Uitspraak Geschillencommissie Financiële Dienstverlening nr. 2021-0946
(mr. E.L.A. van Emden, voorzitter en mr. D.W.Y. Sie, secretaris)

Klacht ontvangen op	: 30 juni 2021
Ingediend door	: De consument
Tegen	: DeGiro B.V., gevestigd te Amsterdam, verder te noemen DeGiro
Datum uitspraak	: 9 november 2021
Aard uitspraak	: Niet-bindend advies
Uitkomst	: Vordering afgewezen
Bijlage	: Relevante bepalingen uit de Voorwaarden Beleggingsdiensten DEGIRO

Samenvatting

Klacht over de wijziging van het assortiment in beleggingsproducten. Volgens de vaste lijn van de geschillencommissie is DeGiro vrij te beslissen welke beleggingsproducten wel en niet tot haar assortiment behoren en mag zij ook haar assortiment van tijd tot tijd aanpassen. De vordering van de consument wordt afgewezen.

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) de aanvullende stukken van de consument; 3) het verweerschrift van DeGiro en 4) de repliek van de consument.

1.2 De commissie is van oordeel dat dit geschil zich leent voor verkorte behandeling als bedoeld in artikel 32 van haar reglement. Dit betekent dat de uitspraak niet bindend is en dat partijen elkaar dus niet aan de uitspraak kunnen houden.

2. Het geschil

Wat is er gebeurd?

2.1 De consument belegt met een beleggersrekening bij DeGiro op basis van execution only. De consument houdt aandelen in Simon Property Group (SPG). Op de overeenkomst tussen partijen zijn de zogeheten Voorwaarden Beleggingsdiensten DEGIRO (hierna: 'de voorwaarden') van toepassing.

2.2 Op 2 februari 2021 heeft de consument aan DeGiro gemaild dat hij geen inkooporder kon plaatsen voor aandelen in SPG en dat hij de melding had ontvangen: "*Dit instrument is niet beschikbaar om te handelen.*

Dit kan te wijten zijn aan wettelijke redenen, uw accountprofiel of een interne beslissing." Diezelfde dag heeft de orderdesk van DeGiro hem per e-mail geïnformeerd dat zijn order om fiscale redenen niet verwerkt kon worden.

2.3 Mede vanwege het uitblijven van een reactie op de vragen in zijn e-mails heeft de consument op 4 maart 2021 bij DeGiro een klacht ingediend. DeGiro heeft in de interne klacht-procedure geen reactie gegeven op zijn klacht.

De klacht en vordering

2.4 De consument stelt dat DeGiro haar contractuele verplichtingen tegenover hem niet is nagekomen. DeGiro handelt in strijdt met artikel 8 van de voorwaarden, omdat DeGiro een order weigert uit te voeren zonder hem contractuele informatie te verstrekken. DeGiro biedt hem ten onrechte niet meer de mogelijkheid aan om zijn positie in SPG te vergroten, terwijl zij wel aandelen aanbiedt van andere Amerikaanse commerciële vastgoedbedrijven. DeGiro handelt ook in strijd met Europese regelgeving door de consument niet de beste uitvoering van orders te bieden. DeGiro heeft (pre)contractuele informatie verstrekt die misleidend, niet duidelijk en niet nauwkeurig is. Hierdoor heeft de consument niet kunnen handelen met de volledige wetenschap van de feiten. De consument vordert van DeGiro een bedrag van € 1.200,-, te weten de meerwaarde en dividenden die hij niet heeft kunnen behalen vanwege de onmogelijkheid om zijn positie in SPG te vergroten. Verder stelt hij dat de schade met de tijd zal stijgen en gederfde winst omvat.

Het verweer

2.5 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 het om gaat

3.1 De commissie ziet zich voor de vraag gesteld of DeGiro haar dienstverlening tegenover de consument met betrekking tot het aanbieden van nieuwe aandelen van SPG mocht stopzetten. De commissie is van oordeel dat DeGiro dit mocht doen en zij licht haar oordeel als volgt toe.

DeGiro mocht SPG uit haar beleggingsassortiment halen

3.2 Voor de beoordeling van de klacht verwijst de commissie naar eerdere uitspraken van Kifid over de bevoegdheid van een financiële dienstverlener om het assortiment van beleggings-producten te wijzigen.[1]

[1] Zie onder meer Kifid GC nrs. 2021-0849 (overweging 3.3) en 2021-0870 (overweging 3.4), te vinden op www.kifid.nl

Uit deze uitspraken volgt dat de wijziging van het beleggingsassortiment moet worden gezien als een gedeeltelijke opzegging van de overeenkomst van beleggingsdienstverlening tussen DeGiro en de consument. Een niet voor bepaalde tijd aangegane overeenkomst kan in beginsel worden opgezegd. Dit uitgangspunt wordt ook gevolgd in vaste jurisprudentie van de Hoge Raad.[2] De eisen van redelijkheid en billijkheid kunnen wegens aard en inhoud van de overeenkomst en de omstandigheden van het geval meebrengen dat een redelijke opzegtermijn wordt gehanteerd.

3.3 Gelet op het voorgaande geldt als uitgangspunt dat DeGiro vrij is om te beslissen welke beleggingsproducten wel en niet tot haar assortiment behoren en dat zij vrij is om haar assortiment van tijd tot aanpassen. Dit vindt zijn grondslag ook in artikel 4.10 van de voorwaarden (zie bijlage). Dit betekent dat DeGiro haar dienstverlening met betrekking tot het beleggen in aandelen van SPG mocht stopzetten. Anders dan de consument stelt, is de commissie van oordeel dat deze informatie duidelijk en niet dubbelzinnig is. In ieder geval is het onvoldoende door de consument onderbouwd waarom de (overige) contractinformatie van DeGiro als misleidend beschouwd zou moeten worden. Evenmin ziet de commissie aanleiding om te concluderen dat DeGiro in strijd heeft gehandeld met (Europese) regelgeving ten aanzien van het uitvoeren van inkooporders.

3.4 Ten overvloede overweegt de commissie het volgende. Hoewel dit niet tussen partijen ter discussie staat, heeft DeGiro bij het beëindigen van haar dienstverlening ten aanzien van het beleggen in aandelen van SPG geen opzegtermijn gehanteerd. Zij heeft ter onderbouwing gesteld dat zij in dit geval 'enkel' is opgehouden met het aanbieden van de mogelijkheid om aandelen in SPG te kopen. De consument mocht zijn huidige aandelen in SPG blijven aanhouden bij DeGiro. DeGiro stelt daarbij dat zij de consument nooit ervan heeft weerhouden om zijn aandelen in SPG te verkopen. Ook heeft zij toegelicht dat het hanteren van een opzegtermijn zou betekenen dat de periode wordt verlengd waarin haar (fiscaal) juridische situatie onzeker is. De commissie is van oordeel dat de reden van DeGiro om geen opzegtermijn te hanteren haar niet onredelijk voorkomt.

Conclusie

3.5 Gezien het voorgaande is de klacht van de consument ongegrond.

4. De beslissing

De commissie wijst de vordering af.

[2] Hoge Raad, 2 februari 2018, ECLI:NL:HR:2018:141, te vinden op www.rechtspraak.nl.

Deze uitspraak is een niet-bindend advies, omdat deze beslissing is genomen in een verkorte procedure. Meer informatie hierover staat in artikel 32 van het reglement, te vinden op de website van Kifid (www.kifid.nl/reglementen-en-statuten). Tegen deze uitspraak staat geen hoger beroep open bij de Commissie van Beroep Financiële Dienstverlening. U kunt de zaak nog wel aan de rechter voorleggen.

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.

Bijlage

Relevante bepalingen uit de Voorwaarden Beleggingsdiensten DEGIRO

Artikel 7. Cliënt is verantwoordelijk voor beleggingen

DEGIRO verleent geen beleggingsadvies en voert geen beheer over het Giraal Tegoed. DEGIRO verleent al haar diensten op basis van Execution Only. De Orders van Client worden door de systemen van DEGIRO automatisch uitgevoerd en uitsluitend getoetst aan de door DEGIRO aan Client opgelegde Limieten. DEGIRO beoordeelt en volgt niet het Giraal Tegoed van Client. Client bepaalt zelf zijn beleggingsstrategie en -keuzes en uitsluitend Client is verantwoordelijk voor de Opdrachten en voor het regelmatig toetsen en onderhouden van het Giraal Tegoed. Client bevestigt de risico's verbonden aan het beleggen in Financiële Instrumenten op basis van Execution Only te aanvaarden en er voor te zorgen geen posities aan te gaan die tot verlies kunnen leiden dat Client niet dragen kan.

Artikel 4. Diensten

(…)

4.10 Beurzen en Financiële instrumenten

DEGIRO bepaalt welke beurzen, valuta en Financiële Instrumenten onderwerp zijn van haar diensten en houdt een overzicht daarvan bij op de Website. DEGIRO is te allen tijde gerechtigd om haar diensten met betrekking tot een bepaalde beurs, een bepaalde valuta en/of een bepaald Financieel Instrument te wijzigen of beëindigen. DEGIRO zal Client hierover zo tijdig mogelijk informeren.

Artikel 16. Duur en beëindiging Client Overeenkomst

16.1 Onbepaalde duur

De relatie tussen DEGIRO en Client uit hoofde van de Overeenkomst Beleggingsdiensten is voor onbepaalde tijd aangegaan.

16.2 Opzegging

DEGIRO en Client hebben steeds het recht om de Overeenkomst Beleggingsdiensten schriftelijk te beëindigen. Voor DEGIRO geldt daarbij een opzeggingstermijn van een kalendermaand. Voor Client geldt daarbij geen opzeggingstermijn. Bij beëindiging door Client eindigt de Overeenkomst Beleggingsdiensten op het eerste moment na de ontvangst en verwerking van de mededeling van beëindiging, dat er tussen Client en DEGIRO geen openstaande transacties en posities zijn. Wanneer e6n kalendermaand nadat DEGIRO de mededeling van beëindiging van Client heeft ontvangen nog niet alle transacties en posities zijn gesloten, dan is DEGIRO gerechtigd om deze transacties en posities op dat moment te sluiten. Het bepaalde in artikel 16.5 tweede alinea is hierbij van toepassing.