Uitspraak Geschillencommissie Kifid nr. 2023-0270

(mr. M.E.J. Bracco Gartner, voorzitter en mr. K. van Oort, secretaris)

Datum uitspraak	4 april 2023
Klacht van	De consument
Tegen	flatexDEGIRO Bank AG, mede gevestigd te Amsterdam, verder te noemen DeGiro
Aard uitspraak	Niet-bindend advies
Uitkomst	Vordering afgewezen

Samenvatting

Terugdraaien transactie. Een transactie van de consument is teruggedraaid, omdat deze tegen een te lage prijs was uitgevoerd. De consument stelt dat DeGiro deze annulering niet tijdig heeft uitgevoerd, waardoor hij schade heeft geleden. Naar het oordeel van de commissie is niet gebleken dat de consument schade heeft geleden waarvoor DeGiro aansprakelijk is. De commissie wijst de vordering af.

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 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 Deze uitspraak is niet-bindend. Dit zal hierna onder 3.1 tot en met 3.3 worden toegelicht.

2. Het geschil

Wat is er gebeurd?

2.1 De consument houdt een effectenrekening aan bij DeGiro. Op deze rekening belegt hij op basis van execution only.

2.2 Op 1 maart 2022 heeft de consument een kooporder geplaatst voor 1278 aandelen Kistos PLC met een limietprijs van GBX 327.

2.3 Deze order is op 20 april 2022 om 13:45:21 uur op de limietprijs uitgevoerd.

2.4 DeGiro is op dezelfde dag om 13:58 uur door de broker geïnformeerd dat de transactie door de market maker per ongeluk is uitgevoerd, omdat de koers op het moment van uitvoering een stuk hoger lag dan de door de consument opgegeven limiet. De transactie werd daarom geannuleerd.

2.5 Op 25 april 2022 heeft DeGiro deze annulering op de rekening van de consument doorgevoerd.

De klacht en vordering

2.6 De consument vordert terugboeking van de aangekochte aandelen dan wel vergoeding van een bedrag van € 1.221,94.

2.7 De consument legt hieraan het volgende ten grondslag. DeGiro heeft er vijf dagen over gedaan om de transactie terug te draaien op de rekening van de consument. Het terugdraaien is daarom niet tijdig uitgevoerd, waardoor hij schade heeft geleden. Gedurende vijf dagen verkeerde hij in de veronderstelling dat hij € 1.221,94 winst had gemaakt. Deze winst verdween zonder uitleg. De consument stelt dat het terugdraaien van de transactie niet op deze manier had gemogen en vordert herstel van de transactie, dan wel het verschil in waarde tussen de aankoop op 20 april 2022 en de koers op 25 april 2022, zijnde een bedrag van € 1.221,94.

Het verweer

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

3. De beoordeling

Toepasselijk recht

3.1 Voordat de commissie op de klacht ingaat, zal zij onderzoeken volgens welk recht de klacht moet worden beoordeeld en of zij uitspraak kan doen met een bindend of niet-bindend advies.

3.2 In de Voorwaarden Beleggingsdiensten van DeGiro, die op de overeenkomst van toepassing zijn, staat dat de overeenkomst tussen partijen wordt beheerst door Nederlands recht. Van belang is verder dat op grond van artikel 6 lid 2 van de Rome 1- verordening (Verordening (EG) nr. 593/2008, gelezen in samenhang met artikel 10:154 van het Burgerlijk Wetboek de overeenkomst wordt beheerst door het recht van de woonplaats van de consument – in dit geval Spaans recht – voor zover dat recht hem meer bescherming biedt. De verordening heeft rechtstreekse werking en is van dwingend recht, zodat daarvan niet in het nadeel van een consument mag worden afgeweken.

3.3 Op grond van vraag 15 lid 1 van het reglement beoordeelt de commissie klachten naar Nederlands recht.[1] De commissie kan niet vaststellen of de genoemde mogelijkheid zich hier voordoet dat het Spaanse recht de consument meer bescherming biedt. Dit betekent dat de consument de mogelijkheid moet behouden zijn klacht in volle omvang aan de gewone rechter voor te leggen. Deze uitspraak is daarom niet-bindend.

Inhoudelijke beoordeling

3.4 De consument betwist op zichzelf niet dat DeGiro onder bepaalde voorwaarden transacties mag terugdraaien, maar de consument stelt zich op het standpunt dat DeGiro dit niet tijdig heeft gedaan, waardoor hij schade heeft geleden.

3.5 Naar het oordeel van de commissie is van schade geen sprake. De schade bestaat – volgens de consument – uit de misgelopen winst. Deze misgelopen winst komt niet voor vergoeding in aanmerking. DeGiro heeft ter verdediging aangevoerd dat sprake was van een foutieve transactie, die in overeenstemming met de regels van de London Stock Exchange is geannuleerd. De consument had daarom geen recht op uitvoering van zijn limietorder. Als DeGiro de fout sneller zou hebben hersteld door de transactie meteen op 20 april terug te draaien op de rekening van de consument, had de consument ook geen winst gemaakt. Hij zou dan in dezelfde positie hebben verkeerd als nu het geval is. De consument is door het terugdraaien per saldo teruggebracht in de situatie zoals deze voorafgaand aan de aankooptransactie bestond. Daarmee is van schade geen sprake.

3.6 Het enkele feit dat het vijf dagen heeft geduurd voordat de transactie op de rekening van de consument is teruggedraaid, waardoor de consument in de veronderstelling verkeerde winst te hebben gemaakt, maakt niet dat het terugdraaien van de transactie ongeldig is. Hoewel de commissie met de consument van oordeel is dat de communicatie beter en sneller had gekund, is niet gebleken dat de consument hierdoor schade heeft geleden.

3.7 Het voorgaande leidt ertoe dat de vordering wordt afgewezen.

4. De beslissing

De commissie wijst de vordering af.

[1] Het Reglement Geschillencommissie Kifid – vanaf 1 april 2022 is te vinden op www.kifid.nl.

Deze uitspraak is niet-bindend. Tegen deze uitspraak staat geen beroep open bij de Commissie van Beroep Kifid. U kunt de zaak nog wel aan de rechter voorleggen.

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.

Contactgegevens Klachteninstituut Financiële Dienstverlening

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