

**Uitspraak Geschillencommissie Financiële Dienstverlening nr. 2021-0007
(mr. M.E.J. Bracco Gartner, voorzitter en mr. D.M.A. Gerdes, secretaris)**

Klacht ontvangen op : 9 juni 2020
Ingediend door : Consument
Tegen : DeGiro B.V., gevestigd in Amsterdam, verder te noemen DeGiro
Datum uitspraak : 5 januari 2021
Aard uitspraak : Niet-bindend advies
Uitkomst : Vordering afgewezen

Samenvatting

Execution only. Termijn van een uur geboden voor aanzuivering van een margintekort; omdat dit tekort niet binnen een uur geheel werd aangezuiverd, zijn posities gesloten. Niet gebleken dat DeGiro in strijd met artikel 86 Bgfo of overeenkomst met de consument heeft gehandeld.

1. De procedure

- 1.1 De commissie beslist op basis van haar reglement en de door partijen ingediende stukken inclusief bijlagen. Dat zijn de klacht, DeGiro's verweerschrift en de reactie van de consument van 1 oktober 2020.
- 1.2 De commissie is van oordeel dat dit geschil zich leent voor verkorte behandeling als bedoeld in artikel 32 van haar reglement.

2. Het geschil

Wat is er gebeurd?

- 2.1 De consument heeft een beleggingsrekening bij DeGiro (hierna: de beleggingsrekening). Op deze rekening belegt hij op basis van execution only.
- 2.2 Op 13 maart 2020 heeft DeGiro in een e-mail aan de consument aangekondigd dat de marginberekening met ingang van 17 maart 2020 zou worden gewijzigd.
- 2.3 Op 17 maart 2020 omstreeks 11.00 uur heeft DeGiro aan de consument gemaild dat op de beleggingsrekening een negatieve vrije ruimte van € 87.135,59 was geconstateerd. De consument werd verzocht dit tekort binnen een uur aan te zuiveren.
- 2.4 De consument heeft op diezelfde dag omstreeks 11.30 uur een bedrag van € 2.000,- overgemaakt naar de beleggingsrekening.

Ook heeft hij tussen 11.40 en 15.00 uur DeGiro meermalen gebeld. Door lange wachttijden, meer dan een kwartier, heeft hij DeGiro niet bereikt.

- 2.5 Eveneens op 17 maart, vanaf ongeveer 14.30 uur, heeft DeGiro het tekort op de beleggingsrekening aangezuiverd door het sluiten van posities.
- 2.6 Als bijlage bij haar verweerschrift heeft DeGiro de Voorwaarden Beleggingsdiensten DeGiro (hierna: de Voorwaarden Beleggingsdiensten) overgelegd. Daarin staat:

“(…) 10.1 Doorlopend zichtbaar op de Persoonlijke Pagina

Gedurende elke Handelsdag zal DeGiro de Zekerheidswaarde, het Risico, het bedrag aan Debet Geld en Debet Effecten en het Giraal Tegoed vaststellen en aan Cliënt bekend maken op de Persoonlijke Pagina. De saldi en Limieten worden door DeGiro berekend (…).

(…)

10.5 Zekerheidswaarde versus Risico Limiet

Cliënt moet er voor zorgen dat de Zekerheidswaarde van de Persoonlijke Pagina altijd hoger is dan het Risico van die Persoonlijke Pagina. Indien ten aanzien van een Persoonlijke Pagina het Risico hoger is dan de Zekerheidswaarde, dan dient Cliënt deze overschrijding per direct ongedaan te maken door het storten van geld, het sluiten van posities in Financiële Instrumenten of anderszins.

(…)

10.7 Aanpassen Limieten

DeGiro is gerechtigd van tijd tot tijd de Limieten, de Zekerheidswaarde en het Risico en de wijze van berekening daarvan aan te passen wanneer DeGiro dit nodig acht ter bescherming van Cliënt of van DeGiro en haar klanten of daartoe bijvoorbeeld door externe omstandigheden wordt gedwongen. DeGiro zal er naar streven Cliënt hierover zo tijdig mogelijk te informeren per email of in WebTrader.

(…)

10.9 Procedure bij overschrijding Limieten

Bij (…) beleggingsondernemingen (…) is het niet ongebruikelijk, dat bij de overschrijding van Limieten eerst na een periode van vijf beursdagen door de dienstverlener wordt ingegrepen. Om zowel Cliënt als DeGiro te beschermen tegen oplopende schade, volgt DeGiro een hiervan afwijkende procedure met een - beduidend - kortere termijn. DeGiro wijst Cliënt hierbij nadrukkelijk op de navolgende bepalingen van dit artikel 10. (…)

10.10 Melding overschrijding

Bij het overschrijden van een Limiet (…) meldt DeGiro de overschrijding aan Cliënt via WebTrader en - als nader overeen te komen tussen Partijen - per email, sms of anderszins. Wanneer aan het einde van de volgende Handelsdag de overschrijding nog steeds aanwezig is, dan meldt DeGiro dit opnieuw aan Cliënt met een tweede mededeling. (…)

10.11 Ingrijpen DeGiro

Indien 48 uur na de eerste mededeling (…) de (…) gemelde overschrijding nog steeds aanwezig is, dan is DeGiro gerechtigd posities van Cliënt te sluiten of verkopen voor zover dit nodig is om de overschrijding ongedaan te maken.

Indien de overschrijding de Zekerheidswaarde versus Risico Limiet betreft, dan zal DeGiro daarbij - voor zover dit mogelijk is - het Risico terugbrengen tot ten hoogste 90% van de Zekerheidswaarde.

10.12 Direct ingrijpen

DeGiro Indien op enig moment gedurende een Handelsdag het Risico van Cliënt hoger wordt dan 125% van de Zekerheidswaarde, dan zal DeGiro van deze overschrijding zo snel mogelijk nadat zij deze heeft gesignaleerd mededeling doen aan Cliënt. Behoudens indien het Risico door handelen van Cliënt of door marktbeving is gedaald tot onder de Zekerheidswaarde, zal DeGiro gerechtigd zijn om na één uur na het doen van deze mededeling posities van Cliënt te sluiten of verkopen om het Risico te beperken. DeGiro zal het Risico - voor zover dit mogelijk is - daarbij terugbrengen tot niet meer dan 90% van de Zekerheidswaarde. (...)

(...)

12.9 Vorm van communicatie

Partijen komen overeen dat alle schriftelijke communicatie tussen Partijen kan en mag plaatshebben per post, per email en via de Website. (...)"

De klacht, vordering en verweer

- 2.7 De consument vordert dat DeGiro wordt veroordeeld tot schadevergoeding. In zijn klacht heeft hij vermeld dat zijn schade € 3.314,- bedraagt, te vermeerderen met wettelijke rente vanaf 17 maart 2020. Aan zijn vordering legt hij ten grondslag dat DeGiro bij het wijzigen van de marginberekening te weinig tijd heeft gegeven om zijn portefeuille daarop aan te passen en vervolgens een te korte termijn heeft gesteld voor het aanzuiveren van een margintekort.
- 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

- 3.1 In deze zaak gaat het om de marginverplichting. Deze berust op artikel 86 lid I van het Bgfo (Besluit gedragstoezicht financiële ondernemingen Wft). Als een cliënt posities heeft in financiële instrumenten waaruit verplichtingen kunnen voortvloeien, moet de beleggingsonderneming op grond van artikel 86 lid I Bgfo erop toezien dat de cliënt voortdurend voldoende saldi heeft om aan de uit die posities voortvloeiende verplichtingen te voldoen. In eerdere uitspraken (vgl. de uitspraak van 1 november 2019, 2019-869) is overwogen dat dit voorschrift een ordelijk verloop van de (beurs)handel bevordert en ook dient ter bescherming van niet-professionele beleggers. Zonder toereikende margin zouden deze beleggers immers, door het fluctueren van onderliggende waarden, worden blootgesteld aan het risico op snel en hoog oplopende schulden veroorzaakt door verliezen op hun beleggingen.
- 3.2 De consument heeft niet bestreden dat DeGiro gerechtigd was de marginberekening te wijzigen.

Zijn bezwaar houdt in dat DeGiro, kort nadat de marginberekening was gewijzigd, hem te weinig tijd heeft gegeven – namelijk een uur – voor het aanzuiveren van het margintekort. Volgens de consument had DeGiro hem ten minste een termijn van vijf dagen moeten verlenen en had hij geen schade geleden als een dergelijke langere termijn was geboden.

- 3.3 In dit standpunt kan de consument niet worden gevolgd. Artikel 86 Bgfo vermeldt inderdaad een termijn van vijf dagen, maar uit de bewoording van deze bepaling blijkt dat dit de maximale termijn is ('zo spoedig mogelijk doch uiterlijk binnen vijf werkdagen'). Artikel 86 Bgfo geeft een beleggingsonderneming ruimte voor een eigen beleid om ervoor te zorgen dat cliënten over voldoende saldi beschikken om aan hun verplichtingen uit hun beleggingsposities te voldoen. In de Voorwaarden Beleggingsdiensten is uitgewerkt hoe DeGiro de saldibewakingsplicht uitvoert. In deze voorwaarden staat dat DeGiro de voor een cliënt relevante bedragen – de Limieten, de Zekerheidswaarde en het Risico – berekent en op diens persoonlijke pagina publiceert en het recht heeft van tijd tot tijd de berekening daarvan aan te passen. Verder staat in de Voorwaarden Beleggingsdiensten dat DeGiro een margintekort, als de cliënt het niet tijdig aanzuivert, kan aanzuiveren door het sluiten van posities in diens portefeuille. Dit wordt niet anders door de opmerking van de consument dat hij niet heeft getekend voor de Voorwaarden Beleggingsdiensten (in het bijzonder artikel 10.9 daarvan). Als bijlage bij het verweerschrift is immers een acceptatieformulier overgelegd waarin hij zijn instemming heeft bevestigd met de Overeenkomst Voorwaarden Beleggingsdiensten, waarvan de Voorwaarden Beleggingsdiensten deel uitmaken.
- 3.4 De commissie constateert dan ook dat DeGiro niet in strijd met artikel 86 Bgfo of haar overeenkomst met de consument heeft gehandeld door op 17 maart 2020 een termijn van een uur te bieden voor het aanzuiveren van het margintekort en vervolgens posities te sluiten. Het is ook niet gebleken dat DeGiro haar contractuele bevoegdheden heeft uitgeoefend op een wijze die naar maatstaven van redelijkheid onaanvaardbaar is. Daarbij neemt de commissie in aanmerking dat de marginverplichting dient ter bescherming van beleggers tegen (schulden veroorzaakt door) snel en hoog oplopend verlies en dat de wijziging van de marginberekening verband hield met onvoorziene marktomstandigheden, te weten volatiliteit op de beurzen veroorzaakt door mondiale ontwikkelingen rond Covid-19. Ten slotte kan de consument evenmin worden gevolgd in zijn stelling dat DeGiro niet had mogen volstaan met een melding van het margintekort per e-mail. In artikel 10.10 en 12.9 van de Voorwaarden Beleggingsdienstverlening wordt e-mail vermeld als een van de mogelijke vormen van communicatie.
- 3.5 Gezien het voorgaande zal de vordering worden afgewezen.

4. De beslissing

De commissie wijst de vordering af.

Deze uitspraak is niet-bindend omdat de beslissing is genomen in een verkorte procedure. Meer informatie hierover staat in artikel 32 van het reglement, te vinden op de website van Kifid (www.kifid.nl/reglementen-en-statuten). Tegen deze uitspraak staat geen hoger beroep open bij de Commissie van Beroep Financiële Dienstverlening. U kunt de zaak nog wel aan de rechter voorleggen.

Binnen twee weken na verzending van deze uitspraak kunt u een verzoek indienen tot herstel van vergissingen in de uitspraak, zoals schrijffouten, een verkeerde naam/datum of rekenfouten. De beslissing van de commissie in de uitspraak kan hiermee niet ter discussie worden gesteld. Meer informatie hierover staat in artikel 40 van het Reglement Geschillencommissie Financiële Dienstverlening, te vinden op de website www.kifid.nl/reglementen-en-statuten.