmøte den 11. september 2020. Dette var etter at det var foretatt ansettelse i stillingen.

Arbeidsgiver avsto kravet i e-post av 18. august 2020. Avslaget ble begrunnet med at de i møte mellom henne, hennes tillitsvalgte og ledelsen i januar 2020 var blitt enige om at hun flyttet fra kjøkkenavdelingen til MDA/SDA (hvitevarer og småelektronikk).

Det er per i dag ansatt to personer i 100 prosent stilling i kjøkkenavdelingen, en fast ansatt og en vikar.

Nemnda har mottatt følgende dokumenter fra arbeidstaker:

- brev datert 15. september 2020
- brev datert 3. november 2020
- brev datert 26. november 2020

Nemnda har mottatt følgende dokumenter fra arbeidsgiver:

- brev datert 10. oktober 2020
- brev datert 7. desember 2020

Saken ble brakt inn for Tvisteløsningsnemnda i brev datert 15. september 2020.

Arbeidstakers anførsler

A krever fortrinnsrett til 60 prosent stilling på kjøkkenavdelingen, og anfører i det vesentligste at hun er kvalifisert til stillingen. I tillegg anføres at en økt stilling for henne i kjøkkenavdelingen ikke vil være en ulempe for arbeidsgiveren da hun har jobbet der tidligere.

Arbeidsgivers anførsler

Prinsipalt anføres at stillingen i kjøkkenavdelingen ikke er den samme som den hun har i dag. Videre anfører arbeidsgiver at A ikke er kvalifisert for stillingen. Avslutningsvis anfører arbeidsgiver at det vil medføre vesentlig ulempe å gi A fortrinnsrett til 60 prosent stilling.

Tvisteløsningsnemndas merknader

Frist for å bringe sak inn for Tvisteløsningsnemnda er fire uker etter at arbeidsgivers skriftlige avslag er kommet frem til arbeidstaker, jf. arbeidsmiljøloven § 17-2 a (1).

Etter arbeidsmiljøloven § 17-2 er det kun «tvister» som nevnt i §§ 8-3, 10-13, 12-14, 14-3 og 14-4 a som kan bringes inn for Tvisteløsningsnemnda for avgjørelse. Nemnda har i tidligere saker lagt til grunn at det bare foreligger en tvist i bestemmelsens forstand der arbeidstaker har et reelt behov for å få avgjort saken. Kravet til et reelt behov for avgjørelse må etter nemndas oppfatning anses som et generelt vilkår og må også gjelde i denne saken. Ved vurderingen av om det foreligger et reelt behov, har nemnda tatt utgangspunkt i en analogisk anvendelse av tvisteloven § 1-3, som angir at dette må avgjøres ut fra en samlet vurdering av kravets aktualitet og partenes tilknytning til det.

Det er opplyst at vikariatet det kreves fortrinnsrett til opphørte den 31. desember 2020. Det vil dermed ikke være aktuelt for arbeidstaker å få utvide sin stilling.

Under henvisning til et mulig erstatningskrav mot arbeidsgiver viser nemnda i denne sammenheng til nemndas vedtak 85/11 hvor det presiseres:

«Nemnda presiserer at heller ikke et eventuelt erstatningskrav gir A en aktuell interesse i å få prøvet denne saken. Ved brudd på reglene om fortrinnsrett kan arbeidstaker fremme krav for retten om erstatning i henhold til arbeidsmiljøloven § 14-4. I tilfelle vil retten prejudisielt måtte ta stilling til hvorvidt reglene om fortrinnsretten er overtrådt. Nemnda har ikke kompetanse til å behandle slike krav»

Slik saken er opplyst, kan ikke nemnda se at det foreligger et reelt behov for en rettslig avklaring. Nemnda har etter dette kommet til at saken må avvises.

Konklusjon

Saken avvises.

Tvisteløsningsnemnda

Anne Marie Due
Leder

8. februar 2021

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).