Uitspraak Geschillencommissie Financiële Dienstverlening nr. 2019-983
(mr. dr. H.O. Kerkmeester, voorzitter, mr. dr. drs. R. Knopper, drs. L.B. Lauwaars RA, leden en mr. D.M.A. Gerdes, secretaris)

Klacht ontvangen op	: 31 juli 2018
Ingediend door	: Consument
Tegen	: DeGiro B.V., gevestigd in Amsterdam, verder te noemen DeGiro
Datum	: 29 november 2019
Aard uitspraak	: Bindend advies

Samenvatting

Execution only. Shortpositie. Splitsing. Niet gebleken dat de broker in strijd met een verplichting tot waarschuwen heeft gehandeld.

1. Procesverloop

De Commissie beslist volgens haar reglement en aan de hand van de ingediende stukken, te weten de klacht met bijlagen, DeGiro's brief van 24 januari 2019, de brief van Consument van 24 februari 2019 en DeGiro's brief van 11 maart 2019.

De Commissie stelt vast dat partijen bindend advies aanvaarden en dat het niet nodig is de zaak mondeling te behandelen. De zaak kan daarom aan de hand van de stukken worden beslist.

2. Feiten

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

2.2 Op 8 januari 2018 heeft Altice N.V. (hierna: Altice NV) een splitsing aangekondigd waarbij Altice USA zou worden afgesplitst van Altice NV. Als gevolg daarvan zou elke houder van een aandeel Altice NV, dat wordt verhandeld op Euronext Amsterdam, recht hebben op 0,41363 aandeel Altice USA, dat wordt verhandeld op de New York Stock Exchange. In de aankondiging stond dat in het tweede kwartaal van 2018 een aandeelhoudersvergadering ter goedkeuring van dit plan zou worden gehouden en dat de aangekondigde splitsing naar verwachting eveneens in het tweede kwartaal van 2018 zou plaatsvinden.

2.3 Op 6 april 2018 heeft Consument een shortpositie ingenomen in 3.000 aandelen Altice NV bij een koers van € 6,75 per aandeel. Op 11 april 2018 heeft hij deze shortpositie vergroot met 3.000 aandelen bij een koers van € 7,38 per aandeel; de totale shortpositie liep daardoor op tot 6.000 aandelen.

2.4 Op 18 mei 2018 is de aangekondigde aandeelhoudersvergadering van Altice NV gehouden. In deze vergadering is besloten dat de aandelen op 22 mei 2018 zouden worden gesplitst.

2.5 Op 21 mei 2018 om 11:48 uur heeft DeGiro's risk-afdeling Consument per e-mail opgedragen zijn gehele shortpositie in Altice NV nog die dag voor 16.30 uur aan te zuiveren door het kopen van aandelen Altice NV. In de e-mail stond dat, als Consument niet aan deze deadline voldeed, DeGiro gerechtigd was de aandelen Altice NV voor zijn rekening te kopen. Consument heeft later die dag 6.000 aandelen Altice NV voor € 7,90 per aandeel gekocht.

2.6 Eveneens op 21 mei 2018 heeft Consument aan DeGiro gemaild:

"(…) De short positie ben ik aangegaan op 11 april (3.000 aandelen @ € 7,38) en 6 april (3.000 aandelen € 6,75), totaal 6,000 aandelen @gemiddelde koers € 7,065.
En dan het bericht van de Risk afdeling van DeGiro. De e-mail was verstuurd op 11.48 en ik kreeg 4,5 uur de tijd om mijn positie te sluiten.
Toen ik de e-mail zag rond kwart over drie heb ik gelijk gebeld (…). Ik wilde de positie niet afwikkelen (…) en er was een ruime positieve saldo op mijn vrije ruimte.
Ik heb (…) de heer [naam] gesproken. Hij heeft uitgelegd dat (…) DeGiro had besloten om alle short posities in Altice te annuleren omdat DeGiro risico's wilde uitsluiten met betrekking tot de opkomende distributie van Altice. [naam] kon mij niet vertellen wat de risico's waren.
Ik heb gezegd dat andere brokers dividenden op short posities zonder problemen afwikkelen en ik vind het schandalig dat DeGiro deze actie heeft uitgevoerd.
Mijn verlies hierdoor is 6.000 aandelen @ (7,065 - 7,900), oftewel € 5.010.
De opkomende distributie van Altice was aangekondigd al in januari 2018. Als de administratie (…) deze transactie niet aankon dan had DeGiro geen short posities moeten toelaten vanaf deze tijd. In plaats daarvan heb ik 4,5 uur gekregen om een positie te sluiten tegen een hoog verlies. (…)"

2.7 Overgelegd is de cliëntovereenkomst tussen Consument en DeGiro (hierna: de cliëntovereenkomst) met de bijbehorende 'Voorwaarden beleggingsdiensten' en de bijlage 'Voorwaarden Debet Effecten'. Daarin staat:

Voorwaarden beleggingsdiensten:

"(…) Artikel 7. Cliënt is verantwoordelijk voor beleggingen

7.1 Execution Only
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 Cliënt worden door de systemen van DeGiro automatisch uitgevoerd en uitsluitend getoetst aan de door DeGiro aan Cliënt opgelegde Limieten. DeGiro beoordeelt en volgt niet het Giraal Tegoed van Cliënt.

Cliënt bepaalt zelf zijn beleggingsstrategie en -keuzes en uitsluitend Cliënt is verantwoordelijk voor de Opdrachten en voor het regelmatig toetsen en onderhouden van het Giraal Tegoed. Cliënt 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.

7.2 Informatie
Cliënt bevestigt uitsluitend te zullen handelen in Financiële Instrumenten waarvan Cliënt voldoende kennis en begrip heeft. Cliënt verklaart het document met de titel 'Kenmerken en risico's van Financiële Instrumenten' in de Nadere Informatie Beleggingsdiensten te hebben gelezen en te begrijpen. Cliënt accepteert dat het de verantwoordelijkheid van Cliënt is om de berichtgeving en documentatie (…) met betrekking tot de door Cliënt verkozen beleggingen te bestuderen en gedurende het aanhouden van die beleggingen te volgen. (…)
(…)

8.8 Corporate actions
Met gebruikmaking van de diensten van DeGiro kan Cliënt wereldwijd handelen in een zeer groot aantal verschillende Financiële Instrumenten. DeGiro spant zich daarbij in om ten aanzien van deze Financiële Instrumenten zoveel mogelijk corporate action en andere informatie te verzamelen en aan haar klanten ter beschikking te stellen op WebTrader of anderszins. Cliënt accepteert dat de door DeGiro verzamelde informatie niet steeds correct en compleet zal zijn en dat het de eigen verantwoordelijkheid van Cliënt is om ontwikkelingen met betrekking tot Orders en Financiële Instrumenten waarin Cliënt belegt te volgen en DeGiro tijdig te instrueren. (…)"

Voorwaarden Debet Effecten:

"(…) 6.4 Verzoek om teruglevering
DeGiro is steeds gerechtigd om van Cliënt te vorderen dat Cliënt een debet saldo in Effecten in het Giraal Tegoed aanzuivert door het doen van een aankooptransactie (…). Indien Cliënt aan een dergelijk verzoek van DeGiro niet binnen de door DeGiro gestelde termijn voldoet, dan is DeGiro gerechtigd om de betreffende Effecten voor rekening van Cliënt aan te kopen. (…)"

3. Vordering, klacht en verweer

3.1 Consument vordert dat DeGiro wordt veroordeeld tot schadevergoeding. In de klacht heeft hij vermeld dat de schade € 5.010,00 bedraagt.

3.2 Aan zijn vordering legt Consument ten grondslag dat DeGiro heeft nagelaten hem tijdig ervoor te waarschuwen dat hij geen shortpositie in aandelen Altice USA kon innemen. Verder stelt hij dat DeGiro in de interne klachtprocedure haar reactietermijn heeft overschreden.

3.3 DeGiro heeft de stellingen van Consument gemotiveerd weersproken. Voor zover nodig zal de Commissie bij de beoordeling daarop ingaan.

4. Beoordeling

Verplichting tot waarschuwen?

4.1 Kern van de klacht is dat DeGiro heeft nagelaten tijdig ervoor te waarschuwen dat Consument geen shortpositie in aandelen Altice USA kon innemen. Consument stelt dat hij alleen op DeGiro's website bij de 'meest gestelde vragen' had kunnen lezen dat een shortpositie in Amerikaanse aandelen niet mogelijk was. Daar komt bij dat DeGiro een beperkt aanbod van diensten heeft en veel consumenten als klant, met lange en complexe overeenkomsten; daarom moet, aldus Consument, DeGiro haar klanten goed en tijdig informeren over het correcte gebruik van haar diensten. Volgens Consument had DeGiro daarom al eerder – in januari 2018, toen de splitsing werd aangekondigd, of in april 2018, toen hij de shortpositie innam – erop moeten wijzen dat een shortpositie in aandelen Altice USA bij DeGiro niet mogelijk was, zodat hij de transactie had kunnen annuleren of de positie tijdig kunnen sluiten; in plaats daarvan heeft DeGiro op 21 mei 2018 slechts een zeer korte termijn van effectief twee uur geboden voor het aanzuiveren van zijn shortpositie.

4.2 Naar het oordeel van de Commissie is niet gebleken dat DeGiro in strijd met een verplichting jegens Consument heeft gehandeld. Bij het beoordelen van deze klacht is van belang dat tussen Consument en de Giro een beleggingsrelatie op basis van execution only heeft bestaan. In eerdere uitspraken (vgl. de uitspraken met nummer 2016-393, 2016-546 en 2016-586) heeft de Commissie overwogen dat het in een relatie van execution only primair aan de belegger is zich te informeren over ontwikkelingen in verband met zijn beleggingen, ook als het corporate actions betreft. Uit de bepalingen geciteerd in 2.7 hiervoor blijkt eveneens dat het tot de verantwoordelijkheid van de cliënt behoort de berichtgeving over beleggingen, ook in de periode na aankoop, te blijven volgen, en verder dat bij shortposities steeds de mogelijkheid bestaat dat op enig moment een debetsaldo moet worden aangezuiverd door aankoop van de effecten in kwestie. Nu over de splitsing pas werd besloten op de aandeelhoudersvergadering van Altice NV op 18 mei 2018 en de splitsing al op 22 mei 2018 zou worden geëffectueerd, kan het DeGiro niet worden aangerekend dat zij op 21 mei 2018 – de eerste werkdag na de aandeelhoudersvergadering – Consument heeft aangemaand zijn shortpositie aan te zuiveren.

Geen tijdige reactie in de interne klachtprocedure

4.3 Consument stelt verder dat DeGiro in de interne klachtprocedure niet binnen de geldende termijn van zes weken heeft gereageerd. DeGiro erkent dit zodat de termijnoverschrijding is komen vast te staan.

Tot toewijzing van schadevergoeding leidt dit echter niet, omdat het verlies dat Consument vergoed wil zien geen verband houdt met de wijze waarop en de termijn waarbinnen zijn klacht door DeGiro is behandeld.

Slotsom

4.4 Gezien het voorgaande is er geen grond voor schadevergoeding. De vordering van Consument zal daarom worden afgewezen.

5. Beslissing

De Commissie wijst de vordering af.

In artikel 2 van het Reglement van de Commissie van Beroep Financiële Dienstverlening is bepaald in welke gevallen beroep openstaat van bindende beslissingen van de Geschillencommissie Financiële Dienstverlening bij de Commissie van Beroep Financiële Dienstverlening. Daarbij geldt een termijn van zes weken na verzending van deze uitspraak. Op de website van Kifid vindt u praktische informatie over het instellen van beroep. Zie hiervoor www.kifid.nl/in-beroep-gaan-bij-kifid.

U kunt binnen twee weken na verzending van deze uitspraak bij de Voorzitter van de Geschillencommissie Financiële Dienstverlening schriftelijk een verzoek indienen tot herstel van kennelijke vergissingen in de uitspraak. U moet daarbij met name denken aan correctie van reken- of schrijffouten en verbetering van namen en data. De volledige procedure met de daarvoor geldende termijnen staat in artikel 40 van het reglement.