

### **Advies, een wassen neus?**

Een van de verschillen tussen instemming en advies is dat instemming gegeven of onthouden **moet** worden en advies gegeven **kan** worden.

Met andere woorden, als de (g)mr om instemming gevraagd wordt, moet de (g)mr reageren. Als de (g)mr om advies gevraagd wordt, heeft de mr de mogelijkheid van zijn adviesrecht af te zien.

Dat wil echter niet zeggen dat het bevoegd gezag de keuze heeft een adviesvraag wel of niet voor te leggen aan de (g)mr. De WMS stelt namelijk het volgende (art. 11):

*“De medezeggenschapsraad wordt vooraf in de gelegenheid gesteld om advies uit te brengen over elk door het bevoegd gezag te nemen besluit met betrekking tot in ieder geval de volgende aangelegenheden:”*

Hierna volgt in de WMS en in het eigen (g)mr-reglement de rij aangelegenheden waarover advies gevraagd moet worden. Mocht de (g)mr besluiten op enige moment geen gebruik te maken van zijn adviesrecht, dan is het wel zo fatsoenlijk dit het bevoegd gezag schriftelijk te melden. De (g)mr moet voorkomen dat het bevoegd gezag wacht op een advies van de (g)mr, dat de raad niet wil of kan geven.

Er zijn helaas nog (g)mr'en die een advies geven niet de moeite waard vinden, omdat het bevoegd gezag een negatief advies van de raad naast zich neer kan leggen. Dit is echter maar gedeeltelijk waar. De (g)mr moet ook bij een advies wel degelijk gehoord worden. Niet voor niets is er een aparte procedure rondom een adviesaanvraag opgenomen in artikel 17 van de WMS. Dit artikel behelst de volgende leden:

- 1. advies wordt gevraagd op een zodanig tijdstip, dat het advies van wezenlijke invloed is op de besluitvorming;*  
Voorbeeld: Dit betekent dat een voornemen om te komen tot reorganisatie niet pas twee maanden voor de beoogde reorganisatie ter advisering voorgelegd kan worden aan de (g)mr.
- 2. de raad in de gelegenheid wordt gesteld met hem overleg te voeren voordat advies wordt uitgebracht;*  
Voorbeeld: De raad moet natuurlijk wel weten wat de argumenten van het bevoegd gezag zijn om over te gaan tot een reorganisatie. Zonder die argumenten kan de (g)mr immers niet adviseren.
- 3. de raad zo spoedig mogelijk schriftelijk in kennis wordt gesteld van de wijze waarop aan het uitgebrachte advies gevolg wordt gegeven;*  
Het advies van de (g)mr verdwijnt dus niet in de prullenbak van het bevoegd gezag. Het bevoegd gezag geeft schriftelijk aan of het advies van de raad in zijn

geheel wordt overgenomen, gedeeltelijk wordt overgenomen of niet wordt overgenomen.

4. de raad, indien het bevoegd gezag het advies niet of niet geheel wil volgen, in de gelegenheid wordt gesteld nader overleg met hem te voeren alvorens het besluit definitief wordt genomen.

Tenzij de mr van mening dat het niet overnemen van het advies de belangen van de school of de raad ernstig schaadt. Dan heeft de (g)mr de mogelijkheid een adviesgeschil aan te gaan. In dat geval moet de raad binnen 6 weken nadat het definitieve besluit door het bevoegd gezag is genomen het geschil aanmelden bij de geschillencommissie. Uiteraard moet de (g)mr het bevoegd gezag melden dat de raad een geschil aanmeldt. Het bevoegd gezag mag dan het voorgenomen besluit de eerste 6 weken niet uitvoeren, tenzij de raad hier geen bezwaar tegen heeft. Hoewel de kans niet 100% is dat er binnen 6 weken na aanmelding van geschil een uitspraak is van de geschillencommissie, mag het bevoegd gezag het voorgenomen besluit na 6 weken uitvoeren. Het bevoegd gezag neemt daarbij wel een risico, want als de geschillencommissie de conclusie trekt dat het voorgenomen besluit niet uitgevoerd mag worden, dient het bevoegd gezag zijn handelingen weer ongedaan te maken.

*Wat gebeurt er als de (g)mr het geschil heeft aangemeld?*

Als eerste geeft de commissie het bevoegd gezag de gelegenheid om uit te leggen waarom het bevoegd gezag het advies van de mr niet heeft overgenomen.

Vervolgens kan de geschillencommissie een bemiddelingsvoorstel doen. Maar dit kan pas als zowel het bevoegd gezag als de raad hiermee instemmen.

De commissie kan ook een bindende uitspraak doen of het besluit van het bevoegd gezag al dan niet in stand kan blijven. In dat geval beoordeelt de geschillencommissie of het bevoegd gezag, door het niet volgen of slechts deels volgen van het advies van de raad bij afweging van alle belangen niet in redelijkheid een voorstel heeft gedaan.

Adviesbevoegdheid; een wassen neus? Absoluut niet!

Wilt u meer weten over de werkzaamheden van de geschillencommissie of wilt u kijken welke uitspraken er sinds de invoering van de WMS al gedaan zijn door de geschillencommissie, surf dan eens naar : [www.onderwijsgeschillen.nl](http://www.onderwijsgeschillen.nl)

Advies nodig? CNV Onderwijs Academie [scholing@cnvo.nl](mailto:scholing@cnvo.nl) • 030-751 1747  
Of bel de MR lijn 0900-22 55 275 • e-mail [mr-advies@cnvo.nl](mailto:mr-advies@cnvo.nl)

*jouw partner in training en advies*