



Tvisteløsningsnemnda

Vedtaksdato
28.09.2023

Vår referanse
2023/128

Saksbehandler
Katarina Torrissen Revang

VEDTAK NR 97/23 I TVISTELØSNINGSNEMNDA

Sakens tema

Tvist om fortrinnsrett for deltidsansatte etter arbeidsmiljøloven § 14-3 mellom A og B Fylkeskommune

Vedtak

A får ikke medhold i sitt krav om fortrinnsrett til stillingen i C etter arbeidsmiljøloven § 14-3.

Nemndas sammensetning

Steffen Rogstad, nestleder

Jan Eikeland, Akademikerne, fast medlem arbeidstakersiden

Andreas Dag Nilsen, KS, fast medlem arbeidsgiversiden

Sakens bakgrunn

A er fast ansatt som lektor m/tilleggsutdanning i stilling på 80 prosent i B Fylkeskommune, ved avdeling Abup-døgn (ungdomskoleklinikken) på Sosial medisinsk institusjonsskole (SMI-skolen) i D. SMI-skolen har ansvar for å gi opplæring til pasienter tilknyttet E sykehus samt barn og unge som bor i barnevernsinstitusjoner i B Fylkeskommune. Det er en SMI-skole både i C og i D.

I perioden 2015-2022 underviste A ved ungdomsklinikken og grunnskoleavdelingen ved SMI-skolen i C. Fra 2022 og fram til i dag har hun kun undervist på Abup-døgn. Tidligere i år ble stillingen hennes flyttet til D, som følge av den tidligere fylkessammenslåingen. Dette medførte en økt reisevei på ca. 66 kilometer hver vei for A. Før endringen av arbeidssted var A i dialog med arbeidsgiver om muligheten for å unngå flytting, fordi hun har ulike ryggdiagnoser som er uforenelig med lang kjørevei. A uttrykte derfor at økt reisevei ville gi en stor belastning for henne og at det ville medføre sykmelding.

B Fylkeskommune lyste i vår ut en 100 prosent fast lærerstilling på grunnskoleavdelingen i C, med søknadsfrist den 30. april 2023. A søkte på stillingen, og viste til fortrinnsretten etter arbeidsmiljøloven § 14-3. Hun bor i Cs området og ønsker å arbeide i C på grunn av ryggproblemene.

B Fylkeskommune avslo kravet i brev av 16. mai 2023, og begrunnet avslaget med at stillingen ikke er en utvidelse av nåværende stilling og at A ikke er kvalifisert. Videre skrev arbeidsgiver: «*Vi har tidligere signalisert at det kan være aktuelt å utvide hennes 80 % stilling til en 100 % stilling i D, men vi oppfatter at dette ikke er aktuelt, da hun ønsker en 100 % stilling i C*». Det er i saken opplyst at tilbudet fremdeles står ved lag.

Etter at kravet ble avslått har A fått innvilget uførepensjon. Fra og med 1. august 2023 arbeider hun i 56 prosent stilling i D. A har i saken presisert at vedtaket er midlertidig og at hun ønsker å jobbe 100 prosent dersom hun hadde fått stillingen i C.

Sakens dokumenter

A fremmet saken for nemnda ved brev den 9. juni 2023.

Begge parter har fått mulighet til å komme med utfyllende merknader.

A har sendt følgende til nemnda:

- brev av 9. juni 2023
- brev av 15. juni 2023
- brev av 21. august 2023

B Fylkeskommune har sendt følgende til nemnda:

- brev av 27. juni 2023
- brev av 28. juni 2023
- brev av 7. august 2023

Arbeidsgivers syn på saken

B Fylkeskommune mener at A ikke har fortrinnsrett til stillingen fordi ingen av vilkårene er

oppfylt. Arbeidsgiver viser først og fremst til at de har oppfylt sin plikt etter bestemmelsen ved å tilby A 100 prosent stilling ved Abup-døgn i D.

Videre mener fylkeskommunen at lærerstillingen i C ikke er en utvidelse av As nåværende stilling ved Abup-døgn, at hun ikke er kvalifisert, og at innvilgelse vil innebære en vesentlig ulempe for virksomheten.

Arbeidstakers syn på saken

A mener hun har fortrinnsrett til lærerstillingen i C. Arbeidstaker viser til at stillingen hennes var plassert i C fram til den nylig ble flyttet til D. Hun ønsker å korte ned reiseveien til arbeidsplassen på grunn av ryggproblemer, da hun bor i Cs området. Hun ønsker derfor ikke å utvide nåværende stilling i D. A opplyser at hun over lengre tid har ytret ønske om 100 prosent stilling i C, uten at arbeidsgiver har innfridd dette.

Videre mener A at stillingen har om lag samme arbeidsoppgaver, at hun er kvalifisert og at innvilgelse ikke vil innebære en vesentlig ulempe for virksomheten.

Lovgrunnlag og hva partene er uenige om

Tvisteløsningsnemnda kan etter arbeidsmiljøloven § 17-2 avgjøre tvister som nevnt i arbeidsmiljøloven 14-3 første ledd:

Deltidsansatte har fortrinnsrett til utvidet stilling fremfor at arbeidsgiver foretar ny ansettelse eller innleie i virksomheten. Fortrinnsretten kan også gjelde en del av en stilling.

Etter § 14-3 tredje ledd må arbeidstaker være kvalifisert for stillingen og utøvelse av fortrinnsretten må ikke innebære vesentlige ulemper for virksomheten.

I denne saken er partene uenige om arbeidsgiver har oppfylt sin plikt etter arbeidsmiljøloven § 14-3 ved å tilby A å utvide hennes nåværende stilling til 100 prosent. Videre er partene uenige om lærerstillingen er en utvidelse av hennes nåværende stilling, om A er kvalifisert, og om det ville innebære en vesentlig ulempe å innvilge fortrinnsrett til stillingen.

Nemndas begrunnelse

Nemnda har kommet til at B Fylkeskommune har oppfylt sin plikt etter arbeidsmiljøloven § 14-3 ved å tilby utvidelse av hennes nåværende 80 prosent stilling til 100 prosent. Nemnda viser til at et av formålene med bestemmelsen er å motvirke uønsket deltid. Nemnda har derfor kommet til at arbeidstaker ikke kan få medhold i sitt krav. Avgjørelsen er i samsvar med nemndas tidligere vedtak 111/21, 69/21, 154/19, 116/19, 65/19, 10/19, 40/14, 30/09 og 14/09.

Da arbeidsgiver har oppfylt sin plikt etter bestemmelsen, er det ikke nødvendig å vurdere om den utlyste stillingen er en utvidelse av As faste stilling.

Nemnda bemerker at den ikke har kompetanse til å vurdere om arbeidsgiver har oppfylt sin tilretteleggingsplikt etter arbeidsmiljøloven § 4-6 for arbeidstaker som har fått redusert arbeidsevne som følge av ulykke, sykdom, slitasje eller lignende, jf. arbeidsmiljøloven § 17-2.

Nemnda bemerker også at det er uheldig at arbeidsgiver ikke har drøftet spørsmålet om fortrinnsrett med arbeidstakeren slik arbeidsmiljøloven § 14-3 fjerde ledd krever.

Konklusjon

A får ikke medhold i krav om fortrinnsrett til stillingen i C etter arbeidsmiljøloven § 14-3.

Tvisteløsningsnemnda

Steffen Rogstad
Nestleder

28. september 2023