Uitspraak Geschillencommissie Kifid nr. 2023-0514

(mr. H.O. Kerkmeester, voorzitter, prof. mr. drs. M.L. Hendrikse, N.W. Over de Vest, leden en mr. D.M.A. Gerdes, secretaris)

Datum uitspraak	7 juli 2023
Klacht van	De consument
Tegen	BinckBank N.V., handelend onder de naam Saxo Bank, gevestigd te Amsterdam, verder te noemen de bank
Aard uitspraak	Bindend advies
Uitkomst	Vordering afgewezen

Samenvatting

Claimrechten. Onjuiste aanmeldtermijn in e-mail van de bank. Claimrechten verkocht in plaats van uitgeoefend. Vordering afgewezen bij gebrek aan schade die aan een tekortkoming van de bank kan worden toegerekend.

1. Procedure

1.1 De commissie beslist volgens haar reglement en op basis van de door partijen ingediende stukken.

1.2 Naar het oordeel van de commissie is een mondelinge behandeling niet nodig.

1.3 De consument en de bank 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 beleggingsrekening bij de bank. Op deze rekening belegt hij op basis van execution only.

2.2 De consument heeft belegd in aandelen Air France-KLM. Op 25 mei 2022 zijn, in verband met een kapitaalverhoging, 2.500 claimrechten op aandelen Air France-KLM bijgeschreven op de beleggingsrekening. Op 25 mei 2022 heeft de bank aan de consument gemaild:

> *(…) Deze corporate action betekent dat u uit meerdere opties kan kiezen. Vanaf ex datum kunt u de opties in het platform bekijken en een keuze maken. (Nu nog geen ex datum zichtbaar? Geen zorgen, u wordt verwittigd zodra deze bekend is).*

Wat als ik niets doe?
Als u nog geen keuze hebt gemaakt binnen de antwoordtermijn, kiezen wij automatisch de standaardoptie in uw naam.
(…)
Deadline [leeg]
Ex Datum [leeg]
Vroegste betaaldatum [leeg] (…)

2.3 Op 26 mei 2022 heeft de bank aan de consument gemaild:

(…) Deze corporate action betekent dat u uit meerdere opties kan kiezen. Vanaf ex datum kunt u de opties in het platform bekijken en een keuze maken. (…)
Wat als ik niets doe?
Als u nog geen keuze hebt gemaakt binnen de antwoordtermijn 06/06/2022 23:00:00, kiezen wij automatisch de standaardoptie in uw naam. U kunt de standaardoptie voor deze gebeurtenis bekijken op het keuzeticket in het platform.
(…)
Deadline 06/06/2022 23:00:00
Ex Datum 07/06/2022
Vroegste betaaldatum 16/06/2022 (…)

2.4 Na het bijschrijven van de claimrechten op zijn rekening heeft de consument enkele transacties in claimrechten Air France-KLM gedaan. Als gevolg daarvan is het aantal claimrechten op zijn rekening uitgebreid tot 4.000 stuks.

2.5 Op 3 juni 2022 heeft de bank aan de consument gemaild:

(…) Deze corporate action betekent dat u uit meerdere opties kan kiezen. Vanaf ex datum kunt u de opties in het platform bekijken en een keuze maken. (…)
Wat als ik niets doe?
Als u nog geen keuze hebt gemaakt binnen de antwoordtermijn 08/06/2022 21:00:00, kiezen wij automatisch de standaardoptie in uw naam.
(…)
Deadline 08/06/2022 21:00:00
Ex Datum 08/06/2022
Vroegste betaaldatum 16/06/2022 (…)

2.6 Op 7 juni 2022 constateerde de consument dat zijn claimrechten niet meer verhandelbaar waren en dat hij ze ook niet meer kon uitoefenen. Op diezelfde dag zijn de claimrechten van de consument bestens verkocht. De verkoopopbrengst (na inhouding van transactiekosten) bedroeg € 4.798,-.

2.7 Eveneens op 7 juni 2022 heeft de consument contact opgenomen met de bank. Hij heeft gesproken met een medewerker van de bank.

De consument heeft toen verzocht de verkoop van zijn claimrechten stop te zetten en te registreren dat hij de claimrechten wilde uitoefenen. Na dit gesprek heeft hij gemaild:

> *(…) Vandaag merkte ik dat mijn Air France-KLM - Rights (…) niet meer verhandelbaar zijn via uw platform, ik geen optie heb om de rechten te schrijven c.q. uit te oefenen en de rechten bestens ten verkoop worden aangeboden. Dit is contra de berichtgeving van („) AF-KLM.*
> *De berichtgeving van AF-KLM luidt als volgt:*
> *Key terms and rationale of the transaction:*
> *- Preferential subscription rights trading period: from 25 May 2022 to 7 June 2022, inclusive*
> *- Subscription period: from 27 May 2022 to 9 June 2022, inclusive*
> *Om 11:11 heb ik gebeld met het verzoek tot (i) het volledig stoppen onvrijwillige verkoop van mijn Air France-KLM - Rights, en (ii) het registreren van mijn wens tot schrijven / uitoefenen van deze rechten. Uw collega [naam] heeft mij bevestigd dit verzoek intern te zullen doorzetten. Op het moment van bellen waren enkele tientallen rights (van het totaal 4.000 stuks) verkocht. Ik begrijp dat meerdere beleggers met dit verzoek contact hebben opgenomen en u hierover een bericht zult uitsturen.*
> *Ik verzoek u zsm passende actie te ondernemen (…)*

2.8 De bank heeft aan dit verzoek tot uitoefening van de claimrechten geen gevolg gegeven.

Klacht, vordering en verweer

2.9 In het klachtformulier heeft de consument gevorderd dat de bank wordt veroordeeld tot schadevergoeding en heeft hij een schadebedrag van € 4.574,- vermeld, te vermeerderen met wettelijke rente over dit bedrag en proces- en nakosten. In zijn repliek (brief van 19 februari 2023) heeft hij vermeld dat zijn vordering ziet op een verklaring voor recht ten aanzien van de vraag of de bank in strijd met wettelijke of contractuele verplichtingen heeft gehandeld. De omvang van de schade moet volgens de consument in een afzonderlijke schadestaatprocedure worden vastgesteld.

2.10 De vordering van de consument berust op de stelling dat de bank in strijd met haar verplichtingen jegens hem heeft gehandeld door een onjuiste aanmeldtermijn door te geven. De consument stelt dat hij als gevolg daarvan de claimrechten niet heeft kunnen uitoefenen.

2.11 De bank heeft verweer gevoerd. Voor zover relevant zal de commissie bij de beoordeling daarop ingaan.

3. De beoordeling

3.1 In deze zaak gaat het om de vraag of de bank in strijd met haar verplichtingen heeft gehandeld door een onjuiste aanmeldtermijn aan de consument door te geven.

3.2 De commissie constateert dat de bank niet heeft bestreden dat in haar e-mail van 3 juni 2022 een onjuiste aanmeldtermijn stond. Van een beleggingsonderneming in een relatie op basis van execution only mag echter worden verwacht dat de door haar verstrekte informatie over corporate actions geen onjuistheden bevat over wezenlijke aspecten zoals de aanmeldtermijn bij een claimemissie. Geconcludeerd kan daarom worden dat de bank, door het vermelden van een onjuiste aanmeldtermijn, in strijd met haar verplichtingen jegens de consument heeft gehandeld.

3.3 In de brief van 19 februari 2023 schrijft de consument dat zijn vordering ziet op een verklaring voor recht – ten aanzien van de vraag of de bank in strijd met wettelijke of contractuele verplichtingen heeft gehandeld – en dat de schade in een afzonderlijke schadestaatprocedure moet worden vastgesteld. De commissie constateert evenwel dat haar reglement niet in een schadestaatprocedure voorziet. Verder kan de commissie weliswaar een verklaring voor recht in haar beslissing opnemen, maar daarvoor is vereist dat de consument daar belang bij heeft. Een dergelijk belang zou in dit geval kunnen bestaan als het zou vaststaan dat de consument recht heeft op schadevergoeding, maar de schade nog niet zou kunnen worden begroot. Als daarentegen vaststaat dat op de bank geen verplichting tot schadevergoeding rust, ontbreekt daarmee het belang bij een verklaring voor recht. Dit brengt mee dat de commissie, om proceseconomische redenen, zal beoordelen of er schade is ontstaan die aan een tekortkoming van de bank kan worden toegerekend.

3.4 In zijn toelichting bij het klachtformulier heeft de consument zijn schade berekend met een formule: [aantal claimrechten] x [theoretische waarde van het inschrijvingsrecht] – [gerealiseerde opbrengsten]. Met deze formule komt hij uit op een bedrag van (4.000 x € 2,345) – € 4.806,02 = € 4.573,98. Verder heeft de consument aangevoerd, in zijn brief van 19 februari 2023, dat de waarde van de claimrechten heeft gefluctueerd. Hij acht het niet uitgesloten dat door het massaal dumpen van claimrechten op 7 juni 2022 de opbrengst van zijn claimrechten onnodig laag was. De consument stelt dat hij bij een zelfstandig getimede verkoop een wezenlijke hogere prijs per claimrecht had kunnen behalen.

3.5 In zijn stellingen over de te vergoeden schade kan de consument niet worden gevolgd. De klacht berust op het uitgangspunt dat de consument de claimrechten had willen uitoefenen. Dit brengt mee dat het bestaan en de omvang van de schade worden vastgesteld door het vergelijken van de daadwerkelijke situatie, waarin geen claim-rechten zijn uitgeoefend, met de situatie waarin de claimrechten wél zouden zijn uitgeoefend. Bij een dergelijke maatstaf komt men niet toe aan de vraag of de claimrechten voor een betere prijs hadden kunnen worden verkocht.

3.6 Ook als het niet kunnen uitoefenen van claimrechten als uitgangspunt wordt genomen, kan niet worden vastgesteld dat de consument schade heeft geleden die aan een tekortkoming van de bank kan worden toegerekend. Het lag immers op de weg van de consument de eventuele schade, in dit geval ontstaan door het feit dat hij niet op de claimemissie kon inschrijven, te beperken.[1] Hierbij is van belang dat de bank een grafiek heeft overgelegd waaruit blijkt dat de koers van het aandeel Air France-KLM vanaf 7 juni 2022 tot begin juli 2022 fors is gedaald zodat de consument in die periode kans heeft gehad om op de beurs aandelen Air France-KLM te kopen voor een koers die per saldo (rekening houdend met de opbrengst van de verkochte claimrechten) gunstiger was dan in geval van uitoefening van de claimrechten.

3.7 De consument heeft bezwaar gemaakt tegen het opnemen van een bijlage met transacties in het verweerschrift van de bank. Volgens de consument bevat de bijlage rekening- en transactiegegevens die niet relevant zijn voor deze procedure. De commissie acht dit bezwaar ongegrond omdat de consument niet heeft toegelicht waarom de gegevens in kwestie niet relevant zijn voor het standpunt van de bank in deze procedure.

3.8 Gezien het voorgaande zal de vordering van de consument worden afgewezen.

4. De beslissing

De commissie wijst de vordering af.

Deze uitspraak is bindend. Of u tegen de uitspraak beroep kunt instellen, kunt u nalezen in regel 7 van het Reglement Commissie van Beroep Kifid – vanaf 1 april 2022, te vinden op www.kifid.nl/reglementen-en-statuten. In regel 18.1 van dat reglement is bepaald dat beroep kan worden ingesteld tot zes weken na de dag van de uitspraak. Meer informatie over het instellen van beroep kunt u vinden op www.kifid.nl/in-beroep-gaan-bij-kifid.

Binnen twee weken na verzending van de uitspraak kunt u 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 twee weken na verzending van de uitspraak 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 ncommissie 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 www.kifid.nl/reglementen-en-statuten.

Contactgegevens Klachteninstituut Financiële Dienstverlening

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

[1] Zie eerdere uitspraken van de commissie waarin schadebeperking een rol speelde, o.a. de uitspraken met nummer 2021-0105, 2021-0988 en 2022-0383.