

VEDTAK NR 54/12 I TVISTELØSNINGSNEMNDA

Tvisteløsningsnemnda avholdt møte onsdag 28. november 2012.

Ved behandlingen av saken var tvisteløsningsnemnda sammensatt slik:

Faste medlemmer

Henning Harborg, leder
Anne-Lise H. Rolland, LO
Elisabeth Lea Strøm, NHO

Særskilt oppnevnte medlemmer

Cecilie R. Sæther, KS
Lene Stegarud Ryland, Utdanningsforbundet

Saken gjelder

Tvist om fortrinnsrett for deltidsansatte etter arbeidsmiljøloven § 14-3

Arbeidstaker

A

Arbeidsgiver

B kommune

Det ble truffet slikt vedtak:

Saksforhold

A er fast ansatt som lærer innen naturfag og matematikk i stilling på 60 prosent ved X skole, B kommune. Skoleåret 2012/2013 har hun i tillegg et vikariat på 15 prosent, slik at hun til sammen fungerer i stilling på 75 prosent.

Vinteren 2012 utlyste B kommune ledige lærerstillinger ved skolene i kommunen fra skoleåret 2012/2013. Antallet ledige stillinger, herunder hvor mange av stillingene som var faste, var ikke spesifisert i utlysningen. Det ble opplyst om at tilsettingsprosessen ville gå helt frem til skolestart i august 2012.

A søkte på de utlyste stillingene innen fristen. I tillegg hevdet hun i brev av 9. mai 2012 til rektor ved X skole fortrinnsrett til utvidet stilling etter aml. § 14-3. I brev av 10. mai av slo X skole kravet om utvidet stilling utover et vikariat på 15 prosent.

Saken ble brakt inn for tvisteløsningsnemnda ved brev av 30. mai 2012. Overfor nemnda har begge parter fått anledning til å komme med utfyllende merknader i saken.

Nemnda har mottatt følgende dokumenter fra arbeidstaker:

- brev datert 30. mai 2012
- brev datert 13. juni 2012
- brev datert 18. september 2012

Nemnda har mottatt følgende dokumenter fra arbeidsgiver:

- brev datert 13. august 2012
- brev datert 25. september 2012
- e-post av 27. november 2012

Arbeidstakers anførsler

A anfører i det vesentligste:

En ytterligere utvidelse av hennes stilling vil ikke medføre en vesentlig ulempe for kommunen. Kravet om fortrinnsrett gjelder alle skolene i kommunen, og en så stor virksomhet bør kunne innfri krav om fortrinnsrett for en deltidsansatt som har vært i systemet i mange år. Flere av de som er tilsatt etter vårens utlysning er tildelt timer/fag hun er kvalifisert til å undervise i.

Arbeidsgivers anførsler

B kommune anfører i det vesentligste:

Utøvelse av fortrinnsrett for A vil medføre en vesentlig ulempe for kommunen. A er kun kvalifisert til å undervise i matematikk og naturfag. X skole er en liten skole, og å ansette en lærer med såpass snever undervisningskompetanse i full stilling vil ikke være forenlig med det totale behovet for kommunens skoler generelt og X skole spesielt.

Tvistløsningsnemndas merknader

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. Arbeidsmiljøloven § 14-3 første ledd fastsetter at deltidsansatte har fortrinnsrett til utvidet stilling fremfor at arbeidsgiver foretar ny ansettelse i virksomheten.

Det ble i utlysningen vist til at det ville bli ledige lærerstillinger i B kommune, og at de fleste stillingene ville være vikariater. Det ble også vist til at man trengte lærere til de fleste fag på barne- og ungdomstrinnet, og både heltids- og deltidsstillinger. Det var på bakgrunn av denne utlysningen A gjorde fortrinnsrett gjeldende. A har – iallfall i brev av 15.5.2012 – gjort det klart at hennes krav til fortrinnsrett gjelder ansettelser til skoler i hele kommunen. Etter det opplyste dreier det seg om til sammen 21 skoler som ville vært aktuelle. Når ansettelse av lærere skjer til kommunens skoler under ett og etter felles utlysning, finner nemnda at kommunens deltidsansatte lærere må kunne gjøre fortrinnsrett gjeldende til lærerstillinger i hele kommunen. Nemnda tar ikke stilling til hvordan dette ville ha stilt seg dersom lærerstillinger hadde vært utlyst for spesifikke skoler.

Etter § 14-3 har A etter dette i utgangspunktet fortrinnsrett til alle stillinger som hun er kvalifisert til og som har om lag de samme arbeidsoppgaver som hennes faste stilling. I dette må det ligge at A i utgangspunktet hadde fortrinnsrett til stillinger som besto av undervisning i matematikk og naturfag. Dette kan dreie seg om heltidsstillinger, men vil også omfatte deltidsstillinger som kan kombineres med den stilling hun har. Hun vil også kunne gjøre krav på deler av utlyste stillinger, så lenge oppdelingen ikke medfører vesentlig ulempe for arbeidsgiver.

Til tross for oppfordringer om dette, har B kommune ikke vært i stand til å fremskaffe en oversikt over eksterne søkere ansatt innen fagområdene matematikk- og naturfag for skoleåret 2012/2013. Dette gjør det vanskelig for nemnda å ta stilling til As krav om fortrinnsrett. Kommunen har likevel ikke avvist at det er foretatt relevante nyansettelser, og i fravær av annen dokumentasjon må nemnda legge til grunn at det har skjedd ansettelser i stillinger som A kunne utøvet fortrinnsrett til.

Kommunen har påberopt at ansettelse av A ville medført vesentlig ulempe, men anførselen synes å forutsette at kravet om utvidelse bare gjelder utvidelser ved X skole. Nemnda ser ikke bort fra at utvidelse kunne medført vesentlig ulempe for denne skolen sett isolert, men det er mulighetene for full stilling i kommunen som helhet som er avgjørende, og nemnda kan ikke se at kommunen har fremlagt noe som skulle tilsa at utvidelse av As stilling med matematikk eller naturfag ved andre skoler ville medført ulempe for kommunen.

Konklusjon

Arbeidstaker gis medhold.

Tvisteløsningsnemnda

Henning Harborg
leder

Oslo, 28.11.2012

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.