



ADVOCATEN & MEDIATORS

MEDIATION

een alternatieve manier om uw geschillen op te lossen

Inleiding: wat is mediation?

Mediation is, kort gezegd, het oplossen van conflicten met de hulp van een neutrale conflictbemiddelaar: de mediator. De mediator doet geen uitspraak over het geschil, zoals rechters of arbiters dat wél doen. De mediator kiest geen partij en is onafhankelijk. De mediator bemoeit zich niet met de inhoud van het geschil maar begeleidt de onderhandelingen tussen de partijen en bewaakt het proces. Hij helpt hen, als procesbegeleider, zelf een goede oplossing te vinden voor hun conflict.

In het mediationproces brengt de mediator de communicatie tussen twee of meer partijen weer op gang. Zodra partijen weer met elkaar praten kunnen zij samen, onder begeleiding van de mediator, zoeken naar een eigen, *gezamenlijke* oplossing door middel van overleg en onderhandeling.

Waarom mediation?

Mediation voorkomt escalatie, het ingraven in juridische standpunten en touwtrekkerij. De daadwerkelijke zakelijke en persoonlijke belangen van beide partijen staan voorop. De gezamenlijk bereikte oplossing kan daardoor anders (bijvoorbeeld meer op de praktijk gericht) en vaak ook veel creatiever uitvallen dan een vonnis van een rechter of arbiter. Er ontstaat een uitkomst waar beide partijen voordeel bij hebben (een win- win situatie) in plaats van escalatie van het conflict, betrokkenen nemen immers zelf hun besluit. Mediation is bovendien snel en kosten besparend. Het conflict ligt niet op straat, maar speelt zich binnen 4 muren af. De relatie tussen partijen staat minder onder druk dan bij procederen en kan zelfs verbeterd worden.

Door de actieve rol van partijen bij de oplossing van hun geschil, voelen zij zich voortdurend betrokken bij wat er gebeurt. Partijen en de mediator bepalen in onderling overleg hoe de mediation wordt aangepakt, zodat de procedure een informeel karakter heeft.

Hoe verloopt het mediationproces?

De mediator wordt door de partijen gezamenlijk benoemd. Elke mediation vindt plaats op basis van vrijwilligheid en vrijblijvendheid van alle daarbij betrokkenen. Niemand is verplicht tot mediation. Dit betekent ook dat elke partij, maar ook de mediator, op elk tijdstip in de procedure het recht heeft zich daaruit terug te trekken. Een geslaagde mediation wordt afgesloten door de ondertekening door partijen van een vaststellingsovereenkomst. Daarin wordt de gezamenlijk bereikte overeenstemming vastgelegd.

Beslotenheid en *geheimhouding* zijn twee essentiële kenmerken van mediation. Daardoor kunnen partijen tijdens de mediation-procedure vrijuit met elkaar van gedachten wisselen. Partijen en de mediator waarborgen deze geheimhouding in de zogeheten mediation-overeenkomst, die wordt gesloten bij het begin van de mediation. Deze waarborg van geheimhouding is gebaseerd op de wet (art. 7:900-3 BW jo. art. 153 Rv; bewijsovereenkomst). Alle bij de mediation aanwezige personen zijn gebonden aan de regels van beslotenheid en geheimhouding. Op de mediation-



ADVOCATEN & MEDIATORS

overeenkomst is het mediation-reglement van het Nederlands Mediation Instituut (NMI, www.nmi-mediation.nl) van toepassing.

Afzonderlijke gesprekken met de mediator

Als onderdeel van de mediation kan de mediator afzonderlijke gesprekken voeren met elke partij. De informatie die tijdens een dergelijk gesprek aan de mediator wordt verstrekt, zal vertrouwelijk door de mediator worden behandeld en zal dus niet aan de andere partij(en) worden verstrekt, tenzij anders is afgesproken.

Hulppersonen en eigen adviseurs

Bij het in kaart brengen van hun geschil kunnen partijen in gezamenlijk overleg gebruik maken van hulppersonen of -organisaties, bijvoorbeeld technische experts, of de eigen adviseurs (bijvoorbeeld accountant of advocaat). De regels van geheimhouding zijn (via een daartoe strekkende geheimhoudingsverklaring) ook op hen van toepassing.

Verbod voeren van andere procedures tijdens de mediation

Het is partijen volgens het reglement niet toegestaan, elkaar tijdens de mediation te betrekken in een juridische procedure over het onderwerp van de mediation of over onderdelen daarvan. Uitgezonderd zijn gevallen van juridische noodzaak, zoals het verlopen van termijnen of het vervallen van verhaalsmogelijkheden. Wordt tot een juridische actie besloten, dan dienen de mediator en de andere partij(en) onmiddellijk te worden geïnformeerd. Voorzover dat juridisch mogelijk is, dienen reeds lopende procedures over het onderwerp van de mediation te worden opgeschort voor de duur van de mediation-procedure.

Kosten

Partijen betalen het honorarium en de eventuele onkosten van de mediator. In het voorkomende geval betalen partijen bovendien het honorarium en de eventuele onkosten van door hen gezamenlijk ingeschakelde hulppersonen of adviseurs. Gevraagd kan worden voorschotten te betalen. De kosten van de mediation worden door alle betrokken partijen voor gelijke delen gedragen, tenzij in de mediation-overeenkomst een andere verdeling is overeengekomen.

Wat als de mediation niet zou slagen?

Indien partijen er niet in mochten slagen om hun geschil door mediation op te lossen, kunnen zij het geschil alsnog voorleggen aan de rechter of arbiter. Het spreekt vanzelf dat tijdens een dergelijke juridische procedure geen gebruik gemaakt mag worden van informatie of stukken van de andere partij(en) die als gevolg van de mediation bekend geworden zijn. Deze stukken zijn "sans préjudice".

Geslaagde mediation: het sluiten van een vaststellingsovereenkomst

Een geslaagde mediation wordt afgesloten door de ondertekening door partijen van een vaststellingsovereenkomst, waarin de bereikte overeenstemming wordt vastgelegd.

De vaststellingsovereenkomst is juridisch bindend. Geschillen over de uitvoering van deze overeenkomst worden, als de overeenkomst dat bepaalt, onderworpen aan mediation door een mediator, alvorens eventueel een rechter of een arbiter wordt ingeschakeld. Bij dergelijke procedures voor de rechter of een arbiter mag alleen de door partijen

ondertekende vaststellingsovereenkomst worden overgelegd. Voor het overige blijven de regels van beslotenheid en geheimhouding van kracht.

Indien u een mediator zoekt

Neem dan contact op met mevrouw mr. Monja van den Berg. Zij is professioneel mediator.

Tot slot

Tot zover in vogelvlucht een uiteenzetting over mediation als alternatieve geschillenoplossing. Het overzicht beoogt niet volledig te zijn. Voor voorkomende vragen kunt u zich wenden tot een van de curatoren van Van Dijk | Tilburg Advocaten in het betreffende faillissement.

VDT Advocaten & Mediators

Mw. mr. Monja van den Berg, geregistreerd NMI-mediator

VDT Advocaten & Mediators

Postbus 4203

5004 JE TILBURG

T: 013 - 544 04 00

F: 013 - 544 64 64

W: www.vdt-advocaten.nl

E: info@vdt-advocaten.nl

Internet:

Alle brochures van VDT Advocaten & Mediators zijn tevens te downloaden op onze website www.vdt-advocaten.nl, onder de button brochures.

Disclaimer:

Alle brochures van VDT Advocaten & Mediators ten doel onze cliëntèle in vogelvlucht en in een zo begrijpelijk mogelijk taalgebruik, meer inzicht te geven ter zake een specifiek onderwerp. Aan de totstandkoming van alle brochures van VDT Advocaten & Mediators is daarbij de hoogst mogelijke zorg besteed. Desalniettemin kunnen aan de brochures geen afzonderlijke rechten worden ontleend. Het auteursrecht op alle brochures berust zeer uitdrukkelijk bij VDT Advocaten & Mediators.