



Koninklijke Nederlandse Voetbalbond

College van Arbiters

ARBITRAAL VONNIS

nr. 1612

d.d. 25 september 2024

in de zaak van:

de heer **BENNY MAARTEN HOOGWERF**,
wonende te Vlaardingen,
verzoeker in conventie,
verweerder in reconventie
gemachtigde: mr. R. Beele,

tegen:

De vereniging met volledige rechtsbevoegdheid
VOETBALVERENIGING KETHEL SPALAND,
gevestigd te Schiedam,
verweerster in conventie,
verzoekster in reconventie,



ARBITRAAL VONNIS NR. 1612

De Arbitragecommissie van de Koninklijke Nederlandse Voetbalbond (KNVB) bestaande uit mr. T.J. Roest Crollius, voorzitter, wonende te Bosch en Duin, de heer B. Bruggeman, wonende te Leerdam, arbiter, de heer T. Heijkoop, wonende te Waalwijk, arbiter en mr. drs. G.B.M. Zuidgeest, secretaris, heeft vonnis gewezen in de navolgende zaak:

de heer **BENNY MAARTEN HOOGWERF**,
wonende te Vlaardingen,
verzoeker,
gemachtigde: mr. R. Beele,

tegen:

De vereniging met volledige rechtsbevoegdheid **VOETBALVERENIGING
KETHEL SPALAND**,
gevestigd te Schiedam,
verweerster in conventie, verzoekster in reconventie

Het verloop van de procedure

1. Bij verzoekschrift met 16 bijlagen van 14 juni 2024 heeft verzoeker, hierna te noemen "**Hoogwerf**", de Arbitragecommissie verzocht om bij arbitraal vonnis verweerster in conventie, verzoekster in reconventie, hierna te noemen: "**Kethel Spaland**": te gelasten om aan Hoogwerf te betalen:
 - a. het netto equivalent van de transitievergoeding ad € 583,14 bruto, berekend over de periode van 1 augustus 2022 tot en met 31 december 2023;



- b. het netto equivalent van de te berekenen bruto transitievergoeding, berekend over de periode van 1 januari 2024 tot en met 31 mei 2024;
- c. een bedrag ad € 9.500,-- netto als billijke vergoeding voor de opzegging, althans een zodanig bedrag als door de Arbitragecommissie in goede justitie zal worden bepaald;
- d. het netto equivalent van een bedrag ad € 1.649,77 bruto, zijnde de vakantietoeslag over de periode van 1 augustus 2022 tot en met 31 december 2023;
- e. het netto equivalent van een nog nader te berekenen bruto bedrag zijnde de vakantietoeslag over de periode van 1 januari 2024 tot en met 31 mei 2024;

Voorts heeft Hoogwerf verzocht Kethel Spaland te veroordelen om aan Hoogwerf loonspecificaties te verstrekken en om op haar website en in het Nieuwsblad Schiedam en Groot Vlaardingen een bericht te (laten) plaatsen met de navolgende tekst:

“Kethel Spaland betreurt het dat zij te vroeg en onvoldoende doordacht het besluit om afscheid van Hoogwerf te nemen in de publiciteit heeft gebracht. Gedurende de periode dat Hoogwerf als trainer-coach voor Kethel Spaland werkzaam was, heeft hij altijd naar volle tevredenheid van Kethel Spaland gefunctioneerd. Partijen wensen op sportieve wijze uiteen te gaan en wensen elkaar daarbij succes in de toekomst.”

Hoogwerf heeft als laatste verzocht om Kethel Spaland te veroordelen tot betaling van de kosten van deze procedure, waaronder het salaris van de gemachtigde van Hoogwerf.

- 2. Op 7 juli 2024 heeft Kethel Spaland een verweerschrift met 10 producties in het geding gebracht. Kethel Spaland heeft de Arbitragecommissie verzocht te bepalen dat:



- zij niet verwijtbaar heeft gehandeld jegens Hoogwerf en er alles aan heeft gedaan om in overeenstemming met elkaar tot een beëindigingsovereenkomst te komen;
- de gevraagde vergoedingen (transitievergoeding en billijke vergoeding) niet in redelijkheid staan tot de ontstane situatie, die mede te wijten is aan Hoogwerf en
- de gevraagde vakantietoeslag niet hoeft te worden betaald, daar de netto vergoeding van € 950,-- per maand verondersteld wordt ook het vakantiegeld te bevatten.

Voorts heeft Kethel Spaland de Arbitragecommissie verzocht de arbeidsovereenkomst tussen partijen te ontbinden onder toekenning aan Hoogwerf van een netto vergoeding van 2.000 euro bruto. Kethel Spaland heeft in het verweerschrift aangegeven bereid te zijn om loonspecificaties te verstrekken, alsmede op de eigen website een nader – minder vergaand dan Hoogwerf heeft verzocht - bericht te plaatsen en heeft de Arbitragecommissie verzocht te bepalen dat ieder der partijen de eigen kosten draagt.

3. Op 23 augustus 2024 heeft Hoogwerf nog een tweetal producties in het geding gebracht.
4. De mondelinge behandeling heeft plaatsgevonden op 28 augustus 2024. Hoogwerf is in persoon verschenen, vergezeld van zijn gemachtigde, mr. R. Beele. Namens Kethel Spaland zijn verschenen de heren Konter (voorzitter), Jordan (penningmeester) en Verduijn (secretaris) en mevrouw Jordan (juridische ondersteuner, niet zijnde gemachtigde).
5. De gemachtigde van Hoogwerf heeft gepleit aan de hand van pleitaantekeningen, welke aan het dossier zijn toegevoegd.



Bevoegdheid

6. Beide partijen zijn lid van de KNVB. Ingevolge artikel 8 van de statuten juncto artikel 1 van het Arbitragereglement is de Arbitragecommissie bevoegd van het onderhavige geschil kennis te nemen.

Kern van het geschil

7. Partijen verschillen van mening over de vraag of de arbeidsovereenkomst op een correcte wijze is beëindigd en welke vergoedingen Kethel Spaland al dan niet aan Hoogwerf ter zake verschuldigd is.

Feiten en omstandigheden

8. De Arbitragecommissie gaat bij haar beoordeling uit van onderstaande feiten en omstandigheden, welke naar het oordeel van de Arbitragecommissie voldoende zijn komen vast te staan.
 - a. Hoogwerf is met ingang van 1 augustus 2022 voor de periode van 10 maanden als trainer-coach van de eerste elftalselectie bij Kethel Spaland in dienst getreden. Op 1 augustus 2023 is de arbeidsovereenkomst voortgezet voor opnieuw een periode van 10 maanden.
 - b. Op 29 januari 2024 is tussen partijen mondelingen overeenstemming bereikt over een voortzetting van de samenwerking voor het seizoen 2024/2025. Op 5 februari 2024 heeft Kethel Spaland bedoelde verlenging in- en extern gecommuniceerd. Partijen hebben op 2 maart 2024 een arbeidsovereenkomst voor het seizoen 2024/2025 ondertekend. In de arbeidsovereenkomst is onder meer een tussentijds opzegbeding opgenomen.
 - c. Het loon bedroeg per maand € 950,-- netto. Daarnaast ontving Hoogwerf € 50,-- per maand als vergoeding voor onkosten.



- d. Begin maart 2024 heeft Hoogwerf een interview gegeven aan een regionale krant. In het artikel laat Hoogwerf onder meer optekenen:

“Toen de mensen in Nederland nog de kerstboom optuigden won Kethel Spaland voor het laatst. En dus is bij trainer Ben Hoogwerf de twijfel toegeslagen. Een zeldzaam kijkje in het hoofd van de amateurtrainer die niet in de makkelijkste periode van zijn carrière zit.

Het leven van een voetbaltrainer gaat niet altijd over rozen. Ben Hoogwerf, trainer van derde klasser Kethel Spaland, zag zijn ploeg in 2024 vijf keer achter elkaar niet winnen. Na vier nederlagen op rij was er zaterdag tegen CWO dan eindelijk het eerste punt van het kalenderjaar. Na het 0-0 gelijkspel afgelopen zaterdag gaf Hoogwerf eerlijk toe dat de eerste maanden van het jaar loodzwaar voor hem waren. “Je gaat aan jezelf twijfelen”, geeft Hoogwerf eerlijk toe, “vorig jaar boekten we op een gegeven moment negen overwinningen op een rij, maar vergeet niet dat ik toen ook moeizaam startte. Toen dacht ik: ik ga het wel op de rit krijgen. Nu hadden we vier wedstrijden op een rij verloren. Dan denk je: krijg ik het wel weer op de rit? Heel veel meer ervaring heb ik niet gehad met zulke negatieve spiralen. Bij mijn vorige club DVO 32 deden we altijd bovenin mee. Op een gegeven moment ga je je afvragen of je het nog wel beheerst.”

(.....)

Hoogwerf weet ook: op succesvolle moment ebt de twijfel weg. “Wat ik volgend jaar doe? Ik heb ja gezegd tegen nog een seizoen, dus dat gaan we dan maar doen, ha, ha”.

Ter zitting heeft Hoogwerf de Arbitragecommissie desgevraagd verteld dat hij bewust ervoor heeft gekozen in het artikel de destijds bij hem bestaande twijfels te laten optekenen.



- e. Op 15 april 2024 is Hoogwerf uitgenodigd voor een bespreking met het bestuur van Kethel Spaland op 17 april 2024. Tijdens die bijeenkomst heeft het bestuur de arbeidsovereenkomst met Hoogwerf opgezegd en hem voorgehouden dat Kethel Spaland de verplichtingen uit de arbeidsovereenkomst voor het seizoen 2023/2024 zou nakomen. Kethel Spaland heeft Hoogwerf per direct vrijgesteld van werkzaamheden en nadat Hoogwerf in de gelegenheid was gesteld om de selectie te informeren, op haar website op 17 april 2024 een bericht geplaatst met de volgende inhoud:

“Het bestuur van VV Kethel Spaland heeft besloten om Ben Hoogwerf per direct op non-actief te stellen. Deze beslissing is mede genomen door de tegenvallende resultaten, maar heeft ook als doel het tij te keren en zo degradatie naar de vierde klasse te voorkomen. Een situatie als deze kent geen winnaars.

We willen Ben bedanken voor zijn rol en tomeloze inzet de afgelopen 1,5 jaar. Over zijn mogelijke (tijdelijke) opvolging moeten op zo kort mogelijke termijn beslissingen worden genomen. Wij zullen hierover zo snel mogelijk duidelijkheid geven.”

- f. Bij mailbericht van 17 april 2024 heeft Hoogwerf het bestuur van Kethel Spaland als volgt bericht: *“Zoals vanavond besproken, wil ik jullie nogmaals vragen om een bevestiging van mijn ontslag met de exacte reden. Ook wil ik hierbij nog eens aangeven beschikbaar te zijn om mijn werkzaamheden te hervatten en zoals afgesproken ook volgend seizoen voort te zetten.”*
- g. Op 24 april 2024 heeft Hoogwerf nogmaals verzocht om nadere duidelijkheid van Kethel Spaland.
- h. Op 26 april 2024 heeft de heer Konter (voorzitter Kethel Spaland) Hoogwerf per e-mail als volgt bericht:



“Allereerst excuus voor de vertraagde reactie. Je constateert terecht dat ook wij het belangrijk vinden om op een voor beide partijen acceptabele manier de zaken af te ronden. Dat is tijdens het eerste gesprek ook zo benoemd.

De reden van het besluit om te komen tot beëindiging is gelegen in een complex van factoren, en kan niet aan één specifiek punt worden toegeschreven. Hoewel vóór de winterstop op advies van de toenmalige VTC is besloten ook komend seizoen met elkaar door te gaan, bleek de samenwerking na de winterstop stroever. Dit leidde er ook toe dat het draagvlak onder de spelersgroep verviel waardoor helaas tot beëindiging van de samenwerking is besloten.”

In de mail is voorts Hoogwerf uitgenodigd voor een nadere bespreking op 2 mei 2024; toen is aan Hoogwerf een concept-beëindigingsovereenkomst voorgelegd.

- i. Op 14 mei 2024 heeft mr. Beele namens Hoogwerf gemeld dat de gang van zaken onjuist en onzorgvuldig is te achten, mede omdat de beëindiging van de arbeidsovereenkomst al extern is gecommuniceerd voordat tussen partijen afspraken zijn gemaakt en is een (tegen)voorstel gedaan voor de afwikkeling van het dienstverband.
- j. Partijen zijn niet tot een vergelijk gekomen hetgeen tot de onderhavige procedure heeft geleid.

Beoordeling van het geschil

- 9. De Arbitragecommissie heeft – mede gelet op het in reconventie gedane verzoek tot ontbinding van de arbeidsovereenkomst – eerst te beoordelen of de arbeidsovereenkomst – zoals door Hoogwerf is gesteld – reeds is beëindigd door de opzegging daarvan door Kethel Spaland.



Opzegging

10. In het verzoekschrift heeft Hoogwerf gesteld dat de arbeidsovereenkomst met hem op 17 april 2024 is opgezegd. In het verweerschrift heeft Kethel Spaland erkend dat zij in het gesprek van 17 april 2024 aan Hoogwerf heeft medegedeeld dat hij is ontslagen, zodat vaststaat dat de arbeidsovereenkomst op bedoelde datum door Kethel Spaland is opgezegd. Het door Kethel Spaland ingediende reconventionele verzoek tot ontbinding van de arbeidsovereenkomst wordt – bij gebrek aan belang – dan ook afgewezen. De Arbitragecommissie oordeelt dat Kethel Spaland de arbeidsovereenkomst heeft opgezegd tegen het einde van het contract voor het seizoen 2023/2024 en de arbeidsovereenkomst derhalve op 31 mei 2024 is beëindigd. Tussen partijen staat vast dat tot die datum het salaris door Kethel Spaland aan Hoogwerf is uitbetaald.
11. Blijkens het verzoekschrift stelt Hoogwerf zich op het standpunt dat de opzegging in strijd is te achten met wettelijke bepalingen doch hij zich bij het einde van de arbeidsovereenkomst neerlegt en de Arbitragecommissie heeft verzocht diverse vergoedingen aan hem toe te kennen.

Transitievergoeding

12. Nu de transitievergoeding na opzegging door de werkgever alleen dan niet verschuldigd is indien de opzegging het gevolg is van ernstig verwijtbaar handelen van de werknemer en zulks niet is gesteld of gebleken, zal de Arbitragecommissie het verzoek om toekenning van de transitievergoeding inwilligen. Nu Kethel Spaland geen verweer heeft gevoerd tegen de door Hoogwerf verzochte vergoeding over de periode tot 31 december 2023 zal de Arbitragecommissie dit bedrag toewijzen. Teneinde nadere discussies tussen partijen te voorkomen heeft de Arbitragecommissie de transitievergoeding over de periode tot 31 mei 2024 vastgesteld op € 210,-- bruto.



Billijke vergoeding

13. Op voet van het bepaalde in artikel 7:671 lid 1 BW kan de werkgever de arbeidsovereenkomst niet rechtsgeldig opzeggen zonder een schriftelijke instemming van de werknemer tenzij één van de in bedoeld artikellid genoemde uitzondering aan de orde is.
14. Niet gesteld of gebleken is dat één van genoemde uitzonderingen aan de orde is; ex artikel 7:681 lid 1 BW kan de Arbitragecommissie op verzoek van de werknemer aan deze een billijke vergoeding toekennen.
15. Hoogwerf heeft de Arbitragecommissie verzocht om een billijke vergoeding ad € 9.500,-- netto – zijnde de volledige contract waarde - toe te kennen.
16. De Arbitragecommissie overweegt dat uit de stukken en ter zitting is gebleken dat in een korte periode twijfel en weerstand is ontstaan in (een deel van) de selectie van Kethel Spaland tegen het nog langer aanblijven van Hoogwerf als trainer-coach. Op 29 januari 2024 bereikten partijen nog mondeling overeenstemming over een verlenging van de arbeidsovereenkomst; deze werd op 5 februari 2024 door Kethel Spaland nader extern gecommuniceerd terwijl op 2 maart 2024 de schriftelijke arbeidsovereenkomst werd ondertekend. Kethel Spaland heeft gesteld dat direct na de winterstop van het seizoen 2023/2024 twijfels en signalen ontstonden over de houdbaarheid van Hoogwerf, doch dat is niet aannemelijk geworden, temeer nu de winterstop ruim eindigde voordat de verlenging van de arbeidsovereenkomst werd ondertekend. Kethel Spaland stelt dat op 9 april 2024 vertegenwoordigers van de selectie het bestuur hebben verzocht om in te grijpen omdat de resultaten sterk achterbleven en het vertrouwen ontbrak dat onder leiding van Hoogwerf de negatieve spiraal zou worden doorbroken. Niet gesteld of gebleken is dat het bestuur van Kethel Spaland eerdere dergelijke signalen had ontvangen. Op 17 april 2024 heeft Kethel Spaland de arbeidsovereenkomst met Hoogwerf opgezegd.



17. In de memorie van toelichting bij de invoering van de H-grond (andere gronden) in artikel 7:669 lid 3 BW heeft de wetgever expliciet als voorbeeld genoemd de ontbinding van de arbeidsovereenkomst met de voetbaltrainer die onvoldoende resultaten boekt, zonder dat aan bedoelde trainer in overwegende mate een functioneringsverwijf valt te maken. De Arbitragecommissie meent dat indien van een dergelijke situatie sprake is van een goed werkgever mag worden verlangd dat eerst, zeker indien nog kort daarvoor tot een contractverlenging is besloten, met de trainer het gesprek wordt aangegaan om te bezien of de negatieve spiraal kan worden doorbroken. De werkgever dient zich niet na een eerste negatieve signaal uit de spelersgroep uitsluitend (vrijwel) direct op de beëindiging van de arbeidsovereenkomst te richten. Naar het oordeel van de Arbitragecommissie heeft Kethel Spaland in casu te snel tot beëindiging van de arbeidsovereenkomst besloten; zij heeft Hoogwerf van die beslissing op 17 april 2024 op de hoogte gesteld maar is met hem (op 17 april 2024 of een ander moment) niet het gesprek aangegaan om te bezien of de negatieve spiraal kon worden doorbroken.
18. Gelet op bedoelde ontbindingsmogelijkheid, alsmede de in de arbeidsovereenkomst opgenomen tussentijdse opzegmogelijkheid zou het in acht nemen van een meer zorgvuldig traject na de verkregen negatieve signalen van de selectie de beëindiging van de arbeidsovereenkomst eerst binnen enkele maanden hebben kunnen plaatsvinden. Gelet op deze combinatie van factoren, alsmede de vaststelling dat tegen 31 mei 2024 is opgezegd, over de periode juni/juli 2024 geen loon verschuldigd zou zijn geweest, acht de Arbitragecommissie een nadere billijke vergoeding van € 3.500,-- netto redelijk en zal zij deze nadere vergoeding toewijzen.

Vakantietoelage

19. De Arbitragecommissie dient ook te oordelen of aan Hoogwerf nog vakantietoelage toekomt. De Arbitragecommissie wijst dat verzoek toe.
20. Uit de wet volgt dat werknemers recht hebben op vakantietoelage (artikel 15 Wet Minimumloon en minimumvakantiebijslag).



21. Op zichzelf is het overeenkomen van een all-in loon niet onmogelijk (ook uit de Wet Minimumloon en minimumvakantiebijslag volgt dat de vakantietoeslag bijvoorbeeld maandelijks kan worden uitgekeerd), maar alsdan dient wel voldoende duidelijk met de werknemer te zijn afgesproken dat het vakantiegeld is geïncorporeerd in de overeengekomen maandelijksse beloning en – vanzelfsprekend – het loon (daarmee) niet onder het minimumloon komt.
22. Uit het ter zitting verhandelde is gebleken dat over de vakantietoeslag tussen partijen bij het aangaan van de arbeidsovereenkomsten echter in het geheel niet is gesproken. Zulks brengt – reeds naar zijn aard – met zich mee dat niet is overeengekomen dat het vakantiegeld maandelijks – als onderdeel van het overeengekomen all-in loon – werd betaald. Nu Kethel Spaland geen verweer heeft gevoerd tegen het over de periode tot 31 december 2023 verzochte vakantiegeld zal de Arbitragecommissie dat bedrag toewijzen. Ter voorkoming van geschillen heeft de Arbitragecommissie het vakantiegeld over de periode van 1 januari 2024 tot 31 mei 2024 bepaald op € 550,-- bruto.

Loonspecificaties

23. Nu Kethel Spaland reeds heeft toegezegd dat loonspecificatie zullen worden verstrekt, kan het verzochte worden toegewezen.

Rectificatie

24. De Arbitragecommissie acht het gelet op de gang van zaken redelijk dat Kethel Spaland wordt veroordeeld op haar eigen website een bericht te plaatsen met de navolgende tekst:

“De Arbitragecommissie van de KNVB heeft Kethel Spaland opgedragen om het volgende bericht gedurende één maand op haar website te plaatsen:



“Kethel Spaland betreurt het dat zij te vroeg en onvoldoende doordacht het besluit om afscheid van Hoogwerf te nemen in de publiciteit heeft gebracht. De Arbitragecommissie heeft Kethel Spaland veroordeeld om in het kader van de beëindiging van de arbeidsovereenkomst de wettelijke transitievergoeding, een nadere billijke vergoeding en vakantiegeld te betalen. Ter zitting van de Arbitragecommissie hebben partijen over en weer aangegeven op sportieve wijze uit elkaar te willen gaan en elkaar alle goeds voor de toekomst toe te wensen.”

Kostenveroordeling

25. Nu Kethel Spaland in overwegende mate in het ongelijk is gesteld, wordt zij veroordeeld tot betaling van de kosten van de KNVB alsmede in de kosten van Hoogwerf voor juridische bijstand.
26. Het meer of anders gevorderde wordt afgewezen.

De beslissing

Rechtdoende als goede personen naar billijkheid

27. De Arbitragecommissie veroordeelt Kethel Spaland om aan Hoogwerf te betalen het netto equivalent van € 793,14 bruto (transitievergoeding) en € 2.199,77 (€ 550,- plus € 1.649,77) bruto (vakantiegeld) alsmede € 3.500,-- netto (billijke vergoeding).

Voorts wordt Kethel Spaland veroordeeld om Hoogwerf loonspecificatie te verstrekken ter zake van de betalingen gedurende de periode dat de arbeidsovereenkomst heeft bestaan.

De Arbitragecommissie veroordeelt Kethel Spaland om binnen 5 dagen na het verschijnen van dit vonnis en gedurende 1 maand op haar eigen website een bericht te plaatsen met de navolgende tekst:



“De Arbitragecommissie van de KNVB heeft Kethel Spaland opgedragen om het volgende bericht gedurende één maand op haar website te plaatsen:

“Kethel Spaland betreurt het dat zij te vroeg en onvoldoende doordacht het besluit om afscheid van Hoogwerf te nemen in de publiciteit heeft gebracht. De Arbitragecommissie heeft Kethel Spaland veroordeeld om in het kader van de beëindiging van de arbeidsovereenkomst de wettelijke transitievergoeding, een nadere billijke vergoeding en vakantiegeld te betalen. Ter zitting van de Arbitragecommissie hebben partijen over en weer aangegeven op sportieve wijze uit elkaar te willen gaan en elkaar alle goeds voor de toekomst toe te wensen.”

Voorts wordt Kethel Spaland in de kosten van het geding veroordeeld , aan de zijde van de KNVB begroot op € 450,-- en aan de zijde van Hoogwerf begroot op € 750,--.

Wijst af het meer of anders gevorderde.

Aldus gewezen te Zeist op 25 september 2024