



Tvisteløsningsnemnda

Vedtaksdato
10. mai 2021

Vår referanse
2021/25

Saksbehandler
Nina N. Hermansen

VEDTAK NR 58/21 I TVISTELØSNINGSNEMNDA

Tvisteløsningsnemnda avholdt møte torsdag 6. mai 2021.

Ved behandlingen av saken var Tvisteløsningsnemnda sammensatt slik:

Faste medlemmer

Anne Marie Due, leder
Tore Trygve Dahlstrøm, Unio
Mona Mjøen McKiernan, Spekter

Særskilt oppnevnte medlemmer

Laust Kristian Poulsen, 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 selger i stilling på 60 prosent hos B. Butikken har 14 ansatte. A arbeider i møbelavdelingen som har 8 ansatte, hvorav en er i fødselspermisjon og en er langtidssykemeldt.

Den 21. oktober 2020 ble det utlyst en stilling på 60 prosent som selger ved B.

A søkte på stillingen og fremsatte krav om fortrinnsrett til del av stillingen, slik at hun til sammen får 100 prosent stilling.

Den 13. november 2020 ble det avholdt møte mellom partene. Arbeidsgiver avsto kravet og begrunnet dette med at en fortrinnsrett for A ville medføre vesentlig ulempe for virksomheten. Protokollen var signert av arbeidsgiver 16. november 2020.

Den 14. desember 2020 fremsatte Handel og Kontor krav om forhandlingsmøte på vegne av arbeidstaker. Den 8. januar 2021 ble det avholdt forhandlinger mellom partene.

Handel og Kontor mottok signert protokoll fra forhandlingsmøtet 27. januar 2021.

Saken ble brakt inn for Tvisteløsningsnemnda ved brev datert 4. februar 2021. Overfor nemnda har begge parter fått anledning til å komme med utfyllende merknader i saken.

Nemnda har mottatt følgende dokumenter fra arbeidstaker:

- brev datert 4. februar 2021
- brev datert 5. februar 2021
- brev datert 16. februar 2021
- brev datert 30. mars 2021
- brev datert 3. mai 2021

Nemnda har mottatt følgende dokumenter fra arbeidsgiver:

- e-post av 16. februar 2021
- brev datert 25. februar 2021
- e-post av 12. mars 2021
- e-post av 30. april 2021² med vedlegg
- e-post av 5. mai 2021

Arbeidstakers anførsler

A anfører i det vesentligste at hun har fortrinnsrett til utvidet stilling.

A anfører at endelig avslag ble gitt etter forhandlingsmøte 8. januar 2021. Når tariffavtalen og hovedavtalen mellom Handel og Kontor og Virke legger opp til reelle forhandlinger, så kan man ikke anta at avgjørelsen er tatt. A betraktet ikke avslaget for endelig før de hadde forhandlet. Hun har foreslått at hun kan få 30 prosent av den utlyste stillingen, selv om hun egentlig ønsker full stilling. Hun har ikke mottatt skriftlig avslag på sitt krav om fortrinnsrett.

Arbeidsgivers anførsler

B anfører i det vesentligste at saken er fremsatt for sent og at den skal avvises. Møte som ble avholdt 8. januar 2021 var et tvistmøte etter tariffavtalen. Saken for Tvisteløsningsnemnda er fremmet etter arbeidsmiljølovens regler, jf. aml. § 14-3, som da følger fristene etter aml. § 17-2 a (1). Arbeidsgiver kan ikke se at det er foretatt en ny behandling etter lovens regler den 8. januar 2021. Dersom saken ikke avvises, anfører arbeidsgiver at en fortrinnsrett til en del av den utlyste stillingen vil medføre vesentlig ulempe for virksomheten. De har behov for å ha 3 ansatte i butikken på lørdager. I høysesongen har de behov for 4 ansatte på lørdager. De ansatte arbeider annenhver lørdag, slik at de derfor må ha minimum 8 ansatte. Det er avgjørende for arbeidsgiver å ha ansatte med god kompetanse i møbelavdelingen. Dette innebærer stillinger av en viss størrelse. Dersom A får fortrinnsrett til minimum 90 prosent stilling, vil møbelavdelingen kun bestå av en stor stilling og flere små stillinger. Avdelingen vil da bli sårbar ved sykefravær, ferieavvikling og i salgsperioder. Arbeidsgiver har valgt å øke en intern ansatt sin stilling fra 26,67 til 60 prosent ved møbelavdelingen, hensyntatt hennes fortrinnsrett til utvidet stilling. I tillegg har en som er i fødselspermisjon fått økt sin stilling fra 7 til 73 prosent. Det er også satt av 16 prosent stilling til en nyansatt, som ennå ikke er tilsatt på grunn av korona.

Tvisteløsningsnemndas merknader

Tvist mellom arbeidsgiver og arbeidstaker om fortrinnsrett for deltidsansatte kan bringes inn for Tvisteløsningsnemnda, jf. arbeidsmiljøloven § 17-2 første ledd og § 14-3 femte ledd. I henhold til forskrift om tvisteløsningsnemnd etter arbeidsmiljøloven § 2 settes nemnda med leder og to faste medlemmer. I tillegg er det oppnevnt to medlemmer med særlig kunnskap om bransjen som er berørt i saken (bransjemedlemmer).

A har anført at fristen for å fremme saken for Tvisteløsningsnemnda først begynte å løpe etter forhandlingsmøtet 8. januar 2021, da det ble krevd forhandlinger i saken. Arbeidstaker mener derfor saken er rettidig fremmet. B anfører at møte som ble avholdt 8. januar 2021 var et tvistmøte etter tariffavtalen. Saken for Tvisteløsningsnemnda er fremmet etter arbeidsmiljølovens regler og saken er dermed fremsatt for sent.

Spørsmålet for nemnda er om arbeidstakeren etter tariffavtalen/hovedavtalen mellom Virke og Handel og Kontor kan kreve forhandlinger i en sak etter arbeidsmiljøloven § 14-3, med den virkning at fristen etter arbeidsmiljøloven § 17-2 a, ikke begynner å løpe.

Fristen for å fremme saken for Tvisteløsningsnemnda er fire uker etter at arbeidsgivers skriftlige avslag er kommet frem til arbeidstaker, jf. arbeidsmiljøloven § 17-2 a nr. 1. Bestemmelsen åpner ikke for ytterligere fristutsettelse dersom det fremsettes krav om forhandlinger.

Fristen for å fremme saken for Tvisteløsningsnemnda reguleres derfor uttømmende av arbeidsmiljøloven § 17-2 a. Fristen er fire uker etter at et skriftlig avslag kom frem til arbeidstaker. Arbeidsgivers avslag ble gitt muntlig i møte 13. november 2020 og nedskrevet i en protokoll som var signert av arbeidsgiver 16. november 2020. Nemnda legger til grunn at avslaget kom frem til arbeidstaker samme dag. Fristen for å fremme saken for Tvisteløsningsnemnda utløp dermed 14. desember 2020.

Ettersom saken ble fremmet for Tvisteløsningsnemnda ved brev datert 4. februar 2021 er den ikke rettidig innbrakt.

Konklusjon

Saken avvises som for sent fremsatt.

Tvisteløsningsnemnda

Anne Marie Due
Leder

10. mai 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 annet 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 fra det tidspunktet parten ble underrettet om nemndas avgjørelse, jf. arbeidsmiljøloven § 17-2 tredje ledd.

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 fjerde ledd.