

# B.

# Signaleringen tuchtrecht, tips voor de praktijk

---

Workshop MfN Congres 29 november 2024

# Signalering Tuchtrect Tips voor de Praktijk

Mr. A. (Aai) Schaberg

# Inleiding

- Wie ben ik ofwel: wat doe ik
- Tuchtrechtelijk kader, waarom tuchtrecht
- Toepasselijkheid Gedragsregels
- Rolverwisseling en conflicterend belang
- Geheimhouding
- Geluidsopnamen
- Partijautonomie en neutraliteit
- Beëindiging mediation
- Deskundigheid mediator
- Varia

# 1. Wie ben ik ofwel: wat doe ik?

- Advocaat - mediator
- 1984 - 2012: advocaat
  - (De Brauw Blackstone Westbroek en BarentsKrans)
- 2012 - heden: (zelfstandig) advocaat en mediator
- Docent Moot Court Rijksuniversiteit Leiden
- Lid Raad van Discipline NOvA
- Lid Zeilraad KNWV

[www.aaischaberg.nl](http://www.aaischaberg.nl)

## 2. Tuchtrechtelijk kader, waarom tuchtrecht

- Wettelijk en verenigingstuchtrecht
- Bevordering kwaliteit beroepsuitoefening en handhaving
  - beroepsnormen
- Maatregelen dienen niet als vergelding of genoegdoening
- In principe geen 'straf', maar maatregel: niet punitief
- Cautie en verplichting tot meewerken aan onderzoek
- Maar sommige maatregelen hebben toch een bestraffend karakter,
  - zoals schorsing
- En soms bestuursrechtelijke boete en/of schadevergoeding
  - (zij het beperkt)

# 3. Toepasselijkheid Gedragsregels

- Intakefase valt onder gedragsregels
  - (B-2004-1 en M-2013-3/TC 2013, nr. 5)
- Ook al is er (nog) geen mediationovereenkomst gesloten gedragsregels toch van toepassing
- Mediator benoemd als bijzonder curator
  - (M-2021-19, Tuchtrect Updates, 2022, nr. 2)
- Verwijzing op briefpapier en/of website
  - (M-2016-17/TC 2017, nr. 4)
- Profileren als MfN-Registermediator
  - (M-2017-9/TC 2018, nr. 1 en in hoger beroep B-2017-4/TC 2018, nr. 3)
- Onduidelijkheid rol
  - (B-2021-3, Tuchtrect Updates 2022, nr. 3 )

## 4. Rolwisseling en conflicterend belang

- Eerst mediator, dan therapeut;
  - alleen als uitdrukkelijk afstand wordt gedaan  
(M-2016-21/TC 2017, nr. 3)
- Profileren als mediator maar in andere rol
  - (M-2021-8, Tucht recht Updates 2021, nr. 4)
- Rolwisseling mediator en onvoldoende transparantie
  - (M-2021-8, Tucht recht Updates 2021, nr. 4)  
met verwijzing naar [Regel 15 Gedragsregels advocatuur](#)
- Neutraliteit en conflicterend belang:
  - eerst partijadviseur, dan mediator (M-2018-11/TC 2019, nr. 2)

## 5. Geheimhouding

- Voor (aanvang) mediation (intake)
- Tijdens mediation
- Na mediation



# 5. Geheimhouding Voor (aanvang) Mediation

- Artikel 6 Gedragsregels
- De gedragsregels gelden ook in voorfase van de mediation
  - (B-2004-1; M-2013-3/TC2013, nr. 5 en M-2013-9/TC 2013, nr. 6)
- MfN Best Practice overeenkomstig uitspraak Tuchtcommissie
- Maar waarom uitgangspunt: mediationovereenkomst met geheimhoudingsverplichting direct tekenen bij eventuele intake?
- Aparte geheimhoudingsverklaringen?
- (NB niet ante-dateren!)

# 5. Geheimhouding Tijdens Mediation

- Geheimhoudingsverklaringen derden
- Advocaat? (Vgl. tuchtrecht advocatuur)
- Geen contacten met derden zonder toestemming partijen
  - (M-2017-3/TC 2017, nr. 4, geen maatregel en B-2017-2/TC 2018, nr. 3, waarschuwing)  
(Partijautonomie en neutraliteit)
- Contact zoeken met advocaat partij:
  - advocaat wordt vereenzelvigd met partij (M-2007-2/TC 2007, nr. 6)
- Doorbreking: [artikel 7.6 MfN-reglement](#)
- Meldpunt kindermishandeling, stappenplan
  - (M-2014-14/TC 2015, nr. 4)
  - (Website MfN besloten gedeelte Protocol kindermishandeling en huiselijk geweld)

# 5. Geheimhouding Na Mediation

- Doorlopende verplichtingen mediationovereenkomst, in het bijzonder geheimhouding: strikte naleving
  - (M-2013-9/TC 2013, nr. 6; M-2016-13/TC 2017, nr. 1;
  - B-2016-10/TC 2017, nr. 4)
- Vertrouwelijke status VSO?
  - artikel 7.2, artikel 7.4 en artikel 10.3 MfN-Mediationreglement
- Vزر. Rechtbank Den Haag 13 december 2005,
  - ECLI:NL:RBSGR: 2005: AV1680
- Uitleg vaststellingsovereenkomst
- Wijze van totstandkoming: optie clausule
- Hof Den Haag 17 mei 2017 ECLI:NL:GHDHA: 2017: 1718
- NB Procedurele informatie valt ook onder geheimhouding, idem
  - (specificatie) declaratie

## 6. Geluidsopnamen

- Belang waarheidsvinding versus belang geheimhouding
- Heimelijk maken geluidsopnamen leidt niet zonder meer tot uitsluiting van dergelijke opnamen als bewijsmiddel in een tuchtzaak
  - (daarvoor zijn bijkomende omstandigheden nodig)  
(M-2015-8/TC 2016, nr. 2; M-2017-1/TC 2017, nr. 4  
P 266 e.v. rechtspraak mediation)
- Caucus: striktere toetsing, meer vrijheid voor de mediator
  - (B-2016-5/TC 2017, nr. 2)
- In principe toegestaan, tenzij
- Ook als afspraken zijn gemaakt dat geen geluidsopnamen zullen worden gemaakt
  - (B-2021-2, Tucht recht updates 2022, nr. 3)

# 7. Partijautonomie en neutraliteit

- ‘Met de beste bedoelingen de geheimhouding geschonden’
  - (M-2014-14/ TC 2015, nr. 4)
- Informatie verstrekken aan Raad voor de Kinderbescherming
  - (M-2021-21, Tuchtrect Updates 2022, nr. 3)
- Verwijzer op de hoogte houden over voortgang mediation
  - ( M-2021-7, Tuchtrect Updates 2021, nr. 4)
- Advies geven na beëindiging mediation?
  - (M-2019-7/TC 2019, nr. 6)
- Uitleg VSO: neutraliteit mediator
  - (M-2015-2/TC 2015, nr. 5: P 269 Rechtspraak mediation en M-2021-17, Tuchtrect Updates 2022, nr. 2)

# 8. Beëindiging mediation

- Neutraal
- Beëindigingsbericht valt naar zijn aard niet onder vertrouwelijkheid,
  - (ook) daarom volstrekt neutraal
- Mediationdossier niet zo maar afgeven
  - (Zie ook [MfN Best Practices](#))
- Mediator ook vrij om zonder meer ('rauwelijks') te beëindigen?
- Eindverslag
  - ([M-2021-12, Tucht recht Updates 2022, nr. 1](#))
- Slotbijeenkomst

# 9. Deskundigheid mediator

- Mediator heeft inspanningsverplichting
- Verantwoordelijk voor proces
- Informed consent
- Bijzondere rol mediator in echtscheidingszaken
- Wijzen op mogelijkheid second opinion
  - (M-2015-13/ TC 2015, nr. 2)
- Wijzen op betekenis en gevolgen niet-wijzigingsbeding:
  - partijen doen afstand van recht
- In arbeidszaken?
- (On)deskundigheid mediator in verband met vastlegging afspraken
  - (M-2021-2, Tuchtrect Updates 2021, nr. 3)
- Presenteren als materiedeskundige

# 10. Varia

- Maatregelen
  - (M-2021-5, Tuchtrect Updates 2021, nr. 4)
  - (M-2021-6, Tuchtrect Updates 2022, nr. 2)
  - (M-2021-7, Tuchtrect Updates 2021, nr. 4)
- Tuchtrectspraak advocatuur, samenloop
  - Advocaat die handelt als mediator
  - Maar: Artikel 46 Advocatenwet
  - Zie noot: M-2021-19 Tuchtrect Updates 2022, nr. 2
- Zorgplicht mediator
- Hof Den Haag 10 december 2014, ECLI:NL:GHNHA: 2014: 4304
- Vaststellingsovereenkomst (VSO)