Uitspraak Geschillencommissie Kifid nr. 2024-0893

(mr. M.E.J. Bracco Gartner, voorzitter en mr. J.E.M. Sünnen, secretaris)

Datum uitspraak	16 oktober 2024
Klacht van	De consument
Tegen	flatexDEGIRO Bank AG, mede gevestigd te Amsterdam, verder te noemen DeGiro
Aard uitspraak	Bindend advies
Uitkomst	Vordering afgewezen
Bijlage	Relevante bepalingen uit de voorwaarden

Samenvatting

Execution only beleggingsrekening. Uitvoering orders. Op grond van de overeenkomst mocht DeGiro de verkooporder uitvoeren. De gevorderde schade komt niet voor vergoeding in aanmerking.

1. Procedure

1.1 De behandelend commissie, verder te noemen de commissie, beslist op basis van het reglement en op basis van de door partijen aan Kifid ingestuurde documenten inclusief bijlagen.

1.2 De consument en DeGiro hebben gekozen voor een bindend advies. Dit betekent dat partijen elkaar aan de uitspraak kunnen houden.

1.3 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.

2. Het geschil

Wat is er gebeurd?

2.1 De consument heeft een (execution only) beleggingsrekening bij DeGiro. Voor deze rekening is onder meer een ‘Client Agreement’ gesloten. In de bijlage zijn de relevante bedingen uit de overeenkomst opgenomen.

2.2 Op 12 januari 2024 heeft DeGiro een verkopersorder voor aandelen Hermès van de consument niet uitgevoerd, omdat anders de vrije ruimte op een negatief bedrag zou uitkomen.

2.3 Op 16 januari 2024 heeft de consument een limietorder opgegeven tot verkoop van 400 aandelen Publicis Groupe86. Hij had deze aandelen niet in bezit zodat door uitvoering van de order een shortpositie zou ontstaan. Op 17 januari 2024 heeft de consument vóór opening van de beurs de limiet aangepast, waarna de order door DeGiro is uitgevoerd.

Na de uitvoering werd de vrije ruimte met enkele honderden euro's negatief en werd een tekortprocedure gestart. De consument heeft hierbij kosten moeten maken.

De klacht en vordering

2.4 De consument vordert vergoeding van zijn schade van € 288,-, te vermeerderen met wettelijke rente over dit bedrag vanaf 18 januari 2024. Dit schadebedrag is het verlies dat is ontstaan door het terugkopen van aandelen inclusief kosten.

2.5 De consument vindt dat DeGiro is tekortgeschoten door de verkooporder van 400 aandelen voor Publicis uit te voeren, terwijl dit leidde tot een tekort op de rekening. De consument stelt dat DeGiro geen uitvoering had moeten geven aan de verkopersorder van 17 januari 2024, zoals ook geen uitvoering is gegeven aan de geweigerde verkooporder op 12 januari 2024. Volgens de consument zijn deze twee situaties gelijk en daar hoort dan op dezelfde manier uitvoering aan te worden gegeven. Het platform vertoonde daarnaast problemen bij het plaatsen van orders rond 9:58 en 9:59 uur. Het lukte de consument niet om bestellingen te plaatsen.

Het verweer

2.6 DeGiro heeft verweer gevoerd. Voor zover nodig zal de commissie daarop ingaan.

3. De beoordeling

Mocht DeGiro de verkooporder uitvoeren?

3.1 Aan de orde is de vraag of DeGiro de verkooporder van 17 januari 2024, waardoor de vrije ruimte van de consument negatief is geworden, mocht uitvoeren.

3.2 Van belang is wat de overeenkomst tussen de partijen bepaalt. Op grond van artikel 6.4 van de Client Agreement biedt DeGiro diensten aan op basis van 'execution only', waarbij de consument verantwoordelijk is voor de beleggingsstrategie en het aanhouden van voldoende saldo. In dit artikel is ook bepaald dat de orders die DeGiro van de consument ontvangt automatisch worden uitgevoerd en dat DeGiro alleen toetst of de order binnen de limiet van de klant valt (in dit geval de consument). Op grond van artikel 13.3 van de Client Agreement toetst DeGiro direct na ontvangst van de order of deze binnen de limiet valt. Tot slot staat in 14.2 van de Client Agreement dat de consument geen negatieve balans mag hebben.

3.3 Uit het verweer en de overgelegde stukken van DeGiro blijkt dat de consument de verkooporder heeft opgegeven (en aangepast) *voor* opening van de beurs. DeGiro heeft de risicolimiet van de consument berekend op basis van de laatst bekende marktprijs. Op het moment van toetsen was de vrije ruimte van de consument positief, zij het met een kleine marge. Na opening van de beurs is een dekkingstekort ontstaan omdat de waarde van het onderpand voor de shortpositie (aandelen Kering) is gedaald.

3.4 De commissie volgt dit verweer van DeGiro. De consument miskent dat hij in de eerste plaats zelf verantwoordelijk is voor het innemen van posities en voor het zorgen voor voldoende zekerheid om zijn verplichtingen na te komen. DeGiro heeft daarbij een (contractuele) zorgplicht om te toetsen of de orders binnen de limiet van de klant vallen. Dat DeGiro deze limiet berekent aan de hand van de laatst bekende marktprijs is niet onzorgvuldig of onredelijk. Conform de Client Agreement was er op basis daarvan voldoende vrije ruimte om de order van de consument uit te voeren.

3.5 De consument maakt een vergelijking met de situatie van 12 januari 2024, waarbij DeGiro een order geweigerd heeft omdat de limieten van de consument niet toereikend waren om de order uit te voeren. Deze vergelijking gaat niet op. Op 12 januari 2024 had de consument namelijk een verkooporder geplaatst *nadat* de markt al was geopend. Ook toen werd op grond van de overeenkomst gerekend met de laatst bekende marktprijs. Bij een open beurs is deze echter gelijk aan de actuele beurskoers.

3.6 De commissie begrijpt uit de klacht dat de consument meent dat hij door DeGiro niet in staat is gesteld om zijn verantwoordelijkheid te nemen omdat het platform van DeGiro storing had. Deze storing is volgens DeGiro begonnen om 9:54 uur, dat wil zeggen nadat de short positie om 9:01 uur ingenomen was. Uit het dossier blijkt dat de consument zijn negatieve ruimte heeft opgelost door rond 9:36 uur aandelen te verkopen. Om 9:58 uur heeft de consument 50 aandelen Publicis teruggekocht. Hoewel het mogelijk is dat de consument toen moeilijkheden heeft ondervonden, kan dit niet leiden tot vergoeding van het verlies op de positie. Dit verlies is ontstaan doordat de consument de positie heeft ingenomen. Zoals hierboven overwogen hoefde DeGiro deze order niet te weigeren.

Conclusie

3.7 DeGiro mocht de verkooporder van 17 januari 2024 uitvoeren op grond van de Client Agreement tussen partijen. Op grond van deze zelfde voorwaarden heeft de consument kosten moeten maken om het tekort dat daarna is ontstaan aan te zuiveren. De commissie zal de vordering afwijzen.

4. De beslissing

De commissie wijst de vordering af.

Deze uitspraak is bindend. Of u tegen deze uitspraak beroep kunt instellen, kunt u nalezen in regel 7 van het Reglement Commissie van Beroep Kifid – vanaf 1 oktober 2023, te vinden op de website www.kifid.nl/reglementen-en-statuten. In regel 18.1 van dat reglement is bepaald dat beroep kan worden ingesteld tot 6 weken na de dag van deze uitspraak. Meer informatie over het instellen van beroep kunt u vinden op de website www.kifid.nl/in-beroep-gaan-bij-kifid.

Binnen 2 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 2 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 Geschillencommissie Kifid 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 de website www.kifid.nl/reglementen-en-statuten.

Contactgegevens Klachteninstituut financiële dienstverlening

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

Bijlage - Relevante bepalingen uit de overeenkomst

Client Agreement
Investment Services Conditions
DEGIRO

6.4 Execution Only

DEGIRO does not provide investment advice and does not manage the Balance. All services of DEGIRO are provided on the basis of Execution Only. The Orders of the Client are executed automatically by the systems of DEGIRO and only checked by these systems against the Limits imposed by DEGIRO on the Client. DEGIRO does not monitor or assess the Balance of the Client. The Client alone determines the investment strategy and choices and only the Client is responsible for the Orders and for regularly checking and maintaining the Balance. Additional risks associated with the investment in Financial Instruments on the basis of Execution Only may arise. The Client shall not open positions that can lead to loss that the Client cannot bear.

13.3 Acceptance

Where applicable, Instructions will be checked by the systems of DEGIRO immediately upon receipt against the applicable Limits and Order filters and will be executed after acceptance by DEGIRO. If an Instruction can only be executed partially due to the Balance or applicable Limits, DEGIRO is authorized but not obligated to execute that part of the Instruction.

14.2 Debit Money Limit

The Client is not permitted to have a negative balance in Money in any currency on the Personal Page unless DEGIRO has agreed to provide Debit Money and an Appendix Debit Money applies between the Parties in relation to that Personal Page. The applicable Debit Money Limit is specified in the document Security Value, Risk, Debit Money and Debit Securities in the Investment Services Information. DEGIRO is authorised to change the Debit Money Limit. DEGIRO will try to prevent the execution of Instructions that result directly or indirectly in an unauthorised debit balance in Money. If nevertheless an unauthorised debit balance in Money has developed, the Client must cure such breach as soon as possible.