Uitspraak Geschillencommissie Kifid nr. 2023-0288

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

Datum uitspraak	6 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

Splitsing van het aandeel CNHI, waarbij aandeelhouders voor vijf oude aandelen CNHI vijf nieuwe aandelen CNHI en één aandeel Iveco krijgen. In verband met de splitsing zijn ook optiecontracten gewijzigd, door de introductie van een 'basket option' (optiecontract ten aanzien van aandelen CNHI én Iveco) en een nieuw optiecontract ten aanzien van nieuwe aandelen CNHI (met dezelfde naam als het voor de splitsing bestaande optiecontract). De wijziging bij optiecontracten is niet tijdig in de rekening van de consument verwerkt. Als gevolg daarvan heeft hij opties verkocht die weliswaar in zijn rekeningoverzicht werden vermeld, maar die hij niet had behoren te hebben. Die verkoop is door DeGiro teruggedraaid. In deze procedure stelt de consument dat DeGiro de verkoop niet had mogen terugdraaien. Naar het oordeel van de commissie is er weliswaar een toerekenbare tekortkoming van DeGiro, maar is daardoor geen schade veroorzaakt.

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

2. Het geschil

Wat is er gebeurd?

2.1 De consument heeft een beleggingsrekening bij DeGiro. Hij belegt op basis van execution only.

2.2 In december 2021 heeft de consument vijf opties CNHI P16.00 21JAN (hierna: opties CNHI) gekocht.

2.3 Per 3 januari 2022 is CNHI gesplitst. In het kader van de splitsing kreeg een aandeelhouder, in ruil voor vijf oude aandelen CNHI, vijf aandelen CNHI plus één aandeel Iveco. De splitsing had ook gevolgen voor opties zoals de opties CNHI die de consument in portefeuille had. Dit optiecontract, dat oorspronkelijk betrekking had op 500 aandelen CNHI, werd na de splitsing aangeduid als 'basket options CNHI1' (hierna: 'basket options') en had betrekking op 500 aandelen CNHI en 100 aandelen Iveco. Verder heeft de beurs wegens de splitsing een nieuw optiecontract geïntroduceerd dat betrekking had op 500 aandelen CNHI, aangeduid als 'CNHI P16.00 21JAN22' (hierna: de nieuwe opties CNHI).

2.4 Door een interne fout bij DeGiro zijn de opties CNHI van de consument begin januari 2022 niet omgezet in basket options. In plaats daarvan zijn de opties CNHI in zijn rekeningoverzicht blijven staan, gekoppeld aan de *feed* (beursgegevens) van de nieuwe opties CNHI.

2.5 Op 5 en 20 januari 2022 heeft de consument orders tot verkoop van de opties CNHI geplaatst. Op 5 januari 2022 is een optie CNHI verkocht tegen een koers van € 1,20 (verkoopsom € 600,-). De vier resterende opties zijn op 20 januari 2022 verkocht tegen een koers van € 1,60 (verkoopsom € 3.200,-). De verkoopsom kwam daarmee in totaal uit op € 3.800,-.

2.6 Op 26 januari 2022 heeft DeGiro de consument gemaild:

> *On the 3rd of January 2022 the demerger of Iveco shares took place. (…) shareholders of CNH Industrial received 1 share of Iveco for every 5 shares of CNH Industrial shares they held. Such a Corporate Action also has its impact on (…) derivative contracts, like the CNHI options you owned (…). (…) the option contract you owned prior to the effective date should [have been] exchanged to CNHI1. The contract size of this new option contract changed from 500 shares of CNH Industrial to 500 shares of CNH Industrial + 100 shares of Iveco. Next to the introduction of the so called basket options (CNHI1) the exchange introduced new option series on CNH Industrial with the regular contract sizes of 500 CNH Industrial shares as well.*
> *Because (…) the change of CNHI contracts was not processed in your account it looked like you still owned the CNHI P16.00 21JAN22 however this should (…) have been the basket option CNHI1 P16.00 21JAN22 (contract size 500 CNHI + 100 shares Iveco). Since the exchange introduced new option series (see the Euronext notice below (…)) which included a new introduction of CNHI P16.00 21JAN22, the feed of that option contract was linked to the unchanged option contract you held (…) which means that the "old" option you owned was exactly the same as the newly introduced CNHI options.*

Therefore it looked like the position was worth roughly EUR 3000 but this was the price of the newly introduced option as CNHI P16.00 21JAN22 and not the price of the CNHI1 P16.00 21JAN22 to which it should have been changed.
*On the 5th of January 2022 and the 20th of January 2022 you sold the newly introduced CNHI P16.00 21JAN22, while you should have sold the CNHI1 P16.00 21JAN22 instead. This means that you actually opened a short position in the CNHI P16.00 21JAN22, the option contract with solely 500 shares of CNH Industrial. Since this option contract expired in-the-money on Friday 21st of January 2022 DeGiro [was] externally assigned to receive 500*5 = 2500 shares of CNH Industrial at a price of EUR 16,00 per share. On this external assignment a loss was made of EUR 7162.50 which ha[s] been taken by DeGiro. Because (…) the wrong option contract was sold you received a premium of (…) EUR 3800 to which you were not entitled to because the option you sold was not the basket option CNHI1 P16.00 21JAN22 but the newly introduced CNHI P16.00 21JAN22. This premium therefore had been reversed in your account to be in line with the market. We (…) apologize [for] the fact that the positions [were] not reflected correctly in your portfolio. But in order to align with the external assignment and the incorrect premium you have received (…) we had to make these corrections in your account. (…)*

2.7 Van toepassing op de overeenkomst van partijen zijn de Voorwaarden Beleggingsdiensten en het document 'Nadere Informatie Beleggingsdiensten Order- en Orderuitvoeringsbeleid' (hierna: Nadere Informatie). In de Engelse versie daarvan staat:

Voorwaarden Beleggingsdiensten:

13.7 Processing Instructions in the Balance
Please be aware that there is a time difference between the moment an Order is executed and the moment that the trade is settled.
Orders that have been executed (…) will immediately be booked in the Balance (…). This means that the transaction may be booked in the Balance (…) before this transaction is actually settled (i.e., before SPV has received or delivered the (…) Financial Instruments (…)). These bookings made before settlement of the relevant trades are conditional bookings to show the economic position of the Client. In most markets, the actual delivery and payment of Securities takes place two Trading Days after the transaction. (…) If SPV does not actually receive the positions (…) within a reasonable timeframe (…) DeGiro is authorized to correct the conditional bookings by undoing or amending these. (…)
This may affect the Client´s investment strategy as, for example, the Client may not be able to participate in a Corporate action with an unsettled position before the date that Securities are traded without the rights flowing from the Securities (Ex-date).

16.3 Corrections by DeGiro

DeGiro is authorised to reverse any incorrect entry in the Client´s Personal Page, such as Corporate actions, pending orders, executed transactions, deposits, withdrawals and similar bookings, which has been caused directly or indirectly by any malfunction, error or mistake.

Nadere Informatie:

3.1 Transmission of Orders
(…)
Execution, Balance
When you have submitted your Order (…) DeGiro will provide you with confirmation of execution (…). Normally, the transaction will be booked in your Balance, immediately after execution. In case of technical or administrative issues at DeGiro or for example at an exchange, it may happen that Orders or Transactions are not correctly processed. In such situations DeGiro is entitled to undo Orders and/or Transactions where DeGiro deems such necessary for the protection of DeGiro or its clients. DeGiro will in such situation inform you as timely as possible. (…)

Klacht, vordering en verweer

2.8 De consument vordert dat DeGiro wordt veroordeeld tot schadevergoeding. In het klachtformulier vermeldt hij een schadebedrag van € 3.800,-, te vermeerderen met wettelijke rente. In zijn reactie van 25 januari 2023 voegt de consument toe dat hij ook 'inflation interests and some compensation damages' vordert. De vordering berust op de stelling dat het aan een interne fout van DeGiro is te wijten dat de consument zijn opties niet met winst heeft kunnen verkopen.

2.9 DeGiro heeft verweer gevoerd. Voor zover relevant zal de commissie bij de beoordeling daarop ingaan.

3. De beoordeling

Bindende of niet-bindende uitspraak

3.1 Voordat zij op de klacht ingaat, zal de commissie onderzoeken naar welk recht de klacht moet worden beoordeeld en of zij een bindende uitspraak kan doen.

3.2 In DeGiro's Voorwaarden Beleggingsdiensten 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 I-verordening (Verordening (EG) nr. 593/2008) de overeenkomst wordt 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 vraag 15 onder 1 van haar reglement beoordeelt de commissie klachten naar Nederlands recht.

De commissie kan niet vaststellen of de genoemde mogelijkheid zich hier voordoet dat het Italiaanse 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.

Beoordeling van de klacht

3.4 De commissie constateert dat DeGiro niet heeft weersproken dat, als gevolg van een interne fout bij DeGiro, de opties CNHI van de consument begin januari 2022 niet zijn omgezet in basket options. Het staat daarmee vast dat DeGiro toerekenbaar is tekortgekomen in de nakoming van haar verplichtingen jegens de consument.

3.5 Beoordeeld moet worden of de toerekenbare tekortkoming heeft geleid tot schade die door DeGiro moet worden vergoed. Naar het oordeel van de commissie is dit niet het geval. Dat zal hieronder worden toegelicht.

3.6 Of er sprake is van schade wordt vastgesteld door het vergelijken van (a) het daadwerkelijk door de consument behaalde beleggingsresultaat op de verkoop van nieuwe opties CNHI op 5 en 20 januari 2022, welke transacties later zijn teruggedraaid en (b) het (hypothetische) beleggingsresultaat dat zou zijn behaald als de wijziging van de CNHI-optiecontacten correct was verwerkt zodat de consument tussen 5 en 20 januari 2022 basket options had kunnen verkopen.

3.7 Afgaande op de stukken bedraagt het daadwerkelijke beleggingsresultaat € 0. Immers, wegens de transacties van 5 en 20 januari 2022 heeft de consument een bedrag van € 3.800,- ontvangen, maar dit bedrag is door DeGiro teruggeboekt op de grond dat het verband hield met de verkoop van stukken die de consument niet had behoren te hebben. Verder heeft weliswaar een assignment plaatsgevonden op de nieuwe opties CNHI die (ten onrechte) op de rekening van de consument stonden, maar DeGiro heeft onweersproken gesteld dat zij het door dit assignment veroorzaakte verlies van € 7.162,50 voor haar rekening heeft genomen.

3.8 Het hypothetische beleggingsresultaat (als bedoeld in 3.6) bedraagt ook € 0. In haar brief van 23 januari 2023 heeft DeGiro vermeld dat de koers van de basket option op 5 januari 2022 minder was dan € 0,01, wat waarschijnlijk werd veroorzaakt door de Iveco-component in de basket options. DeGiro leidt dit af uit het koersverloop van de opties CNHI tot kort voor de splitsing. De consument heeft dit niet gemotiveerd betwist. Bij gebrek aan historische koersgegevens, die partijen om moverende redenen niet hebben overgelegd, gaat de commissie ervan uit dat de basket options waardeloos zouden zijn afgelopen.

3.9 In 3.7 en 3.8 hiervoor is geconstateerd dat het daadwerkelijke en het hypothetische beleggingsresultaat beide € 0 zijn. Het is daarom niet gebleken dat er schade is ontstaan als gevolg van DeGiro's toerekenbare tekortkoming. De vordering van de consument zal worden afgewezen.

4. De beslissing

De commissie wijst de vordering af.

In overweging 3.1 – 3.3 is toegelicht dat deze uitspraak niet-bindend is. 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 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 twee 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 commissie 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