# Uitspraak Geschillencommissie Kifid nr. 2024-0722

(mr. M.E.J. Bracco Gartner, voorzitter, prof. mr. drs. M.L. Hendrikse, drs. B. Windt RBA, leden en mr. D.M.A. Gerdes, secretaris)

| | |
|---|---|
| Datum uitspraak | 22 augustus 2024 |
| Klacht van | De consument |
| Tegen | Saxo Bank A/S, mede gevestigd te Amsterdam, verder te noemen de bank |
| Aard uitspraak | Niet-bindend advies |
| Uitkomst | Vordering afgewezen |

## Samenvatting

Overnamebod. Verlenging termijn. De consument wil haar keuze ten aanzien van een overnamebod wijzigen. De bank deelt mede dat dit niet mogelijk is. Niet komen vast te staan dat de bank in strijd met haar verplichtingen jegens de consument heeft gehandeld.

## 1. Procedure

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

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

1.3 De consument heeft gekozen voor een niet-bindend advies. Dit betekent dat partijen elkaar niet 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 zij op basis van execution only. Tot de beleggingen van de consument behoren aandelen Performance Shipping Inc. (hierna: Performance Shipping).

2.2 Op 2 november 2023 heeft de bank de consument bericht dat Sphinx Investment Corp. (hierna: Sphinx) een overnamebod had uitgebracht op Performance Shipping:

> *(...) Instrument: PSHG:xnas (ISIN: MHY673051543)*
> *Event Id: [Event id 1]*
> *Effective Date: 13-Nov-2023*
> *Reply Deadline: 12-Nov-2023 22:00:00*
> *Betaaldatum: Unknown*
> *(...)*

*Tender offer*
*Sphinx (...) offers to purchase (...) the outstanding common stock shares at a net price per share (...).*
*On october 10, 2023, the last full trading day before the commencement of the offer, the closing price of the shares (...) was USD 1.68 per share. (...)*
*The offer represents a premium of 78.6 pct over the (...) share price on october 10, 2023, and a premium of 75 pct over the (...) closing share price on october 27, 2023. (...)*
*Clients are advised that instructions submitted for non default option can't be changed or amended after deadline is passed. Further, clients are advised to not to sell the holdings once they instruct to exchange. Holdings instructed to exchange will be blocked for trading. (...)*
*Please refer to the prospectus of the event for any further details. (...)*

2.3 De consument heeft de bank op 7 november 2023 bericht dat zij voor optie 1 koos: het overnamebod aanvaarden tegen betaling van USD 3 per aandeel.

2.4 Op 17 november 2023 heeft de bank gemeld dat het overnamebod was verlengd en dat de termijn nu afliep op 25 maart 2024:

*(...) Instrument: PSHG:xnas (ISIN: MHY673051543)*
*Event Id: [Event id 2]*
*Effective Date: 26-Mar-2024*
*Reply Deadline: 25-Mar-2024 22:00:00*
*Betaaldatum: 02-Apr-2024 00:00:00*
*(...)*
*Tender offer :*
****timetable extended from event id [Event id 1]*** deadline extension will be applicable only those clients who have instructed as no action or not instructed in previous event****
*Announcement text:*
*****update as on 17 nov 2023*****
*(...)*
*Clients are advised that instructions submitted for non default option can't be changed or amended after deadline is passed. Further, clients are advised to not to sell the holdings once they instruct to exchange. Holdings instructed to exchange will be blocked for trading. (...)*

2.5 De consument heeft hierop geantwoord dat zij koos voor optie 2: 'Geen actie ondernemen'. Reden daarvoor was dat de voorwaarden van het bod – onder meer de ex-ante data – waren gewijzigd.

2.6 De consument heeft de bank gevraagd of haar gewijzigde keuze (geen actie ondernemen') was genoteerd.

De bank heeft geantwoord dat de consument haar keuze niet kon wijzigen omdat de custodian had medegedeeld dat dit niet mogelijk was. De consument heeft hierover verder gecorrespondeerd met de bank.

2.7 Op 1 april 2024 heeft de bank gemeld dat het overnamebod wederom was verlengd en dat de termijn nu afliep op 25 juni 2024. Op 1 juli 2024 heeft de bank wederom een verlenging van de deadline doorgegeven, nu tot 13 september 2024.

*Klacht, vordering en verweer*

2.8 De consument vordert dat de bank wordt bevolen toe te staan dat de consument haar keuze ten aanzien van het overnamebod wijzigt. Ook vordert de consument dat de bank wordt bevolen haar aandelen te deblokkeren.

2.9 De vorderingen van de consument berusten op de stelling dat een aandeelhouder gelegenheid hoort te krijgen voor wijziging van een gemaakte keuze ten aanzien van een overnamebod als de voorwaarden daarvan (bijvoorbeeld de termijn) tussentijds veranderen.

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

## 3. De beoordeling

3.1 Kern van dit geschil is de vraag of de consument, nadat de termijn van het openbaar bod op de aandelen Performance Shipping was verlengd, haar keuze voor aanmelding voor het bod mocht wijzigen.

3.2 Voor de beoordeling van dit geschil is van belang dat de consument een beroep heeft gedaan op Amerikaanse regelgeving. Zij stelt dat zij haar keuze had mogen wijzigen volgens de regels die in de VS voor het overnamebod gelden (regelgeving van de SEC en de door de consument geciteerde bepaling over 'withdrawal rights', zie de bijlage bij deze uitspraak). In deze procedure is het echter niet mogelijk een klacht te beoordelen aan de hand van Amerikaanse regelgeving en op basis daarvan vast te stellen dat de bank in strijd met haar verplichtingen jegens de consument heeft gehandeld. Reden daarvoor is dat de commissie een klacht alleen naar Nederlands recht beoordeelt, zoals is bepaald in vraag 15 onder 1 van haar reglement.

3.3 Naar het oordeel van de commissie is, althans naar Nederlands recht, niet gebleken dat de bank in strijd met haar verplichtingen heeft gehandeld. De bank heeft de consument geïnformeerd over het overnamebod en daarbij voldoende duidelijk vermeld dat haar keuze, wanneer eenmaal doorgegeven, niet meer kon worden gewijzigd. Zij heeft de keuze van de consument genoteerd en heeft haar voorgelicht over de diverse verlengingen van de termijn van het bod. Verder blijkt uit de stukken dat de bank, naar aanleiding van het verzoek van de consument om haar keuze te wijzigen, voldoende inspanning heeft verricht.

De bank heeft immers naar aanleiding van dit verzoek navraag gedaan bij de custodian en vervolgens van de custodian begrepen dat de consument haar keuze niet kon terugdraaien.

3.4 Zoals hiervoor geconstateerd, is niet gebleken dat de bank in strijd met haar verplichtingen jegens de consument heeft gehandeld. De vorderingen zullen worden afgewezen.

## 4. De beslissing

De commissie wijst de vorderingen van de consument af.

*Deze uitspraak is niet-bindend. Tegen de 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 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 commissie niet op al uw argumenten is ingegaan. Meer informatie hierover staat onder vraag 58 en 59 van het Reglement Geschillencommissie Kifid – vanaf 1 oktober 2023, te vinden op www.kifid.nl/reglementen-en-statuten.*

## Contactgegevens Klachteninstituut financiële dienstverlening

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

## Bijlage - Relevante bepalingen

In de bijlagen bij de repliek heeft de consument een tekst over 'Withdrawal rights' bij het overnamebod overgelegd. Deze luidt als volgt:

> *(...) 3. Withdrawal rights*
> *Tenders of Shares made pursuant to the Offer are irrevocable except as otherwise provided in this Section 3 (...).*
> *A shareholder may withdraw Shares (...) previously tendered (...) pursuant to the procedures set forth below at any time prior to the Expiration Date and Time.*
> *Thereafter, tenders of Shares are irrevocable, except that they may also be withdrawn after December 10, 2023, which is the 60th day from the commencement of this Offer, unless such Shares have already been accepted for payment by the Offeror (...). (...) For a withdrawal (...) to be effective, a (...) transmission notice of withdrawal must be timely received by the Tender Offer Agent (...). (...)*
> *All questions as to the form and validity )...) of notices of withdrawal will be determined by the Offeror, in its sole discretion. (...)*

Verder heeft de consument in haar repliek een beroep gedaan op regels van de SEC, de Amerikaanse toezichthouder op de beurs. De door haar genoemde regel 14d-7 luidt als volgt:[1]

> *§ 240.14d-7 Additional withdrawal rights.*
> *(a) Rights.*
> *(1) In addition to the provisions of section 14(d)(5) of the Act, any person who has deposited securities pursuant to a tender offer has the right to withdraw any such securities during the period such offer request or invitation remains open.*
> *(2) Exemption during subsequent offering period. Notwithstanding (...) section 14(d)(5) of the Act (15 U.S.C. 78n(d)(5)) and paragraph (a) of this section, the bidder need not offer withdrawal rights during a subsequent offering period.*
> *(b) Notice of withdrawal. Notice of withdrawal (...) shall be deemed (...) timely upon the receipt by the bidder's depositary of a (...) notice of withdrawal (...). (...)*

[1] Bron: website SEC, geraadpleegd in augustus 2024.