



Koninklijke Nederlandse Voetbalbond
College van Arbiters

ARBITRAAL VONNIS

nr. 1576

d.d. 14 maart 2023

in de zaak van:

De besloten vennootschap met beperkte
aansprakelijkheid **BETAALD VOETBAL**
DE GRAAFSCHAP BV,
gevestigd te Doetinchem,
verzoekster,
gemachtigde: mr. C.A. Segaar,

tegen:

De heer **SYLLA SOW**,
geen bekende woon- of verblijfplaats,
verweerder sub 1,
gemachtigde: mr. W. van Megen,

en

De besloten vennootschap met beperkte
aansprakelijkheid **GO AHEAD EAGLES VOETBAL BV**,
gevestigd te Deventer,
verweester sub 2
gemachtigde: mr. H.J.A. Knijff



ARBITRAAL VONNIS NR. 1576

De Arbitragecommissie van de Koninklijke Nederlandse Voetbalbond (KNVB) bestaande uit prof. mr. A.I.M. van Mierlo, voorzitter, wonende te Oegstgeest, mr. J.D. Loorbach, wonende te Rotterdam, arbiter, mr. M.O. de Bont, wonende te Oisterwijk, arbiter, en mr. drs. G.B.M. Zuidgeest, secretaris, heeft vonnis gewezen in de navolgende zaak:

De besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid

BETAALD VOETBAL DE GRAAFSCHAP BV,

gevestigd te Doetinchem,

verzoekster,

gemachtigde: mr. C.A. Segaar,

tegen:

De heer **SYLLA SOW,**

geen bekende woon- of verblijfplaats,

verweerder sub 1,

gemachtigde: mr. W. van Megen,

en

De besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid

GO AHEAD EAGLES VOETBAL BV,

gevestigd te Deventer,

verweester sub 2

gemachtigde: mr. H.J.A. Knijff



Het verloop van de procedure

1. Bij verzoekschrift van 17 oktober 2022 met acht (8) producties heeft verzoekster (hierna te noemen: “*De Graafschap*”) de Arbitragecommissie verzocht verweerder sub 1 (hierna te noemen: “*Sow*”) en verweerder sub 2 (hierna te noemen: “*Go Ahead Eagles*”) hoofdelijk te veroordelen tot betaling van een schadevergoeding aan De Graafschap ter hoogte van primair € 600.000,-- en subsidiair € 252.000,-- en meer subsidiair tot een bedrag dat de Arbitragecommissie in goede justitie in deze redelijk acht, alsmede Sow en Go Ahead Eagles te veroordelen in de kosten van de procedure waaronder vergoeding van de kosten van rechtsbijstand.
2. De Graafschap heeft nadien nog 5 nadere producties in het geding gebracht.
3. Bij verweerschrift van 28 november 2022 met negen (9) producties heeft Go Ahead Eagles de Arbitragecommissie verzocht De Graafschap niet-ontvankelijk te verklaren, althans haar vorderingen af te wijzen, met veroordeling van De Graafschap in de kosten van de arbitrage aan de zijde van Go Ahead Eagles.
4. De Graafschap heeft vervolgens nog 1 nadere productie in het geding gebracht.
5. Bij verweerschrift van 29 november 2022 met twee (2) producties heeft Sow de Arbitragecommissie primair verzocht zich niet bevoegd te verklaren om van het geschil kennis te nemen en subsidiair om De Graafschap niet-ontvankelijk te verklaren, althans haar vorderingen af te wijzen met veroordeling van De Graafschap in de kosten van de procedure.
6. De mondelinge behandeling heeft plaatsgevonden op 18 januari 2023.
Namens De Graafschap is verschenen de heer P. Bijvelds, technisch directeur van De Graafschap (hierna te noemen: “*Bijvelds*”), vergezeld van de gemachtigde mr. C.A. Segaar.



Sow is in persoon verschenen, vergezeld van zijn gemachtigde mr. W. van Megen. Namens Go Ahead Eagles is verschenen de heer J.W. van Dop, directeur (hierna te noemen: “*Van Dop*”), vergezeld van de gemachtigde mr. H.J.A. Knijff.

7. Mr. Segaar en mr. Van Megen hebben gepleit aan de hand van pleitaantekeningen, welke aan het procesdossier zijn toegevoegd. Mr. Knijff heeft gepleit zonder pleitaantekeningen. Partijen hebben over en weer bij re- en dupliek gereageerd op elkaars pleidooien.

Kern van het geschil

8. Sow is primair van oordeel dat de Arbitragecommissie niet bevoegd is van het geschil kennis te nemen, gelet op de internationale dimensies van het geschil. Verder zijn partijen inhoudelijk verdeeld over de vraag of tussen Sow en De Graafschap een gawe arbeidsovereenkomst is tot stand gekomen, Sow deze arbeidsovereenkomst onregelmatig heeft beëindigd door bij Go Ahead Eagles in dienst te treden en Sow, gelet daarop, aan De Graafschap al dan niet een vergoeding is verschuldigd, alsmede – in zekere zin in het verlengde hiervan – of Go Ahead Eagles jegens De Graafschap onrechtmatig heeft gehandeld door met Sow een arbeidsovereenkomst te sluiten.

Feiten en omstandigheden

9. Tussen partijen staat, voor zover voor de beoordeling van het geschil van belang, als niet of onvoldoende weersproken het volgende vast.
10. Tussen De Graafschap en Sheffield Wednesday Football Club Limited (hierna te noemen: “*Sheffield*”) is op 25 augustus 2022 een transferagreement gesloten (hierna: de “*Transferagreement*”), inhoudende dat Sheffield tegen de daarin vastgelegde voorwaarden Sow zal transfereren aan De Graafschap en De Graafschap vervolgens de speler bij de KNVB registreert als speelgerechtigd.



11. In artikel 8 van de Transferagreement is het volgende bepaald:

“THIS Agreement is conditional upon:

- a) The Player passing a medical examination to the satisfaction of VBV De Graafschap medical staff;*
- b) The Player signing the Contract: and*
- c) The Eerste and KNVB confirming the Player’s registration with VBV De Graafschap such that he is eligible to play in first team matches for VBV De Graafschap.*

In the event that the above conditions have not all been satisfied by 16:59 (UK time) on 28 August 2022, then this Agreement shall be automatically determined and of no effect and neither party shall have any obligations to the other hereunder and Sheffield Wednesday shall be entitled to transfer the Player to any other football club. Sheffield Wednesday shall have the right to extent the date and time set out in this clause 8 to a later date and time by notifying VBV De Graafschap in writing accordingly.”

12. Op 28 augustus 2022 om 16:59 (UK Time), zoals genoemd in artikel 8 van de Transferagreement, is aan geen van de drie hiervoor genoemde voorwaarden voldaan.

13. Tussen Bijvelds en Sow is – in ieder geval – vanaf 26 juli 2022 via Whatsapp contact geweest in het kader van een (mogelijke) transfer van Sow van Sheffield naar De Graafschap.

Zo heeft Sow op 27 juli 2022 aan Bijvelds bevestigd dat hij Sheffield heeft gemeld dat hij daar wil vertrekken en bericht hij Bijvelds: *“hoop echt dat morgen me laatste dag hier is”*.



In de Whatsappcorrespondentie heeft Bijvelds Sow op de hoogte gehouden van de ontwikkelingen in de verhouding tussen De Graafschap en Sheffield.

Zo heeft Bijvelds de e-mailberichten die hij op 29 juli 2022 aan Sheffield heeft gestuurd teneinde de interesse van De Graafschap in Sow aan Sheffield over te brengen ook aan Sow doorgestuurd en heeft hij Sow op 29 juli 2022 op de hoogte gebracht van de reactie daarop van Sheffield, inhoudende dat Sheffield Sow – tegen de eerdere verwachting in – niet zonder transfervergoeding zou laten vertrekken. Sow meldt Bijvelds dat hij van de heer David Downes, Head of Recruitment van Sheffield (hierna te noemen: “Downes”), op 31 juli 2022 het volgende bericht had ontvangen:

“Hi Sylla. I did text Sahr this morning. Darren has a meeting with the Chairman tomorrow at his office at the stadium. So he will give Sahr a call after that.”

Op 7 augustus 2022 meldt Bijvelds echter aan Sow:

“Hoi Sylla, het lijkt er nu toch wel erg veel op dat ik mijn pijlen meer en meer op een andere speler moet gaan richten. Vind ik oprecht ontzettend jammer maar ik kan niet blijven knokken voor jou en andere opties steeds voorbij laten gaan. Fijne avond! Ik wacht morgenochtend sowieso nog wel even af. Gr, Peter”

Ook na dit bericht blijven partijen met elkaar contact houden en meldt Bijvelds op 22 augustus 2022 aan Sow (met ‘hij’ verwijzend naar Sahr Senesie (hierna te noemen: “Senesie”)):

“Dat hij denkt dat het snel gaat lukken. Dat moet dan ook”.

Op 25 augustus 2022 bericht Bijvelds aan Sow in het kader van de komst van Sow naar Nederland, ten behoeve van een medische keuring zijdens De Graafschap: “We



regelen de vlucht!', waarna Sow allerlei detailgegevens met betrekking tot bagage e.d. aan Bijvelds doorgeeft.

Op 26 augustus 2022 bevestigt Sow aan Bijvelds: *"Helemaal top!"*

Bijvelds deelt even later op 26 augustus 2022 een door hem ontvangen Whatsappbericht met Sow:

Peter, Maandag 9.00uur keuring in Zeist geregeld.

Aansluitend om 12.00uur echo hart in Rijnstate Arnhem.

Daarnaast moet hij nog röntgenonderzoek krijgen in Rijnstate, maar om dat in te plannen heb ik zijn gegevens nodig om een afspraak te maken. Hopelijk kun je mij die aanleveren al. Ik kan ze nu nog tot 17uur bereiken en anders pas maandagochtend weer, met de kans dat de maandag dan volgepland is. Hoor graag even van je"

Sow bevestigt vervolgens aan Bijvelds dat zijn vervoer op maandag is geregeld.

Op 27 augustus 2022 om 16:37 uur stuurt Bijvelds aan Sow een bericht door dat hij van mevrouw Hinton van Sheffield (hierna: *"mevrouw Hinton"*) ontving: *"Just a reminder that Sylla needs to sign the attached form before I can complete the deal from our side"*

Bijvelds vraagt op 27 augustus 2022 om 18:34 uur aan Sow: *"Lukt het tekenen?"*

Op 28 augustus 2022 om 10.21 uur stuurt Bijvelds een pdfbestand van 12 pagina's, te weten: de arbeidsovereenkomst tussen De Graafschap en Sow per Whatsappbericht aan Sow en deelt hem op

10:36 uur mede: *"Je kunt overal paraferen waar werknemer staat plus handtekening op pagina waar onze handtekeningen staan. Wil je dat aub vanochtend doen?!"*



Op 28 augustus 2022 om 10:50 uur bericht Bijvelds aan Sow:

"Iedereen is blij met jou! De reacties zijn fantastisch! Ik ben blij dat ik zo heb doorgezet. We zijn een prachtige voetbalclub met een mooie speler/mens erbij. We gaan mooie tijden beleven. Dat weet ik 100% zeker"

Op 28 augustus 2022 om 12:41 uur bericht Bijvelds aan Sow: *"Sylla stuur je mij aub de overeenkomst toe? Dat kan wederom per app"*

Op 28 augustus 2022 om 12:43 uur bericht Sow aan Bijvelds: *"Hi Peter goed om te horen! Ben super druk vandaag en heb nog geen tijd gehad het te lezen"*

Bijvelds reageert: *"Er is niets gewijzigd. Hetzelfde als het concept en de afspraken."*

Op 28 augustus 2022 om 16:48 uur wenst Bijvelds Sow een goede vlucht en stuurt hij aansluitend een bericht van mevrouw Hinton van Sheffield door:

"All the best for the future, Sylla really is a very very lovely person and we wish him nothing but the best", waarop Sow op 28 augustus 2022 om 17:06 uur reageert: *"super lief"*

Sow bericht Bijvelds op 28 augustus 2002 om 21:20 uur dat hij goed is geland en meldt op 29 augustus 2022 om 06:20 uur:

"Hi Peter, kom nauwelijks aan slapen toe. Ik wilde je nog even een berichtje sturen want het doet me oprecht zo veel pijn wetende hoeveel pijn ik jou heb aangedaan met mijn keus. De enige afweging die ik altijd maak is puur en alleen gericht op het feit dat ik het maximale uit me carrière wil halen en de mensen die ik hier mee kan gaan helpen. In dit geval is dat Eredivisie spelen. Hopelijk ga je het ook inzien op die manier en dat ik er niks persoonlijks mee bedoel.

Ik hoop dat je ondanks alles weet dat ik nooit opzettelijk iemand zou willen kweten, vooral niet iemand als jij die altijd zo transparant en aardig naar mij toe is geweest. Groet, Sylla"



Op 30 augustus 2022 bericht Sow aan Bijvelds: *“Heel pijnlijk Peter dat je mijn carrière probeert kapot te maken. Mijn kinderdroom en de hoop van mijn familie. En waarom, omdat ik het maximale uit me carrière wil halen.”*

Bijvelds bericht Sow op 30 augustus: *“Sylla, ik heb gisteren de waarheid verteld en jou ook gezegd dat ik dat zou doen. Volgens mij heeft Hans Martijn jou verteld dat de RVC het juridisch laat onderzoeken. Daar heb ik geen bemoeienis mee. Ik heb gisteren uitsluitend verteld wat er gebeurd is.”*

14. De Graafschap heeft als productie 3 overgelegd een arbeidsovereenkomst tussen haar en Sow, onder meer inhoudende dat Sow per 1 september 2022 voor bepaalde tijd tot en met 30 juni 2024 bij De Graafschap in dienst treedt (hierna: de *“Arbeidsovereenkomst”*). De Arbeidsovereenkomst is niet door Sow ondertekend maar – op onderdelen – door Senesie, die in artikel 12 van de Arbeidsovereenkomst als intermediair van Sow wordt genoemd.
15. Tussen Bijvelds en Downes is de Whatsapp correspondentie vanaf 4 augustus 2022 aan de Arbitragecommissie overgelegd.

Op 24 augustus 2022 bericht Bijvelds aan Downes:

“Hi David, we have a final agreement.

£50k fee is okay!

We would like to see Sylla with us asap!

Thank you for the cooperation!

We keep in touch!”

Regards, Peter”

Downes reageert: *“Can you send the official offer to us Peter and I will get the board to allow Sylla permission to travel asap”*

Op 25 augustus 2022 bericht Bijvelds Downes: *“I did send the confirmation David”*



Op 25 augustus 2022 om 11:00 uur reageert Downes: *"All good to go our end Peter. Just waiting on Sylla."*

Op 26 augustus 2022 om 9:00 uur vraagt Downes Bijvelds: *"Morning Peter Any news from you on reaching an agreement with Sylla?"*

Bijvelds reageert: *Yes. We came to an agreement yesterday evening! We are looking at the transfer agreement now."*

Op 26 augustus 2022 om 11:41 uur bericht Downes aan Bijvelds: *"Ok. Great. We will wait for you then."*

Bijvelds reageert: *"See e-mail please David."*

Op 26 augustus 2022 om 19.02 uur bericht Downes aan Bijvelds: *"Peter...can you send me the contact details of your media team please. I will get ours to call and liaise about an announcement on Sylla."*

Bijvelds reageert hierop: *"Hi David, we have a league game in an hour. Our communications staff are very busy right now. Let's talk about this tomorrow. In addition, the employment contract with Sylla still needs to be signed by all parties. That process is still ongoing."*

Downes reageert op zijn beurt: *"Perfect no problem. If you can send me the number at some point. Just so we can make a co ordinated announcement tomorrow. Good luck tonight"*

16. Op 27 augustus 2022 om 09:00 uur bericht Downes aan Bijvelds: *"Morning Peter, Do you have an idea for time scales today? We would like to co ordinate a media release with you guys but we also have a game today."*



17. Op 27 augustus 2022 om 15:56 uur bericht Downes aan Bijvelds: *"Peter, I have spoken to Sahr ...he says Sylla hasn't signed yet?"*
18. Bijvelds reageert om 16:10 uur: *"Sahr signed it. Sylla signs after medical."*
19. Op 28 augustus 2022 om 10:18 uur bericht Downes aan Bijvelds: *"Morning Peter. Just wanted to check you have everything sorted with Sylla? We have had his old agent trying to bring Go Ahead Eagles to us last night and this morning. We have uploaded the transfer agreement on to TMS for you."*
20. Op 28 augustus 2022 om 10:33 uur verzendt Bijvelds een spraakbericht aan Downes, waarvan de inhoud als volgt luidt:

"Hi David, good morning, nice to inform my about this, Sahr told me something about this already, but we signed the documents yesterday that you needed for TMS and we did that after the old agent have done a very bad job for him in Holland a few years ago after they contacted him so he did signed the document the labour agreement. Normally I would say it has to be signed tomorrow after medical testing, because that's always the last thing to do, but now I did sent it over to him in England where he is today, because he could sign the other documents from a distance also, so he told me that we had a verbal and written agreement. I have no doubt that he is going to stay with Sahr and he is going to keep his promises. Keep in touch. Bye David."

21. Op 28 augustus 2022 om 22:17 uur verzendt Bijvelds opnieuw een spraakbericht aan Downes:

"Hi David, good evening with me, Peter. David, I just had contact with the chairman/director of Go Ahead Eagles. He wanted to know if we had a transfer agreement; because he didn't know that he said. And I said yes, we have a transfer agreement. O sorry Peter, I didn't know that, that's very important for me to know. So, then you know that Go Ahead Eagles didn't know that and now they know he



*appologises. Sylla has taken the flight of research for him and tomorrow morning we will go to the medical test. Okay, have a good night.
David, bye bye."*

Downes reageert:

"Peter, let's speak tomorrow morning.

22. Op 29 augustus 2022 om 17:43 uur bericht Bijvelds aan Downes:

"Hi David, may I ask how Sheffield will handle the situation now that Sylla Sow does not want to go to De Graafschap and has not been to the inspection. We have a signed transfer agreement and we have reached an agreement with Sylla and his guidance. We also have a contract signed by his advocate. May I hear from you as we have sent our documents to our lawyer. Regards, Peter."

23. Op 27 augustus 2022 heeft Sheffield op haar website een nieuwsbericht gepubliceerd, inhoudende dat Sow overstapt naar De Graafschap.

24. Namens Go Ahead Eagles heeft Van Dop op 27 augustus 2022 om 21:18 uur aan Downes bericht per WhatsApp:

*"Hi David,
can you call me back please. I am CEO of Go Ahead Eagles and would like to talk with you about player Sylla Sow. I know you are in contact with De Graafschap but player prefer GAE more than the De Graafschap. So please call me back."*

25. Downes reageert op 28 augustus om 09:13 uur: *"Willem, I will call you this morning. Thanks"*.

26. Op 28 augustus 2022 om 16:00 uur stuurt Van Dop aan Downes:

*"Hi David, our proposal:
£100 K- in one payment on signing.*



£ 50 K when player plays 50 % of the official games, basic 11 or 45 minutes substitute, for both years of contract.

£50 K per season Go Ahead Eagles retain status in the Eredivisie.

25 % sell on clause.

Let me know.”

27. Downes reageert op 16:02 uur: *“Jan Willem Let me take this to our board.”*

28. Downes reageert dezelfde dag om 16:59 uur:

“Jan Willem, after speaking to our board. They have asked for the following. Let me know. My board is +6 hours in Thailand, so I will try my best to come back quickly.

Regards.

*£125 fee (plus 5 % Solidarity
to be paid upon signature)*

£100.000 Eredivisie retention per season Sylla is contracted with the club,

£100 K if GAE is relegated from the Eredivisie and promoted back.

£50.000 if player plays 50 % of minutes per season Sylla is contracted with the club.

50 % Sell On.”

29. Om 17:07 uur reageert Van Dop:

“Hi David,

thanks for your feedback.

My final offer:

*£100 K fee (5% Solidarity
to be paid upon signature*

£100 K Eredivisie Retention per season Sylla is contracted with the club,

£50 K if player plays 50 % of minutes per season Sylla is contracted with the club,

40 % Sell On.”

30. Om 17:09 uur reageert Downes:

“Jan Willem Our board wanted the 50 % sell on, as this was reflected in the Graafschap deal. Also, Fardy used this as a big selling point to our club in the



negotiations. If you can confirm you are happy with 50 %, I'll take this deal to the board and see if we can give you permission to officially speak with the player."

31. Om 17:12 uur bericht Van Dop: *"Okay David. 50 % is fine with us. Waarop Downes om 17:23 uur hij reageert: "Thanks Jan Willem. I will speak to them now".*
32. Om 17:38 uur bericht Downes aan Van Dop: *"They have asked about £100 K if you are re promoted to the Eredivisie", waarop om 17:51 uur Van Dop reageert: "I am positive person. So, relegation is no option, so also no part of this deal. "*
33. Om 18:14 uur bericht Downes Van Dop als volgt:
"There are 2 points that they have issue with to try and conclude the deal tonight.

1. Rather than 50 % of minutes they want 50 % Appearances in first team.
2. Promotion back to the Eredivisie is still success for the club. Everything else is agreeable."
34. Om 18:16 uur reageert Van Dop: *"Okay David. If that is it, than we have a deal."*
35. Om 18:25 uur (17.25 UK-time) bevestigt Downes aan Van Dop:
"Just to be clear, because I am sorry this can get complicated for no reason.
£100 K fee (+ 5 % solidarity)
to be paid upon signature
£100 K Eredivisie retention per season Sylla is contracted with the club.
£100 K if GAE are promoted back to the Eredivisie.
£50 K if player appears in 50 % of games per season Sylla is contracted with the club.
50 % sell on.
this is the deal we understand and I'll take it back."
36. Op 28 augustus 2022 om 21:03 uur bericht mevrouw Hinton aan Van Dop:
"Good evening,



I can confirm in principal we agree to your offer and allow permission to speak to Sylla. I will draft the transfer agreement when I am able this may be tonight, but I think more practical this will be tomorrow."

37. Op 28 augustus 2022 om 18:58 uur (17.58 uur UK-time) heeft Van Dop aan Sheffield de in het Whatsappverkeer met Downes genoemde bedragen herhaald en vermeld dat: *"All under the condition that the player will pass the medical test and will get in to a labour contract with Go Ahead Eagles."*

38. Op 28 augustus 2022 om 22.02 uur bericht Bijvelds aan Van Dop per WhatsApp:
*" Hoi Jan Willem,
Alles goed? We hebben een mondeling en schriftelijk akkoord bereikt met Sylla Sow. Ik hoor nu geruchten dat GAE zich alsnog heeft gemeld bij Sheffield (via een zaakwaarnemer). Is daar iets van waar?
Groeten,
Peter"*

39. Om 28 augustus 2022 om 22:07 uur reageert Van Dop:
*"Hoi Peter,
redelijk, wel teveel blessures.
We hebben zoals dat hoort ons bij Sheffield gemeld en onze belangstelling aangegeven. Dat klopt. Ons was niets bekend van een akkoord met jullie. Sheffield gaf ook niet aan dat zij een akkoord met jullie hadden."*

Daarop reageert Bijvelds:

" Hoi JW, dat is dan niet netjes van ze. We hebben een ondertekend transferagreement!"

40. Op 29 augustus 2022 is de transferovereenkomst tussen Sheffield en Go Ahead Eagles ondertekend (hierna te noemen: de *"Transferovereenkomst"*).
41. Sylla heeft voor het sluiten van de transferwindow met Go Ahead Eagles een schriftelijke arbeidsovereenkomst gesloten en ondertekend.



Bevoegdheid van de Arbitragecommissie

42. Gelet op het primaire verweer van Sow zal de Arbitragecommissie allereerst oordelen over haar bevoegdheid.
43. Sow stelt zich op het standpunt dat de Arbitragecommissie niet bevoegd is van het onderhavige geschil kennis te nemen, zulks gelet op onder meer het bepaalde in artikel 22 lid 1 FIFA Regulations on the Status and Transfer of Players.
44. Anders dan Sow meent, brengt bedoelde bepaling in casu geen onbevoegdheid van de Arbitragecommissie met zich. De Arbitragecommissie ontleent haar bevoegdheid in casu aan de statuten van de KNVB en artikel 1 juncto artikel 1 Arbitragereglement. Alle procespartijen zijn lid van de KNVB, terwijl het onderhavige geschil onmiskenbaar samenhangt met de voetbalsport.
45. Op grond van artikel 1 lid 1 sub a Arbitragereglement acht de Arbitragecommissie zich dan ook bevoegd van het onderhavige geschil kennis te nemen.

Verdere beoordeling van het geschil tussen De Graafschap en Sow

46. Tussen partijen is in geschil of tussen Sow en De Graafschap een gave arbeidsovereenkomst is tot stand gekomen.
47. De Arbitragecommissie oordeelt dat wel vaststaat dat Sow op de hoogte was van een aanbod van De Graafschap tot indiensttreding en dat Sow niet zonder de aantrekkingskracht daarvan te zien in het vliegtuig stapte om voor een medische keuring naar Nederland te vliegen. Evenmin heeft Sow negatief gereageerd op de verzoeken van Bijvelds om de hem op 28 augustus 2022 per Whatsapp toegezonden arbeidsovereenkomst te ondertekenen. Desondanks heeft De Graafschap geen stukken overgelegd waaruit blijkt dat Sow met de Arbeidsovereenkomst – althans de essentialia daarvan (laat staan de volledige uitwerking) – op enigerlei wijze heeft ingestemd. Zo ontbreekt een mailtje of Whatsapp-bericht van Sow van deze strekking en heeft De Graafschap ook niet aannemelijk gemaakt dat Senesie (wiens



paraaf 'SAS' weliswaar op iedere pagina (met uitzondering van pagina 4) van de Arbeidsovereenkomst staat boven de woorden 'Paraaf werknemer', maar die op pagina 5 niet heeft getekend namens Sow op de plaats waar diens naam staat vermeld), de (bevoegde) zaakwaarnemer van Sow was, nu een vertegenwoordigingsovereenkomst ontbreekt. Door De Graafschap zijn evenmin feiten en omstandigheden gesteld waaruit zou kunnen worden afgeleid dat bij haar het gerechtvaardigd vertrouwen bestond dat Senesie bevoegd was om namens Sow de Arbeidsovereenkomst te ondertekenen.

48. Op basis van de stukken en de ter zitting door partijen ter zake gepresenteerde feiten is de Arbitragecommissie van oordeel dat niet met voldoende zekerheid is komen vast te staan dat tussen Sow en De Graafschap een gave arbeidsovereenkomst tot stand is gekomen. In dat verband zou het in de rede hebben gelegen dat de Arbitragecommissie De Graafschap in de gelegenheid stelt ter zake nader bewijs te leveren, doch de Arbitragecommissie oordeelt - gelet op het onderstaande - dat aan een dergelijke nadere bewijslevering niet wordt toegekomen.
49. Tussen partijen staat vast dat de Transferagreement van rechtswege afliep op 28 augustus 2022 om 16.59 uur (UK-tijd). Dit is naar het oordeel van de Arbitragecommissie ook gebeurd. Op genoemd tijdstip, zo is gebleken, was geen van de drie voorwaarden zoals bedoeld in artikel 8 van de Transferagreement vervuld. Een door de speler ondertekende arbeidsovereenkomst ontbrak, de medische keuring had nog niet plaatsgevonden, terwijl – logischerwijs – ook geen bevestiging van de KNVB was verkregen over de speelgerechtigdheid van Sow voor De Graafschap. Nu als voorwaarde een door de speler ondertekende arbeidsovereenkomst is overeengekomen en Sheffield geen procespartij is, acht de Arbitragecommissie voor het expireren van de Transferagreement tussen Sheffield en De Graafschap de door De Graafschap gestelde mondelinge overeenstemming tussen Sow en De Graafschap, zo al aan de orde, niet toereikend; bovendien is aan de overige overeengekomen voorwaarden in de Transferagreement niet voldaan.



50. Gesteld noch gebleken is dat De Graafschap Sheffield (formeel) heeft verzocht de eindtijd of einddatum van de Transferagreement te wijzigen, op de wijze als bedoeld in de laatste volzin van artikel 8 van de Transferagreement.
51. De Arbitragecommissie stelt vast dat – mede gelet op de transferregels - met het expireren van de Transferagreement op 28 augustus 2022 om 16.59 uur (UK-tijd) aan een (eventuele) arbeidsovereenkomst tussen Sow en De Graafschap alleen met nadere medewerking van Sheffield daadwerkelijke uitvoering had kunnen worden gegeven.
52. Gesteld noch gebleken is dat Sheffield daartoe na genoemd tijdstip nog bereid was. Sheffield is geen partij in dit geschil; of Sheffield al dan niet gehouden zou zijn geweest om aan een verzoek tot nadere medewerking invulling te geven, is in de onderhavige procedure dan ook niet relevant.
53. Uit de feiten en omstandigheden volgt naar het oordeel van de Arbitragecommissie dat Sheffield niet tot nadere medewerking bereid was. Sheffield heeft immers op 28 augustus 2022 tussen 16.02 en 18.25 uur (NL-tijd) via Downes met Van Dop onderhandeld over een transferovereenkomst tussen Go Ahead Eagles en Sheffield; namens Sheffield is aan Van Dop op 28 augustus 2022 om 21.09 uur (NL-tijd) bevestigd dat daarover een principeakkoord was bereikt en werd door Sheffield aan Go Ahead Eagles toestemming gegeven om met Sow te onderhandelen.
54. Naar het oordeel van de Arbitragecommissie brengt zulks met zich dat ook in het geval tussen De Graafschap en Sow voor (of na) 28 augustus 2022 een gave (mondelinge) arbeidsovereenkomst zou zijn gesloten – hetgeen naar het oordeel van de Arbitragecommissie, zoals hiervoor reeds overwogen, niet is gebleken en/of aannemelijk geworden – tot een uitvoering van die overeenkomst, gelet op het ontbreken van de instemming/medewerking van Sheffield, niet meer kón worden gekomen.



55. De Graafschap heeft zich op het standpunt gesteld dat deze gang van zaken voor rekening en risico van Sow dient te komen. De Arbitragecommissie volgt De Graafschap hierin niet.
56. De Graafschap had Sheffield immers middels een verlengingsverzoek kunnen bewegen de Transferagreement te doen verlengen. Sow had die mogelijkheid niet.
57. Dat Sow is ingegaan op een voor hem aantrekkelijker (zowel qua salariëring als spelniveau) aanbod van Go Ahead Eagles terwijl hij daarvoor langdurig met De Graafschap heeft onderhandeld over een overgang naar die BVO en hij naar het oordeel van de Arbitragecommissie ten behoeve van het gaan ondertekenen van de arbeidsovereenkomst met De Graafschap en het ondergaan van een medische keuring op kosten van De Graafschap op 28 augustus 2022 naar Nederland vloog (Sow heeft gesteld de kosten daarvan aan De Graafschap te vergoeden; de Arbitragecommissie gaat daarvan dan ook uit) en toch later een arbeidsovereenkomst met Go Ahead Eagles heeft gesloten, tekent weliswaar het opportunisme dat in de voetbalwereld aan de orde is, doch in dit geval heeft Sow naar het oordeel van de Arbitragecommissie vanwege het expireren van de Transferagreement tussen De Graafschap en Sheffield de juridische mogelijkheid gekregen om zich te richten op een andere contractspartij waarmee Sheffield een Transferovereenkomst sloot. Dat die mogelijkheid is ontstaan komt naar het oordeel van de Arbitragecommissie niet voor risico van Sow. Dit zou anders zijn indien Sow in strijd met goed werknemerschap of zonder acht te slaan op de te respecteren belangen van De Graafschap heeft bewerkstelligd dat alle in artikel 8 van de Transferagreement opgenomen voorwaarden niet tijdig werden vervuld, doch zulks is gesteld noch gebleken. Ook zou zulks anders zijn in de situatie dat Sow reeds een gave arbeidsovereenkomst zou hebben gesloten met De Graafschap (of zich uit die onderhandelingen niet meer mocht terugtrekken) en hij vóórdát de Transferagreement tussen De Graafschap en Sheffield expireerde ook al daadwerkelijk onderhandelde met Go Ahead Eagles. Ook hiervan is evenwel niet gebleken.



58. De Graafschap heeft zich echter niet op het standpunt gesteld, noch op enige wijze onderbouwd of ter zake bewijs aangeboden dat Sow reeds vóór genoemde datum en tijdstip al met Go Ahead Eagles onderhandelde. De opmerking van De Graafschap in het verzoekschrift dat de gesprekken over een mogelijke transfer van Sow naar Go Ahead Eagles *“in het weekend van 27 en 28 augustus zijn gestart”* is daarvoor onvoldoende concreet, aangezien daaruit niet volgt dat de daadwerkelijke onderhandelingen reeds startten vóór 16.59 uur (UK-time) op 28 augustus 2022.
59. De melding van De Graafschap aan Go Ahead Eagles over de gestelde contractuele gebondenheid van Sow aan De Graafschap heeft in ieder geval niet plaatsgevonden vóór genoemd tijdstip op zondag 28 augustus 2022 maar eerst later op die avond; zulks derhalve nadat de Transferagreement tussen De Graafschap en Sheffield al was geëxpireerd.
60. De Graafschap lijkt zich op het standpunt te stellen dat in de situatie dat de Transferagreement als gevolg van de ontbindende voorwaarde niet langer van kracht was, zulks (desondanks) geen effect heeft op de verhouding tussen haar en Sow en in het geval van de beëindiging van de Transferovereenkomst door de vervulling van de voorwaarde de totstandkoming van een arbeidsovereenkomst tussen De Graafschap en Sow ertoe leidt dat De Graafschap en Sheffield opnieuw aan een onderhandelingstafel *moeten* plaatsnemen. Nog daargelaten dat een vordering ter zake zich naar het oordeel van de Arbitragecommissie primair richt tegen Sheffield is de Arbitragecommissie, zoals reeds blijkt uit vorenstaande overwegingen, van oordeel dat met de expiratie van de Transferagreement aan een eventuele Arbeidsovereenkomst tussen Sow en De Graafschap zonder nadere medewerking van Sheffield in redelijkheid geen uitvoering kón worden gegeven nu zulks niet tot speelgerechtigdheid van Sow had kúnnen leiden.
61. Het sluiten van een arbeidsovereenkomst op dit professionele niveau houdt – tenzij sprake is van bijzondere omstandigheden die in casu niet zijn gesteld of gebleken – over en weer de wens in om daadwerkelijk voor de club in wedstrijden te kunnen uitkomen. Bij het ontbreken van die mogelijkheid valt van beide partijen de instandhouding van een arbeidsovereenkomst in redelijkheid niet te vergen. Dit is



mogelijk anders ingeval sprake is van bijzondere omstandigheden, doch die zijn in deze gesteld noch gebleken. Natuurlijk is dan nog wel de vraag voor wiens risico het 'in redelijkheid niet kunnen vergen' behoort te komen. Dat de Transferagreement is geëxpireerd komt – zoals hiervoor overwogen – in casu voor rekening en risico van De Graafschap, welk risico zij niet, zonder nadere redengeving die ontbreekt, aan Sow kan doen toerekenen.

62. Het vorenstaande maakt, naar het oordeel van de Arbitragecommissie, dat Sow niet schadeplichtig is te achten, ook niet als er een arbeidsovereenkomst tussen De Graafschap en Sow op enig moment vóór het expireren van de Transferagreement zou zijn tot stand gekomen en/of De Graafschap er gerechtvaardigd op mocht vertrouwen dat zo'n overeenkomst voor dat moment (alsnog) had kunnen tot stand komen.

Beoordeling van het geschil tussen De Graafschap en Go Ahead Eagles

63. Gelet op de stellingen van De Graafschap dient de Arbitragecommissie tevens te beoordelen of Go Ahead Eagles jegens De Graafschap onrechtmatig heeft gehandeld. Ter onderbouwing van haar stelling dat van dergelijk onrechtmatig handelen sprake is, verwijst De Graafschap naar de transcripties van een spraakbericht van Bijvelds aan Downes op de avond van 28 augustus 2022. In dat spraakbericht refereert Bijvelds aan een contact dat hij kort daarvoor had met Van Dop. De Graafschap stelt dat naar aanleiding van dat gesprek bij De Graafschap de verwachting is gewekt dat Go Ahead Eagles zich bewust was van de voorliggende afspraken tussen De Graafschap en Sow.
64. Voorts stelt De Graafschap dat zij Go Ahead Eagles op maandag 29 augustus 2022 erop heeft gewezen dat er reeds een overeenstemming tussen De Graafschap en Sow was bereikt over een arbeidsovereenkomst en dat Go Ahead Eagles daarin derhalve niet diende te interveniëren.



65. Ook stelt De Graafschap dat Go Ahead Eagles heeft nagelaten om nader onderzoek te doen naar de overeengekomen binding van Sow aan De Graafschap en de berichten hierover ten onrechte naast zich heeft neergelegd. Zulks acht De Graafschap verwijtbaar en onrechtmatig, aangezien zij van oordeel is dat zij de werkelijke situatie heeft weergegeven aan Go Ahead Eagles door middel van de hiervoor bedoelde berichten aan Go Ahead Eagles op 28 respectievelijk 29 augustus 2022.
66. De Arbitragecommissie volgt De Graafschap hierin niet. Zoals hiervoor overwogen staat naar het oordeel van de Arbitragecommissie vast dat voor zover er al sprake was van een arbeidsovereenkomst tussen De Graafschap en Sow op 28 augustus 2022 te 16.59 uur (UK-time) aan die overeenkomst slechts dan uitvoering kon worden gegeven indien en voor zover Sheffield daaraan haar nadere medewerking zou verlenen.
67. De Arbitragecommissie acht het van uit het perspectief van De Graafschap weliswaar zeer begrijpelijk dat zij *na* vervulling van de ontbindende voorwaarde (op 28 augustus 2022, 16:59 uur (UK-time)) heeft getracht Go Ahead Eagles van het onderhandelen met Sow en/of Sheffield weg te houden doch vanwege het expireren van de Transferagreement tussen De Graafschap en Sheffield is het daarna sluiten door Go Ahead Eagles van de Transferovereenkomst niet onrechtmatig, behoudens bijzondere omstandigheden die door De Graafschap niet zijn gesteld en evenmin anderszins zijn gebleken. Gesteld noch gebleken is dat De Graafschap Go Ahead Eagles heeft gewaarschuwd/geïnformeerd vóór het expireren van de Transferagreement.
68. Hierop stuit reeds de vordering van De Graafschap jegens Go Ahead Eagles af.
69. Overigens onderschrijft de Arbitragecommissie op zichzelf dat tot de betamelijkheid in het voetbal behoort dat wanneer een speler op het punt staat een bindende arbeidsovereenkomst met een club aan te gaan en de onderhandelingen zich in een zo ver gevorderd stadium bevinden dat het gerechtvaardigd is te verwachten dat



tussen partijen een arbeidsovereenkomst tot stand zal komen een derde club, die daarvan op de hoogte is, afzijdig blijft. In het onderhavige geval is echter door het expireren van de Transferagreement een nieuwe juridische werkelijkheid ontstaan, waardoor voor Go Ahead Eagles (en ook Sheffield) de ruimte ontstond om, kort na het expireren van de Transferagreement, de Transferovereenkomst te sluiten.

70. Door het expireren van de Transferagreement tussen De Graafschap en Sheffield raakte De Graafschap haar formele voorrangspositie kwijt. Juist in de hectische laatste dagen van een transferwindow kan zulks ertoe leiden dat een transfer tegen de oorspronkelijke redelijke verwachting in toch uiteindelijk niet tot stand komt, zonder dat door speler en/of de club waarnaar de transfer (wel) plaatsvindt onrechtmatig is gehandeld.
71. Nu De Graafschap in het ongelijk wordt gesteld, zal zij worden veroordeeld in de proceskosten.

De beslissing

Rechtdoende als goede personen naar billijkheid

De Arbitragecommissie

1. wijst de vorderingen van De Graafschap af;
2. veroordeelt De Graafschap in de kosten van het geding, aan de zijde van de KNVB € 950,--;
3. veroordeelt De Graafschap in de kosten van rechtsbijstand aan de zijde van Sow € 750,-- en aan de zijde van Go Ahead Eagles op € 750,--;
4. wijst af het meer of anders gevorderde.

Aldus gewezen te Zeist op 14 maart 2023.



prof. mr. A.I.M. van Mierlo, voorzitter

mr. J.D. Loorbach, arbiter

mr. M.O. de Bont, arbiter

mr. drs. G.B.M. Zuidgeest, secretaris