Uitspraak Geschillencommissie Kifid nr. 2023-0072

(mr. M.E.J. Bracco Gartner, voorzitter en mr. R.G. de Kruif, secretaris)

Klacht ontvangen op	29 september 2022
Ingediend door	De consument
Tegen	flatexDEGIRO Bank AG, mede gevestigd te Amsterdam, verder te noemen DeGiro
Datum uitspraak	26 januari 2023
Aard uitspraak	Bindend advies
Uitkomst	Vordering afgewezen
Bijlage	Relevante bepalingen uit voorwaarden

Samenvatting

Beleggingsrekening. Execution only. De commissie is van oordeel dat DeGiro niet verplicht was om de consument te informeren over de corporate action, zoals in dit geval de *spin-off* (splitsing) en *merger* (fusie) en de wijze waarop dividend zou worden uitgekeerd bij Meredith Corp. Niet gesteld of gebleken is dat DeGiro onjuist of in strijd met de door de Amerikaanse belastingdienst gestelde regels heeft gehandeld. De (mogelijke) gevolgen van de verkoop van haar aandelen Meredith Corp tussen de *record-date* en de *due-bill-off-date* komen voor eigen rekening en risico van de consument. De commissie wijst de vordering af.

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. Het gaat om: 1) het klachtformulier van de consument; 2) de aanvullende stukken van de consument; 3) het verweerschrift van DeGiro; 4) de repliek van de consument en 5) de dupliek van DeGiro.

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

2. Het geschil

Wat is er gebeurd?

2.1 De consument heeft een (execution only) beleggingsrekening bij DeGiro. Daartoe is een cliëntovereenkomst gesloten, die de Voorwaarden Beleggingsdiensten, de Nadere Informatie Beleggingsdiensten en het Order- en Orderuitvoeringsbeleid van DeGiro van toepassing verklaart. Voor zover van belang zijn bepalingen uit deze stukken opgenomen in de bijlage bij deze uitspraak.

2.2 De consument had aandelen Meredith Corp. Deze aandelen heeft zij op 24 november 2021 verkocht voor circa € 2.000,-.

2.3 Op 27 januari 2022 heeft DeGiro USD 506,13 bij de consument in rekening gebracht als dividendbelasting vanwege haar aandelen Meredith Corp die zij heeft gehad. Het bedrag betreft 30% (Amerikaanse belasting) van het dividend op basis van het aantal aandelen dat zij had op 19 november 2021.

2.4 De consument heeft bij DeGiro bezwaar gemaakt tegen de inhouding van deze dividendbelasting voor het aandeel Meredith Corp, omdat het dividend pas op 3 december 2021 zou worden uitgekeerd en zij op dat moment de aandelen al had verkocht.

2.5 DeGiro heeft op 2 mei 2022 als volgt gereageerd:

"Eind 2021 heeft er een corporate action plaatsgevonden met betrekking tot het aandeel Meredith Corp (US5894331017).

Ten eerste heeft er een spin-off plaatsgevonden en ten tweede een merger met Gray Television. Meer informatie over deze corporate actions vindt u via deze link.

Betreffende de spin-off; op basis van Rev. Rul 82-11 heeft de aandeelhouder recht op dividend indien de aandeelhouder een positie in Meredith Corp (US5894331017) aanhield op de Due- bill off date, in dit geval 3/12/2021. Dit dividend is uitgekeerd als een nieuw aandeel Meredith Corp (US58944M2070).

Echter is het tegelijk zo op basis van Rev. Rul 82-11 dat de aandeelhouder de dividend belasting dient te betalen, indien de aandeelhouder een positie aanhield Meredith Corp (US5894331017) op de Record date, in dit geval 19/11/2021.

In uw geval, omdat u uw positie in Meredith Corp (US5894331017) had verkocht tussen de Record date en de Due- bill off date, heeft u enkel recht op de belasting van het dividend en niet het dividend zelf.

Deze belasting betref de 30% van het dividend die uitgekeerd zou zijn geweest, indien u de positie had aangehouden op 3/12/2021."

2.6 In een e-mail van 23 mei 2022 heeft de consument bij DeGiro geklaagd over de gang van zaken. Bij brief van 5 juli 2022 heeft DeGiro afwijzend gereageerd op de klacht. De consument heeft vervolgens haar klacht bij Kifid ingediend.

De klacht en vordering

2.7 De consument stelt dat DeGiro haar zorgplicht heeft geschonden door haar niet te waarschuwen voor of te informeren over het feit dat bij het aandeel Meredith Corp een *'record-date'* gold van 19 november 2021 en een *'due-bille-off-date'* van 3 december 2021. Als zij dat had geweten, zou de consument haar aandelen niet eerder hebben verkocht, maar tot 3 december 2021 hebben aangehouden om zo daadwerkelijk het dividend te ontvangen. DeGiro had haar schade daarmee eenvoudig kunnen voorkomen. De consument houdt DeGiro aansprakelijk voor de gestelde schade, begroot op € 1.518,-.

Het verweer

2.8 DeGiro heeft verweer gevoerd tegen de stellingen van de consument. Voor zover relevant zal de commissie bij de beoordeling daarop ingaan.

3. De beoordeling

Waar gaat het om?

3.1 De commissie ziet zich gesteld voor de vraag of DeGiro de consument (tijdig) had moeten informeren over, of zelfs had moeten waarschuwen voor, de corporate action, zoals in dit geval de *spin-off* en *merger* en de wijze waarop in dat kader dividend zou worden uitgekeerd op aandelen Meredith Corp. De commissie beantwoordt deze vraag ontkennend. DeGiro was daartoe niet gehouden en is daarom niet aansprakelijk voor de gestelde schade. De commissie licht dit als volgt toe.

Wat is overeengekomen?

3.2 De consument heeft bij DeGiro een beleggingsrekening op basis van execution only. In een dergelijke beleggingsrelatie geldt als uitgangspunt dat de cliënt (de consument) zelf verantwoordelijk is voor zijn of haar beleggingsstrategie, de daarbij te maken keuzes en de te verrichten effectentransacties.[1] DeGiro voert de orders van de cliënt uit voor zijn of haar rekening en risico.

[1] Vergelijkbaar Geschillencommissie Kifid nrs. 2017-339, 2019-983, 2020-098, 2020-730 en 2021-0659.

Dit volgt ook uit artikel 6.4 van de Voorwaarden Beleggingsdiensten waarnaar DeGiro heeft verwezen. In artikel 5.3 van de Voorwaarden Beleggingsdiensten ('Verplichting om informatie te bestuderen') is daarnaast opgenomen dat het tot de verantwoordelijkheid van een cliënt behoort de documentatie te bestuderen en (zelf) op de hoogte te blijven van alle gebeurtenissen en ontwikkelingen met betrekking tot de gekochte aandelen.

3.3 In eerdere uitspraken heeft de commissie overwogen dat het bij execution only beleggingsdienstverlening primair aan de belegger is om zich te informeren over de financiële instrumenten waarin hij of zij belegt en de ontwikkelingen in verband met deze beleggingen.[2] Dit uitgangspunt brengt mee dat DeGiro niet verplicht was om de consument te informeren over de corporate action, zoals in dit geval de *spin-off* en *merger* bij Meredith Corp en de wijze waarop dividend zou worden uitgekeerd.

3.4 Uit de reactie van DeGiro (zie 2.5) begrijpt de commissie dat het dividend in het kader van de *spin-off* op 3 december 2021 zou worden uitgekeerd in de vorm van nieuwe aandelen Meredith Corp. De consument heeft haar aandelen Meredith Corp echter vóór 3 december 2021, namelijk op 24 november 2021, verkocht en heeft daardoor geen dividenduitkering ontvangen. De Amerikaanse belastingdienst hanteert echter (kennelijk), voor het vaststellen welke personen met aandelen Meredith Corp dividendbelasting dienen te betalen, als uitgangspunt de zogeheten *record-date* van 19 november 2021. Hoewel de consument (begrijpelijk) is verrast door de dividend-belasting over een dividenduitkering die zij niet heeft gekregen en die pas in januari 2022 bij haar in rekening is gebracht, is niet gesteld of gebleken dat DeGiro daarbij onjuist of in strijd met de door de Amerikaanse belastingdienst gestelde regels heeft gehandeld. Uit artikel 28.9 van de Voorwaarden Beleggingsdiensten volgt dat de cliënt (de consument) verantwoordelijk is voor de betaling van belasting en dat DeGiro, indien vereist, informatie over de cliënt aan de belastingdienst verstrekt.

3.5 Het is tot slot niet gebleken dat de consument daadwerkelijk schade heeft geleden. Zo is niet gesteld of gebleken dat de ingehouden dividendbelasting niet kan worden teruggevraagd bij de Amerikaanse belastingdienst of dat al rekening is gehouden met het (recht op) dividend toen zij haar aandelen verkocht, waardoor zij mogelijk een (hogere) prijs heeft ontvangen. Wat hier ook van zij – partijen zijn daar verder niet op ingegaan en het is niet aan de commissie om dit te onderzoeken – dit neemt niet weg dat op DeGiro in dit geval geen informatie- of zorgplicht rustte om de consument te waarschuwen of te informeren over de mogelijkheid dat zij wel dividendbelasting zou gaan betalen, maar geen dividenduitkering (in de vorm van aandelen) zou ontvangen als zij, zoals zij heeft gedaan, de aandelen zou verkopen tussen de *record-date* en de *due-bill-off-date*. De gevolgen daarvan komen voor haar eigen rekening en risico.

[2] Zie bijvoorbeeld 2020-730, 2020-098 en 2022-0713.

Wat is de conclusie?

3.6 De conclusie is dat DeGiro niet aansprakelijk is voor de door de consument (mogelijk) geleden schade. De vordering zal daarom worden afgewezen.

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 april 2022, 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 april 2022, 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 voorwaarden van DeGiro

Hieronder enkele artikelen uit de voorwaarden van DeGiro waar in de uitspraak naar wordt verwezen.

Uit de Voorwaarden Beleggingsdiensten van DeGiro

5.1 Verstandig gebruik van diensten
De Cliënt heeft de plicht jegens DEGIRO om naar beste vermogen rekening te houden met zijn eigen belangen, alsmede met de belangen van DEGIRO en haar cliënten, en op een behoedzame en zorgvuldige wijze gebruik te maken van de diensten van DEGIRO. Onverminderd eventuele vorderingen die de Cliënt heeft jegens DEGIRO ondanks haar functie als louter Execution Onlyaanbieder, zal de Cliënt in het bijzonder geen significante transacties of posities aangaan in Financiële Instrumenten waarvan de Cliënt het effect onvoldoende begrijpt of die leiden tot een hoger risico dan wat geschikt is voor de financiële positie van de Cliënt.

(…)

5.3 Verplichting om informatie te bestuderen
De Cliënt zal uitsluitend beleggen in Financiële Instrumenten die de Cliënt voldoende begrijpt. Het is de verantwoordelijkheid van de Cliënt om de beschikbare aankondigingen en documentatie (zoals het prospectus, het 'key investor information document' of het essentiële-informatiedocument) van de Financiële Instrumenten waarin de Cliënt wenst te beleggen te bestuderen en op de hoogte te blijven van alle gebeurtenissen en ontwikkelingen met betrekking tot deze Financiële Instrumenten in de loop van de belegging.

(…)

6.1 Kerndiensten
Als kerndienst stelt DEGIRO de Cliënt in staat – op execution only-basis zoals nader toegelicht in artikel 6.4 (Execution Only) hieronder – om transacties uit te voeren en posities in Financiële Instrumenten aan te houden via het netwerk van brokers, clearing members, tegenpartijen, banken, beurzen en andere partijen met wie DEGIRO een directe of indirecte relatie heeft. DEGIRO zal de nodige zorgvuldigheid betrachten bij het selecteren en continu monitoren van de derde partijen die DEGIRO zelf direct inzet. DEGIRO bepaalt welke beurzen, valuta's en Financiële Instrumenten onder haar diensten vallen en houdt een overzicht daarvan bij op de Website. DEGIRO is te allen tijde gerechtigd haar diensten met betrekking tot een bepaalde beurs, valuta of Financieel Instrument te wijzigen of te beëindigen. DEGIRO zal de Cliënt hiervan zo spoedig mogelijk op de hoogte te stellen.

(…)

6.4 Execution Only

DEGIRO geeft geen beleggingsadvies en beheert het Saldo niet. Alle diensten van DEGIRO worden geleverd op Execution Only-basis. De Orders van de Cliënt worden automatisch uitgevoerd door de systemen van DEGIRO en worden door deze systemen uitsluitend getoetst tegen de door DEGIRO aan de Cliënt opgelegde Limieten. DEGIRO bewaakt of analyseert het Saldo van de Cliënt niet. De Cliënt bepaalt zelf de beleggingsstrategie en keuzes en alleen de Cliënt is verantwoordelijk voor de Orders en voor het regelmatig controleren en onderhouden van het Saldo. Er kunnen zich extra risico's voordoen die verbonden zijn aan de belegging in Financiële Instrumenten op Execution Only-basis. De Cliënt mag geen posities openen die kunnen leiden tot schade die de Cliënt niet kan dragen.

(…)

28.9 Belasting

Alleen de Cliënt is verantwoordelijk voor de betaling van belasting en het verstrekken van informatie aan de belastingdienst wanneer dit vereist is. Indien dit vereist is, verstrekt DEGIRO informatie met betrekking tot de Cliënt aan de belastingdienst