



# RONDJE RECHT

**Is het juridisch gezien verstandig om in te stemmen met een lager salaris dan in je contract staat? En hoeveel kans van slagen heeft een procedure van Bayern München tegen de KNVB? Jordi Rosendahl, advocaat bij BrantjesVeerman Advocaten, praat je bij over de meest recente gebeurtenissen.**

Voor het eerst in de geschiedenis van de eredivisie zijn er dit seizoen clubs begonnen met puntenaftrek omdat zij niet voldeden aan financiële verplichtingen. Dit heeft enerzijds te maken met strenger toezicht en naleving vanuit de KNVB, anderzijds met de financiële situatie bij veel clubs. Door de economische crisis is de situatie bij veel clubs aanzienlijk verslechterd ten opzichte van enkele jaren geleden. Bijna alle begrotingen van de 36 betaalde voetbalorganisaties werden dit jaar naar beneden bijgesteld en van een groot aantal clubs in de ere- en eerste divisie was het voortbestaan lang onzeker. Clubs zoeken dan ook naar allerlei mogelijkheden om te bezuinigen. Voetbal International publiceerde afgelopen zomer de transferuitgaven. Werd in 2008 nog 81 miljoen

euro aan nieuwe spelers uitgegeven, in de afgelopen transferperiode was dit nog maar 40 miljoen euro.

Bij de meeste clubs drukken de salarissen van de spelers het zwaarst op de begroting. Het is daarom logisch dat er de afgelopen tijd veel is bezuinigd op de salarissen. Aflopende contracten werden niet verlengd en voor die spelers werden goedkopere of helemaal geen spelers teruggedaald. Het aantal contractspelers in de eredivisie is als gevolg hiervan fors afgenomen.

## CAO

Er zitten echter grenzen aan de mogelijke bezuinigingen van de clubs. De spelers worden beschermd door de recent verlengde CAO voor contractspelers. Hierin staat dat een speler van 23 jaar of ouder ten minste het minimum-

loon hoort te verdienen. Een speler jonger dan 23 jaar dient tenminste 55% van het minimumloon te verdienen. Daarnaast legt de CAO grenzen op ten aanzien van het aantal spelers dat de clubs minimaal onder contract moet hebben. Eredivisieclubs zijn verplicht minimaal 18 spelers onder contract te hebben die ten minste het minimumloon verdienen. De eerste divisie clubs zijn verplicht 16 spelers onder die voorwaarden onder contract te hebben.

**Door de economische crisis is de situatie bij veel clubs aanzienlijk verslechterd**

Toch kunnen spelers door de bezuinigingen van de clubs voor dilemma's worden geplaatst. In mijn praktijk komen de situaties voorbij waarin de voorzitter van de club tegen de spelersgroep heeft gezegd: 'Als jullie geen genoegen nemen met een salarisvermindering, is de kans groot dat we aan het einde van de maand ons faillissement moeten aanvragen'.

Uiteraard zit geen enkele speler er op te wachten dat zijn club failliet gaat, want dat kan betekenen dat hij werkloos wordt. In deze tijd is het niet iedereen gegeven dan nog een club in het betaalde voetbal te vinden. Aan de andere kant, als je akkoord gaat met een salarisvermindering, dan heb je niet de garantie dat de club niet alsnog failliet gaat. Hierin schuilt een zo mogelijk nog groter gevaar. Als de club namelijk failliet gaat, dan heb je als speler recht op een WW-uitkering gebaseerd op het laatst verdiende salaris. In zo'n geval is dat dus het verlaagde salaris. Zo'n beslissing kan dan ook grote financiële gevolgen hebben voor de speler.

## Sportief staartje

De financiële problemen van de clubs hebben ook nog eens een sportief staartje. Nu clubs steeds vaker niet of te laat (gedeeltes van) het salaris betalen, is het voor de speler belangrijk de club daarop aan te spreken. Hierbij loop je het risico dat dit in de openbaarheid komt en opgepikt wordt door de pers. Als dit dan ook nog eens de aandacht van de KNVB trekt, dreigt puntenaftrek. Voor de KNVB is dit een middel om clubs te dwingen aan hun financiële verplichtingen te voldoen, maar spelers worden hier ook door geraakt. De kansen op sportief succes nemen immers aanzienlijk af als je bij voorbaat al zes punten achterloopt op je naaste concurrenten.

## Robben-gate

Sinds een maand weet heel voetbalvolgend Nederland dat een MRI-scan uit ongeveer 30 beelden bestaat, dat ieder mens drie hamstrings heeft en dat je er feitelijk maar één nodig hebt. Hoe hebben we deze kennis opgedaan? Door

de blessure van Arjen Robben die inmiddels zoveel aandacht heeft gekregen dat we welhaast kunnen spreken van 'Robben-gate'.

Arjen Robben bliesseerde zich in de voorbereiding van het Nederlands elftal tijdens de laatste oefenwedstrijd tegen Hongarije. Terwijl het Nederlands elftal naar Zuid-Afrika vloog, onderging hij een MRI-scan in het Erasmus-ziekenhuis in het bijzijn van onder anderen KNVB-bondsarts Gert-Jan Goudswaard. Hierop constateerden de artsen een kleine scheur in één van de hamstrings. Robben werd onder begeleiding van Dick van Toorn alsnog klaargestoomd voor het WK. Met succes, want Robben speelde alle wedstrijden in de laatste fase van het WK, waaronder de finale tegen Spanje.

Toen de speler zich echter na een korte vakantie meldde bij zijn club Bayern München, constateerde de arts aldaar dat Robben een gat ten grote van vijf centimeter had in een tweede hamstring. Daardoor zou hij tenminste tot de winterstop niet kunnen spelen. Na een ingewikkelde discussie blijkt dat zowel de bondsarts van de KNVB als de door de KNVB ingeschakelde arts van het Erasmus-ziekenhuis dit 'gat' niet hebben waargenomen. Of zij dit over het hoofd hebben gezien of dat zij na het constateren van de eerste scheur niet verder hebben gekeken, doet niet ter zake. Feit is dat het waameembaar was op de Duitse MRI-scan en dat de artsen derhalve een fout hebben gemaakt.

### Hoge schadevergoeding

Bayern roept sindsdien om een schadevergoeding van de KNVB. Mr. Keje Molenaar bepleit in de media dat Bayern een sterke zaak heeft en aanspraak maakt op een hoge schadevergoeding. Hij baseert dit op de veronderstelling dat het Nederlands recht van toepassing is op de rechtsverhouding tussen Robben en de KNVB. Molenaar verwijst naar artikel 6:107a van het Burgerlijk Wetboek. Mijns inziens is dit onjuist.

In artikel 6:107a BW staat dat de schade die een werknemer lijdt door toedoen van een derde, door de werkgever op die derde kan worden verhaald. Dit artikel is van toepassing op een werkgever naar Nederlands recht. In het geval van Robben is er sprake van een werkgever naar Duits recht, namelijk Bayern München.

Daarnaast is er, naar ik aanneem, een arbeidsovereenkomst naar Duits recht tussen Robben en Bayern München. De vordering die Bayern nu stelt te hebben vloeit voort uit deze arbeidsovereenkomst. Als Bayern geen arbeidsovereenkomst had gehad met Robben, dan was de club immers nooit partij geweest in dit geschil.

### Vertraging van twee maanden

Ook de loonschade die Bayern op grond van dit artikel op de KNVB kan verhalen is mijns inziens aanzienlijk kleiner dan door mr. Molenaar wordt geschetst. Om te beginnen is het naar Duits recht gebruikelijk dat de werkgever het

loon van de werknemer slechts zes weken doorbetaalt. Hierna wordt een gedeelte van de loondoorbetalingsverplichting overgenomen door een uitkeringsinstantie. Robben is geblesseerd geraakt op 5 juni 2010. Begin augustus constateerde Bayern dat er sprake was van de tweede scheuring. Inmiddels is duidelijk dat deze scheuring niet groter is geworden sinds die eerste MRI-scan. Het is dan ook op zijn hoogst te verdedigen dat het genezingsproces door de fout van de KNVB een vertraging heeft opgelopen van bijna twee maanden. De vertragingsschade die de KNVB aan Bayern zou moeten betalen kan dus niet hoger zijn dan twee maandsalarissen.

### Hoeveel prijzengeld zal Bayern door de afwezigheid van Robben mislopen?

Andere schade die Bayern heeft geleden zou het verlies in waarde van de speler en het gemis van Robben in een groot aantal wedstrijden kunnen zijn. De omvang daarvan is echter zeer lastig vast te stellen. Is Robben door deze blessure minder waard geworden, en zo ja, hoeveel? Hoeveel prijzen(geld) zal Bayern door de afwezigheid van Robben mislopen? Arsenal zag vorig jaar in een vergelijkbare situatie met Robin van Persie af van een procedure. Een reden daarvoor is dat de hoogte van die schade moeilijk te bepalen is. Overigens was het toen ook het Erasmus-ziekenhuis dat, in samenwerking met de KNVB-arts, één ingescheurde enkelband constateerde terwijl uit later onderzoek in Engeland bleek dat Van Persie drie van de vier enkelbanden volledig had afgescheurd. Is er dan helemaal geen vordering naar Nederlands recht mogelijk? Jawel, op grond van 'onrechtmatige daad'. Dan kan namelijk worden aangesloten bij het

recht van de staat waar de onrechtmatige gedraging heeft plaatsgevonden. De onrechtmatige gedraging is in dit geval het schenden van de zorgvuldigheidsnorm door de KNVB. Maar ook in zo'n procedure is het de vraag hoe Bayern haar schade gaat aantonen.

### Risico

Wat in een mogelijke procedure ook een rol zal spelen is dat Bayern er bewust voor heeft gekozen om Robben en haar overige buitenlandse spelers niet te verzekeren tegen loonschade door blessures. Bayern heeft alleen haar Duitse contractspelers verzekerd. Hiermee heeft de club dus zelf het risico genomen dat nu is ingetreden. Had Bayern Robben afdoende verzekerd, dan werd zijn salaris nu uitbetaald door de verzekeringsmaatschappij. Navraag bij Joseph Wannet, directeur van Wannet Sports Insurance en marktleider op het gebied van het verzekeren van topsporters, leert dat Bayern Robben voor een relatief klein bedrag adequaat had kunnen verzekeren. Dit bedrag ligt aanzienlijk lager dan het bedrag van 1.600,- dat de KNVB per dag aan Bayern verschuldigd was voor het 'lenen' van Robben.

Jordi Rosendahl is werkzaam als advocaat bij BrantjesVeerman Advocaten. BrantjesVeerman Advocaten heeft een specifieke sectie Sportrecht die als 'full service solution provider' topsporters, sportbonden en sportorganisaties bijstaat. BrantjesVeerman Advocaten is de juridische samenwerkingspartner van ProProf en heeft uit dien hoofde de afgelopen jaren diverse topvoetballers bijgestaan. BrantjesVeerman Advocaten is dan ook met recht hét toonaangevende advocatenkantoor op het gebied van sportrecht in Nederland.

