

**Uitspraak Geschillencommissie Rentederivaten nr. 2016-093  
(mr. C.E. du Perron, voorzitter en mr. E.L.A. van Emden en J.C. Buiten, leden en  
mr. M.J.M. Fennis, secretaris)**

Klacht ontvangen op : 12 maart 2015  
Ingesteld door : te noemen de Maatschap  
Tegen : Deutsche Bank Nederland N.V., gevestigd te Amsterdam, verder te noemen de  
Bank  
Datum uitspraak : 29 februari 2016  
Aard uitspraak : Bindend advies

## **Samenvatting**

De Commissie stelt voor de beoordeling van klachten over rentederivaten het volgende voorop. Het komt bij de vraag of de Bank aan haar zorgplicht heeft voldaan vooral aan op de omstandigheden van het geval. Van belang is dat de Bank als professionele en ter zake kundige dienstverlener staat tegenover een relatief kleine ondernemer waarvan geen bijzondere kennis over renterisico's en de instrumenten ter afdekking daarvan mag worden verwacht. Aan een rente swap zijn risico's verbonden die zonder bijzondere kennis van of ervaring met deze producten niet meteen inzichtelijk zijn. De Bank moet dan ook haar klant zodanige informatie verschaffen over de eigenschappen van de rente swap, de mate waarin deze beantwoordt aan de wensen en behoeften van de klant, de mogelijke gevolgen en de specifieke risico's verbonden aan het afsluiten van rente swaps, en van alternatieve manieren met het renterisico om te gaan, dat de klant een weloverwogen keuze kan maken. Niet doorslaggevend is of de Bank enkel als wederpartij optreedt of expliciet tevens als adviseur van de klant. Als de Bank het aangaan van een rente swap heeft aangeraden, zal moeten worden beoordeeld of een redelijk bekwaam en redelijk handelend adviseur dat advies had mogen geven. De Commissie oordeelt in deze zaak dat de Bank de Klant bij het tot stand komen van de renteswap in voldoende mate heeft geïnformeerd over de kenmerken en risico's. De Commissie oordeelt dat van schending van zorgplicht geen sprake is. Van een onjuiste of niet passende advisering is gezien de aard van de onderliggende lening evenmin sprake. De vordering tegen de Bank wordt afgewezen.

## **I. Procesverloop**

De Geschillencommissie voor de beslechting van geschillen over rentederivaten, hierna te noemen de Commissie, beslist met inachtneming van haar reglement en op basis van de volgende stukken:

- het door de Maatschap ondertekende vragenformulier;
- de klachtbrief van de Maatschap met als bijlage de correspondentie in de interne klachtprocedure van de Bank;
- het verweerschrift van de Bank.

Partijen zijn opgeroepen voor een mondelinge behandeling op 9 oktober 2015 te Den Haag en zijn aldaar verschenen.

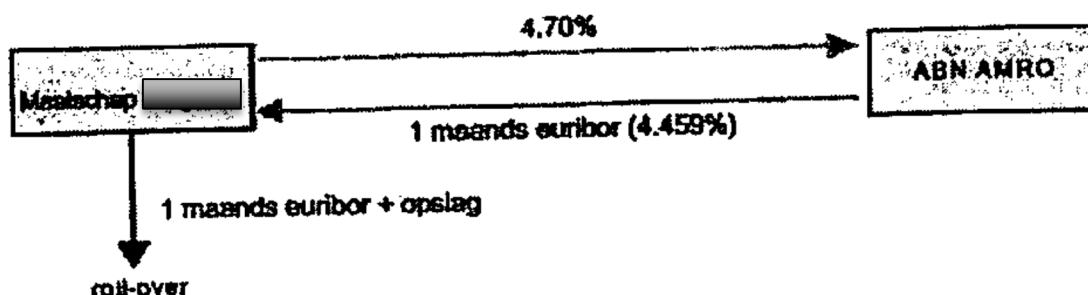
Ex artikel 46.3 van haar reglement doet de Commissie haar uitspraak als bindend advies.

## 2. Feiten

Bij de beoordeling van de klacht gaat de Commissie uit van de volgende feiten.

- 2.1 De klacht is gericht tegen de Bank. De Bank is rechtsopvolger van ABN AMRO Bank N.V. Waar in het hiernavolgende wordt gesproken over de Bank, wordt en/of worden daarmee zowel de Bank als haar rechtsvoorganger(s) aangeduid.
- 2.2 De Maatschap exploiteert een akkerbouwbedrijf te [plaats].
- 2.3 In 2006 is de Maatschap met de Bank een 30-jarige zogenaamde Euribor-lening aangegaan in aanvulling op een reeds bestaande 25-jarige Euribor-lening. Het totale krediet bedroeg € 755.000,-.
- 2.4 In 2007 had de Maatschap opnieuw behoefte aan financiering wegens uitbreidingsplannen en oversluiten van bestaande financieringen. Vanaf medio augustus 2007 hebben de Bank en de Maatschap verschillende gesprekken gevoerd.
- 2.5 Op 3 september 2007 heeft een bespreking tussen de Maatschap en de Bank plaatsgevonden over het renterisico dat voortvloeit uit leningen met variabele rente. De bank heeft daarbij een PowerPointpresentatie gegeven over de te verstrekken leningen en de afdekking van renterisico's daarvan. In de PowerPointpresentatie is de werking van een Rente Swap beschreven.
- 2.6 Op 4 september 2007 heeft de Bank de Maatschap een e-mail gestuurd met als bijlagen de "Productinformatie Rente Swap", welke een productbeschrijving van de Rente Swap is, alsmede de indicatieve offerte van 4 september 2007.
- 2.7 In de e-mail van 4 september 2007 is onder meer het volgende opgenomen:  
Enkele belangrijke voordelen van de Rente Swap, ten opzichte van een traditionele lening zijn, naast prijs, onder andere:
  - De Rente Swap staat los van de lening en is verhandelbaar waardoor u deze op elk moment weer kunt verkopen en daardoor de rente weer variabel kunt maken.
  - De Rente Swap is eenvoudig aan te passen aan wijzigingen in het renteklimaat. Dit betekent dat, indien u uw lening vroegtijdig zou willen openbreken, u bij een hogere marktrente de positieve waarde kunt ontvangen en de Euribor-Lening kunt aflossen (bij gedaalde marktrente is de waarde van de Swap daarentegen negatief).
  - Waar het openbreken van een traditionele lening altijd een boeterente met zich meebrengt, kan dit met een Swap dus geld opleveren.
  - U kunt tussentijds gemakkelijk toekomstige rente-afspraken maken (waar u bij een traditionele lening met een rentevaste periode moet wachten tot de herzieningsdatum of einddatum).
- 2.8 In de indicatieve offerte is over de risico's werking van de Rente Swap het volgende opgenomen:  
**De Rente Swap**  
De Rente Swap is een overeenkomst tussen de Bank en uw onderneming om, met betrekking tot een vooraf vastgestelde hoofdsom, gedurende een vooraf vastgestelde looptijd, de variabele rente te ruilen tegen een vaste rente.

Schematisch ziet de Rente Swap er als volgt uit:  
(de pijlen geven de rentestromen weer)



### Werking van de Rente Swap

Zoals uit het schema blijkt, loopt het Euribor uit de Rente Swap weg tegen het Euribor van de roll-over. Wat overblijft is de vaste rente, vermeerderd met een kredietopslag (zoals blijkt uit de kredietovereenkomst).

Op basis van de huidige tarieven zou de vaste rente uit de Rente Swap nu 4.70% kunnen bedragen, terwijl de 1 maands Euribor vandaag 4.459% noteert."

Wij maken u er verder op attent dat:

- bij vervroegd aflossen of tussentijds wijzigen van de onderliggende financiering, de rechten en/of plichten voortvloeiende uit de Rente Swap onverminderd van kracht blijven. Zo'n situatie moet u aan de bank melden. De Rente Swap wordt niet automatisch aangepast of beëindigd.
- de Rente Swap op uw verzoek voortijdig kan worden beëindigd door deze aan de bank te verkopen. In dat geval berekent de bank de waarde van de Rente Swap afhankelijk van de marktomstandigheden om het moment van verkoop. Een positieve waarde wordt door ABN AMRO uitgekeerd, een negatieve waarde wordt u in rekening gebracht."

2.9 In de Productinformatie Rente Swap zijn de werking en de risico's van een rentswap uiteengezet. Onder meer het volgende is daarin opgenomen:

#### Uw situatie

- U heeft een lening met een variabel rentetarief of u bent van plan binnenkort een lening aan te trekken.
- U wilt het rentetarief voor het hele bedrag van de lening, of voor een deel daarvan, gedurende een lange periode vastzetten.
- U wil de mogelijkheid houden uw keuze tussentijds bij te stellen als ontwikkelingen binnen of buiten uw onderneming daar aanleiding toe geven.

Of

- U plaatst met grote regelmatigheid geld op kortlopende deposito's.
- Uit uw cashflowprognose blijkt dat u het geld voor een langere periode ter beschikking heeft.
- De kapitaalmarktrente is aanzienlijk hoger dan de geldmarktrente en u wilt hiervan profiteren.

(...)

## Risico

Een Rente Swap is een OTC (over the counter) derivaten transactie.

Een OTC-derivaten transactie is een overeenkomst tussen twee partijen die buiten de gereguleerde beurzen om tot stand komt en waarbij één of beide prestaties afhankelijk zijn van koersbewegingen van een onderliggende waarde. Hoewel OTC-derivaten transactie veelal worden afgesloten in combinatie met een financiering, valutapositie of andere transactie, is er geen direct verband. Bij voortijdige beëindiging of tussen-tijdse wijziging van de onderliggende transactie, blijven de rechten en/of plichten voortvloeiende uit de rente swap onverminderd van kracht.

Indien de daadwerkelijke renteontwikkeling afwijkt van uw verwachting, bestaat - achteraf gezien - het risico dat de keuze voor een andere strategie een betere oplossing zou zijn geweest. Op het moment dat de transactie wordt gesloten kunt u, op basis van de geaccepteerde variabelen, het risico vaststellen. Daarmee accepteert u dat risico.

2.10 Op 14 september 2007 is de volgende leningovereenkomst tot stand gekomen:

**Totaal te lenen bedrag** EUR 2.550.000,=

### Samenstelling:

- |                                     |   |                              |
|-------------------------------------|---|------------------------------|
| 1. Rekening-courant krediet van:    | € | 150.000,= (was EUR 75.000,=) |
| 2. 10-jarige EURIBOR lening I van:  | € | 2.200.000,= (nieuw)          |
| 3. 10-jarige EURIBOR lening II van: | € | 200.000,= (nieuw)            |

#### Ad 1.

Ten aanzien van het rekening courant krediet geldt een rente van in totaal 6,50% per jaar

#### Ad 2.

De 10-jarige EURIBOR lening I van € 2.200.000,-

##### Opname

Het bedrag dient uiterlijk op 1 december 2007 in één keer te worden opgenomen, onder gelijktijdige aflossing zonder vergoeding van de 25- en 30-jarige lening.

##### Aflossing

Gedurende de looptijd wordt er niet afgelost. De aflossing dient in één bedrag op 1 december 2017 plaats te vinden.

##### Rente

1-maands Euribor vermeerderd met een individuele opslag van 0.40% per jaar.

#### Ad 3.

De 10-jarige EURIBOR lening II van € 200.000,-

##### Opname

Het bedrag dient uiterlijk op 1 december 2007 in één keer te worden opgenomen, onder gelijktijdige aflossing zonder vergoeding van de 25- en 30-jarige lening.

##### Aflossing

De lening wordt in 40 opeenvolgende driemaandelijke termijnen (10 jaar) van elk € 5.000,- afgelost. De eerste termijn vervalt op 1 april 2008.

##### Rente

1-maands Euribor vermeerderd met een individuele opslag van 0.40% per jaar.

- 2.11 Op 14 september 2007 is de leningovereenkomst tot stand gekomen.
- 2.12 In de kredietovereenkomst is de paragraaf OTC-derivaten opgenomen. Daarin is onder meer opgenomen:
- OTC-derivaten (nieuw)**
- ABN AMRO is bereid om onder hoofdelijke aansprakelijkheid van elke Kredietnemer (hierna ook te noemen; "Cliënt"), tot wederopzegging, derivatentransacties aan te gaan met de Cliënt, voor zover
- deze hieronder is vermeld. Dit betekent niet dat ABN AMRO verplicht is om een transactie met de
- Cliënt aan te gaan. ABN AMRO heeft het recht elke transactie afzonderlijk te beoordelen.
- 2.13 Als bijlagen bij de kredietovereenkomst zijn de Algemene Bepalingen Derivatentransacties 2001 ("ABD") en de brochure OTC-Derivatentransacties aan de Maatschap meegezonden.
- 2.14 De brochure OTC-derivatentransacties informeert in algemene zin over de OTC-derivatentransacties. Onder meer het volgende is daarin opgenomen:

**Derivatenrisico's**

(...)

Hoewel een derivatentransactie veelal wordt afgesloten in combinatie met een financiering, valutapositie of andere onderliggende waarde, is er geen direct verband met die waarde. Bij voortijdige beëindiging of bij tussentijdse wijziging van de onderliggende waarde, blijven de rechten en plichten van partijen uit hoofde van de derivatentransactie van kracht tot het moment dat ook de derivatentransactie wordt beëindigd.

Bij derivaten is doorgaans sprake van de zogenaamde hefboomwerking. Dit houdt in dat een kleine veranderingen in de onderliggende waarde een relatief grote verandering van de marktwaarde van het derivaat tot gevolg kan hebben. Om dit te verduidelijken een voorbeeld: De koers van EUR/USD is op enig moment 1,20 en stijgt in korte tijd naar 1,26. In een percentage uitgedrukt is dit een stijging van 5%. Een optie op de EUR/USD met een uitoefenprijs van 1,20 werd verhandeld tegen een prijs van USD 0,05. Na de koersstijging moet er USD 0,11 voor dezelfde optie betaald worden. Een waardeverandering van meer dan 50%.

(...)

**Termijncontracten**

Een termijncontract is een overeenkomst tussen twee partijen, waarbij de ene partij zich verplicht een specifieke waarde op een bepaald tijdstip in de toekomst tegen een vooraf vastgestelde prijs te ontvangen. De andere partij verplicht zich dan de desbetreffende waarde op dat tijdstip tegen die prijs te leveren.

(...) Termijncontracten of variaties daarop zijn onder andere valutatermijnaffaires, forward rate agreements en swaps. Termijncontracten zijn instrumenten, die een hoog risico met zich mee kunnen brengen doordat de prijs van de onderliggende waarde in de periode tussen het sluiten van de overeenkomst en de levering en betaling (sterk) kan stijgen of dalen.

(...)

### **Kosten van voortijdige beëindiging**

Indien u - om welke reden dan ook - een derivatentransactie wilt of moet beëindigen, voordat de looptijd is verstreken, kan dit aanzienlijke kosten met zich meebrengen. Een derivatentransactie is altijd gerelateerd aan een onderliggende waarde. De waarde van een derivatentransactie is dan ook afhankelijk van de fluctuaties in de prijs c.q. koers van die onderliggende waarde. Indien een transactie vervroegd moet worden beëindigd, wordt gekeken of die transactie op dat moment een positieve, dan wel een negatieve waarde heeft (waardering tegen marktwaarde). In geval van een positieve waarde zal ABN AMRO deze met u verrekenen. Bij beëindiging van een transactie met een negatieve waarde dient u een bedrag aan ABN AMRO te betalen. "

2.15 Op 14 september heeft de Maatschap het op 4 september 2007 door de Bank gedane voorstel geaccepteerd en is het renterisico van de lening afgedekt met een Rente Swap met een looptijd van 10 jaar vanaf 1 december 2007 tot 1 december 2017. De hoofdsom van de Rente Swap bedraagt nominaal € 2.200.000,-. De hoofdsom van de swap blijft gedurende de looptijd van de Rente Swap gelijk.

2.17 Op 12 april 2013 schrijft de Bank aan de Maatschap dat zij heeft aangekondigd om haar focus te wijzigen en de organisatie te stroomlijnen. In de brief schrijft de Bank onder meer:

#### **Wat betekent dit voor u?**

Deutsche Bank in Nederland is niet langer de geschikte bank om u de producten en diensten aan te bieden die u op dit moment afneemt. We vinden het van belang om hier transparant over te zijn en wijzen u op de mogelijkheden van Nederlandse banken die wel een breed lokaal aanbod hebben voor de producten en diensten die u op dit moment bij ons afneemt. We streven ernaar om voor eind juni contact met u op te nemen om de overstap naar een andere bank te bespreken. Individuele overeenkomsten met u zullen we vooralsnog voort, waarbij we rekening met de hiervoor geldende voorwaarden. Op 6 juni 2013 heeft de Maatschap de Bank aansprakelijk gesteld uit hoofde van schending van de zorgplicht van de Bank.

2.18 Op 20 september 2013 heeft de Bank de aansprakelijkheid van de hand gewezen.

### **3. Vordering, klacht en verweer**

#### *Vordering*

#### **3.1 De Maatschap vordert**

- Primair, onder het doen van beroep op dwaling, terugbetaling van de te veel betaalde rente onder de Rente Swap, hetgeen de Maatschap tot en met 9 maart 2015 heeft begroot op ten minste € 535.216,-,
- Subsidiair, onder het doen van een beroep op onrechtmatige daad, terugbetaling van de helft van de te veel betaalde rente onder de Rente Swap, hetgeen de Maatschap tot en met 9 maart 2015 heeft begroot op € 267.608,-,

Deze bedragen dienen te worden vermeerderd met de afkoopsom (negatieve waarde) van de Rente Swap, welke per 23 februari 2015 € 293.500,- bedroeg.

### *Grondslagen en argumenten daarvoor*

3.2 Deze vordering steunt, kort en zakelijk weergegeven, op de volgende grondslagen.

- (Primair) De Rente Swap is vernietigbaar aangezien zij onder invloed van dwaling tot stand is gekomen en bij een juiste voorstelling van zaken niet of niet onder dezelfde voorwaarden zou zijn gesloten.
- (Subsidiair) De Bank heeft de op haar rustende bijzondere zorgplicht onvoldoende in acht genomen en heeft daarmee onrechtmatig gehandeld door de Maatschap onvoldoende te wijzen op de mogelijke nadelige gevolgen en de risico's van de Rente Swap.

De Commissie begrijpt de klacht aldus dat de Maatschap aan deze vordering ten grondslag legt – samengevat – dat zij bij correcte voorlichting en nakoming van zorgplichten door de Bank geen rente swap of andere rentederivaat zou zijn aangegaan ter afdekking van niet bestaande of makkelijk door haar te dragen renterisico's, althans dat zij deze slechts voor de helft van het bedrag zou zijn aangegaan.

### *Verweer van de Bank*

3.3 De Bank heeft de stellingen van de Maatschap gemotiveerd weersproken. Voor zover nodig zal de Commissie bij de beoordeling daarop ingaan.

## **4. Beoordeling**

- 4.1 De Maatschap heeft voor de financiering van uitbreidingsplannen en voor het oversluiten van bestaande leningen, een leningovereenkomst gesloten met een variabele kredietvergoeding (1-maands Euribor, verhoogd met een opslag). De Bank heeft daarbij aan de Maatschap voorstellen gedaan om het renterisico dat de Maatschap op de lening liep, af te dekken. De klacht van de Maatschap ziet uitsluitend op de Rente Swap en niet op de aangegane leningovereenkomsten zelf.
- 4.2 De vraag die voorligt is of de Bank jegens de Maatschap de zorg in acht heeft genomen die in de gegeven omstandigheden van haar mocht worden verwacht. Partijen hebben daarbij gedebatteerd over de vraag of voor de Bank al dan niet een bijzondere zorgplicht gold.
- 4.3 Naar het oordeel van de Commissie komt het bij de vraag of de Bank aan haar zorgplicht heeft voldaan vooral aan op de omstandigheden van het geval, en niet op de meer abstracte vraag of sprake is van een algemene of van een bijzondere zorgplicht. In het bijzonder is daarbij van belang dat de Bank als professionele en ter zake kundige dienstverlener staat tegenover een relatief kleine ondernemer waarvan in beginsel geen bijzondere kennis over renterisico's en de instrumenten ter afdekking daarvan mag worden verwacht. Voorts is van belang dat aan rente swap – ook als het gaat om een zogenaamde “plain vanilla swap” zoals in deze zaak – risico's zijn verbonden die voor iemand zonder bijzondere kennis van of ervaring met deze producten niet meteen inzichtelijk zijn. Van de Bank die een rente swap adviseert of aanbiedt mag dan ook ten minste worden verwacht dat zij, mede gelet op de eventuele kennis en ervaring van haar klant, deze klant zodanige informatie verschaft over de over de eigenschappen van het aangeboden product, de mate waarin het product beantwoordt aan de wensen en behoeften van de klant, de mogelijke gevolgen en de specifieke risico's verbonden aan het afsluiten van transacties betreffende het product, en van alternatieve manieren met het renterisico om te gaan, dat de klant een weloverwogen keuze kan maken. De Bank dient daarbij te voorkomen dat de klant een product afneemt dat voor hem niet passend is, tenzij de klant er desbewust

voor kiest een niet-passend product af te nemen. Het komt er hierbij in beginsel niet op aan of de rente swap al dan niet als een complex product in de zin van het Bgfo moet worden gekwalificeerd, al zal aan voorlichting meer verlangd worden naarmate het product ingewikkelder is. Evenmin is het in het algemeen voor de hier bedoelde verplichtingen doorslaggevend of de Bank enkel als wederpartij optreedt of expliciet tevens als adviseur van de klant. Indien aan de zijde van de klant de benodigde deskundigheid ontbreekt, zal de Bank immers in de praktijk gewoonlijk mede een adviserende (in de zin van begeleidende) rol vervullen. Indien de Bank het aangaan van een rente swap heeft aangeraden, zal moeten worden beoordeeld of een redelijk bekwaam en redelijk handelend adviseur dat advies had mogen geven.

#### *Dwaling*

- 4.4 De Maatschap doet een beroep op dwaling stellende dat zij bij een juiste voorstelling van zaken de Rente Swap niet of niet onder dezelfde voorwaarden zou hebben gesloten.
- 4.5 Als uitgangspunt heeft te gelden dat, onverminderd de hiervoor omschreven verplichtingen van de Bank, degene die een overeenkomst aangaat moet voorkomen dat hij die overeenkomst sluit onder invloed van een onjuiste voorstelling van zaken. Van hem mag worden verlangd dat hij het verstrekte voorlichtingsmateriaal voldoende grondig bestudeert en vragen stelt indien deze stukken voor hem onduidelijkheden bevatten.
- 4.6 In het onderhavige geval had de Maatschap met een redelijke mate van inspanning uit de kredietovereenkomst, de PowerPointpresentatie, de e-mail van 4 september 2007 de offerte van 4 september 2007, de productinformatie Rente Swap en de brochure OTC-derivatentransacties kunnen afleiden dat met de Rente Swap alleen de Euribor-rente werd begrensd c.q. uitgeruild en dat bij voortijdige beëindiging of “unwinding” van de Rente Swap door de Bank een bedrag in rekening kon worden gebracht of een bedrag door de Bank zou worden vergoed. Indien bij de Maatschap hierover onduidelijkheden bestonden, had het op haar weg gelegen om zich in voldoende mate in de beschikbaar gestelde stukken te verdiepen of nadere vragen te stellen over de gevolgen van de Rente Swap voor de opslag en over de gevolgen van het beëindigen van de Rente Swap, bijvoorbeeld door navraag te doen naar de offerte van 4 september 2007 waarin met zoveel woorden staat vermeld dat bij voortijdige beëindiging van de Rente Swap een negatieve waarde in rekening wordt gebracht.
- 4.7 Hetzelfde geldt met zoveel woorden voor hetgeen de Maatschap heeft gesteld over dwaling ten aanzien van de beperking van het renterisico, de flexibiliteit van de Rente Swap en de renteontwikkeling, waarbij de Commissie opmerkt dat de Bank niet kan worden verweten dat zij niet heeft voorzien dat de rente niet zou gaan stijgen maar (enige tijd na het afsluiten van de Rente Swap) is gaan dalen.
- 4.8 Nu gebleken is dat de Bank voldoende informatie heeft verstrekt, en gesteld noch gebleken is dat de Maatschap het hiervoor bedoelde nadere onderzoek heeft gedaan, moet een eventuele dwaling met betrekking tot essentiële eigenschappen van de Rente Swap voor rekening van de Maatschap blijven.



### *Zorgplicht*

- 4.9 Vanwege de uitbreidingsplannen en vanwege het oversluiten van bestaande financieringen, heeft de Bank in 2007 aan de Maatschap een aantal leningen verstrekt van in totaal € 2.550.000,- tegen een variabele kredietvergoeding. In dat traject heeft de Bank min of meer tegelijkertijd aan de Maatschap een voorstel gedaan om het renterisico dat de Maatschap op de leningen liep (gedeeltelijk) af te dekken. De vraag die daarbij dient te worden beantwoord of de Bank daarbij jegens de Maatschap de zorg in acht heeft genomen die in de gegeven omstandigheden van haar mocht worden verwacht.
- 4.10 De Commissie overweegt dat de adviesprocedure niet de schoonheidsprijs verdient in die zin dat de Bank in de power-point-presentatie duidelijker de voor- en vooral nadelen van de Rente Swap had kunnen benoemen. Uit de overige door de Bank verstrekte informatie blijken die wel voldoende, maar de Bank heeft vooral de positieve eigenschappen van de Rente Swap benadrukt.
- 4.11 Niettemin is de Commissie van oordeel dat er geen sprake is geweest van een schending van zorgvuldigheidsverplichtingen door de Bank die ertoe heeft geleid dat de Maatschap geen weloverwogen keuze voor de Rente Swap heeft kunnen maken en die rechtvaardigt dat (een deel van) het door de Rente Swap ontstane nadeel voor rekening van de Bank moet komen. De Commissie baseert haar oordeel op de tijdens het adviestraject aan de Maatschap verstrekte informatie, waaronder:
- de tijdens de bespreking van 3 september 2007 door de Bank verstrekte power-point-presentatie;
  - de e-mail van de Bank van 4 september 2007;
  - de Productinformatie Rente Swap bij de e-mail van 4 september 2007;
  - de indicatieve offerte van 4 september 2007;
  - de brochure OTC-derivatentransacties.
- 4.12 De Commissie is van oordeel dat voor zover dat uit de afzonderlijke individuele stukken onvoldoende zou blijken, in ieder geval in onderlinge samenhang daarvan voldoende duidelijk was wat kenmerken en belangrijkste risico's van een Rente Swap zijn. Uit de door de Bank verstrekte informatie blijkt dat met een Rente Swap de variabele rente wordt uitgeruild tegen een vaste rente en dat de opslag op de variabele rente daar buiten blijft, dat bij voortijdige beëindiging van de onderliggende lening de Rente Swap niet automatisch wordt beëindigd en dat met het voortijdig beëindigen van de Rente Swap, afhankelijk van de dan geldende rente, de Maatschap een bedrag ontvangt of dat een bedrag in rekening wordt gebracht. Met betrekking tot dat laatste stelt de Commissie vast dat dat risico zich (nog) niet heeft geopenbaard nu de Rente Swap nog steeds wordt nagekomen.

### *Advisering*

- 4.13 Met betrekking tot de vraag of de Bank in het onderhavige geval de Rente Swap had mogen adviseren, geldt het volgende. Uit de door partijen overgelegde stukken blijkt genoegzaam van de wens van de Maatschap het renterisico dat zij op de 10 jarige lening liep, af te dekken. Dat deze wens mede was ingegeven door de door de Bank uitgesproken verwachting dat de rente zou gaan stijgen, doet niet ter zake, omdat ook een professionele partij als de Bank de ontwikkeling van de rente niet kan voorzien, en het de Bank vrijstond haar visie op deze ontwikkeling kenbaar te maken. Daarbij geldt dat de Maatschap niet haar beklag doet over het aangaan en/of de voorwaarden van de onderliggende lening van € 2.200.000,-. Die lening is een aflossingsvrije lening die na 10 jaar dient te worden afgelost, waarbij de rente variabel is.

Dit gegeven, in samenspraak met de wens om het renterisico op die lening af te dekken, maakt dat van de Rente Swap die dezelfde hoofdsom heeft die gedurende de looptijd van de Rente Swap ongewijzigd blijft, niet kan worden gesteld dat deze niet had mogen worden geadviseerd of een mismatch met de onderliggende lening vormt.

4.14 Uit het voorgaande volgt dat de vordering ook faalt voor zover de deze is gestoeld op de grondslag onrechtmatige daad.

*Varia*

4.15 Tot slot overweegt de Commissie als volgt. De klacht van de Maatschap is mede ingegeven door het feit dat, zoals zij stelt, als gevolg van een of meer aardbevingen en storm in 2012 schade is ontstaan aan de opstallen en dat toen de wens tot herbouw is ontstaan, die de Maatschap wenst te financieren. In de brief van 2013 heeft de Bank echter aangegeven dat zij zichzelf niet langer de geschikte bank acht om de Maatschap producten en diensten aan te bieden.

4.16 De Maatschap heeft bij de Bank geïnformeerd of zij de herbouwplannen van de Maatschap wilde (mee)financieren, waarop de Bank negatief heeft geantwoord. Tezamen met de negatieve waarde van “unwinding” van de Rente Swap en het feit dat de Bank de opslag op de leningen bewust laag heeft gehouden waar andere banken de opslag hebben verhoogd, is het oversluiten van de bestaande leningen lastig. De Maatschap heeft gesteld dat zij, als gevolg van het in april 2013 aangekondigd staken van verdere dienstverlening aan de Maatschap in de praktijk nauwelijks mogelijkheden heeft om tegen vergelijkbare condities een soortgelijke lening of soortgelijke leningen af te sluiten bij andere financiële instellingen. Aldus zou de Maatschap in haar bedrijfsvoering worden gehinderd. Tijdens de mondelinge behandeling van de klacht heeft de Bank verklaard dat als de Maatschap nu een nieuwe financieringsaanvraag zou doen, deze op de normale merites zal worden beoordeeld. De Bank zal een financieringsaanvraag derhalve niet op voorhand afwijzen. Daarmee is in ieder geval dit deel van de aanleiding voor de klacht te komen ontvallen. Dit laat onverlet dat de Maatschap mogelijk een nieuwe klacht kan indienen indien de Bank bij de beoordeling van de nieuwe financieringsaanvraag ondanks haar toezegging beperkender normen zou aanleggen dan de normaal bij haar en vergelijkbare banken geldende normen voor kredietverstrekking en de Maatschap daardoor, gegeven de aanwezigheid van het derivaat, *de facto* in een dwangsituatie zou komen te verkeren waarin zij zonder het derivaat niet zou hebben verkeer.

4.17 De overige door partijen naar voren gebracht stellingen kunnen niet leiden tot een ander oordeel van de Commissie en blijven derhalve buiten bespreking.

## 5. Beslissing

De Commissie wijst de vordering af.

*In artikel 5 van het Reglement van de Commissie van Beroep Inzake Geschillenbeslechting Rentederivaten is bepaald in welke gevallen beroep openstaat van bindende beslissingen van de Geschillencommissie voor de beslechting van geschillen over rentederivaten. Daarbij geldt een termijn van drie maanden na verzending van deze uitspraak. Op de website van Kifid vindt u praktische informatie over het instellen van beroep. Zie hiervoor [www.kifid.nl/rentederivaten](http://www.kifid.nl/rentederivaten).*