

## 1. De loop van de procedure

Partijen worden hierna genoemd ..... en .....

Bij brief van 13 februari 2004, bij de Commissie van Beroep voor het Katholiek Primair Onderwijs in Zuid-Nederland ingekomen op 14 februari 2004 en bij de Commissie ingekomen op 19 februari 2004, is ..... bij de Commissie in beroep gekomen van het besluit van ..... van 5 januari 2004 tot schorsing van ..... met ingang van 5 januari 2004 tot 1 maart 2004.

Namens ..... heeft mr..... een verweerschrift ingediend, gedateerd 5 maart 2004 en bij de Commissie ingekomen per fax op 5 maart 2004 en in origineel op 10 maart 2004.

..... heeft voor de mondelinge behandeling van de zaak de Commissie nog twee producties toegezonden.

De mondelinge behandeling van deze zaak heeft plaatsgevonden ter zitting van de Commissie op 22 april 2004, alwaar zijn verschenen ....., vergezeld van mr. ...., en voor ..... mr. ...., vergezeld van de heer ....., interimdirecteur van de .....

Mr..... en mr. .... hebben ter zitting de standpunten van partijen toegelicht, mr. .... aan de hand van een pleitnotitie, welke zij aan de Commissie heeft overgelegd.

## 2. De feiten

2.1 ..... is op 22 november 2002 bij ..... in dienst getreden als vervanger aan de door ..... geëxploiteerde ..... voor basisonderwijs te ..... voor de duur van de afwezigheid van de te vervangen leraar. Van deze benoeming is geen akte opgemaakt. De eerste akte van benoeming is door ..... getekend op 28 januari 2003 en door ..... op 6 februari 2003. Het betrof een benoeming tot leraar voor bepaalde tijd aan de ..... met een werktijdfactor van 0.4606. In de akte van benoeming is vermeld : "De benoeming geschiedt voor bepaalde tijd vanaf 25 november 2002 doch uiterlijk tot en met 30 november 2002 in verband met vervanging van ..... Zodra de afwezigheid en/of bekostiging van de vervanging om welke reden dan ook eindigt expireert de benoeming van rechtswege".

2.2 Vervolgens heeft ..... aan de ..... van 1 december 2002 tot 12 mei 2003 in verband met vervanging gewerkt als leraar met een werktijdfactor van 1. Betreffende deze periode zijn door ..... ter zitting salarisspecificaties aan mr. .... en de Commissie getoond, waaruit zulks blijkt. Voor deze periode is geen akte van benoeming opgemaakt.

2.3 Bij door ..... op 7 juli 2003 respectievelijk 22 augustus 2003 getekende aktes is ..... aan de ..... tot leraar benoemd met een werktijdfactor van 0.4000 respectievelijk 1.0000. De aktes vermelden een zelfde inhoud als onder 2.1 aangehaald, met dien verstande dat de periodes zijn 12 mei 2003 doch uiterlijk tot en met 31 juli 2003 respectievelijk 1 augustus 2003 doch uiterlijk tot en met 31 juli 2004 en dat de akte van 22 augustus 2003 niet betreft de vervanging van ....., doch .....

2.4 Bij brief van 4 december 2003 heeft ..... onder meer geschreven :  
"Gelet op het bovenstaande heeft het bestuur het voornemen om u, in het belang van de school, te schorsen met ingang van 5 januari 2004 zijnde de eerste schooldag na de kerstvakantie ... voor de duur van 2 maanden, op grond van artikel F2.7 lid 2 sub c van de CAO Primair Onderwijs. Aangezien dit een voornemen is kunt u hiertegen, op grond van artikel F2.9 van de CAO-PO, verweer voeren. U dient dit uiterlijk zeven dagen na verzending van deze brief schriftelijk aan uw werkgever kenbaar te maken, waarna u binnen drie weken na verzending van deze brief uw verweer dient te voeren."

2.5 In een tweede brief van 4 december 2003 heeft ..... onder meer geschreven :  
"Volledigheidshalve meld ik u hierbij dat uw arbeidsovereenkomst met ..... , bevoegd gezag van de ..... te ..... , wegens ongeschiktheid voor de functie niet zal worden verlengd dan wel niet omgezet zal worden in een dienstverband voor onbepaalde tijd en derhalve van rechtswege zal eindigen op de afgesproken datum, te weten 1 maart 2004."

2.6 Bij faxbericht van 10 december 2003 heeft mr.....namens ..... meegedeeld dat ..... verweer wenste te voeren tegen de inhoud van beide brieven van 4 december 2003. Voorts verzocht zij uitstel te verlenen voor de inhoudelijke gronden waarop het verweer berust, aangezien zij niet alle gegevens bezat, en verzocht zij ..... om afschrift van alle stukken.

2.7 Bij brief van 15 december 2003 heeft ..... mr. ....afschriften van een aantal bescheiden gezonden en onder meer geschreven : "Mag ik, in verband met de op handen zijnde vakantie, uw verweer deze week nog tegemoet zien ?".

2.8 Bij faxbericht van 18 december 2003 heeft mr. .... bericht dat het niet mogelijk was ..... die week nog het verweerschrift te doen toekomen en geschreven : "Ik zal u zo spoedig mogelijk het inhoudelijk verweerschrift doen toekomen."

2.9 Vóór of op 5 januari 2004 heeft ..... geen inhoudelijk verweerschrift bij ..... ingediend met betrekking tot de voorgenomen schorsing. Bij besluit van 5 januari 2004 heeft ..... geschorst. Het besluit houdt onder meer in : "Het bestuur heeft u, bij aangetekende brief van 4 december 2003, het voornemen kenbaar gemaakt om u te schorsen met ingang van 5 januari 2004 tot 1 maart 2004, derhalve tot het moment waarop uw dienstverband van rechtswege zal eindigen. ... Gelet op het bovenstaande deelt het bestuur u hierbij mede u, in het belang van de school, te schorsen met ingang van 5 januari 2004 tot 1 maart 2004 op grond van artikel F2.7 lid 2 sub c van de CAO Primair Onderwijs".

2.10 Van de Collectieve Arbeidsovereenkomst voor het primair onderwijs (CAO), luiden, voorzover van belang :

*"F2.1 Arbeidsovereenkomst*

...

3 Behoudens het bepaalde in artikel F2.2 wordt de arbeidsovereenkomst aangegaan voor onbepaalde tijd.

...

*F2.2 Dienstverband voor bepaalde tijd*

...

3. Een dienstverband voor bepaalde tijd kan voorts worden overeengekomen :  
a. bij vervanging van een tijdelijk afwezige werknemer, telkens voor het hoogste een jaar;

...

*F2.3 Beëindiging van het dienstverband*

1 Onverminderd het bepaalde in artikel F2.2 lid 3 eindigt het dienstverband voor bepaalde of onbepaalde tijd :

a door ontslag door de werkgever of de werknemer, met inachtneming van het bepaalde in de artikelen F2.5, F2.6 en F1.3;

...

2 Het dienstverband eindigt van rechtswege :

a door het verstrijken van de tijd waarvoor het werd aangegaan, onverminderd het gestelde in artikel F2.1;

...

*F2.5 Opzeggingstermijn*

...

4 Een dienstverband voor bepaalde tijd kan door de werkgever en de werknemer tussentijds worden beëindigd met inachtneming van een opzeggingstermijn als bedoeld in de leden 1, 2 en 3 van dit artikel.

...

*F2.6 Gronden voor ontslag*

1 Ontslag door de werkgever kan plaatsvinden op grond van :

a plichtsverzuim als bedoeld in artikel F2.8 lid 2;

b onbekwaamheid of ongeschiktheid van de werknemer voor de door hem uitgeoefende functie, anders dan op grond van ziels- of lichaamsgebreken;

...

f andere met name genoemde gewichtige omstandigheden, die redelijkerwijs geacht moeten worden, met het oog op de belangen van de instelling en van het onderwijs, mogelijkheid van handhaving van het dienstverband uit te sluiten.

de

...

*F2.7 Schorsing als ordemaatregel*

...

2 Naast het bepaalde in het eerste lid van dit artikel kan de werkgever de werknemer schorsen :

...

c voor de duur van maximaal 6 maanden wanneer sprake is van (een voornemen tot) ontslag, als bedoeld in artikel F2.6 lid 1 sub a, b, en f;

...".

### **3 Het bestreden besluit, het beroep en het verweer**

3.1 Het bestreden besluit houdt in dat ..... is geschorst met ingang van 5 januari 2004 tot 1 maart 2004 op grond van artikel F2.7, tweede lid aanhef en sub c, van de CAO.

3.2 Het beroep strekt tot gegrondverklaring daarvan alsmede het besluit te vernietigen omdat :  
primair ..... niet in de gelegenheid is gesteld een verweerschrift in te dienen tegen het voornemen van de schorsing;  
subsidiar het in strijd is met de CAO;  
meer subsidiar ..... onvoldoende aannemelijk heeft gemaakt dat er redenen zijn om te stellen dat ..... onbekwaam en/of ongeschikt zou zijn voor de vervulling van zijn werkzaamheden.

3.3 ..... bestrijdt de vordering van ..... gemotiveerd.

### **4 De beoordeling**

4.1 De primaire grondslag van de vordering van ..... faalt. Bij de onder 2.4 vermelde brief van 4 december 2004 heeft ..... in de gelegenheid gesteld schriftelijk verweer tegen het voornemen tot schorsing te voeren en daarbij aan ..... de in artikel F2.9, derde lid, van de CAO genoemde termijn gegund. Een verzoek tot verlenging van die termijn is in het onder 2.8 vermelde faxbericht van mr. .... niet te lezen. Aan ..... is ook overigens van die termijn geen verlenging toegestaan.

4.2 De subsidiaire grondslag van de vordering van ..... slaagt. De schorsing is gegrond op artikel F2.7, tweede lid, aanhef en onder c, van de CAO. Uit de hierboven aangehaalde bepalingen van de CAO blijkt echter dat die grondslag voor de schorsing onjuist is; er is immers geen sprake van een voornemen tot ontslag of ontslag als bedoeld in artikel F2.6, eerste lid aanhef en onder a, b of f. Het beroep moet daarom gegrond worden verklaard.

### **5 De beslissing**

De Commissie verklaart het beroep van ..... gegrond.

Deze beslissing is gegeven te Utrecht op 22 april 2004 door mr.E.S.M.Weterings-Zeegers, voorzitter, mr.R.A.C.van Rossum , J.J.H.Dezairre, W.Stoop en mr.L.A.S.Boersen, leden, in tegenwoordigheid van mr.C.B.G.Derks, secretaris.