Beslissing Geschillencommissie Kifid nr. 2023-0099

(mr. J. van der Groen, voorzitter, mr. F.H.E. Boerma,
mr. dr. D.P.C.M. Hellegers, leden en mr. E.C. van Roosmalen-Aarts, secretaris)

Wraking ontvangen op	15 november 2022
Ingediend door	De consument
Tegen	De heer mr. dr. S.O.H. Bakkerus, verder te noemen de verweerder
Datum beslissing	7 februari 2023
Dossiernummer	[nummer 1]
Dossiernummer hoofdzaak	[nummer 2]

Samenvatting

Wraking van een lid van de Geschillencommissie. Het wrakingsverzoek wordt afgewezen.

1. Procedure

1.1 Per e-mail van 15 november 2022 heeft de heer M. van Rossum, de professionele gemachtigde van de consument (hierna: de gemachtigde), namens de consument, een verzoek tot wraking van de verweerder ingediend.

1.2 De verweerder heeft gereageerd op het wrakingsverzoek en gemotiveerd laten weten niet in de wraking te berusten.

1.3 De financiële dienstverlener in de hoofdzaak met dossiernummer [nummer 2] heeft laten weten dat dit wrakingsverzoek niet kan slagen.

1.4 De commissie heeft geen aanleiding gezien om het wrakingsverzoek in een hoorzitting te behandelen. De consument heeft de standpunten zodanig duidelijk en uitgebreid verwoord dat de commissie daarvan een goed begrip heeft gekregen. Een nadere toelichting heeft de commissie niet nodig. De commissie heeft aan partijen meegedeeld dat de behandeling op stukken zal plaatsvinden.

2. Standpunt van de consument

2.1 De consument twijfelt aan de onpartijdigheid en onafhankelijkheid van de verweerder en voert hiertoe, naar de commissie begrijpt, de volgende argumenten aan:

- de verweerder heeft het reglement verkeerd, althans eenzijdig, althans te beperkt uitgelegd ten nadele van de consument door geen mondeling behandeling te doen plaatsvinden. Partijen hadden bij deze beslissing moeten worden betrokken.

- doordat er geen mondelinge behandeling zal plaatsvinden en de schriftelijke fase reeds is afgerond, wordt de consument de mogelijkheid ontnomen zich uit te laten over een omstreden uitspraak in een vergelijkbare zaak.

- het in bedoelde omstreden geval doen voorkomen alsof het rechtsfeit dat de financiële dienstverlener op grond van Prospectus Spaarkasinschrijvingen in 1985 uitgegeven door de Nederlandse Vereniging ter bevordering van het Spaarkas-bedrijf verplicht was op het certificaat zowel de nominale spaarstorting als de risicopremie te vermelden, als bevestigd in de uitspraak van de Raad van Toezicht Verzekeringen UITSPRAAK Nr. 2006/064 Le in de klacht nr. 2005.4990 (159.05), onder 5.1., af te doen als een "mening" (die vervolgens kon worden genegeerd).

3. Standpunt van de verweerder

3.1 De verweerder heeft gemotiveerd verweer gevoerd waarop voor zover nodig hieronder zal worden ingegaan.

4. De beoordeling

Beslissingskader

4.1 In het wrakingsverzoek heeft de gemachtigde van de consument verwezen naar 'artikel 52 e.v. Reglement' zonder te specifiëren welk reglement van de Geschillencommissie hij bedoeld. De commissie zal dit wrakingsverzoek behandelen op basis van – zoals ook vermeld in de brief van de Voorzitter van de Geschillencommissie van 25 november 2022 aan de gemachtigde van de consument – het Reglement Ombudsman en Geschillencommissie Financiële Dienstverlening (Versie 1.026, in werking getreden op 1 oktober 2011, geldig tot 1 oktober 2014) (hierna: het reglement) omdat de klacht in de hoofdzaak voor 1 oktober 2014 is ingediend bij Kifid.

4.2 Ingevolge artikel 36.3 van het reglement kan een lid van de Geschillencommissie door een of meer partijen worden gewraakt op grond van te zijnen aanzien bestaande feiten of omstandigheden waardoor zijn onpartijdigheid of onafhankelijk oordeel bij de behandeling van de klacht aan twijfel onderhevig zou kunnen zijn.

4.3 Bij de beoordeling van een verzoek tot wraking van een lid van de Geschillencommissie geldt als uitgangspunt dat het lid uit hoofde van zijn aanstelling moet worden vermoed onpartijdig te zijn, tenzij zich concrete omstandigheden voordoen die een zwaarwegende aanwijzing opleveren voor het oordeel dat het lid jegens de betreffende partij vooringenomenheid koestert, althans dat de bij die partij dienaangaande bestaande vrees objectief gerechtvaardigd is. De commissie is van oordeel dat in het onderhavige geval van dergelijke omstandigheden geen sprake is en overweegt daartoe als volgt.

Beoordeling

4.4 De consument heeft zijn onvrede geuit over een procedurele beslissing die is genomen in zijn klacht, te weten de behandeling van zijn klacht op stukken en dat er dus geen mondelinge behandeling zal plaatsvinden. Ook heeft de consument zijn onvrede geuit over het feit dat, nu ook schriftelijke fase reeds is afgerond, hem de mogelijkheid ontnomen wordt zich uit te laten over een uitspraak in een vergelijkbare zaak. De commissie merkt hierover op dat dergelijke beslissingen zijn voorbehouden aan de Voorzitter van de Geschillencommissie. De wrakingscommissie heeft niet tot taak en is ook niet bevoegd om te oordelen over de wijze waarop een klacht wordt afgedaan; haar komt geen oordeel toe over de juistheid van een procedurele beslissing. Hieruit volgt dat het wrakingsverzoek, dat is gebaseerd op de hiervoor genoemde procedurele beslissingen, ook op deze grond niet toewijsbaar is.

4.5 Wat betreft de laatste door de consument naar voren gebrachte wrakingsgrond, te weten een bepaald rechtsfeit af te doen als een mening. Naar de commissie begrijpt kan de consument zich niet verenigen met de inhoud van een eerdere uitspraak althans een eerdere uitlating van de verweerder. De commissie stelt vast dat de consument niet heeft gespecifieerd om welke uitspraak van de Geschillencommissie het gaat en of de verweerder hierbij betrokken was. Reeds daarom kan het wrakingsverzoek niet worden toegewezen.

4.6 Ten overvloede merkt de commissie op dat het enkele feit dat een partij het niet eens is met een eerdere uitspraak van een commissie waarvan de verweerder deel uitmaakte, niet kan leiden tot een objectiveerbare vrees voor vooringenomenheid bij de behandeling van de onderhavige klacht door de verweerder.[1] Het voorgaande zou bovendien leiden tot een situatie waarin een lid van de Geschillencommissie niet tweemaal, al dan niet met verschillende partijen, een uitspraak zou kunnen doen over hetzelfde onderwerp, hetgeen feitelijk een onwerkbare situatie oplevert. Evenmin kan de motivering van een eerder door de verweerder gedane uitspraak grond vormen voor wraking. Dit is alleen anders als de motivering van desbetreffende uitspraak, met inachtneming van alle relevante omstandigheden en naar objectieve maatstaven gemeten, niet anders kan worden begrepen dan als blijk van vooringenomenheid van de commissieleden die de uitspraak hebben gewezen. De motivering van een uitspraak die tussen andere partijen is gewezen kan geen onderwerp van een klacht of een wraking zijn.

[1] Zie de beslissingen van Kifid: 2017-758, 2018-111, 2022-0034 en 2022-0583.

Conclusie

4.7 De feiten en omstandigheden die de consument heeft aangevoerd zijn ieder op zich maar ook in onderling verband en samenhang beschouwd geen deugdelijke grond voor de toewijzing van zijn wrakingsverzoek. De commissie zal het verzoek tot wraking dan ook afwijzen.

4.8 Tot slot merkt de commissie op dat het haar niet is ontgaan dat de verweerder met enige regelmaat wordt gewraakt door consumenten die zich laten bijstaan door de gemachtigde in de onderhavige zaak en ook steeds met dezelfde redengeving welke verzoeken (tot dusverre) ook steeds zijn afgewezen. Gebleken is dat dit tot een zekere overbelasting van de wrakingscommissie leidt en mogelijk ook nog zal leiden. Indien dit patroon zich zal voortzetten lijkt het onontkoombaar dat zijdens de wrakings-commissie dit onder de aandacht de Voorzitter van de Geschillencommissie zal worden gebracht opdat mogelijk maatregelen met betrekking tot de status van deze gemachtigde bij Kifid kunnen worden getroffen.

5. De beslissing

De commissie wijst het wrakingsverzoek af en bepaalt dat de procedure in de hoofdzaak wordt voortgezet in de stand waarin deze zich bevond ten tijde van het indienen van het verzoek tot wraking

In artikel 36.9 van het Reglement Ombudsman en Geschillencommissie Financiële Dienstverlening (geldig tot 1 oktober 2014) is bepaald dat tegen de beslissing over wraking geen bezwaar kan worden gemaakt of zelfstandig beroep kan worden ingesteld.

Contactgegevens Klachteninstituut Financiële Dienstverlening

Telefoonnummer: 070 - 333 8 999
Website: www.kifid.nl