Uitspraak Geschillencommissie Financiële Dienstverlening nr. 2021-0659
(mr. M.E.J. Bracco Gartner, voorzitter en mr. F. Faes, secretaris)

Klacht ontvangen op	: 29 maart 2021
Ingediend door	: De consument
Tegen	: DeGiro B.V., gevestigd te Amsterdam, verder te noemen DeGiro
Datum uitspraak	: 19 juli 2021
Aard uitspraak	: Bindend advies
Uitkomst	: Vordering afgewezen
Bijlage	: Relevante bepalingen uit de algemene voorwaarden

Samenvatting

Execution only beleggingsrekening. De consument hield opties aan in zijn portefeuille bij een broker. De consument heeft geen order tot verkoop of uitoefening gegeven, waarna de opties zijn geëxpireerd. De consument stelt dat de broker hem had moeten waarschuwen voor het expireren van de opties. Ook had de broker, bij het uitblijven van een instructie, de opties moeten uitoefenen. Naar het oordeel van de commissie rustte er op de broker geen verplichting om de consument te waarschuwen dat de opties gingen expireren. Ook rustte op de broker geen verplichting om tot uitoefening van de opties over te gaan. De vordering wordt afgewezen.

1. De procedure

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

Op de relatie tussen de consument en DeGiro zijn de cliëntenovereenkomst, de Voorwaarden Beleggingsdiensten, de Voorwaarden Derivaten en de Nadere Informatie Beleggingsdiensten (hierna: NIB) van toepassing. De relevante bepalingen zijn opgenomen in de bijlage bij deze uitspraak.

2.2 Op vrijdag 19 maart 2021 om 14:53 uur heeft de consument 100 opties ABN AMRO € 9,80 gekocht voor een bedrag van € 5.300,- exclusief € 85,- transactiekosten. Bij aankoop verkeerde de consument in de veronderstelling dat de expiratiedatum van deze opties in april 2021 zou zijn.

2.3 Op zaterdag 20 maart 2021 heeft de consument geconstateerd dat de opties ABN AMRO waardeloos waren afgelopen, omdat de expiratiedatum 19 maart 2021 was.

2.4 Op 22 maart 2021 heeft de consument een klacht ingediend bij DeGiro. Uitwisseling van standpunten tussen partijen heeft niet tot een oplossing van het geschil geleid, waarna de consument zijn klacht aan Kifid heeft voorgelegd.

De klacht en vordering

2.5 De consument stelt dat DeGiro toerekenbaar is tekortgeschoten in de nakoming van haar verbintenissen uit de overeenkomst. De consument heeft onder ander de volgende argumenten aangevoerd:

- DeGiro heeft nagelaten de consument te waarschuwen dat de opties ABN AMRO al die vrijdag zouden expireren. DeGiro heeft hem die dag niet gebeld of gemaild.
- DeGiro heeft de opties ABN AMRO niet verkocht, terwijl deze ver in the money waren. In de voorwaarden staat dat DeGiro bij gebreken van een tijdige opdracht, zich zal inspannen die maatregelen te nemen die naar haar redelijke verwachting het meest in het voordeel van zijn van de consument.

De consument vordert vergoeding van € 5.700,-, zijnde de waarde van de opties bij het sluiten van de beurs op 19 maart 2021.

Het verweer

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

3. De beoordeling

3.1 De consument erkent dat hij zich bij de opgave van de order op 19 maart 2021 in de expiratiedatum van de opties ABN AMRO heeft vergist. De Commissie begrijpt de klacht van de consument zo dat DeGiro hem niet heeft behoed voor de gevolgen van die fout door hem per e-mail of telefonisch te waarschuwen voor de naderende expiratie dan wel door de opties namens hem uit te oefenen.

3.2 Om te beoordelen of DeGiro haar zorgplicht heeft geschonden, zal de commissie eerst vaststellen wat tussen de consument en DeGiro is afgesproken.

3.3 Tussen partijen bestaat een beleggingsrelatie op basis van execution only. In een dergelijke beleggingsrelatie geldt als uitgangspunt dat de cliënt zelf verantwoordelijk is voor het verrichten van effectentransacties.[1] DeGiro heeft daarbij verwezen naar artikel 7.1 van de Voorwaarden Beleggingsdiensten en artikel 3.1 van de Voorwaarden Derivaten. Uit deze voorwaarden volgt dat uitsluitend de cliënt verantwoordelijk is voor de opdracht en het voortdurend bewaken van de openstaande posities in Derivaten, zoals de opties ABN AMRO.

3.4 Naar het oordeel van de commissie heeft DeGiro gelet op deze contractuele afspraken geen verplichting jegens de consument om hem te waarschuwen voor de expiratie van opties. Noch in de cliëntenovereenkomst noch in de bijbehorende voorwaarden is een dergelijke waarschuwingsplicht opgenomen.[2] DeGiro heeft in haar verweer verwezen naar haar e-mailberichten van 15 en 18 maart 2021 waarin zij de consument in algemene zin informeert over de expiratie op 19 maart 2021 van aandelenopties. De Commissie is het met de consument eens dat dit bericht in dit geval niet relevant is, omdat het niet kan zien op de bewuste opties ABN AMRO van de consument, die immers pas op 19 maart 2021 zijn aangekocht. Dit laat onverlet dat de zorgplicht van DeGiro niet zo ver gaat dat zij de consument had moeten behoeden voor de gevolgen van het aankopen van opties met een verkeerde expiratiedatum. Dit behoort tot de eigen verantwoordelijkheid van de consument.

3.5 Voorts dient de commissie de vraag te beantwoorden of DeGiro, bij het uitblijven van tijdige instructie van de consument, zelf de opties ABN AMRO had moeten verkopen/uitoefenen. Ook deze vraag dient ontkend te worden beantwoord.

---

[1] Vergelijkbaar Geschillencommissie Kifid nrs 2016-546, 2017-339, 2019-304, 2019-983, 2020-098 en 2020-730.
[2] Vergelijk Geschillencommissie Kifid nr. 2017-238.

3.6 Specifiek ten aanzien van derivaten – waartoe opties behoren – staat in artikel 5.3 van de Voorwaarden Derivaten dat in geval van expiratie de cliënt verantwoordelijk is voor het tijdig geven van instructies aan DeGiro. Verder staat in artikel 2.2. van de Nadere Informatie Beleggingsdiensten Corporate Actions dat DeGiro het recht, maar niet de verplichting of verantwoordelijkheid heeft, om voor de rekening en risico van de consument actie te ondernemen wanneer hij verzuimt om tijdig een instructie te geven.

3.7 Naar het oordeel van de commissie volgt uit de hiervoor genoemde voorwaarden, mede gelet op de aard van de dienstverlening, dat DeGiro geen verplichting had om actie te ondernemen ten aanzien van de opties ABN AMRO van de consument. Het klachtonderdeel is daarom ongegrond.

3.8 Het voorgaande leidt dan ook tot de conclusie dat de vordering van consument moet worden afgewezen.

4. De beslissing

De commissie wijst de vordering af.

Deze uitspraak is een bindend advies. Tegen deze uitspraak kunt u beroep instellen bij de Commissie van Beroep Financiële Dienstverlening als wordt voldaan aan de vereisten van 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. Het reglement van de commissie van beroep en meer informatie over het instellen van beroep kunt u vinden op de website www.kifid.nl/in-beroep-gaan-bij-kifid.

Binnen twee weken na de verzenddatum van deze uitspraak kunt u een schriftelijk verzoek indienen tot herstel van vergissingen in de uitspraak zoals schrijffouten, een verkeerde naam/datum of rekenfouten. De beslissing van de geschillencommissie in de uitspraak kan hiermee niet ter discussie worden gesteld. Binnen een maand na de verzenddatum van de uitspraak kunt u een schriftelijk verzoek indienen om de uitspraak aan te vullen als u vindt dat de geschillencommissie niet heeft beslist over alle onderdelen van uw vordering. Dit ziet niet op de situatie waarin u meent dat de geschillencommissie in haar uitspraak niet uitdrukkelijk al uw argumenten, ter onderbouwing van uw vordering, heeft behandeld. Meer informatie hierover staat in artikel 40 van het reglement van de geschillencommissie, te vinden op de website www.kifid.nl/reglementen-en-statuten.

Bijlage - Relevante bepalingen uit de algemene voorwaarden

Relevante bepaling uit de Voorwaarden Beleggingsdiensten

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 Cliënt niet dragen kan.

Relevante bepalingen uit de Voorwaarden Derivaten

3.1 Execution Only

Cliënt bevestigt en accepteert dat DEGIRO haar diensten verleent op basis van Execution Only. DEGIRO adviseert dus niet. De orders van Cliënt worden door de systemen van DEGIRO geautomatiseerd verwerkt en worden door DEGIRO niet getoetst aan het vermogen, de beleggingsportefeuille of de beleggingsdoelstellingen van Cliënt. Cliënt is zelf verantwoordelijk voor de door Cliënt gekozen Orders en voor het voortdurend bewaken van de openstaande posities in Derivaten van Cliënt.

Artikel 5.3 Voorwaarden Derivaten

5.3 Tijdig instrueren Het is de verantwoordelijkheid van Cliënt om DEGIRO tijdig en in overeenstemming met de door DEGIRO in de Nadere Informatie Beleggingsdiensten opgenomen vereisten te instrueren in geval van bijvoorbeeld corporate actions of expiratie in relatie tot posities in Derivaten. Bij gebreke van een tijdige Opdracht van Cliënt zal DEGIRO zich inspannen die maatregelen te nemen die naar haar redelijke verwachting het meest in het voordeel zijn van Cliënt.

Relevante bepaling uit Nadere informatie Beleggingsdiensten Corporate Action

2.1. Instructies

[…]

Deadline

Instructies voor het uitoefenen van Derivaten en warrants moeten door DEGIRO zijn ontvangen voor de deadline. De deadline is de datum en tijd die als zodanig door DEGIRO is aangegeven.

2.2 Uitoefenen van long posities in Derivaten en warrants

[…]

DEGIRO: *Als Execution Only klant is het uw eigen verantwoordelijkheid om waar dit nodig is tijdig uw instructie aan DEGIRO te geven met betrekking tot uw posities in Derivaten en warrants. Bijvoorbeeld voor het uitoefenen van uw opties en warrants bij expiratie. U stemt er nadrukkelijk mee in dat DEGIRO het recht, maar niet de verplichting of verantwoordelijkheid heeft, om voor uw rekening en risico actie te ondernemen wanneer u verzuimt om tijdig een instructie te geven. Indien DEGIRO zulke actie onderneemt, dan wordt zij geacht dat te doen in uw Opdracht.*