

Datum 26 januari 2021
Contactpersoon Laura Bergsma
T 088-1348610
E tuchtcommissie@knzb.nl



Aan:
Verzoekster ([Zwemster] / H. Frima)
KNZB (A. Cats / M. van Dijk)

Postbus 7217
3430 JE Nieuwegein

T +31 (0)88 1348600
E info@knzb.nl
www.knzb.nl

Uitspraak van de Tuchtcommissie van de Koninklijke Nederlandse Zwembond

in het administratieve geschil tussen:

[Zwemster]

en

De Koninklijke Nederlandse Zwembond

Zaaknummer: TU2020-002

1. Verloop van de procedure

1.1 Bij brief d.d. 17 december 2020 is door [Zwemster] middels een bezwaarschrift met twee producties een administratief geschil bij de Tuchtcommissie aanhangig gemaakt. Dit bezwaar richt zich tegen de beslissing van de Selectiecommissie van de Koninklijke Nederlandse Zwembond (hierna: 'KNZB') d.d. 4 december 2020 tot voordracht voor kwalificatie naar de Olympische Spelen Tokyo 2020 op het onderdeel 50 meter vrije slag dames.

1.2 De KNZB heeft op 8 januari 2021 een verweerschrift met een twaalfstal producties ingediend.

1.3 De hierna genoemde correspondentie en stukken dienen hier als herhaald en ingelast te worden beschouwd. De Tuchtcommissie heeft kennisgenomen van:

- 1) Bezwaarschrift van [Zwemster] d.d. 17 december (2 producties);
- 2) Verweerschrift van de KNZB d.d. 8 januari 2021 (12 producties);
- 3) Spreekaantekeningen van [Zwemster] d.d. 14 januari 2021; en
- 4) Pleitnota van de KNZB d.d. 14 januari 2021.

1.4 Op 14 januari 2021 is het geschil via een online zitting (Microsoft Teams) behandeld door de Tuchtcommissie. Tijdens deze zitting waren namens partijen aanwezig:

- [Zwemster], bijgestaan door mr. Hetteke Frima en mr. Richard van Schaik;
- Namens de KNZB: André Cats (technisch directeur) bijgestaan door mr. Michiel van Dijk.

Ter gelegenheid van de mondelinge behandeling hebben partijen hun in de bovengenoemde stukken uiteengezette standpunten nader toegelicht. Tevens zijn vragen aan elkaar gesteld en zijn vragen van de Tuchtcommissie beantwoord.

2. Feiten

2.1 Het besluit waartegen [Zwemster] opkomt in deze procedure betreft de beslissing van de Selectiecommissie van de KNZB tot voordracht voor kwalificatie naar de Olympische Spelen Tokyo 2020 op het onderdeel 50 meter vrije slag dames zoals feitelijk genomen en aan [Zwemster] medegedeeld op 4 december 2020. Deze voordracht is geformaliseerd in een brief van de heer André Cats aan NOC*NSF d.d. 16 december 2020.

2.2 Van 3 t/m 6 december 2020 vond in Rotterdam de 'Rotterdam Qualification Meet' (hierna: 'RQM') plaats. De RQM gold als kwalificatiemoment ten behoeve van de Olympische Spelen Tokyo 2020. [Zwemster] voldeed al aan de kwalificatie-eis voor deelname aan de Olympische Spelen Tokyo 2020 op het onderdeel 50 meter vrije slag. Op een eerder kwalificatiemoment in 2019, had [Zwemster] voldaan aan de kwalificatie-eis voor deze afstand. Bij de kwalificatiewedstrijd Swimcup Amsterdam 2019 (december 2019) heeft [Zwemster] haar snelste tijd in een kwalificatiewedstrijd gezwommen: 24.71.

Voor de afstand 50 meter vrije slag dames geldt dat de twee tijdsnelsten d.d. 8 december 2020 worden voorgedragen voor deelname aan de Olympische Spelen. Met een tijd van 24.71 behoorde [Zwemster] tot de RQM tot de twee tijdsnelsten.

2.3 Omdat de echtgenoot van [Zwemster] op 1 december 2020 COVID-19 positief werd getest, is [Zwemster] vanwege de van overheidswege ingestelde maatregelen rondom COVID-19 in quarantaine gegaan. Hierdoor heeft [Zwemster] op 3 december 2020 niet mogen starten bij de RQM op de 50 meter vrije slag.

2.4 Tijdens de RQM wordt door [Zwemster V] een tijd van 24.63 gezwommen. Hierdoor behoorde [Zwemster] niet langer tot de twee tijdsnelsten. De Selectiecommissie van de KNZB heeft als gevolg daarvan besloten de toegang tot het ticket voor de Olympische 50 meter vrije slag dames te sluiten en de twee tijdsnelsten van dat moment ([Zwemster R] en [Zwemster V]) voor te dragen voor kwalificatie voor de Olympische Spelen Tokyo 2020.

3. Ontvankelijkheid

- 3.1 Onderhavig geschil betreft een administratief geschil als bedoeld in artikel 35 van het Reglement L Tuchtrechtspraak KNZB. Dit artikel bepaalt dat aan de administratieve rechtspraak geschillen zijn onderworpen naar aanleiding van besluiten of handelingen van het bondsbestuur en van bondsorganen.
- 3.2 Een geschil kan aanhangig gemaakt worden door betrokkenen, die rechtstreeks in hun belangen getroffen zijn, doordat:
- a) het besluit of de handeling met de statuten of de reglementen strijdt;
 - b) het bondsorgaan of de commissie bij het nemen van het besluit of bij het verrichten van de handeling van zijn bevoegdheid kennelijk tot een ander doel gebruik heeft gemaakt dan tot de doeleinden, waartoe die bevoegdheid is gegeven;
 - c) het bondsorgaan of de commissie, bij afweging van de betrokken belangen niet in redelijkheid tot het besluit of de handeling heeft kunnen komen;
 - d) het bondsorgaan of de commissie anderszins heeft besloten of gehandeld in strijd met enig in het algemeen rechtsbewustzijn levend beginsel van behoorlijk bestuur.
- 3.3 De Selectiecommissie betreft een bondsorgaan van de KNZB. Daarnaast wordt [Zwemster] direct in haar belang getroffen door dit besluit. Zij is door dit besluit niet voorgedragen aan de NOC*NSF voor de Olympische Spelen Tokyo 2020 op de 50 meter vrije slag. Naar mening van [Zwemster] heeft de KNZB niet in redelijkheid tot dit besluit kunnen komen.
- 3.4 Daarnaast staat in artikel 4.1 van het van toepassing zijnde 'Interne Selectiedocument ten behoeve van de Olympische Spelen in Tokyo 2021' (hierna: 'Interne Selectieprocedure 2021') dat indien een Topsporter het niet eens is met de beslissing van de Selectiecommissie met betrekking tot de voordracht aan NOC*NSF voor kwalificatie dan wel uitzending naar de Olympische Spelen hij/zij daartegen bezwaar kan maken bij de Tuchtcommissie.
- 3.5 De Tuchtcommissie oordeelt dan ook dat aan de ontvankelijkheidsvereisten wordt voldaan. Zij is derhalve bevoegd om over dit geschil te oordelen.

4. Toetsingskader

- 4.1 Door [Zwemster] wordt gesteld dat de Tuchtcommissie de beslissing van KNZB volledig dient te toetsen waarbij alle aspecten van de beoordeling aan de orde moeten komen.
- 4.2 De KNZB is van mening dat de Tuchtcommissie haar besluit slechts marginaal mag toetsen waarbij getoetst dient te worden of het besluit, bij weging van alle betrokken belangen, in alle redelijkheid genomen heeft kunnen worden.
- 4.3 De Tuchtcommissie zal het besluit van de KNZB met terughoudendheid toetsen aan de reglementen en de redelijkheid en daarbij alle omstandigheden van het onderhavige geval in acht nemen. [Zwemster] heeft de Tuchtcommissie immers verzocht om conform artikel L35

sub c te oordelen over de vraag of de Selectiecommissie in redelijkheid tot het besluit heeft kunnen komen.

5. Beoordeling

5.1 [Zwemster] stelt in haar bezwaarschrift dat de KNZB het besluit d.d. 4 december 2020 niet in redelijkheid heeft kunnen en mogen nemen. Zij voert – voor zover naar het oordeel van de Tuchtcommissie relevant – daartoe de volgende weren aan:

- er zouden ernstige fouten zijn gemaakt bij het opstellen van de Selectieprocedure 2021 en rondom het besluit tot voordracht voor kwalificatie op het onderdeel 50 meter vrije slag dames;
- bij de besluitvorming zou geen, althans onvoldoende, rekening gehouden zijn met de feitelijke situatie en de belangen van [Zwemster].

5.2 [Zwemster] verzoekt de Tuchtcommissie om de KNZB de Swimcup Eindhoven (9-11 april 2021) en het EK Boedapest (17-23 mei 2021) aan te laten wijzen als kwalificatiewedstrijden voor de Olympische Spelen Tokyo 2020 voor de 50 meter vrije slag dames of [Zwemster] een andere eerlijke kans te geven zich alsnog te kwalificeren voor de Olympische Spelen Tokyo 2020.

5.3 De KNZB stelt dat de vorderingen van [Zwemster] moeten worden afgewezen, omdat het besluit op goede gronden en na zorgvuldige weging genomen is. Zij stelt dat alle reglementen op basis waarvan zij tot haar besluitvorming gekomen is volledig in lijn zijn met de door de IOC gehanteerde uitgangspunten en zijn vastgesteld in samenspraak met de NOC*NSF.

5.4 Bij de voordracht tot kwalificatie zijn de volgende reglementen van belang:

- (i) Reglementen en regelgeving van de (internationale) Federatie FINA;
 - (ii) NOC*NSF Reglement Normen en Limieten Olympische Spelen Tokio 2020;
 - (iii) NOC*NSF Sjabloon Zwemmen Prestatie-eisen voor kwalificatie;
 - (iv) KNZB Kwalificatie Handboek Internationale Zwemtoernooien 2021-2024; en
 - (v) KNZB Interne Selectieprocedure ten behoeve van de Olympische Spelen in Tokio 2021.
- Bij het handelen en nemen van besluiten van de Selectiecommissie zijn tevens de door het Internationaal Olympisch Comité (hierna: 'IOC') gehanteerde uitgangspunten voor kwalificatie voor de Olympische Spelen Tokyo 2020 van belang.

5.5 Allereerst verwijst de Tuchtcommissie naar de uitgangspunten die het IOC heeft geformuleerd in verband met het uitstellen van de Olympische Spelen Tokyo 2020, zoals opgenomen op de website www.olympic.org¹ en het IOC-platform 'Athlete 365'.

¹ <https://www.olympic.org/news/ioc-releases-revised-olympic-games-tokyo-2020-qualification-principles>

Het IOC geeft in haar communicatie van 7 april 2020 aan dat de 'Tokyo 2020 Qualification System Principles' in verband met het uitstellen van de Olympische Spelen Tokyo 2020 worden aangepast:

"The revision has been made to address the impact of the COVID-19 pandemic and subsequent finalisation of the new dates of the Olympic Games Tokyo 2020, replacing the previous version approved by the IOC Executive Board in July 2017. The Qualification Principles are the reference for all the qualification systems, which are the regulations established by International Federations (IFs) that vary between each sport (and sports discipline, where applicable). [...] With the postponement of the Olympic Games Tokyo 2020 until 2021, the IOC has urged that any such events be confirmed only once the COVID-19 impacts can be assessed, allowing fair access and appropriate preparation for all competing athletes and teams. Through this period, the IOC is also maximising information and support for athletes through the athlete-focused Athlete 365 platform."

Op het IOC-platform 'Athlete365' heeft het IOC het volgende gecommuniceerd (richting onder meer atleten):

"We understand the significant challenges you face, particularly in terms of travel regulations and the varying restrictions on the organization of events which continue to change daily,"

"As a result, we are focused on assisting IFs and NOCs to address any challenges they may have with Olympic qualification events. Our goal is to help find consistent and credible solutions to replace any missed opportunities for qualification you may have had."

"In doing so we want to ensure you have fair access to qualification events and for qualification to take place on the field of play, including supporting IFs to create fair alternatives to lost qualification opportunities. We are therefore working closely with IFs to approve any necessary changes to the dates and locations of events and any necessary adaptations to the qualification systems."

5.6 Uit deze communicatie van het IOC blijkt dat haar doel is te helpen met het vinden van oplossingen voor gemiste mogelijkheden voor kwalificaties, zodat voor sporters een eerlijke toegang tot kwalificatietoernooien verzekerd is. Het IOC draagt hier naar mening van de Tuchtcommissie de Internationale Federaties en de aangesloten sportbonden op om eerlijke alternatieven te creëren voor gemiste kwalificatiekansen in geval van COVID-19-situaties (fair access en fair qualification opportunities). Daar waar sprake is van een gemiste kans zal er een alternatief gezocht moeten worden.

5.7 Op grond van artikel 3 van het NOC*NSF Reglement Normen en Limieten Olympische Spelen Tokyo 2021 vormt een eerlijke aanwijzing te allen tijde het uitgangspunt bij de voordracht. Dit sluit aan bij het beleid van het IOC. Daarnaast overweegt de Tuchtcommissie dat bij de

handelingen en besluitvorming van de Selectiecommissie (de facto het besluit tot voordracht) de zorgvuldigheid in acht moet worden genomen. De KNZB heeft deze algemene norm ook tot uitgangspunt genomen in het KNZB Kwalificatie Handboek Internationale Zwemtoernooien 2021-2024 (artikel 11 van de Algemene voorwaarden).

5.8 De Interne Selectieprocedure 2021 vormt het uitgangspunt voor de besluitvorming welke zwemmers/[zwemster]s worden voorgedragen aan NOC*NSF. In de Interne Selectieprocedure 2021 heeft de KNZB echter geen rekening gehouden met COVID-19-situaties. De Tuchtcommissie merkt COVID-19 als een zeer uitzonderlijke situatie. Er is immers sprake van een pandemie. Het risico dat een zwemmer in quarantaine moet vanwege COVID-19 is groot te noemen.

5.9 De Tuchtcommissie oordeelt dat de Selectiecommissie op grond van de tekst van artikel 2.4 Interne Selectieprocedure 2021 in beginsel een juiste toepassing heeft gegeven aan de Selectieprocedure Tokyo 2021 door de twee tijdsnelsten op 8 december 2020 op de 50 meter vrije slag voor te dragen aan de NOC*NSF.

5.10 De Tuchtcommissie is echter van mening dat [Zwemster] geen eerlijke kans heeft gehad om haar positie, behorende tot de twee tijdsnelsten, te verdedigen. Zijn er voor [Zwemster] geen kansen meer op kwalificatie, hetgeen het geval is omdat de Selectiecommissie de twee tijdsnelsten al heeft voorgedragen aan NOC*NSF, dan zijn daarmee de uitgangspunten van fair access en fair qualification opportuniteiten van het IOC en de Internationale Federaties (en daarmee van de aangesloten bonden), geschonden.

Hierbij merkt de Tuchtcommissie nog op dat hier sprake is van overmacht. [Zwemster] was zelf niet positief getest. Toch heeft zij als gevolg van de vanuit de Rijksoverheid opgelegde maatregelen niet mogen deelnemen aan de RQM. Naar mening van de Tuchtcommissie is de verplichting om in quarantaine te gaan een omstandigheid die buiten de risicosfeer van [Zwemster] heeft gelegen. Op dat moment had de KNZB dan wel de Selectiecommissie moeten beslissen met inachtneming van deze uitzonderlijke omstandigheden van [Zwemster] en niet enkel op basis van de tekst van de Interne Selectieprocedure 2021. Zij had hierbij in ieder geval moeten handelen in overeenstemming met de uitgangspunten van het IOC (en IFs).

Door te handelen zoals de Selectiecommissie ten aanzien van [Zwemster] heeft gedaan en te besluiten door de twee tijdsnelsten voor te dragen, heeft de Selectiecommissie [Zwemster] geen fair access en fair qualification opportuniteiten geboden en hierdoor de nodige zorgvuldigheid niet in acht genomen.

5.11 Wat betreft de vaststelling van de Interne Selectieprocedure 2021 overweegt de Tuchtcommissie het volgende. De Interne Selectieprocedure 2021 bepaalt uitdrukkelijk dat aan de vaststelling daarvan overleg is voorafgegaan met de Atletencommissie van de KNZB. [Zwemster] betwist dat er sprake geweest is van enig overleg met de Atletencommissie. Het is de Tuchtcommissie niet duidelijk geworden of de (vernieuwde) Selectieprocedure Tokyo

2021 in overleg met de Atletencommissie is opgesteld. De Tuchtcommissie kan dan ook niet beoordelen of de KNZB zorgvuldig heeft gehandeld bij de vaststelling van de Interne Selectieprocedure 2021.

5.12 De Interne Selectieprocedure Tokyo 2021 werd in november 2020 bekend gemaakt en vormt een aanpassing op de selectieprocedure voor de Olympische Spelen in 2020 (hierna: Interne Selectieprocedure 2020'). Anders dan in de Interne Selectieprocedure 2020 er in de aangepaste Interne Selectieprocedure 2021 nog slechts één kwalificatiemoment aangewezen voordat de twee tijdsnelsten worden voorgedragen. De enige mogelijkheid geboden in deze vernieuwde Interne Selectieprocedure 2021 was tijdens het RQM op 3 t/m 6 december 2020. In de Interne Selectieprocedure 2020 waren er nog drie kwalificatiemomenten (de Swimcup Den Haag, de Swimcup Eindhoven en een individueel aan te vragen kwalificatiemoment) voordat het besluit tot de voordracht kon worden genomen door de Selectiecommissie. De Tuchtcommissie meent dan ook dat de KNZB de kansen op kwalificatie heeft gereduceerd door het naar voren schuiven van de voordracht van de twee tijdsnelsten (ingeval meer dan twee zwemmers op een bepaald moment in de kwalificatieprocedure hebben voldaan aan de kwalificatie-eisen). De Tuchtcommissie acht het in het collectieve belang van alle zwemmers met kansen op kwalificatie voor de Olympische Spelen Tokyo 2020 dat de kwalificatiemomenten en het moment van voordracht gelijk blijven ten opzichte van de Interne Selectieprocedure voor 2020.

6. Beslissing

De Tuchtcommissie komt op grond van de voorgaande overwegingen tot het volgende oordeel:

- 1) De Selectiecommissie c.q. de KNZB heeft bij afweging van de betrokken belangen niet in redelijkheid tot de voordracht tot kwalificatie op het onderdeel 50 meter vrije slag dames kunnen komen;
- 2) Derhalve verklaart de Tuchtcommissie de voordracht tot kwalificatie op het onderdeel 50 meter vrije slag dames ongeldig;
- 3) De Tuchtcommissie draagt de Selectiecommissie op om de voordracht tot kwalificatie uit te stellen totdat [Zwemster] fair access en fair qualification opportunities heeft gekregen (zulks in overleg met [Zwemster]);
- 4) De Tuchtcommissie draagt de Selectiecommissie op om in contact te treden met alle betrokken partijen en deze op de hoogte te brengen van de ongeldige voordracht tot kwalificatie op het onderdeel 50 meter vrije slag dames;

5) De Tuchtcommissie veroordeelt de KNZB in de kosten van het geding, deze kosten bedragen € 61,15.

Aldus gedaan te Nieuwegein op 26 januari 2021 door:

Dhr. mr. C.M. Koedam, voorzitter

Mw. mr. C.E. Verploeg, secretaris

Mw. mr. K. Eenhoorn, lid

Noot:

Conform artikel 27 van Tuchtrechtspraak L KNZB kan hoger beroep worden ingesteld binnen 5 werkdagen na de dag van verzending per e-mail aan het adres "vereniging@zwembond.nl" van de in eerste instantie gegeven beslissing. Het beroep wordt via e-mail aan het adres "cvb@knzb.nl" ingediend bij de Commissie van Beroep.