



Koninklijke Nederlandse Voetbalbond

College van Arbiters

ARBITRAAL VONNIS

nr. 1339

d.d. 4 juli 2012

inzake

De vereniging met volledige rechtsbevoegdheid

Boxmeerse Sportvereniging Olympia'18,

gevestigd te Boxmeer,

verzoekster,

gemachtigde: mr. C.L.J.A. Spiertz

tegen:

André Cornelissen,

wonende te Mill,

verweerder,

gemachtigde: mr. A.W. Brantjes

ARBITRAAL VONNIS NR. 1303

De arbitragecommissie van de Koninklijke Nederlandse Voetbalbond (KNVB) bestaande uit mr. H.J. Bettink, wonende te Haarlem, voorzitter, mr. B.L.G. Moolhuijsen, wonende te Roermond, arbiter, C.M. Loffeld, wonende te Vleuten, arbiter, en mr. N.A. de Leeuw, secretaris, heeft vonnis gewezen in de navolgende zaak:

De vereniging met volledige rechtsbevoegdheid
Boxmeerse Sportvereniging Olympia'18,
gevestigd te Boxmeer,
verzoekster,
gemachtigde: mr. C.L.J.A. Spiertz

tegen:

André Cornelissen,
wonende te Mill,
verweerder,
gemachtigde: mr. A.W. Brantjes

Het verloop van de procedure

1. Bij verzoek tot arbitrage van 4 mei 2012 heeft verzoeker, hierna te noemen: "*Olympia'18*", de arbitragecommissie primair verzocht voor recht te verklaren dat Cornelissen zelf de arbeidsrelatie heeft opgezegd per einde seizoen en dat die opzegging door Olympia'18 is geaccepteerd. Subsidiair vraagt Olympia'18 voor recht te verklaren/te oordelen dat Cornelissen zodanig slecht presteerde, verbetertrajecten en begeleiding weigerde, hetgeen enkel tot gevolg heeft dat de arbeidsovereenkomst door de arbitragecommissie op zo kort mogelijke termijn wordt ontbonden, zonder toekenning van enige ontbindingsvergoeding of schadeplicht. Een en ander met veroordeling van Cornelissen in de kosten van de arbitrageprocedure.

Olympia'18 heeft desverzocht op 23 mei 2012 de secretaris van de arbitragecommissie bericht, dat gelet op de feiten en omstandigheden zoals geschetst in het verzoek tot arbitrage, subsidiair ontbinding van de arbeidsovereenkomst verzocht wordt op grond van gewichtige redenen als bedoeld in artikel 7:685 BW.

2. Verweerder, hierna te noemen: "*Cornelissen*", heeft een verweerschrift ingediend op 21 juni 2012 waarin hij primair verzoekt tot afwijzing van de verzoeken en subsidiair, bij inwilliging van het verzoek tot ontbinding, vraagt om een ontbindingsvergoeding van € 12.000,00 netto, een en ander met veroordeling van Olympia'18 in de kosten van de procedure, waaronder kosten voor juridische bijstand.
3. De mondelinge behandeling heeft plaatsgevonden op 25 juni 2012. Namens Olympia'18 is verschenen mr. M.A. Remmen namens zijn kantoorgenoot mr. Spiertz en zijdens Olympia'18 waren aanwezig de heren W. Smits, R. Philips en J. van Sambeek. Cornelissen is in persoon verschenen, bijgestaan door mr. A.W. Brantjes en mr. B. Dubois-van Kleef. Olympia'18 heeft pleitaantekeningen in het geding gebracht.

Bevoegdheid

4. Beide partijen zijn lid van de KNVB zodat de arbitragecommissie ingevolge artikel 8 van de statuten juncto artikel 1 van het arbitragereglement bevoegd is van het geschil kennis te nemen.

Spoedgeding

4. Op verzoek van Olympia'18 heeft de algemeen voorzitter van het College van Arbiters bepaald dat het onderhavige geschil als een spoedgeding zal worden behandeld.

Ten aanzien van de feiten en omstandigheden

6. De arbitragecommissie gaat bij de beoordeling uit van de onderstaande feiten en omstandigheden die gelet op het verhandelde ter zitting alsmede de inhoud van de overgelegde stukken voor de arbitragecommissie voldoende zijn komen vast te staan.

- Partijen zijn mondeling een tweejarige arbeidsovereenkomst overeengekomen die in beginsel zou lopen van 1 juli 2011 tot 1 juli 2013. Deze arbeidsovereenkomst is niet schriftelijk vastgelegd. Het voornemen was om per 1 juli 2011 de arbeidsovereenkomst te laten aanvangen, doch Olympia'18 heeft Cornelissen verzocht eerder, namelijk medio januari 2011 zijn werkzaamheden aan te vangen. Voor de periode vanaf januari 2011 tot juli 2011 is een vergoeding afgesproken van € 2.000,00 netto.
- Het salaris zou maandelijks € 1.000,00 netto bedragen. Tijdens een evaluatiegesprek op 1 november 2011 heeft Olympia'18 gelet op de tegenvallende sportieve resultaten aan Cornelissen voorgesteld om een zogenaamde mental coach, de heer H. Gieben, te plaatsen naast Cornelissen. Dit voorstel is door Cornelissen afgewezen.
- Na de winterstop van seizoen 2011/2012 heeft er op 12 februari 2012 een gesprek plaatsgevonden met Cornelissen, waarin aan Cornelissen te kennen is gegeven dat het bestuur besloten had om voor het nieuwe seizoen de heer Gieben als mental coach als aanvulling op de bestaande trainersstaf aan te stellen. Cornelissen heeft meegedeeld dat hij zich wilde beraden over deze wijziging. De heer Smits heeft namens Olympia'18 aangegeven dat Olympia'18 het besluit van Cornelissen als hij deze optie zou afwijzen, zou respecteren en Cornelissen dan niet zou houden aan het contract voor twee jaar.
- Op 29 februari 2012 heeft Cornelissen aangegeven dat hij geen ondersteuning wenste zoals voorgesteld.
- Op 7 maart 2012 heeft er een telefoongesprek plaatsgevonden waarbij de heer Smits aan Cornelissen heeft doorgegeven dat nu Cornelissen had aangegeven niet verder te willen onder de condities zoals door het bestuur van Olympia'18 gesteld, namelijk een mental coach naast Cornelissen vanaf het seizoen 2012/2013, Olympia'18 zich nader ging beraden en op zoek gaat naar een nieuwe trainer voor het volgende seizoen. Cornelissen is verzocht dit besluit stil te houden.

- Op 8 maart 2012 heeft Cornelissen na afloop van de training met de spelersgroep besproken dat hij met ingang van het nieuwe seizoen geen trainer van Olympia '18 meer zou zijn.

Het geschil

7. Het geschil tussen partijen spitst zich toe enerzijds op de vraag of Cornelissen zelf een einde heeft gemaakt aan de arbeidsovereenkomst tussen partijen en zo nee, of er dan omstandigheden zijn die nopen tot ontbinding van de arbeidsovereenkomst, al dan niet onder toekenning van een vergoeding.

Beoordeling van het geschil

8. De arbitragecommissie gaat er bij de beoordeling vanuit dat partijen een tweejarige arbeidsovereenkomst hebben afgesproken. Dit op grond van de door partijen overgelegde stukken alsmede het verhandelde ter terechtzitting. Aanvankelijk was het de bedoeling dat de arbeidsovereenkomst in zou gaan per 1 juli 2011. Op verzoek van Olympia'18 is Cornelissen echter bereid gevonden om eerder met zijn werkzaamheden te beginnen. In dat kader is hij met Olympia'18 een vergoeding overeengekomen van € 2.000,00 netto voor de periode tot aanvang van de tweejarige arbeidsovereenkomst tot 1 juli 2011. Partijen hebben, althans zo legt de arbitragecommissie de afspraken uit, in aanvulling op de afspraak dat zij met ingang van 1 juli 2011 een tweejarig arbeidscontract zouden aangaan, een aanvullend arbeidscontract gesloten, lopend van eind januari 2011 tot 1 juli 2011. De einddatum van de tussen partijen overeengekomen arbeidsovereenkomst voor bepaalde tijd (ingaaende 1 juli 2011 en lopend tot 1 juli 2013) is daardoor ongewijzigd gebleven. Deze uitleg sluit ook aan op de gebruiken in de voetbalwereld. Voor een andere uitleg zijn geen aanknopingspunten te vinden in de stukken en een andere uitleg wordt ook gemotiveerd betwist door Cornelissen.

Olympia'18 heeft gesteld dat Cornelissen de arbeidsovereenkomst zelf beëindigd heeft.

De arbitragecommissie vindt voor deze stelling onvoldoende steun in de door Olympia'18 overgelegde stukken, en evenmin in de door haar bestuursleden en anderen afgelegde verklaringen.

Uit het door Olympia'18 bij verzoekschrift overgelegde overzicht van 26 april 2012, waarbij chronologisch een overzicht wordt verstrekt van bespreek- en beslismomenten in het arbeidsconflict dat is ontstaan met Cornelissen, is geen aanknopingspunt te vinden voor de stelling dat Cornelissen zelf de arbeidsovereenkomst op enig moment heeft beëindigd. Cornelissen heeft er geen onduidelijkheid over laten bestaan dat hij een tweede persoon naast zich, als mental coach, niet zou accepteren. Na afwijzing van dit voorstel van Olympia'18 had Olympia'18 als zij desondanks tot de gewenste wijzigingen had willen overgaan en nu Cornelissen deze voorstellen niet accepteerde, op normale wijze en overeenkomstig de regels, de arbeidsovereenkomst met Cornelissen kunnen beëindigen.

In ieder geval heeft Cornelissen op geen enkel moment ondubbelzinnig aan Olympia'18 te kennen gegeven zijn arbeidsovereenkomst te willen beëindigen. In het gesprek op 12 februari 2012 tussen enerzijds W. Smits en A. Toenders namens Olympia'18 en André Cornelissen anderzijds, hebben de heren Smits en Toenders aangegeven dat het bestuur van Olympia'18 besloten had om het volgend seizoen met de eerdergenoemde mental coach, Gieben, als aanvulling op de bestaande trainersstaf van het eerste elftal verder te gaan. Het bestuur zag geen verbeteringen en verwachtte die met de huidige werkwijze ook niet meer. Er werd getwijfeld aan de bereidheid van Cornelissen om open te staan voor veranderingen. Olympia'18 wilde alleen met Cornelissen verder als hij de heer Gieben als als mental coach naast zich zou accepteren. Cornelissen heeft bij deze gelegenheid de vraag gesteld, hetgeen begrijpelijk is, wat er zou gebeuren indien hij deze optie zou afwijzen. De heer Smits heeft toen expliciet aangegeven dat Olympia'18 dan het besluit van Cornelissen zou respecteren en hem dan niet zou houden aan een contract voor twee jaar en dat het contract dan ontbonden kon worden op de evaluatiedatum. Dit is en valt niet op te vatten als een beëindiging zijdens Cornelissen van de arbeidsovereenkomst.

Ook op 29 februari 2012 heeft Cornelissen opgemerkt geen ondersteuning te wensen waartoe door het bestuur van Olympia'18 was besloten. Uit de overgelegde verklaring, ondertekend op dit punt door de heren Smits en Toenders, valt niet af te leiden dat op dat moment de heer Cornelissen zelf een einde heeft gemaakt aan de arbeidsovereenkomst. De heer Smits merkt slechts op dat hij het standpunt van Cornelissen respecteerde en dat Olympia'18 zich zou gaan beraden op de ontstane situatie.

Ook de nadere ter zitting afgelegde verklaring van de heer Toenders, die door de commissie als informant is gehoord, leidt niet tot een ander oordeel. De heer Toenders heeft zakelijk weergegeven verklaard dat als Cornelissen zich niet zou conformeren aan het voorstel van het bestuur, de consequentie zou zijn dat partijen niet verder konden gaan.

De primaire vordering van Olympia'18 dient dan ook te worden afgewezen.

Met betrekking tot de subsidiair verzochte ontbinding is het de arbitragecommissie ter zitting gebleken dat er tussen partijen een verstoorde arbeidsverhouding is ontstaan op grond waarvan de arbeidsovereenkomst dient te worden ontbonden. Niet gebleken is dat er aan deze ontbinding dringende redenen ten grondslag liggen, zoals door Olympia'18, overigens eerst ter zitting van 25 juni 2012 gesteld. De onderbouwing van het verzoek om de arbeidsovereenkomst te ontbinden op grond van een dringende reden door te verwijzen naar artikel 7:678 lid 2 sub j BW en door op te merken dat Cornelissen hardnekkig geweigerd heeft te voldoen aan redelijke bevelen of opdrachten die hem door Olympia zijn verstrekt, is onvoldoende om ontbinding op deze grond te rechtvaardigen, temeer daar Cornelissen een en ander gemotiveerd heeft betwist. Over de vraag of het redelijk zou zijn dat Cornelissen een mental coach naast zich moest accepteren, kan van mening over worden verschild, doch rechtvaardigt geen ontbinding op grond van een dringende reden. Niet gebleken is dat Cornelissen geweigerd heeft mee te werken aan evaluaties. Evenmin is als dringende reden te beschouwen het gegeven dat Cornelissen richting zijn spelersgroep heeft aangegeven dat het bestuur besloten had om na het seizoen niet met hem verder te gaan.

Nu beide partijen wensen dat de arbeidsovereenkomst wordt ontbonden, zal de arbitragecommissie tot ontbinding van de arbeidsovereenkomst overgaan. Als lijn hanteert de arbitragecommissie de kantonrechtersaanbevelingen op dit punt. De arbitragecommissie gaat bij de beoordeling ervan uit dat tussen partijen geen tussentijdse opzeggingsmogelijkheid is overeengekomen, al was het maar omdat zo een afspraak schriftelijk (artikel 7:667 lid 3 BW) moet worden overeengekomen. Het ligt in de risicosfeer van Olympia'18 dat zij geen schriftelijke arbeidsovereenkomst heeft opgemaakt. In beginsel dient de vergoeding te worden bepaald op het aantal maandsalarissen dat de werknemer nog zou hebben ontvangen indien de arbeidsovereenkomst van rechtswege zou zijn geëindigd door het verstrijken voor de duur waarvoor zij is aangegaan. Dit is alleen anders als er omstandigheden aanwezig zijn die kunnen billijken dat een lagere vergoeding zal worden toegekend.

De arbitragecommissie stelt in dit kader vast dat Cornelissen wel erg star en weinig flexibel heeft gereageerd op het voorstel om de heer Gieben toe te voegen aan de technische staf als "*mental coach*". Niet gesteld of gebleken is dat de heer Cornelissen steekhoudende bezwaren had tegen de heer Gieben als persoon of tegen een mental coach als zodanig. Alle omstandigheden van het geval meewegend acht de arbitragecommissie daarom een vergoeding van € 8.000,00 (netto) in overeenstemming met de billijkheid.

De arbitragecommissie is dan ook voornemens om de arbeidsovereenkomst met ingang van 1 augustus 2012 te ontbinden onder toekenning van een netto ontbindingsvergoeding van € 8.000,00. Nu Olympia'18 geen vergoeding heeft aangeboden, zal aan Olympia'18 een termijn worden gesteld waarbinnen zij het verzoek tot ontbinding kan intrekken.

Als de grotendeels in het ongelijk gestelde partij zal Olympia'18 worden veroordeeld in de kosten van de arbitrageprocedure en in die van Cornelissen, zoals hierna begroot.

Rechtdoende als goede mannen naar billijkheid

1. Wijst af het primair verzochte.

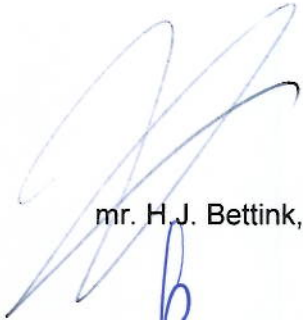
2. Spreekt het voornemen uit de arbeidsovereenkomst tussen partijen te ontbinden met ingang van 1 augustus 2012, onder toekenning aan Cornelissen van een vergoeding van € 8.000,00 netto en veroordeelt Olympia'18 tot betaling van deze vergoeding aan Cornelissen.

Kent aan Olympia'18 de bevoegdheid toe het verzoek tot ontbinding in te trekken tot en met 15 juli 2012 door middel van berichtgeving aan de KNVB (per e-mailadres: ndeleeuw@lagrolaw.nl).

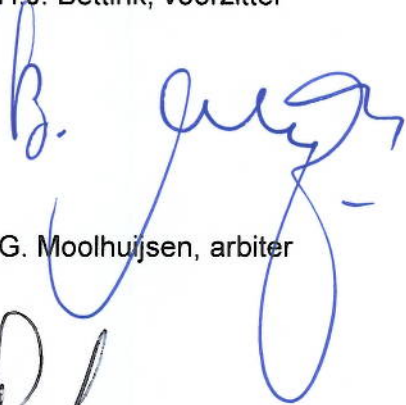
Ingeval Olympia'18 van haar bevoegdheid tot ontbinding gebruik maakt, veroordeelt de arbitragecommissie Olympia'18 tot betaling van de kosten, aan zijde van de KNVB begroot op € 350,00 en de kosten aan de zijde van Cornelissen begroot op € 475,00.

3. Ingeval het verzoek niet wordt ingetrokken:
Ontbindt de arbeidsovereenkomst tussen partijen met ingang van 1 augustus 2012, ondertoeckenning aan Cornelissen van een vergoeding van € 8.000,00 netto, onder veroordeling van Olympia'18 tot betaling van deze vergoeding aan Cornelissen.
Veroordeelt Olympia'18 in de kosten van de KNVB, begroot op € 350,00 en voor het overige onder compensatie van kosten.
Wijst af het meer of anders gevorderde.

Aldus gewezen te Zeist op 4 juli 2012.



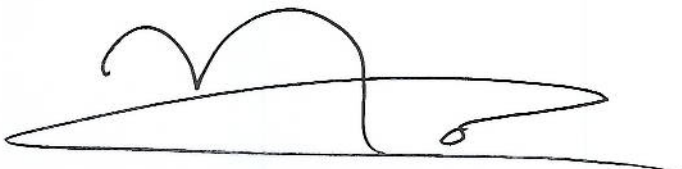
mr. H.J. Bettink, voorzitter



B.L.G. Moolhuijsen, arbiter



C.M. Löffeld, arbiter



mr. N.A. de Leeuw, secretaris