



F.

# Insolventie- mediation

## **Insolventie mediation**

Roos Louwen (BBKWMediation)  
Martin Brink (Van Benthem&Keulen)

Wat maakt insolventie mediation bijzonder? Doet het er toe wat het voorwerp van een mediation is? Wat zijn de verschillen, welke ontwikkeling heeft mediation in de loop der jaren doorgemaakt waar het materiedeskundigheid betreft?

### ***Stelling 1***

Het faciliteren van een constructieve dialoog tussen partijen met erkenning van hun autonomie, geabstraheerd van de aard van het onderwerp dat de partijen verdeeld houdt, is de meest zuivere vorm van mediation.

Mediation bestaat in communicatievaardigheden gebaseerd op empathie, wederkerig respect, zelfvertrouwen, zelfreflectie, vertrouwen, geduld, psychologisch inzicht en taalvaardigheid.

***Materiedeskundigheid aan de kant van de mediator is daar voor niet nodig.***

## ***Stelling 2***

Een willekeurig cv op een website: “Als fulltime zakelijk mediator heeft X ruime ervaring in onder meer de sectoren handel en dienstverlening, de gezondheidszorg, de academische wereld, de culturele sector, de publieke sector, internationale organisaties en het onderwijs. Hij heeft zich toegelegd op arbeids-, groeps- en samenwerkingsgeschillen (maatschappen, aandeelhouders, besturen en commerciële contracten) in brede zin.”

“If you tell the marketplace that you handle all types of mediation, that is far too general a statement and as such meaningless.” Krivis & Lucks are very clear in this respect: ‘such a statement will just dump you back in the steaming pot of mediators who are climbing on each other’s backs to leave the crowded bottom tier.’ (Krivis, J. & Lucks, N. (2006), *How to Make Money as a Mediator (And Create Value for Everyone)*, San Francisco, Jossey Bass, p.209)

***‘A jack of all trades is a jack of no trades.’***

### ***Stelling 3***

Omdat mediation/het beroep van mediator niet vastomlijnd is, is materiedeskundigheid aangegrepen als een min of meer geruststelling dat de mediator in elk geval zal (kunnen) begrijpen wat er wel - en niet - gezegd wordt over het voorwerp van geschil.

Alleen wanneer een mediator geen bekende achtergrond of opleiding heeft, zal het voorkomen dat die niet geassocieerd wordt met diens professionele achtergrond van jurist, psycholoog, ingenieur of iets anders. Steeds meer waarde wordt toegekend aan een zekere mate van specialisatie bovendien.

***Materiedeskundigheid houdt het gevaar van inhoudelijke bemoeienis in.***

Definitie 'insolventiemediation':

de mediation waarbij een curator partij is bij een geschil en deelneemt aan mediation. Het kan gaan om alle geschillen waar de curator mee te maken krijgt, zoals geschillen met de bestuurder van een failliete vennootschap over bestuurdersaansprakelijkheid, geschillen over een paulianeuze vordering of over verificatiegeschillen en rangorde.

Wat maakt dit soort mediation anders dan 'gewone mediation'?

#### ***Stelling 4***

Mediation in insolventiezaken staat op gespannen voet met de kernwaarde van de vertrouwelijkheid (geheimhouding en curator verslagen).

### ***Stelling 5***

Een curator vindt het (over het algemeen) moeilijk om te onderhandelen op basis van een *level playing field*.



***Stelling 6***

Insolventiemediation is eigenlijk alleen geschikt voor distributief onderhandelen.

Casus:

De curator heeft juridisch een zwakke zaak maar blaast hoog van de toren. De advocaat van de failliet, die op grond van artikel 2:9 en 6:162 BW wordt aangesproken, stelt zich uiterst redelijk op. De mediation dreigt op niets uit te lopen.

***Hoe gaat u hier mee om?***



# Landelijk mediationprotocol insolventieprocedures

[www.rechtspraak.nl/SiteCollectionDocuments/Landelijk-mediationprotocol-insolventie.pdf](http://www.rechtspraak.nl/SiteCollectionDocuments/Landelijk-mediationprotocol-insolventie.pdf)