



# Tvisteløsningsnemnda

---

**Vedtaksdato**  
17.10.2023

**Vår referanse**  
2023/160

**Saksbehandler**  
Birgit Espejord Jensen

## **VEDTAK NR 107/23 I TVISTELØSNINGSNEMNDA**

### **Sakens tema**

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

### **Vedtak**

A hadde ikke fortrinnsrett etter arbeidsmiljøloven § 14-3.

### **Nemndas sammensetning**

Anne Marie Due, leder

Silje Hassellund Solberg, LO, fast medlem arbeidstakersiden

Andreas Dag Nilsen, KS, fast medlem arbeidsgiversiden

## **Sakens bakgrunn**

A er fast ansatt som kulturskolelærer i visuell kunst i stilling på 60 prosent i B kommune for tiden ved «Kulturskolesatellittene».

«Kulturskolesatellitten» er et tilbud som gis på de fire barneskolene D, E, F og G skoler i B kommune. Arbeidet på satellitten er organisert i team med fire lærere, og det er alltid to lærere sammen om undervisningen. Stillingene på Kulturskolesatellittene fordrer at lærere har bred kompetanse i kunst og kulturfag. Som fast ansatt i Kulturskolesatellitten så begynner lærernes arbeidsdag med felles møtetid fra kl. 13:00 – 14:30. Møtetiden brukes til planlegging og praktisk tilrettelegging for dagens undervisning. Fra kl. 14:30 – 15:30 undervises det i to fag samtidig (kunst og dans) og de fire lærerne er fordelt to og to. I neste time fra kl. 15:30 – 16:30 undervises det på samme måte, men i to andre fag (musikk og teater), og da er rollene som hovedlærer og hjelpelærer motsatt.

A jobber i team bestående av fire lærere i visuell kunst, musikk, dans og teater. Mandager og onsdager jobber hun ved D og F skoler og tirsdager jobber hun ved G og E skoler. Det er grupper opp til 20 elever og undervisningen varer en time. Lærerne i teamet er vikarer for hverandre slik at om en kunsthøker er syk så må en musikkhøker på teamet være vikar i visuell kunst og dans.

Den 27. april 2023 lyste B kommune ut en stilling på 20 prosent som kulturskolelærer i kunst. Stillingen tilhører den gruppen som underviser på E skole. En ekstern søker ble tilsatt i den utlyste stillingen.

De formelle kravene i utlysningsteksten er tre-fire års pedagogisk utdanning. Videre er det krav om at søkeren må ha erfaring med kunstopppløring, kunne beherske og undervise grupper på opptil 20 elever, evne til å skape god gruppedynamikk og mestring, evne til å se elever og ha interesse for arbeid på tvers av fag og gjerne noe kompetanse innenfor musikk, dans og teater.

Den 11. mai 2023 søkte A på stillingen og hevdet fortrinnsrett til hele den utlyste stillingen.

B kommune avsto kravet i epost av 29. juni 2023 og begrunnet avslaget med at hun ikke var kvalifisert til stillingen.

## **Sakens dokumenter**

A sendte saken til nemnda den 10. juli 2023.

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

A har sendt følgende til nemnda:

- brev av 10. juli 2023
- brev av 18. september 2023

B kommune har sendt følgende til nemnda:

- brev av 1. september 2023
- brev av 14. september 2023

### **Arbeidsgivers syn på saken**

B kommune gjør gjeldende at A ikke kan få medhold i sitt krav fordi hun ikke er kvalifisert til stillingen. Kommunen anfører at A ikke har den formelle pedagogiske utdanningen som kreves for stillingen, og at hun heller ikke har de personlige forutsetningene/kvalifikasjonene som stillingen krever. B kommune anfører at A på grunn av helseutfordringer har bedt om ikke å være hjelpelærer i teater, og hun trenger tilrettelegging i musikkundervisning for å fungere som hjelpelærer i musikk. I tillegg har hun ikke undervist i grupper på mer enn 4 til 5 elever, og at denne stillingen krever erfaring fra undervisning i grupper opp til 20 elever. B kommune anfører også at de samarbeidsproblemer som eksisterer mellom A og de andre lærerne i kulturskolesatelittene må tilleggs vekt i vurderingen om personlig egnethet. Kommunen mener at dette ikke lar seg kombinere med de forutsetningene som er beskrevet for stillingen, fordi kulturskolesatelittene er avhengige av lærere som kan jobbe som hjelpelærere i alle fag.

### **Arbeidstakers syn på saken**

A gjør gjeldende at hun er kvalifisert og har fortrinnsrett til hele den utlyste stillingen som kulturskolelærer i visuell kunst fordi hun i 2022 fikk fortrinnsrett til deler av sin nåværende stilling, og at det den gangen også var de samme kvalifikasjonskrav til pedagogikk (PPU). Videre er det samme oppgaver som ble lyst ut nå som hun har i sin nåværende stilling. A anfører at det er mange av lærerne ved kulturskolen som ikke har PPU, og hun mener at kommunen ikke kan sette krav til PPU for å omgå fortrinnsretten for deltidsansatte, når de fleste av lærerne på teamet ikke innehar den formelle kompetansen. Hun viser videre til at hun har realkompetanse gjennom mange års erfaring med undervisning, og i tillegg har nødvendig formalkompetanse innen kunst og musikkfaget.

A hevder videre at hun er kvalifisert til og har erfaring med undervisning av store grupper. Hun underviser i tre av de fire lokasjonene i satellittene, og det har vært mye sykefravær ved en av lokasjonene der hun har vært alene om undervisningen for alle elevene både innen dans og teater, og at dette aldri har vært et problem for henne.

A tilbakeviser at hun har en pågående arbeidskonflikt med kolleger og mener at kommunen ikke kan diskvalifisere henne fra fortrinnsretten, ved ikke å ta tak i de arbeidsmiljøvarslene som hun har sendt inn til arbeidsgiver. Hun tilbakeviser også at hun ikke har erfaring med undervisning i store grupper eller at hun har tilrettelegging av undervisningen i musikk. Hun viser også til at hun er personlig kvalifisert fordi hun har fornøyde foreldre og kolleger som gir henne gode tilbakemeldinger.

### **Lovgrunnlag og hva partene er uenige om**

Twisteløsningsnemnda 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 kvalifikasjonsvilkåret er oppfylt. De øvrige vilkårene om fortrinnsrett er partene enige om er oppfylt.

Arbeidsgiver hevder at arbeidstaker ikke oppfyller de formelle kravene i utlysningen til stillingen fordi hun ikke har pedagogikk i utdanningen sin. I tillegg mener arbeidsgiver at hun ikke er personlig egnet på grunn av tilretteleggingstiltak i sin nåværende jobb, at hun har samarbeidsproblemer med kolleger og mangler erfaring med å undervise i store grupper.

A er ikke enig i det og hevder at hun har erfaringer på alle de områder og at B kommune ikke kan suspendere fortrinnsretten fordi hun har sendt inn HMS varsler som arbeidsgiver ikke har tatt tak i på den måten som de har plikt til.

### **Nemndas begrunnelse**

Nemnda har enstemmig kommet til at arbeidstaker ikke gis medhold i sitt krav.

Nemnda har gjort disse vurderingene:

Nemnda har kommet til at A ikke er kvalifisert til stillingen.

Det står i lovens forarbeider (Ot. Prp. Nr. 49 (2004-2005) pkt. 17.2.6) at man skal ta hensyn til både faglige og personlige forutsetninger når man vurderer om en arbeidstaker er kvalifisert for en stilling.

I denne saken gjelder tvisten om A er formelt og personlig kvalifisert til stillingen.

Med personlige forutsetninger menes blant annet personlige egenskaper som har betydning for hvordan arbeidstakeren kan utføre sine egne arbeidsoppgaver. Dette kan for eksempel være evnen til å motivere medarbeidere i en lederstilling, overtalelsesevner i en salgsstilling eller serviceinnstilling eller kunde-/klienttekte i et serviceyrke. Videre følger det av Høyesterett (dom i Rt. 2003 s. 1754) at det også kan legges vekt på personlige egenskaper som ikke har direkte betydning for arbeidstakerens utførelse av egne arbeidsoppgaver. Det kan være tilfeller der arbeidstaker skaper store samarbeidsvansker eller på andre måter bidrar til et dårlig arbeidsmiljø for andre ansatte.

Tvisteløsningsnemnda har kommet til at A ikke er kvalifisert fordi hun ikke har de nødvendige formelle kvalifikasjoner for stillingen.

Nemnda legger til grunn at det ligger innenfor arbeidsgivers styringsrett å stille kvalifikasjonskrav for en stilling, og at arbeidsgiver kan legge vekt på flere ulike hensyn i tillegg til utførelsen av arbeidsoppgavene, slik som sammensetningen av ansattgruppen stillingen tilhører og samlet kompetanse i avdelingen/virksomheten, med videre.

Det er uomtvistet at A mangler pedagogisk utdanning (PPU). Selv om hun i sin nåværende stilling utfører omtrent de samme arbeidsoppgaver som i den utlyste stillingen og har god faglig kompetanse innenfor kunst og musikkfag, så har hun ikke de nødvendige formelle kvalifikasjonene den omtvistede stillingen krever, og hun kan dermed ikke gis fortrinnsrett. Vurderingen er i samsvar med nemndas praksis, se blant annet vedtak 12/19, 30/19, 151/19 og 162/19, 93/20.

Det er etter dette ikke nødvendig for nemnda å vurdere om hun er personlig kvalifisert til stillingen.

Vilkåret om at arbeidstaker må være kvalifisert for stillingen er ikke oppfylt og A hadde derfor ikke fortrinnsrett til deler av stillingen som kulturskolelærer i visuell kunst.

### **Nemndas konklusjon**

A hadde ikke fortrinnsrett etter arbeidsmiljøloven § 14-3.

### **Tvisteløsningsnemnda**

Anne Marie Due  
Leder

18. oktober 2023