Uitspraak Geschillencommissie Financiële Dienstverlening nr. 2013-208
d.d. 4 juli 2013
(mr. C.E. du Perron, voorzitter, J.C. Buiter en drs. L.B. Lauwaars RA, leden, en mevrouw mr. I.M.M. Vermeer, secretaris)

Samenvatting

Consument baseert zijn vordering - zoals tijdens de zitting door hem is toegelicht - op de stelling dat Aangeslotene verantwoordelijk is voor het door Consument geleden verlies op zijn beleggingen, aangezien zij onvoldoende initiatieven heeft genomen ter voorkoming hiervan en zij niet juist heeft gehandeld bij de uitvoering van de strategieën. Consument streefde een rendement na van meer dan 20% per jaar. De Commissie oordeelt dat Aangeslotene conform het profiel heeft gehandeld en dat de gevoerde strategieën niet als niet passend bij dit profiel beschouwd moeten worden. Het handelen in Futures en later in Turbo's moet gezien worden als een vorm van speculatie waarbij zeer grote winsten en verliezen kunnen optreden. Het kan daarom bij deze speculatieve vorm van beleggen Aangeslotene niet worden aangerekend dat zij het verwacht rendement van 20% niet heeft gehaald of dat er zelfs een negatief resultaat is behaald. De vordering wordt afgewezen.

Consument,

tegen

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 verzoek tot geschilbeslechting met bijlagen, ontvangen op 8 juni 2012;
- het verweerschrift van Aangeslotene van 7 november 2012;
- de repliek van Consument van 24 november 2012;
- de dupliek van Aangeslotene van 10 december 2012;
- de brief met bijlagen van Aangeslotene van 8 april 2013;
- de brief van Consument van 1 mei 2013.

2. Overwegingen

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 27 maart 2013 en zijn aldaar verschenen

3. Feiten

De Commissie gaat uit van de volgende feiten:

3.1. Tussen Consument en Aangeslotene bestaat een beleggingsrelatie op basis van vermogensbeheer. Hiervoor heeft Consument op 27 oktober 2008 een 'Overeenkomst tot Vermogensbeheer' ondertekend.

3.2. Op 12 december 2008 heeft Consument ten behoeve van zijn Beleggersprofiel het volgende ingevuld:

- Consument heeft geen ervaring met beleggen;
- Consument verwacht van zijn beleggingen een vermogensgroei gecombineerd met inkomensgroei;
- Consument belegt met 10-20% van het vrij besteedbaar inkomen;
- De middelen zijn langer dan 15 jaar beschikbaar voor belegging;
- In de nabije toekomst (1-5 jaar) zijn geen onttrekkingen te verwachten anders dan onttrekkingen van eventuele beleggingswinsten;
- De beleggingshorizon is 10 jaar;
- Voor zijn levensonderhoud is Consument niet afhankelijk van de inkomsten uit het belegbare vermogen;
- Voor Consument is een maximaal verlies van meer dan 20% per jaar acceptabel;
- Consument verwacht meer dan 20% rendement per jaar.

3.3. Consument heeft gekozen voor het beleggen in de Managed Futures strategie. Dit betreft een zeer offensieve strategie middels daghandel in AEX futures. Consument heeft hiervoor een bedrag van € 30.000,- aan Aangeslotene beschikbaar gesteld.

3.4. Als gevolg van tegenvallende resultaten van de Managed Futures strategie heeft Aangeslotene bij brief van 22 mei 2009 Consument geadviseerd over te stappen van de vermogensbeheer strategie "Managed Futures" naar de vermogensbeheer strategie "Wereldselectie Turbo". Dit betreft een offensieve strategie waarbij gebruikt gemaakt wordt van Turbo's.

3.5. Op 29 juni 2009 heeft Consument een verklaring ondertekend waarmee hij instemt met het voorstel van Aangeslotene om over te stappen van Managed Futures naar Wereldselectie Turbo.

3.6. Met ingang van 1 oktober 2009 heeft Aangeslotene besloten de Turbo strategie voort te zetten in het Alpha Pro Fund. Op 29 september 2009 heeft Consument een verklaring ondertekend waarin hij zich akkoord verklaart met deze omzetting.

3.7. Vanwege tegenvallende resultaten is het Alpha Pro Fund in 2010 geliquideerd en zijn de als gevolg hiervan vrijgekomen middelen herbelegd in het All Markets Fund.

3.8. Ten tijde van het indienen van de klacht door Consument bij de Commissie bedroeg de waarde van de beleggingen, volgens opgave door Consument, € 6.367,-.

4. De vordering en grondslagen

4.1. Consument vordert vergoeding van de door hem geleden schade als gevolg van het handelen van Aangeslotene. De schade wordt door Consument begroot op een bedrag van € 23.633,00, zijnde een bedrag van € 30.000,00 (het door Consument ingelegd vermogen), verminderd met de waarde van de beleggingen op het moment van indienen van de klacht van € 6.367,-.

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

- Uitgangspunt van de relatie tussen Consument en Aangeslotene was 'no cure no pay', hetgeen betekende dat Aangeslotene, conform de beheerovereenkomst en derhalve zonder overleg met Consument, strategische keuzes zou maken voor het beleggen van het vermogen van Consument en dat de beheervergoeding zou plaatsvinden op basis van de behaalde (positieve) resultaten.
- Aangeslotene heeft niet gehandeld zoals het een goed huisvader betaamt. Er is sprake van een gebrek aan initiatief aan de zijde van Aangeslotene ten aanzien van het beheer van het vermogen van Consument.
- De verantwoordelijke personen van Aangeslotene waarmee Consument de relatie is aangegaan en die het door Consument geleden verlies hebben veroorzaakt, zijn niet meer werkzaam bij Aangeslotene.

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

5. Beoordeling

5.1. De relatie tussen partijen is er een van vermogensbeheer. Aan vermogensbeheer is eigen dat de beheerder zijn beheerstaken naar eigen inzicht vervult; voorts dient de beheerder het aan hem toevertrouwde vermogen te beheren zoals van een redelijk bekwaam en redelijk handelend vermogensbeheerder mag worden verwacht. Bij het beoordelen van de vraag of het beheer aan deze eis heeft voldaan, komt groot belang toe aan de tussen partijen overeengekomen beleggingsdoelstellingen en vastgesteld risicoprofiel.

5.2. Consument baseert zijn vordering - zoals tijdens de zitting door hem is toegelicht - op de stelling dat Aangeslotene verantwoordelijk is voor het door Consument geleden verlies op zijn beleggingen, aangezien zij onvoldoende initiatieven heeft genomen ter voorkoming hiervan en zij niet juist heeft gehandeld bij de uitvoering van de strategieën. Aangeslotene stelt zich op het standpunt dat zij correct heeft gehandeld. Zij betreurt de tegenvallende beleggingsresultaten, maar kan hiervoor niet aansprakelijk worden gesteld.

5.3. Naar aanleiding van positieve beleggingsresultaten die zijn vader had behaald, heeft Consument besloten een vermogensbeheerrelatie aan te gaan met Aangeslotene. De Commissie stelt op basis van de overgelegde stukken, meer specifiek het risicoprofiel, vast dat Consument een rendement nastreefde van (meer dan) 20% per jaar. Consument heeft met name hierdoor zelf bewust gekozen voor een offensieve beleggingsstrategie welke passend was bij zijn beleggingsdoelstellingen en risicoprofiel. De door Aangeslotene voorgestelde strategieën waren derhalve passend bij het door

Consument ingevulde beleggersprofiel. Algemeen bekend is dat bij een offensieve beleggingsstrategie er sprake kan zijn van hoge beleggingsresultaten welke alleen bereikt kunnen worden onder het aangaan van hoge risico's.

5.4. In de informatiebrochure van Aangeslotene over de Managed Futures is opgenomen dat er 'aan het einde van de dag geen positie is'. Tijdens de zitting heeft Consument aangegeven dat hij eraan twijfelt of Aangeslotene zich hieraan heeft gehouden. Na de zitting heeft Aangeslotene overzichten overgelegd van de (Future) transacties welke zijn uitgevoerd voor rekening en risico van Consument. De Commissie gaat uit van de juistheid van deze overzichten. Aan de hand van deze overzichten is de Commissie niet gebleken dat Aangeslotene bij de uitvoering van de transacties de norm heeft overschreden of dat zij de strategie niet heeft uitgevoerd zoals is afgesproken en vastgelegd. Er is niet gebleken dat zogenoemde 'overnight posities' zijn voorgekomen in de voor Consument relevante periode van vermogensbeheer.

5.5. Nu niet is weerlegd en derhalve vast is komen te staan dat Consument bewust heeft gekozen voor een hoog risicoprofiel, belegd heeft met geld dat hij niet direct nodig had, slechts een beperkt deel van zijn belegd vermogen voor dit doel heeft gebruikt en een lange horizon heeft gekozen, kan Aangeslotene niet worden verweten dat er gebruik gemaakt is van, vanwege aanwezige hefboomeffecten, risicovolle producten zoals Futures en Turbo's. De Commissie oordeelt dan ook dat Aangeslotene conform het profiel heeft gehandeld en dat de gevoerde strategieën niet als niet passend bij dit profiel beschouwd moeten worden. Het handelen in Futures en later in Turbo's moet worden gezien als een vorm van speculatie waarbij zeer grote winsten en verliezen kunnen optreden. Het kan daarom bij deze speculatieve vorm van beleggen Aangeslotene niet worden aangerekend dat zij het verwacht rendement van 20% niet heeft gehaald of dat er zelfs een negatief resultaat is behaald. Dat de opvolgende strategieën een sterk negatief resultaat hebben gehad is zeer ongelukkig, maar kan Aangeslotene niet worden verweten. Het resultaat is te wijten aan de marktontwikkelingen, die ook een professionele belegger niet kan voorzien, en waarvan het risico inherent is aan beleggen, zeker indien daarbij naar hoge rendementen wordt gestreefd.

5.6. Ten aanzien van de klacht van Consument dat hij steeds met verschillende medewerkers van Aangeslotene contact heeft gehad oordeelt de Commissie dat uit de verklaring van Aangeslotene tijdens de zitting is gebleken dat gedurende de gehele periode de beleggingen werden beheerd door dezelfde accountmanager. Dit is door Consument niet weersproken.

5.7. Op grond van het voorgaande komt de Commissie tot de conclusie dat de klacht van Consument ongegrond is en de vordering moet worden afgewezen.

5.8. Alle overige door partijen ingebrachte stellingen en argumenten kunnen niet tot een ander oordeel leiden en zullen derhalve onbesproken blijven.

6. Beslissing

De Commissie stelt bij bindend advies vast dat de vordering van Consument wordt afgewezen.

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.