Uitspraak Geschillencommissie Financiële Dienstverlening nr. 2022-0242
(mr. M.E.J. Bracco Gartner, voorzitter en mr. D.P. van Strien, secretaris)

Klacht ontvangen op	: 20 september 2021
Ingediend door	: De consument
Tegen	: flatexDEGIRO Bank, Dutch Branch, als rechtsopvolger van DeGiro B.V. en onder meer gevestigd te Amsterdam, verder te noemen DeGiro
Datum uitspraak	: 23 maart 2022
Aard uitspraak	: Bindend advies
Uitkomst	: Vordering afgewezen

Samenvatting

Order niet uitgevoerd. Met het verzenden van de order naar het meest liquide platform conform het overeengekomen orderuitvoeringsbeleid heeft DeGiro aan haar verplichtingen voldaan. Dat een andere handelwijze voor de consument tot een gunstiger resultaat had geleid of dat DeGiro de consument bij de orderuitvoering heeft benadeeld, is niet gebleken.

1. De 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) het verweerschrift van DeGiro; 3) de repliek van de consument en 4) 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 belegt bij DeGiro op basis van execution only. De vader van de consument heeft met haar instemming transacties op haar beleggingsrekening verricht. Op de dienstverlening van DeGiro is de Cliëntovereenkomst, de daarvan uitmakende Voorwaarden Beleggingsdiensten en de daarbij behorende documentatie, waaronder de Nadere Informatie Beleggingdiensten, Order- en Orderuitvoeringsbeleid van toepassing.

2.2 Op 11 augustus 2021 heeft de vader van de consument een doorlopende limietorder ingelegd voor de verkoop van 144 aandelen Biomarin Pharma (hierna: Biomarin) met een limiet van USD 85. Op 30 augustus 2021 heeft het aandeel deze koers bereikt en ook een koers van 85.01 bereikt. De order is echter niet uitgevoerd.

2.3 Op 1 september 2021 is de order uitgevoerd, voor USD 85. Op 7 september 2021 heeft de vader van de consument 144 aandelen Biomarin gekocht voor USD 78.

2.4 Van de koersontwikkeling van het aandeel Biomarin op Nasdaq is de volgende tabel overgelegd:



Display: Time and Sales | Day/Time Filters: Custom | 30-Aug-2021 09:00:00 - 30-Aug-2021 23:59:59 | Update View | Filters

Timestamp	Venue	Last Trade	Volume	Bid	Ask
30-Aug-2021 15:30:00.322	PSE	85.01	43	85	85.45
30-Aug-2021 15:30:00.322	NAS	85	1,743	85	85.6
30-Aug-2021 15:30:00.322	NAS	85	5,131	85	85.6
30-Aug-2021 15:30:00.322	NAS	85	100	85	85.6
30-Aug-2021 15:30:00.322	NAS	85	100	85	85.6
30-Aug-2021 15:30:00.322	NAS	85.01	100	85	85.6
30-Aug-2021 15:30:00.322	NAS	85.01	100	85	85.6
30-Aug-2021 15:30:00.223	NAS	84.56	100	84.56	85.6
30-Aug-2021 15:30:00.223	DEX	85	1	84.44	85.6
30-Aug-2021 15:30:00.223	DEX	85	43	84.44	85.6
30-Aug-2021 15:30:00.212	PSE	85	185	84.44	85.6
30-Aug-2021 15:30:00.212	PSE	85	50	84.44	85.6
30-Aug-2021 15:30:00.212	PSE	85	50	84.44	85.6
30-Aug-2021 15:30:01.428	PSE	85	1,400	85	85.75
30-Aug-2021 15:30:01.428	PSE	85	100	85	85.75
30-Aug-2021 15:30:01.428	PSE	85	800	85	85.75
30-Aug-2021 15:30:01.428	PSE	85	100	85	85.75
30-Aug-2021 15:30:01.428	PSE	85.01	35	85	85.75
30-Aug-2021 15:30:01.428	PSE	85.01	45	85	85.75
30-Aug-2021 15:30:01.428	PSE	85.01	20	85	85.75
30-Aug-2021 15:30:01.428	NAS	84.8	141	85	85.75
30-Aug-2021 15:30:01.428	NAS	84.8	100	85	85.75
30-Aug-2021 15:30:01.428	NAS	84.8	1,400	85	85.75

De klacht en vordering

2.5 De consument verwijt DeGiro dat de aandelen Biomarin op 30 augustus 2021 niet zijn verkocht, hoewel voor de aandelen een limietorder van USD 85 was ingelegd en deze koers op de Nasdaq ook bereikt is. DeGiro heeft aangevoerd dat de order correct is geplaatst en dat het mogelijk is dat andere orders prioriteit hebben gekregen boven de order van de consument. De consument accepteert deze verklaring niet.

Uit door DeGiro verstrekte koersinformatie blijkt dat op 30 augustus een order is uitgevoerd voor USD 85,01. De consument kan zich niet voorstellen dat deze order is uitgevoerd en haar verkooporder met een limiet van USD 85 niet. De consument heeft uit van DeGiro zelf ontvangen koersinformatie kunnen opmaken dat de limiet wel behaald is. Zij wijst er in dit verband op dat in de effectenhandel miljoenen worden betaald om informatie enkele microseconden sneller door te geven zodat voordeel kan worden behaald.

2.6 Als de stukken op 30 augustus 2021 verkocht waren, dan had de vader van de consument deze stukken op 1 september 2021 voor haar teruggekocht tegen een lagere koers, namelijk USD 83. Hij handelt regelmatig met een dergelijke strategie, wat hij onderbouwt met screenshots van zijn eigen beleggingsrekening. Nu de order op 30 augustus 2021 niet is uitgevoerd, heeft hij de stukken op 1 september 2021 niet tegen USD 83 kunnen terugkopen, wat tot een schade van € 248,- heeft geleid.

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

3.1 De commissie moet de vraag beantwoorden of DeGiro ervoor verantwoordelijk is dat de verkooporder voor 144 aandelen Biomarin met een limiet van USD 85 niet is uitgevoerd op 30 augustus 2021. De commissie is van oordeel dat DeGiro heeft voldaan aan haar wettelijke verplichting op grond van artikel 4:90a Wft tot het nemen van toereikende maatregelen bij het uitvoeren van orders om het beste resultaat voor cliënten te behalen. De commissie zal dit hieronder toelichten.

3.2 Uit de door de consument overgelegde koersgegevens van het aandeel Biomarin op 30 augustus 2021 kan de commissie opmaken dat de koers en het volume voor de uitvoering van de order was bereikt. De order van de consument is echter niet uitgevoerd.

Orderuitvoeringsbeleid DeGiro

3.3 DeGiro heeft toegelicht dat zij invulling geeft aan haar wettelijke verplichting door orders uit te voeren conform haar orderuitvoeringsbeleid dat is neergelegd in de Nadere Informatie Beleggingsdiensten. Deze best execution verplichting houdt in dat het orderuitvoeringsbeleid van DeGiro niet zozeer gericht is op het realiseren van de best mogelijke prijs bij elke transactie, maar om *in het algemeen* het beste resultaat te behalen, aldus DeGiro.

DeGiro maakt daarbij gebruik van de Smart Order Router ('SOR') Dit is een software-systeem dat orders naar verschillende handelsplatformen zendt, waarbij ook rekening wordt gehouden met de mate waarin transacties worden uitgevoerd in verband met voldoende liquiditeit en met marktontwikkelingen. Alle orders voor Amerikaanse aandelen die zijn ingelegd voor het moment van opening van de Amerikaanse markt (voor 15:28 uur), worden doorgestuurd naar de 'primary exchange' voor Amerikaanse aandelen, in dit geval Nasdaq.

3.4 Biomarin is een Amerikaans aandeel en de order was ingelegd voor 15:28 uur. Om deze reden is de order naar Nasdaq gestuurd. DeGiro heeft ten slotte uiteengezet dat Nasdaq orders conform haar eigen reglementen uitvoert en op basis van deze regels een bepaald prioriteringsbeleid toepast. Dat de order van de consument niet is uitgevoerd is volgens DeGiro een gevolg van het door Nasdaq voor haar prioriterings-beleid gehanteerde algoritme. Dit algoritme bepaalt aan de hand van onder meer het soort order, de scherpte van de prijs en de omvang van de order, in onderlinge verhouding, welke order op welk moment wordt uitgevoerd.

Rulebook Nasdaq

3.5 DeGiro heeft deze uitleg onderbouwd met een verwijzing naar een aantal regels uit het Rulebook van Nasdaq, waaronder rule 4702. In deze regel wordt beschreven welke type orders op Nasdaq kunnen worden opgegeven en staat over de uitvoering van deze orders: "*Upon entry, an Order is processed to determine whether it may execute against any contra-side Orders on the Nasdaq Book in accordance with the parameters applicable to the Order Type and Order Attributes selected by the Participant and in accordance with the priority for Orders on the Nasdaq Book provided in Rule 4757.*"

In Rule 4757 wordt vervolgens beschreven in welke volgorde de in het orderboek aanwezige orders worden uitgevoerd. Daarbij maakt Nasdaq gebruik van het *"Price/Display/Time Execution Algorithm"*.

3.6 De commissie volgt deze onderbouwde uitleg van DeGiro en acht het aannemelijk dat de order van de consument niet is uitgevoerd vanwege het opgegeven prijskader in combinatie met de prioriteitstelling van de order door Nasdaq. DeGiro stelt dat zij niet heeft kunnen nagaan waar de order van de consument zich op 31 augustus 2021 bevond in het orderboek van Nasdaq. Dit is volgens de commissie ook niet vereist. Met het verzenden van de order naar het meest liquide platform conform het overeengekomen orderuitvoeringsbeleid, heeft DeGiro aan haar verplichting van best execution voldaan.

Dat zij met een andere handelwijze voor de consument een gunstiger resultaat had behaald of de consument bij de orderuitvoering heeft benadeeld, is niet gebleken. De consument kan DeGiro er dan ook niet voor verantwoordelijk houden dat de order op 30 augustus 2021 niet is uitgevoerd. De commissie zal de vordering daarom afwijzen.

Schade

3.7 De commissie merkt hierbij nog op dat ook niet is komen vast te staan dat de consument schade heeft geleden door het niet uitvoeren van de order op 30 augustus 2021. De consument stelt dat haar vader de stukken op 1 september 2021 tegen USD 83 had kunnen terugkopen en dat hij een schade van € 248,- heeft geleden omdat hij dit niet heeft kunnen doen. DeGiro heeft onbetwist aangevoerd dat de consument de aandelen op 1 september 2021 heeft verkocht voor USD 85 en dat hij de stukken op 7 september 2021 heeft teruggekocht voor USD 78. Als de commissie de berekeningsmethodiek van de consument volgt, dan heeft de consument met deze transacties een beter resultaat (85 – 78 x 144 = USD 1.008,-) behaald.

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 Financiële Dienstverlening als wordt voldaan aan de vereisten van artikel 2 van het Reglement van de Commissie van Beroep Financiële Dienstverlening. Voor het instellen van beroep geldt een termijn van zes weken na verzending van deze uitspraak. Het reglement van de commissie van beroep en meer informatie over het instellen van beroep kunt u vinden op de website www.kifid.nl/in-beroep-gaan-bij-kifid.

Binnen twee weken na de verzenddatum van deze uitspraak kunt u een schriftelijk verzoek indienen tot herstel van vergissingen in de uitspraak zoals schrijffouten, een verkeerde naam/datum of rekenfouten. De beslissing van de geschillencommissie in de uitspraak kan hiermee niet ter discussie worden gesteld. Binnen een maand na de verzenddatum van de uitspraak kunt u 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, te vinden op de website www.kifid.nl/reglementen-en-statuten.