

## **BESLISSING OP ONTSLAGVRAAG**

**Volgnummer: 1, 2017**

### **Het toetsingskader**

Bij een ontslagaanvraag op grond van bedrijfseconomische redenen bij docenten ten gevolge van autonome daling is op grond van artikel 13B:3 CAO Kunsteducatie het afspiegelingsbeginsel niet van toepassing.

U dient aannemelijk te maken dat er:

1. sprake is van verminderde werkgelegenheid (leegstand) van werknemer als gevolg van minder belangstelling van cursisten voor een activiteit van de betreffende werknemer (autonome daling).
2. geen sprake is van (nieuwe) werkgelegenheid die toegekend dient te worden aan de werknemer.

De commissie heeft kennis genomen van alle informatie en alle argumenten die u en werknemer hebben ingebracht. De besluitvorming is gebaseerd op de informatie en argumenten die van belang zijn voor het toetsingskader.

### **Beoordeling**

De grondslag voor het verzoek is een autonome daling zoals genoemd in artikel 13b:3, lid 1, van cao Kunsteducatie. De commissie stelt voorop dat met het vaststellen van een autonome daling conform artikel 13b:3, lid 1 van de cao Kunsteducatie (leegstand) de bedrijfseconomische reden als bedoeld in artikel 7:669 lid 3 sub a BW in beginsel vaststaat. Onder een autonome daling verstaat de CAO Kunsteducatie een vermindering van werkgelegenheid (leegstand) van een docent als gevolg van minder belangstelling van cursisten voor een activiteit van de betreffende docent.

#### *Omvang van de leegstand*

In het verzoekschrift d.d. X wordt verzocht om toestemming voor het geven van de deeltijdontslag met een nieuw deeltijdpercentage van 25,71%, dat overeenkomt met een leegstand van 122,93 uur op een normjaartaak van 543,95.

In de reactie op het verzoekschrift d.d. X is door u de leegstand herrekend. De leegstand is volgens u thans 111,78 uur. Indien de bestaande normjaartaak van 543,95 uur wordt verminderd met deze leegstand, resteert een normjaartaak van 432,17 uur, dat wil zeggen een deeltijdpercentage van 26,09 %. Deze berekening is gebaseerd op het overzicht dat door u is overgelegd in bijlage 3 bij de reactie op het verzoekschrift. U heeft tijdens de hoorzitting toegelicht dat in dit overzicht alle uren zijn betrokken die de werknemer in het (van 29 augustus 2016 tot 3 juli 2017 lopende) cursusjaar 2016/2017 daadwerkelijk heeft gerealiseerd. Werknemer heeft de juistheid van het schema en de daaruit blijkende omvang van de leegstand op zichzelf niet bestreden.

De kern van het verweer van werknemer strekt ertoe dat de werkgever onvoldoende inzichtelijk heeft gemaakt dat leerlingen in het verleden op correcte wijze zijn toebedeeld aan de docenten X. Deze stelling kan niet tot afwijzing van de aanvraag leiden. Uit het door de werkgever overgelegde overzicht bijlage 1 op de reactie op het verzoekschrift d.d. X blijkt dat alle in het cursusjaar 2016/2017 geplaatste nieuwe leerlingen, behoudens de leerlingen voor improvisatielessen en leerlingen in X, bij werknemer zijn geplaatst. Ten aanzien van de improvisatielessen heeft werknemer ter gelegenheid van de hoorzitting bevestigd dat deze lessen niet door hem worden gegeven, zodat er vanuit moet worden gegaan dat zij in dat opzicht niet benadeeld is. Werknemer meent dat in ieder geval de lessen in X aan hem hadden moeten worden toebedeeld, hetgeen tot een kleinere leegstand zou hebben geleid. Op het laatste punt volgt de commissie de werknemer.

Werkgever had alvorens de betrokken leerlingen A en B toe te wijzen aan collega-docent Y moeten overleggen met werknemer. Werknemer is in het verleden meermaals ingedeeld geweest als vervanger op woensdagen in X. U had niet zonder meer er van uit mogen gaan dat werknemer niet beschikbaar was om les te geven in X. Het feit dat werknemer in het meest recente functioneringsgesprek - desgevraagd - te kennen heeft gegeven geen wijziging van zijn werktijden te ambiëren kan niet als een gebrek aan beschikbaarheid op de woensdag worden aangemerkt. Dat geldt temeer omdat op het moment van dat gesprek nog niet bekend was dat de werkgever deeltijdontslag zou aanvragen.

De commissie meent in haar beslissing rekening te moeten houden met het in de voorgaande alinea vastgestelde gebrek. Dit omdat het toedelen van leerlingen/lessen, in het jaar direct voorafgaand aan het deeltijdontslag, in voorkomend geval rechtstreeks van invloed is op het aantal uren waarop de autonome daling betrekking heeft conform artikel 13b:3 lid 1,cao Kunsteducatie.

Voor zover de werknemer beoogt te betogen dat ook rekening gehouden dient te worden met onjuiste toedelingen van leerlingen/lessen in eerdere cursusjaren, volgt de commissie de werknemer niet. De commissie wijst in dit verband op het bepaalde artikel 1:1, onder 1, en 5:3, lid 2 van de CAO Kunsteducatie. Daarin wordt bepaald dat de werkgever aan het begin van het cursusjaar in overleg met de werknemer een jaarrooster vaststelt. Zou de werknemer van oordeel zijn dat hem in het voorgaande cursusjaar ten onrechte leerlingen zijn onthouden, dan wel die toedeling van leerlingen niet voldoende transparant zijn, dan had het op de weg van de werknemer gelegen dat te betrekken in het overleg over de vaststelling van het jaarrooster aan het begin van het nieuwe cursusjaar jaar . Daarvan is met betrekking tot de vaststelling van het jaarrooster van werknemer 2016/2017 of voorgaande jaarroosters niet gebleken.

Het passeren van de leerlingen in X op woensdag noopt tot aanpassing van het aantal uren waarop de autonome daling betrekking heeft en het deeltijdspercentage van het opnieuw aan te bieden dienstverband . Dat laat echter onverlet dat er sprake is van autonome daling ten behoeve van leegstand. Naar het oordeel van de commissie is er derhalve voldoende vast komen te staan van dat er sprake is van leegstand als bedoeld in artikel 13b:3, lid 1 van de CAO, zij het dat bij de vaststelling daarvan rekening gehouden moet worden met de lesuren in X die ten onrechte niet aan werknemer zijn aangeboden .

#### *Maatregelen ter voorkoming van ontslag*

Het behoort tot uw beleidsvrijheid om te bepalen welke docenten tijdens een bijeenkomst als A aanwezig zijn. Het niet vermelden van de naam van werknemer op de roosters acht de commissie weliswaar een onzorgvuldigheid , maar het is niet aannemelijk dat dit bewust is gebeurd en overigens acht de commissie het niet aannemelijk dat dit de werving van nieuwe cursisten door werknemer geschaad heeft.

#### *Herplaatsingsinspanning*

Werknemer heeft niet weersproken dat er ook geen andere passende vacatures zijn binnen de organisatie van werkgever.

#### *Ontslagverboden*

Tot slot merkt de commissie op geen concrete aanwijzingen te hebben dat er andere motieven - dan bedrijfseconomische - ten grondslag liggen aan deze ontslagaanvraag . Niet is gebleken van enig ontslagverbod dat verlenen van toestemming in de weg staat.

#### **Beslissing**

De commissie verleent u toestemming om de arbeidsovereenkomst met werknemer op te zeggen .

#### **Voorwaarden**

Aan deze toestemming zijn de volgende voorwaarden verbonden :

1. U dient aan werknemer, tegelijk met de opzegging van de arbeidsovereenkomst, een arbeidsovereenkomst aan te bieden op basis van een normjaartaak van 432,17 (parttime percentage van 26,09%), te vermeerderen met de ten onrechte niet aan werknemer aangeboden lesuren in X met betrekking tot leerlingen A en B, onder de, voor het overige, gelijke voorwaarden die op grond van de op te zeggen arbeidsovereenkomst gelden. De betreffende arbeidsovereenkomst dient in te gaan direct aansluitend aan de opgezegde arbeidsovereenkomst.
2. Indien binnen uw instelling binnen 26 weken na opzegging van de arbeidsovereenkomst nieuwe werkgelegenheid (al dan niet door werknemer zelf bewerkstelligd) ontstaat voor dezelfde werkzaamheden als die welke werknemer verrichtte voor opzegging van de arbeidsovereenkomst, dan moet u werknemer in de gelegenheid stellen om die nieuwe werkzaamheden te verrichten op de tussen u en werknemer geldende voorwaarden. Deze voorwaarde geldt in elk geval zolang en voor zover door deze nieuwe werkzaamheden de voor werknemer geldende normjaartaak niet uitkomt boven 543,95 uren.

#### **Opzegging**

Gelet op het feit dat de aanvraag compleet was op X en de dagtekening van deze brief de datum van het verlenen van de toestemming is. De verleende toestemming is vier weken geldig. U dient bij een opzegging rekening te houden met de regels die daarvoor op grond van de Wet en/of de cao Kunsteducatie gelden.

Hoogachtend,  
Namens de Sectorcommissie afwijkende Ontslagvolgorde  
Cao Kunsteducatie'

De heer mr. S.M.C. Verheyden  
Voorzitter

