

VEDTAK 42/10 I TVISTELØSNINGSNEMNDA

Tvisteløsningsnemnda avholdt møte onsdag 11. august 2010 Arbeidstilsynets lokaler, Torvet 5, Lillestrøm

Ved behandlingen av saken var tvisteløsningsnemnda sammensatt slik:

Faste medlemmer

Henning Harborg, leder
Haakon Skaug, LO
Elisabeth Lea Strøm, NHO

Saken gjelder

Tvist om fortrinnsrett for deltidsansatte etter arbeidsmiljøloven § 14-3

Arbeidstaker

A

Arbeidsgiver

B barnehage BA

Det ble truffet slikt vedtak:

Saksforhold

A har arbeidet i ulike vikariater og midlertidige stillinger ved B barnehage BA siden 30. august 2006 og har midlertidig ansettelse frem til 31. juli 2010.

B barnehage BA utlyste internt en 100 prosent stilling som assistent/vaktmester fra januar 2010 med søknadsfrist 18. desember 2009. A søkte på den utlyste stillingen 16. desember 2009.

Etter det opplyste ble A muntlig orientert om at hun ikke hadde fått stillingen 29. mars 2010. Skriftlig avslag fra arbeidsgiver er datert 29. mars 2010, men skal først ha blitt mottatt av arbeidstaker 7. mai 2010.

Saken ble brakt inn for tvisteløsningsnemnda ved As brev av 11. mai 2010.

Tvisteløsningsnemndas merknader

Nemnda finner at avvisningsspørsmålet kan avgjøres av de tre faste medlemmene alene, uten at bransjemedlemmer i henhold til forskriften § 1 nr 5 deltar ved avgjørelsen. Det vises til at formålet med bransjemedlemmenes deltakelse i nemnda er at de skal bidra med bransjekunnskap ved avgjørelsen av sakenes materielle spørsmål. Det er mindre grunn til at bransjemedlemmer skal delta i avgjørelsen av prosessuelle spørsmål som ikke krever bransjekunnskap. Etter nemndas vurdering tilsier derfor formålsbetraktninger at de tre faste nemndsmedlemmene alene kan avgjøre avvisningsspørsmålene.

Arbeidsmiljøloven § 14-3 første ledd fastsetter at deltidsansatte har fortrinnsrett til utvidet stilling fremfor at arbeidsgiver foretar ny ansettelse i virksomheten. 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 avsto krav fra arbeidstaker, jf forskrift om tvisteløsningsnemnd etter arbeidsmiljøloven § 3 tredje ledd.

Arbeidstaker har selv opplyst at hun 29. mars 2010 fikk muntlig beskjed om at stillingen ble tildelt en annen søker, og at hennes søknad derved var avslått. Loven stiller ikke formkrav til avslaget, og også muntlige beskjeder må derfor virke fristutløsende så lenge det gis tydelig uttrykk for avslaget. Fireukersfristen for å bringe sak for nemnda var derfor utløpt da saken ble brakt inn for nemnda ved brev av 11. mai 2010. Nemnda finner derved at saken må avvises.

Nemnda vil også bemerke at den i tidligere saker har lagt til grunn at det er en forutsetning for å kunne utøve fortrinnsretten etter § 14-3 første ledd at den deltidsansatte har et fast ansettelsesforhold i virksomheten. A har etter det opplyste en midlertidig stilling og kunne således uansett ikke utøve fortrinnsrett etter § 14-3.

Konklusjon

Saken avvises.

Tvisteløsningsnemnda

Henning Harborg
leder

Lillestrøm, 12.08.2010

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 tredje ledd.