

Openbare versie
Esperite N.V.
Het bestuur
Herengracht 282
1016 BX AMSTERDAM

Datum 14 februari 2020
Ons kenmerk [...]
Pagina 1 van 13
Telefoon [...]
E-mail [...]
Betreft Besluit tot boeteoplegging

Geacht bestuur,

De Autoriteit Financiële Markten (**AFM**) heeft besloten aan Esperite N.V. (**Esperite**) een bestuurlijke boete van € 312.500 op te leggen, omdat Esperite niet heeft voldaan aan de op haar als uitgevende instelling rustende verplichting om haar financiële verslaggeving tijdig algemeen verkrijgbaar te stellen.

Esperite heeft:

- 1) in de periode van 1 mei 2018 tot 23 november 2018 de financiële verslaggeving over 2017 (het **Jaarverslag 2017**);
- 2) in de periode van 1 oktober 2018 tot 30 juni 2019 de financiële verslaggeving over de eerste zes maanden van 2018 (het **Halfjaarverslag 2018**); en
- 3) in de periode van 1 mei 2019 tot in ieder geval 16 september 2019 de financiële verslaggeving over 2018 (het **Jaarverslag 2018**),

niet algemeen verkrijgbaar gesteld. Dit zijn overtredingen van artikel 5:25c, eerste lid¹, en artikel 5:25d, eerste lid², van de Wet op het financieel toezicht (**Wft**).

Hieronder wordt het besluit verder toegelicht. [...]

¹ De overtredingen 1 en 3.

² Overtreding 2.

Inhoudsopgave

1.	Bedrijfsgegevens.....	3
2.	Verloop van het boeteproces	3
3.	Wettelijk kader	3
4.	Feiten.....	4
4.1	Jaarverslag 2016.....	4
4.2	Jaarverslag 2017.....	4
4.3	Halfjaarverslag 2018 en Jaarverslag 2018.....	6
5.	Zienswijze Esperite	7
6.	Beoordeling van de feiten	7
6.1	De overtredingen	7
6.2	Opportuniteit boeteoplegging	7
7.	Besluit.....	8
7.1	Besluit tot boeteoplegging.....	8
7.2	Hoogte van de boete.....	8
7.2.1	Wettelijk systeem: basisbedrag van € 5.000.000	8
7.2.2	Ernst en/of duur en mate van verwijtbaarheid	9
7.2.3	Draagkracht en algemene evenredigheid.....	9
7.3	Betaling van de boete	10
7.4	Openbaarmaking van de boete.....	10
7.4.1	Directe publicatie.....	10
7.4.2	Nadere publicatiemomenten.....	13
8.	Hoe kunt u bezwaar maken?.....	13

1. Bedrijfsgegevens

Esperite is een naamloze vennootschap met statutaire zetel in Amsterdam. De onderneming is gespecialiseerd in de opslag van stamcellen. Sinds 21 oktober 2009 is Esperite genoteerd aan Euronext Amsterdam N.V. Tot medio 2014 was de naam van de onderneming Cyro-Save Group N.V.

2. Verloop van het boeteproces

Bij brief van 16 september 2019 heeft de AFM Esperite in kennis gesteld van het voornemen om aan Esperite een bestuurlijke boete op te leggen wegens overtreding van artikel 5:25c, eerste lid, en 5:25d, eerste lid, Wft en haar in de gelegenheid gesteld om op dit voornemen te reageren.

Bij e-mail van 1 oktober 2019 heeft de AFM Esperite een herinnering gestuurd inzake de mogelijkheid om op het voornemen tot boeteoplegging te reageren.

Op 8 oktober 2019 is Esperite in staat van faillissement verklaard.

Bij brief van 29 oktober 2019 heeft de AFM de curator van Esperite laten weten dat zij gezien het faillissement van Esperite heeft besloten van boeteoplegging af te zien.

Op 30 oktober 2019 heeft de AFM vernomen dat het faillissement van Esperite op 29 oktober 2019 na verzet was vernietigd. Diezelfde dag heeft de AFM telefonisch contact opgenomen met de curator van Esperite en hem laten weten dat hij de brief van 29 oktober 2019 – die hij op dat moment nog niet had ontvangen – als niet verzonden kon beschouwen. Direct na dit gesprek heeft de AFM dit per e-mail bevestigd en deze e-mail volledigheidshalve ook in cc gestuurd aan de CEO van Esperite.

Bij brief van 5 november 2019 heeft de AFM Esperite geïnformeerd dat zij, gezien de ontwikkelingen vanaf 29 oktober 2019, van oordeel is dat het besluit van 29 oktober 2019 niet in werking is getreden en dat, voor zover nodig, dat besluit wordt ingetrokken. Tegelijkertijd heeft de AFM aan Esperite een extra termijn geboden voor het geven van een zienswijze, tot 19 november 2019.

Op 19 november 2019 is de verlengde termijn voor het geven van een zienswijze ongebruikt verlopen.

3. Wettelijk kader

Artikel 5:25c, eerste lid, Wft luidt:

“Binnen vier maanden na afloop van het boekjaar stelt een uitgevende instelling haar opgemaakte jaarlijkse financiële verslaggeving algemeen verkrijgbaar. De jaarlijkse financiële verslaggeving wordt gedurende een periode van ten minste tien jaar beschikbaar gehouden voor het publiek.”

Artikel 5:25d, eerste lid, Wft luidt:

“Zo spoedig mogelijk, doch uiterlijk drie maanden na afloop van de eerste zes maanden van het boekjaar maakt een uitgevende instelling de halfjaarlijkse financiële verslaggeving op en stelt zij deze algemeen verkrijgbaar. De halfjaarlijkse financiële verslaggeving wordt gedurende een periode van ten minste tien jaar beschikbaar gehouden voor het publiek.”

Deze bepalingen volgen uit Richtlijn 2004/109/EG (**Transparantierichtlijn**). Overweging 1 bij de preambule van de Transparantierichtlijn luidt:

“(…) De openbaarmaking van accurate, alomvattende en tijdige informatie over effectenuitgevende instellingen wekt een duurzaam vertrouwen bij beleggers en maakt het mogelijk zich een verantwoord oordeel te vormen over de resultaten en het vermogen van deze uitgevende instellingen. Dit komt zowel de beleggersbescherming als de marktefficiëntie ten goede.”

Overweging 5 bij de preambule van de Transparantierichtlijn luidt:

“Een verder doorgedreven harmonisatie van de nationale wettelijke bepalingen betreffende de voor effectenuitgevende instellingen geldende eisen op het gebied van de verschaffing van periodieke en doorlopende informatie moet overal in de Gemeenschap in een hoger niveau van beleggersbescherming resulteren.”

4. Feiten

4.1 Jaarverslag 2016

Esperite was gehouden om uiterlijk 30 april 2017 de financiële verslaggeving over 2016 (het **Jaarverslag 2016**) algemeen verkrijgbaar te stellen.

Esperite heeft het Jaarverslag 2016 op 23 mei 2017 gepubliceerd.

De AFM heeft Esperite op 4 december 2017 een waarschuwingsbrief gestuurd, waarin zij Esperite heeft gewezen op de wettelijke bepalingen ten aanzien van het algemeen verkrijgbaar stellen van financiële verslaggeving. De AFM heeft aangegeven dat zij bij toekomstige overtreding van deze norm passende maatregelen kan treffen.

4.2 Jaarverslag 2017

Esperite was gehouden om uiterlijk 30 april 2018 het Jaarverslag 2017 algemeen verkrijgbaar te stellen.

Op 30 april 2018 heeft Esperite contact opgenomen met de AFM om te melden dat het niet zou lukken om het Jaarverslag 2017 die dag te publiceren. Diezelfde dag heeft Esperite een persbericht gepubliceerd waarin stond

Datum	14 februari 2020
Ons kenmerk	[...]
Pagina	5 van 13

dat de publicatie van het Jaarverslag 2017 wegens technische problemen (“*technical issues*”) was uitgesteld, en dat Esperite verwachtte het verslag voor het einde van mei 2018 te zullen publiceren.

Op 5 juni 2018 heeft Esperite een persbericht gepubliceerd waarin stond dat zij meer tijd nodig had voor de publicatie van het Jaarverslag 2017 wegens de eerder gerapporteerde technische problemen, en dat zij verwachtte het verslag voor 18 juni 2018 te zullen publiceren.

Op 18 juni 2018 heeft Esperite een persbericht gepubliceerd waarin opnieuw stond dat zij meer tijd nodig had voor de publicatie van het Jaarverslag 2017 wegens de eerder gerapporteerde technische problemen, en dat zij het Jaarverslag 2017 zo snel mogelijk zou publiceren. De volgende dag, op 19 juni 2018, heeft Esperite de AFM telefonisch toegezegd op zeer korte termijn meer informatie over de verwachte publicatiedatum te zullen sturen.

Op 13 juli 2018 heeft de AFM Esperite per e-mail verzocht om uiterlijk op 16 juli 2018 vóór 9.00 uur een persbericht te publiceren met een update ten aanzien van het Jaarverslag 2017. Op 16 juli 2018 heeft de AFM aan Esperite op haar verzoek nog twee dagen uitstel gegeven. Op 18 juli 2018 heeft Esperite een persbericht gepubliceerd waarin stond dat het Jaarverslag 2017 wederom was uitgesteld door technische problemen en dat Esperite een publicatiedatum bekend zou maken zodra die bekend was.

Op 10 augustus 2018 heeft Esperite de AFM telefonisch geïnformeerd dat de technische problemen weliswaar verholpen waren, maar dat de controlerend accountant wegens vakantie op dat moment geen goedkeurende verklaring kon afgeven. Op 15 augustus 2018 heeft Esperite een persbericht gepubliceerd waarin stond dat de technische problemen waren opgelost, maar een precieze datum van publicatie niet kon worden gegeven in verband met de vakantieperiode.

Op 31 augustus 2018 heeft Esperite een persbericht gepubliceerd waarin stond dat de technische problemen die voor vertraging hadden gezorgd waren opgelost en dat Esperite ernaar streefde het Jaarverslag 2017 (en het Halfjaarverslag 2018) zo snel als mogelijk te publiceren.

Op 8 oktober 2018 heeft de AFM telefonisch geïnformeerd naar de status van het Jaarverslag 2017. De AFM heeft Esperite verzocht opnieuw een persbericht met een update te publiceren, als het publiceren van het Jaarverslag 2017 niet vóór 20 oktober 2018 zou lukken. Op 29 oktober 2018 heeft Esperite de AFM gemailld dat zij nog steeds wachtte op de goedkeuring van de accountant. Op 9 november 2018 heeft Esperite een persbericht gepubliceerd waarin stond dat het Jaarverslag 2017 bijna was afgerond, en dat zij publicatie ervan vóór 17 november 2018 verwachtte.

Op 19 november 2018 heeft de AFM telefonisch contact opgenomen met Esperite omdat het Jaarverslag 2017 nog altijd niet was gepubliceerd. Later die dag heeft Esperite een persbericht gepubliceerd waarin stond dat het Jaarverslag 2017 ter finale review bij haar accountant lag, en vóór 24 november 2018 zou worden gepubliceerd.

Datum	14 februari 2020
Ons kenmerk	[...]
Pagina	6 van 13

Op 23 november 2018 heeft Esperite het Jaarverslag 2017 gepubliceerd en bij de AFM gedeponereerd.

4.3 Halfjaarverslag 2018 en Jaarverslag 2018

Esperite was gehouden om uiterlijk 30 september 2018 het Halfjaarverslag 2018 algemeen verkrijgbaar te stellen.

Op 11 februari 2019 heeft Esperite de AFM per e-mail en telefonisch verzocht om publicatie van het Halfjaarverslag 2018 te mogen overslaan teneinde vertraging te voorkomen bij het opstellen van het Jaarverslag 2018. De AFM heeft telefonisch en per e-mail geantwoord dat uitgevende instellingen op grond van artikel 5:25d Wft verplicht zijn halfjaarlijkse financiële verslaggeving te publiceren en dat daarop geen uitzondering gemaakt kan worden.

Esperite was gehouden om uiterlijk 30 april 2019 het Jaarverslag 2018 algemeen verkrijgbaar te stellen.

Op 1 mei 2019 heeft Esperite een persbericht gepubliceerd (gedateerd 30 april 2019) waarin stond dat vanwege een eerder aangekondigde mogelijke overname van "*Cryo Save's family stem cell banking business*" meer tijd nodig was voor het Jaarverslag 2018, en dat Esperite ernaar streefde het Halfjaarverslag 2018 en het Jaarverslag 2018 zo snel als praktisch mogelijk te publiceren.

Op 10 mei 2019 heeft de AFM erop aangedrongen dat Esperite uiterlijk op 13 mei 2019 vóór 9:00 uur een persbericht zou publiceren met de verwachte publicatiedatum van het Halfjaarverslag 2018 en het Jaarverslag 2018. Op 13 mei 2019 heeft Esperite een persbericht gepubliceerd waarin stond dat zij er vertrouwen in had dat beide stukken vóór eind juni 2019 zouden worden gepubliceerd.

Op 5 juni 2019 heeft de AFM aan Esperite een aanwijzing gegeven tot het volgen van een gedragslijn die ertoe strekte dat Esperite het Halfjaarverslag 2018 en het Jaarverslag 2018 vóór 30 juni 2019 alsnog algemeen verkrijgbaar zou stellen en bij de AFM zou deponeren.

Op 28 juni 2019 heeft Esperite een persbericht gepubliceerd waarin stond dat zij verder uitstel zou moeten nemen voor het publiceren van het Halfjaarverslag 2018 en het Jaarverslag 2018, en dat zij hoopte deze verslagen vóór 7 juli 2019 te zullen publiceren. Op 30 juni 2019 heeft Esperite het Halfjaarverslag 2018, zonder toepassing van een accountantscontrole, gepubliceerd.

Op 2 juli 2019 heeft de AFM Esperite telefonisch verzocht om uiterlijk 3 juli 2019 een persbericht te publiceren met de status van het Jaarverslag 2018. Op 4 juli 2019 heeft Esperite een persbericht gepubliceerd (gedateerd 3 juli 2019) waarin stond dat haar controlerend accountant de samenwerking had beëindigd, en publicatie van het Jaarverslag 2018 daardoor aanmerkelijke vertraging zou oplopen.

Op 16 september 2019 heeft de AFM het onderzoeksrapport afgerond. Op dat moment had Esperite het Jaarverslag 2018 nog niet gepubliceerd.

5. Zienswijze Esperite

Esperite heeft, hoewel daartoe meermaals in de gelegenheid te zijn gesteld, geen gebruik gemaakt van de mogelijkheid tot het geven van een zienswijze.

6. Beoordeling van de feiten

6.1 De overtredingen

Het boekjaar van Esperite loopt van 1 januari tot en met 31 december. Dit betekent dat Esperite op grond van artikel 5:25c, eerste lid, Wft haar jaarlijkse financiële verslaglegging uiterlijk 30 april na afloop van een boekjaar algemeen verkrijgbaar dient te stellen. Op grond van artikel 5:25d, eerste lid, Wft dient Esperite haar halfjaarlijkse financiële verslaglegging uiterlijk 30 september lopende een boekjaar algemeen verkrijgbaar te stellen.

Esperite heeft deze verplichtingen ten aanzien van het Jaarverslag 2017, het Halfjaarverslag 2018 en het Jaarverslag 2018 niet nageleefd. De relevante data ten aanzien van deze verslagen zijn weergegeven in onderstaande tabel.

Type verslag	Uiterste datum publicatie	Moment van publicatie door Esperite
Jaarverslag 2017	30 april 2018	23 november 2018
Halfjaarverslag 2018	30 september 2018	30 juni 2019
Jaarverslag 2018	30 april 2019	Op het moment van het opmaken van het onderzoeksrapport (16 september 2019) was het Jaarverslag 2018 nog niet gepubliceerd.

Esperite heeft derhalve tweemaal artikel 5:25c, eerste lid, Wft en eenmaal artikel 5:25d, eerste lid, Wft overtreden.

Volledigheidshalve voegt de AFM hieraan toe dat op de datum van dit boetebesluit het Jaarverslag 2018 nog altijd niet algemeen verkrijgbaar was gesteld.

6.2 Opportuniteit boeteoplegging

De AFM acht het opportuun om Esperite voor deze overtredingen te beboeten. De achtergrond van de openbaarmakingsregels is dat het voor beleggers mogelijk moet zijn zich een verantwoord oordeel te vormen over de resultaten en het vermogen van een uitgevende instelling. Het tijdig openbaar maken van financiële verslaggeving is hiermee essentieel ter bescherming van beleggers en ter bevordering van een efficiënte markt.

Datum	14 februari 2020
Ons kenmerk	[...]
Pagina	8 van 13

Esperite heeft de termijnen voor openbaarmaking meermaals, en gedurende langere periodes, overschreden. Dit terwijl Esperite door de AFM al was gewaarschuwd, naar aanleiding van het te laat publiceren van het Jaarverslag 2016. Aan de opportuniteit draagt tot slot bij dat zelfs het opleggen van een formele aanwijzing in juni 2019 Esperite er niet toe heeft bewogen om alsnog volledig aan haar verplichtingen te voldoen.

De oorzaken die Esperite in de verschillende persberichten en jegens de AFM heeft genoemd voor het niet of te laat publiceren van de verslagen (waaronder technische problemen, een mogelijke overname en het wachten op haar accountant) komen – voor zover al aannemelijk – volledig voor haar eigen rekening en risico.

7. Besluit

7.1 Besluit tot boeteoplegging

Op grond van het voorgaande heeft de AFM besloten om aan Esperite een bestuurlijke boete op te leggen wegens overtreding van:

- artikel 5:25c, eerste lid, Wft, in de periode van 1 mei 2018 tot 23 november 2018 (Jaarverslag 2017) en van 1 mei 2019 tot in ieder geval 16 september 2019 (Jaarverslag 2018); en
- artikel 5:25c, eerste lid, Wft, in de periode van 1 oktober 2018 tot 30 juni 2019 (Halfjaarverslag 2018).³

7.2 Hoogte van de boete

De boete voor de onderhavige overtredingen wordt vastgesteld op een bedrag van € 312.500. De AFM licht de hoogte van dit bedrag hieronder toe.

7.2.1 Wettelijk systeem: basisbedrag van € 5.000.000

Voor de overtredingen geldt op grond van artikel 1:81, eerste en tweede lid Wft en artikel 10 Besluit bestuurlijke boetes financiële sector (**Bbbfs**) een basisbedrag van € 5.000.000. De AFM kan het basisbedrag verlagen of verhogen met ten hoogste 50% indien de ernst en/of duur van de overtredingen een dergelijke verlaging of verhoging rechtvaardigt.⁴ De AFM kan daarnaast het basisbedrag verlagen of verhogen met ten hoogste 50% indien de verwijtbaarheid van de overtreder een dergelijke verlaging of verhoging rechtvaardigt.⁵ De AFM houdt bij het vaststellen van de bestuurlijke boete voorts rekening met de draagkracht van de overtreder⁶ en – voor zover van toepassing – met de mate van medewerking aan het onderzoek door de AFM en/of getroffen

³ De AFM heeft de bevoegdheid om een boete op te leggen op grond van artikel 1:80, eerste lid Wft. Dit besluit tot boeteoplegging is genomen door het bestuur van de AFM en conform het tekeningsmandaat ondertekend door de boetefunctionaris en een assistent boetefunctionaris.

⁴ Artikel 2, tweede lid, Bbbfs.

⁵ Artikel 2, derde lid, Bbbfs.

⁶ Artikel 4, eerste lid, Bbbfs.

maatregelen om herhaling van de overtredingen te voorkomen.⁷

7.2.2 Ernst en/of duur en mate van verwijtbaarheid

De AFM ziet reden voor een verhoging van het basisbedrag met in totaal 25% wegens de ernst en duur van de overtredingen, en de mate van verwijtbaarheid. De AFM licht dit als volgt toe.

De overtredingen die Esperite heeft begaan zijn ernstig, omdat beleggers daardoor meermaals en gedurende langere periodes de mogelijkheid is onthouden zich een verantwoord oordeel te vormen over de resultaten en het vermogen van de onderneming. Esperite heeft daarmee herhaaldelijk en langdurig het risico geaccepteerd dat haar beleggers zouden worden benadeeld en, meer in het algemeen, het vertrouwen in de financiële markten kon worden geschaad. De overtredingen zijn in verhoogde mate verwijtbaar, omdat Esperite reeds in december 2017 was gewaarschuwd voor eenzelfde overtreding (niet tijdig publiceren Jaarverslag 2016) en Esperite zelfs niet volledig heeft voldaan aan de haar in juni 2019 opgelegde aanwijzing. De AFM rekent het Esperite tot slot aan dat zij beleggers en de AFM herhaaldelijk toezeggingen heeft gedaan omtrent het moment van publicatie, die zij niet is nagekomen.

Hiermee komt het bedrag op € 6.250.000.

7.2.3 Draagkracht en algemene evenredigheid

Bij de vaststelling van de omvang en draagkracht van de onderneming houdt de AFM rekening met de actuele stand van zaken, dat wil zeggen de situatie op het moment van boeteoplegging, voor zover daarover gegevens bekend zijn. Hoewel daarom verzocht, heeft Esperite de AFM geen gegevens verstrekt over haar omvang en draagkracht. Actuele gegevens zijn derhalve niet beschikbaar. Niettemin zal de AFM in dit geval de onderneming indelen in de zogeheten 5%-categorie uit het AFM-boetetoemingsbeleid⁸, omdat uit de meest recent bekende cijfers (Halfjaarverslag 2018) blijkt dat het eigen vermogen van Esperite medio 2018 negatief was⁹ en de AFM geen aanwijzingen heeft dat het eigen vermogen sindsdien zodanig zou zijn toegenomen dat Esperite nu in een hogere categorie zou moeten worden ingedeeld. Het boetebedrag komt hiermee uit op € 312.500. Dit bedrag wordt door de AFM alles overziende passend en geboden geacht. Van omstandigheden die zouden kunnen leiden tot een verdere verlaging is niet gebleken. In het bijzonder ziet de AFM geen aanleiding voor 'verdere verlaging op grond van draagkracht' (stap 7 uit het AFM-boetetoemingsbeleid), omdat Esperite geen inzicht in haar actuele financiële situatie heeft gegeven.

⁷ Artikel 1b, eerste lid, juncto artikel 4, tweede lid, Bbbfs.

⁸ <https://www.afm.nl/nl-nl/over-afm/werkzaamheden/maatregelen/boetehoogte>.

⁹ Halfjaarverslag 2018 (zonder accountantsgoedkeuring): *total equity* € 3.017.000 negatief.

Datum	14 februari 2020
Ons kenmerk	[...]
Pagina	10 van 13

7.3 Betaling van de boete

Het bedrag dient te worden overgemaakt op [bankrekeningnummer] ten name van AFM te Amsterdam, onder vermelding van [factuurnummer]. Esperite ontvangt geen afzonderlijke factuur voor dit bedrag. De boete moet worden betaald binnen zes weken na de datum van dit besluit.¹⁰ Als Esperite bezwaar maakt tegen dit besluit wordt de verplichting om de boete te betalen geschorst totdat op het bezwaar is beslist. Die verplichting wordt ook geschorst als Esperite na de bezwaarprocedure in beroep gaat, totdat op het beroep is beslist.¹¹ Over de periode dat de verplichting om de boete te betalen is geschorst, is Esperite wel wettelijke rente verschuldigd.¹²

7.4 Openbaarmaking van de boete

7.4.1 Directe publicatie

Omdat de AFM aan Esperite een boete oplegt voor overtreding van de artikelen 5:25c, eerste lid, en 5:25d, eerste lid, Wft, moet de AFM het boetebesluit zo spoedig mogelijk openbaar maken, maar niet eerder dan vijf werkdagen nadat dit aan Esperite is toegestuurd.¹³ Ook moet de AFM, indien van toepassing, zo spoedig mogelijk de indiening van een bezwaar door Esperite tegen de bestuurlijke boete openbaar maken.¹⁴

De wetgever heeft het openbaarmaken van bestuurlijke boetes verplicht om deelnemers op de financiële markten te informeren en te waarschuwen. Dit is in het belang van de ordelijke en transparante financiëlemarktprocessen, zuivere verhoudingen tussen marktpartijen en de zorgvuldige behandeling van cliënten.¹⁵ Met de publicatieverplichtingen als opgenomen in art. 1:97, derde en vijfde lid, Wft wordt zo spoedig mogelijk inzicht verschaft in de actuele stand van de boeteprocedure. Onder bepaalde omstandigheden dient de openbaarmaking op grond van artikel 1:98, eerste lid, Wft uitgesteld te worden of anoniem plaats te vinden. Dit is het geval voor zover:

- de openbaar te maken gegevens herleidbaar zijn tot een natuurlijk persoon en bekendmaking van zijn persoonsgegevens onevenredig zou zijn;
- betrokken partijen in onevenredige mate schade zou worden berokkend;
- een lopend strafrechtelijk onderzoek of een lopend onderzoek door de toezichthouder naar mogelijke overtredingen zou worden ondermijnd; of
- de stabiliteit van het financiële stelsel in gevaar zou worden gebracht.

Als ook een uitgestelde of anonieme publicatie de stabiliteit van het financiële stelsel in gevaar zou brengen, blijft op grond van artikel 1:98, tweede lid, Wft de openbaarmaking achterwege.

¹⁰ Dit volgt uit artikel 4:87, eerste lid, en de artikelen 3:40 en 3:41 van de Algemene wet bestuursrecht (**Awb**).

¹¹ Dit volgt uit artikel 1:85, eerste lid, Wft.

¹² Dit volgt uit artikel 1:85, tweede lid, Wft.

¹³ Dit volgt uit artikel 1:97, derde lid jo. artikel 1:99, eerste lid, Wft.

¹⁴ Dit volgt uit artikel 1:97, vijfde lid, Wft.

¹⁵ *Kamerstukken II*, 2005/06, 29708, nr. 19, p. 301-303, p.420-421, nr. 20, p. 30 en nr. 39, p.8-10.

Datum 14 februari 2020
Ons kenmerk [...]
Pagina 11 van 13

De AFM ziet geen reden om de openbaarmaking uit te stellen of in anonieme vorm te laten plaatsvinden. Er is geen sprake van één van de bovengenoemde omstandigheden die aan directe en volledige openbaarmaking in de weg staat. Van directe en volledige openbaarmaking kan daarom niet worden afgezien. Dit wordt als volgt toegelicht.

De beoogde publicatie is getoetst aan de feiten en omstandigheden die bij de AFM bekend zijn. Op basis van deze feiten en omstandigheden kan de AFM niet vaststellen dat Esperite of eventuele andere betrokken partijen door directe en niet-anonieme openbaarmaking in onevenredige mate schade zou worden berokkend. Publicatie dient het maatschappelijk belang om de markt te informeren of te waarschuwen. Er kan niet worden vastgesteld dat in dit geval sprake is van een individuele, bijzondere situatie, waarbij de door Esperite of eventuele andere betrokken partijen als gevolg van de publicatie te verwachten schade zodanig uitzonderlijk is, dat het belang van de bescherming van de markt daarvoor moet wijken.¹⁶ Daarbij komt dat eventuele schade door de openbaarmaking veeleer valt toe te schrijven aan de overtreding van de norm door Esperite, dan aan de genoemde openbaarmaking.

Evenmin heeft de AFM kunnen vaststellen dat bij directe en niet-anonieme openbaarmaking een lopend strafrechtelijk onderzoek of een lopend onderzoek door de toezichthouder naar mogelijke overtredingen zou worden ondermijnd, of de stabiliteit van het financiële stelsel in gevaar zou worden gebracht.

De AFM publiceert de boete door de volledige tekst van het boetebesluit (met uitzondering van vertrouwelijke informatie) op haar website te plaatsen, onder begeleiding van onderstaand persbericht. Van het persbericht kan een Engelse vertaling worden opgenomen. Ook wordt een bericht over de boete opgenomen in de periodieke AFM-nieuwsbrieven (consumenten/professionals), wordt een bericht op Twitter geplaatst¹⁷ en wordt gebruik gemaakt van een RSS-feed¹⁸ en een news-alert¹⁹. Bij het persbericht zal een hyperlink worden opgenomen naar een eventuele uitspraak van de voorzieningenrechter van de rechtbank op rechtspraak.nl.

De volgende basistekst wordt in het te publiceren persbericht opgenomen:

AFM legt boete op aan Esperite voor te late publicatie jaarcijfers

De Autoriteit Financiële Markten (AFM) heeft op 14 februari 2020 een bestuurlijke boete van € 312.500 opgelegd aan het biotechbedrijf Esperite N.V., genoteerd aan Euronext Amsterdam. De boete is opgelegd omdat Esperite haar financiële verslaggeving over 2017 en 2018 niet tijdig algemeen verkrijgbaar heeft gesteld.

¹⁶ Zie bijvoorbeeld Rb Rotterdam 24 juli 2015, ECLI:NL:RBROT:2015:6173; Rb Rotterdam 3 december 2015, ECLI:NL:RBROT:2015:8759 en Rb Rotterdam 24 december 2015, ECLI:NL:RBROT:2015:9420.

¹⁷ Het bericht op Twitter zal bestaan uit de kop van het persbericht en een link naar het persbericht op de website van de AFM.

¹⁸ Een RSS-feed is een automatische melding van aanpassingen op de website.

¹⁹ Persbureaus en andere personen die zich hebben geabonneerd, ontvangen persberichten van de AFM via 'news-alerts'.

Datum	14 februari 2020
Ons kenmerk	[...]
Pagina	12 van 13

De overtredingen

Esperite had haar jaarcijfers over 2017 uiterlijk 30 april 2018 moeten publiceren, maar bijna zeven maanden later heeft zij dit pas gedaan. Haar cijfers over de eerste helft van 2018 had Esperite uiterlijk 30 september 2018 moeten publiceren, maar bijna negen maanden later heeft zij dit pas gedaan. De jaarcijfers over 2018 had Esperite uiterlijk 30 april 2019 moeten publiceren, maar dat heeft zij tot op heden niet gedaan. Beleggers kunnen zich hierdoor geen oordeel vormen over de financiële positie en prestaties van Esperite. De boete wordt opgelegd voor de periode tot 16 september 2019 (datum onderzoeksrapport AFM).

De boetehoogte

De AFM vindt een boete van € 312.500 in dit geval passend. Voor de overtredingen geldt een basisbedrag van € 5.000.000. Bij de vaststelling van de hoogte van de boete heeft de AFM rekening gehouden met de ernst van de overtredingen en de mate van verwijtbaarheid, waardoor het basisbedrag is verhoogd met 25%. Op basis van een zeer beperkte draagkracht is – conform beleid van de AFM – de boete vervolgens verlaagd tot € 312.500.

Het besluit van de AFM kan door belanghebbende(n) ter toetsing aan de rechter worden voorgelegd.

Het volledige besluit kunt u hiernaast downloaden. Bij vragen of klachten kunt u contact opnemen met het Meldpunt Financiële Markten van de AFM: 0800-5400 540 (gratis).

Let op: De AFM kan, al naargelang de omstandigheden op het moment van publicatie, bovengenoemde publicatietekst wijzigen of aanvullen.

Uit het persbericht blijkt niet of er bezwaar of beroep tegen de maatregel is ingesteld. De AFM zal bij het persbericht een link toevoegen met de actuele stand van zaken. Middels deze link wordt een pdf-bestand geopend met een weergave van de actuele stand van zaken. De weergave van de actuele stand van zaken is als bijlage bij dit besluit gevoegd. Voor de volledigheid merkt de AFM op dat het pdf-bestand met de actuele stand ook zelfstandig is te vinden via de zoekmachine op de website van de AFM. Als u bezwaar maakt tegen de boete, zal de AFM dat bekendmaken door in het pdf-bestand ook de datum op te nemen waarop het bezwaarschrift is ontvangen.

De bijlage bij dit besluit bevat de volledige tekst van het besluit dat op de website van de AFM openbaar zal worden gemaakt, geschoond van vertrouwelijke informatie. Mocht u van mening zijn dat er desondanks vertrouwelijke tekst in staat die geschoond zou moeten worden, dan verneemt de AFM dat graag zo spoedig mogelijk, maar uiterlijk binnen drie werkdagen na bekendmaking van dit besluit.

Datum 14 februari 2020
Ons kenmerk [...]
Pagina 13 van 13

Publicatie vindt niet eerder plaats dan nadat vijf werkdagen zijn verstreken na de dag waarop het besluit tot boeteoplegging aan Esperite bekend is gemaakt.²⁰ De publicatie wordt opgeschort als Esperite verzoekt om een voorlopige voorziening als bedoeld in artikel 8:81 Awb. Publicatie wordt dan in elk geval opgeschort, totdat de voorzieningenrechter een uitspraak heeft gedaan of het verzoek is ingetrokken.

Als Esperite om een voorlopige voorziening vraagt, verzoekt de AFM dit per e-mail [...] aan haar door te geven. Als u hier niet toe overgaat, zal de AFM de boete openbaar maken op de wijze als hiervoor toegelicht.

7.4.2 Nadere publicatiemomenten

De AFM is op grond van artikel 1:97, vijfde lid, Wft verplicht om zo spoedig mogelijk inzicht te geven in de actuele stand van de procedure. De AFM dient de uitkomst van een bezwaarprocedure bekend te maken, alsmede dat (hoger) beroep is ingesteld en de uitkomst daarvan, tenzij het besluit op grond van artikel 1:98 Wft niet openbaar is gemaakt. Deze brief ziet niet op genoemde latere publicaties op grond van artikel 1:97, vijfde lid, Wft. In een later stadium zult u over nadere publicaties worden geïnformeerd.

8. Hoe kunt u bezwaar maken?

Iedere belanghebbende kan tegen deze beschikking bezwaar maken door binnen zes weken na bekendmaking daarvan een bezwaarschrift in te dienen bij de AFM, t.a.v. Juridische Zaken, Postbus 11723, 1001 GS, Amsterdam. Een bezwaarschrift kan ook per fax (faxnummer 020-797 3835) of per e-mail (e-mailadres bezwarenbox@afm.nl) worden ingediend. Aan deze elektronische verzending stelt de AFM nadere eisen die op haar website worden toegelicht (www.afm.nl/bezwaar). Een van die eisen is dat een bezwaarschrift niet aan andere AFM faxnummers of AFM e-mailadressen dan de hier genoemde kan worden gestuurd. De AFM neemt het bezwaarschrift alleen inhoudelijk in behandeling als aan deze eisen is voldaan.

Hoogachtend,
Autoriteit Financiële Markten

[was getekend]
Assistent boetefunctionaris

[was getekend]
Boetefunctionaris

²⁰ Dit laat onverlet de mogelijkheid van de AFM om onder omstandigheden eerder over te gaan tot openbaarmaking (zie artikel 1:110a, eerste lid, Wft).