

Ontslag na ziekte; ontbreken functieongeschiktheidsadvies

I. Het verloop van de procedure

Bij beroepschrift met bijlage, ingekomen 5 juli 2006, komt appellante in beroep tegen het besluit van het bestuur van verweerster van 30 mei 2006 tot haar ontslag.

Bij schrijven van 13 juli 2006 zendt verweerster haar verweerschrift met bijlagen in.

De inhoud van deze stukken wordt als hier herhaald en ingelast beschouwd.

Appellante heeft de Commissie het volgende bericht: "Het beroep is slechts bedoeld om mijn uitkering veilig te stellen. Ik zou het op prijs stellen wanneer u de zaak schriftelijk zou willen afdoen".

Daarop heeft verweerster laten weten in te stemmen met een schriftelijke behandeling.

De Commissie heeft enige malen verweerster om nadere informatie gevraagd. Bij brief van 4 september 2006 en bij brief van 28 september 2006 heeft verweerster nader schriftelijke informatie verstrekt.

De Commissie zal op heden uitspraak doen.

II. Het oordeel van de Commissie

De Commissie is uit de schriftelijke stukken het volgende gebleken.

Appellante is sinds 1 april 1992 bij verweerster en haar voorgangster in dienst als lerares basisonderwijs. Appellante heeft een dienstverband van 0,6185 fte.

Op 19 april 2004 is appellante wegens arbeidsongeschiktheid uitgevallen. De arbeidsongeschiktheid is te wijten aan psychische problemen. De eerste paar weken van de arbeidsongeschiktheid is reïntegratie in het geheel niet mogelijk gebleken. Zowel de bedrijfsarts als de psychologe heeft reïntegratie afgeraden. In september 2004 is getracht appellante in haar eigen functie te laten reïntegreren. Aangezien de reïntegratie in haar eigen functie niet bleek te lukken, is een reïntegratietraject tweede spoor ingezet. Verweerster heeft hiertoe de hulp ingeroepen van "Salto reïntegratie". Appellante heeft zich heel actief ingezet in het kader van de reïntegratie activiteiten tweede spoor. Gedurende het reïntegratietraject heeft appellante een opleiding gevolgd ten behoeve van secretariële werkzaamheden.

In januari 2006 is een WIA uitkering aangevraagd. UWV heeft Appellante met ingang van 17 april 2006 een loongerelateerde WGA uitkering toegekend, aangezien appellante meer dan 35% maar minder dan 80% arbeidsongeschikt is.

De rechtmatigheid van het aan appellante gegeven ontslag dient door de Commissie beoordeeld te worden aan de hand van artikel 20 van het Besluit ziekte en arbeidsongeschiktheid voor onderwijspersoneel primair en voortgezet onderwijs (BZA) en met name het volgende daarin bepaalde:

2. Indien blijkt dat de betrokkene op grond van ziekten of gebreken is geraakt in een toestand van blijvende ongeschiktheid om aan de aan zijn functie gestelde vereisten te voldoen, kan hij worden ontslagen, mits:

a. deze blijvende ongeschiktheid onafgebroken 2 jaar heeft geduurd en;

b. herstel binnen een periode van 6 maanden na deze 2 jaar redelijkerwijs niet is te verwachten en;

c. er bij het bevoegd gezag voor betrokkene geen reële herplaatsingsmogelijkheden zijn.

6. Indien het bevoegd gezag wenst over te gaan tot ontslag, dient het de betrokkene schriftelijk aan te zeggen dat de procedure ter beoordeling van de medische geschiktheid voor de functie en de kansen op herstel binnen zes maanden in gang wordt gezet. Deze aanzegging geschiedt op zijn vroegst vanaf de 18e maand na de eerste ziektedag, met dien verstande dat de procedure, met inbegrip van het aan het ontslag ten grondslag te leggen medisch- en arbeidskundig advies en de afronding van het onderzoek naar de herplaatsingsmogelijkheden uiterlijk in de 24e maand na de eerste ziektedag kan zijn afgerond.

7. Bij het onderzoek naar de vraag of er sprake is van een situatie, als bedoeld in het tweede lid, onderdelen a. en b, worden de volgende artsen betrokken: a, b en c,

De conclusie van het onderzoek wordt neergelegd in een rapport, dat wordt opgesteld door de arts van het Uitvoeringsinstituut werknemersverzekeringen. Deze doet het rapport toekomen aan het bevoegd gezag en in afschrift aan de betrokkene. Het rapport heeft het karakter van een medisch advies aan het bevoegd gezag.

Verweerster dient op grond van deze regelgeving te beschikken over een functie ongeschiktheidsadvies (foa) in de zin van vorenstaande bepaling. Een dergelijk advies is niet in het geding gebracht en kan volgens verweerster ook niet overgelegd worden.

Verweerster werd geconfronteerd met het feit dat UWV haar verzoek om het verrichten van een foa onbehandeld retour stuurde. UWV had namelijk besloten om per 1 januari 2006, toen de Wet werk en inkomen naar arbeidsvermogen (WIA) van kracht werd, te stoppen met het afgeven van foa's omdat dit geen wettelijke taak van UWV zou zijn. Het afgeven van een foa is - sinds de invoering ervan in 1996 - beschouwd als een niet-wettelijke, dus "andere" taak.

Op 1 januari 2006 is tevens van kracht de Wet van 29 november 2001, houdende regels tot vaststelling van een structuur voor de uitvoering van taken met betrekking tot de arbeidsvoorziening

en sociale verzekeringswetten (Wet structuur uitvoeringsorganisatie werk en inkomen: wet suwi). Deze wet bevat in hoofdstuk 5 regels betreffende het Uitvoeringsinstituut werknemersverzekeringen (artikelen 30-33c). Deze regels bevatten de taak van het UWV. In deze taakomschrijving is niets opgenomen over het verstrekken van een foa. Het afgeven van een foa is dus terecht geen wettelijke taak voor het UWV en het kan dit dus staken.

De ministeries van Sociale Zaken en Binnenlandse Zaken hebben over deze kwestie met het UWV overleg gevoerd. Eind juni 2006 hebben partijen overeenstemming bereikt. Afsproken is dat de rechtspositionele regelingen, waaronder het BZA, zullen worden aangepast aan de WIA in die zin dat het foa zal worden geschrapt. Omdat het aanpassen van de rechtspositionele regelingen echter maanden in beslag neemt, is er ook een voorlopige oplossing afgesproken. Die oplossing houdt in dat UWV bij de WIA-beschikking een begeleidende brief stuurt waarin staat dat die brief samen met de WIA-beschikking als foa kan worden aangemerkt. Inmiddels heeft het Algemeen Bestuur van het Participatiefonds besloten zich daaraan te conformeren. In het kader van de instroomtoets merkt het fonds dus de WIA-beschikking samen met genoemde brief als foa aan. Deze participanten hebben tot deze overgangsregeling kunnen komen omdat er een sterke overlap bestaat tussen de beoordeling van het reïntegratieverslag in het kader van de WIA en de beoordeling in het kader van het functie-ongeschiktheidsadvies. Dit betekent dat de conclusies uit het reïntegratieverslag beschouwd/volstaan kunnen worden voor een foa.

Er kunnen zich thans de volgende situaties voordoen:

- A. Werknemers die minder dan 35 procent arbeidsongeschikt zijn verklaard mogen in principe niet worden ontslagen tenzij er een zwaarwichtig dienstbelang voor bestaat. Daarvan is in ieder geval sprake als het in dienst houden leidt tot financiële problemen voor de werkgever. Voor een eventueel ontslag van deze werknemers moet u bij het UWV het deskundigenoordeel O&O aanvragen (een oordeel over de geschiktheid van de werknemer voor het eigen werk en de beschikbaarheid van passende arbeid bij de werkgever).
- B. Ziek vóór 1 januari 2004 met WAO-uitkering: UWV zal in 2006 de foa's voor de (gedeeltelijk) arbeidsongeschikte werknemer met een WAO-uitkering op de gebruikelijke wijze blijven uitvoeren. Hier verandert dus niets.
- C. Reïntegratieverslag en de beslissing WIA-uitkering na 1 januari 2006 en voor 1 juli 2006: er is door het UWV geen begeleidende brief afgegeven.
- D. Reïntegratieverslag en beslissing de WIA -uitkering na 1 juli 2006: er zal door het UWV een begeleidende brief worden afgegeven.

Appellante is voor meer dan 35% arbeidsongeschikt, zodat de situatie A zich niet voordoet. Appellante is na 1 januari 2004 ziek geworden, zodat ook de situatie B zich niet voordoet. Het reïntegratieverslag en de beslissing WIA -uitkering van appellante dateren na 1 januari 2006 en voor 1 juli 2006 – te weten: 4 april 2006 - zodat er door het UWV geen begeleidende brief is afgegeven (situatie C). In de WIA wordt onderscheid gemaakt tussen de Inkomensregeling Volledig Arbeidsongeschikten (IVA) en de Werkhervattingsregeling Gedeeltelijk Arbeidsgeschikten (WGA). Appellante die tussen 35% en 80% arbeidsongeschikt is, krijgt een uitkering volgens de WGA. De mate van arbeidsongeschiktheid is vastgesteld door het UWV. De beslissing van het UWV tot de loongerelateerde WGA-uitkering kan in dit geval aangemerkt worden als een foa.

De Commissie is op vorenstaande grond en op grond van het feit dat overigens aan alle overige voorwaarden van art. 20 BZA is voldaan van oordeel dat het beroep van appellante ongegrond moet worden bevonden.

III. De beslissing

De Commissie voornoemd,

rechtdoende:

verklaart het beroep ongegrond.

Deze beslissing is gegeven te Eindhoven op 5 oktober 2006 door mr. A.F.M. Schrickx, voorzitter, mr. H.P.H. van Griensven, F.A.J. van Moorsel, mr. drs. W.G.A.M. Veugelers en mr. G.M.J. Prick, leden, in tegenwoordigheid van G.H. Gerritsen, secretaris.