

Openbare versie

Esperite N.V.
t.a.v. de heer F. Amar
Herengracht 282
1016 BX AMSTERDAM

Datum	8 februari 2019
Ons kenmerk	[REDACTED]
Pagina	1 van 8
Telefoon	[telefoonnr AFM-medewerker]
E-mail	[e-mailadres AFM-medewerker]
Betreft	Last onder dwangsom

Geachte heer Amar,

De Autoriteit Financiële Markten (**AFM**)¹ legt een last onder dwangsom op aan de heer F. Amar (Amar), met de bedoeling dat de heer Amar bepaalde informatie aan de AFM verstrekt. De AFM heeft de heer Amar om informatie verzocht om te kunnen vaststellen in hoeverre de heer Amar de regels zoals neergelegd in artikel 5:48, zesde lid, en artikel 5:38 eerste en tweede lid van de van de Wet op het financieel toezicht (**Wft**) naleeft. De heer Amar heeft deze informatie tot op heden niet aan de AFM verstrekt.

Deze brief is een besluit in de zin van artikel 1:3, tweede lid van de Algemene wet bestuursrecht (**Awb**). Iedere belanghebbende die het niet eens is met dit besluit, kan daartegen bezwaar aantekenen.

Hieronder wordt het besluit verder uitgewerkt. In paragraaf 1 vindt u de feiten die tot het besluit aanleiding hebben gegeven. In paragraaf 2 is het besluit beschreven en in paragraaf 3 staat hoe u bezwaar kunt maken. Het wettelijk kader waarop het besluit is gebaseerd, kunt u vinden in de bijlage.

1. Feiten

1.1 Persoons- en bedrijfsgegevens

Frederic Amar

[REDACTED] Op 19 maart 2014 is de heer Amar aangesteld als CEO bij Esperite N.V. (tot 4 juli 2014 bekend onder de naam Cryo-Save Group N.V.).

¹ Met de "AFM" wordt in deze brief zowel de AFM zelf als haar toezichthouder(s) bedoeld.

Esperite N.V.

Esperite N.V. is een uitgevende instelling als bedoeld in artikel 5:33, eerste lid, onder a, sub 1 van de Wft. Esperite N.V. is een in Nederland gevestigde vennootschap die sinds 13 oktober 2009 is genoteerd aan Euronext Amsterdam, met ISIN-code NL009272137. Esperite N.V. is de grootste stamcellenbank van Europa. Het concern is gespecialiseerd in het isoleren, het verzamelen en het conserveren van volwassen stamcellen verkregen uit het bloed van navelstrengen en navelweefsel.

1.2 Verloop onderzoek

De AFM heeft op grond van de Wft een onderzoek ingesteld naar de naleving van de meldplichten ingevolge artikel 5:48, zesde lid en 5:38 eerste en tweede lid van de Wft door de heer Amar.

Op 9 oktober 2018 heeft de AFM een informatieverzoek [REDACTED] naar u verzonden per reguliere post en per e-mail. De reactietermijn voor dit verzoek is verstreken op 20 oktober 2018.

Op 25 oktober 2018 heeft de AFM u een herinnering per e-mail verstuurd met het verzoek om alsnog te voldoen aan het informatieverzoek, aangezien de termijn zoals gesteld in het informatieverzoek van 9 oktober 2018 op 20 oktober 2018 is verstreken.

Op 29 oktober 2018 reageert u in een e-mail op de herinnering van de AFM. In deze e-mail geeft u aan dat u op reis bent en dat u niet in staat bent om de meldingen te verrichten omdat u niet beschikt over de benodigde inloggegevens.

Op 29 oktober 2018 verstuurt de AFM u de benodigde inloggegevens per e-mail. Daarbij verzoekt de AFM u nogmaals om de meldingen te verrichten en de informatie toe te sturen, zoals verzocht in het informatieverzoek van 9 oktober 2018.

Op 16 november 2018 heeft de AFM u per reguliere post en per e-mail een herhaald informatieverzoek toegestuurd [REDACTED] met daarin een nieuwe termijn om aan het informatieverzoek te voldoen op uiterlijk 23 november 2018.

Op 7 januari 2019 heeft u melding gedaan van een wijziging in uw substantiële belang in Esperite N.V. per 3 januari 2019 ingevolge artikel 5:38 eerste en tweede lid van de Wft. Het betreft een potentieel belang van 11,35% (convertible loan notes) en een reëel belang van 8,98% (gewone aandelen).

De AFM heeft tot op heden geen nadere informatie van u ontvangen.

Datum 8 februari 2019
Ons kenmerk [REDACTED]
Pagina 3 van 8

2. Het besluit

Om te kunnen vaststellen of u in strijd heeft gehandeld met artikel 5:48, zesde lid en 5:38 eerste en tweede lid van de Wft is het noodzakelijk dat de AFM antwoord krijgt op alle vragen die zij in het informatieverzoek van 9 oktober 2018 [REDACTED] heeft gesteld. De AFM heeft de bevoegdheid om informatie te vorderen op grond van de Wft en de Awb. De AFM heeft geconstateerd dat u geen gevolg heeft gegeven aan haar informatieverzoeken. Ook na herhaling van het informatieverzoek is de gevraagde informatie niet verstrekt. Door geen gevolg te geven aan de informatieverzoeken van de AFM, heeft u niet voldaan aan de medewerkingsplicht uit artikel 5:20 Awb.

Volgens artikel 1:79, eerste lid, onder d, Wft kan de AFM een last onder dwangsom opleggen als de medewerkingsplicht niet wordt nageleefd. Omdat u geen gevolg heeft gegeven aan het informatieverzoek van de AFM, heeft de AFM besloten de verstrekking van de gevraagde informatie af te dwingen door een last onder dwangsom op te leggen.

De last houdt in dat u binnen tien werkdagen na dagtekening van deze brief alsnog volledig voldoet aan het informatieverzoek van 9 oktober 2018. U moet de volgende informatie op voorgeschreven wijze aan de AFM verstrekken:

I Melding aan de AFM

Indien er sprake is van één of meerdere meldingsplichtige transacties die niet reeds aan de AFM zijn gemeld, dient u de betreffende transacties in financiële instrumenten van Esperite N.V. en eventuele relevante wijzigingen in uw substantiële deelneming op digitale wijze aan de AFM te melden via Loket AFM. Wanneer zulks niet het geval is dient u de AFM hier ook over te informeren.

II Transactieoverzichten

Een schriftelijk overzicht van alle transacties in financiële instrumenten van Esperite N.V. die door of namens u, in privé dan wel via een gecontroleerde vennootschap², zijn verricht gedurende de periode 1 januari 2017 tot en met 1 oktober 2018.

² Een gecontroleerde onderneming is een dochtermaatschappij zoals bedoeld in artikel 2:24a van het Burgerlijk Wetboek of een onderneming waarover een persoon overheersende zeggenschap kan uitoefenen. (vgl. de definitie van het begrip 'gecontroleerde onderneming' op grond van artikel 1:1 Wft.

Datum 8 februari 2019
Ons kenmerk [REDACTED]
Pagina 4 van 8

Bij de verstrekking van deze gegevens dient u per transactie tenminste de volgende gegevens te vermelden:

- de datum en omvang (aantal stukken) van de transactie;
- de naam van de (rechts)persoon die de transactie (namens u) heeft verricht;
- een omschrijving van het financieel instrument waarin de transactie is verricht;
- een omschrijving van de transactie (zoals een koop of verkoop);
- de koers waarop de transactie is afgerekend; en
- nummer (effecten)rekening waarvandaan de transactie is uitgevoerd.

Als het niet mogelijk is om (een deel van) de gevraagde informatie te geven, moet u binnen tien werkdagen na dagtekening per (deel)punt schriftelijk en gedetailleerd de reden daarvoor geven.

U kunt de gevraagde informatie sturen aan: AFM, t.a.v. [REDACTED] Postbus 11723, 1001 GS te Amsterdam, of per e-mail naar: melden@afm.nl

Voor zover u als gevolg van deze last onder dwangsom wilsafhankelijk materiaal aan de AFM verstrekt, dan zal de AFM dit materiaal uitsluitend gebruiken ten behoeve van de uitoefening van toezicht en niet (mede) voor doeleinden van bestuurlijke beboeting of strafvervolgning van u.

Als u niet binnen de termijn van tien werkdagen na dagtekening van deze brief aan bovenstaande last voldoet, wordt een dwangsom verbeurd. Deze dwangsom bedraagt € 5.000, - (zegge: vijfduizend euro) voor iedere kalenderdag of gedeelte daarvan dat u een of meer van de hierboven gevraagde gegevens niet heeft verstrekt, tot een maximum van € 50.000, - (zegge: vijftigduizend euro).

De AFM heeft bij de beoordeling van de hoogte van de dwangsom en het maximaal te verbeuren bedrag rekening gehouden met de zwaarte van de overtreding en de beoogde werking van de oplegging van de last onder dwangsom. Het feit dat ondanks herhaald verzoek de gevorderde informatie niet (volledig) is verstrekt, heeft tot gevolg dat de AFM niet kan beoordelen of, en zo ja, in hoeverre sprake is van overtreding van enige bepaling uit de Wft of onderliggende regelgeving. De AFM wordt daardoor belemmerd in de adequate uitoefening van haar toezicht.

Op grond van artikel 4:8, tweede lid, Awb geldt er geen plicht om u in de gelegenheid te stellen een zienswijze naar voren te brengen alvorens de AFM deze last onder dwangsom oplegt, nu u niet heeft voldaan aan een wettelijke verplichting gegevens te verstrekken.

Datum 8 februari 2019
Ons kenmerk [REDACTED]
Pagina 5 van 8

3. Publicatie

De AFM is verplicht om dit besluit zo spoedig mogelijk openbaar te maken als er een dwangsom verbeurt. Als er geen dwangsommen verbeuren is de AFM ook verplicht om het besluit tot het opleggen van een last onder dwangsom openbaar maken, nadat het besluit onherroepelijk³ is geworden. Indien een van de situaties zich voordoet, zal de AFM u hierover in een aparte brief informeren inzake haar voornemen tot publicatie en wordt u in de gelegenheid gesteld over de publicatie uw zienswijze te geven.

In het openbaar te maken besluit worden eventuele vertrouwelijke gegevens verwijderd. Deze informatie zal dus bij de publicatie worden afgeschermd. Als u vindt dat bepaalde andere gegevens ook als vertrouwelijk moeten worden aangemerkt, kunt u dit te zijner tijd bij het geven van uw zienswijze kenbaar maken. U zult in een later stadium over de publicaties worden geïnformeerd.

4. 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 (alleen naar faxnummer 020-797 3835) of per e-mail (alleen naar e-mailadres bezwarenbox@afm.nl) worden ingediend. Aan deze elektronische wijze van verzending stelt de AFM nadere eisen die op haar website worden toegelicht. Dat een bezwaarschrift niet aan andere AFM-faxnummers of AFM- e-mailadressen wordt verzonden dan de hier genoemde, is één van die eisen. De AFM zal het bezwaarschrift alleen inhoudelijk in behandeling nemen als aan bedoelde eisen is voldaan.

De AFM wijst erop dat het maken van bezwaar niets afdoet aan de verplichting om aan deze last onder dwangsom te voldoen en evenmin aan de eventuele verplichting om verschuldigde dwangsommen te betalen.

Als u nog vragen heeft, kunt u contact opnemen met [REDACTED] via de in het briefhoofd opgenomen contactgegevens.

Hoogachtend,
Autoriteit Financiële Markten

[REDACTED]
Bijlage: Wettelijk kader

³ Nadat het niet langer mogelijk is om bezwaar, beroep of hoger beroep in te stellen en het besluit in stand blijft.

Bijlage: Het wettelijk kader

Wet op het financieel toezicht (Wft)

In artikel 1:72 is het volgende bepaald:

1. *Met het toezicht op de naleving van de bij en krachtens deze wet gestelde regels zijn belast de bij besluit van de toezichthouder aangewezen personen.*
2. *Van een besluit als bedoeld in het vorige lid wordt mededeling gedaan door plaatsing in de Staatscourant.*

In artikel 1:79 is – voor zover relevant – het volgende bepaald:

1. *De toezichthouder kan een last onder dwangsom opleggen terzake van een overtreding van:*
 - a. (...)
 - b. (...)
 - c. (...)
 - d. *artikel 5:20 van de Algemene wet bestuursrecht.*
2. (...)

In artikel 1:97 is – voor zover relevant – het volgende bepaald:

1. *De toezichthouder maakt een besluit tot het opleggen van een bestuurlijke sanctie ingevolge deze wet openbaar. De openbaarmaking geschiedt zodra het besluit onherroepelijk is geworden. Indien tegen het besluit bezwaar, beroep of hoger beroep is ingesteld, maakt de toezichthouder de uitkomst daarvan tezamen met het besluit openbaar.*
2. (...)
3. (...)
4. *De toezichthouder maakt in afwijking van het eerste lid een besluit tot het opleggen van een last onder dwangsom ingevolge deze wet zo spoedig mogelijk openbaar, indien een dwangsom wordt verbeurd.*
5. *De toezichthouder maakt de indiening van een bezwaar of de instelling van een beroep of hoger beroep tegen een besluit als bedoeld in het derde of vierde lid, alsmede de beslissing op bezwaar en de uitkomst van dat beroep of hoger beroep, zo spoedig mogelijk openbaar, tenzij het besluit op grond van artikel 1:98 niet openbaar is gemaakt.*

In artikel 1:98 is – voor zover relevant – het volgende bepaald:

1. *Openbaarmaking op grond van artikel 1:97 wordt uitgesteld of geschiedt in zodanige vorm dat de openbaar te maken gegevens niet herleidbaar zijn tot afzonderlijke personen, voor zover:*
 - a. *die gegevens herleidbaar zijn tot een natuurlijk persoon en bekendmaking van zijn persoonsgegevens onevenredig zou zijn;*
 - b. *betrokken partijen in onevenredige mate schade zou worden berokkend;*
 - c. *een lopend strafrechtelijk onderzoek of een lopend onderzoek door de toezichthouder naar mogelijke overtredingen zou worden ondermijnd; of*

- d. de stabiliteit van het financiële stelsel in gevaar zou worden gebracht.
2. Openbaarmaking op grond van artikel 1:97 blijft achterwege, indien openbaarmaking overeenkomstig het eerste lid:
 - a. onevenredig zou zijn gezien de geringe ernst van de overtreding, tenzij het een besluit tot het opleggen van een bestuurlijke boete betreft;

In artikel 5:33 is – voor zover relevant – het volgende bepaald:

1. In dit hoofdstuk en de daarop berustende bepalingen wordt, indien van toepassing in afwijking van artikel 1:1, verstaan onder:
 - a. uitgevende instelling:
 - 1°. een naamloze vennootschap naar Nederlands recht waarvan aandelen als bedoeld in onderdeel b, onder 1° of 2°, zijn toegelaten tot de handel op een gereguleerde markt;

In artikel 5:38 is – voor zover relevant – het volgende bepaald:

1. Een ieder die de beschikking krijgt of verliest over aandelen waardoor, naar hij weet of behoort te weten, het percentage van het kapitaal waarover hij beschikt een drempelwaarde bereikt, overschrijdt dan wel onderschrijdt, meldt dat onverwijld aan de Autoriteit Financiële Markten.
2. Een ieder die de beschikking krijgt of verliest over stemmen waardoor, naar hij weet of behoort te weten, het percentage van de stemmen waarover hij beschikt een drempelwaarde bereikt, overschrijdt dan wel onderschrijdt, meldt dat onverwijld aan de Autoriteit Financiële Markten

In artikel 5:48 is – voor zover relevant – het volgende bepaald:

(...)

6. Een bestuurder of commissaris van een uitgevende instelling meldt onverwijld aan de Autoriteit Financiële Markten elke wijziging in de aandelen in de uitgevende instelling en de gelieerde uitgevende instellingen waarover hij beschikt. Aan de verplichting op grond van de vorige volzin is voldaan, indien terzake van hetzelfde feit een melding is gedaan op grond van artikel 5:38, eerste lid, of 5:40, eerste volzin.

Algemene wet bestuursrecht (Awb)

In artikel 1:3 is het volgende bepaald:

1. Onder besluit wordt verstaan: een schriftelijke beslissing van een bestuursorgaan, inhoudende een publiekrechtelijke rechtshandeling.
2. Onder beschikking wordt verstaan: een besluit dat niet van algemene strekking is, met inbegrip van de afwijzing van een aanvraag daarvan.

In artikel 4:8 is – voor zover relevant – het volgende bepaald:

1. Voordat een bestuursorgaan een beschikking geeft waartegen een belanghebbende die de beschikking niet heeft aangevraagd naar verwachting bedenkingen zal hebben, stelt het die belanghebbende in de gelegenheid zijn zienswijze naar voren te brengen indien:
 - a) de beschikking zou steunen op gegevens over feiten en belangen die de belanghebbende betreffen, en
 - b) die gegevens niet door de belanghebbende zelf ter zake zijn verstrekt.

Datum 8 februari 2019
Ons kenmerk [REDACTED]
Pagina 8 van 8

2. *Het eerste lid geldt niet indien de belanghebbende niet heeft voldaan aan een wettelijke verplichting gegevens te verstrekken.*

In artikel 5:16 is het volgende bepaald:

Een toezichthouder is bevoegd inlichtingen te vorderen.

In artikel 5:20 is het volgende bepaald:

1. *Een ieder is verplicht aan een toezichthouder binnen de door hem gestelde redelijke termijn alle medewerking te verlenen die deze redelijkerwijs kan vorderen bij de uitoefening van zijn bevoegdheden.*
2. *Zij die uit hoofde van ambt, beroep of wettelijk voorschrift verplicht zijn tot geheimhouding, kunnen het verlenen van medewerking weigeren, voor zover dit uit hun geheimhoudingsplicht voortvloeit.*