

Uitspraak Geschillencommissie Kifid nr. 2024-0444

(mr. dr. S.O.H. Bakkerus, voorzitter en mr. H.G.M. Spitsbaard, secretaris)

Datum uitspraak	27 mei 2024
Klacht van	De consument
Tegen	ASR Schadeverzekering N.V., gevestigd te Utrecht, verder te noemen de verzekeraar, waarbij de uitvoering van de rechtsbijstand is overgedragen aan DAS Nederlandse Rechtsbijstand Verzekeringmaatschappij N.V., gevestigd te Amsterdam, verder te noemen de uitvoerder
Aard uitspraak	Bindend advies
Uitkomst	Vordering afgewezen
Bijlage	Bepalingen uit het reglement van de Geschillencommissie en de Commissie van Beroep van Kifid

Samenvatting

Rechtsbijstandverzekering. De klacht van de consument is dat de uitvoerder een beroepsfout heeft gemaakt door niet tijdig beroep in te stellen tegen de uitspraak van de Geschillencommissie Kifid van 4 februari 2021. De vordering van de consument in de procedure bij de Geschillencommissie Kifid bedroeg € 5.000,-. Dat is minder dan het volgens het reglement van de Commissie van Beroep Kifid vereiste bedrag van ten minste € 25.000,-. Hieruit volgt dat het niet mogelijk was om beroep in te stellen tegen de uitspraak van de Geschillencommissie Kifid. De klacht van de consument is ongegrond en zijn vordering wordt afgewezen.

1. Procedure

- 1.1 De behandelend commissie, verder te noemen de commissie, beslist op basis van het reglement en op basis van de door partijen aan Kifid ingestuurde documenten inclusief bijlagen. Het gaat om: 1) het klachtformulier van de consument; 2) de aanvullende stukken van de consument; 3) het verweerschrift van de verzekeraar; 4) de repliek van de consument en 5) de dupliek van de verzekeraar.
- 1.2 De commissie is van oordeel dat het niet nodig is de zaak mondeling te behandelen. De zaak wordt daarom op grond van de stukken beslist.
- 1.3 Partijen hebben gekozen voor een bindend advies. Dit betekent dat partijen elkaar aan de uitspraak kunnen houden.

2. Het geschil

Wat is er gebeurd?

- 2.1 De consument heeft een rechtsbijstandverzekering bij de verzekeraar, waarbij de uitvoering van de rechtsbijstand is overgedragen aan de uitvoerder.
- 2.2 Op 4 februari 2021 heeft de Geschillencommissie Financiële Dienstverlening, hierna: Geschillencommissie Kifid, uitspraak gedaan in het geschil van de consument tegen ASR Levensverzekering N.V. over zijn beleggingsverzekering. De vordering van de consument bedroeg € 5000,-. De klacht van de consument is door de Geschillencommissie Kifid afgewezen.
- 2.3 Uit een notitie van de uitvoerder van het telefoongesprek met de consument van 2 maart 2021 blijkt dat de consument aan de uitvoerder heeft laten weten dat hij geen beroep wilde instellen bij de Commissie van Beroep financiële dienstverlening, hierna: de Commissie van Beroep.
- 2.4 Aan een door de consument aangewezen advocaat heeft de uitvoerder verzocht om bij de rechter vernietiging van de uitspraak van de Geschillencommissie Kifid te vorderen. Deze advocaat heeft in een e-mail van 23 maart 2021 aan de uitvoerder geschreven:

“(…) Vanochtend zou er nog sprake zijn van een deadline van 4 april aanstaande waarvóór gedagvaard zou moeten zijn. Een dergelijke deadline is in het dossier niet terug te vinden.

Inmiddels ontving ik van de [naam consument] wél de beslissing van Kifid van 4 februari jl. Ik stel vast dat de termijn om daartegen in beroep te gaan bij de Commissie van Beroep inmiddels is verstreken per 18 maart jl. En ik constateer ook, dat [naam consument] al in februari jl aan DAS heeft verzocht om uitbesteding van het dossier aan mijn kantoor. De behandelend jurist [naam jurist] heeft echter én geen tijdig beroep ingesteld bij de Commissie van Beroep én de kwestie pas na terugkeer van zijn vakantie, 22 of 23 maart, en dus ná het onbenut laten verstrijken van de beroepstermijn, opgepakt ter uitbesteding. Ook diens collega [naam collega jurist] heeft op 9 maart jl. niet voortvarend gehandeld en de kwestie opgeschoven tot na terugkeer van [naam jurist]. Het feit dat tegen de beslissing van Kifid geen beroep is ingesteld bij de Commissie van Beroep zal naar alle waarschijnlijkheid wel in het nadeel van [naam consument] zijn bij een verdere voortzetting van zijn zaak. Immers is de aangewezen rechtsgang niet tot het einde toe gevolgd. Dat zal zeer zeker door a.s.r. worden tegengeworpen en ook de rechter zal daar op zijn minst vraagtekens bij plaatsen. Ik ben dan ook van mening dat er hier sprake is van een fout aan de zijde van DAS, waardoor [naam consument] benadeeld wordt, hem een rechtsgang is ontnomen en hij in zijn belangen is geschaad.”

- 2.5 Na ontvangst van de kostenbegroting van de door de consument aangewezen advocaat heeft de uitvoerder in overleg met de consument besloten om de opdracht niet aan de advocaat te verstrekken omdat het risico dat de consument voor eigen kosten zou komen te staan te groot was.
- 2.6 De advocaat aan wie de opdracht vervolgens is verstrekt, heeft geconcludeerd dat de vordering van de consument geen redelijke kans van slagen heeft. De consument heeft tegen deze advocaat een klacht ingediend bij de Deken van de Orde van Advocaten, hierna: de Deken.
- 2.7 De Deken heeft in een brief van 24 mei 2022 aan de consument het volgende geconcludeerd:

“DAS de partij is die u dient aan te spreken. DAS heeft u niet adequaat bijgestaan. Door verwijtbaar tekortschieten van de rechtsbijstandsverzekeraar bent u in de situatie gebracht waarin u zich momenteel bevindt en is [naam advocaat] voor een vrijwel onmogelijke opdracht geplaatst om te onderzoeken of het oordeel van het KIFID door de civiele rechter vernietigd kan worden, terwijl het middel van beroep onbenut is gebleven.

Ik geef u daarom in overweging deze kwestie nog eens voor te leggen aan DAS rechtsbijstand, dan wel aan een advocaat die de aansprakelijkheid van DAS kan beoordelen voor u. Naar mijn mening bent u daar het meest bij gebaat.”

- 2.8 Per e-mail van 23 juni 2023 heeft de consument de uitvoerder aansprakelijk gesteld voor de door hem geleden financiële schade van € 20.750,- omdat de uitvoerder de beroeps-termijn bij de Commissie van Beroep had laten verlopen.

De klacht en vordering

- 2.9 De klacht van de consument is - kort en zakelijk weergegeven - dat de uitvoerder een beroepsfout heeft gemaakt door niet tijdig beroep in te stellen tegen de uitspraak van de Geschillencommissie Kifid van 4 februari 2021. Twee professionele externe juristen, te weten een gespecialiseerde advocaat en de Deken hebben hem dit bevestigd. De consument vordert vergoeding van de hierdoor geleden schade, door hem geschat op € 15.000,-, te vermeerderen met de wettelijke rente over € 350,- vanaf 29 december 2022.

Het verweer

- 2.10 De uitvoerder voert verweer tegen de stellingen van de consument. Voor zover relevant zal de commissie bij de beoordeling daarop ingaan.

3. De beoordeling

- 3.1 De commissie moet de vraag beantwoorden of de uitvoerder een beroepsfout heeft gemaakt door niet tijdig beroep in te stellen bij de Commissie van Beroep tegen de uitspraak van de Geschillencommissie Kifid van 4 februari 2021.

Reglement Commissie van Beroep

- 3.2 In artikel 2 van het Reglement van de Commissie van Beroep¹ - hierna: het reglement – dat gold op het moment van de uitspraak van 4 februari 2021, staat voor zover voor de beoordeling van dit geschil van belang:

“2. In welke gevallen kan beroep worden ingesteld?

2.1 Consumenten en Financiële dienstverleners kunnen beroep instellen tegen uitspraken van de Geschillencommissie indien het belang van de vordering waarover de Geschillencommissie oordeelde, ten minste € 25.000 beliep. (...)

- 3.3 Het belang van de vordering van de consument in de procedure bij de Geschillencommissie Kifid was € 5.000,-. Dat is minder dan het volgens het reglement vereiste bedrag van ten minste € 25.000,-. Hieruit volgt dat het op basis van artikel 2 van het reglement niet mogelijk was om beroep in te stellen tegen de uitspraak van de Geschillencommissie Kifid.

Conclusies van de advocaat en de Deken

- 3.4 De advocaat die de consument in eerste instantie had aangewezen om bij de rechter vernietiging te vorderen, heeft zijn oordeel dat de uitvoerder de beroepstermijn heeft laten verstrijken, zoals door hem verwoord in zijn e-mail van 23 maart 2021, gebaseerd op artikel 4.1 van het reglement. Hetzelfde geldt voor de conclusie van de Deken in zijn brief van 24 mei 2022. In artikel 4.1 van het reglement staat alleen dat een beroep binnen zes weken na verzending van de uitspraak van de Geschillencommissie moet worden ingesteld. Maar dit laat onverlet dat beroep alleen mogelijk is als de vordering van de consument ten minste € 25.000,- bedraagt.

¹ Reglement Commissie van Beroep financiële dienstverlening (Kifid) per 1 april 2019, te vinden op www.kifid.nl/reglementen, zie ook de bijlage bij deze uitspraak.

Geen (verzoek) openstelling hoger beroep

- 3.5 De consument stelt niet en ook overigens is niet gebleken dat op grond van artikel 2.2 van het reglement beroep bij de Commissie van Beroep is opengesteld of dat de consument daartoe een verzoek aan de voorzitter van de Geschillencommissie Kifid wilde doen op grond van artikel 41.3 van het reglement van de geschillencommissie financiële dienstverlening (Kifid)². Uit de notitie van de uitvoerder van het telefoongesprek van 2 maart 2021 met de consument blijkt dat de consument juist geen beroep bij de Commissie van Beroep wilde instellen. De consument heeft niet betwist dat hij de uitvoerder in dit gesprek heeft laten weten dat hij geen beroep wilde instellen bij de Commissie van Beroep.

Slotsom

- 3.6 Uit het voorgaande volgt dat de uitvoerder geen beroepsfout heeft gemaakt door geen hoger beroep in te stellen bij de Commissie van Beroep omdat hoger beroep niet mogelijk was. Wat partijen verder aanvoeren kan niet tot een andere beslissing leiden en blijft onbesproken. De klacht van de consument is ongegrond en zijn vordering zal worden afgewezen.

4. De beslissing

De commissie wijst de vordering af.

Deze uitspraak is bindend. Of u tegen deze uitspraak beroep kunt instellen, kunt u nalezen in regel 7 van het Reglement Commissie van Beroep Kifid – vanaf 1 oktober 2023, te vinden op de website www.kifid.nl/reglementen-en-statuten. In regel 18.1 van dat reglement is bepaald dat beroep kan worden ingesteld tot 6 weken na de dag van deze uitspraak. Meer informatie over het instellen van beroep kunt u vinden op de website www.kifid.nl/in-beroep-gaan-bij-kifid.

Binnen 2 weken na verzending van de uitspraak kunt u schriftelijk verzoeken een overduidelijke vergissing in de uitspraak zoals een schrijffout, een verkeerde naam/datum of een rekenfout te herstellen. De beslissing in de uitspraak kan hiermee niet ter discussie worden gesteld. Ook kunt u binnen 2 weken na verzending van de uitspraak schriftelijk verzoeken de uitspraak aan te vullen als u vindt dat niet op alle onderdelen van uw vordering is beslist. Dit ziet niet op de situatie waarin u meent dat de Geschillencommissie Kifid niet op al uw argumenten is ingegaan. Meer informatie hierover staat onder vraag 58 en 59 van het Reglement Geschillencommissie Kifid – vanaf 1 april 2022, te vinden op de website www.kifid.nl/reglementen-en-statuten.

² Reglement van de geschillencommissie financiële dienstverlening (Kifid) Bemiddeling en (bindend) advies 1 april 2017 te vinden op www.kifid.nl/reglementen, zie ook de bijlage bij deze uitspraak.



Contactgegevens Klachteninstituut financiële dienstverlening

Telefoonnummer: 070 - 333 8 999

Website: www.kifid.nl

Bijlage - Relevante bepalingen uit het Reglement van de Geschillencommissie Kifid en de Commissie van Beroep Kifid

Reglement Geschillencommissie financiële dienstverlening (Kifid) Bemiddeling en (bindend) advies – 1 april 2017

41. Hoger beroep

- 41.1 Tegen uitspraken van de Commissie staat hoger beroep open in de gevallen voorzien in en op de wijze geregeld in het Reglement van Beroep
- 41.3 De Voorzitter kan op verzoek van een partij gedaan binnen drie maanden na het geven van een bindende uitspraak waartegen geen beroep openstaat, daartegen toch hoger beroep openstellen bij de Commissie van Beroep. Dat kan alleen indien hij van oordeel is dat er goede gronden bestaan om aan te nemen dat deze uitspraak op grond van haar inhoud of de wijze van totstandkoming gebreken vertoont die meebrengen dat zij op grond van art. 7:904 Burgerlijk Wetboek vernietigbaar is. De andere partij wordt over dit verzoek gehoord. Tegen een beslissing op grond van deze bepaling staat geen hogere voorziening open

Reglement Commissie van Beroep financiële dienstverlening (Kifid) per 1 april 2019

2. In welke gevallen kan beroep worden ingesteld?

- 2.1 Consumenten en Financiële dienstverleners kunnen beroep instellen tegen uitspraken van de Geschillencommissie indien het belang van de vordering waarover de Geschillencommissie oordeelde, ten minste € 25.000 beliep. Geen beroep staat echter open tegen niet-bindende uitspraken als bedoeld in artikel 38.4 en 38.5 van het reglement Geschillencommissie. Geen beroep staat open tegen beslissingen van de Voorzitter van de Geschillencommissie.
- 2.2 Beroep tegen een uitspraak van de Geschillencommissie staat, ongeacht of aan de vereisten van artikel 2.1 is voldaan, open:
- a. wanneer de Geschillencommissie in haar uitspraak, onder verwijzing naar deze bepaling, beroep heeft opengesteld omdat het belang van zaak dit rechtvaardigt;
 - b. wanneer de Voorzitter van de Geschillencommissie beroep heeft opengesteld op grond van artikel 41.3 van het reglement Geschillencommissie of op grond van de hardheidsclausule als bedoeld in artikel 57 van het reglement Geschillencommissie.

c. wanneer de Commissie van Beroep van oordeel is dat de Financiële dienstverlener aannemelijk heeft gemaakt dat de uitspraak zo principieel moet worden geacht, dat het daarmee gemoeide belang voor de Financiële dienstverlener of de bedrijfstak waartoe zij behoort, de grens van € 5.000.000 zal overschrijden.

De beslissing tot het openstellen van beroep, of het achterwege laten daarvan, behoeft niet met redenen te worden omkleed en kan in beroep niet worden bestreden.

4. Hoe en binnen welke termijn moet een beroep worden ingesteld?

4.1 Het beroep wordt door de Verzoeker binnen zes weken na verzending van de uitspraak van de Geschillencommissie ingesteld door indiening van een beroepschrift in de Nederlandse of Engelse taal bij de Commissie van Beroep.

Heeft de Voorzitter van de Geschillencommissie beroep opengesteld op grond van artikel 41.3 van het reglement Geschillencommissie of op grond van de hardheidsclausule als bedoeld in artikel 57 van het reglement Geschillencommissie (zoals in artikel 2.2.), dan wordt het beroep ingesteld binnen zes weken na verzending van de beslissing van de Voorzitter van de Geschillencommissie. De termijn vangt aan op de dag na de dag van verzending.

Voor het vermelden van de bezwaren kan de Voorzitter op grond van klemmende redenen uitstel verlenen, indien de Verzoeker daartoe zo spoedig als redelijkerwijs mogelijk een Schriftelijk verzoek heeft gedaan. In hoeverre in een concreet geval sprake is van een klemmende reden, staat ter beoordeling van de Voorzitter.

4.2 Een beroepschrift is tijdig ingediend indien het binnen de termijn van artikel 4.1 door de Commissie van Beroep is ontvangen. Het beroepschrift kan per gewone post worden verstuurd of per e-mail. Een beroepschrift wordt geacht tijdig te zijn ingediend:

a. als blijkt dat het voor het einde van de termijn ter post is bezorgd, mits het niet later dan een week na afloop van de termijn is ontvangen,

b. als blijkt dat de Verzoeker van de termijnoverschrijding geen verwijt kan worden gemaakt, de termijnoverschrijding niet anderszins voor zijn rekening en risico behoort te blijven en het belang van de Verweerder door de termijnoverschrijding niet onredelijk wordt geschaad.

Het vorenstaande geldt ook indien de Voorzitter op grond van artikel 4.1 uitstel heeft verleend voor het formuleren van de bezwaren.