

# JURIS PRU DENTIE

## Heeft mr adviesrecht?

# BENOEMING EN ONTSLAG

**Niet voor de eerste keer was er bij de geschillencommissie een interpretatiegeschil over het adviesrecht van de mr ten aanzien van het ontslag van de directeur en de benoeming van een nieuwe directeur van de school. Was het vertrek van de directeur, die vanwege een fusie wilde overstappen naar een andere school, nu wel of niet vrijwillig? En heeft de mr adviesrecht als de nieuwe directeur afkomstig is van een andere school van het bevoegd gezag?**

**Hilde Mertens**

**H**et bevoegd gezag wilde de school waar het in dit geschil om ging, fuseren met een andere school. Daarop schreef de directeur van de school een brief aan het bevoegd gezag. In die brief gaf zij aan dat zij haar functie niet kon blijven uitoefenen, omdat zij zich niet in staat achtte leiding te geven aan het naderende fusieproces. Er volgde overleg tussen de directeur en het bevoegd gezag dat ertoe leidde dat de directeur op een andere school van het bevoegd gezag zou gaan werken. Aldus ontstond er een vacature voor de functie van directeur van de school. Het bevoegd gezag heeft die vacature vervuld door een directeur van een van zijn andere scholen te benoemen. Zowel ten aanzien van het vertrek van de voormalige directeur als ten aanzien van de benoeming van de nieuwe directeur, was geen advies aan de mr gevraagd. Daarover ontstond tussen het bevoegd gezag en de oudergeleding van de mr een meningsverschil: de oudergeleding was van mening dat er sprake was van een ontslag van de voormalige directeur en de benoeming van een nieuwe directeur, waarvoor de mr adviesrecht heeft (artikel 11 onder h WMS). Het bevoegd gezag meende dat dit niet het geval was.

### Standpunt oudergeleding

Volgens de mr was de voormalige directeur niet vrijwillig vertrokken, maar is haar ontslag onder druk van het bevoegd gezag tot stand gekomen. Het bevoegd gezag wilde de school fuseren met een basisschool uit een naburig dorp. De directeur kon zich niet vinden in die fusie en heeft zich genoodzaakt gevoeld akkoord te gaan met overplaatsing naar een andere school. Volgens de mr ging het aldus om een ontslag waarvoor het bevoegd gezag eerst het advies van de mr had moeten vragen. Wat betreft de benoeming van de nieuwe directeur stelde de oudergeleding dat iedere benoeming van een lid van de schoolleiding adviesplichtig is, ook als de betrokkene al in dienst was van het bevoegd gezag.

### Standpunt bevoegd gezag

Het bevoegd gezag meende dat de mr geen adviesrecht had, omdat de beide directeurs werkzaam zijn op basis van een bestuursaanstelling. Dat betekent dat er geen sprake is van aanstelling of ontslag, maar slechts van tewerkstelling op een andere school. Omdat het gaat om bestuursaanstellingen is er volgens het bevoegd gezag geen formele rol voor de mr weggelegd.



# SCHOOLEIDING

## De geschillencommissie

Wat betreft het vertrek van de voormalige directeur, stelde de geschillencommissie het bevoegd gezag in het gelijk: weliswaar was de wens van de voormalige directeur om overgeplaatst te worden ingegeven door omstandigheden, meer bepaald de naderende fusie, maar dat neemt niet weg dat haar vertrek als directeur van de school een vrijwillig karakter had. Er is volgens de geschillencommissie dus geen sprake van een adviesplichtig ontslag in de zin van artikel 11 onder h WMS. Ten aanzien van de benoeming van de nieuwe directeur aan de school, oordeelde de geschillencommissie dat er wel degelijk sprake was van een adviesplichtig besluit in de zin van artikel 11 onder h WMS: als iemand deel gaat uitmaken van de leiding van de school moet de mr daarover vooraf om advies gevraagd worden. Daarbij is niet van belang of de aan te stellen persoon al in dienst is bij het bevoegd gezag.

## Commentaar

De geschillencommissie heeft al vaker uitspraak gedaan over het adviesrecht van de mr bij het ontslag van de schoolleider. Van belang is hierbij of het vertrek uit de functie al dan niet vrijwillig is. Heeft het vertrek een vrijwillig karakter, dan geldt het adviesrecht van de mr niet. Dat is logisch want binnen de wet- en regelgeving is ieder vrij om in overleg met zijn werkgever andere afspraken te maken. Een mr kan dat niet tegenhouden. Dat een directeur zich door de omstandigheden gedwongen kan voelen zijn functie neer te leggen, maakt zijn vertrek nog niet onvrijwillig in die zin dat hij door zijn werkgever gedwongen is te vertrekken. Als onvrijwillig vertrek worden wel aan-

gemerkt: ontslag waarmee de directeur niet instemt of het verzoek aan de kantonrechter tot ontbinding van de arbeidsovereenkomst van de directeur (uitspraak d.d. 3 juli 2008, inzake 08.011).

Ook over het adviesrecht van de mr bij de benoeming van de directeur heeft de geschillencommissie vaker uitspraak gedaan. De strekking van die uitspraken is dat de mr adviesrecht heeft wanneer een persoon nieuw in de schoolleiding komt of wanneer iemand binnen de schoolleiding een nieuwe functie gaat krijgen. Daarbij maakt het niet uit of iemand reeds in dienst was van het bevoegd gezag, ook niet als dat in de functie van schoolleider was en ook niet als hij in die functie boventallig geworden is (uitspraak d.d. 5 november 2012, inzake 104523). De benoeming van de conrector tot rector aan dezelfde school valt eveneens onder het adviesrecht van de mr: betrokkene gaat immers een andere functie bekleden, voor welke functie het adviesrecht geldt (uitspraak d.d. 19 oktober 2009 inzake 104227). Het maakt niet uit of de betrokkene tijdelijk benoemd wordt, op interim-basis werkt of gedetacheerd wordt vanuit een andere organisatie (uitspraak d.d. 19 november 2009 inzake 104268; uitspraak d.d. 12 juni 2012 inzake 105346). Waar het om gaat is dat de persoon aan een bepaalde school een functie in de schoolleiding gaat bekleden, die hij eerder niet had op die school. Voor de school, het personeel, de ouders en de leerlingen wordt de betreffende persoon inderdaad een nieuwe schoolleider.

## INFO

### MEER INFORMATIE

Landelijke Commissie voor Geschillen WMS, 9 november 2012, zaaknummer 12.16, 105482, zie [www.onderwijsgeschillen.nl](http://www.onderwijsgeschillen.nl).

### OVER DE AUTEUR



Mr. Hilde Mertens is directeur/bestuurder van de Stichting Onderwijsgeschillen te Utrecht.