Uitspraak Geschillencommissie Financiële Dienstverlening nr. 2020-730
(mr. M.E.J. Bracco Gartner, voorzitter en mr. J.E.M. Sünnen, secretaris)

Klacht ontvangen op	: 11 november 2019
Ingediend door	: Consument
Tegen	: Lynx B.V., gevestigd te Amsterdam, verder te noemen Lynx
Datum uitspraak	: 4 september 2020
Aard uitspraak	: Bindend advies

Samenvatting

Execution Only. Geen plicht tot attenderen op beëindiging van beursnotering.

1. Het procesverloop

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 hier om: 1) het klachtformulier van Consument; 2) het verweerschrift van Lynx; 3) de repliek van Consument en 4) de dupliek van Lynx.

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 Consument en Adviseur hebben gekozen voor een bindend advies. De uitspraak is daarom bindend. Dit betekent dat partijen elkaar aan de uitspraak kunnen houden.

2. Wat is er gebeurd?

Voordat de Commissie over gaat tot haar beoordeling schetst zij onder het kopje, '*wat is er gebeurd*' de feiten. Daarna wordt bij '*de klacht en vordering*' van Consument en '*het verweer*' van Adviseur de standpunten van partijen weergegeven.

Wat is er gebeurd?

2.1 Consument heeft via gevolmachtigde Lynx een beleggingsrekening bij Interactive Brokers (hierna: IB). De overeenkomst tussen Consument en Lynx bestaat onder andere uit: 'Deel 1: de Basisovereenkomst', 'Deel 2: Informatie over de risico's van handelen op margin' en 'Deel 3: Informatie over de risico's van beleggen en derivaten'. (hierna: de Voorwaarden).

2.2 De verleende dienstverlening is op basis van execution only, dat wil zeggen dat conform de door Consument gegeven orders voor zijn rekening en risico wordt belegd en door Lynx c.q. IB geen advies wordt gegeven.

2.3 Consument heeft op 14 mei 2018 1.202 aandelen Ominto Inc. (hierna: 'de Aandelen') gekocht voor het aankoopbedrag van € 2.319,00.

2.4 Op 30 april 2019 heeft OMNT via de website van OMNT gepubliceerd dat zij een aanvraag heeft ingediend bij de Amerikaanse Securityies and Exchange Commission (hierna 'SEC') om de beursnotering te beëindigen.

2.5 Op 30 mei 2019 heeft Consument via het Lynx handelssysteem de Aandelen proberen te verkopen tegen de dagwaarde van 0,41 USD, zoals vermeld in het Lynx handelssysteem. Hierbij kreeg Consument de melding dat de verkoop via het handelssysteem niet mogelijk is. Hierover heeft Consument per e-mail contact opgenomen met Lynx. Lynx antwoord als volgt:

'*Het aandeel is nog wel verhandelbaar, maar hiervoor zult u telefonisch contact met ons moeten opgeven. Dat kan aankomende maandag na half 4 (15:30) als eerst, vandaag kunnen we u hier namelijk niet bij helpen. Verder hoeft u niks aan te passen in uw rekening o.i.d.. Het is namelijk zo dat aandelen op een zeker moment verhandeld kunnen worden op de VALUE en dan zijn er speciale handelingen vereist voor het uitvoeren van dergelijke orders.*'

2.6 Consument heeft vervolgens vele pogingen ondernomen om de juiste persoon te spreken om zijn Aandelen te verhandelen. Consument wordt op 5 juni 2019 door een andere medewerker van Lynx teruggebeld met het bericht dat niet meer gehandeld kan worden in de Aandelen. Consument stuurt op 6 juni 2019 per e-mail zijn beklag over de gang van zaken.

2.7 Op 18 juni 2019 ontvangt Consument de volgende reactie van Lynx:

'Naar aanleiding van onderstaand bericht informeer ik u als volgt. Het bedrijf Ominto Inc. is sinds 1 Mei 2019 genoteerd op de 'Value' beurs. Wanneer een aandeel op de Value beurs genoteerd staat betekend dit dat onze backoffice geen actieve handel in het aandeel kan faciliteren en dat het niet via reguliere beurzen kan worden verhandeld. Er kunnen géén orders naar de markt worden verzonden omdat er geen liquide handel is in de producten op de Value Exchange. Dit verklaart de melding die u kreeg wanneer u een verkooporder probeerde in te leggen. Onze backoffice heeft wel de mogelijkheid om via buiten de reguliere beurzen om dergelijke producten te verhandelen als hier een directe tegenpartij voor gevonden kan worden. Het team van lynx heeft op 5 juni jl. dit proberen te bewerkstelligen middels een verzoek tot verkoop van de 1202 aandelen bij de Trade Desk.

De Trade Desk gaf toen aan dat er géén tegenpartij gevonden kon worden voor de verkoop. Dit houdt in dat niemand uw 1202 aandelen wil overnemen en uw positie in theorie geen waarde meer heeft. Ik zal vanmiddag contact proberen te zoeken met de Investor Relations afdeling om te achterhalen wat de reden van ontbrekende liquiditeit is en of er eventueel een oplossing kan worden geboden door Ominto Inc. Dit biedt geen garanties. U hoort van mij wanneer ik meer informatie heb vergaard over de situatie. U zult ook van mij horen wanneer er geen contact kan worden gelegd met het bedrijf zodat we de volgende stappen kunnen bespreken.'

2.8 In oktober 2019 ontvangt Consument op zijn verzoek bericht. Lynx legt Consument uit dat zijn Aandelen waardeloos zijn sinds 30 april 2019 en dat de positieregel van de Aandelen administratief verwijderd kan worden tegen een symbolische vergoeding van 1,- USD.

De klacht

2.9 Consument vordert van Lynx zijn aankoopbedrag van € 2.319,00. Aan deze vordering legt Consument ten grondslag dat Lynx hem niet heeft geattendeerd op de aangekondigde beëindiging van de beursnotering en omdat Lynx de indruk gaf dat de Aandelen nog telefonisch verhandelbaar waren.

2.10 Daarnaast kreeg Consument gedurende de procedure bij Kifid bij het openen van de Lynx Handelsplatform App. een pop-up, met de melding dat van een aandeel binnenkort de koersnotering werd beëindigd. Consument kan niet begrijpen waarom deze informatie niet gegeven is bij de Aandelen waarover hij nu klaagt.

Het verweer van LYNX

2.11 Lynx heeft verweer gevoerd tegen de stellingen van Consument. Voor zover nodig zal de Commissie bij de beoordeling daarop ingaan.

3. De beoordeling

Hoofdvraag

3.1 Aan de orde is de vraag of Lynx Consument had moeten informeren over de beëindiging van de beursnotering van de Aandelen. Om deze vraag te beantwoorden zal de Commissie eerst moeten vaststellen wat tussen partijen is afgesproken.

Wat is tussen partijen overeengekomen?

3.2 Tussen partijen bestaat een beleggingsrelatie op basis van execution only. In eerdere uitspraken (vgl. de uitspraken met nummer 2016-546, 2017-339, 2019-304, 2019-983 en 2020-098) heeft de Commissie overwogen dat het in een relatie van execution only primair aan de belegger is zich te informeren over de financiële instrumenten waarin hij belegt en de ontwikkelingen in verband met zijn beleggingen.

Uit artikel 1 van de Voorwaarden blijkt dat de dienstverlening van Lynx niet verder strekt dan het openen van de effectenrekening en het uitvoeren van de orders. Lynx biedt geen bijkomende diensten, zoals fiscaal en beleggingsadvies. Gelet daarop is niet gebleken dat Lynx in strijd met een verplichting heeft gehandeld. Dat Lynx mogelijk op latere momenten digitale hulpmiddelen – zoals een pop-up in een app - heeft ingezet om klanten te informeren over beëindigingen van beursnoteringen, maakt dit niet anders.

Heeft Consument erop mogen vertrouwen dat zijn Aandelen nog konden worden verkocht?

3.3 Op het moment dat Consument belde dat hij de Aandelen niet via het handelsplatform kon verkopen, heeft Lynx aangegeven dat de Aandelen nog wel verhandelbaar waren, maar dat hij daarvoor op een specifiek ander moment telefonisch contact moest opnemen. Lynx legt daarnaast uit dat dit is omdat '*aandelen op een zeker moment verhandeld kunnen worden op de VALUE en dan zijn er speciale handelingen vereist voor het uitvoeren van dergelijke orders*'.
Op basis van de overgelegde correspondentie stelt de Commissie vast dat de communicatie van Lynx, achteraf bezien, beter had gekund. Hoewel de Commissie het ongenoegen van Consument hierover kan begrijpen, is het onvoldoende om in juridische zin van een tekortkoming te kunnen spreken dat zou leiden tot een schadevergoedingsplicht. Weliswaar heeft Lynx aanvankelijk nagelaten extra uitleg te geven dat er geen actieve handel in het aandeel kon worden gefaciliteerd en dat het niet via reguliere beurzen kon worden verhandeld, maar dit is daarna door Lynx in de vervolgcorrespondentie verduidelijkt. Daarnaast werden de Aandelen al per 1 mei 2019 niet meer actief verhandeld en was Lynx niet verplicht Consument hierover te informeren, zoals beschreven in 3.2. Dit betekent dat dit klachtonderdeel niet tot toewijzing van de vordering kan leiden.

3.4 Gezien het voorgaande zal de vordering van Consument worden afgewezen.

4. De beslissing

De Commissie wijst de vordering af.

Deze uitspraak betreft een bindend advies. Tegen deze uitspraak kunt u beroep instellen bij de Commissie van Beroep Financiële Dienstverlening indien wordt voldaan aan de vereisten die voor het instellen van beroep zijn gesteld. Hiervoor verwijzen wij u naar artikel 2 van het Reglement van de Commissie van Beroep Financiële Dienstverlening. Voor het instellen van beroep geldt een termijn van zes weken na verzending van deze uitspraak. Op de website van Kifid (www.kifid.nl/in-beroep-gaan-bij-kifid) vindt u meer informatie over het instellen van beroep.

Als u vindt dat er kennelijke verschrijvingen in de uitspraak staan, zoals schrijffouten, een verkeerde naam/datum of rekenfouten dan kunt u binnen twee weken na de verzenddatum van deze uitspraak een verzoek indienen tot herstel van deze vergissing. Deze mogelijkheid ziet niet op het ter discussie stellen van de beslissing in de uitspraak. Voor meer informatie verwijzen wij u naar artikel 40 van het Reglement. Zie hiervoor www.kifid.nl/reglementen-en-statuten.