

**Uitspraak Geschillencommissie Financiële Dienstverlening nr. 2019-617
(mr. E.L.A. van Emden, voorzitter en mr. A.C. de Bie, secretaris)**

Klacht ontvangen op : 7 april 2015
Ingediend door : Consument
Tegen : Aegon Bank N.V., gevestigd te 's-Gravenhage, verder te noemen: 'de Bank'
Datum uitspraak : 28 augustus 2019
Aard uitspraak : Niet-bindend advies

Samenvatting

Klacht niet behandelbaar. Collectief klagen gaat niet samen met klagen bij Kifid.

I. Procesverloop

De Commissie beslist met inachtneming van haar Reglement en op basis van de volgende stukken:

- de klachtbrief van Consument;
- het verweerschrift van de Bank;
- de repliek van Consument;
- de dupliek van de Bank;
- de e-mail van 21 oktober en 17 november 2016 van de Bank;
- de e-mail van 7 december 2016 van Consument.

De Commissie stelt vast dat Consument heeft gekozen voor een niet-bindend advies. De uitspraak is daardoor niet-bindend. De Commissie stelt daarnaast vast dat het niet nodig is de zaak mondeling te behandelen. De zaak kan daarom op grond van de stukken worden beslist.

2. Feiten

De Commissie gaat uit van de volgende feiten.

- 2.1 Consument heeft met de Bank via een tussenpersoon een (Sprintplan) effectenleaseovereenkomst afgesloten ('de overeenkomst'), die een looptijd had van 3 augustus 1998 tot en met 31 juli 2003. De Bank heeft in het kader van deze overeenkomst aan Consument een leasebedrag van € 10.210,05 (*f* 22.500) verstrekt.
- 2.2 Consument heeft bij brief van 4 augustus 2003 de Bank bericht dat hij zich bij Vereniging Consument en Geldzaken ('VCG') heeft aangesloten.

- 2.3 VCG heeft in ieder geval vanaf het moment dat Consument zich bij haar heeft aangesloten bij de burgerlijke rechter geprocedeerd over de door haar leden afgesloten (SprintPlan) effectenleaseovereenkomsten.

3. Vordering, klacht en verweer

Vordering Consument

- 3.1 Consument vordert dat de Bank wordt veroordeeld tot betaling van alle schade die zij heeft geleden als gevolg van het afsluiten van de overeenkomst.

Grondslagen en argumenten daarvoor

- 3.2 Deze vordering steunt op de schending van de bijzondere zorgplicht van de Bank. Consument voert hiertoe, kort samengevat, het volgende aan. De overeenkomst is tot stand gekomen met tussenkomst van een tussenpersoon, die Consument advies heeft gegeven, zonder dat deze daarvoor de juiste vergunning had, terwijl de Bank hiervan op de hoogte was of kon zijn. Consument verwijst naar de arresten van de Hoge Raad van 2 september 2016 (ECLI:NL:HR:2016:2012 en ECLI:HR:2016:2015) en vordert dat alle schade die zij heeft geleden als gevolg van het afsluiten van de overeenkomst door de Bank wordt vergoed. Daarbij heeft Consument gedwaald ten tijde van het aangaan van de overeenkomst, doordat de Bank Consument heeft misleid.

Verweer van de Bank

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

4. Beoordeling

- 4.1 Allereerst merkt de Commissie op dat de klacht op 7 april 2015 aan de Geschillencommissie van Kifid is voorgelegd. In beginsel is daarom het Reglement Ombudsman en Geschillencommissie Financiële Dienstverlening (geldig van 1 oktober 2014 tot 1 april 2017) van toepassing. Hierin is in artikel 65.1 echter opgenomen, dat voor klachten die daarvoor al in de Ombudsmanfase behandeld waren, de vorige versie van het Reglement van kracht blijft. Consument heeft zijn klacht op 12 juni 2014 bij de Ombudsman ingediend. Het Reglement Ombudsman en Geschillencommissie Financiële Dienstverlening (geldig tot 1 oktober 2014) is daarom op de onderhavige klacht van toepassing.

4.2 In artikel 14.1 sub b van het toepasselijke reglement staat dat de Geschillencommissie een bij haar ingediende klacht niet behandelt, wanneer:

‘de Klacht reeds aanhangig is bij, of tot een beslissing heeft geleid van, een rechter, een commissie van scheidsmannen, een in dit Reglement genoemde geschillencommissie, of van een daarmee vergelijkbare instantie;’

4.3 Consument heeft zich als lid heeft aangesloten bij VCG. VCG wordt aangemerkt als een organisatie die collectieve rechtszaken heeft gevoerd, en die rechtszaken hadden betrekking op de overeenkomsten die in de aan de Commissie voorgelegde klacht worden genoemd. VCG heeft meerdere procedures heeft gevoerd tegen de Bank die hebben geleid tot beslissingen van een rechtbank, een gerechtshof en van de Hoge Raad.

4.4 De rechtbank Amsterdam heeft bij vonnis van 4 januari 2006 (ECLI:NL:RBUTR:2006:AU8964) voor recht verklaard dat Aegon onrechtmatig heeft gehandeld door het niet doen van onderzoek naar de bekendheid van deelnemers, die in de periode van 1 januari 1997 tot en met 1 juli 2002 (SprintPlan) effectenlease-overeenkomsten hebben gesloten met de Bank, met de risico's van de (SprintPlan) effectenleaseovereenkomsten. Het hof Amsterdam heeft in het eindarrest van 7 april 2015 geconcludeerd dat de grieven falen (ECLI:NL:GHAMS:2015:1229). Het heeft de toegewezen verklaring voor recht op verzoek van de Bank geherformuleerd, zodat het dictum gelijk is aan dat in de zaak van de stichting Gedupeerden Spaarconstructie tegen de Bank (rechtbank Utrecht 22 december 2004, ECLI:NL:RBUTR:2004:AR7916) teneinde te voorkomen dat tussen deelnemers aan de (SprintPlan) effectenlease-overeenkomsten rechtsonzekerheid ontstaat door tegenstrijdige uitspraken in twee identieke collectieve acties. De Hoge Raad heeft bij arrest van 29 januari 2015 het beroep in cassatie van VCG niet-ontvankelijk verklaard (ECLI:NL:HR:2016:157) en op 16 oktober 2018 heeft het hof Amsterdam de vordering tot herroeping van de beslissingen van het hof in de (Sprintplan) effectenleasezaken afgewezen (ECLI:NL:GHAMS:2018:3776).

4.5 De Commissie is van oordeel dat wanneer in een collectieve procedure een inhoudelijke beslissing is gegeven door de rechtbank en een daarbij betrokken consument daarna een klacht indient bij Kifid, het bepaalde in artikel 14.1 onder b van het toepasselijke reglement geldt. Er is immers een beslissing van een rechter, die ook betrekking heeft op de individuele klacht van de Consument. Het is dus niet van belang of de consument rechtstreeks als eiser is opgetreden of zich heeft aangesloten bij een collectieve actie als bedoeld in artikel 3:305a BW. Evenmin is van belang of tegen de uitspraak een rechtsmiddel is, of nog kan worden, ingesteld.

Een uitspraak als zojuist genoemd, staat aan behandeling van de klacht door de Commissie in de weg, tenzij de Consument aannemelijk maakt dat hij zich definitief en onvoorwaardelijk uit de elders gevoerde procedure had teruggetrokken, en daarin geen partij of belanghebbende meer was, op het moment waarop de uitspraak werd gedaan. Zie ook uitspraak 2019-473. Hoewel in deze uitspraak een ander reglement van toepassing was, hanteert de Commissie eenzelfde uitleg voor het begrip ‘reeds behandeld bij de rechter’ in al haar reglementen.

4.6 Het vorengaande leidt de Commissie tot de conclusie dat de klacht van Consument niet behandelbaar is. Consument is aangesloten (geweest) bij VCG, die procedures heeft gevoerd. Deze procedures hebben geleid tot meerdere beslissingen van een rechter (rechtbank, gerechtshof en Hoge Raad). De klacht van Consument valt daarmee, zo heeft de Commissie in punt 4.5 bepaald, onder de reikwijdte van artikel 14.1 onder b van het reglement.

5. Beslissing

De Commissie stelt vast dat Kifid de klacht niet kan behandelen.

De uitspraak heeft de vorm van een niet-bindend advies. Tegen deze uitspraak staat geen hoger beroep open bij de Commissie van Beroep Financiële Dienstverlening. U kunt de zaak nog wel aan de rechter voorleggen.