

Koninklijke Nederlandse Voetbalbond
College van Arbiters

ARBITRAAL VONNIS

nr. 1473

d.d. 5 april 2018

inzake:

Sunday Oliseh, wonende te België,
verzoeker in conventie,
verweerder in reconventie,
gemachtigde: mr. S.L. Emons

tegen:

De besloten vennootschap met
beperkte aansprakelijkheid: **Fortuna
Sittard B.V.**, gevestigd en
kantoorhoudende te Sittard,
verweester in conventie,
verzoekster in reconventie,
gemachtigde: mr. F.M. de Weger

ARBITRAAL VONNIS NR. 1473

De Arbitragecommissie van de Koninklijke Nederlandse Voetbalbond (KNVB),
bestaande uit mr. J.C. van Dijk, wonend te Bergen, voorzitter, J.P.A. Doornebosch,
wonend te Doetinchem, arbiter, mr. J.D. Loorbach, wonend te Rotterdam, arbiter, en
mr. N.A. de Leeuw, secretaris, heeft vonnis gewezen in de navolgende zaak:

Sunday Oliseh, wonende te België,
verzoeker in conventie,
verweerder in reconventie,
gemachtigde: mr. S.L. Emons

tegen:

De besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid: **Fortuna Sittard B.V.**,
gevestigd en kantoorhoudende te Sittard,
verweester in conventie,
verzoekster in reconventie,
gemachtigde: mr. F.M. de Weger

Het verloop van de procedure

1. Namens verzoeker in conventie en verweerder in reconventie, hierna te noemen: "**Oliseh**", is op 17 februari 2018 een verzoekschrift, met een negental producties, ingediend. Daarna heeft de advocaat van Oliseh bij e-mail van 16 maart 2018 producties 10 tot en met 31 in het geding gebracht en bij e-mail van 19 maart 2018 productie 32, bij welke gelegenheid Oliseh zijn eis heeft vermeerderd.
2. Na deze eisvermeerdering, waartegen verweester in conventie en verzoekster in reconventie (hierna te noemen: "**Fortuna Sittard**") op 19 maart bezwaar heeft gemaakt, verstaat de Arbitragecommissie de vorderingen van Oliseh aldus dat hij opheffing wenst van de schorsing en toelating tot de gebruikelijke werkzaamheden, op straffe van verbeurte van een dwangsom van € 500,00 per

dag, alsmede doorbetaling van het verschuldigde salaris van € 6.000,00 netto per maand tot aan de dag dat de dienstbetrekking rechtsgeldig geëindigd is en betaling van de toegekende bonussen van € 1.000,00 en € 50.000,00, beide te vermeerderen met de wettelijke rente vanaf 31 januari 2018 tot aan de datum van algehele voldoening.

3. Voorts vraagt Oliseh een verklaring voor recht dat de door Fortuna Sittard aangekondigde boete van € 600,00 niet in mindering gebracht mag worden op zijn salaris en een verklaring dat Fortuna Sittard onrechtmatig jegens hem gehandeld heeft door via uitlatingen in diverse media Oliseh ten onrechte te beschuldigen van ontoelaatbaar handelen. Oliseh vraagt de Arbitragecommissie Fortuna Sittard te veroordelen tot het plaatsen van rectificaties binnen 72 uur na het wijzen van het vonnis, eveneens op straffe van verbeurte van een dwangsom.
4. Fortuna Sittard heeft op 15 maart 2018 een verweerschrift ingediend met daarbij gevoegd 47 producties, waarin zij concludeert tot afwijzing van de vordering tot wedertewerkstelling en heeft in reconventie een verzoek tot ontbinding ingediend, alsmede rectificaties gevorderd van uitspraken van Oliseh in de media, op straffe van verbeurte van een dwangsom.
5. Ter gelegenheid van de mondelinge behandeling op 20 maart 2018 is Oliseh in persoon verschenen, bijgestaan door zijn advocate voornoemd. Tevens waren namens Oliseh aanwezig de heren C. Barros, C. Facenna en A. Voigt. Fortuna Sittard werd ter zitting vertegenwoordigd door de heer J. Creemers, algemeen directeur, de heer I. Gün, lid en voorzitter Raad van Commissarissen, de heer E. de Jong, lid Raad van Commissarissen, de heer R. Quaedvlieg, lid Raad van Commissarissen, bijgestaan door mr. B Bollen, juridisch medewerker FBO, en mr. F de Weger, advocaat van Fortuna. Tevens was ter zitting, op verzoek van Fortuna Sittard, aanwezig mevrouw L. de Jong-Haaksma (tolk).
6. Oliseh heeft ter zitting zijn verzoek om de zaak achter gesloten deuren te behandelen ingetrokken, zodat de Arbitragecommissie op dit verzoek niet behoefde in te gaan.

7. Met betrekking tot de eisvermeerdering van Oliseh als vermeld in de e-mail van mevrouw Emons van 19 maart 2018 waartegen Fortuna Sittard bezwaar heeft gemaakt, oordeelt de Arbitragecommissie dat Fortuna Sittard niet in de verdediging van haar belangen wordt geschaad door deze eisenwijziging nu de gewraakte publicaties bekend waren bij Fortuna Sittard en zij voldoende tijd en gelegenheid heeft gehad om zich hiertegen te verweren.
8. Beide partijen hebben hun standpunten toegelicht aan de hand van pleitaantekeningen, welke pleitaantekeningen onderdeel uitmaken van de stukken van de procedure.

Spoedgeding

9. Op verzoek van Oliseh heeft de algemeen voorzitter van het College van Arbiters bepaald dat het onderhavige geschil als een spoedgeding zal worden behandeld.

Bevoegdheid

10. 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 en daarover te beslissen.

Standpunt van partijen

11. Oliseh heeft zijn verzoek tot wedertewerkstelling uitgebreid toegelicht, zowel in zijn verzoekschrift als tijdens de mondelinge behandeling. Oliseh wijst onder andere op de goede resultaten die hij van meet af aan heeft geboekt nadat hij met ingang van 1 januari 2017 het A-elftal van Fortuna Sittard onder zijn hoede kreeg.
12. Oliseh heeft uiteengezet dat al vrij snel problemen tussen partijen ontstonden over een al dan niet gedane toezegging om bepaalde afspraken schriftelijk vast te leggen en voorts dat onenigheid is ontstaan tussen Oliseh en de heer Gün van Fortuna Sittard over contante of “zwarte” betalingen.

In dit kader verwijst Oliseh naar e-mailcorrespondentie tussen hem en de heer Gün. In zijn e-mail van 11 september 2017 (productie 10 bij verzoekschrift) schrijft Oliseh aan de heer Gün:

"Last week the players of Fortuna Sittard were paid cash for the match bonuses by the club till then for the Dordrecht, Ajax and Almere games.

We the coaches: Sieb Dijkstra, Gino Facenna, Alex Voigt and Sunday Oliseh were surprisingly unpaid or left out.

I believe this just slipped the club's mind or it forgot.

Could you be so kind to please transfer our bonuses into our bank accounts and/or include them in our pay slips for the months of September."

13. Oliseh heeft daarop geen inhoudelijke reactie ontvangen, maar wel een uitnodiging om te komen praten met de Raad van Bestuur op 11 september 2017. Tijdens deze bijeenkomst heeft Oliseh een waarschuwingsbrief ontvangen, waarin door Fortuna Sittard een aantal incidenten worden opgesomd. Zo merkt Fortuna Sittard onder andere in deze brief op:

"Several personal members (including but not limited to players and staff of the A Level Professional Football Team) have approached the Board confidentially, stating that they have been treated disrespectfully, were verbally abused, as well as being the subject of discriminating and humiliating comments in front of other colleagues by you. At this time, several personnel members even indicated their intention to seek employment elsewhere due to these circumstances"

Verder wordt in deze brief aan Oliseh meegedeeld:

"In the event that you continue to repeat your inappropriate behaviour, you will be set non-active and your employment contract shall be unilaterally terminated (with immediate effect)."

14. Oliseh heeft hiertegen schriftelijk geprotesteerd en de geuite beschuldigingen betwist.
15. Op 27 januari 2018 heeft Oliseh een tweede schriftelijke waarschuwing van Fortuna Sittard ontvangen. In deze brief worden door Fortuna Sittard diverse overtredingen opgesomd, die Oliseh betwist. Oliseh heeft ook tegen deze tweede waarschuwing verweer gevoerd en meent dat Fortuna Sittard van hem af wil en hem daarom ten onrechte beschuldigt. Oliseh geeft ook aan dat de situatie onwerkbaar is geworden. Oliseh stelt dat hij zich niet aan de indruk kan onttrekken dat vanaf het moment dat hij Fortuna Sittard heeft gewezen op de contante betalingen, er door Fortuna Sittard alles aan wordt gedaan om hem tegen te werken. De inmiddels ontstane conflictsituatie tussen Oliseh en het bestuur van

Fortuna Sittard heeft ook zijn weerslag gehad op de spelers van het eerste elftal van Fortuna Sittard; wedstrijden gingen daardoor onnodig verloren. De incidenten die Fortuna Sittard opsomt, worden door Oliseh stuk voor stuk gemotiveerd weersproken. Zo betwist Oliseh dat hij in een tv-interview heeft gezegd dat Fortuna Sittard "*the poorest club in the league*" is. Oliseh stelt zich op het standpunt dat de bewuste uitspraak slechts bedoeld was om de druk bij spelers weg te nemen. Oliseh betwist voorts dat hij gezegd zou hebben dat spelers die op de bank zitten niet goed genoeg waren. Oliseh betwist de heer Funke geduwd te hebben en de heer Mustafa Aztopal te hebben beledigd. Voorst betwist Oliseh een speler van zogenaamde match-fixing te hebben beschuldigd.

16. De verklaring van de heer Sieb Dijkstra wordt door Oliseh betwist. Oliseh erkent dat hij de heer Dijkstra inderdaad een aantal keren heeft aangesproken vanwege zijn niet goede functioneren. Onder andere kwam de heer Dijkstra vaak te laat, zonderde hij zich van de groep af en spande hij zich onvoldoende in aldus Oliseh.
17. Op 3 februari 2018 heeft Oliseh een derde en laatste waarschuwingsbrief van Fortuna Sittard ontvangen. In deze brief stelt Fortuna Sittard voor om een externe mediator in te schakelen en in die brief wordt tevens aangekondigd dat Fortuna Sittard in verband met de misdrijvingen een boetebedrag van € 600,00 op zijn salaris van februari 2018 zou gaan inhouden. Oliseh heeft ook hiertegen geprotesteerd. Hij heeft gezegd bereid te zijn mee te werken aan een gesprek met een externe mediator, echter onder voorwaarde dat beide partijen overeenstemming zouden bereiken over de persoon van de mediator.
18. Vervolgens heeft Oliseh een uitnodiging van Fortuna Sittard ontvangen om op 13 februari 2018 te komen praten onder begeleiding van de inmiddels eenzijdig door Fortuna Sittard ingeschakelde mediator. Op dat gesprek is Oliseh niet verschenen. Op 14 februari 2018 heeft er tussen partijen een gesprek plaatsgevonden, waarin Oliseh door Fortuna Sittard op non actief is gesteld. Oliseh stelt zich op het standpunt dat Fortuna Sittard hem ten onrechte op non actief heeft gesteld en ten onrechte heeft besloten hem niet meer terug laten keren in zijn functie van hoofdtrainer.

De reden voor de non-actiefstelling, zijnde *“the multiple culpable acts on a continuous matter on your side and the fact that an unworkable situation has officially been created”* wordt naar de mening van Oliseh niet onderbouwd. Oliseh betwist dat hij verwijtbaar heeft gehandeld en stelt dat Fortuna Sittard dit alles met opzet heeft gedaan, omdat zij afscheid van hem wilde nemen zonder betaling van een vergoeding.

19. Oliseh stelt recht en belang te hebben bij zijn vordering om weer toegelaten te worden tot het uitvoeren van zijn werkzaamheden, onder andere omdat anders het bereikte resultaat teniet wordt gedaan. Ook is Oliseh gebaat bij hervatting aangezien hij op dit moment geen andere bron van inkomsten heeft en hij zijn werk als coach wil voortzetten om te zorgen dat Fortuna Sittard kan promoveren naar de Eredivisie.
20. Ter gelegenheid van de mondelinge behandeling heeft Oliseh verweer gevoerd tegen het verzoek tot ontbinding van de arbeidsovereenkomst. Oliseh stelt zakelijk samengevat daarover dat het aan het verzoek tot ontbinding ten grondslag gelegde geen beletsel was voor Fortuna Sittard om hem in mei 2017 een tweejarig contract aan te bieden. Oliseh stelt verder dat alle incidenten vóór ingangsdatum van de nieuwe arbeidsovereenkomst buiten beschouwing gelaten moeten worden. Er is in die periode nimmer met hem gesproken over deze incidenten. Oliseh betwist dat in juni 2017 met hem een gesprek heeft plaatsgevonden over zijn functioneren en stelt dat hij de hele maand juni op vakantie in Nigeria was.
21. Oliseh heeft uiteengezet dat hij na de zomervakantie van 2017 is begonnen aan het nieuwe seizoen en dat de prestaties de verwachtingen overstegen. Fortuna Sittard werd winterkampioen en kwalificeerde zich voor de play offs. Dat het seizoen 2017/2018 begon met een aantal incidenten wordt door Oliseh betwist. De in dit verband door Fortuna Sittard overgelegde producties worden door Oliseh alle als onjuist bestempeld.
22. Oliseh stelt dat de problemen die in augustus/september 2017 ontstonden omtrent contante betalingen niet nieuw waren. Al bij de contractonderhandelingen in december 2016 kreeg Oliseh van de heer Gün van Fortuna Sittard een voorstel

om hem naast zijn reguliere salaris een extra salaris “zwart” uit te betalen. Oliseh heeft dat geweigerd.

23. Oliseh stelt dat hij zich niet verwijtbaar heeft gedragen jegens Fortuna Sittard. Er is geen sprake van een duurzaam verstoorde arbeidsrelatie die een ontbinding zou rechtvaardigen, maar als er al een verstoring is, dan is die het directe gevolg van de handelwijze van Fortuna. Mocht de Arbitragecommissie ontbinding in overweging nemen, dan komt hem een billijke vergoeding toe. Bovendien stelt Oliseh dat Fortuna Sittard ernstig verwijtbaar heeft gehandeld. Oliseh maakt bij ontbinding aanspraak op een vergoeding van € 114.000,00 netto en daarnaast op een vergoeding van € 100.000,00 bruto zijnde de bonus in het geval Fortuna Sittard zou promoveren. Voorts dient de Arbitragecommissie bij ontbinding rekening te houden met de opzegtermijn. Oliseh zou het redelijk vinden als zijn contract dan pas per einde van seizoen 2017/2018 zou worden beëindigd en subsidiair vindt Oliseh dat er rekening gehouden moet worden met een opzegtermijn van één maand.
24. Ten slotte gaat Oliseh uitgebreid in op de redenen waarom zijn vorderingen tot rectificatie moeten worden toegewezen. Fortuna heeft hem aangetast in zijn goede eer en heeft zijn goede naam geschonden.
25. Fortuna Sittard stelt zich in conventie en in reconventie zakelijk samengevat op het standpunt dat zij Oliseh op goede gronden op 14 februari 2018 op non actief heeft gesteld. Fortuna Sittard meent dat Oliseh verwijtbaar heeft gehandeld en vraagt primair ontbinding op de zogenaamde e-grond (artikel 7:669 lid 3 sub e BW). Met andere woorden, Fortuna Sittard vraagt ontbinding van de arbeidsovereenkomst wegens verwijtbaar handelen of nalaten van de werknemer, zodanig dat van de werkgever in redelijkheid niet kan worden gevergd de arbeidsovereenkomst te laten voortduren. Subsidiair vraagt Fortuna ontbinding op grond van de g-grond: de verstoorde verhouding die zodanig is dat van de werkgever in redelijkheid niet kan worden gevergd de arbeidsovereenkomst te laten voortduren.

26. Fortuna Sittard geeft aan dat Oliseh het sportief gezien goed gedaan heeft. Door dat goede sportieve presteren bleven de negatieve randzaken lang op de achtergrond. De laatste wedstrijden voor de non-actiefstelling gingen echter allemaal verloren. Er was een negatieve spiraal ontstaan, die ook op het veld werd doorgetrokken.
27. Fortuna Sittard meent dat de aangevoerde gronden voldoende reden geven de arbeidsovereenkomst te ontbinden. Ter onderbouwing van beide verzoeken wijst Fortuna Sittard er nog op dat vanaf het begin van de arbeidsrelatie zich incidenten hebben voorgedaan. De verhouding van Oliseh met zijn destijds assistenten Razid Schrazi en Tini Ruys was al vanaf het begin niet goed. Schrazi werd volledig door Oliseh genegeerd. Beiden vertrokken al vóór het einde van het seizoen 2016/2017.
28. In april 2017 heeft zich ook een incident voorgedaan met de toenmalige fysiotherapeut, M. Lemmens. Die deed zijn klacht over Oliseh bij de heer Gün van Fortuna Sittard. De heer Lemmens gaf aan dat hij door Oliseh werd gekleineerd en wijst op een incident waarbij hij werd uitgescholden door Oliseh en fysiek werd belaagd in de kleedkamer. Dat was voor deze fysiotherapeut de druppel die de emmer deed overlopen en hij is daarom per 15 april 2017 gestopt. Ook de heer Creemers, in die tijd de keeperstrainer, heeft verslag gedaan van meerdere incidenten met Oliseh. Zo schetst de heer Creemers het beeld dat spelers belachelijk werden gemaakt en bedreigd en dat Oliseh de spelers uitschold. De heer Saba, contractspeler bij Fortuna Sittard, zou daarom vertrokken zijn. Ook andere spelers die gedurende het seizoen 2016/2017 onder contract stonden bij Fortuna Sittard, deden hun klacht. Zij geven aan uitgescholden te zijn door Oliseh en spreken over een intimiderende sfeer. Ook wordt gesproken over de woede-uitval van Oliseh. Fortuna Sittard wijst in dit verband in het bijzonder op de verklaring van de heer Sjoerd Ars. Ook de spelersraad kwam in actie en trad gedurende seizoen 2016/2017 in overleg met het bestuur van Fortuna Sittard om de sfeer te verbeteren. Fortuna Sittard geeft echter aan dat zodra Oliseh daar achter kwam, de spelersraad door hem daarop werd aangesproken met als gevolg dat een aantal spelers apart moesten trainen en dat de toenmalige aanvoerder van Fortuna Sittard volledig door Oliseh werd genegeerd. Ten gevolge van deze

door Fortuna Sittard gememoreerde incidenten over de laatste helft van seizoen 2016/2017 is uiteindelijk een belangrijk deel van de technische staf vertrokken. Voor het seizoen 2017/2018 heeft Fortuna Sittard een vrijwel geheel nieuwe staf moeten formeren. Fortuna Sittard stelt dat vanwege de goede prestaties van Oliseh en het feit dat inmiddels veel spelers en stafmedewerkers, waarmee Oliseh problemen had, waren vertrokken, aan Oliseh daarom toch een nieuwe tweejarige arbeidsovereenkomst is aangeboden.

29. De incidenten uit het afgelopen seizoen 2016/2017 waren voor Fortuna Sittard wel aanleiding om het gesprek met Oliseh, voorafgaande aan het nieuwe seizoen aan te gaan. Dit gesprek zou in juni 2017 hebben plaatsgevonden. De heer Gün van Fortuna Sittard zou daarin benadrukt hebben dat Oliseh zich beter moest gaan gedragen en dat er in het nieuwe seizoen geen nieuwe incidenten meer mochten ontstaan.
30. Tijdens de eerste trainingen deden zich echter al nieuwe problemen voor. Een speler uit Australië die op proef was, ervoer zijn ontmoetingen met Oliseh als uiterst vernederend. De tolk, aanwezig in het trainingskamp van Fortuna Sittard in Turkije, had meerdere aanvaringen met Oliseh. Een speler die tijdens het trainingskamp ziek werd, moest van Oliseh rondjes lopen tegen het advies van de medische staf in.
31. Ook na het trainingskamp bleven de incidenten zich voordoen. De fysiotherapeut klaagde zich over het gebrek aan communicatie en dat hij door Oliseh werd genegeerd. Naar zijn mening heerste er binnen de groep een sfeer van angst en achterdocht. Fortuna Sittard ontkwam er niet aan om op 31 augustus 2017 wederom het gesprek aan te gaan met Oliseh. Ook toen werd Oliseh geconfronteerd met de klachten. Op 11 september 2017 heeft Oliseh een officiële waarschuwing ontvangen. Tijdens deze bijeenkomst zou hij Mustafa Aptzotal tot drie keer aan toe uitgescholden hebben.
32. Fortuna Sittard stelt dat tijdens een bekerwedstrijd tegen Noordwijk de commercieel manager, de heer Funke, hardhandig door Oliseh tegen de muur is geduwd op het moment dat hij de kleedkamer wilde binnenlopen. Na afloop van

een wedstrijd op 17 november 2017 uitte Oliseh beschuldigingen aan het adres van keeper Santos over match-fixing. Ook de keeperstrainer Dijkstra en fysiotherapeut Dieteren hadden regelmatig negatieve ervaringen met Oliseh. De fysiotherapeut geeft aan dat hij in het klimaat dat heerste, niet goed kon functioneren. De heer Dijkstra moest het ontgelden omdat hij aanwezig was op een sportgala, waar één van de spelers van Fortuna Sittard was genomineerd als beste talent.

33. De slechte relatie en incidenten met de perschef waren voor Fortuna Sittard reden om Oliseh op 27 januari 2018 een tweede officiële waarschuwing te geven. In deze brief worden diverse incidenten opgesomd en wordt Oliseh gemaand zijn gedrag aan te passen. Ook hierna stapelden de incidenten zich op. Oliseh zou op 29 januari 2018 op het hoofdveld van Fortuna Sittard hebben getraind en op 30 januari 2018 op het verkeerde veld van amateurclub VV Sanderbout. Ook de relatie tussen Oliseh en keeperstrainer Dijkstra verslechterde en Dijkstra mocht geen trainingen meer geven. Uiteindelijk leidden deze incidenten tot de derde officiële waarschuwing bij brief van 3 februari 2018. Hierbij wordt Oliseh tevens een boete opgelegd van € 600,00. Omdat er een onwerkbaar situatie ontstaat, wordt Oliseh op 14 februari 2018 op non actief gesteld, nadat Oliseh niet komt opdagen bij een gesprek met een door Fortuna Sittard eenzijdig aangestelde mediator.
34. Op 14 februari 2018 doet de mediator, die dus niet met Oliseh gesproken heeft, eenzijdig verslag van zijn bevindingen. Er zou een angstcultuur heersen en een groot gedeelte van de spelers en technische staf wilde niet langer met Oliseh werken. (Verdere) mediation had naar zijn mening geen zin.
35. Fortuna Sittard stelt (subsidiair) dat de verhoudingen zodanig verstoord zijn geraakt dat ook daarom de arbeidsovereenkomst met Oliseh dient te worden ontbonden. Fortuna Sittard merkt op dat de gehele technische staf uit het seizoen 2016/2017 op de heer Gino Facenna na, vertrokken is, nadat zij meerdere aanvaringen heeft gehad met Oliseh. Ook de verhouding tussen Oliseh en een groot deel van de spelersgroep is verstoord. Spelers die onder contract stonden bij Fortuna Sittard, hebben aangegeven dat sprake was van mondelinge en fysieke

bedreigingen, intimidaties en grof gedrag. Fortuna Sittard wijst op de verklaringen van de heren Miquel Santos, Lars Hutten, Vitor Saba, Sjoerd Ars en Ferry de Regt, alsmede George Mels en Kai Heerings. Ook andere medewerkers kunnen niet meer met Oliseh samenwerken, zoals de perschef Dennis van Balkom, de tolk Fahri Ozgezul en commercieel manager J. Funke. Ook uit de brief van Fortuna Sittard SC en STAK blijken de verstoorde verhoudingen.

36. Omdat Oliseh zich heeft verplicht zich te onthouden van schriftelijke en/of mondelinge verklaringen die de reputatie van Fortuna Sittard kunnen schaden en desondanks een aantal van zulke verklaringen, tot schade van Fortuna Sittard, heeft gedaan, vordert Fortuna Sittard rectificatie van een aantal uitlatingen van Oliseh in de media. Oliseh heeft met die uitspraken Fortuna Sittard ernstig in diskrediet gebracht en heeft haar reputatie beschadigd. Met name de door Oliseh geuite beschuldigingen omtrent contante betalingen hebben Fortuna Sittard schade toegebracht. Fortuna Sittard vraagt de Arbitragecommissie Oliseh te veroordelen om de rectificaties binnen 72 uur na het wijzen van het vonnis te plaatsen op de voorpagina van de website.
37. Fortuna Sittard concludeert tot afwijzing van het verzoek tot wedertewerkstelling.

Het geschil

38. Het geschil tussen partijen gaat (in conventie) over de vraag of er redenen zijn de non-actiefstelling van 14 februari 2018 op te heffen en dus om Fortuna Sittard te veroordelen Oliseh weer aan het werk te laten om hem zijn gebruikelijke werkzaamheden te laten verrichten. Oliseh vordert voorts dat de Arbitragecommissie bepaalt dat Fortuna Sittard niet gerechtigd is om een boete van € 600,00 in te houden op zijn salaris. Ook speelt thans in conventie de vraag of Fortuna Sittard onrechtmatig jegens Oliseh heeft gehandeld door het doen van diverse uitlatingen over Oliseh en of er redenen zijn om Fortuna Sittard te veroordelen tot het plaatsen van rectificaties. In reconventie gaat het om de vraag of er redenen zijn de arbeidsovereenkomst tussen partijen te ontbinden en zo ja, op welke grond dat dan dient te geschieden (de “e” of “g” grond van artikel 7:669 lid 3 BW), alsmede de vraag of aan Oliseh, als de Arbitragecommissie tot ontbinding besluit, nog een vergoeding moet worden toegekend. In reconventie

wordt tevens een verklaring voor recht gevraagd dat Oliseh jegens Fortuna Sittard onrechtmatig heeft gehandeld door Fortuna Sittard ten onrechte te beschuldigen van illegale activiteiten en schendingen van de wet.

De beoordeling van het geschil

39. Met betrekking tot de vordering tot wedertewerkstelling oordeelt de arbitragecommissie dat zowel uit de door partijen over en weer ingediende schriftelijke stukken en de feitelijke onderbouwing van hun verzoeken en vorderingen, alsmede hetgeen ter zitting over en weer is gesteld met verwijzing naar de diverse incidenten die tussen partijen hebben plaatsgevonden een opheffing van de non-actiefstelling geen redelijk doel dient. De verhoudingen zijn inmiddels over en weer zozeer verstoord geraakt, mede ook door uitlatingen van beide partijen in de media, dat een herstel van de arbeidsverhouding tussen partijen niet goed denkbaar is. Dit neemt niet weg dat in beginsel een werknemer een groot belang heeft bij het kunnen blijven verrichten van zijn werkzaamheden totdat de arbeidsovereenkomst rechtsgeldig is beëindigd. Nu echter de Arbitragecommissie in reconventie van oordeel is dat ontbinding van de arbeidsovereenkomst op korte termijn de enig mogelijke oplossing is van het geschil tussen partijen, is de Arbitragecommissie van oordeel dat ook daarom de opheffing van de non-actiefstelling geen redelijk doel meer zal kunnen dienen. Dit leidt ertoe dat de Arbitragecommissie de vordering van Oliseh in conventie tot opheffing van de non-actiefstelling afwijst.
40. Fortuna Sittard vraagt in reconventie ontbinding van de arbeidsovereenkomst primair op grond van art. 7:669 lid 3 sub e BW, een verwijtbaar handelen of nalaten van de werknemer zodanig dat van de werkgever in redelijkheid niet kan worden gevergd de arbeidsovereenkomst te laten voortduren. Subsidiair verzoekt Fortuna Sittard ontbinding van de arbeidsovereenkomst op grond van art. 7:669 lid 3 sub g BW, een verstoorde arbeidsverhouding, zodanig dat van de werkgever in redelijkheid niet kan worden gevergd de arbeidsovereenkomst te laten voortduren.

41. Het verzoek om de arbeidsovereenkomst te ontbinden op grond van verwijtbaar handelen of nalaten van de werknemer op grond van artikel 7:669 lid 3 onder "e" BW wordt door de Arbitragecommissie afgewezen. Uit hetgeen partijen over en weer hebben gesteld volgt dat er van meet af aan, na het in dienst treden van Oliseh in januari 2017, incidenten hebben plaatsgevonden tussen Oliseh enerzijds en assistent-trainers, begeleiders, spelers en medische staf anderzijds.
42. Er zijn door Fortuna Sittard verklaringen overgelegd van meerdere personen destijds werkzaam bij Fortuna Sittard die in die tweede helft van het seizoen 2016/2017 onaangename ervaringen hadden met de heer Oliseh. Dat heeft Fortuna Sittard er echter niet van weerhouden de arbeidsovereenkomst met Oliseh in mei 2017 te verlengen voor een periode van twee jaar. Fortuna Sittard stelt weliswaar dat in juni 2017 een gesprek heeft plaatsgevonden tussen de heer Gün en Oliseh, waarbij kritische kanttekeningen zouden zijn geplaatst bij het functioneren van Oliseh, maar Oliseh betwist dit gemotiveerd. In de maand juni kan er geen gesprek hebben plaatsgevonden omdat Oliseh de hele maand juni op vakantie was in Nigeria. Tegenover deze gemotiveerde betwisting heeft Fortuna Sittard niet, althans onvoldoende, aannemelijk gemaakt dat dit gesprek in juni 2017 wel heeft plaatsgevonden.
43. Dat Oliseh geen gemakkelijk persoon was en regelmatig conflicten had met ondergeschikten en spelers was Fortuna Sittard dus al bekend, althans daarmee had Fortuna Sittard bekend kunnen zijn voordat Fortuna Sittard Oliseh een tweejarig contract aanbood. In ieder geval waren deze incidenten in de tweede helft van het seizoen 2016/2017, nadat Oliseh in januari 2017 was aangesteld als trainer-coach, geen belemmering voor Fortuna Sittard om hem in mei 2017 een tweejarig contract aan te bieden.
44. Het verzoek tot ontbinding van de arbeidsovereenkomst op grond van een duurzaam verstoorde arbeidsverhouding (de "g" grond van artikel 7:669 lid 3 BW) acht de arbitragecommissie echter wel toewijsbaar. Het is de Arbitragecommissie genoegzaam gebleken, ook door uitspraken van partijen tijdens de zitting, dat voor Oliseh geen toekomst meer is weggelegd bij Fortuna Sittard en dat het voor beide partijen beter is dat zij ieder hun eigen weg gaan. De Arbitragecommissie is van

oordeel dat zowel Fortuna Sittard, als werkgever van Oliseh, alsook Oliseh zelf de nodige verwijten te maken valt omtrent het ontstaan van de verstoorde arbeidsverhouding en het gebrek aan pogingen om de verstoorde verhoudingen weer te normaliseren. Aan de zijde van Fortuna Sittard, ontbreken serieuze pogingen om de arbeidsovereenkomst te laten slagen en om te pogen het nogal forse taalgebruik van Oliseh richting spelers en medewerkers van Fortuna Sittard binnen de perken te houden. In het begin heeft Oliseh, wellicht mede door de goede sportieve resultaten die hij boekte, kennelijk te veel vrijheid gekregen van Fortuna Sittard en zich richting derden kunnen manifesteren op een wijze die eigenlijk niet door de beugel kon. Wat ook meespeelt is dat Oliseh niet echt verantwoording diende af te leggen aan een directielid of lid van het bestuur van Fortuna Sittard en dat Fortuna Sittard hem, zeker tot het moment van het sturen van de eerste officiële waarschuwing op 11 september 2017, vergaand zijn gang heeft laten gaan. Het feit dat hij medewerkers van Fortuna Sittard (bijvoorbeeld de fysiotherapeut) schoffeerde, heeft Fortuna Sittard kennelijk maar voor lief genomen. Eerst in de eerste officiële waarschuwingsbrief van 11 september 2017 heeft Fortuna Sittard aan Oliseh laten weten dat hij zijn gedrag moest aanpassen.

45. In de tweede officiële waarschuwingsbrief van 27 januari 2018 refereert Fortuna Sittard aan incidenten uit met name oktober en september 2017, die zien op de, in de ogen van Fortuna Sittard, negatieve wijze waarop Oliseh in de publiciteit treedt omtrent de kwaliteiten van het eerste elftal van Fortuna Sittard. Het had naar het oordeel van de Arbitragecommissie voor de hand gelegen, en dat had ook van een goed werkgever mogen worden verlangd, dat Fortuna Sittard na het sturen van die eerste officiële waarschuwingsbrief in september 2017 met behulp van een voor beide partijen acceptabele mediator had gepoogd om een betere werksituatie te creëren. Dat heeft Fortuna Sittard echter niet gedaan en eenzijdig een beoogd mediator ingeschakeld die niet het vertrouwen van Oliseh genoot. Aan de observering van deze “mediator” dat de verhoudingen binnen Fortuna Sittard en dan met name de verhouding tussen Oliseh en andere medewerkers van Fortuna Sittard onherstelbaar verstoord is, gaat de arbitragecommissie dan ook voorbij.

46. Nu de Arbitragecommissie voornemens is de arbeidsovereenkomst te ontbinden met ingang van 1 mei 2018 ligt de vraag voor of Fortuna Sittard aan Oliseh een vergoeding moet betalen en zo ja, hoe hoog die vergoeding dan moet zijn. Uitgangspunt bij het bepalen van de hoogte van de vergoeding is artikel 7:671b lid 9 BW. Immers het betreft een ontbinding van een arbeidsovereenkomst voor bepaalde tijd die niet tussentijds kan worden opgezegd. Aan de werknemer kan een vergoeding worden toegekend tot ten hoogste het bedrag gelijk aan het in geld vastgestelde loon over de termijn dat de arbeidsovereenkomst geduurd zou hebben, indien deze van rechtswege zou zijn geëindigd. Tussen partijen staat vast dat de arbeidsovereenkomst eerst met ingang van 1 juni 2019 zou eindigen. Een tussentijdse opzegmogelijkheid is niet opgenomen in de arbeidsovereenkomst. Voor toekenning van het volledige salaris over de resterende termijn dat de overeenkomst nog zou voortduren, is naar het oordeel van de Arbitragecommissie echter geen redelijke grond. Immers, ook op het gedrag van Oliseh kan het nodige aangemerkt worden, zoals volgt uit de door Fortuna Sittard overgelegde verklaringen van spelers, assistent-trainers en fysiotherapeut. Ook de voor het seizoen 2017/2018 nieuw aangestelde fysiotherapeut, de heer J. Dieteren, verklaart dat de werksituatie voor hem en zijn medische staf wordt gekenmerkt door een gebrek aan communicatie en waardering van Oliseh. De wekelijkse rapporten omtrent de medische status van de spelers worden door Oliseh volledig genegeerd. Ook beklaagt de heer Dieteren zich erover dat Oliseh zijn positie ondermijnt, onder andere door zich negatief over de fysiotherapeut uit te laten tegenover een van zijn medewerkers. Ook beklaagt de fysiotherapeut zich erover dat hij wordt weg gehouden bij teambesprekingen. Geblesseerde spelers worden door Oliseh niet naar de fysiotherapeut van Fortuna Sittard verwezen, maar naar bevriende therapeuten buiten Fortuna Sittard.
47. Ook wijst de Arbitragecommissie in dit verband op hetgeen is vermeld in de *minutes of meeting* (verslag) met de spelersraad van 14 maart 2018. De spelersraad geeft daarin aan dat de communicatie tussen spelers en de stafmedewerkers aanzienlijk verbeterd is na de non-actiefstelling van Oliseh. Dit verslag is o.a. ook ondertekend door de aanvoerder van het eerste elftal van Fortuna Sittard, de heer P. Schuurs.

48. Bij het bepalen van de hoogte van de vergoeding gaat de Arbitragecommissie uit van een bruto maandsalaris van € 11.543,00 bruto (€ 6.000,00 netto). Rekening houdend met alle omstandigheden van het geval stelt de Arbitragecommissie deze vergoeding ex aequo et bono vast op een bruto bedrag van € 90.000,00. De Arbitragecommissie houdt bij het bepalen van de hoogte van deze vergoeding geen rekening met de eventuele bonussen waar Oliseh recht op zou krijgen als Fortuna Sittard kampioen wordt of promoveert. Dat zijn te onzekere factoren om rekening mee te houden, terwijl ook Oliseh een aandeel heeft gehad in het ontstaan van de verstoorde verhoudingen en dus aan de ontbinding. Voor toekenning daarnaast van een billijke vergoeding als bedoeld onder sub “b” van het negende lid van artikel 7:671b BW ziet de Arbitragecommissie geen aanleiding. Een dergelijke vergoeding kan naast de vergoeding onder “a” van lid 9 van artikel 7:671b BW worden toegekend als de ontbinding het gevolg is van ernstig verwijtbaar handelen of nalaten van de werkgever. Daarvoor is het aandeel van Oliseh in het ontstaan van de verstoorde arbeidsverhouding te groot.
49. Nu de Arbitragecommissie voornemens is de ontbinding van de arbeidsovereenkomst uit te spreken met ingang van 1 mei 2018 en daar een vergoeding aan verbindt, zal de Arbitragecommissie partijen van dit voornemen in kennis stellen en een termijn bepalen binnen welke Fortuna Sittard de bevoegdheid heeft haar verzoek in te trekken. Deze termijn wordt gesteld op een week na dagtekening van het arbitrale vonnis.
50. De over en weer in conventie en in reconventie ingestelde vorderingen tot rectificatie op grond van onrechtmatige gedragingen jegens elkaar wijst de arbitragecommissie af. Beide partijen zijn tekortgeschoten in de nakoming van hun verplichtingen jegens elkaar. Zij hebben beide de publiciteit gezocht. Oliseh weliswaar nadrukkelijker dan Fortuna Sittard, maar ook Fortuna Sittard heeft zich in de media niet onbetuigd gelaten en zich uitgelaten over de ontstane vertrouwensbreuk in de samenwerking met Oliseh.
51. Daarbij merkt de Arbitragecommissie op dat partijen in aanwezigheid van de landelijke pers tijdens de mondelinge behandeling van deze zaak op 20 maart 2018 alles naar voren hebben kunnen brengen en ook hebben gebracht wat zij

over elkaar kwijt wilden en elkaar verwijten . Om één of beide partijen te veroordelen tot een rectificatie bestaat ook daarom onvoldoende reden.

52. Oliseh heeft erkend dat de bonus van € 1.000,00 op 29 januari 2018 is uitbetaald en heeft daarom zijn vordering op dit punt ingetrokken. De vordering met betrekking tot betaling van de bonus van € 50.000,00, te vermeerderen met rente wordt afgewezen. Fortuna Sittard heeft aangetoond dat ook deze bonus is uitbetaald. Met betrekking tot betaling van deze bonus stelt Oliseh zich weliswaar op het standpunt dat het aan hem uitbetaalde bedrag niet correct is, maar waarom het uitbetaalde bedrag niet correct is, geeft Oliseh niet aan. Het verweer van Oliseh dat het bedrag niet correct is uitbetaald, wordt dan ook bij gebrek aan onderbouwing door Oliseh gepasseerd.
53. De vordering tot doorbetaling van het salaris tot einde arbeidsovereenkomst wordt toegewezen nu daartegen door Fortuna Sittard geen, althans onvoldoende verweer is gevoerd. Ook is door Fortuna Sittard onvoldoende verweer gevoerd tegen de vordering dat Fortuna Sittard niet gerechtigd is om de aangekondigde boete van € 600,00 in mindering te brengen op het salaris. Ook die vordering zal worden toegewezen .
54. Het in conventie en reconventie anders gevorderde zal worden afgewezen en de proceskosten tussen partijen zullen, nu beide partijen over en weer in het ongelijk zijn gesteld, worden gecompenseerd in die zin dat iedere partij de eigen kosten draagt met uitzondering van de kosten aan de zijde van de KNVB en met uitzondering in geval Fortuna Sittard gebruik maakt van haar bevoegdheid het verzoek tot ontbinding in te trekken.
55. In conventie wordt Oliseh veroordeeld in de kosten aan de zijde van de KNVB, begroot op € 950,00 en in reconventie wordt Fortuna Sittard veroordeeld in de kosten van de KNVB, begroot op eveneens € 950,00.
In geval Fortuna Sittard het verzoek tot ontbinding van de arbeidsovereenkomst tijdig intrekt, wordt Fortuna Sittard daarnaast veroordeeld tot betaling van de kosten aan de zijde van Oliseh, begroot op € 625,00. Het meer of anders gevorderde wordt afgewezen.

Rechtdoende als goede personen naar billijkheid:

In conventie:

56. Wijst de vordering tot wedertewerkstelling af.

Veroordeelt Fortuna Sittard tot betaling aan Oliseh van het overeengekomen salaris van € 6.000,00 netto per maand tot aan de dag dat de arbeidsovereenkomst rechtsgeldig is geëindigd.

Bepaalt dat Fortuna Sittard niet gerechtigd is om een bedrag van € 600,00 in te houden op het salaris.

57. Wijst af het meer of anders gevorderde en veroordeelt Oliseh in de kosten aan de zijde van de KNVB, begroot op € 950,00 en compenseert de proceskosten voor het overige.

In reconventie:

58. Stelt partijen in kennis van het voornemen de arbeidsovereenkomst tussen partijen met ingang van 1 mei 2018 te ontbinden onder toekenning van een vergoeding te betalen door Fortuna Sittard aan Oliseh van € 90.000,00 bruto. Kent aan Fortuna Sittard de bevoegdheid toe het verzoek tot ontbinding van de arbeidsovereenkomst in te trekken binnen een week na dagtekening van het vonnis middels tijdige kennisgeving aan de secretaris van de Arbitragecommissie van de KNVB.

Veroordeelt Fortuna Sittard in geval zij gebruik maakt van haar intrekingsbevoegdheid in de kosten van de procedure begroot op € 950,00 aan de zijde van de KNVB en € 625,00 aan de zijde van Oliseh.

In geval Fortuna Sittard het verzoek niet intrekt:

59. Ontbindt de arbeidsovereenkomst tussen partijen met ingang van 1 mei 2018 onder toekenning aan Oliseh van een door Fortuna Sittard te betalen vergoeding van € 90.000,- bruto en veroordeelt Fortuna mitsdien tot betaling van dit bedrag aan Oliseh.

Veroordeelt Fortuna Sittard in de kosten van de procedure, aan de zijde van de KNVB begroot op € 950,00 en compenseert de proceskosten voor het overige.

Aldus gewezen te Zeist op 5 april 2018.



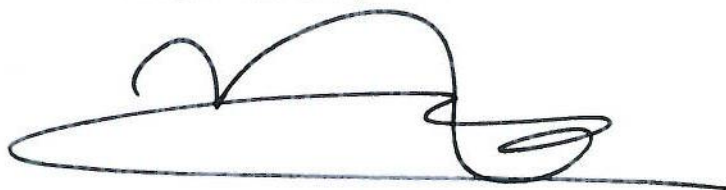
mr. J.C. van Dijk, voorzitter



J.P.A. Doornebosch, arbiter



mr. J.D. Loorbach, arbiter



mr. N.A. de Leeuw, secretaris