



Ministerie van Financiën
Directie Financiële Markten
Postbus 20201
2500 EE Den Haag

Betreft: Reactie consultatie Wijzigingswet financiële markten 2014.

L.S.,

Middels consultatie roept u belanghebbenden op om te reageren op de voorgelegde Wijzigingswet financiële markten 2014. De VFN en de NVF waarderen de mogelijkheid die hiertoe wordt geboden. Hierbij reageren de VFN en de NVF op het onderdeel uit het voorstel dat er toe strekt een algemene zorgplicht voor financiële dienstverleners te introduceren.

Het is ongewenst dat de toezichthouder de norm stelt:

De VFN en NVF stellen vast dat met de ter consultatie voorliggende Wijzigingswet invulling wordt gegeven aan de wens van de AFM om een generieke zorgplicht op te nemen in de Wft. De VFN en de NVF onderstrepen de noodzaak van handelen in het belang van de klant. Tegelijkertijd zijn de VFN en de NVF van mening dat het begrip klantbelang zich niet leent voor wettelijke verankering als het begrip vervolgens wordt ingevuld door de toezichthouder op de betreffende wetgeving.

In de geconsulteerde opzet wordt in artikel 4:24a Wft vastgelegd dat de financiële dienstverlener op zorgvuldige wijze de belangen van de consument, cliënt of begunstigde in acht neemt (lid a), in geval van advisering in het belang van de klant handelt (lid b) en dat een financiële dienstverlener zich onthoudt van handelen of nalaten dat kennelijk nadelige gevolgen voor de consument, cliënt of begunstigde kan veroorzaken (lid c). In de toelichting wordt aanvullend gesteld dat de concrete normstelling ter invulling van de algemene zorgplicht plaatsvindt door de toezichthouder. Op basis van de gekozen systematiek kan niet anders worden geconcludeerd dan dat het ministerie van Financiën ervoor lijkt te kiezen dat het voortaan aan de AFM is om vast te stellen wat gedragingen zijn die het klantbelang centraal stellen en vervolgens handhavend op te treden als de door de AFM opgestelde normen ten aanzien van klantbelang niet worden nageleefd. Voor de VFN en de NVF is een dergelijke bundeling van “wetgevende” en “rechtsprekende” macht volstrekt ongewenst.

De huidige wet- en regelgeving biedt voldoende mogelijkheden om in te grijpen:

Het Burgerlijk Wetboek (artikel 401, Boek 7 en artikelen 2 en 248 Boek 6) biedt voldoende mogelijkheden om op grond van redelijkheid en billijkheid het handelen in belang van de klant af te dwingen. Naar mening van de VFN en de NVF is verder onvoldoende aangetoond dat de huidige wet- en regelgeving te weinig ruimte biedt aan de AFM om op te treden tegen evidente misstanden.

De noodzaak van een “one-size fits all” aanpak wordt niet onderbouwd:

De VFN en de NVF onderstrepen dat de consument in staat moet worden gesteld zich een oordeel te vormen over de verschillende financiële producten en de mogelijkheid dient te hebben om deze producten te vergelijken.

De argumentatie bij de voorgestelde wetswijziging is gestoeld op financiële producten waarbij door het complexe karakter een informatiescheefheid ontstaat die zelfs niet is op te lossen met volledige transparantie. Aanvullend wordt hierbij gesteld dat de lange looptijd van producten er voor zorgt dat vaak pas na een aantal jaren duidelijk is of het product voldoet aan de doelstelling van de klant.

Voor non-complexe producten is de redenering die leidt tot de veronderstelde noodzaak van een algemene zorgplicht niet van toepassing. Het is dan ook ongewenst dat non-complexe producten worden geconfronteerd met aanvullende wet- en regelgeving.

De voorgelegde wijziging verstoort het Europese level playing field:

Europese wetgeving bepaalt een groeiend gedeelte van het wet- en regelgevingskader voor de verschillende financiële producten. Voor consumptief krediet is de Richtlijn 2008/48/EC van toepassing ("Consumer Credit Directive"). De betreffende Richtlijn beoogt onder andere de verdere integratie van de Europese markt voor consumptief krediet. De Richtlijn is dan ook gebaseerd op volledige harmonisatie. Het realiseren van de bevoegdheid voor de lokale toezichthouder om te bepalen welk gedrag in het belang van de klant is, verstoort op ernstige wijze de interne markt. In Europees verband is immers al vastgesteld op welke wijze de belangen van de consument moeten worden gediend. De beoogde carte blanche voor de toezichthouder creëert rechtsonzekerheid en zal de toetreding van Europese aanbieders op de Nederlandse markt belemmeren.

De voorgelegde formulering van artikel 4:24a sluit niet aan bij de Memorie van Toelichting:

In de Memorie van Toelichting wordt gesproken over het tegengaan van "onvoorziene en evidente misstanden" op de markt. In de voorgelegde tekst van artikel 4:24a wordt andere terminologie gehanteerd. Het begrip "evidente misstand" is van een hele andere orde dan "kennelijk nadelige gevolgen". De in de geconsulteerde teksten gekozen terminologie draagt bij aan de perceptie dat de AFM dwingend gaat bepalen welke gedragingen beschouwd kunnen worden als handelen in het belang van de consument.

De gewenste nuance ten aanzien van individueel en collectief klantbelang ontbreekt:

Het voorgelegde artikel 4:24a is geformuleerd vanuit het perspectief van de individuele consument. Aanbieders van financiële producten bedienen grote groepen consumenten. Bij elementen als prijsstelling worden hierbij afwegingen gemaakt ten aanzien van bijvoorbeeld de wijze waarop risico's worden opgenomen in tarieven voor consumenten. Er zijn gedragingen van financiële dienstverleners denkbaar die niet in het belang zijn van elke individuele consument, maar wel van belang zijn voor het collectief van consumenten.

De huidige formulering van artikel 4:24a doet onvoldoende recht aan het feit dat gedragingen van financiële dienstverleners niet gericht dienen te zijn op het maximaal behartigen van de belangen van 1 individuele consument, maar juist gebaseerd dienen te zijn op het creëren van producten die aansluiten bij de behoeften van een brede groep consumenten.

Gezien het karakter van de geconsulteerde wijzigingen, is verder afstemming met de financiële sector essentieel. De VFN en de NMF bieden graag ondersteuning bij deze verdere afstemming.

Hoogachtend,

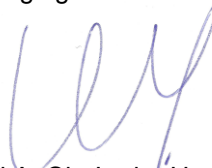
Namens het bestuur van de VFN,



Bert Reitsma

Secretaris

Namens het bestuur van de Nederlandse
Vereniging van Financieringsadviseurs (NMF)



Carel A. Ch. In der Hees

Voorzitter