

**Uitspraak op het beroep van**

Mevrouw A te B(appellante)

tegen een besluit van

het bestuur van de Vereniging voor Christelijk Voortgezet Onderwijs in XXX, zetelend te XXXn (verweerder).

**1. Het procesverloop.**

1.1 Bij schrijven van 14 april 2008 heeft C lid van de Centrale Directie van de van verweerder uitgaande Christelijke Scholengemeenschap XXX te XXX, aan appellante medegedeeld, dat haar verlengde tijdelijke dienstverband op 1 augustus 2008 vervalt.

1.2 Bij brief gedateerd 9 mei 2008, blijkens een frankeerstempel van de Algemene Onderwijsbond (AOB) op diezelfde dag verzonden, bij de Commissie ingekomen op 13 mei 2008, heeft appellante beroep bij de Commissie ingesteld tegen het besluit van verweerder.

1.3 Verweerder heeft bij schrijven van 10 juni 2008 een verweerschrift bij de Commissie ingediend.

1.4 De Commissie heeft de zaak op 2 juli 2008 behandeld in een openbare zitting te 's-Gravenhage. Partijen hebben bij die gelegenheid hun standpunten nader toegelicht, appellant bijgestaan door mr. P.F.J. Heffer, werkzaam bij de AOB te Utrecht, en verweerder bij monde van mr. C.J. Verhaart, werkzaam bij de Besturenraad Protestants-Christelijk Onderwijs te Voorburg.

**2. Standpunten van partijen.**

*2.1 Het standpunt van appellante.*

Samengevat en voor zover hier van belang komt het standpunt van appellante, zoals vervat in het beroepschrift en ter zitting nader toegelicht, neer op het volgende.

2.1.1 Appellante is van mening, dat zij op grond van artikel 7:668a van het Burgerlijk Wetboek (BW) met ingang van 1 augustus 2007 in vaste dienst is. Zij heeft vier tijdelijke aanstellingen gehad, te weten van 14 oktober 2005 tot 28 november 2005, van 28 november 2005 tot 1 augustus 2006, van 1 augustus 2006 tot 1 augustus 2007 en van 1 augustus 2007 tot 1 augustus 2008.

2.1.2 Ook om andere redenen moet worden uitgegaan van een dienstverband voor onbepaalde tijd, aangezien de akten van benoeming in strijd met de bepalingen van de geldende CAO niet de redenen voor de tijdelijkheid van de benoeming vermelden.

2.1.3 Het is onduidelijk of het bestreden besluit bevoegd is genomen. Appellante heeft een dienstverband met verweerder, terwijl het bestreden besluit is genomen door de centrale directie van de school.

2.1.4 Het bestreden besluit vermeldt in strijd met de CAO niet de redenen van de opzegging.

2.1.5 Ter zitting heeft appellante aangevoerd, dat zij weer een nieuwe aanstelling heeft bij verweerder, en wel tot 1 oktober 2008. Dit betreft (deels) andersoortig werk en op een andere locatie.

2.1.6 Appellante begrijpt niet waarom zij niet een van de twee thans openstaande vacatures (de ene voor werkzaamheden in de mediatheek, de andere als receptioniste) kan vervullen, nu zij deels in de mediatheek werkzaam is.

2.1.7 Voor haar werkzaamheden bij verweerder heeft zij een andere – vaste – baan opgezegd, omdat met haar voor haar indiensttreding is gesproken over andere werkzaamheden die zij vanaf april 2009 zou gaan verrichten.

## 2.2 Het standpunt van verweerder.

Het standpunt van verweerder, zoals neergelegd in de stukken en ter zitting nader toegelicht, komt – kort samengevat en voor zover hier van belang – neer op het volgende.

2.2.1 Het dienstverband van appellante wordt beëindigd omdat haar functie wordt opgeheven om financiële redenen. Appellante is destijds aangenomen in verband met – onder meer – tijdelijke ondersteuning van het managementteam gedurende het nieuwbouwproces van de Christelijke Scholengemeenschap XXX, waarbij – aldus het verweerschrift – als voorwaarde was opgenomen, dat het dienstverband in elk geval niet zou worden verlengd indien door teruglopende leerlingenaantallen de verdere bekostiging bedrijfseconomisch niet verantwoord zou zijn. Bij het verweerschrift is een overzicht van de leerlingenaantallen gevoegd. Daarmede is tevens de motivering van het bestreden besluit gegeven.

2.2.2 Blijkens artikel 15.4 van de geldende CAO speelt artikel 7:668a van het BW geen rol. Er is derhalve geen dienstverband voor onbepaalde tijd ontstaan.

2.2.3 Het bestreden besluit is bevoegd genomen, gelet op artikel 10 van het Directiereglement.

## **3. De van toepassing zijnde voorschriften.**

Van toepassing is de verlengde CAO-VO 2006-2007 (hierna te noemen: de CAO).

Ingevolge artikel 3.a.1, eerste lid, van de CAO ontvangt de werknemer bij zijn indiensttreding een akte van benoeming volgens het in de bijlage 1a of 1b opgenomen model.

Blijkens het in bijlage 1a opgenomen model vermeldt de akte van benoeming voor een dienstverband voor bepaalde tijd de grond voor de benoeming voor bepaalde tijd.

Artikel 3.a.2, eerste lid, van de CAO bepaalt, dat een dienstverband voor bepaalde tijd in elk geval wordt overeengekomen wanneer:

- a. de werknemer met een onderwijsgevende functie geen wettelijke onderwijsbevoegdheid bezit, of
- b. enige andere wettelijke bepaling, waaronder begrepen bekostigingsvoorwaarden, zich tegen een aanstelling voor onbepaalde tijd verzet.

Ingevolge artikel 3.a.2, tweede lid, van de CAO kan een dienstverband voor bepaalde tijd worden overeengekomen bij wijze van proef, met uitzicht op een dienstverband voor onbepaalde tijd. De duur van dit dienstverband bedraagt ten hoogste 12 maanden. In bijzondere gevallen kan deze periode worden verlengd met ten hoogste 12 maanden.

Volgens artikel 3.a.2, derde lid, van de CAO beslist de werkgever tenminste twee maanden voor de einddatum van het dienstverband voor bepaalde tijd, als bedoeld in lid 2, welk dienstverband een tijdsduur had van ten minste twaalf maanden en waarbij door de werkgever schriftelijk uitzicht is gegeven op een dienstverband voor onbepaalde tijd, of hij de werknemer met ingang van bedoelde einddatum:

- a. een dienstverband voor onbepaalde tijd zal geven,
- b. dan wel nog éénmaal een nieuw (verlengd) dienstverband voor bepaalde tijd zal geven,
- c. dan wel geen dienstverband zal geven,

en stelt hij de werknemer hiervan onmiddellijk schriftelijk in kennis.

Ingevolge artikel 3.a.2, vijfde lid, van de CAO wordt een dienstverband voor bepaalde tijd voorts overeengekomen:

- a. bij vervanging van een tijdelijk afwezige werknemer telkens voor ten hoogste één jaar,
- b. als voorziening in een tijdelijke vacature voor ten hoogste één jaar,

- c. indien de werknemer uitsluitend belast is met werkzaamheden in het kader van contractactiviteiten, of uitsluitend een dergelijke werknemer vervangt, een en ander voor ten hoogste drie jaar,
- d. indien de werknemer uitsluitend is belast met werkzaamheden in het kader van projecten waarvoor additionele gelden ter beschikking zijn gesteld, of uitsluitend een dergelijke werknemer vervangt, een en ander voor ten hoogste drie jaar,
- e. indien de werknemer reeds een uitkering geniet in het kade van ouderdomspensioen of FPU, telkens voor de duur van één jaar.

Artikel 3.a.2, zesde lid, van de CAO bepaalt, dat, indien een dienstverband op grond van het gestelde in lid 5 onder a tenminste onafgebroken 24 maanden heeft geduurd en nadien wordt voortgezet zonder dat van vervanging sprake is, dit geschiedt voor onbepaalde tijd, voor zover het een dienstverband betreft in dezelfde functie.

Blijkens het bepaalde in artikel 3.a.2, zevende lid, van de CAO bedraagt de totale duur van elkaar opvolgende dienstverbanden voor bepaalde tijd genoemd in de leden 2 tot en met 6 ten hoogste drie jaar. Wordt het dienstverband nadien voortgezet, dan geschiedt dit voor onbepaalde tijd.

Ingevolge artikel 4.a.1, eerste lid, aanhef en onder a, van de CAO geschiedt het beëindigen van een verlengd dienstverband voor bepaalde tijd door opzegging.

Op grond van het bepaalde in artikel 4.a.3, eerste lid, van de CAO (voor zover hier van belang) dient opzegging bij aangetekend schrijven en met redenen omkleed te geschieden met inachtneming van de geldende opzeggingstermijn.

Ingevolge artikel 4.a.4, eerste lid, aanhef en onder b, van de CAO (voor zover hier van belang) nemen zowel de werkgever als de werknemer in geval van opzegging van een verlengd dienstverband voor bepaalde tijd de volgende opzeggingstermijn in acht:

ten minste drie maanden indien het dienstverband twaalf maanden of meer heeft geduurd.

Artikel 15.4 van de CAO bepaalt, dat CAO-partijen met de bepalingen van hoofdstuk 3 en 4 voor het bijzonder onderwijs beogen af te wijken van – onder meer – artikel 7:668a van het Burgerlijk Wetboek (hierna: BW).

Artikel 7:668a van het BW bevat bepalingen in geval van elkaar opvolgende arbeidsovereenkomsten voor bepaalde tijd. In aldaar nader aangegeven situaties (onder meer bij meer dan drie voor bepaalde tijd aangegane, elkaar opvolgende arbeidsovereenkomsten) geldt de laatste van een reeks tijdelijke arbeidsovereenkomsten als aangegaan voor onbepaalde tijd. Het vijfde lid van dit artikel (voor zover hier van belang) bepaalt, dat van de leden 1 tot en met 4 slechts bij collectieve arbeidsovereenkomst kan worden afgeweken ten nadele van de werknemer.

#### **4. Beoordeling van het geschil.**

4.1 Appellante is sinds 14 oktober 2005 werkzaam in tijdelijke dienst van verweerder als secretaresse. Het dienstverband is daarna steeds verlengd.

4.2 Partijen zijn verdeeld over de vraag, of sprake is van een dienstverband voor onbepaalde tijd, nu sprake is van meer dan drie elkaar opvolgende voor bepaalde tijd aangegane arbeidsovereenkomsten.

4.2.1 De stelling van appellante, dat voor een dienstverband als het hare het bepaalde in artikel 7:668a, eerste lid, van het BW geldt en dat haar dienstverband derhalve inmiddels als een dienstverband voor onbepaalde tijd moet worden aangemerkt, faalt, omdat – zoals de Commissie bij haar uitspraken van 20 juni 2007, CvB.VO/HBO.2007.013-U.2007.003, en van 29 oktober 2007, CvB.VO/HBO.2007.030-U.2007.010, ook heeft overwogen - blijkens artikel 15.4 van de CAO partijen

met de bepalingen van onder meer hoofdstuk 3 van de CAO, waartoe ook artikel 3.a.2, eerste lid, behoort, hebben beoogd af te wijken van de artikelen 7:668a en 7:669 van het BW.

4.2.2 Gelet op het vorenstaande is het dienstverband van appellante aan te merken als een verlengd tijdelijk dienstverband.

4.3 De Commissie moet beoordelen of verweerster de formele voorschriften voor de beëindiging van het verlengde tijdelijk dienstverband in acht heeft genomen. Daarnaast dient zij een materiële toetsing te verrichten.

4.4 Ten aanzien van de vraag of het bestreden besluit bevoegd is genomen, overweegt de Commissie, dat blijkens artikel 1, tweede lid, van het – ter zitting overgelegde – Directiereglement, dat verweerder op 30 mei 2001 heeft vastgesteld, de directie de door het bestuur bij dit reglement opgedragen taken en bevoegdheden uitoefent namens en onder verantwoordelijkheid van het bestuur. Op grond van artikel 10, tweede lid (voor zover hier van belang), is de directie bevoegd onderwijsondersteunend personeel te benoemen en te ontslaan.

Gelet op deze bepalingen staat vast, dat het bestreden besluit bevoegd is genomen. Ook overigens is aan de formele voorschriften voor beëindiging van een verlengd tijdelijk dienstverband, met name tijdige opzegging, voldaan.

4.5 De Commissie stelt vast, dat de achtereenvolgende akten van benoeming van appellante in strijd met artikel 3.a.1, eerste lid, van de CAO, in samenhang met bijlage 1a, niet de grond voor de tijdelijkheid van de benoemingen vermelden. In het verweerschrift en ter zitting heeft verweerder als reden voor de tijdelijkheid genoemd de tijdelijke ondersteuning van het managementteam gedurende het nieuwbouwproces. Verweerder heeft voorts gesteld, dat mondeling zou zijn overeengekomen dat het dienstverband bij het teruglopen van het aantal leerlingen zou worden beëindigd. Appellante heeft echter ter zitting ten stelligste ontkend dat zij de door verweerder genoemde werkzaamheden heeft verricht. Zij stelt, dat zij het lokale management heeft ondersteund en voorts werkzaamheden ten behoeve van de mediatheek heeft verricht. Het beëindigen van het dienstverband bij leerlingending is nimmer aan de orde geweest, integendeel, er is met haar voor haar indiensttreding over andere werkzaamheden in de toekomst gesproken. De gemachtigde van verweerder heeft ter zitting volstaan met een verwijzing naar het gestelde in het verweerschrift. Wat er ook zij van de reden voor de tijdelijkheid, de Commissie is niet gebleken, dat in dit geval sprake is van een van de gronden voor het overeenkomen van een dienstverband voor bepaalde tijd zoals vermeld in artikel 3.a.2, vijfde lid, van de CAO.

De door verweerder gelegde koppeling met de teruglopende leerlingenaantallen kan de Commissie niet volgen, gelet op het bij het verweerschrift gevoegde overzicht. Weliswaar is de instroom in het eerste leerjaar iets minder, maar het totale aantal leerlingen is blijkens genoemd overzicht per 1 oktober 2007 zelfs gestegen ten opzichte van 1 oktober 2006. Nog afgezien daarvan heeft verweerder geen enkele onderbouwing gegeven van de in het verweerschrift vermelde voor handhaving van het dienstverband van appellante noodzakelijke bedrijfseconomisch verantwoorde bekostiging. De Commissie voegt hier nog aan toe, dat de – wederom – verlengde aanstelling van appellante tot 1 oktober 2008 kennelijk wel kon worden bekostigd.

4.6 Het vorenstaande brengt de Commissie tot de volgende conclusie. In de akten van benoeming wordt in strijd met de CAO geen reden voor de tijdelijkheid van de benoemingen genoemd. Partijen zijn in de onderhavige procedure verdeeld over de werkelijke reden voor de tijdelijkheid. De Commissie kan – bij gebrek aan voldoende onderbouwing door verweerder - de vraag wie van de partijen gelijk heeft, niet beantwoorden. Onder deze omstandigheden kan de Commissie de redelijkheid van het bestreden besluit niet toetsen, zelfs niet met de marginale toetsing die zij ten

aanzien van besluiten tot het niet verlengen van een tijdelijk dienstverband hanteert. De gevolgen daarvan komen voor rekening van verweerder, wegens het handelen in strijd met de CAO. Dit betekent, dat het bestreden besluit niet in stand kan blijven omdat dit niet steunt op een deugdelijke motivering.

#### **5. Beslissing.**

De Commissie vernietigt het door appellante bestreden besluit van 14 april 2008.

Aldus vastgesteld op 2 juli 2008 te 's-Gravenhage door mr. J.H. Grosheide, voorzitter, mr. W.M.G. Eekhof-de Vries, mr. Th. Geurts, mr. B.J. van der Net en mr. S.K. Welbedacht, leden, in tegenwoordigheid van mr. H. Pieffers, griffier, en getekend door de voorzitter en griffier voornoemd.