Uitspraak Geschillencommissie Financiële Dienstverlening nr. 2013-154 d.d. 27 mei 2013
(prof.mr. C.E. du Perron, voorzitter, H. Mik RA en J.C. Buiter, leden en mr. T.R.G. Leyh, secretaris)

Samenvatting

Beleggingsrelatie op basis van advies. De Commissie is van oordeel dat Aangeslotene bij de inrichting van de portefeuille niet aan de overeengekomen doelstelling van een 90% hoofdsomgarantie op het belegde vermogen heeft voldaan en dat het product Creon VI niet (in die mate) passend was. Voorts heeft Aangeslotene nagelaten Consument te waarschuwen voor het feit dat zijn rendementswens niet te verenigen viel met zijn verlangens ter zake van de veiligheid van de belegging en voor de gevolgen van het laten prevaleren van de rendementswens boven de zekerheidswens. Ook voldeed de voorlichting door Aangeslotene niet aan de strikte eisen die daaraan zijn te stellen. De Commissie schat de hoogte van de te vergoeden schade en ziet aanleiding een deel van het bedrag voor rekening van Consument te laten.

Consument,

tegen

Schretlen & Co. N.V., gevestigd te Amsterdam, hierna te noemen Aangeslotene.

1. Procesverloop

De Commissie beslist met inachtneming van haar reglement en op basis van de volgende stukken:
- het dossier van de Ombudsman Financiële Dienstverlening;
- het door Consument ondertekende vragenformulier, ontvangen 8 december 2011;
- het klaagschrift van Consument van 8 december 2011 met bijlagen;
- het verweerschrift van Aangeslotene;
- de repliek van Consument;
- de dupliek van Aangeslotene;
- de pleitnota van Consument;
- de pleitnota van Aangeslotene.

De Commissie heeft het volgende vastgesteld.
Tussenkomst van de Ombudsman Financiële Dienstverlening heeft niet tot oplossing van het geschil geleid.
Beide partijen zullen het advies van de Commissie als bindend aanvaarden.
Partijen zijn opgeroepen voor een mondelinge behandeling op 12 december 2012 en zijn aldaar verschenen.

2. Feiten

De Commissie gaat uit van de volgende feiten:

2.1. Consument belegde sinds begin jaren negentig van de vorige eeuw bij Aangeslotene. Consument maakte daartoe gebruik van een effectenrekening waarvan het rekeningnummer eindigde op 0.

2.2. Op 6 en 12 september 2005 hebben partijen gesproken over het product Creon VI. Aangeslotene heeft Consument een informatieblad doen toekomen (hierna: de onepager) waarin onder meer het volgende staat:

Creon VI 4,5% floored floater 2005-2013

JP Morgan brengt met Creon VI een nieuwe obligatie aan met een variabele coupon die minimaal 4,5% bedraagt. De obligatie heeft een looptijd van acht jaar en een hoge rating van AA van kredietwaardigheidsbeoordelingsbureau Standard & Poor's. (…)

Voordelen	Nadelen
• Coupon loopt op bij rentestijging	• Matig verhandelbaar; notering in Ierland
• Minimumrendement van 4,5%	• Tussentijdse waarde gevoelig voor credit spreads
• Hoge rating van AA	

Verder is in de one-pager een vergelijking met de eerdere serie Creon gemaakt en is er informatie in opgenomen over de coupon en de zogenaamde "credit overlay". Dit laatste is als volgt toegelicht:

Het hogere rendement op de note komt voort uit het gebruik van een credit overlay. In dit geval is sprake van tien CDO's van bedrijfskredieten, die alle veel faillissementen moeten doorstaan alvorens de coupon of hoofdsom van Creon VI wordt aangetast. Over acht jaar moet rekening worden gehouden met 3,5% aan kredietverliezen over de looptijd. Het hoogst bekende niveau over een achtjaarsperiode was van 1986-1994 5,5%. De CDO's hebben elk een buffer van 5% aan kredietverliezen die zij kunnen doorstaan. Als één van de CDO's meer dan 5% kredietverliezen lijdt, dan komt dit voor rekening van de buffer van de volgende CDO. Wanneer het verlies op een CDO de 8% overschrijdt, tellen eventuele verdere verliezen niet meer mee. Als alle tien CDO's meer dan 5% aan kredietverliezen lijden, wordt de buffer aangesproken van Creon VI, die 12,5% bedraagt. Als deze buffer ook zou zijn uitgeput, kan men de hoofdsom gedeeltelijk of geheel gaan verliezen. De kans daarop is zodanig klein dat kredietbeoordelaar Standard & Poor's hieraan de uitstekende kredietwaardigheidsbeoordeling AA heeft gegeven voor de coupons en de hoofdsom. Dat is een rating die vergelijkbaar is met een lening van bijvoorbeeld ABN Amro of ING. Op deze wijze krijgt men veel beter betaald voor het debiteurenrisico dan wanneer men belegt in een normale lening.

2.3. Tijdens voornoemde gesprekken heeft Consument meegedeeld dat hij in december 2005 een bedrag van € 1.600.000,- beschikbaar zou krijgen uit het vrijvallen van een kapitaalverzekering. Ten behoeve van dat bedrag heeft Aangeslotene naderhand een nieuwe effectenrekening, waarvan het rekeningnummer eindigde op 00 (hierna te noemen: de 00), voor Consument geopend.

2.4. Consument heeft in september 2005 voor € 500.000,- ingeschreven voor de uitgifte van het product Creon VI. De stukken zijn na de aanschaf op de 0 ondergebracht. Zij werden, vooruitlopend op het vrijvallen van de kapitaalverzekering, gefinancierd met een door Aangeslotene aan Consument verstrekte lening. Ook het in die periode aangeschafte product Babson (een floating rate note) is op deze wijze op de 0 geadministreerd.

2.5. Na de totstandkoming van de tweede effectenrekening zijn de Creon VI en de Babson in december 2005 van de 0 naar de 00 overgeboekt. Daaraan voorafgaand heeft Aangeslotene Consument per brief van 28 november 2005 de in een gesprek van 9 november 2005 vastgestelde doelstellingen voor de 00 teruggekoppeld. Deze luiden als volgt:

U heeft uw voorkeur uitgesproken voor om een rendement van zo'n 5,5 - 6% te willen maken en circa € 30.000,- aan contante inkomsten wenst te ontvangen. Daar stelt u tegenover een maximaal te lopen koersrisico van 10%, oftewel 90% hoofdsomgarantie. U voelt zich comfortabel bij een verdeling van zo'n € 600.000,- in vastrentende waarden (37,5%), € 320.000,- alternatieve beleggingen (maximaal 20%) en het restant in garantieproducten (42%). (…) U verwacht uit uw vermogen circa € 30.000,- nodig te hebben als aanvulling op uw inkomen. Uit de reeds aangeschafte beleggingen in vastrentende waarden (nominaal € 600.000,-) wordt een inkomen verwacht van zo'n € 29.000,- (…)

2.6. Onder referte aan het gesprek van 9 november 2005 heeft Aangeslotene Consument op 8 december 2005 een beleggingsvoorstel toegezonden voor de mogelijke invulling van deze beleggingsportefeuille. Als uitgangspunten gelden:

- De kapitaaluitkering betreft privé-vermogen en is vrij besteedbaar.
- Vooruitlopend op de kapitaalstorting heeft u reeds posities aangekocht in uw bestaande portefeuille. Die zullen bij storting worden overgeboekt.
- U wenst een kapitaalgarantie van 90% van uw vermogen, hetgeen overeenkomt met een garantievermogen van € 1.440.000,-.
- U voelt zich comfortabel bij de volgende beleggingsmix: Aandelen met beperkt risico: € 700.000,- (43%), vastrentende waarden: € 600.000,- (38%) en alternatieve beleggingen € 300.000,- (19%).
- Onze modelberekening wijst uit dat met deze beleggingsmix een rendement behaald kan worden van 5,86%. Deze uitkomst sluit aan bij uw rendementsdoelstelling (ongeveer 6%).
- U realiseert zich dat bij het streven naar een performance boven de rente op een spaarrekening enig risico moet worden genomen.
- Het is u bekend dat u met individuele belangen (zoals 4,5% Creon VI Floored Floater) een relatief grote participatie heeft in de categorie vastrentende waarden / credit linked.
- U streeft naar een jaarlijkse cash-flow -gedurende minimaal 5 jaar- van € 30.000,-. (…)
- U heeft een langjarige beleggingshorizon (> 5 jaar). (…)
- U heeft langjarige beleggingservaring.

2.7. Onder 1.2 in het voorstel heeft Aangeslotene Consument de volgende middelenverdeling geadviseerd:

Beleggingscategorie	**Bandbreedte**	**Belang in %**
Aandelen	**35-55%**	**43%**
Aandelen met beperkt risico	35-55%	43%
Vastrentende waarden	**30-50%**	**38%**
Obligaties	30-50%	38%
Alternatieve beleggingen	**15 -25%**	**19%**
Hedge funds	15 -25%	19%

2.8. De twee producten Creon VI en Babson zijn in het voorstel onder 1.4 als vastrentende waarden opgenomen.

2.9. Naast deze producten waren ook de volgende producten in de 00 opgenomen:

- DB CrociGarantiNote
- JP Morgan Asia Note 2012
- Barclays Eurasia Notes 2012
- HSBC Eurasia 2010
- Morgan Stani AEX Garantie Note 2010
- Galyon Eur. Basket
- Cheyne Credit SPI

In totaal kenden de beleggingen op de 00 een aanschafwaarde van € 1.655.077,62.

2.10. Op 16 augustus 2007 heeft Consument te kennen gegeven de 00 te willen liquideren. De opbrengst van de liquidatie bedroeg circa € 1.250.000 en is op een deposi-

torekening geplaatst. De Creon VI (die op dat moment een koers kende van circa 70%) en de Babson zijn op dat moment niet verkocht. Laatstgenoemd product is in november 2007 verkocht.

2.11. Naar aanleiding van een gesprek op 12 september 2008 heeft Aangeslotene een op 30 september 2008 gedateerd profiel voor de 00 opgemaakt waarin enkel de belegging in Creon VI resteerde. Partijen hebben dit document ondertekend. In het profiel is opgenomen dat de doelstelling ten aanzien van deze portefeuille vermogensgroei is, dat Consument streeft naar een rendement van meer dan 10% en hij een neerwaarts risico van meer dan 25% aanvaardt. Het risicoprofiel is vastgesteld op offensief.

2.12. De koers van de Creon VI is gedaald, op een bepaald moment tot 10% van de nominale waarde. De credit rating van de Creon VI is bijgesteld van AA naar BBB. Consument heeft de Creon VI op 28 september 2009 verkocht voor een bedrag van € 103.990,87 (een koers van 20,7%).

2.13. Partijen hebben gedurende de relatie geregeld persoonlijk en telefonisch contact gehad, onder meer op 22 augustus 2007. Van de telefoongesprekken heeft Aangeslotene geluidsopnames gemaakt en bewaard, die zij gedurende onderhavige procedure als transcripties heeft overgelegd.

3. De vordering en grondslagen

3.1. Consument vordert vergoeding van de door hem geleden schade, door hem in eerste instantie begroot op een bedrag van circa € 396.500 en ter zitting naar boven bijgesteld. De schade bestaat uit het door Consument geleden koersverlies op de belegging in Creon VI, verminderd met de ontvangen couponrente-uitkeringen en vermeerderd met de wettelijke rente over het oorspronkelijk geïnvesteerde bedrag vanaf datum aankoop tot de verkoopdatum van de belegging in Creon VI. Voorts vordert Consument vergoeding van de gemaakte juridische kosten.

3.2. Deze vordering steunt kort en zakelijk op de volgende grondslagen:
Consument stelt dat Aangeslotene in een aantal opzichten is tekortgeschoten in de zorg die zij als financiële dienstverlener jegens hem diende te betrachten dan wel dat Aangeslotene onrechtmatig jegens hem heeft gehandeld. Meer specifiek maakt Consument Aangeslotene de volgende verwijten:

(i) De belegging in Creon VI was niet passend bij de doelstelling en risicobereidheid van Consument en had derhalve niet aan Consument geadviseerd mogen worden;

(ii) Consument is door Aangeslotene onjuist voorgelicht en geadviseerd over de belegging in Creon VI;

(iii) De belegging in Creon VI paste niet bij de overige onderdelen van de portefeuille;

(iv) Aangeslotene heeft een belangentegenstelling gecreëerd door fondsen te adviseren waarvoor zij zelf van de uitgevende instelling, een vergoeding ontving, terwijl zij Consument hiervan niet op de hoogte heeft gesteld;

(v) Ook andere producten waren niet passend in de portefeuille.

3.3. Op de stellingen die Aangeslotene aan haar verweer ten grondslag legt wordt hierna, voor zover van belang, nader ingegaan.

4. Beoordeling

Aard van de relatie

4.1. Ter zitting is komen vast te staan dat tussen partijen geen verschil van mening meer bestaat over het feit dat sprake is geweest van een beleggingsrelatie op basis van advies. Uitgangspunt van een adviesrelatie is dat een belegger zelf het beleggingsbeleid bepaalt en verantwoordelijk is voor aan- en verkoopbeslissingen en voor de samenstelling van de effectenportefeuille. Binnen een dergelijke adviesrelatie is de aansprakelijkheid van de financiële instelling als Aangeslotene in beginsel beperkt tot (de gevolgen van) adviezen die een redelijk bekwaam en redelijk handelend beleggingsadviseur in redelijkheid niet had mogen geven. Daarbij stelt de Commissie voorop dat op een beleggingsadviseur de verplichting rust er zorg voor te dragen dat zijn adviezen aansluiten bij de beleggingsdoelstellingen van de belegger, diens risicobereidheid en diens vermogen om risico's te dragen. Een belegger mag van zijn adviseur voorts verwachten dat deze hem volledig en inhoudelijk correct voorlicht en adviseert over de eigenschappen en risico's van de financiële instrumenten waarop de advisering betrekking heeft, opdat hij in staat wordt gesteld zijn beleggingsbeslissingen weloverwogen te nemen.

Creon VI niet passend (klachtonderdelen i en iii)

4.2.1. De Commissie stelt vast dat het geschil zich beperkt tot de advisering ter zake de in 2005 tot stand gekomen portefeuille, de 00. De aan die portefeuille toegekende doelstelling behelsde onder meer (zie onder 2.5. en 2.6.) een 90% hoofdsomgarantie op het belegde vermogen en een jaarlijks opneembaar rendement van 5,5 – 6 %.

4.2.2. De Commissie is van oordeel dat Aangeslotene bij de inrichting van de portefeuille niet aan deze overeengekomen doelstelling heeft voldaan. Het is namelijk aannemelijk dat haar advisering ertoe heeft geleid dat het belegde vermogen aan meer risico werd blootgesteld dan Consument op grond van diens doelstelling met betrekking tot de 90% hoofdsomgarantie mocht verwachten. Dit blijkt temeer uit de belegging in de Creon VI. Op pagina 25 van het door Aangeslotene tijdens de procedure bij de Commissie overgelegde prospectus van dit product zijn onder meer de volgende risicofactoren opgenomen:

- The Notes are limited recourse obligations of the Issuer and are payable solely from proceeds received by the Issuer from the Charged Assets and the Swap Transaction. If the Charged Assets and the Swap Transaction are insufficient to pay you in full, you will not be entitled to any further payment
- The Notes are high risk products in that your capital is not protected or guaranteed and you may lose all of your investment.

Hieruit volgt dat een hoofdsomgarantie niet werd geboden terwijl tussen partijen een hoofdsomgarantie van 90% uitgangspunt van de overeenkomst was. Voorts leidde de omvang van de belegging in dit product ertoe dat bijna een derde van de totale 00 portefeuille was blootgesteld aan verlies van de hoofdsom. Bovendien was sprake van een gestapeld risico daar zowel de credit events als ook de positie van de debiteur afzonderlijk reeds kon leiden tot het tenietgaan van de investering, dit laatste als

gevolg van het tegenpartijrisico dat was inbegrepen in de swap constructie. Aldus was geen sprake van een passend advies. Het verweer van Aangeslotene, dat zij Consument er naar haar zeggen van heeft weerhouden het volledige bedrag in de Creon VI te beleggen, maakt dit niet anders. Daarbij overweegt de Commissie dat ook het feit dat de Creon VI op het moment van aanschaf investment grade was, niet maatgevend is, maar het karakter ervan, dat, zeker bezien in samenhang met de verdere inhoud van de portefeuille, niet met het overeengekomen profiel strookte.

4.2.3. De Commissie merkt voorts op dat indien een belegger een rendementswens heeft die niet te verenigen is met zijn verlangens ter zake van de veiligheid van de belegging, zijn adviseur hem op die discrepantie dient te wijzen, en in ieder geval moet waarschuwen voor de gevolgen van het laten prevaleren van de rendementswens boven de zekerheidswens. Niet gebleken is dat Aangeslotene een dergelijke waarschuwing heeft gegeven.

Voorlichting Creon VI

4.3.1. De Creon VI betreft een gestructureerd credit linked product, met daarin begrepen een swapconstructie om minimaal de ondergrens van de afgesproken couponrente uit te kunnen keren, derhalve een samengestelde beleggingsvorm. De Commissie heeft eerder onderkend dat dergelijke beleggingsvormen om uiteenlopende redenen een geschikt middel kunnen zijn om efficiënter gebruik te maken van koersbewegingen of ontwikkelingen op de kapitaalmarkten. Onder strikte voorwaarden kan advisering ervan aan een niet-professionele belegger dan ook worden aanvaard, ook in een defensief ingerichte portefeuille. In ieder geval dient de informatieverstrekking aan de belegger op de bijzondere kenmerken en risico's van samengestelde beleggingsvormen zijn afgestemd. Zo dient hem adequate, op zijn persoon en persoonlijke omstandigheden toegesneden, informatie te zijn verschaft omtrent de bijzondere kenmerken van zulke, vaak complexe, beleggingsvormen, als ook de specifieke redenen om die beleggingen in de portefeuille op te nemen.

4.3.2. Aangeslotene heeft gesteld dat zij Consument voorafgaand aan de aanschaf een onepager heeft doen toekomen en Consument telefonisch heeft geïnformeerd over de belangrijkste productkenmerken van de Creon VI. De Commissie stelt vast dat Aangeslotene Consument daardoor in ieder geval vooraf op de hoogte heeft gesteld van enkele essentiële productkenmerken, waaronder het ontbreken van een hoofdsomgarantie. De voorlichting door Aangeslotene voldoet evenwel niet aan de strikte eisen die daaraan zijn te stellen, en die hiervoor onder 4.3.1 zijn beschreven. Zo had de voorlichting geen op de persoon van Consument toegesneden karakter. Consument kon dan ook niet goed beoordelen in welke mate sprake was van een product waarvan de risico's niet bij zijn beleggingsprofiel paste. Daarmee is ook op dit punt sprake van een aan Aangeslotene toerekenbare tekortkoming.

Overige verwijten

4.4. Inzake klachtpunt (iv) is de Commissie van oordeel dat de handelwijze van Aangeslotene niet anders is geweest dan destijds gebruikelijk was in de branche. Het verweer van Aangeslotene, dat zij voor Creon VI een vergoeding heeft ontvangen welke vergelijkbaar was met vergoedingen die zij ontving voor soortgelijke producten en dat zij er dan ook geen belang bij had om Creon VI te adviseren ten faveure van

andere producten, komt de Commissie in dit licht aannemelijk voor. Derhalve is dit klachtonderdeel vergeefs voorgesteld. Met betrekking tot klachtonderdeel (v) overweegt de Commissie dat Consument - na de gemotiveerde betwisting ervan door Aangeslotene - niet aannemelijk heeft gemaakt dat hij schade heeft geleden als gevolg van de andere op advies van Aangeslotene in de portefeuille opgenomen producten. De overige stellingen van partijen kunnen niet tot een andere beoordeling van de zaak leiden en behoeven daarom geen bespreking.

Schade en Eigen Schuld

4.5.1. De onder 4.2 en 4.3 vastgestelde tekortkomingen vallen Aangeslotene toe te rekenen en in beginsel is zij dan ook gehouden de hierdoor ontstane schade te vergoeden.

4.5.2. De Commissie kan, in gevallen waarin de schade op basis van hetgeen partijen aan haar hebben overgelegd niet nauwkeurig kan worden vastgesteld, op grond van het in artikel 6:97 BW bepaalde, de omvang ervan schatten, waarbij blijkens de parlementaire geschiedenis (Parl. Gesch. Boek 6, p. 339) een grote mate van vrijheid heeft te gelden. Gelet op de vrijheid die de Commissie heeft, zal zij de voor vergoeding in aanmerking komende schade bij gebrek aan een nauwkeuriger methode begroten door het beleggingsresultaat te vergelijken met een product dat zich goed verhoudt tot de door partijen overeengekomen uitgangspunten.

4.5.3. De Commissie stelt vast dat Consument een doelstelling van 90% hoofdsomgarantie wilde combineren met een rendement van 5,5 à 6 % op jaarbasis. Gelet op de doelstelling van 90% hoofdsomgarantie, acht de Commissie het aannemelijk dat Consument bij adequate advisering in plaats van in de Creon VI, die géén hoofdsomgarantie kende en een minimale couponuitkering van 4,5% gaf zonder dat er sprake was van een maximale coupon, had belegd in een veiliger alternatief. Aangeslotene had daarbij dienen te signaleren dat met een dergelijke belegging, met een aanzienlijk lager risico, de gekozen doelstelling, hoofdsomgarantie én een rendement van 5,5 á 6%, überhaupt niet haalbaar was ten tijde van het geven van het advies.

4.5.4. De Commissie kiest ter vergelijking, nu de combinatie van een relatief hoog rendement én hoofdsomgarantie niet haalbaar is en aannemelijk is dat de hoofdsomgarantie prioriteit had over het hogere rendement, voor de Rabo Credit Strategie obligatie 2005-2012. Dit fonds kende een hoofdsomgarantie van Rabobank Nederland en een couponuitkering welke afhankelijk was van het rendement van de gevolgde strategie van de onderliggende waarden van de obligatie. De hoogte van de couponuitkering was gemaximeerd op 6%. Het fonds belegde middels kredietderivaten in twee beleggingsindices, de ITraxx Europe index en de Dow Jones CDX.NA.IG index. Deze indices weerspiegelen de ontwikkeling van de risicopremies in Europa en de Verenigde Staten. Het fonds gebruikte hierbij Credit Default Swaps en een zero bond. De obligatie was genoteerd aan de Euronext markt en dagelijks verhandelbaar.

4.5.5. De Commissie schat de hoogte van de te vergoeden schade als volgt. Zij neemt de waarde van de Creon VI bij aankoop minus de verkoopopbrengst ervan als uitgangspunt. Het aldus verkregen bedrag van -/- € 396.000 dient gecorrigeerd te

worden met het verschil in rente op dit product en die welke gedurende die periode op het
veiligere alternatieve product zou zijn gemaakt. Hierbij moet rekening gehouden worden met het feit dat de minimaal vastgestelde couponrente van de Creon VI wel betaald is en dat de gekozen alternatieve belegging ná 2007 geen uitkering meer gedaan heeft. Tevens dient in aanmerking genomen te worden het eventuele koersverlies op het alternatieve product gedurende de periode 2005-2009.

4.5.6. De Commissie ziet aanleiding een deel van het aldus te berekenen bedrag voor rekening van Consument te laten. Consument beschikte immers over de nodige beleggingservaring en bovendien kon hij uit de tijdig aan hem verstrekte informatie omtrent de specifieke risico's van de Creon VI opmaken dat er geen sprake was van een belegging met een hoofdsomgarantie. Desondanks heeft hij er zelf voor gekozen een aanzienlijk bedrag in dit product te investeren. Daarbij is voorts van belang dat er op of rond 22 augustus 2007 overleg heeft plaatsgevonden tussen Consument en Aangeslotene. Uit hetgeen door partijen aan de Commissie is voorgelegd is naar haar oordeel aannemelijk geworden dat bij dit overleg ook de risico's van de belegging in de Creon VI zijn besproken. Consument heeft zelf besloten ook na dit gesprek en na liquidatie van het resterende deel van zijn portefeuille de belegging in de Creon VI aan te houden. Zoals blijkt uit het profiel van 30 september 2008 was zijn risicobereidheid voorts toegenomen. Hierin ziet de Commissie gronden om de risico's welke zich na 22 augustus 2007 hebben geopenbaard voor een groot deel voor rekening van Consument te laten komen. Ook Aangeslotene valt na die datum echter een verwijt te maken, aangezien het op haar weg had gelegen Consument ook bij die gelegenheid, conform het onder 4.2 en 4.3 reeds is overwogen, nader te informeren en te waarschuwen zoals van haar verwacht mocht worden.

4.5.7. De Commissie is onder deze omstandigheden van oordeel dat, gelet op de ernst van de door elk van partijen gemaakte fouten, de schadevergoedingsplicht van Aangeslotene op de voet van artikel 6:101 BW als volgt verminderd moet worden. De Commissie stelt voor de periode van aankoop van de Creon VI tot en met 22 augustus 2007 een percentage eigen schuld aan de zijde van Consument vast van 20% en voor de periode vanaf 22 augustus 2007 tot het moment van verkoop in 2009 een percentage eigen schuld van 70%.

4.5.8. Op basis van het voorgaande stelt de Commissie de schade over de periode 2005 – augustus 2007 vast op € 125.000. Dit bedrag is als volgt opgebouwd:

Koersverlies Creon VI	€ 150.000
Koersverlies Rabo Credit Strategie Obligatie	-/- € 10.000
Hogere couponrente Creon VI	-/- € 15.000
Totaal	€ 125.000

Voor de periode vanaf 22 augustus 2007 tot het moment van verkoop stelt de Commissie de schade vast op: € 168.500. Dit bedrag is als volgt opgebouwd:

Koersverlies Creon VI	€ 246.000

Koersverlies Rabo Credit Strategie Obligatie	-/- € 32.500
Hogere couponrente Creon VI	-/- € 45.000
Totaal	€ 168.500

Het door Aangeslotene aan Consument te vergoeden bedrag wordt derhalve vastgesteld op € 150.550 (zijnde 80% van € 125.000 plus 30% van € 168.500).

4.5.9. Over dit bedrag dient Aangeslotene Consument rente te vergoeden gelijk aan de wettelijke rente. Deze rente moet worden berekend met ingang van de periode na verkoop op 29 september 2009 tot aan de dag waarop Aangeslotene volledig aan haar in dit bindend advies vastgestelde betalingsverplichting zal hebben voldaan.

4.5.10. De door Consument gevorderde kosten van rechtsbijstand komen in beginsel voor vergoeding in aanmerking. Die kosten begroot de Commissie op drie punten volgens het Liquidatietarief Rechtbanken en Gerechtshoven. Ingevolge het in het Reglement van de Commissie gestelde maximum wordt het door Aangeslotene te vergoeden bedrag aan proceskosten evenwel beperkt tot € 5.000. Als in het ongelijk gestelde partij dient Aangeslotene tevens de kosten voor het aanbrengen van het geschil ad € 50 aan Consument te vergoeden. Het meer of anders gevorderde zal worden afgewezen.

5. Beslissing

De Commissie beslist als bindend advies dat Aangeslotene binnen vier weken na de dag waarop een afschrift van deze beslissing aan partijen is verstuurd aan Consument vergoedt:

(a) een bedrag van € 150.550 vermeerderd met de wettelijke rente vanaf 29 september 2009 tot aan de dag van algehele voldoening;

(b) een bedrag van € 5.000 als tegemoetkoming in de kosten van juridische bijstand;

(c) het bedrag van € 50 betaald door Consument als eigen bijdrage aan de behandeling van dit geschil.

In artikel 5 van het Reglement van de Commissie van Beroep Financiële Dienstverlening is bepaald in welke gevallen beroep openstaat van beslissingen van de Geschillencommissie Financiële Dienstverlening bij de Commissie van Beroep Financiële Dienstverlening. Daarbij geldt een termijn van zes weken na verzending van deze uitspraak. Op de website van Kifid vindt u praktische informatie over het instellen van beroep. Zie hiervoor kifid.nl/consumenten/wie-behandelt-mijn-klacht/4#stappen-plan.