Voorzittersbeslissing Commissie van Beroep Financiële Dienstverlening nr. 2022-0052

(mr. drs. W.J.J. Los, voorzitter en mr. H.C. Dobbelaar-ten Cate, secretaris)

Beroepschrift ontvangen op	1 oktober 2022
Ingediend door	de consument, vertegenwoordigd door M. van Rossum
Tegen	Hypothekencentrum 'Amstelveen' B.V., gevestigd te Amstelveen, hierna te noemen de tussenpersoon, vertegenwoordigd door mr. J. Ekelmans
Datum beslissing	21 oktober 2022
Uitkomst	beroep niet behandelbaar

Samenvatting

Behandelbaarheid beroep. Verzoek om toestemming voor instellen beroep. Reglement Commissie van Beroep van toepassing dat geldt sinds 1 april 2022, ongeacht welk reglement van toepassing was op procedure bij Geschillencommissie. Geen bindend advies van Geschillencommissie. Advies niet vanwege beweerde gebreken vernietigbaar op grond van at. 7:904 BW, omdat het geen beslissing is waarbij is vastgesteld wat tussen partijen rechtens is. Geen reden om toestemming te verlenen voor instellen beroep.

1. Procesverloop

1.1 De Geschillencommissie Financiële Dienstverlening (hierna: de Geschillencommissie) heeft in deze zaak op 30 september 2022 een uitspraak gegeven bij wijze van een niet-bindend advies (dossier [nummer], gepubliceerd onder nummer 2022-0826).

1.2 Bij e-mail van 1 oktober 2022 heeft de consument de voorzitter van de Geschillencommissie verzocht beroep open te stellen tegen de uitspraak van de Geschillencommissie. Bij e-mail van 6 oktober 2022 heeft de voorzitter van de Geschillencommissie aan de consument meegedeeld dat het verzoek werd doorgeleid naar de secretaris van de Commissie van Beroep.

1.3 Het verdere verloop van de procedure blijkt uit:
- de e-mail van 6 oktober 2022 van de consument aan de voorzitter van de Geschillencommissie,
- de e-mail van 12 oktober 2022 van de secretaris van de Commissie van Beroep aan de consument, waarin de ontvangst van diens verzoek is bevestigd,
- de e-mail van 12 oktober 2022 van de tussenpersoon met een reactie op het verzoek van de consument,
- de e-mails van 12 oktober 2022 van de consument,
- de e-mail van 14 oktober 2022 van de consument,
- de e-mail van 15 oktober 2022 van de consument aan de voorzitter van de Geschillencommissie.

2. Het geschil

2.1 De consument heeft een klacht ingediend over een advies van de tussenpersoon met betrekking tot een beleggingsverzekering die de consument in 1997 heeft afgesloten. De consument vordert schadevergoeding, met wettelijke rente, en een vergoeding voor kosten van rechtsbijstand.

2.2 In haar uitspraak heeft de Geschillencommissie de vordering van de consument afgewezen. De uitspraak is een niet-bindend advies.

3. Het reglement dat van toepassing is

3.1 Op de procedure bij de Geschillencommissie was het reglement van die commissie van toepassing dat gold in de periode van 1 oktober 2014 tot 1 april 2017.

3.2 Op de procedure in beroep is het reglement van de Commissie van Beroep van toepassing dat geldt sinds 1 april 2022, omdat de uitspraak van de Geschillencommissie na die datum is gegeven. Dit reglement regelt ook in welke gevallen beroep tegen uitspraken van de Geschillencommissie kan worden ingesteld, ongeacht welk reglement van de Geschillencommissie van toepassing was op de procedure bij de Geschillencommissie.
Volgens het geldende reglement van de Commissie van Beroep beslist de voorzitter van deze commissie over een verzoek om toestemming voor het instellen van beroep. De voorzitter zal dus een beslissing geven op het verzoek van de consument om deze toestemming in dit geval te verlenen.

4. Behandelbaarheid van een beroep

4.1 De Commissie van Beroep mag een beroep alleen behandelen als haar reglement dit toelaat. Regel 7 van het reglement bepaalt in welke gevallen de Commissie van Beroep een beroep behandelt.

4.2 Regel 7.1, aanhef en onder a en b, houdt kort gezegd in dat een beroep wordt behandeld wanneer de uitspraak van de Geschillencommissie bindend is en het financieel belang van de klacht ten minste € 25.000,- is of, indien de vordering van onbepaalde waarde is, er duidelijke aanwijzingen zijn dat de vordering ten minste een waarde heeft van € 25.000,-. Daarnaast kunnen zowel de Geschillencommissie (regel 7.2) of de voorzitter van de Commissie van Beroep (regel 7.3) toestemming geven om beroep in te stellen.

4.3 Een uitspraak van de Geschillencommissie is bindend als sprake is van bindend advies in de zin van art. 44.3 van het toepasselijke reglement van de Geschillencommissie. Een bindend advies is een beslissing in de zin van art. 7:900 lid 2 BW, waarbij wordt vastgesteld wat in geval van een geschil rechtens tussen partijen geldt.

4.4 Uit het voorgaande volgt dat de Commissie van Beroep bindende adviezen van de Geschillencommissie toetst, indien aan de financiële voorwaarden van regel 7.1 is voldaan.

5. Beoordeling van het verzoek

Geen bindende uitspraak

5.1 In deze zaak heeft de Geschillencommissie een niet-bindend advies gegeven en dus een uitspraak gedaan die voor partijen niet bindend is. Volgens regel 7.1 van het reglement staat dan geen beroep tegen de uitspraak open. De Commissie van Beroep mag een beroep van de consument dus niet behandelen op grond van regel 7.1, aanhef en onder a en b, van het reglement.

Toestemming

5.2 Bij e-mail van 1 oktober 2022 heeft de consument verzocht om toestemming voor het instellen van beroep tegen de uitspraak van de Geschillencommissie. Volgens de consument zijn er goede gronden om aan te nemen dat de uitspraak vanwege haar inhoud of de wijze van totstandkoming gebreken vertoont die de uitspraak vernietigbaar maken op grond van art. 7:904 BW. Het komt er kort gezegd op neer dat volgens de consument de Geschillencommissie de klacht en de grondslagen daarvan niet goed heeft begrepen.

5.3 Volgens regel 7.3, aanhef en onder b, van het reglement kan de voorzitter toestemming geven om beroep in te stellen, indien er naar het oordeel van de voorzitter een gegronde reden is om te vermoeden dat de uitspraak van de Geschillencommissie inhoudelijk of door de manier waarop de uitspraak tot stand is gekomen, gebreken vertoont, waardoor de uitspraak vernietigbaar is op grond van art. 7:904 BW.

5.4 Art. 7:904 BW heeft betrekking op een beslissing in de zin van art. 7:900 lid 2 BW, waarbij wordt vastgesteld wat tussen partijen rechtens geldt, om onzekerheid of geschil daarover te beëindigen of voorkomen.

5.5 Van een dergelijke beslissing is in dit geval geen sprake. De Geschillencommissie heeft niet vastgesteld wat tussen partijen rechtens geldt. Het advies dat de Geschillencommissie heeft gegeven, bindt partijen immers niet. Zij zijn vrij om het advies te volgen of terzijde te leggen. Dit brengt mee dat het advies geen beslissing is die vernietigbaar is op grond van art. 7:904 BW.

5.6 Ten overvloede merkt de voorzitter nog het volgende op. Vernietiging van het advies is niet nodig, indien de consument meent dat het advies niet deugt. De consument kan zonder vernietiging van het advies zijn aanspraken voorleggen aan de burgerlijke rechter. Evenzeer zou de consument zijn aangewezen op de burgerlijke rechter, indien de tussenpersoon een in beroep te geven niet-bindend advies naast zich neer zou leggen, in het geval beroep tegen de uitspraak van de Geschillencommissie zou worden toegelaten en het beroep zou uitvallen in het nadeel van de tussenpersoon. De tussenpersoon zou het in beroep gegeven niet-bindend advies immers niet behoeven uit te voeren.

5.7 Er is verder niets aangevoerd om te oordelen dat sprake is van uitzonderlijke of principiële omstandigheden die rechtvaardigen dat de klacht van de consument in beroep wordt behandeld, zoals bedoeld in regel 7.3, aanhef en onder c, van het reglement.

5.8 Gelet op het voorgaande is er geen of onvoldoende reden om toestemming te geven voor het instellen van beroep met toepassing van regel 7.3, aanhef en onder b en c, van het reglement.

Conclusie

5.9 De conclusie is dat het verzoek van de consument om toestemming voor het instellen van beroep, moet worden afgewezen.

6. Beslissing

Het verzoek van de consument beroep om toestemming voor het instellen van beroep, wordt afgewezen.