

## **Uitspraak Geschillencommissie Kifid nr. 2023-0723**

(mr. M.E.J. Bracco Gartner, voorzitter, mr. H.O. Kerkmeester, W.J.J. Ong RA, leden en mr. D.M.A. Gerdes, secretaris)

Datum uitspraak	21 september 2023
Klacht van	De consument
Tegen	flatexDEGIRO Bank AG, mede gevestigd te Amsterdam, verder te noemen DeGiro
Aard uitspraak	Niet-bindend advies
Uitkomst	Vordering afgewezen

### **Samenvatting**

Depositary receipts van Russische aandelen. Verzoek tot (medewerking aan) omzetting in aandelen door broker geweigerd. Niet gebleken dat broker in strijd met verplichtingen heeft gehandeld.

#### **1. Procedure**

- 1.1 De commissie beslist volgens haar reglement en op basis van de door partijen ingediende stukken.
- 1.2 Naar het oordeel van de commissie is een mondelinge behandeling niet nodig.
- 1.3 In 3.1 tot en met 3.3 wordt toegelicht waarom deze uitspraak niet-bindend is.

#### **2. Het geschil**

*Wat is er gebeurd?*

- 2.1 De consument heeft een beleggingsrekening bij DeGiro.
- 2.2 Op de overeenkomst tussen partijen zijn de Investment Services Conditions van toepassing. Artikel 6.1 daarvan luidt als volgt:

*(...) As its core service, DeGiro (...) enables the Client to conduct transactions and hold positions in Financial Instruments via the network of brokers, clearing members, counterparties, banks, stock exchanges and other parties with whom DeGiro has a direct or indirect relationship. DeGiro will exercise due care in selecting and continuously monitoring the third parties that DeGiro itself involves directly. (...)*

- 2.3 In februari 2022 heeft de consument 4.700 depositary receipts van aandelen Sberbank Rossii PAO (hierna: Sberbank) gekocht.

#### 2.4 Op 3 mei 2022 heeft de consument aan DeGiro gemaild:

*(...) we would like to transfer our portfolio for Sberbank ADRs to Euroclear account of custodian Bank J.P. Morgan. Below you can find the instructions received directly from the bank:*

*(...) The cancellation and attestation forms are found at [website] (...). Below are steps that may be helpful:*

- Broker needs to instruct the DRs to Euroclear or Clearstream with delivery instruction along with QIB (if applicable) and attestation certification.*
- Euroclear or Clearstream will send MT599 to JPM to process cancellation once they receive instructions from broker. (...)*
- JPM will process the cancellation as per MT599 and instruct local shares in the market (...), along with that JPM will also send attestation to custodian. (...)*

#### 2.5 Op 11 mei 2022 heeft DeGiro aan de consument gemaild:

*(...) We are in contact with our specialist department and our custodian regarding the possible suspension of trading for Russian ADRs and a possible exchange into the original share in this context. (...) As soon as we receive an update on this matter, we will inform you immediately. (...)*

#### 2.6 Op 27 mei 2022 heeft DeGiro gemaild:<sup>1</sup>

*We refer to your request for the conversion of Russian ADRs. After careful examination by our specialist department in cooperation with our custodian bank, we have to inform you that an exchange or the transfer you describe via JPM cannot be made possible at the moment.*

*(...) we can only accept outgoing transfers to any of the 18 countries where we offer our services. Unfortunately, this does not apply to the United States or Canada. (...)*

**De consument heeft geantwoord:**

*(...) - The request is not a transfer of the DRs to another broker (...). The request is regarding the cancellation of DRs to a custodian bank. The DR programme is terminated and JPM allows the cancellation to the local account. (...)*

*- The cancellation does not go to the US or Canada. (...) the cancellation [goes] to JPM via DTC 0923 or Euroclear. Euroclear is a Belgian company (...). (...)*

---

<sup>1</sup> Geciteerd wordt de Engelse vertaling van de e-mail (overgelegd door DeGiro).

2.7 Op 28 mei 2022 heeft de consument gemaild:

*(...) JPM have issued new instructions regarding the cancellations of the Sberbank DRs.  
(...) Would it be possible to contact your brokerage department and to instruct them (...) to initiate DWAC withdrawal (...). (...)*

2.8 Op 31 mei 2022 heeft DeGiro gemaild:

*(...) the cancellation of DRs to the custodian bank (JPM) (...) is not possible. (...)*

2.9 Op 8 juni 2022 heeft DeGiro een e-mail gestuurd aan houders van Russische depositary receipts, onder wie de consument:<sup>2</sup>

*(...) we would like to inform you about the developments in ADR/GDR programs with Russian ordinary shares as underlying ((...) "Russian ADRs"). (...)  
Recently, several issuers of Russian ADRs have announced the possibility of converting Russian ADRs into the underlying common stock. Unfortunately, delivery of these shares to the EU is currently not possible due to the sanctions imposed.  
Currently, the shares can only be delivered to an investment account in your name with a Russian bank. As a result, it is currently not possible to exchange your Russian ADRs for the underlying common shares with DeGiro. In addition, trading in these securities remains suspended in countries that have signed the sanctions package.  
(...)  
DeGiro is in constant communication with several intermediaries within the custody chain and closely monitors any development [in] this matter. In case of developments (...) we will inform you (...). (...)*

2.10 Op 8 juni 2022 heeft de consument gemaild:

*(...) 1) The request is (...) cancellation to a custodian bank JPM. (...).  
2) The status of the Sberbank ADR programme is closed / terminated as per custodian bank [website]. (...)  
3) Based on the instructions of (...) JPM the ADRs need to be transferred via DWAC withdrawal to Transfer Agent Number 2665  
4) I have received a confirmation from JPM that they are able to receive these ADRs via DWAC withdrawal. (...)  
5) Based on today's communication from Degiro (...) the transfer of these ADRs is one of the possibilities. (...)*

---

<sup>2</sup> Geciteerd wordt de Engelse vertaling van de e-mail (overgelegd door DeGiro)..

2.11 Op 20 juni 2022 heeft de consument gemaild:

*(...) Since our last communication there were to updates (...). We (...) request to execute cancellation of 4700 (...) Sberbank ADRs (...) from my account as instructed by custodian JPM. (...)*

2.12 Op 18 juli 2022 heeft DeGiro gemaild:

*(...) we are not able to exchange the ADRs/GDRs into the original share (...), also we are not able to do a transfer to another broker at the moment due to the sanctions. (...)*

2.13 Op 25 juli 2022 heeft de consument gemaild:

*(...) I (...) request cancellation / withdrawal of the Sberbank ADR (...) towards a custodian bank JPM. Volume of ADRs: 4700 (...) [website] (...)*

DeGiro heeft geantwoord:

*(...) On June 8 (...) we (...) sent an email to all affected customers informing them of the current status regarding securities related to Russia. Since then, we have not received any news from our Prime Broker, so the information from this email is still valid. Currently, securities with reference to Russia cannot be changed. It is also not possible to transfer them. (...) Should there be any news, (...) customers will be informed. (...)*

De consument heeft daarop gereageerd:

*(...) based on your communication from 8th of June the ADRs could be converted and ordinary shares be delivered to a Russian bank account (...). I have a Russian bank account (...)  
I offici[c]ally require to proceed with DWAC withdrawal (...). (...)*

DeGiro heeft vervolgens geantwoord:

*(...) Until further notice DeGiro can not do anything with securities related to Russia except keeping them as they are and where they are. (...)*

2.14 De consument heeft op 27 juli 2022 gemaild:

*(...) based on the announcement from Clearstream [website] the conversion of russian DRs is resumed from 18th of July till the 31st of July. (...) I kindly request to proceed with cancellation of my DRs immediately (...). (...)*

Op 28 juli 2022 heeft DeGiro geantwoord:

*(...) We requested to convert all positions in Sberbank but that was refused by our custodian. Therefore we can not proceed your request. (...)*

De consument heeft vervolgens gemaild:

*(...) Is there an explanation behind this refusal? (...) I am especially interested (...) since:*

- I have a brokerage account in Russian bank on my name. The bank (...) has confirmed that they are able to accept ordinary Sberbank shares*
- JP Morgan has the books open for cancellation*
- Clearstream has resumed DR conversion (...)*

DeGiro heeft geantwoord:

*(...) Our custodian does not want to increase his exposure in RUB. Until further notice it won't be possible to transfer any position. (...)*

2.15 Op 4 augustus 2022 heeft de consument gemaild:

- The requested (...) cancellation towards a custodian required you to return the DRs to the issuer JPMorgan Chase Bank (...)*
  - The local shares in RUB will be transferred by JPMorgan to my other brokerage account in another bank [naam Russische bank, toevoeging Kifid], so your custodian does not increase exposure in RUB.*
  - Clearstream have extended the deadline for Russian DR conversion (...)*
- I kindly request your soonest action. (...)*

2.16 Overgelegd is een 'proof of entitlement' gedateerd 10 november 2022. Daarin verklaart DeGiro:

*(...) you have opened an execution only investment account named (...) with DeGiro. (...) we confirm (...) that (...) you hold:*

- 4.700 pieces of Sberbank Rossii PAO (ISIN: US80585Y3080)*

*Due to the 6th sanctions package of the European Union, instructions for exchange or sale cannot currently be carried out. DeGiro holds the above-mentioned positions in custody.*

*We confirm to you the following custody accounts.*

*I. Sberbank Rossii PAO (ISIN: (...))*

*Exchange: Boerse Frankfurt*

*CSD: Clearstream Banking AG (CBF)*

*Custodian Participant Account: (...)*

2.17 Op 31 januari 2023 heeft de consument gemaild:

*(...) Could you (...) send the update on (...) conversion of the Sberbank (...) into ordinary shares? (...). Multiple brokers in Germany are currently converting the ADRs. (...)*

2.18 Op 9 februari 2023 heeft DeGiro gemaild:

*(...) Given the EU sanctions on the Russian National Settlement Depository (NSD) [c]onverting any GDRs with Russia underlyings held on Börse Frankfurt is currently not possible. (...) we (...) are dependent on our custodian banks and authorities in this case. (...)*

Op 10 februari 2023 heeft de consument daarop gereageerd:

*(...) 1) Would it be possible to provide the Chain of Custody for Sberbank ADR (...)?  
2) Based on the information provided by custodian (...) J.P. Morgan (...) the custodian is accepting the cancellation requests for Sberbank ADRs until 17th. of March 2023. (...) Degiro as an executing broker does not need to transfer the ADRs to NSD.  
Would you be able to execute a transfer to the custodian for cancellation? (...)*

Diezelfde dag heeft DeGiro gemaild:

*(...) The chain of custody for your Sberbank Rossii PAO Position:*

<i>name</i>	<i>ISIN</i>	<i>Exchange</i>	<i>CSD</i>	<i>CSD Participant Acct</i>
<i># SBERBANK US80585Y3080</i>		<i>Boerse</i>	<i>Clearstream</i>	<i>(...)</i>
	<i>Frankfurt</i>	<i>Banking AG</i>		
		<i>(CBF)</i>		

*Right now its not possible for DeGiro to execute a transfer to the custodian for cancellation. (...)*

*Klacht, vordering en verweer*

2.19 De consument vordert dat DeGiro wordt veroordeeld tot schadevergoeding. In zijn klacht vermeldt hij een schadebedrag van € 40.770,-. In zijn repliek stelt hij dat DeGiro het gehele verlies en gederfde winst op zijn positie in aandelen Sberbank moet vergoeden, gebaseerd op de recente koers op de Moscow Stock Exchange, plus misgelopen dividend.

2.20 De vordering van de consument berust op de stelling dat DeGiro heeft nagelaten zijn instructies met het oog op omzetting van zijn depositary receipts in aandelen Sberbank uit te voeren.

2.21 DeGiro heeft verweer gevoerd. Voor zover relevant zal de commissie bij de beoordeling daarop ingaan.

### **3. De beoordeling**

#### *Niet-bindende uitspraak*

- 3.1 Voordat zij op de klacht ingaat, zal de commissie onderzoeken naar welk recht de klacht moet worden beoordeeld en of zij een bindende uitspraak kan doen.
- 3.2 In DeGiro's Investment Services Conditions staat dat de overeenkomst tussen partijen wordt beheerst door Nederlands recht. Van belang is verder dat op grond van artikel 6 lid 2 van de Rome I-verordening (Verordening (EG) nr. 593/2008) de overeenkomst wordt beheerst door het recht van de woonplaats van de consument – in dit geval Duits recht – voor zover dat recht hem meer bescherming biedt. De verordening heeft rechtstreekse werking en is van dwingend recht, zodat daarvan niet in het nadeel van een consument mag worden afgeweken.
- 3.3 Op grond van vraag 15 onder I van haar reglement beoordeelt de commissie klachten naar Nederlands recht. De commissie kan niet vaststellen of de genoemde mogelijkheid zich hier voordoet dat het Duitse recht de consument meer bescherming biedt. Dit betekent dat de consument de mogelijkheid moet behouden zijn klacht in volle omvang aan de gewone rechter voor te leggen. Deze uitspraak is daarom niet-bindend.

#### *Inhoudelijke beoordeling*

- 3.4 In deze zaak gaat het om de vraag of DeGiro het (frequent herhaalde) verzoek van de consument tot medewerking aan omzetting van zijn depositary receipts in aandelen Sberbank had moeten uitvoeren. Hierbij is van belang dat een broker zoals DeGiro, bij het uitvoeren van opdrachten ten aanzien van financiële instrumenten, afhankelijk is van de medewerking van andere partijen in de bewaarketen. Dit is vastgelegd in artikel 6.1 van de Investment Services Conditions (zie 2.2 hiervoor). Verder heeft DeGiro aangevoerd dat de depositary receipts genoteerd zijn aan de beurs in Frankfurt met als custodian ABN AMRO Clearing. DeGiro heeft sinds mei 2022 overleg gevoerd met deze custodian, onder meer over de mogelijkheid van omzetting van depositary receipts zoals die van de consument. De custodian heeft in deze periode steeds geen toestemming gegeven voor de omzetting. De commissie constateert dat deze stelling steun vindt in de correspondentie tussen partijen (vgl. overweging 2.6, 2.9, 2.14, 2.16 en 2.18).
- 3.5 Gezien het voorgaande is niet gebleken dat DeGiro in strijd met haar verplichtingen uit de overeenkomst met de consument heeft gehandeld. DeGiro heeft zijn (herhaalde) verzoek tot medewerking aan omzetting van de depositary receipts steeds doorgegeven en besproken met de custodian, die in de bewaarketen verantwoordelijk is voor de uitvoering van de instructie.

Dit wordt niet anders door de stelling van de consument dat de EU-sancties ten aanzien van Russische personen en vennootschappen pas in de zomer van 2022 in werking traden, terwijl hij DeGiro daarvoor al had verzocht om medewerking aan de omzetting. Uit de correspondentie blijkt immers dat DeGiro ook al eerder, in de periode mei – juni 2022, navraag bij haar custodian heeft gedaan en ook destijds van de custodian heeft vernomen dat (medewerking aan) een dergelijke omzetting niet mogelijk was.

3.6 De consument stelt dat DeGiro heeft verzuimd toe te lichten welke partijen deel uitmaken van de bewaarketen. Ook dit verwijt leidt niet tot toewijzing van de vordering. In haar verweerschrift heeft DeGiro vermeld dat ABN AMRO Clearing als haar custodian optreedt. Voor de beoordeling van deze klacht is van belang of ABN AMRO Clearing, DeGiro's directe contractspartij in de bewaarketen, in de relevante periode niet bereid was mee te werken aan de door de consument beoogde omzetting. De overige partijen in de bewaarketen kunnen daarom buiten beschouwing blijven.

3.7 Gezien het voorgaande zal de vordering van de consument worden afgewezen.

#### **4. De beslissing**

De commissie wijst de vordering af.

*In 3.1 tot en met 3.3 is toegelicht waarom deze uitspraak niet-bindend is. Tegen deze uitspraak staat geen beroep open bij de Commissie van Beroep Kifid. U kunt de zaak nog wel aan de rechter voorleggen.*

*Binnen twee weken na verzending van de uitspraak kunt u 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 twee weken na verzending van de uitspraak 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 commissie 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 [www.kifid.nl/reglementen-en-statuten](http://www.kifid.nl/reglementen-en-statuten).*

#### **Contactgegevens Klachteninstituut Financiële Dienstverlening**

Telefoonnummer: 070 - 333 8 999

Website: [www.kifid.nl](http://www.kifid.nl)