

UITSpraak VAN DE TUCHTComMISSIE

Kamer : **Seksuele Intimidatie**
Leden van de kamer
(kamervoorzitter) : mr. J. Knol
(lid) : mr. G. Eelsing
(lid) : drs. A.A.M. Oostveen
(juridisch secretaris) : mr. M.G. Verkerk
Zaaknummer : **T 2023015 / 2023-45-01**

In de zaak van:

1. **Betrokkene**

Naam : [betrokkene]
Lid sportbond : Nederlandse Basketball Bond

2. **Appellante**

Naam : Nederlandse Basketball Bond (hierna: NBB)
Gestigd te : Nieuwegein

3. **Aanklager** : mr. M.H.A. Paapen

4. **De procedure**

- Op 26 maart 2023 en op 29 maart 2023 is bij het Instituut Sportrechtspraak (hierna: ISR) melding gedaan vanwege mogelijk grensoverschrijdend gedrag door betrokkene gepleegd op 7 maart 2023. De eerste melding is gedaan door [meldster] namens haar dochter [dochter] en de tweede melding is gedaan door [melder] namens [club] (hierna: [club]).
- De aanklager heeft de meldingen onderzocht en op basis van haar bevindingen besloten om de zaak te seponeren. De sepotbeslissing dateert van 9 mei 2023. De sepotbeslissing is aan de melders verstuurd.
- Op 16 mei 2023 heeft de NBB tegen de sepotbeslissing beroep aangetekend. Daarbij is als bijlage een brief van de ouders van [vermeend slachtoffer] (hierna: de ouders) d.d. 14 mei 2023 gevoegd.
- Op 26 juni 2023 heeft de aanklager bij 'verweer op bezwaarschrift' op het beroep gereageerd. Daarbij heeft zij producties 1 tot en met 7 overgelegd (waarbij productie 4 - opname van een gesprek - als een aparte bijlage is ingediend).
- Op 3 juli 2023 heeft de NBB een e-mail gestuurd aan het ISR, waarbij zij heeft verwezen naar een brief van de ouders van diezelfde dag.
- Op 25 oktober 2023 heeft de mondelinge behandeling plaatsgevonden ten kantore van het ISR te Hilversum. Bij de mondelinge behandeling waren, naast de tuchtcommissie en de juridisch secretaris de volgende personen aanwezig: namens de NBB mevrouw J. Franssen vergezeld van mr. J.M. Frons (advocaat), de ouders (als toehoorders), de aanklager en mr. L. van der Horst (casemanager bij het ISR). Mr. Frons heeft het woord gevoerd aan de hand van pleitaantekeningen. De pleitnota is overgelegd en aan de stukken toegevoegd.
- Van de mondelinge behandeling zijn aantekeningen gemaakt door de juridisch secretaris.
- Daarna is bepaald dat binnen vier weken uitspraak zal worden gedaan.

5. **Het geschil (de meldingen, het sepotbesluit, het beroep van appellante, het verweer van de aanklager en de schriftelijke reactie van de ouders op het verweer van de aanklager)**

De meldingen

- 5.1. Het onderzoek door de aanklager is gestart na een melding van [meldster] (de moeder van [vermeend slachtoffer]) en na een melding van [club] over grensoverschrijdend gedrag door betrokkene (destijds 15 jaar oud) jegens [vermeend slachtoffer], (destijds 14 jaar oud). Het grensoverschrijdend gedrag zou volgens de meldingen hebben bestaan uit het op 7 maart 2023 op de kamer van [vermeend slachtoffer] (die is gelegen op de campus van [club]) proberen te kussen van [vermeend slachtoffer], haar aan te raken en haar hand te pakken en in zijn broek te doen. Zowel [vermeend slachtoffer] als betrokkene zijn lid van de NBB.

Het sepotbesluit

- 5.2. De aanklager heeft na afronding van het onderzoek besloten om de zaak te seponeren. De aanklager heeft in het sepotbesluit geschreven dat het bestuur van [club] op verzoek van de ouders op 15 maart 2023 een gesprek heeft gehad met de ouders, [vermeend slachtoffer], betrokkene en zijn ouders. Tijdens dit gesprek heeft betrokkene bepaalde gedragingen toegegeven en hij heeft hiervoor meermalen zijn excuses aangeboden aan [vermeend slachtoffer]. [vermeend slachtoffer] heeft zijn excuses aanvaard. Het bestuur van [club] heeft vervolgens besloten dat betrokkene een e-learning van CVSN over grensoverschrijdend gedrag moet volgen en zij heeft hem de toegang tot de [club] Campus ontzegd. De aanklager heeft in het sepotbesluit geschreven dat zij ervan uitgaat dat betrokkene van een en ander heeft geleerd en zich in de toekomst zal onthouden van soortgelijk gedrag. Om die reden acht zij het uitvoeren van nader onderzoek en het mogelijk opleggen van een sanctie niet opportuun en heeft zij besloten om de zaak te seponeren.

Het beroep tegen het sepotbesluit

- 5.3. In het beroepschrift heeft de NBB bezwaar gemaakt tegen het sepotbesluit. Zij vindt het seponeren van de zaak onacceptabel, omdat de aanklager zelf heeft aangegeven dat betrokkene bepaalde gedragingen heeft toegegeven en excuses heeft gemaakt. Het grensoverschrijdend gedrag heeft dus onomstotelijk plaatsgevonden. Het maken van excuses staat los van het tuchtrechtelijk sanctioneren van het gedrag. Het ISR is een verlengstuk van de NBB en is daarom medeverantwoordelijk voor een veilige sportomgeving binnen de basketbalsport en voor het opleggen van sancties als het gedrag van een lid daartoe aanleiding geeft. De seponering staat in geen verhouding tot het gedrag van betrokkene. De NBB heeft ook verwezen naar de bijlage bij haar beroepschrift, waarin de ouders aangeven dat zij onvoldoende betrokken zijn in het proces en hun dochter [vermeend slachtoffer] bovendien niet gehoord of betrokken is in het onderzoek. Dit is procedureel incorrect, waardoor er op basis van verkeerde aannames een verkeerde conclusie is getrokken door de aanklager.

Het verweer van de aanklager

- 5.4. De aanklager heeft op het beroepschrift gereageerd. Daarbij stelt de aanklager voorop dat haar bij de uitvoering van het onderzoek een ruime mate van beleidsvrijheid toekomt, dat tot uitdrukking komt in het opportuniteitsbeginsel. Bovendien is het sepotbesluit op zorgvuldige wijze, ook wat betreft de motivering van de beslissing, tot stand gekomen. Zij licht dat als volgt toe.

- 5.5. Het onderzoek is gestart naar aanleiding van een melding van de ouders van [vermeend slachtoffer] en een melding van [club]. Daaruit bleek dat het mogelijk grensoverschrijdende gedrag zou hebben bestaan uit het op 7 maart 2023 op de kamer van [vermeend slachtoffer] proberen te kussen van [vermeend slachtoffer], haar aan te raken en haar hand te pakken en in zijn broek te doen. Zowel [vermeend slachtoffer] als betrokkene waren minderjarig. De ouders hebben bij het meldingsformulier een toelichting verstrekt waarin zij de situatie uiteen hebben gezet. Ook hebben zij twee screenshots van een Snapchatgesprek en een Instagramgesprek naar de aanklager gestuurd, en zij hebben de opname van het bemiddelingsgesprek, dat op 15 maart 2023 had plaatsgevonden, naar de aanklager gezonden. Bij dit gesprek waren [vermeend slachtoffer] en haar ouders, betrokkene en zijn ouders en zus, en twee vertegenwoordigers van [club] (waaronder de melder) aanwezig. [club] heeft bij haar meldingsformulier bovendien ook nog een toelichting gevoegd, en zij heeft de e-mail correspondentie tussen [club] en de ouders en een screenshot van Whatsappberichten in de groepsapp van de ouders van [groep] bijgevoegd. De aanklager stelt dat zij op basis van al deze stukken voldoende informatie had om over de zaak te oordelen. Zij heeft op basis daarvan vastgesteld dat er een incident heeft plaatsgevonden tussen [vermeend slachtoffer] en betrokkene en dat er naar aanleiding daarvan een bemiddelingsgesprek heeft plaatsgevonden tijdens welk gesprek door betrokkene excuses zijn aangeboden die door [vermeend slachtoffer] zijn aanvaard.
- 5.6. De aanklager heeft er bewust voor gekozen om [vermeend slachtoffer] en betrokkene niet te horen, omdat zij tijdens het bemiddelingsgesprek over het incident gesproken hebben en het opnieuw horen – los van het feit dat dit belastend voor hen is – geen nieuwe feiten en omstandigheden zal opleveren dan die reeds bij de aanklager bekend zijn of die de aanklager tot een ander inzicht of oordeel zal doen komen.
- 5.7. Bij haar oordeel heeft de aanklager ook meegewogen dat uit alle feiten en omstandigheden blijkt dat er geen sprake is van een onveilig sportklimaat op de vereniging.
- 5.8. Ten overvloede heeft zij nog opgemerkt dat zij mogelijk tuchtrechtelijk verwijtbaar gedrag alleen dient te beoordelen en sanctioneren indien dat nodig is. Omdat er sprake is geweest van een incident tussen twee minderjarigen, er een succesvol bemiddelingsgesprek heeft plaatsgevonden en [club] aan betrokkene een maatregel heeft opgelegd waar ook toezicht op wordt gehouden, acht de aanklager het uitvoeren van nader onderzoek en het mogelijk opleggen van een sanctie niet opportuun. Zij verzoekt dan ook om het beroepschrift ongegrond te verklaren en het sepotbesluit te bekrachtigen.

De schriftelijke reactie van de ouders

- 5.9. Op 3 juli 2023 heeft de NBB een e-mail bericht doorgestuurd van de ouders, waarin zij hebben gereageerd op het verweer van de aanklager. In de kern komt deze reactie erop neer dat de aanklager uitgaat van onjuiste feiten en dat het onbegrijpelijk is dat zij of hun dochter niet zijn gehoord. Ook hebben zij nog aangegeven dat het bemiddelingsgesprek niet naar tevredenheid is verlopen omdat de afspraak destijds was dat zij tijdens of na het bemiddelingsgesprek samen met [club] een passende straf zouden bedenken en dat die afspraak niet is nagekomen.

6. De beoordeling door de tuchtcommissie

Bevoegdheid en ontvankelijkheid

- 6.1. Krachtens artikel 16B van de statuten van de NBB worden overtredingen inzake seksueel grensoverschrijdend gedrag berecht door de tuchtcommissie en de commissie van beroep van het ISR met inachtneming van het Tuchtreglement Seksuele Intimidatie 2019 van het ISR (hierna: het Tuchtreglement). De bevoegdheid van het ISR is daarmee gegeven.

- 6.2. De NBB is rechtstreeks belanghebbende in de zin van artikel 18 lid 1 van het Tuchtreglement. Zij heeft tijdig beroep ingesteld tegen de sepotbeslissing. Ook overigens zijn er geen formele bezwaren die aan behandeling van de zaak door de tuchtcommissie in de weg staan. De NBB kan daarom in haar beroep worden ontvangen.

Inhoudelijke beoordeling

- 6.3. De aanklager kan een zaak op grond van artikel 18 van het Tuchtreglement gemotiveerd seponeren. Tegen het sepot kan een rechtstreeks belanghebbende binnen zeven dagen na kennisname van het sepot, in beroep bij de tuchtcommissie. De NBB is rechtstreeks belanghebbende. De NBB heeft tijdig beroep ingesteld. In deze zaak moet daarom beoordeeld worden of het sepotbesluit van de aanklager van 9 mei 2023, als gevolg van het door de NBB ingestelde beroep, op grond van artikel 18 lid 2 of lid 3 van het Tuchtreglement, moet worden gehandhaafd of verworpen.
- 6.4. Voor het antwoord op die vraag dient door de tuchtcommissie beoordeeld te worden of het onderzoek door de aanklager volledig en zorgvuldig is geweest, of het sepotbesluit voldoende is gemotiveerd en of de aanklager binnen de door haar gegeven beoordelingsvrijheid (die zich kenmerkt door het opportuniteitsbeginsel) in redelijkheid tot het sepotbesluit heeft kunnen komen.
- 6.5. De tuchtcommissie is van oordeel dat het onderzoek niet volledig is geweest en dat de aanklager om die reden niet in redelijkheid tot het sepotbesluit heeft kunnen komen. Dit wordt als volgt toegelicht. De aanklager heeft zich bij het sepotbesluit gebaseerd op de hiervoor in 5.5. genoemde stukken en bij haar overweging om tot een sepot te besluiten heeft zij ook de in 5.6. tot en met 5.8. genoemde omstandigheden meegewogen. Op basis van de stukken heeft zij de conclusie getrokken dat er een incident heeft plaatsgevonden. Wat er echter precies is gebeurd, kan op basis van deze stukken niet worden vastgesteld. Zeker in geval van een incident dat betrekking heeft op seksueel grensoverschrijdend gedrag ten opzichte van een minderjarige, had van de aanklager in redelijkheid verwacht mogen worden dat zij zich bij het nemen van een beslissing over de vraag of er een sepot moest volgen of dat de zaak op andere wijze een vervolg moest krijgen, niet enkel op schriftelijke stukken en een (heimelijk opgenomen) gesprek had gebaseerd, maar nader feitenonderzoek had gedaan. Dit nadere onderzoek had ten minste moeten bestaan uit het horen van [vermeend slachtoffer] en betrokkene, en mogelijk ook haar en/of zijn ouders. Alleen door het doen van nader onderzoek had zij (de overige omstandigheden meegewogen) een zorgvuldige beslissing kunnen nemen. Doordat geen nader onderzoek is uitgevoerd is het onderzoek onvolledig geweest. Daarom heeft de aanklager niet in redelijkheid tot het sepotbesluit kunnen komen.
- 6.6. De tuchtcommissie is dan ook van oordeel dat het sepotbesluit moet worden verworpen en dat de zaak aan de aanklager moet worden teruggegeven.

7. **De kostenveroordeling**

- 7.1. De kosten van de behandeling van de zaak komen op grond van de hoofdregel van artikel 25 lid 11 van het Tuchtreglement ten laste van de sportbond. De tuchtcommissie ziet geen aanleiding om van deze hoofdregel af te wijken. De kosten van deze tuchtprocedure bedragen in totaal € 500,- en bestaan voornamelijk uit kosten van bijstand van het ambtelijk en juridisch secretariaat.

De uitspraak

8.1. De tuchtcommissie:

- verwierpt het sepotbesluit van 9 mei 2023 en geeft de zaak ter verdere behandeling terug aan de aanklager;
- stelt de kosten van de behandeling van deze zaak vast op een bedrag van € 500,- en bepaalt dat deze kosten ten laste komen van de NBB.

Hilversum, 22 november 2023

mr. J. Knol
(kamervoorzitter)

mr. M.G. Verkerk
(juridisch secretaris)

Afschrift verzonden d.d.:
Paraaf ambtelijk secretaris: