

**Uitspraak Geschillencommissie Financiële Dienstverlening nr. 2022-0348
(mr. M.E.J. Bracco Gartner, voorzitter en mr. S.H.H. van Zandvoort, secretaris)**

Klacht ontvangen op	: 5 juli 2021
Ingediend door	: De consument
Tegen	: flatexDEGIRO Bank AG, met haar bijkantoor flatexDEGIRO Bank Dutch Branch mede gevestigd te Amsterdam, verder te noemen DeGiro
Datum uitspraak	: 26 april 2022
Aard uitspraak	: Niet-bindend advies
Uitkomst	: Vordering afgewezen
Bijlage	: Relevante bepalingen uit de algemene voorwaarden en de Nadere Informatie Beleggingsdiensten

Samenvatting

Tekortenprocedure. De consument klaagt over de omvang van de kosten van een tekortenprocedure. Daarnaast vindt de consument dat hem te weinig tijd geboden is om de tekorten aan te vullen. De commissie is van oordeel dat zowel de kosten en de door DeGiro gehanteerde termijnen in de ‘margin call’ niet onredelijk of onaanvaardbaar zijn. De klacht 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 de DeGiro; 4) de repliek van de consument en 5) de aanvullende stukken van de DeGiro.
- 1.2 De commissie is van oordeel dat dit geschil zich leent voor verkorte behandeling als bedoeld in artikel 32 van haar Reglement.
- 1.3 De consument en DeGiro hebben gekozen voor een bindend advies. Omdat er echter sprake is van een verkorte behandeling, is de uitspraak op grond van artikel 32.4 van het reglement niet-bindend. Partijen kunnen elkaar niet aan de uitspraak houden.

2. Het geschil

Wat is er gebeurd?

- 2.1 De consument houdt een effectenrekening aan bij DeGiro. De afspraken tussen partijen zijn vastgelegd in de Cliënt Overeenkomst (hierna: de overeenkomst).

Op de overeenkomst zijn de Voorwaarden Beleggingsdiensten DEGIRO van toepassing. Van de overeenkomst maakt ook deel uit de Nadere Informatie Beleggingsdiensten (hierna: NIB). De relevante bepalingen zijn opgenomen in de bijlage bij deze uitspraak.

- 2.2 In december 2018 is er een tekort ontstaan in de portefeuille van de consument van meer dan 125% van de zekerheidswaarde van de portefeuille. Op grond van artikel 6.2 van de 'NIB Zekerheidswaarde, Risico, Debet Geld en Debet Effecten' is de tekortenprocedure in werking getreden, waarbij DeGiro is overgegaan tot het sluiten van 2 US optieposities van in totaal 50 contracten. DeGiro heeft voor deze procedure een bedrag van € 587,45 in rekening gebracht.
- 2.3 In maart 2020 is wederom een tekort ontstaan van minder dan 125% van de zekerheidswaarde van de portefeuille. In het kader van de tekortenprocedure heeft DeGiro wederom optieposities gesloten. DeGiro bracht hiervoor een bedrag van € 281,92 in rekening.
- 2.4 De consument heeft zich bij DeGiro beklagd over de hoogte van de kosten. In december 2020 hebben partijen over deze klacht gecorrespondeerd. Dit leidde niet tot een oplossing van het geschil waarna de consument een klacht bij Kifid heeft ingediend.

De klacht en vordering

- 2.5 De consument vordert dat DeGiro wordt veroordeeld tot vergoeding van een bedrag van € 769,-. Hij voert hiertoe aan dat de kosten in onevenredige verhouding staan tot de hoeveelheid werk die DeGiro daadwerkelijk heeft gehad aan de tekortenprocedure. Andere brokers rekenen aanzienlijke lagere kosten voor een tekortenprocedure. Daarnaast is hem onvoldoende tijd geboden om de tekorten aan te vullen, aldus de consument.

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

Kosten tekortenprocedure

- 3.1 Tussen partijen is niet in geschil dat DeGiro kosten in rekening mag brengen voor het uitvoeren van een tekortenprocedure.

Dit is geregeld in de NIB. Wél stelt de consument zich op het standpunt dat de door DeGiro gehanteerde tarieven onevenredig hoog zijn.

- 3.2 Als uitgangspunt geldt dat het DeGiro vrij staat om zelf haar tarief te bepalen. Het door haar gehanteerde tarief is daarom in beginsel toelaatbaar, tenzij de kosten in het gegeven geval naar maatstaven van redelijkheid en billijkheid onaanvaardbaar zijn (in de zin van artikel 6:248 lid 2 Burgerlijk Wetboek, zie bijlage).
- 3.3 Uit de door DeGiro overgelegde berekeningen volgt dat in beide gevallen de kosten berekend zijn conform de tarievenstructuur die op dat moment van toepassing was en die is opgenomen in het Tarievenoverzicht. Dit Tarievenoverzicht maakt onderdeel uit van de overeenkomst tussen de consument en DeGiro. De consument is door het aangaan van de overeenkomst met DeGiro hiermee akkoord gegaan.
- 3.4 Het is nu aan de commissie om te toetsen of de gehanteerde tarieven naar maatstaven van redelijkheid en billijkheid onaanvaardbaar zijn. De consument stelt dat een tekortenprocedure een eenvoudig proces is dat met een paar handelingen door iedereen uitgevoerd kan worden. DeGiro brengt hiertegen in dat de tekortenprocedure uitgevoerd wordt buiten haar reguliere dienstverlening door hoogopgeleide specialisten van de Risk afdeling die werken met geavanceerde systemen. DeGiro kiest ervoor de hiermee gepaard gaande hoge kosten in rekening te brengen bij de beleggers in kwesties en deze kosten niet door te berekenen aan alle klanten door middel van een service fee. Deze aanpak komt de commissie niet onredelijk voor. Het feit dat andere brokers wellicht een lager tarief rekenen voor een tekortenprocedure doet daar niets aan af.
- 3.5 De commissie concludeert dat de stukken ook overigens geen aanwijzingen bevatten dat de (overeengekomen) kosten als onaanvaardbaar moeten worden beschouwd. Verder wijst de commissie op een uitspraak die zij eerder dit jaar gedaan heeft.¹ In deze uitspraak oordeelt de commissie eveneens dat de in rekening gebrachte kosten niet onaanvaardbaar zijn.

Korte tijd voor aanzuiveren en teveel posities gesloten?

- 3.6 DeGiro heeft de consument beide keren per e-mail een zogenoemde ‘margin call’ gestuurd waarin hij geïnformeerd is over het ontstane tekort. Hierbij is hem gevraagd om dit tekort aan te zuiveren binnen een bepaalde tijd.

¹ GC2022-0002, te vinden op www.kifid.nl

Partijen zijn het erover eens dat als de consument de tekorten binnen deze termijn aangezuiverd zou hebben, DeGiro de posities niet had hoeven sluiten en de kosten niet in rekening zouden zijn gebracht.

3.7 De consument heeft niet betwist dat hij deze ‘margin calls’ heeft ontvangen. Wel betwist hij dat hem de gebruikelijke termijn is geboden voor aanzuivering van het tekort doordat hem slechts een kwartier werd geboden in plaats van een uur. Verder stelt hij dat DeGiro veel meer posities heeft gesloten dan nodig was geweest. De Commissie is het echter eens met DeGiro dat de tekortenprocedure is verlopen volgens de bepalingen in de NIB en dat ook overigens niet uit de stukken blijkt dat DeGiro in strijd met die bepalingen heeft gehandeld ten aanzien van de gehanteerde termijnen voor aanzuiveren of het aantal gesloten posities.

3.8 Ook op deze gronden kan de vordering niet worden toegewezen.

4. De beslissing

De commissie wijst de vordering af.

Deze uitspraak is een niet-bindend advies, omdat deze 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 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 en de wet- en regelgeving

Voorwaarden Beleggingsdiensten

“Artikel 11. Vergoedingen

Voor de door DEGIRO (...) aan Cliënt geleverde diensten brengt DEGIRO aan Cliënt de door DEGIRO gemaakte kosten en de tussen partijen overeengekomen vergoeding in rekening. DEGIRO debiteert deze bedragen wanneer deze opeisbaar zijn geworden. De soort en hoogte van de vergoedingen van DEGIRO zijn vastgelegd in het document ‘Tarievenoverzicht’ in de Nadere Informatie Beleggingsdiensten. (...)”

NIB – Zekerheidswaarde, Risico, Debet Geld en Debet Effecten

“6. Procedure bij overschrijden van een Limiet

6.1 Overschrijding Limiet

Gedurende een handelsdag bewaakt DEGIRO voortdurend of u aan de voor u geldende Limieten voldoet. Bij het constateren van een overschrijding van een Limiet start DEGIRO de procedure bij overschrijding van Limieten en informeert DEGIRO u direct over de soort en de omvang van de overschrijding. Hiervoor brengt DEGIRO kosten in rekening. Deze kosten zijn gespecificeerd in het document Tarieven in de Nadere Informatie Beleggingsdiensten.

(...)

In het bericht van DEGIRO staat voor welke datum en welk tijdstip u de overschrijding ongedaan dient te maken. Wanneer de overschrijding niet voor het door DEGIRO genoemde tijdstip vervalt of ongedaan wordt gemaakt, dan is DEGIRO gerechtigd over te gaan tot het sluiten van posities teneinde de overschrijding ongedaan te maken. Hiervoor brengt DEGIRO kosten in rekening. Deze kosten zijn gespecificeerd in het document Tarieven in de Nadere Informatie Beleggingsdiensten. DEGIRO is niet aansprakelijk voor schade die het gevolg is van ingrijpen door DEGIRO.

(...)

6.2 Direct ingrijpen DEGIRO

Wanneer Risico gelijk is aan of hoger dan 125% van Zekerheidswaarde, dan zal DEGIRO u direct nadat zij dit heeft gesignaleerd daarvan op de hoogte brengen. Tenzij Risico door uw ingrijpen of door marktbewegingen is gedaald tot onder Zekerheidswaarde, zal DEGIRO het recht hebben om een uur nadat zij u heeft geïnformeerd over te gaan tot het aangaan of sluiten van posities in uw Giraal Tegoed om dit tekort op te heffen. Zodra Risico hoger is dan 135% van Zekerheidswaarde heeft DEGIRO dit recht onmiddellijk en zonder voorafgaande waarschuwing.

U bent zelf verantwoordelijk voor uw beleggingen. DEGIRO grijpt in om zo mogelijk te voorkomen dat uw Giraal Tegoed negatief wordt. Voor het ingrijpen in uw posities brengt DEGIRO kosten in rekening. Deze zijn gespecificeerd in het document Tarieven in de Nadere Informatie Beleggingsdiensten.”

NIB – Tarieven d.d. 22 november 2018

TEKORTENPROCEDURE

	Tarief
Sluiten van positie bij aanhoudend tekort	€50,00 + 0,50%
Kosten bij margin overschrijding bij 125%	Reguliere transactiekosten + €100,00 + 1,00%

NIB – Tarieven d.d. 1 februari 2020

TEKORTENPROCEDURE

	Tarief
Sluiten van positie bij aanhoudend tekort	€50,00 + 0,50% (max. € 500,00)
Kosten bij margin overschrijding bij 125%	Reguliere transactiekosten + €100,00 + 1,00% (max. € 500,00)

Burgerlijk wetboek

Artikel 6:248 BW

1. (...)
2. Een tussen partijen als gevolg van de overeenkomst geldende regel is niet van toepassing, voor zover dit in de gegeven omstandigheden naar maatstaven van redelijkheid en billijkheid onaanvaardbaar zou zijn.