**Uitspraak Geschillencommissie Financiële Dienstverlening nr. 2022-0758**

(mr. M.E.J. Bracco Gartner, voorzitter en mr. D.M.A. Gerdes, secretaris)

| | |
|---|---|
| Klacht ontvangen op | 17 januari 2022 |
| Ingediend door | De consument |
| Tegen | flatexDEGIRO Bank AG, met haar bijkantoor flatexDEGIRO Bank Dutch Branch mede gevestigd te Amsterdam, verder te noemen DeGiro |
| Datum uitspraak | 7 september 2022 |
| Aard uitspraak | Niet-bindend advies |
| Uitkomst | Vordering afgewezen |

## Samenvatting

Openbaar bod. De consument heeft zijn aandelen pas na afloop van de door DeGiro gestelde termijn aangemeld voor deelname aan een openbaar bod. DeGiro heeft eerst medegedeeld dat de aanmelding werd verwerkt en pas later dat de aandelen bij gebrek aan tijdige aanmelding niet waren meegenomen in het openbaar bod. De consument heeft nagelaten de schade te beperken, zodat er geen grond is voor schadevergoeding.

## 1. Procedure

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

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 In 3.1 tot en met 3.3 hierna wordt toegelicht waarom deze uitspraak niet-bindend is.

## 2. Het geschil

*Wat is er gebeurd?*

2.1 De consument heeft een beleggingsrekening bij DeGiro. Op deze rekening belegt hij op basis van execution only.

2.2 Op de beleggingsrekening stonden in het najaar van 2021 5.000 aandelen Cattolica Assicurazioni (hierna: aandelen Cattolica).

2.3 In oktober 2021 kondigde Assicurazioni Generali een openbaar bod aan op de aandelen Cattolica.

2.4 DeGiro heeft de consument bij e-mail van 25 oktober 2021 om 11.35 uur over dit openbaar bod geïnformeerd, met het verzoek uiterlijk 26 oktober 2021 om 12.00 uur zijn aanmelding door te geven:

> *We would like to inform you of an upcoming corporate action.*
> *GENERALI announced the details of the following takeover bid on CATTOLICA ASSICURAZIONI:*
> *Terms and conditions:*
> *• Price: 6.75 EUR ;*
> *• Deadline: 26/10/2021, 12:00 CEST.*
> *Further information can be found on the investor relations page .*
> *How do I participate in this corporate action?*
> *If you wish to participate in the tender offer, we ask you to follow the following instructions:*
> *• send an email to ca@degiro.it from the email address connected to your DEGIRO account, indicating your username and the exact number of shares you want to sell;*
> *• the e-mail must be sent to the registered e-mail address before the customer deadline indicated above.*
> *If the above instructions are not followed, we will not be able to process your request.*

2.5 De consument heeft op 29 oktober 2021 gemaild dat hij het openbaar bod accepteerde en DeGiro machtigde zijn 5.000 aandelen Cattolica te verkopen. DeGiro heeft diezelfde dag geantwoord dat zijn aanmelding in behandeling was genomen. Op 5 november 2021 heeft DeGiro gemaild dat de aanmelding van de consument succesvol was verwerkt en dat zij het bedrag op zijn beleggingsrekening zou bijschrijven na ontvangst van de betaling van de depotbank.

2.6 Na enige correspondentie over de vraag of de aandelen Cattolica inmiddels waren verkocht, heeft DeGiro op 11 november 2021 de consument medegedeeld dat de aandelen bij gebrek aan tijdige aanmelding niet waren meegenomen in het openbaar bod. De consument heeft, eveneens op 11 november 2021, bij DeGiro een klacht over deze gang van zaken ingediend. Vervolgens heeft hij meermalen gevraagd wanneer op zijn klacht zou worden gereageerd. Op 21 december 2021 heeft DeGiro gemaild dat het sluiten van de positie (m.a.w. de verkoop van de aandelen Cattolica) geen verandering zou veroorzaken voor zijn klacht en dat zij pas later, uiterlijk 10 januari 2022, inhoudelijk op zijn klacht zou reageren. DeGiro heeft bij brief van 19 januari 2022 op de klacht gereageerd. In deze brief schreef zij bereid te zijn de waardedaling op de aandelen tussen 29 oktober en 11 november 2021 te vergoeden.

*De klacht en vordering*

2.7 De consument vordert dat DeGiro wordt veroordeeld tot schadevergoeding. In het klachtformulier van 17 januari 2022 vermeldt hij een schadebedrag van € 5.750,-, te vermeerderen met wettelijke rente.

De vordering berust op de stelling dat DeGiro heeft verzuimd zijn aanmelding van de aandelen Cattolica in het openbaar bod uit te voeren en, toen hij navraag deed over de uitvoering van de transactie, hem ontoereikend heeft geïnformeerd.

*Het verweer*

2.8 DeGiro heeft verweer gevoerd. Voor zover nodig zal de commissie bij de beoordeling daarop ingaan.

## 3. De beoordeling

*Niet-bindend advies*

3.1 De commissie zal eerst onderzoeken naar welk recht de klacht moet worden beoordeeld en of zij uitspraak kan doen met een bindend of een niet-bindend advies.

3.2 Op grond van artikel 6 lid 2 van de Rome I-verordening (Verordening (EG) nr. 593/2008) wordt de overeenkomst tussen partijen beheerst door het recht van de woonplaats van de consument – in dit geval Italiaans 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 artikel 43.2 van het reglement beoordeelt de commissie klachten naar Nederlands recht. De commissie kan niet vaststellen of de genoemde mogelijkheid zich hier voordoet dat het Italiaanse recht aan 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.

3.4 Partijen zijn het oneens over de vraag in hoeverre DeGiro de schade moet vergoeden die is ontstaan doordat de op 29 oktober 2021 aangemelde aandelen niet zijn meegenomen in het openbaar bod.

3.5 DeGiro stelt dat zij de consument in haar e-mail van 25 oktober 2021 heeft bericht dat de aandelen uiterlijk op 26 oktober 2021 om 12:00 moesten zijn aangemeld en dat zij een na afloop van die termijn ontvangen aanmelding niet hoefde uit te voeren. De consument brengt hiertegen in dat de deadline voor aanmelding, afgaande op de website www.milanofinanza.it, 29 oktober 2021 was. In deze stelling kan de consument niet worden gevolgd omdat een broker zoals DeGiro, met het oog op een correcte uitvoering van aanmeldingen in verband met een openbaar bod, een termijn mag stellen die enige tijd eerder afloopt dan de door de bieder gestelde termijn. Verder heeft de consument niet betwist dat hij DeGiro's e-mail van 25 oktober 2021 heeft ontvangen.

3.6 DeGiro heeft zich bereid verklaard de waardedaling tussen 29 oktober en 11 november 2021 te vergoeden. Tot vergoeding van de waardedaling daarna is

DeGiro niet bereid op de grond dat zij de consument op 11 november 2021 heeft medegedeeld dat zijn aandelen, bij gebrek aan tijdige aanmelding, niet waren verkocht in het openbaar bod. De consument stelt dat hij de bevoegde afdeling van DeGiro heeft gevraagd om 'concrete information for the authorization to sell the shares', maar dat hij alleen contact kreeg met de klantenservice en pas op 21 december 2021 bericht kreeg dat verkoop van de aandelen geen gevolgen zou hebben voor zijn klacht, waarna hij de aandelen meteen heeft verkocht.

3.7 Aan de consument kan worden toegegeven dat DeGiro na zijn e-mail van 29 oktober 2021 niet naar behoren heeft gecommuniceerd, in het bijzonder door eerst te berichten dat zijn aanmelding werd uitgevoerd. Het staat echter vast dat DeGiro op 11 november 2021 aan de consument heeft medegedeeld dat de aandelen Cattolica bij gebrek aan tijdige aanmelding niet waren verkocht. Daaruit volgt dat de consument vanaf 11 november 2021 zijn schade – de waardedaling van zijn aandelen – had kunnen beperken. De consument kan niet worden gevolgd in het betoog dat hij pas na ontvangst van concrete informatie (van de relevante afdeling van DeGiro) de aandelen kon verkopen. Voor een partij die schade lijdt geldt een verplichting tot het beperken van schade als dit redelijkerwijs van hem kan worden gevergd (zie hiervoor eerdere uitspraken van de geschillencommissie in beleggingszaken, zoals de uitspraken met nummer 2012-185, 2021-0988 en 2022-0651). Naar het oordeel van de commissie had de consument in elk geval vanaf 11 november 2021 zijn schade kunnen beperken, omdat op die dag duidelijk was geworden dat de aandelen niet waren verkocht in het kader van het openbaar bod en omdat hij ook zonder inhoudelijke reactie op zijn klacht had kunnen beseffen dat hij verlies door waardedaling kon vermijden door de aandelen te verkopen.

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

## 4. De beslissing

De commissie wijst de vordering af.

*In 3.1 tot en met 3.3 is toegelicht dat deze uitspraak niet-bindend is. Tegen deze uitspraak staat geen beroep open bij de Commissie van Beroep Kifid. U kunt de zaak nog wel aan de rechter voorleggen.*

*Binnen twee weken na verzending van de uitspraak kunt u verzoeken vergissingen zoals schrijf- of rekenfouten of een verkeerde naam of datum te herstellen. De beslissing in de uitspraak kan hiermee niet ter discussie worden gesteld. Binnen een maand na verzending kunt u 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 niet op al uw argumenten is ingegaan. Meer informatie 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