

Van : *Adviescommissie Burgerlijk Procesrecht*
 Datum : 15 oktober 2014

Betreft : *Wetsvoorstel Afwikkeling massaschade in een collectieve actie*

De Adviescommissie Burgerlijk Procesrecht van de Nederlandse Orde van Advocaten heeft kennisgenomen van het Wetsvoorstel Afwikkeling massaschade in een collectieve actie. De Nederlandse Orde van Advocaten vertegenwoordigt zowel advocaten die voornamelijk de eiser(s) zullen bijstaan in een collectieve actie tot afwikkeling van massaschade als advocaten die voornamelijk de verweerder(s) in een dergelijke procedure zullen bijstaan. De Adviescommissie vindt het dan ook niet gepast om een standpunt in te nemen over de wenselijkheid van het invoeren van de nieuw voorgestelde procedure of de wijze waarop het voorstel die procedure wenst vorm te geven. Mede in aanmerking nemende dat vanuit verschillende hoeken in detail commentaar op het wetsvoorstel is gegeven, beperkt de Adviescommissie zich dan ook tot het maken van de volgende drie opmerkingen.

1. De Adviescommissie stelt vraagtekens bij de rol die in het wetsvoorstel aan de rechter wordt toebedeeld. Van de rechter wordt verlangd dat, ingeval partijen er niet uitkomen, hij een schikking aan partijen oplegt. De rechter zal daarbij niet op juridische gronden hebben te oordelen. Het betreft immers een aan partijen op te leggen schikking en géén rechterlijk oordeel over wat rechtens de juiste uitkomst is van het voorliggende geschil. De rechter zal moeten oordelen op grond van de redelijkheid, terwijl de door partijen voorgestelde regelingen ver uit elkaar kunnen liggen. De Adviescommissie betwijfelt of de toetsing op redelijkheid in plaats van op juridische gronden een taak is die de rechter kan vervullen. Het zal veelal gaan om complexe geschillen, waarbij verschillende belangen van een groot aantal stakeholders een rol zullen spelen. Hoe en op grond waarvan moet de rechter (anders dan slechts marginaal) bepalen wat redelijk is? Daarbij komt dat in een schikking ook andere aspecten kunnen worden verdisconteerd, zoals draagkracht van de aangesproken partij, praktische uitvoerbaarheid en dergelijke. Hoe moet de rechter al deze factoren wegen in zijn redelijkheidsoordeel? Daarnaast zal een door de rechter opgelegde schikking per definitie niet door alle betrokken partijen worden gedragen. Het is partijen immers niet gelukt om samen tot een oplossing te komen. Een wezenlijk kenmerk en doel van het bereiken van een 'normale' schikking is juist dat daarmee een oplossing wordt bereikt die gedragen wordt door alle betrokken partijen. Dat is de meerwaarde van een schikking ten opzichte van een gewoon rechterlijk oordeel.
2. Een ander punt van commentaar is dat de Adviescommissie meent dat het bezwaarlijk is om de voorgestelde procedure vorm te geven als verzoekschriftprocedure. De onderbouwing van de keuze voor een verzoekschriftprocedure overtuigt de Adviescommissie niet en staat op gespannen voet met de in 2002 geïntroduceerde wetssystematiek. De schadeactie is (anders dan een WCAM-procedure) een zuiver contentieuze procedure. In de visie van de Adviescommissie is het wenselijk dat de mogelijkheid bestaat om een partij in vrijwaring op te roepen of dat een partij zich voegt of tussenkomt. Daarnaast gelden voor de verzoekschriftprocedure andere jurisdictieregels dan voor de dagvaardingsprocedure, welke naar de mening van de Adviescommissie niet goed passen bij de schadeactie. De Adviescommissie vindt het dan ook wenselijk dat wordt gekozen voor een dagvaardingsprocedure/vorderingsprocedure.

3. De Adviescommissie sluit af met een algemene opmerking. Zij meent dat de wettekst zoals die in het huidige voorstel is geformuleerd, zodanig ingewikkeld is dat deze zonder toelichting nauwelijks leesbaar is. Mede gezien de tendens dat het wenselijk wordt geacht juridische teksten, waaronder wet- en regelgeving, in begrijpelijke taal op te schrijven, beveelt de Adviescommissie aan de voorgestelde formulering van de wettekst te herzien.

15 oktober 2014

Mr L. Böhmer
Mr R.B. Gerretsen
Mr R.M. Hermans
Mr R.F. Thunnissen
Mr L.J. Burgman, secretaris