

## **Uitspraaknr. G465**

### **Datum:**

1 juni 1994

### **Soort geschil:**

Interpretatiegeschil

### **Partijen:**

De medezeggenschapsraad van de openbare basisschool "De Malsenburg" te Buurmalsen, nader aan te duiden als medezeggenschapsraad (MR)

-tegen-

het college van burgemeester en wethouders van Geldermalsen, nader aan te duiden als bevoegd gezag

Overwegende met betrekking tot de feiten:

### **Het geschil**

Op 17 november 1993 heeft het bevoegd gezag overleg gevoerd met de medezeggenschapsraden van de openbare basisscholen in de gemeente Geldermalsen. Tijdens dit overleg heeft het bevoegd gezag meegedeeld dat het besloten had in het kader van de vaststelling van de gemeente-begroting 1994 de gemeenteraad voor te stellen met ingang van 1 augustus 1994 geen krediet meer beschikbaar te stellen voor de bekostiging van het schoolzwemmen. Indien de gemeenteraad dit voorstel van het college van B en W zou overnemen, zou dit inhouden dat met ingang van 1 augustus 1994 een einde komt aan het schoolzwemmen. De MR heeft in de vergadering van 17 november 1993 het bevoegd gezag meegedeeld zich nader te willen beraden over het innemen van een standpunt met betrekking tot de aangekondigde beëindiging van het schoolzwemmen. Omdat het de deelnemers aan het overleg niet duidelijk was of een medezeggenschapsraad over een bijzondere bevoegdheid beschikte ten aanzien van het beëindigen van het schoolzwemmen heeft het bevoegd gezag toegezegd zich op dit punt nader te beraden en op korte termijn daar informatie over te verstrekken. Door middel van het schrijven van 18 november 1993 heeft het bevoegd gezag de MR'en de toegezegde informatie en zijn standpunt ter zake meegedeeld. Het bevoegd gezag deelde in dit schrijven mede dat zijns inziens een medezeggenschapsraad niet over een bijzondere bevoegdheid beschikt daar het besluit tot schrapping van de begrotingspost voor het schoolzwemmen genomen zou worden in de hoedanigheid van lokale overheid en niet in die van bevoegd gezag van de openbare basisscholen.

Bij brief van 29 november 1993 heeft de MR het bevoegd gezag meegedeeld - gegeven de noodzaak voor het gemeentebestuur om te bezuinigen gelet op de status van "artikel 12-gemeente" - het beëindigen van het schoolzwemmen als een acceptabele bezuiniging te zien. Tegelijkertijd verwierp de MR het standpunt van het bevoegd gezag dat in casu geen bijzondere bevoegdheid van de MR in het geding zou zijn. Het bevoegd gezag heeft in reactie op dit standpunt van de MR bij brief van 13 januari 1994 meegedeeld en toegelicht zijn eerder ingenomen standpunt te handhaven.

De MR heeft vervolgens besloten overeenkomstig artikel 19, eerste lid, aanhef en onder d, WMO 1992 een interpretatiegeschil aanhangig te maken bij de Landelijke geschillencommissie voor het openbaar onderwijs, hetgeen is gebeurd bij brief van 23 februari 1994, die op 5 april 1994 ontvangen is.

Op 21 april 1994 is een verweerschrift van het bevoegd gezag ontvangen. De commissie heeft een openbare zitting gehouden op 25 mei 1994 te Geldermalsen. Onder handhaving van hun standpunten hebben partijen een nadere toelichting gegeven.

De medezeggenschapsraad is op grond van onderstaande overwegingen tot de volgende interpretatie gekomen.

Vaststelling of wijziging van de bestemming in hoofdlijnen van de middelen die door het bevoegd gezag ten behoeve van de school uit de openbare kas of van anderen zijn ontvangen, met

uitzondering van de middelen die van de ouders zijn ontvangen zonder dat daartoe een wettelijke verplichting bestaat (artikel 7, aanhef en onder c, WMO 1992) c.q. vaststelling of wijziging van het schoolwerkplan dan wel het leerplan (artikel 6, aanhef en onder b, WMO 1992)

De MR meldt dat het verzoek om de commissie een uitspraak te vragen over de interpretatie van de WMO nadrukkelijk afkomstig is van de oudergeleding van de raad. In het overleg binnen de raad heeft de personeelsgeleding aangegeven geen behoefte te hebben een dergelijk verzoek tot de geschillencommissie te richten. De personeelsgeleding heeft evenmin een veto uitgesproken over indiening van het verzoek bij de commissie.

De MR is van mening dat het besluit om geen gelden meer op de begroting te plaatsen voor het schoolzwemmen een wijziging inhoudt van de bestemming van de middelen die het bevoegd gezag ten behoeve van de school heeft ontvangen. Daarnaast wijst de MR er op dat het schoolzwemmen als activiteit van het lesprogramma van de school deel uitmaakt van het schoolwerkplan. De beëindiging van het schoolzwemmen dwingt om die reden tot een aanpassing van het schoolwerkplan, aldus de MR.

Het bevoegd gezag is op grond van onderstaande overwegingen tot de volgende interpretatie gekomen.

Vaststelling of wijziging van de bestemming in hoofdlijnen van de middelen die door het bevoegd gezag ten behoeve van de school uit de openbare kas of van anderen zijn ontvangen, met uitzondering van de middelen die van de ouders zijn ontvangen zonder dat daartoe een wettelijke verplichting bestaat (artikel 7, aanhef en onder c, WMO 1992) c.q. vaststelling of wijziging van het schoolwerkplan dan wel het leerplan (artikel 6, aanhef en onder b, WMO 1992)

Het bevoegd gezag geeft aan dat de bekostiging van het schoolzwemmen plaatsvindt vanuit de algemene middelen van het gemeentebestuur. Het gaat om een voorziening die niet wettelijk is voorgeschreven en zowel ten behoeve van het openbaar als bijzonder onderwijs is ingesteld. Gelet op deze kenmerken is het bevoegd gezag van mening dat het besluit om geen krediet meer voor het schoolzwemmen te voteren door de gemeenteraad genomen is in zijn hoedanigheid van lokaal bestuur. Besluiten die in die hoedanigheid worden genomen, vallen buiten de toepassings sfeer van de WMO 1992. Voorts wijst het bevoegd gezag er op, dat het hier niet gaat om gelden die deel uitmaken van het budget van de school. Ook om die reden is artikel 7, lid c, WMO 1992 niet van toepassing daar de tekst van dit wetsartikel zo uitgelegd dient te worden dat het moet gaan om middelen die een bevoegd gezag van het rijk ten behoeve van de scholen ontvangt.

Ten aanzien van de verwijzing van de MR naar de medezeggenschapsaangelegenheid betreffende het schoolwerkplan merkt het bevoegd gezag op, dat het schoolwerkplan eens in de twee jaren wordt vastgesteld. Deze periodieke vaststelling van het schoolwerkplan is weer aan de orde ten behoeve van de schooljaren 1994/1995 en 1995/1996. In het vast te stellen schoolwerkplan zal het schoolzwemmen als activiteit ontbreken. Derhalve is er geen sprake van een aanpassing van het schoolwerkplan, maar van de vaststelling van een nieuw schoolwerkplan.

Overwegende ten aanzien van het recht:

#### Ontvankelijkheid

De commissie constateert dat de MR ter zitting heeft meegedeeld dat het ingediende verzoek om een uitspraak te doen over de interpretatie van de WMO 1992 in feite slechts van de oudergeleding van de MR is uitgegaan. Zoals de commissie in eerdere uitspraken heeft gesteld en gemotiveerd, is in de tekst van de wet geen steun te vinden voor de opvatting, dat een interpretatiegeschil door een geleding van de MR aanhangig kan worden gemaakt. De commissie overweegt echter, dat de situatie zich kan voordoen, dat een geleding van de MR geen behoefte heeft over een ontstaan meningsverschil met het bevoegd gezag een geschil aanhangig te maken, doch de andere geleding de gelegenheid niet wil ontnemen dat meningsverschil door de geschillencommissie te laten beoordelen. Het staat de MR dan vrij ten faveure van die geleding een geschil aan te melden, dan wel een reeds aangemeld geschil te handhaven. De commissie is van oordeel dat in de onderhavige

situatie van een dergelijk geval sprake is. Zij overweegt dat het geschil formeel namens de MR is ingediend en dat gezien de voorgeschiedenis niet gesteld kan worden dat de personeelsgeleding een veto heeft uitgesproken ten aanzien van de wens van de oudergeleding om als medezeggenschapsraad een verzoek bij de geschillencommissie in te dienen om een uitspraak te doen inzake de interpretatie van de WMO 1992. Blijkens de overgelegde notulen van de MR-vergadering d.d. 17 maart 1994 heeft de MR ingestemd met verzending van het verzoek aan de commissie om een standpunt kenbaar te maken over de interpretatie van de WMO 1992. De commissie concludeert dan ook dat de MR in zijn verzoek om een interpretatiegeschil te behandelen ontvankelijk moet worden verklaard.

Vaststelling of wijziging van de bestemming in hoofdlijnen van de middelen die door het bevoegd gezag ten behoeve van de school uit de openbare kas of van anderen zijn ontvangen, met uitzondering van de middelen die van de ouders zijn ontvangen zonder dat daartoe een wettelijke verplichting bestaat (artikel 7, aanhef en onder c, WMO 1992) c.q. vaststelling of wijziging van het schoolwerkplan dan wel het leerplan (artikel 6, aanhef en onder b, WMO 1992)

De commissie is van mening dat het besluit om vanaf 1 augustus 1994 geen gelden meer beschikbaar te stellen ter bekostiging van het schoolzwemmen twee elementen omvat. Allereerst het besluit om de onderwijsbegroting met een bepaald bedrag te ontlasten, op de tweede plaats de aanwijzing van de begrotingspost "schoolzwemmen" waarop het onderhavige bedrag verhaald dient te worden.

De commissie overweegt dat het besluit van de gemeenteraad om uit financiële overwegingen een bedrag op de onderwijsbegroting te bezuinigen, genomen wordt in de hoedanigheid van lokale overheid. Indien het evident is, dat het gemeentebestuur in zijn hoedanigheid van lokale overheid een besluit neemt, houdt dat in dat ter zake van dat besluit de bepalingen van de WMO niet van toepassing zijn. Immers de WMO is slechts van toepassing met betrekking tot voorgenomen besluiten van het bevoegd gezag. Dit betekent dat het besluit om minder geld op de onderwijsbegroting uit te trekken voor de MR doch ook voor de commissie als een vast gegeven aangemerkt moet worden.

Met betrekking tot het tweede element van het gemeenteraadsbesluit - te weten de keuze voor het schoolzwemmen als te bezuinigen begrotingspost - merkt de commissie op dat ten aanzien van dit element ook de hoedanigheid van bevoegd gezag van het openbaar onderwijs in het geding kan zijn. In welke mate en in welke verhouding de hoedanigheden van lokaal bestuur en bevoegd gezag aan de orde zijn bij de te maken keuze kan per geval verschillen afhankelijk van omstandigheden en argumenten die aan de gemaakte keuze ten grondslag liggen.

De commissie constateert dat in deze situatie bij de gemaakte keuze voor het schoolzwemmen boven een andere activiteit, waarvoor op de onderwijsbegroting gelden zijn gereserveerd, het gemeentebestuur zich mede heeft laten leiden door overwegingen die het kennelijk als bevoegd gezag heeft gemaakt. De commissie verwijst in dit verband naar de opvatting van het bevoegd gezag dat - gehoord het directeurenoverleg - het beëindigen van het schoolzwemmen op grond van onderwijskundige en organisatorische redenen niet op onoverkomelijke bezwaren van de openbare scholen zou stuiten. Nu bij de keuze voor het schoolzwemmen als bezuinigingsobject ook de hoedanigheid van bevoegd gezag een rol heeft gespeeld, is de commissie van oordeel dat de bepalingen van de WMO op dit besluit van toepassing zijn. Daarbij overweegt de commissie dat de verwevenheid tussen lokale overheid en bevoegd gezag in dit geval zodanig is dat de keuze van het bezuinigingsobject niet aan een oordeel van de MR onttrokken zou kunnen worden.

Vervolgens is aan de orde of de keuze voor het beëindigen van het schoolzwemmen onder een van medezeggenschapsaangelegenheden valt, waarvoor aan de MR een bijzondere bevoegdheid is toegekend. Naar het oordeel van de commissie is op dit element van het raadsbesluit de aangelegenheid betreffende de "vaststelling van de bestemming in hoofdlijnen van de middelen", zoals aangegeven in artikel 7, aanhef en onder c, WMO 1992 van toepassing. Tevens kan gesteld worden dat de keuze om het schoolzwemmen te beëindigen aangemerkt kan worden als een wijziging van het schoolwerkplan nu in het thans vigerende schoolwerkplan het schoolzwemmen als onderdeel van het lesprogramma nadrukkelijk is omschreven. In het geval een besluit onder meer dan één medezeggenschapsaangelegenheid is te rangschikken, dient een keuze te worden gemaakt. Zoals in eerdere uitspraken is aangegeven en toegelicht preva-leert die aangelegenheid die het meest specifieke karakter heeft. In dit geval is dat de "bestemming in hoofdlijnen van de middelen". Het feit

dat als gevolg van de beëindiging van het schoolzwemmen het schoolwerkplan vervolgens bijstelling behoeft, is een kwestie van uitvoering en niet meer een op zichzelf staand besluit.

Het is de commissie gebleken dat over de bezuiniging als zodanig tussen partijen geen geschil bestaat. In verband daarmee volstaat de commissie met het bepalen van een standpunt in het meningsverschil over de uitleg van de WMO 1992, zoals hierboven is gedaan.

Concluderende:

dat het besluit om het schoolzwemmen met ingang van 1 augustus 1994 te beëindigen is aan te merken als een wijziging van de bestemming in hoofdlijnen van de middelen die door het bevoegd gezag ten behoeve van de school uit de openbare kas zijn ontvangen, zoals aangegeven in artikel 7, aanhef en onder c, WMO 1992

Den Haag, 1 juni 1994

de secretaris, (mr. N.L.P. te Bos)

de voorzitter, (mr. B.K. Olivier)