Uitspraak Geschillencommissie Financiële Dienstverlening nr. 2022-0691

(mr. M.E.J. Bracco Gartner, voorzitter en mr. R.G. de Kruif, secretaris)

Klacht ontvangen op	26 januari 2022
Ingediend door	De consument
Tegen	flatexDEGIRO Bank Dutch Branch bijkantoor van flatexDEGIRO Bank AG, gevestigd te Amsterdam, verder te noemen DeGiro
Datum uitspraak	15 augustus 2022
Aard uitspraak	Bindend advies
Uitkomst	Vordering afgewezen
Bijlage	Relevante bepalingen uit de algemene voorwaarden

Samenvatting

Execution only beleggingsrekening. De consument had opties die op expiratiedatum in-the-money waren. De consument heeft echter geen order tot verkoop of uitoefening gegeven waarna de opties door DeGiro waardeloos uit zijn portefeuille zijn geboekt. De consument stelt dat DeGiro hem had moeten waarschuwen, dan wel bij het uitblijven van een instructie de opties bestens had moeten verkopen. Naar het oordeel van de commissie is DeGiro niet verplicht om de consument te waarschuwen en niet gehouden om de opties namens de consument te verkopen of uit te oefenen. De consument was zelf verantwoordelijk om tijdig een (verkoop)order in te leggen of om een instructie te geven voor het uitoefenen van de opties. De vordering wordt afgewezen.

1. Procedure

1.1 De commissie beslist op basis van haar 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 DeGiro; 4) de repliek van de consument en 5) de dupliek van DeGiro.

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 De consument en DeGiro 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 execution only beleggingsrekening bij DeGiro. De consument heeft het Acceptatieformulier Beleggingsdiensten en het Acceptatieformulier Derivaten ondertekend waardoor de Overeenkomst Beleggingsdiensten van DeGiro en het Addendum Derivaten van toepassing is. Op de overeenkomst zijn van toepassing de Voorwaarden beleggingsdiensten en de Voorwaarden Derivaten van DeGiro. Enkele relevante bepalingen uit de voorwaarden zijn opgenomen in de bijlage bij deze uitspraak.

2.2 Op 17 december 2021 had de consument 31 callopties van Royal Dutch met een uitoefenprijs van € 17,00. Dat was ook de expiratiedatum van deze opties. De opties waren op dat moment *'in-the-money'* omdat de koers van het aandeel op € 18,70 stond. De consument heeft geen order gegeven tot het uitoefenen van deze opties. De opties zijn daardoor waardeloos geëxpireerd en op 18 december 2021 door DeGiro uit de effectenportefeuille van de consument verwijderd.

2.3 Volgens DeGiro heeft er van 13-12-2021 tot en met 18-12-2021 de volgende mededeling in de Webtrader gestaan:
"*Graag informeren wij u over het uitoefenen van in-the-money long aandelenopties.*
(…)
DEGIRO kan in-the-money aandelenopties die op expiratiedatum niet door u zelf zijn uitgeoefend, niet alsnog namens u uitoefenen. Dit betekent dat wanneer u een in-the-money aandelenoptie niet uitoefent, deze waardeloos zal worden uitgeboekt. Graag benadrukken wij dat dit voortvloeit uit wet- en regelgeving en DEGIRO geen enkel financieel voordeel behaalt uit deze situatie.
Het is dus extra belangrijk dat u zelf tijdig actie onderneemt.
U heeft de volgende mogelijkheden:
- U kunt uw opties uitoefenen;
- U kunt uw opties verkopen op de beurs;
- U laat uw opties expireren; deze zullen waardeloos uit uw portefeuille worden geboekt (…)"

2.4 Op 22 december 2021 heeft de consument bij DeGiro geklaagd, omdat hij niet is gewaarschuwd dat zijn opties, zonder order, waardeloos zouden verlopen. Op 23 december 2021 heeft DeGiro de consument bericht dat zij op 17 december 2021 nog hebben geprobeerd hem telefonisch te bereiken maar dat deze oproepen niet door hem zijn beantwoord.

2.5 Bij email van 28 december 2021 heeft de consument zijn klacht bij DeGiro ingediend, waar DeGiro bij brief van 7 januari 2021 afwijzend op heeft gereageerd.

De klacht en vordering

2.6 De consument klaagt erover dat DeGiro zijn 'in-the-money' opties op de expiratiedag van 17 december 2021 niet (bestens) heeft verkocht. Volgens de consument was het aandeel Royal Dutch op dat moment circa € 18,70 waard en zou bij bestens verkoop van de opties dat circa € 5.580,- voor hem hebben opgeleverd. Voor zover DeGiro hem op 17 december 2021 heeft geprobeerd te bellen, hebben zij dat niet op het mobiele nummer van de consument gedaan. Als DeGiro dat wel had gedaan, had de consument nog actie kunnen ondernemen. Ook het feit dat zijn vrij te besteden ruimte ontoereikend was om 3100 aandelen voor € 17,00 te kopen, had voor DeGiro reden moeten zijn om met hem contact op te nemen. De consument acht DeGiro gehouden het bedrag van € 5.580,- aan hem te vergoeden.

Het verweer

2.7 DeGiro heeft verweer gevoerd tegen de stellingen van de consument. Voor zover relevant zal de commissie bij de beoordeling daarop ingaan.

3. De beoordeling

Waar gaat het om?

3.1 De commissie ziet zich gesteld voor de vraag of DeGiro de consument had moeten waarschuwen dat zijn *in-the-money* opties op de expiratiedatum zonder opdracht niet zouden worden uitgeoefend of (bestens) worden verkocht. De commissie beantwoordt deze vraag ontkennend. DeGiro was daartoe niet gehouden en is daarom niet aansprakelijk voor de door de consument (gesteld) geleden schade. De commissie licht dit als volgt toe.

Wat is overeengekomen?

3.2 De consument heeft bij DeGiro een beleggingsrekening op basis van execution only. In een dergelijke beleggingsrelatie geldt als uitgangspunt dat de cliënt (de consument) zelf verantwoordelijk is voor het verrichten van effectentransacties.[1] DeGiro heeft daarbij verwezen naar artikel 6.4 van de Voorwaarden Beleggingsdiensten en artikel 7.1 van de Voorwaarden Derivaten. Uit deze voorwaarden volgt dat de cliënt verantwoordelijk is voor de opdracht en het voortdurend bewaken van de openstaande posities in derivaten, zoals de opties Royal Dutch. In artikel 5.1 van de Voorwaarden Derivaten is daarnaast opgenomen dat bij gebreke van een tijdige opdracht tot het uitoefenen van opties voordat deze expireren, door DeGiro geen actie wordt ondernomen.

[1] Vergelijkbaar Geschillencommissie Kifid nrs. 2017-339, 2019-983, 2020-098, 2020-730 en 2021-0659.

Geen waarschuwingsverplichting

3.3 Uit de contractuele afspraken blijkt geen verplichting voor DeGiro om de consument te waarschuwen voor de expiratie van (in-the-money) opties. Dit is niet in de (cliënt)overeenkomst of in de bijbehorende voorwaarden opgenomen.[2] Zonder opdracht van de consument hoeft door DeGiro geen actie te worden ondernomen. Voor zover DeGiro de consument op de expiratiedag heeft geprobeerd telefonisch te bereiken, was zij daartoe dus niet verplicht. Volgens DeGiro betrof het een extra service net als de melding die in de week voor de expiratiedatum in de webtrader van de consument heeft gestaan, waarin wordt uitgelegd hoe opties kunnen worden uitgeoefend en dat DeGiro niet zelfstandig in-the-money opties uitoefent. De consument was dus zelf verantwoordelijk om tijdig een (verkoop)order in te leggen of om een instructie te geven voor het uitoefenen van de opties. Wat betreft de stelling van de consument dat zijn vrij te besteden ruimte (op expiratiedatum) niet toereikend was om de opties uit te oefenen – wat volgens hem voor DeGiro een indicatie had moeten zijn om (meer te doen om) contact met hem op te nemen – had dat ook juist voor de consument zelf een reden kunnen zijn om het verloop van de opties te volgen en indien gewenst deze tijdig te verkopen als hij niet tot uitoefening over wilde gaan.

Conclusie

3.4 Gelet op de aard van de overeengekomen (execution only) dienstverlening had DeGiro geen verplichting om actie te ondernemen ten aanzien van de betreffende opties die op de expiratiedatum in-the-money waren. DeGiro kan daarom niet aansprakelijk worden gehouden voor de door de consument (mogelijk) geleden schade. De vordering moet daarom worden afgewezen.

4. De beslissing

De commissie wijst de vordering af.

Deze uitspraak is een bindend advies. Tegen deze uitspraak kunt u beroep instellen bij de Commissie van Beroep Kifid als wordt voldaan aan de vereisten van regel 7 van het Reglement Commissie van Beroep Kifid – vanaf 1 april 2022, 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.

[2] Vergelijkbaar GC Kifid 2021-0659, overweging 3.4.

Binnen 2 weken na de verzenddatum van deze uitspraak kunt u een schriftelijk verzoek indienen tot herstel van een overduidelijke vergissing in de uitspraak zoals een schrijffout, een verkeerde naam/datum of een rekenfout. De beslissing van de geschillencommissie in de uitspraak kan hiermee niet ter discussie worden gesteld. Ook kunt u binnen 1 maand na de verzenddatum van de uitspraak een schriftelijk verzoek indienen om de uitspraak aan te vullen als u vindt dat de geschillencommissie niet heeft beslist over alle onderdelen van uw vordering. Dit ziet niet op de situatie waarin u meent dat de geschillencommissie in haar uitspraak niet uitdrukkelijk al uw argumenten, ter onderbouwing van uw vordering, heeft behandeld. Meer informatie hierover staat in artikel 40 van het reglement van de geschillencommissie vanaf 1 april 2017, te vinden op de website www.kifid.nl/reglementen-en-statuten.

Contactgegevens Klachteninstituut Financiële Dienstverlening

Telefoonnummer: 070 - 333 8 999
Website: www.kifid.nl

Bijlage - Relevante bepalingen uit de algemene voorwaarden

Voorwaarden Beleggingsdiensten van DeGiro

6.4 Execution Only

DEGIRO geeft geen beleggingsadvies en beheert het Saldo niet. Alle diensten van DEGIRO worden geleverd op Execution Only-basis. De Orders van de Cliënt worden automatisch uitgevoerd door de systemen van DEGIRO en worden door deze systemen uitsluitend getoetst tegen de door DEGIRO aan de Cliënt opgelegde Limieten. DEGIRO bewaakt of analyseert het Saldo van de Cliënt niet. De Cliënt bepaalt zelf de beleggingsstrategie en keuzes en alleen de Cliënt is verantwoordelijk voor de Orders en voor het regelmatig controleren en onderhouden van het Saldo. Er kunnen zich extra risico's voordoen die verbonden zijn aan de belegging in Financiële Instrumenten op Execution Only-basis. De Cliënt mag geen posities openen die kunnen leiden tot schade die de Cliënt niet kan dragen.

Voorwaarden Derivaten van DeGiro

5.1 Verplichting tot Opdracht

Als Execution Only-Cliënt is het de verantwoordelijkheid van de Cliënt om DEGIRO tijdig – en conform de eisen zoals uiteengezet in deze Voorwaarden Derivaten – te instrueren met betrekking tot de posities van de Cliënt in Derivaten. Als de Cliënt bijvoorbeeld opties wil uitoefenen voordat deze expireren, moet de Cliënt hiervoor aan DEGIRO de Opdracht geven. Bij gebreke van een tijdige Opdracht van de Cliënt, zal DEGIRO geen actie ondernemen.

7.1 Execution Only

Zoals uitgelegd in artikel 6.4 van de Voorwaarden Beleggingsdiensten, verleent DEGIRO al haar diensten op basis van “Execution Only”. De Orders van de Cliënt worden automatisch verwerkt door de systemen van DEGIRO en worden uitsluitend getoetst op de tussen Partijen overeengekomen Limieten en voorwaarden. DEGIRO kan de Orders en posities van de Cliënt niet toetsen op geschiktheid wat betreft de activa, beleggingsportefeuille of beleggingsdoelstellingen van de Cliënt. De Cliënt is als enige verantwoordelijk voor de Orders en zijn gekozen posities, inclusief posities in Derivaten.