



Tvisteløsningsnemnda

Vedtaksdato
31. mai 2019

Vår referanse
2019/12960

Saksbehandler
Mona Ekelund

VEDTAK NR. 79/19 I TVISTELØSNINGSNEMNDA

Tvisteløsningsnemnda avholdt møte mandag 27. mai 2019.

Ved behandlingen av saken var tvisteløsningsnemnda sammensatt slik:

Faste medlemmer

Steffen G. Rogstad, nestleder
Silje Stadheim Almestrand, NHO
Silje Hassellund Solberg, LO

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 renholdsarbeider i stilling på 26,36 prosent i B kommune, med tjenestested V ungdomsskole.

I e-post til arbeidsgiver den 4. januar 2019 søkte A om å øke sin stilling til 50 prosent. I januar 2019 lyste kommunen ut 100 prosent stilling som renholder ved V ungdomsskole med søknadsfrist 26. januar. I brev datert 29. januar 2019 fremmet Fagforbundet på vegne av A krav om fortrinnsrett til 23,64 prosent av stillingen.

I brev datert 6. februar 2019 avslo arbeidsgiver kravet med begrunnelsen at utøvelse av fortrinnsretten ville medføre vesentlig ulempe for arbeidsgiver.

Saken ble brakt inn for Tvisteløsningsnemnda ved brev datert 21. februar 2019. Overfor nemnda har begge parter fått anledning til å komme med utfyllende merknader i saken.

Kommunen har tilsatt en ekstern søker i den utlyste stillingen.

Nemnda har mottatt følgende dokumenter fra arbeidstaker:

- brev datert 21. februar 2019, med vedlegg
- e-post av 5. mars 2019, med vedlegg
- e-post av 8. mars 2019
- e-post av 21. mars 2019, med vedlegg
- e-post av 29. mars 2019

Nemnda har mottatt følgende dokumenter fra arbeidsgiver:

- brev datert 7. mars 2019, med vedlegg
- brev datert 9. mai 2019

Arbeidstakers anførsler

A anfører i det vesentligste:

Hun tok fagbrev medio januar 2019 og er kvalifisert for stillingen. Hun er 100 prosent uføretrygdet, men kan jobbe inntil 50 prosent og har fortrinnsrett til 23,64 prosent av stillingen.

Arbeidsgivers anførsler

B kommune anfører i det vesentligste:

A kan ikke få medhold i sitt krav. Å dele opp den omtvistede stillingen ville innebære en vesentlig ulempe da det vil føre til flere deltidsansatte og dermed flere oppstarts- og sluttidspunkter og færre møtetidspunkter mellom de ansatte. Den utlyste stillingen innebærer en stedfortrederfunksjon for leder og forutsetter tilstedeværelse hele

arbeidsdagen. utfordringer med arbeidsmiljøet blant renholderne og behov for justering av planene for både det daglige- og det periodiske renholdet gjør det nødvendig med daglig tilstedeværelse av ledende renholder/stedfortreder.

Tvistløsningsnemndas merknader

Tvist mellom arbeidsgiver og arbeidstaker om fortrinnsrett for deltidsansatte kan bringes inn for tvisteløsningsnemnda, jf. arbeidsmiljøloven § 17-2 (1) og § 14-3 (4). I henhold til forskrift om tvisteløsningsnemnd etter arbeidsmiljøloven § 2 settes nemnda med leder og to faste medlemmer.

Arbeidsmiljøloven § 14-3 (1) fastsetter at deltidsansatte har fortrinnsrett til utvidet stilling fremfor at arbeidsgiver foretar ny ansettelse i virksomheten. Fortrinnsretten kan også gjelde en del av en stilling.

Fortrinnsretten er betinget av at arbeidstaker er kvalifisert for stillingen og at utøvelse av fortrinnsretten ikke vil innebære vesentlige ulemper for virksomheten, jf. § 14-3 (2). Ved vurderingen av om arbeidstaker er kvalifisert kan det, i henhold til lovens forarbeider, tas hensyn til både faglige og personlige forutsetninger.

Det presiseres i forarbeidene til bestemmelsen (Innst. O. nr. 100 for 2004-2005 pkt. 17.2) at fortrinnsretten til utvidelse etter § 14-3 gjelder stillinger med om lag de samme arbeidsoppgaver som den deltidsansatte allerede utfører. Dette er også lagt til grunn i nemndas praksis.

Nemnda har etter en konkret vurdering kommet til at de to stillingene ikke har om lag samme arbeidsoppgaver. I sin vurdering har nemnda vektlagt at den omtvistede stillingen innebærer en stedfortrederrolle i leders fravær som ikke er en del av A nåværende stilling. I tillegg til renholdsoppgaver omfatter stedfortrederrollen daglig justering av renholdsplaner etter skolens endrete behov og daglig ledelse av renholdspersonalet, når ledende renholder er fraværende. Stillingene innebærer derfor etter nemndas oppfatning ikke om lag de samme arbeidsoppgavene og kan ikke utløse fortrinnsrett.

Nemnda finner etter dette ikke grunn til å ta stilling til hvorvidt A er kvalifisert til stillingen eller om utøvelse av fortrinnsretten ville medføre en vesentlig ulempe for arbeidsgiver.

Konklusjon

Arbeidstaker gis ikke medhold.

Tvistløsningsnemnda

Steffen G. Rogstad,
Nestleder

31. mai 2019

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 (2). 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 (3).

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 (4).