

Hrvatski olimpijski odbor
U vijeću sportske arbitraže
Treće stalno vijeće



Rješenje i zaključak broj 7/21-VSA

U predmetu izvanrednog preispitivanja odluka sportske udruge protiv kojih su iscrpljena sredstva pravne zaštite:

Odluka Skupštine Mačevalačkog saveza Zagreba od 10. veljače 2021. o isključenju MK Mušketiri iz članstva Mačevalačkog saveza Zagreba i kojom su izrečene sankcije Ninoslavu Leskovcu i Željki Leskovic i Odluka Mačevalačkog saveza Zagreba od 11. siječnja 2021. o jednostranom raskidu Ugovora o sportskoj suradnji između MK Mušketiri i Mačevalačkog saveza Zagreba.

Zagreb, 14. listopada 2021.

Hrvatski olimpijski odbor
U vijeću sportske arbitraže
Treće stalno vijeće

Rješenje i zaključak broj 7/21-VSA

U predmetu izvanrednog preispitivanja odluka sportske udruge protiv kojih su iscrpljena sredstva pravne zaštite

PODNOŠITELJI ZAHTJEVA:

1. MAČEVALAČKI KLUB MUŠKETIRI, OIB 0415874376, Zagreb, D. Mandića 63a
2. ŽELJKA LESKOVAC, OIB 52279398522, Zagreb, D. Mandića 63a
3. NINOSLAV LESKOVAC, OIB 01535527387, Bibinje, Vile Velebita 9, koje sve zastupa punomoćnik Toni Nogolica, odvjetnik u Zagrebu, Ilica 73

PROTUSTRANKA:

MAČEVALAČKI SAVEZ ZAGREBA, Zagreb, Trg Krešimira Ćosića 11, kojeg zastupa punomoćnik Marko Kallay, odvjetnik u odvjetničkom društvu Kallay i partneri d.o.o., Zagreb, Ilica 1a/III

ODLUKE PROTIV KOJIH SE ZAHTJEVI PODNOSE:

Odluka Skupštine Mačevalačkog saveza Zagreba od 10. veljače 2021. o isključenju MK Mušketiri iz članstva Mačevalačkog saveza Zagreba i kojom su izrečene sankcije Ninoslavu Leskovcu i Željki Leskovac i Odluka Mačevalačkog saveza Zagreba od 11. siječnja 2021. o jednostranom raskidu Ugovora o sportskoj suradnji između MK Mušketiri i Mačevalačkog saveza Zagreba.

Vijeće sportske arbitraže Hrvatskog olimpijskog odbora - III Stalno vijeće u sastavu Josip Turkalj, dipl.iur. kao predsjednik vijeća, Ines Margetić, dipl.iur. i Gordana Korotaj, dipl.iur. kao članica vijeća, odlučujući o zahtjevu Mačevalačkog kluba Mušketiri, OIB 0415874376, Zagreb, D. Mandića 63a, Željke Leskovac, OIB 52279398522, Zagreb, D. Mandića 63a i Ninoslava Leskovca, OIB 01535527387, Bibinje, Vile Velebita 9, koje sve zastupa punomoćnik Toni Nogolica, odvjetnik u Zagrebu, Ilica 73, radi izvanrednog preispitivanja odluke Skupštine Mačevalačkog saveza Zagreba od 10. veljače 2021. o isključenju MK Mušketiri iz članstva MSZ-a i o izrečenim sankcijama Ninoslavu Leskovcu i Željki Leskovac, te o odluci MSZ-a od 11. siječnja 2021. o jednostranom raskidu Ugovora o sportskoj suradnji između MK Mušketiri i MSZ-a, u nejavnoj sjednici vijeća održanoj 14. listopada 2021. donijelo je slijedeće

R J E Š E N J E

- I Ukida se Odluka Skupštine Mačevalačkog saveza Zagreba od 10. veljače 2021. o isključenju MK Mušketiri iz članstva Mačevalačkog saveza Zagreba.**
- II Ukida se Odluka Skupštine Mačevalačkog saveza Zagreba od 10. veljače 2021. u čl. 4. toč. 3. o izrečenim sankcijama Ninoslavu Leskovac i Željki Leskovac.**
- III Nalaže se Mačevalačkom savezu Zagreba u roku od 15 dana nadoknaditi predlagateljima troškove postupka pred Vijećem sportske arbitraže Hrvatskog olimpijskog odbora u iznosu od 8.000,00 kn.**

Z A K L J U Č A K

Odbacuje se zahtjev za izvanredno preispitivanje Odluke Mačevalačkog saveza Zagreba od 11. siječnja 2021. o jednostranom raskidu Ugovora o sportskoj suradnji između MK Mušketiri i Mačevalačkog saveza Zagreba.

Obrazloženje

Zaključkom Vijeća sportske arbitraže (dalje: VSA) od 14. svibnja 2021. ovaj predmet je razdvojen od predmeta izvanrednog preispitivanja odluka donesenih od strane Hrvatskog mačevalačkog saveza (dalje: HMS), jer se radi o različitim protustrankama (dvije sportske udruge) pa nisu ispunjene pretpostavke za vođenje jedinstvenog postupka. Neodlučno je u kojem je trenutku postupak razdvojen, jer je o podnesenim zahtjevima moralo, zbog procesnih pretpostavki, biti odvojeno odlučeno.

Odlukom MSZ od 10. veljače 2021. isključen je MK Mušketiri iz članstva MSZ-a, a Ninoslavu i Željki Leskovac novčane kazne zamijenjene su trajnom zabranom sudjelovanja u svim aktivnostima Mačevalačkog saveza Zagreba.

Odlukom MSZ-a od 11. siječnja 2021. jednostrano je raskinut Ugovor o sportskoj suradnji između MK Mušketiri i MSZ-a.

Podnositelj zahtjeva, u svom zahtjevu za izvanredno preispitivanje odluke, ističe da se odluka skupštine MSZ-a o isključenju temelji na ranijim disciplinskim odlukama HMS-a

protiv podnositelja zahtjeva MK Mušketiri, Željke i Ninoslava Leskovac. Smatraju da se odluka o isključenju MK Mušketiri i trajnoj zabrani sudjelovanja II i III predlagatelja u svim aktivnostima MSZ-a ne može temeljiti na disciplinskim odlukama HMS-a koje negiraju vladavinu prava odnosno pravnog poretka. Ističu da skupština saveza nije uopće ovlaštena odlučivati o pravomoćnim disciplinskim odlukama donesenim protiv predlagatelja. Predlažu odluku Skupštine MSZ-a o isključenju i izrečenim sankcijama ukinuti.

Podnositelji zahtjeva nadalje predlažu da se ukine Odluka MSZ-a od 11. siječnja 2021. o jednostranom raskidu Ugovora o sportskoj suradnji između MK Mušketiri i MSZ-a.

MSZ, u svom očitovanju, osporava nadležnost VSA, navodeći da je HOO „tijelo s javnim ovlastima“ pa postupak treba voditi prema Zakonu o općem upravnom postupku (dalje: ZUP). Tvrdi da VSA nije nadležno ni prema odredbi čl. 42. Zakona o udrugama (dalje: ZOU), jer je za isključenje člana udruge iz članstva isključivo nadležan općinski sud. Također tvrdi da su se predlagatelji bili dužni obratiti tijelu protustranke prema odredbi čl. 42. ZOU, a što je i procesna pretpostavka za podnošenje zahtjeva VSA. Nadalje tvrdi da odluka o isključenju predlagatelja nije disciplinska već statusnopravna odluka donesena od strane skupštine protustranke donesena sukladno čl. 16. st. 2. Statuta protustranke. Predlaže zahtjev predlagatelja odbaciti.

U odnosu na nadležnost VSA.

Zakon o sportu („Narodne novine“, broj 71/06., 150/08., 124/10., 124/11., 86/12., 94/13., 85/15., 19/16., 98/19., 47/20. i 77/20. – dalje: ZOS), je u odnosu na Zakon o udrugama („Narodne novine“, broj 74/14., 70/17. i 98/19. – dalje: ZOU), kada su u pitanju sportske udruge, *lex specialis*.

Odredbom čl. 52. st. 2. ZOS-u, između ostalog, propisano je da je VSA nadležno odlučivati o zahtjevu za izvanrednim preispitivanjem odluka sportskih saveza protiv kojih su iscrpljena ili ne postoje druga sredstva pravne zaštite, a riječ je o sportu ili pitanju važnom za izvršavanje zadaća HOO koje su utvrđene ZOS-u.

Obzirom da je gore citiranom odredbom ZOS-a predviđena kontrola konačnih odluka sportskih udruga odnosno sportskih saveza pred stalnim VSA pri HOO kao nezavisnim i nepristranim na zakonu osnovanim tijelom to je strankama u postupku zakonom zajamčena kontrola odluka sportskih udruga. S tim u svezi su strankama ispunjena jamstva na pravično suđenje zajamčena čl. 6 Konvencije o zaštiti ljudskih prava i temeljnih sloboda i to u pogledu ostvarenja prava na pristup sudu.

Pravo na pristup sudu ima se tumačiti sukladno izvornoj verziji čl. 6 Konvencije na engleskom jeziku, a koji izvorni tekst za ostvarenja jamstva na pravično suđenje propisuje postupanje: „by an independent and impartial tribunal established by law,“, a koje tumačenje je sukladno mišljenju sadržanom u odluci Europskog suda za ljudska prava *Lithgow i dr. v. Ujedinjeno kraljevstvo*, br. Odluke: 9006/80; 9262/81; 9263/81; 9265/81; 9266/81; 9313/81; 9405/81 od 08.07.1986. te odluci *Rolf Gustafson v. Sweden* br. Odluke: 23196/94 od 01.07.1997.

VSA nedvojbeno je nezavisno i nepristrano na zakonu osnovano tijelo za rješavanje u predmetnoj pravnoj stvari.

Slijedom čega se po protustranci dostavljena praksa Ustavnog suda Republike Hrvatske kao i praksa Europskog suda za ljudska prava u predmetu *Lovrić protiv Hrvatske* br. Odluke 38458/15 od 04.04. 2017. ukazuje neprikladnom u odnosu na ovaj predmet.

Valja reći da se dostavljena praksa odnosi na kineziološku odnosno lovačku udrugu, a te udruge ne podliježu ZOS, kao *lex specialis*, jer nisu sportske udruge.

Pravilnik VSA donesen je na temelju čl. 52. ZOS-u i čl.72. – 74. Statuta HOO-a.

Odredbom čl. 1. toč. 3. Pravilnika VSA propisano je da se odlukama o sporovima i pitanjima od značaja za izvršenje zadaća HOO smatraju i odluke o stegovnim mjerama i odluke u stegovnim i drugim postupcima koji znače ili podrazumijevaju dugotrajnu zabranu ili nemogućnost sudjelovanja u športskim natjecanjima i djelatnostima.

Prema tome, VSA je nadležno za odlučivanje o pitanju isključivanja MK Mušketiri iz saveza i o izrečenim sankcijama Ninoslavu i Željki Leskovac, kojim im se zabranjuje sudjelovanje u svim aktivnostima saveza.

U konkretnom slučaju pobijaju se odluke Skupštine saveza, kao najvišeg tijela MSZ-a (čl. 18. Statuta MSZ), a protiv kojih odluka nije predviđen pravni put zaštite.

Budući da nije predviđen pravni put zaštite, jer se radi o pobijanim odlukama Skupštine MSZ-a, te da se radi o pitanjima od značaja za izvršenje zadaća HOO-a, VSA je nadležno za preispitivanje pobijane odluke o isključenju MK Mušketiri i o izrečenim sankcijama Ninoslavu i Željki Leskovac.

VSA nije nadležno odlučivati o Odluci Skupštine MSZ-a od 11. siječnja 2021. o jednostranom raskidu Ugovora o sportskoj suradnji između MK Mušketiri i MSZ-a pa je na temelju odredbe čl. 20. st. 1. Pravilnika o postupku pred vijećem sportske arbitraže („Narodne novine“, broj 4/16. – pročišćeni tekst i 4/16. izmjena Pravilnika – dalje Pravilnik VSA) odlučeno kao u izreci ovog zaključka.

U odnosu na odluku o isključenju MK Mušketiri iz MSZ-a.

MSZ-a svoju odluku o isključenju MK Mušketiri iz Saveza temelji na pet pravomoćnih odluka Disciplinskog odbora HMS od kojih su četiri odluke donesene radi zaštite interesa i ugleda MSZ-a i na činjenici da je MK Mušketiri istog dana isključen iz članstva HMS-a.

VSA je svojom odlukom br. 5/21 od 11. svibnja 2021. ukinulo tri Odluke Disciplinskog odbora HMS-a kao i Odluke Izvršnog odbora HMS-a kojima su te odluke Disciplinskog odbora potvrđene. Istom odlukom ukinuta je Odluka Skupštine HMS-a od 10. veljače 2021.

Ukinute su slijedeće disciplinske odluke:

1. Odluka HMS-a br. DO-2/20 od 4. studenog 2020. i odluka Izvršnog odbora HMS-a od 11. prosinca 2020., kojom je potvrđena prvostupanjska odluka kojom su Ninoslav Leskovac i MK Mušketiri oglašeni krivima, jer je Ninoslav Leskovac na web stranici, koje domene je korisnik MK Mušketiri, vrijeđao odnosno omalovažavao u svezi

- mačevanja.
2. Odluka HMS-a br. DO-4/20 od 26. studenog 2020. i Odluka Izvršnog odbora HMS-a od 11. siječnja 2021., kojom je potvrđena prvostupanjska odluka, kojom su MK Mušketiri, Željka Leskovac i Ninoslav Leskovac oglašeni krivima jer je Ninoslav Leskovac na web stranici klevetao, vrijeđao odnosno omalovažavao u svezi mačevanja, a MK Mušketiri i Željka Leskovac, jer su Ninoslava Leskovca podupirali i omogućili mu takvu objavu te na taj način sudjelovali u počinjenju disciplinskog djela.
 3. Odluka HMS-a br. DO-5/20 od 26. studenog 2020. i Odluka Izvršnog odbora HMS-a od 11. siječnja 2021., kojom je potvrđena prvostupanjska odluka kojom su MK Mušketiri, Željka Leskovac i Ninoslav Leskovac oglašeni krivima, jer su MK Mušketiri i Ninoslav Leskovac odbili bez opravdanog razloga sudjelovati u unaprijed dogovorenom programu „Odmorko“ između MSZ-a i Školskog sportskog saveza Grada Zagreba, a Željka Leskovac jer je kao predsjednica kluba podupirala takvo postupanje.

MK Mušketiri oglašen je krivim odlukom Disciplinskog odbora HMS br. 2/19 od 22. travnja 2019. što je u siječnju 2019. izravno kontaktirao Svjetsku mačevalačku federaciju u vezi pitanja primjene pravila o pasivnosti borbe umjesto da to učini putem nadležnih tijela HMS-a, čime je postupio suprotno čl. 3. Sudačkog pravilnika HMS.

MK Mušketiri oglašen je krivim odlukom Disciplinskog odbora HMS-a br. 1/20 od 5. listopada 2020. što je nanio štetu ugledu mačevalačkom sportu i MSZ-a, jer je 27. svibnja 2020. podnio žalbu Povjereniku za informiranje navodeći da MSZ-a nije postupio sukladno Zakonu o pravu na pristup informacijama, iako rok za dostavu informacija nije protekao i iako Povjerenik za informiranje nije nadležan za postupanje povodom žalbe.

Odluke Disciplinskog odbora HMS-a broj 2/19 i 1/20 nisu niti približno takvog karaktera da se na temelju istih može izreći najteža disciplinska sankcija isključenja.

Ukinute odluke Disciplinskog odbora HMS-a ne mogu predstavljati temelj za isključenje iz MSZ-a, a osim toga, primarno su se ti disciplinski postupci vodili zbog postupanja Ninoslava Leskovca, trenera MK Mušketiri (2/20 i 4/20) dok je u odnosu na klub i predsjednicu kluba disciplinski postupak vođen jer su Ninoslavu Leskovcu omogućili objave.

Potrebno je navesti da zbog postupanja jednog ili dva člana kluba (trenera i predsjednice kluba) nije opravdano sankcionirati i sve ostale članove kluba, na način da se izrekne najteža moguća sankcija, isključivanje kluba iz Saveza, kada je svrhu kažnjavanja moguće postići kažnjavanjem počinitelja prijestupa. Isključivanjem kluba dolazi do velikog broja kolateralnih žrtava (sportaša), kojima se ništa ne stavlja na teret, a zbog čega sankcija i stegovna djela ne prolaze test razmjernosti.

Potpuno je, u takvoj situaciji, neodlučno hoće li većina sportaša biti zbrinuta, na način da se registriraju za drugi klub, jer bi isključenjem kluba iz saveza sportaši bili onemogućeni natjecati se za svoj izabrani klub, a osim toga velika je vjerojatnost da bi se određeni broj sportaša, naročito u nižim kategorijama, prestao baviti mačevanjem, a što je u suprotnosti s odredbom čl. 7. st. 1. Statuta MSZ, tj. sa ciljevima djelovanja saveza (razvoj i promicanje mačevalačkog sporta).

Slijedom navedenog valjalo je na temelju odredbe članka 19. – 21. Pravilnika VSA ukinuti pobijanu odluku MSZ kojom se isključuje iz članstva MSZ-a i odlučiti kao u točki I izreke ovog rješenja.

U odnosu na zamjenu novčanih kazni, Ninoslavu i Željki Leskovac, trajnom zabranom sudjelovanja u svim aktivnostima MSZ.

Člankom 4. toč. 3. Odluke od 10. veljače 2021. Skupština MSZ-a je Ninoslavu i Željki Leskovac novčane disciplinske mjere i troškove, iz pravomoćno okončanih disciplinskih postupaka pred Disciplinskim odborom HMS (odluka broj DO-2/20, DO-4/20 i DO- 5/20), zamijenila novom disciplinskom sankcijom – trajnom zabranom sudjelovanja u svim aktivnostima u ingerenciji MSZ i njegovih udruženih članica odnosno aktivnostima kao natjecatelj, reprezentativac, trener, klupski dužnosnik i sl.

Skupština MSZ nije bila nadležna donijeti odluku o zamijeni disciplinske mjere disciplinskog odbora nacionalnog saveza. Naime, ni jedan član bilo kojeg saveza, pa tako niti nacionalnog mačevalačkog saveza, ne može mijenjati disciplinsku odluku nadležnog tijela saveza. Disciplinske mjere može izmijeniti samo nadležno tijelo HMS-a sukladno Statutu HMS-a, tj. Izvršni odbor HMS-a.

Slijedom navedenog, valjalo je, na temelju odredbe članka 19. – 21. Pravilnika VSA, ukinuti pobijanu odluku MSZ-a kojom se isključuje iz članstva MSZ-a i odlučiti kao u toč. II izreke ovog rješenja.

O troškovima postupka odlučeno je na temelju odredbe članka 3. Odluke o troškovima postupka pred vijećem sportske arbitraže HOO („Narodne novine“, broj 72/99. i 11/15.) kao u toč. III. izreke ovog rješenja.

U Zagrebu 14. listopada 2021.

Josip Turkalj, dipl.iur. kao predsjednik vijeća

Ines Margetić, dipl.iur., član

Gordana Korotaj, dipl.iur., član

Petra Pocrnić Perica, dipl.iur., tajnik



