

VEDTAK NR 37/11 I TVISTELØSNINGSNEMNDA

Tvisteløsningsnemnda avholdt møte torsdag 16. juni 2011.

Ved behandlingen av saken var tvisteløsningsnemnda sammensatt slik:

Faste medlemmer

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

Særskilt oppnevnte medlemmer

Vetle Rasmussen, Parat
Terje Hovet, NHO Service

Saken gjelder

Tvist om rett til delvis permisjon etter arbeidsmiljøloven § 12-6

Arbeidstaker

A

Arbeidsgiver

B

Det ble truffet slikt vedtak:

Saksforhold

A er ansatt som kundebehandler ved B.

A og hans samboer fikk tvillinger i desember 2010. A er innvilget 20 prosent foreldrepermisjon fra uke 1 til og med uke 35 2011. Deretter skal han ha 100 prosent foreldrepermisjon fra uke 36 til og med uke 51 2011.

I e-post av 28. mars 2011 til arbeidsgiver, søkte A om utvidet permisjon etter arbeidsmiljøloven § 12-5 annet ledd. Han ønsker 100 prosent permisjon i tolv måneder fra 25. desember 2011. Søknaden ble avslått av arbeidsgiver i e-post av 28. mars 2011. Begrunnelsen var at A hadde delvis permisjon etter aml. § 12-6, og således ikke oppfylte vilkårene for rett til den omsøkte permisjonen.

Saken ble brakt inn for tvisteløsningsnemnda ved brev datert 12. april 2011. Overfor nemnda har begge parter fått anledning til å komme med utfyllende merknader i saken.

Nemnda har mottatt følgende dokumenter fra arbeidstaker:

- brev av 12. april 2011
- brev av 10. mai 2011

Tvisteløsningsnemndas merknader

Arbeidsmiljøloven § 12-14 fastsetter at tvist om rett til permisjon etter kapittel 12, herunder rett til foreldrepermisjon og rett til delvis permisjon etter §§ 12-5 og 12-6, avgjøres av tvisteløsningsnemnda. Frist for å bringe saken inn for tvisteløsningsnemnda er så snart som mulig og senest før full eller delvis permisjon påbegynnes, jf. forskrift om tvisteløsningsnemnd etter arbeidsmiljøloven § 3 andre ledd. Permisjonen skal påbegynnes 25. desember 2011. Saken ble brakt inn for tvisteløsningsnemnda i brev av 12. april 2011, og anses dermed rettidig innbrakt.

Etter arbeidsmiljøloven § 12-5 første ledd har foreldrene rett til permisjon etter reglene i § 12-5, § 12-2 (svangerskapspermisjon) og § 12-4 (fødselspermisjon) i til sammen 12 måneder. Av § 12-5 første ledd fremgår at foreldrene uansett har rett til permisjon når det ytes fødselspenger eller adopsjonspenger fra folketrygden.

Arbeidsmiljøloven § 12-6 åpner for at permisjon etter §§ 12-2, 12-4 og 12-5 første ledd kan tas ut som delvis permisjon. Delvis permisjon baseres på avtale mellom arbeidsgiver og arbeidstaker. Delvis permisjon må tas ut innenfor en tidsramme på tre år.

Etter arbeidsmiljøloven § 12-5 andre ledd, har foreldrene i tillegg til permisjon etter § 12-5 første ledd, rett til permisjon i inntil tolv måneder for hver fødsel. Denne permisjonen må tas ut umiddelbart etter foreldrenes permisjon etter første ledd. Arbeidstaker som har delvis permisjon etter § 12-6 har likevel ikke rett til utvidet permisjon etter § 12-5 andre ledd, jf. dettes tredje setning.

A er fra arbeidsgiver innvilget permisjon etter arbeidsmiljøloven § 12-5 første ledd i perioden 3. januar 2011 til 25. desember 2011. Den omsøkte permisjonen etter arbeidsmiljøloven § 12-5 annet ledd ønskes påbegynt umiddelbart etter dette, i samsvar med lovens krav om

sammenheng. De første 35 ukene av As permisjon etter § 12-5 første ledd tas imidlertid ut som delvis permisjon på 20 prosent, jf. § 12-6 første ledd.

På bakgrunn av den klare formuleringen av § 12-5 andre ledd, tredje setning, finner nemnda at A ikke har et lovfestet krav på permisjon etter 12-5 andre ledd. Nemnda vil likevel nevne at den antar at bestemmelsen ikke har hatt slike tilfeller som dette for øye, der gradert uttak er benyttet i en særlig ordning for i en viss utstrekning (én dag i uken i 35 uker) å gi begge ektefellene permisjon samtidig. Samlet permisjonsperiode er ikke strukket utover ett år, og realiteten synes å være at A har mistet retten til forlenget permisjon etter § 12-5 annet ledd som følge av den særlige ordningen der A fikk permisjon en dag i uken sammen med barnas mor. Dersom han hadde vært kjent med at det etter loven ville stenge for utvidet permisjon, ville han neppe hatt 20 prosent permisjon i de første 35 ukene i 2011. Nemnda vil på denne bakgrunn oppfordre partene til å finne en løsning. Nemnda bemerker for øvrig at begrensningen i § 12-5 annet ledd, tredje setning er knyttet til den enkelte arbeidstaker. Dermed vil den av foreldrene som ikke har benyttet seg av delvis uttak av permisjon kunne ha rett til utvidet permisjon etter § 12-5 annet ledd.

Konklusjon

Arbeidstaker gis ikke medhold.

Tvisteløsningsnemnda

Henning Harborg
leder

Lillestrøm, 17.06.2011

Til orientering:

Tvist om rett til delvis permisjon 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.