

VEDTAK NR 25/08 I TVISTELØSNINGSNEMNDA

Tvisteløsningsnemnda avholdt møte torsdag den 19.06.08 i Departementsbygning R4, Einar Gerhardsens plass 1, møterom 1012, Oslo.

Ved behandlingen av saken var tvisteløsningsnemnda sammensatt slik:

Faste medlemmer

Henning Harborg, leder (vara for Hanne Inger Bjurstrøm)
Tor Brustad, NHO (vara for Elisabeth Lea Strøm)
Karl Inge Rotmo, LO

Særskilt oppnevnte medlemmer

Børge Benum, KS
Svein Aarseth – Den norske legeforening

Saken gjelder

Tvist om uttak av foreldrepermisjon etter arbeidsmiljøloven § 12-5

Arbeidstaker

A

Arbeidsgiver

B

Det ble truffet slikt

vedtak:

Saksforhold

A er ansatt som ass. lege ved anesthesi- og intensivavdelingen ved B.

Han søkte 11.03.08 om uttak av foreldrepermisjon fra 12. mai. Han ønsket å benytte seg av retten til såkalt gradert uttak, med permisjon i ukene 20, 21, 23-30, 32 og 33, men ikke i ukene 22 og 31 fordi dette var uker uten arbeidstimer i turnusen. Barnets mor skal i perioden være i jobb, mens A ønsker avbrudd i permisjonen for å ha mulighet til å jobbe som selvstendig næringsdrivende disse ukene. Barnet vil i tilfelle bli passet av andre enn foreldrene disse ukene.

Arbeidsgiver avsto søknaden i e-post av 17.03.08 med henvisning til at permisjonen må tas ut uten hensyn til ukenes variabilitet i turnusen.

Saken ble brakt inn for tvisteløsningsnemnda ved brev av 17.04.08. Overfor nemnda har begge parter fått anledning til å komme med utfyllende merknader i saken. Personalsjef ved B, C har opplyst per telefon til sekretariatet for tvisteløsningsnemnda at de ikke ønsker å komme med kommentarer eller anførsler i saken.

Arbeidstakers anførsler

A hevder at arbeidsgivers krav om at permisjonen skal tas ut sammenhengende er i strid med arbeidsmiljøloven § 12-6, og anfører i det vesentligste:

Arbeidstakerens ønske skal oppfylles så langt det er mulig uten at det fører til ”vesentlige ulemper” for virksomheten. I dette ligger en sikkerhetsventil for de tilfeller der det er vanskelig for arbeidsgiveren å etterkomme arbeidstakers ønske vedrørende valg av gradert uttak. A mener at det ikke vil medføre en vesentlig ulempe for arbeidsgiver at han ikke tar ut permisjon i de ukene han egentlig ikke skulle ha vært på jobb.

Bakgrunnen for ønsket om fleksibelt uttak er at moren må ut i jobb på grunn av resttjeneste som turnuslege, hvor det må gjøres 3,5 måneders tjeneste innen 15.08.08 for ikke å måtte utsette tjenesten og autorisasjonen et år til.

Arbeidsgivers anførsler

Arbeidsgiver hevder at det ikke kan selekteres/velges ut enkelte uker fra arbeidsplanen, og har tilbudt sammenhengende uttak av foreldrepermisjon i ukene 20-33.

Arbeidsgiver ønsket ikke å komme med ytterligere kommentarer eller innsigelser, men hevder at de hadde rett i å avslå en slik søknad.

Tvisteløsningsnemndas merknader

Arbeidsmiljøloven § 12-14 fastsetter at tvist om rett til permisjon etter kapittel 12, herunder rett til foreldrepermisjon, 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 skulle påbegynnes uke 20, altså 12.05.08. Saken ble brakt inn for tvisteløsningsnemnda i brev av 17.04.08, og anses rettidig innbrakt.

Arbeidstaker påberoper prinsipielt at han etter § 12-6 har et krav på å få stykke opp permisjonen. Nemnda finner imidlertid at den omsøkte ordningen ikke kan anses som delvis permisjon etter § 12-6, men som to separate utsettelse av permisjonen med en uke om gangen. Bakgrunnen for dette er blant annet at arbeidstaker ikke skal jobbe hos arbeidsgiver de omtvistede friukene. Delvis permisjon er en ordning for foreldre som ønsker å veksle mellom arbeid og permisjon, sammenlignbar med redusert arbeidstid. Den omsøkte ordningen kan derfor ikke regnes som en delvis permisjon i § 12-6s forstand.

Arbeidsmiljøloven § 12-5 første ledd gir foreldrene rett til permisjon i til sammen tolv måneder, inkludert svangerskapspermisjon og fødselspermisjon etter §§ 12-2 og 12-4. Nemnda har også tatt stilling til om arbeidstaker etter denne bestemmelsen kan stanse permisjonen i perioder slik som arbeidstaker her ber om. I forarbeidene til arbeidsmiljøloven 1977 § 31 (Ot. prp. nr. 3 for 1975-76) forutsatte departementet at permisjon etter § 31 nr. 3 må tas sammenhengende, med mindre særlige forhold tilsier noe annet og det ikke vil virke urimelig for arbeidsgiveren. Permisjonsbestemmelsen er videreført i arbeidsmiljøloven av

2005 med de samme bakenforliggende hensyn. Nemnda har derfor lagt til grunn at kontinuitetskravet fremdeles gjelder.

Hensynet bak reglene om foreldrepermisjon tilsier at det skal særlige grunner til for å fravike hovedregelen om at permisjonen skal tas sammenhengende, men nemnda kan ikke se at det foreligger slike særlig grunner i dette tilfellet. Det er lagt vekt på at permisjonen ikke vil gi sammenhengende samvær mellom foreldrene og barnet, siden også mor vil være i arbeid i perioden.

Selv om det ikke har vært avgjørende for det resultat nemnda har kommet til, bemerkes at arbeidstakers motiv ikke er å jobbe hos arbeidsgiver, men derimot å arbeide som selvstendig i friperioden.

Nemnda har etter dette kommet til at A ikke får medhold i sitt krav om uttak av foreldrepermisjon i ukene 20, 21, 23-30, 32 og 33.

Konklusjon

A har ikke krav på å fordele sin foreldrepermisjon i henhold til arbeidsmiljøloven § 12-5 eller § 12-6 i ukene 20, 21, 23-30, 32 og 33.

Tvisteløsningsnemnda

Henning Harborg
leder

Lillestrøm, 10.07.08

Til orientering:

Tvist om rett til foreldrepermisjon 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.