



106965 - Werknemer heeft recht op promotie op basis van het entreerecht omdat meer dan 50% van zijn lessen aan deze internationale school, vergelijkbaar zijn met lessen bovenbouw havo/vwo.

UITSpraak

in het geding tussen:

A, wonende te B, appellant, hierna te noemen A
gemachtigde: mevrouw mr. K. van den Mosselaar

en

het College van Bestuur van C, gevestigd te D, verweerder, hierna te noemen de
werkgever
gemachtigde: mevrouw mr. M.H. Boogers

1. VERLOOP VAN DE PROCEDURE

Bij beroepschrift van 31 juli 2015, ingekomen op 31 juli 2015 en aangevuld op 7 september 2015 en 6 januari 2016, heeft A beroep ingesteld tegen de beslissing van de werkgever van 23 juni 2015 om hem niet op basis van het entreerecht te benoemen in een LD-functie.

De werkgever heeft op 15 oktober 2015 een verweerschrift ingediend.

De mondelinge behandeling van het beroep vond plaats op 15 januari 2016 te Utrecht.

A verscheen in persoon en werd bijgestaan door zijn gemachtigde.

De werkgever werd vertegenwoordigd door E, voorzitter College van Bestuur, daartoe bijgestaan door de gemachtigde.

De werkgever heeft een pleitnotitie overgelegd.

2. DE FEITEN

A is sinds 1 augustus 2011 werkzaam bij de werkgever in een vast dienstverband met een volledige betrekkingssomvang.

Op de arbeidsverhouding is van toepassing de cao vo.

A is werkzaam als docent biologie aan F, G. G verzorgt voortgezet onderwijs. De school valt onder het Brin-nummer van H.

A is benoemd als docent LB en is eerstegraadsbevoegd voor het vak biologie.

A is in het schooljaar 2015-2016 als volgt ingeroosterd: 5 lessen X4, 5 lessen X5, 3 lessen DP1 en 3 lessen DP2.

Ook de voorafgaande schooljaren gaf A 50% of meer van zijn lessen in DP1, DP2 en X5.

Vaststaat dat de werkgever na een eerdere uitspraak van de Commissie (zaaknummer 106495) het DP aanmerkt als eerstegraadsgebied.



X, een opleiding van 5 jaar, is bedoeld voor leerlingen van 11 tot 16 jaar en wordt afgesloten met een certificaat. Hiermee kunnen leerlingen doorstromen naar het DP, het IB (IBCC) of een andere vervolgopleiding.

Bij brief van 27 mei 2015 heeft A de werkgever verzocht in aanmerking te komen voor het entreerecht. De werkgever heeft A hierop bij brief van 23 juni 2015 meegedeeld dat zijn verzoek om in een LD-functie te worden benoemd op basis van het entreerecht wordt afgewezen. Dit omdat A minder dan 50% van zijn lessen in het eerstegraadsgebied geeft.

Tegen deze beslissing heeft A beroep ingesteld.

3. STANDPUNTEN VAN PARTIJEN

A stelt dat er sprake is van het onthouden van promotie door hem geen entreerecht toe te kennen. De door hem gegeven lessen X5 moeten worden gelijkgesteld met lessen in 4 vwo en anders op zijn minst met lessen in 4 havo, derhalve met lessen in de bovenbouw havo en vwo. Deze uitleg blijkt uit het schema van J, waartoe F behoort, uit de website van K, alsook uit een door A overgelegd e-mailbericht van L. X5 is een goede voorbereiding op DP1 net als 4 vwo een goede voorbereiding is op 5 vwo. De meeste leerlingen stromen na X door naar het DP. De meeste scholen merken X5 aan als bovenbouw. Door dit als een van de weinige scholen niet te doen, handelt de werkgever in strijd met het gelijkheidsbeginsel.

A is sedert zijn indiensttreding in 2011 belast met 50% of meer lessen in de bovenbouw (te weten in DP 1 en 2 en X5). Ook in het huidige schooljaar geeft A meer dan 50% van zijn lessen in de bovenbouw, waardoor hij per 1 augustus 2014 aanspraak maakt op het entreerecht en op een LD-functie.

De werkgever betwist niet dat A in de bovenbouw les geeft. Gelet op de bewoordingen en toelichting op art. 5.2 cao vo geldt het entreerecht echter niet voor het X. Doordat X niet wordt afgesloten met een diploma, kan het niet goed worden gewaardeerd en vergeleken met een ander onderwijssysteem. Het lesgeven in X5 kan niet worden gelijkgesteld met bovenbouw HAVO/VWO als bedoeld in de cao vo, eerder met 3 vwo of 3 havo. Het is ook niet zo dat je na X automatisch wordt toegelaten tot DP.

Desgevraagd geeft de werkgever ter zitting aan dat de meeste leerlingen in de praktijk worden toegelaten tot het DP. Dat het L stelt dat X5 "ongeveer gelijk kan worden gesteld met 4 vwo" is onvoldoende basis om het X in het kader van het entreerecht gelijk te stellen met 4 vwo. Hoe andere (internationale) scholen hiermee omgaan is niet relevant en niet doorslaggevend. Dat andere internationale scholen het entreerecht hebben toegekend mag zo zijn, maar F heeft er de voorkeur aan gegeven om meer LC-functies open te stellen zodat een grotere groep docenten gebruik kan maken van de mogelijkheden voor doorgroei binnen de organisatie. Indien alleen gekeken wordt naar de door A gegeven lessen in DP1 en DP2, dan geeft hij minder dan 50% van zijn lessen in de bovenbouw. A komt daarom niet in aanmerking voor het entreerecht, aldus de werkgever.



4. OVERWEGINGEN VAN DE COMMISSIE

De bevoegdheid en de ontvankelijkheid

De instelling is aangesloten bij deze Commissie en A heeft gemotiveerd aangegeven dat de beslissing om hem niet te benoemen in een LD-functie moet worden aangemerkt als een beslissing tot het direct onthouden van promotie, zijnde een van de voor beroep vatbare beslissingen, genoemd in artikel 52 Wet op het voortgezet onderwijs (WVO) en artikel 19 lid 1 cao vo, zodat de Commissie bevoegd is kennis van het beroep te nemen.

Naar het oordeel van de Commissie dient de beslissing, dat A niet op grond van het entreerecht in aanmerking komt voor een LD-functie, te worden aangemerkt als een beslissing waarbij aan A direct of indirect promotie wordt onthouden. Nu het beroep tevens binnen de daartoe geldende termijn is ingesteld, is A ontvankelijk in zijn beroep.

Het onthouden van promotie

Tot 1 augustus 2014 bepaalde artikel 5.2 cao vo dat elke docent met een eerstegraads bevoegdheid, die structureel 50% of meer van zijn lessen geeft in een of meer jaren 4 en 5 havo en/of 4, 5 en 6 vwo vanaf 1 augustus 2014 recht heeft op een LD-functie. Artikel 5.2 cao vo 2014-2015 bepaalt dat elke leraar met een eerstegraads bevoegdheid die 50% of meer van zijn lessen binnen de structurele formatie geeft in een of meer van de jaren 4 en 5 havo en/of 4, 5 en 6 vwo vanaf 1 augustus 2014 recht heeft op een LD-functie.

Vast staat dat de functie van A deel uitmaakt van de structurele formatie en dat hij eerstegraadsbevoegd is. Hetgeen partijen verdeeld houdt, is de vraag of de werkzaamheden van A voor het vijfde jaar van X5 kunnen worden aangemerkt als werkzaamheden in de bovenbouw havo/vwo als bedoeld in artikel 5.2 cao vo. Zonder de lesuren X5 voldoet A niet aan het vereiste van 50% of meer werkzaam zijn in de bovenbouw; met deze lesuren erbij is dat wel het geval.

De Commissie oordeelt dienaangaande als volgt.

In het Convenant Leerkracht van Nederland, dat per 1 juli 2008 van kracht is geworden, hebben de sociale partners en het ministerie van Onderwijs, Cultuur en Wetenschappen (OCW) onder meer afgesproken dat het voor de versterking van het beroep van leraar nodig is om de beloning van de leraar te verbeteren. Daartoe is toen de mogelijkheid geopend om via een zogenaamde functiemix het aantal LC- en LD-functies te verhogen. Een andere afspraak in het convenant betrof het entreerecht dat in het convenant als volgt is verwoord: *“LD functie: leraren met een eerstegraadsbevoegdheid, die ongeacht de omvang, in de bovenbouw structureel lesgeven hebben recht op een LD functie. Partijen zullen dit recht in de cao verankeren”*. Dit is gebeurd in artikel 5.2 cao vo dat spreekt over lesgeven in *“een of meer van de jaren 4 en 5 havo en/of 4,5 en 6 vwo”*.

Op grond van de overgelegde stukken en het verhandelde ter zitting is de Commissie gebleken dat het X kan worden vergeleken met “ongeveer 4 jaar vwo”. Het X-



programma duurt vijf jaar maar omdat het, vergeleken met het Nederlandse onderwijssysteem, al in groep 8 begint, komen de laatste vier (van de vijf) leerjaren overeen met de eerste vier leerjaren havo/vwo en komt het laatste jaar overeen met 4 havo of 4 vwo.

Voorts hebben partijen ter zitting desgevraagd verklaard dat in de praktijk vrijwel alle leerlingen die X afronden, doorstromen naar DP 1 en 2, vergelijkbaar met 5 en 6 vwo. Gelet daarop dient X5, het laatste jaar van X, naar het oordeel van de Commissie voor de toepassing van het entreerecht gelijkgesteld te worden met 4 havo of 4 vwo.

De Commissie vindt hiervoor ook steun in de beleidsregel van de Staatssecretaris van OC en W van 29 mei 2010, Stcrt. nr 9401 d.d. 21 juni 2010. In artikel 17 van deze beleidsregel is bepaald dat het vierde en vijfde leerjaar van X wordt aangemerkt als 4 en 5 havo en dat een docent, om in deze leerjaren les te mogen geven, over een eerstegraadsbevoegdheid dient te beschikken. Het standpunt van de werkgever, dat X5 vergelijkbaar is met 3 vwo of 3 havo, acht de Commissie daarom niet juist.

De omstandigheid dat het voltooien van de opleiding tot en met X5 recht geeft op een certificaat, maar dat dit certificaat nog geen toegang geeft tot het HBO (wat wel geldt voor een voltooide havo-5) maakt dit niet anders. Het recht op entreerecht is immers niet gekoppeld aan de toelatingsnormen voor de vervolgopleiding, maar aan het lesgeven in de bovenbouw havo en vwo.

Gelet op het bovenstaande is de Commissie van oordeel dat het entreerecht ook geldend is voor eerstegraadsdocenten die werkzaam zijn in het vijfde jaar van het X op een internationale school. Nu A eerstegraadsbevoegd is en structureel meer dan 50% van zijn lessen verzorgt in de bovenbouw vanaf 1 augustus 2014, te weten in X5, DP1 en DP2, heeft de werkgever hem niet in redelijkheid een LD-functie kunnen onthouden. Het beleid van de school om meer LC-functies open te stellen kan geen afbreuk doen aan het individuele recht van een werknemer op een LD-functie.

De Commissie zal het beroep daarom gegrond verklaren.

5. OORDEEL

Op grond van bovenstaande overwegingen verklaart de Commissie het beroep gegrond.

Aldus vastgesteld te Utrecht op 3 februari 2016 door mr. W.H.B. den Hartog Jager, voorzitter, drs. K.A. Kool, drs. A.M.M. Kooij-Blok, drs. P. Koppe en mr. D.A.M. Schilperoord, leden, in aanwezigheid van mr. R.M. de Bekker, secretaris.

mr. W.H.B. den Hartog Jager
voorzitter

mr. R.M. de Bekker
secretaris