

Besluit tot het opleggen van een last onder dwangsom als bedoeld in artikel 1:79, eerste lid, van de Wet op het financieel toezicht aan ER Capital Vermogensbeheer B.V.

Datum
2 mei 2022

Ons kenmerk
[VERTROUWELIJK]

De Nederlandsche Bank N.V. (DNB) BESLUIT het volgende:

DNB legt aan ER Capital Vermogensbeheer B.V. (ER Capital), gevestigd op het Westplein 9A, 3016 BM in Rotterdam een last onder dwangsom op als bedoeld in artikel 1:79, eerste lid, van de Wet op het financieel toezicht (Wft). Deze last onder dwangsom wordt aan ER Capital opgelegd voor overtreding van artikel 3:72, eerste lid, van de Wft en bij of krachtens het vijfde lid van dit artikel gestelde voorschriften.

De last onder dwangsom houdt het volgende in.

De last onder dwangsom strekt ertoe dat ER Capital de overtreding van artikel 3:72, eerste lid, van de Wft en bij of krachtens het vijfde lid van dit artikel gestelde voorschriften beëindigt door de jaarrapportage over het jaar 2021 aan DNB te verstrekken. Dit betreft de rapportage 'IF CLASS3, Individual'.

De termijn die DNB geeft waarbinnen volledig aan de last moet worden voldaan (de begunstigingstermijn) bedraagt **tien werkdagen**. Deze termijn zal aanvangen na de dag van bekendmaking van dit besluit en zal verstrijken op **16 mei 2022** om **24:00 uur**. Na het verstrijken van deze termijn zal direct een dwangsom van **EUR 500,-** worden verbeurd voor iedere week dat niet volledig aan de last is voldaan, met een maximum van **EUR 5.000,-**.

Aan dit besluit liggen de volgende overwegingen ten grondslag.

A. Wettelijk kader

1. Het relevante wettelijk kader is opgenomen in **bijlage 1**. Deze bijlage maakt deel uit van dit besluit.

B. Onderzoek van DNB

2. ER Capital beschikt sinds 30 december 2010 over een door de Stichting Autoriteit Financiële Markten op grond van artikel 2:96 van de Wft verleende vergunning voor het verlenen van beleggingsdiensten a (ontvangen en doorgeven van orders), b (uitvoeren van orders), c (beheren van individueel vermogen), d (adviseren) en f (plaatsen zonder plaatsingsgarantie) en nevendienst c (bedrijfsadvisering) en e (analistenrapporten) als genoemd in artikel 1:1 van de Wft.
3. ER Capital is daarmee een beleggingsonderneming als bedoeld in artikel 4, eerste lid en onder 22, van de Verordening (EU) 2019/2033 (IFR¹) in

¹ Verordening (EU) 2019/2033 van het Europees Parlement en de Raad van 27 november 2019 betreffende prudentiële vereisten voor beleggingsondernemingen en tot wijziging van Verordeningen (EU) nr. 1093/2010, (EU) nr. 575/2013, (EU) nr. 600/2014 en (EU) nr. 806/2014.

combinatie met artikel 4, eerste lid en punt 1, van Richtlijn 2014/65/EU² alsmede is ER Capital ingevolge artikel 12, eerste lid, van de IFR een kleine en niet-verweven beleggingsonderneming is. Het voorgaande leidt er tevens toe dat ER Capital een 'beleggingsonderneming in de zin van de richtlijn prudentieel toezicht beleggingsondernemingen' zoals gedefinieerd in artikel 1:1 van de Wft is.

Datum
2 mei 2022

Ons kenmerk
[VERTROUWELIJK]

4. Ingevolge artikel 3:72, eerste lid, van de Wft is ER Capital gehouden periodiek binnen de daartoe gestelde termijnen staten aan DNB te verstrekken. Daarbij dient zij in acht te nemen de voorschriften die bij of krachtens het vijfde lid van deze bepaling zijn gesteld, onverminderd het bepaalde uit de artikelen 54 en 55 van de IFR.
5. ER Capital dient op grond van artikel 130, tweede lid, van het Besluit prudentiële regels Wft (Bpr) juncto artikel 12 en artikel 54 van de IFR en artikel 3, artikel 6 en bijlage III van de Uitvoeringsverordening 2012/2284 (Uitvoeringsverordening³) de rapportageset 'IF CLASS3, Individual' (de jaarrapportage) op jaarbasis aan DNB te verstrekken.
6. Aan ER Capital is hiervoor geen ontheffing verleend in de zin van artikel 3:72, tweede of achtste lid, van de Wft.
7. Ingevolge artikel 54, derde lid, van de IFR in combinatie met artikel 2, eerste lid en onder b, van de Uitvoeringsverordening diende ER Capital de jaarrapportage over het jaar 2021 op uiterlijk 11 februari 2022 aan DNB te verstrekken.
8. ER Capital heeft de jaarrapportage niet binnen deze wettelijk verplichte termijn aan DNB verstrekt. DNB heeft hieromtrent aan ER Capital op 18 februari 2022 een rappelbrief gezonden⁴ waarbij ER Capital is verzocht om deze jaarrapportage alsnog aan DNB te verstrekken.

C. Geconstateerde overtreding

9. ER Capital heeft de jaarrapportage over het jaar 2021 tot op heden niet (volledig) aan DNB verstrekt. Daarmee overtreedt ER Capital artikel 3:72, eerste en vijfde lid, van de Wft.

D. Handhavingsbevoegdheid van DNB

10. Ingevolge artikel 1:79, eerste lid, van de Wft is DNB bevoegd een last onder dwangsom op te leggen ter zake van overtreding van de voorschriften gesteld bij of krachtens artikel 3:72, eerste lid, van de Wft.
11. DNB voert vast beleid bij het uitoefenen van haar bevoegdheden tot het treffen van handhavingsmaatregelen.⁵ Op grond van dit beleid hanteert

² Richtlijn 2014/65/EU van het Europees Parlement en de Raad van 15 mei 2014 betreffende markten voor financiële instrumenten en tot wijziging van Richtlijn 2002/92/EG en Richtlijn 2011/61/EU.

³ Uitvoeringsverordening (EU) 2021/2284 van de Commissie van 10 december 2021 tot vaststelling van technische uitvoeringsnormen voor de toepassing van Verordening (EU) 2019/2033 van het Europees Parlement en de Raad wat betreft toezichtrapportage en openbaarmakingen door beleggingsondernemingen.

⁴ Kenmerk: [VERTROUWELIJK]

⁵ Zie www.dnb.nl voor het 'Handhavingsbeleid van de Autoriteit Financiële Markten en De Nederlandsche Bank' van 2 november 2020 (Staatscourant 2020, 56540).

DNB het uitgangspunt dat overtredingen niet worden gedoogd en dat in beginsel handhavend wordt opgetreden tegen geconstateerde overtredingen.

Datum
2 mei 2022

Ons kenmerk
[VERTROUWELIJK]

E. Belangenafweging

12. Hieronder overweegt DNB of het opleggen van een last onder dwangsom vanwege de geconstateerde overtreding opportuun is. Bij deze belangenafweging beoordeelt DNB alle relevante omstandigheden van het geval, waaronder de ernst van de overtreding.
13. De doelen van de Wft zijn onder andere het waarborgen van de stabiliteit van het financiële stelsel en de soliditeit van financiële ondernemingen. Om haar toezichthoudende taak in dit kader adequaat te kunnen uitoefenen en om te kunnen beoordelen of wordt voldaan aan de prudentiële voorschriften gesteld bij of krachtens de Wft, heeft DNB belang bij een tijdig en volledig inzicht in de financiële positie van financiële ondernemingen. Hierbij is het van belang dat de wettelijk verplichte rapportages tijdig aan DNB worden verstrekt. De informatie waaruit volgt of een financiële onderneming voldoet aan de prudentiële voorschriften dient immers als signaal voor DNB voor een eventuele actie in het kader van toezicht. Doordat ER Capital de wettelijk verplichte rapportage over het jaar 2021 niet tijdig aan DNB heeft verstrekt, is DNB belemmerd in haar toezichthoudende taak. DNB beschouwt deze overtreding dan ook als ernstig.

Conclusie

14. Gelet op het voorgaande is DNB van oordeel dat het opleggen van een last onder dwangsom voor deze overtreding gerechtvaardigd en proportioneel is.

F. Inhoud last onder dwangsom

Last

15. De last strekt ertoe dat ER Capital de jaarrapportage over het jaar 2021 alsnog aan DNB verstrekt.

Begunstigingstermijn

16. Gelet op artikel 5:32a, tweede lid, van de Awb dient DNB een termijn te stellen gedurende welke ER Capital de last kan uitvoeren zonder dat ER Capital een dwangsom verbeurt (de begunstigingstermijn). Deze termijn dient zo kort mogelijk te worden gesteld, maar wel lang genoeg te zijn om aan de last te kunnen voldoen. DNB beschouwt een begunstigingstermijn van **tien werkdagen**, waarbinnen volledig aan de last moet worden voldaan, redelijk. Deze termijn zal aanvangen na de dag van bekendmaking van het besluit.

Hoogte dwangsom

17. [VERTROUWELIJK]

18. DNB stelt de hoogte van de dwangsom vast op een bedrag van **EUR 500,-** voor iedere **week** dat niet volledig aan de last is voldaan, met een maximum van **EUR 5.000,-**. Naar het oordeel van DNB staat de hoogte van de dwangsom en het maximum van het te verbeuren bedrag in redelijke verhouding tot de zwaarte van het geschonden belang en de beoogde werking van de dwangsom genoemd in artikel 5:32b, derde lid, van de Awb.

Datum

2 mei 2022

Ons kenmerk

[VERTROUWELIJK]

G. Invordering

19. DNB wijst ER Capital erop dat DNB ER Capital via een invorderingsbesluit nader zal informeren over eventueel verbeurde dwangsommen en de invordering daarvan. In dit invorderingsbesluit zal een betalingstermijn van zes weken zijn opgenomen. Indien ER Capital niet binnen deze termijn betaalt, zal DNB vanaf de eerste dag na het verstrijken van deze betalingstermijn over het openstaande bedrag wettelijke rente (momenteel 2%) in rekening brengen.

H. Openbaarmaking

20. Ingevolge artikel 1:97, eerste lid, van de Wft dient DNB een besluit tot het opleggen van een last onder dwangsom in beginsel openbaar te maken, zodra het besluit onherroepelijk is geworden. In afwijking hiervan maakt DNB op grond van artikel 1:97, vierde lid, van de Wft een besluit tot het opleggen van een last onder dwangsom zo spoedig mogelijk openbaar, indien een dwangsom wordt verbeurd. Als gevolg hiervan wordt een besluit tot het opleggen van een last onder dwangsom dat onherroepelijk is geworden in beginsel ook openbaar gemaakt als binnen de in het besluit genoemde begunstigingstermijn aan de last is voldaan. Over een eventuele openbaarmaking wordt ER Capital op een later moment afzonderlijk geïnformeerd.

I. Bezwaar

21. Tegen dit besluit kan iedere belanghebbende binnen zes weken na de dag van bekendmaking van dit besluit bezwaar maken. Rechtspersonen en gemachtigden die over eHerkenning beschikken dienen een bezwaarschrift in via het Digitaal Loket Toezicht: www.dnb.nl/login/digitaal-loket-toezicht. Indien u niet over eHerkenning beschikt, kunt u een bezwaarschrift indienen via: www.dnb.nl/bezwaarmaken, of per post bij:

De Nederlandsche Bank N.V.
Divisie Juridische Zaken, afdeling Toezicht – Procedures & Privacy (TP&P)
Postbus 98
1000 AB Amsterdam

22. Het indienen van een bezwaarschrift heeft geen schorsende werking met betrekking tot de last onder dwangsom. Ook in geval een bezwaarschrift wordt ingediend dient derhalve aan de last onder dwangsom te worden voldaan binnen de in het besluit genoemde begunstigingstermijn.

Hoogachtend,

[VERTROUWELIJK]

[VERTROUWELIJK]

Datum

2 mei 2022

Ons kenmerk

[VERTROUWELIJK]

Bijlage 1 Wettelijk kader

Datum

2 mei 2022

Ons kenmerk

[VERTROUWELIJK]

Artikel 3:72 van de Wft bepaalt:

1. Een afwikkelonderneming met zetel in Nederland, een bank met zetel in Nederland, een beheerder met zetel in Nederland van een icbe, een beleggingsonderneming met zetel in Nederland die beleggingsdiensten verleent of beleggingsactiviteiten verricht in Nederland, een betaalinstelling, een clearinginstelling, elektronischgeldinstelling met zetel in Nederland, kredietunie met zetel in Nederland, premiepensioeninstelling met zetel in Nederland of een Nederlandse beheerder van een beleggingsinstelling verstrekt periodiek binnen de daartoe vastgestelde termijnen staten aan de Nederlandsche Bank, al dan niet tevens op geconsolideerde basis, die deze nodig heeft voor het toezicht op de naleving van het bij of krachtens dit deel bepaalde.
[...]
2. Het eerste lid is niet van toepassing op financiële ondernemingen als bedoeld in het eerste lid, waaraan een ontheffing als bedoeld in artikel 3:57, zesde lid, of 3:63, vierde lid, is verleend.
[...]
5. Bij of krachtens algemene maatregel van bestuur worden, onverminderd het bepaalde ingevolge deel 7 bis van de verordening kapitaalvereisten en ingevolge de artikelen 54 en 55 van de verordening prudentiële vereisten voor beleggingsondernemingen, regels gesteld met betrekking tot de inhoud en de modellen van de staten en de wijze, de periodiciteit en de termijnen van de verstrekking, en wordt bepaald welke staten worden verstrekt en welke staten of gegevens uit die staten openbaar worden gemaakt.
[...]
8. De Nederlandsche Bank kan op aanvraag geheel of gedeeltelijk, al dan niet voor bepaalde tijd, ontheffing verlenen van het eerste of derde lid indien de aanvrager aantoont dat daaraan redelijkerwijs niet kan worden voldaan en dat de doeleinden die dit artikel beoogt te bereiken anderszins worden bereikt.

Artikel 130, tweede lid, van het Bpr bepaalt:

2. De door een beleggingsonderneming in de zin van de richtlijn prudentieel toezicht beleggingsondernemingen te verstrekken staten omvatten uitsluitend de in artikel 54 en artikel 55 van de verordening prudentiële vereisten voor beleggingsondernemingen bedoelde gegevens.

Artikel 12, eerste lid, van de IFR bepaalt:

Beleggingsondernemingen worden voor de toepassing van deze verordening geacht kleine en niet-verweven beleggingsonderneming te zijn indien zij voldoen aan elk van de volgende voorwaarden:

- a) AUM gemeten overeenkomstig artikel 17 bedraagt minder dan 1,2 miljard EUR;
- b) COH gemeten overeenkomstig artikel 20 bedraagt minder dan een van beide volgende waarden:
 - i. 100 miljoen EUR/dag voor contante transacties, of
 - ii. 1 miljard EUR/dag voor derivaten;
- c) ASA gemeten overeenkomstig artikel 19 is nul;
- d) CMH gemeten overeenkomstig artikel 18 is nul;
- e) DTF gemeten overeenkomstig artikel 33 is nul;
- f) NPR of CMG gemeten overeenkomstig de artikelen 22 en 23 is nul;

- g) TCD gemeten overeenkomstig artikel 26 is nul;
- h) het totaal van de posten binnen en buiten de balanstelling van de beleggingsonderneming bedraagt minder dan 100 miljoen EUR;
- i) de totale jaarlijkse bruto-inkomsten uit beleggingsdiensten en -activiteiten van de beleggingsonderneming bedragen minder dan 30 miljoen EUR, berekend als een gemiddelde op basis van de jaarlijkse cijfers van de periode van twee jaar die onmiddellijk aan het betrokken boekjaar voorafgaat.

Datum

2 mei 2022

Ons kenmerk

[VERTROUWELIJK]

Artikel 54, eerste lid, van de IFR bepaalt:

1. Beleggingsondernemingen rapporteren aan de bevoegde autoriteiten elk kwartaal alle volgende informatie:
 - a) omvang en samenstelling van het eigen vermogen;
 - b) eigenvermogensvereisten;
 - c) berekeningen van het eigenvermogensvereiste;
 - d) de omvang van de activiteiten met betrekking tot de voorwaarden van artikel 12, lid 1, met inbegrip van het balanstotaal en de uitsplitsing van de inkomsten naar beleggingsdienst en toepasselijke K-factor;
 - e) concentratierisico;
 - f) liquiditeitsvereisten.

In afwijking van de eerste alinea dienen beleggingsondernemingen die voldoen aan de in artikel 12, lid 1, bedoelde voorwaarden om als kleine en niet-verweven beleggingsondernemingen aangemerkt te worden hun verslagen jaarlijks in.

Artikel 2, eerste lid, van de Uitvoeringsverordening bepaalt:

1. De in artikel 54, lid 1, van Verordening (EU) 2019/2033 gevraagde informatie wordt gerapporteerd zoals die op de volgende indieningsdata aan het eind van de werkdag beschikbaar is:
 - a) kwartaalrapportage: 12 mei, 11 augustus, 11 november en 11 februari;
 - b) jaarrapportage: 11 februari.

Artikel 3 van de Uitvoeringsverordening bepaalt:

Om op individuele basis aan de rapportagevereisten van artikel 54 van Verordening (EU) 2019/2033 te voldoen, rapporteren beleggingsondernemingen de in de artikelen 5, 6 en 7 van deze verordening genoemde informatie volgens de daarin genoemde frequentie.

Artikel 6, eerste lid, van de Uitvoeringsverordening bepaalt:

1. Kleine en niet-verweven beleggingsondernemingen rapporteren op jaarbasis de in de templates van bijlage III bij deze verordening vermelde informatie overeenkomstig de instructies van bijlage IV bij deze verordening. Beleggingsondernemingen die aanspraak kunnen maken op de in artikel 43, lid 1, tweede alinea, van Verordening (EU) 2019/2033 bedoelde vrijstelling, zijn vrijgesteld van de verplichting om de in template IF 09.01 van bijlage III bij deze verordening vermelde informatie in te dienen.