



## **Vaststellingsovereenkomst AFM-TT c.s. 14 april 2020**

openbare versie

## 1 Partijen

1.1 Partijen bij deze overeenkomst zijn enerzijds:

- (i) de stichting **Stichting Autoriteit Financiële Markten** (hierna: "de AFM"), gevestigd te Amsterdam, in deze vertegenwoordigd door [bestuurder] en [COO];

en anderzijds:

- (ii) de besloten vennootschap **Today's Tomorrow BV** (hierna: "TT"), gevestigd en kantoorhoudende aan de Emmastraat 54 te 1213 AL Hilversum, ingeschreven in het handelsregister onder KVK nr. 50149032, in deze vertegenwoordigd door haar bestuurder [A], gevestigd te [plaats] en ingeschreven onder KVK nummer [...], die op haar beurt wordt vertegenwoordigd door [B];
- (iii) de besloten vennootschap [A] (hierna: "[A]"), gevestigd te Hilversum en ingeschreven onder KVK nummer [...] en ten deze vertegenwoordigd door [B];
- (iv) de heer [B].

1.2 AFM, TT, [A] en [B] gevierden worden hierna gezamenlijk "Partijen" genoemd. TT, [A] en [B] worden hierna gezamenlijk "TT c.s." genoemd.

## 2 Considerans

2.1 Partijen nemen het volgende in overweging.

2.2 Bij besluit van 19 december 2016 met kenmerk [...] (hierna: "het Curatelebesluit") heeft de AFM besloten om op de voet van het bepaalde in artikel 1:76 van de Wet op het financieel toezicht (hierna: "Wft") een curator te benoemen voor het dagelijks bestuur van TT. De AFM heeft ter uitvoering van het Curatelebesluit mr. [...], advocaat te [...] (hierna: "de Curator") aangewezen als curator voor het dagelijks bestuur van TT. De taak van de curator was het toezien op de afwikkeling van vergunningplichtige activiteiten van TT, later beperkt tot de afwikkeling van het GFH Paraplufonds.

2.3 Bij beschikking van 18 juli 2019 heeft Rechtbank Amsterdam vereffenaars benoemd met het oog op de vereffening van het GFH Paraplufonds. Tot de datum van die beschikking heeft de Curator uitvoering gegeven aan zijn taken.

2.4 De AFM heeft door middel van achttien heffingsbesluiten de kosten van de curator bij TT in rekening gebracht, te weten bij:

- heffingsbesluit 1 van 13 april 2017 met factuurnummer X17[...];
- heffingsbesluit 2 van 7 september 2017 met factuurnummer X17[...];
- heffingsbesluit 3 van 6 november 2017 met factuurnummer X17[...];
- heffingsbesluit 4 van 18 januari 2018 met factuurnummer X18[...];
- heffingsbesluit 5 van 22 februari 2018 met factuurnummer X18[...];
- heffingsbesluit 6 van 19 maart 2018 met factuurnummer X18[...];
- heffingsbesluit 7 van 10 april 2018 met factuurnummer X18[...];
- heffingsbesluit 8 van 28 mei 2018 met factuurnummer X18[...];
- heffingsbesluit 9 van 14 juni 2018 met factuurnummer X18[...];
- heffingsbesluit 10 van 2 augustus 2018 met factuurnummer X18[...];
- heffingsbesluit 11 van 20 augustus 2018 met factuurnummer X18[...];
- heffingsbesluit 12 van 20 september 2018 met factuurnummer X18[...];
- heffingsbesluit 13 van 30 oktober 2018 met factuurnummer X18[...];
- heffingsbesluit 14 van 12 november 2018 met factuurnummer X18[...];
- heffingsbesluit 15 van 18 december 2018 met factuurnummer X18[...];
- heffingsbesluit 16 van 8 april 2019 met factuurnummer X19[...];
- heffingsbesluit 17 van 15 augustus 2019 met factuurnummer X19[...]; en
- heffingsbesluit 18 van 12 november 2019 met factuurnummer X19[...].

(De hiervoor genoemde besluiten hierna worden afzonderlijk aangeduid als: "Heffingsbesluit 1", "Heffingsbesluit 2", et cetera, en gezamenlijk als: "de Heffingsbesluiten").

- 2.5 Tegen Heffingsbesluit 1 heeft TT bezwaar gemaakt, dat bij beschikking op bezwaar van 5 oktober 2017 met kenmerk [...] (hierna: "Beschikking op bezwaar 1") door de AFM werd afgewezen. Daartegen werd geen beroep ingesteld. De Heffingsbesluiten 2 tot en met 7 zijn door TT c.s. niet aangevochten.
- 2.6 Tegen Heffingsbesluiten 8 tot en met 14<sup>1</sup> heeft TT bezwaar gemaakt, dat bij beschikking op bezwaar van 29 januari 2019 met kenmerk [...] (hierna: "Beschikking op bezwaar 2") door de AFM werd afgewezen. TT heeft hiertegen beroep ingesteld en daarbij onder meer aangevoerd dat de daarin opgelegde heffingen niet zouden kunnen worden opgelegd omdat de initiële benoeming van de curator niet, zoals artikel 1:76, lid 5 Wft voorschrijft, jaarlijks is verlengd.
- 2.7 Bij uitspraak van 28 november 2019 met kenmerk ROT 19/1161 (hierna: "de Uitspraak"), welke uitspraak (als **bijlage 1**) aan deze overeenkomst is gehecht, heeft Rechtbank Rotterdam TT in het gelijk gesteld, de Heffingsbesluiten 8 tot en met 14 herroepen, en de Uitspraak in de plaats gesteld van de betreffende heffingsbesluiten.
- 2.8 De AFM heeft tegen de Uitspraak hoger beroep ingesteld, welk hoger beroep onder kenmerk AWB 20/110 W2 aanhangig is bij het College van Beroep voor het bedrijfsleven (hierna: "het Hoger Beroep").

<sup>1</sup> Dit betreft de heffingsbesluiten met de factuurnummers X18[...], X18[...], X18[...], X18[...], X18[...], X18[...], X18[...], X18[...].

- 2.9 TT heeft tegen de heffingsbesluiten 15 tot en met 18<sup>2</sup> bezwaar gemaakt. Op die bezwaren (hierna: "de Aanhangige bezwaren") heeft de AFM nog niet beslist.
- 2.10 TT c.s. zijn van oordeel dat de AFM gehouden is schade voortvloeiend uit de herroepen Heffingsbesluiten te vergoeden – waaronder ook kosten als bedoeld in artikel 6:96 lid 2 BW en proceskosten – en gehouden is om op Heffingsbesluiten gedane betalingen terug te betalen.
- 2.11 Partijen hebben aldus (potentiële of bestaande) disputen (die hierna: "de Geschillen" zullen worden genoemd) inzake:
- het Curatelebesluit en de benoeming van de Curator;
  - de Heffingsbesluiten;
  - Beschikking op bezwaar 1 en Beschikking op bezwaar 2;
  - De Uitspraak en het Hoger Beroep;
  - de Aanhangige bezwaren;
  - en schade en terugbetalingen.
- 2.12 Partijen zijn bij elkaar te rade gegaan om te bezien op welke wijze zij uitvoering kunnen geven aan de Uitspraak, en hoe zij de Geschillen kunnen beëindigen c.q. kunnen voorkomen.
- 2.13 Partijen hebben daarbij voorts en in het bijzonder ook in overweging genomen:
- a. dat de AFM wil voorkomen dat rechtsonzekerheid kan bestaan over rechtshandelingen of andere handelingen die TT in samenwerking met de Curator verrichtte in de periode van 19 december 2017 tot en met 19 juli 2019;
  - b. dat deze rechtsonzekerheid kan worden voorkomen c.q. kan worden beëindigd door de vaststelling van een herstelbesluit waarmee de aanstelling en de benoeming van de Curator met terugwerkende kracht wordt verlengd van 19 december 2017 tot en met 19 juli 2019;
  - c. dat TT c.s. hebben besloten de hierna te regelen terugbetaling van heffingsbetalingen te bestemmen voor de participanten in het GFH Paraplufonds.
- 2.14 Partijen zijn het over dit alles eens geworden en hebben besloten hun afspraken in deze overeenkomst vast te leggen.

---

<sup>2</sup> Dit betreft de heffingsbesluiten met de factuurnummers X18[...], X19[...], X19[...] en X19[...].

### 3 De tussen Partijen gemaakte afspraken

#### *Artikel 1 Domein, aard, doel en uitleg van de overeenkomst*

- Lid 1 Het domein van deze overeenkomst wordt gevormd door de Geschillen en door alle bestaande of toekomstige disputen en vorderingen die daarmee direct samenhangen of daaruit voortvloeien (hierna: "het Domein"). Deze overeenkomst heeft geen rechtsgevolgen of andere gevolgen voor betrekkingen tussen Partijen buiten dit Domein.
- Lid 2 Ter voorkoming van eventuele onduidelijkheden stellen Partijen vast, dat niet tot het Domein van deze overeenkomst behoren andere bestuurlijke sancties en/of maatregelen van de AFM dan die beschreven in de Considerans, en evenmin de daaruit voortvloeiende betalingsverplichtingen van TT c.s. jegens de AFM en de openbaarmakingsverplichtingen van de AFM ten aanzien van dergelijke bestuurlijke sancties en/of maatregelen. Eventuele civielrechtelijke vorderingen over en weer tussen TT c.s. en de Curator behoren evenmin tot het Domein van deze overeenkomst, ook niet in het kader van de finale kwijting als bedoeld in artikel 11 lid 3.
- Lid 3 Deze overeenkomst is een vaststellingsovereenkomst als bedoeld in artikel 7:900 e.v. BW.
- Lid 4 Deze overeenkomst heeft als doel:
- het beëindigen van bestaande en potentiële geschillen tussen partijen betreffende het Domein van deze overeenkomst;
  - het beëindigen en voorkomen van rechtsonzekerheid aangaande rechtshandelingen en andere handelingen van TT in samenwerking met de Curator;
  - en het ten gunste laten komen van de overeengekomen Terugbetaling aan de participanten in het GFH Paraplufonds.
- Lid 5 Bij eventuele onduidelijkheid van deze overeenkomst moet deze zo worden gelezen en uitgelegd, dat de in lid 4 genoemde doelen van deze overeenkomst maximaal gerealiseerd worden.
- Lid 6 Deze overeenkomst bevat alle afspraken die tussen Partijen gelden. Voorafgaande documenten – e-mails, verslagen, brieven – of andersoortige uitingen die gepercipieerd zouden kunnen worden als wilsuitingen hebben voor de inhoud van de tussen Partijen geldende afspraken inzake het Domein van de overeenkomst geen enkele betekenis meer. Voor zover daaruit

verplichtingen zouden kunnen voortvloeien, komen die door deze overeenkomst te vervallen.

#### *Artikel 2 Herstelbesluit en publicatiebesluit curatorbenoeming*

- Lid 1 De AFM zal een herstelbesluit nemen (hierna: "het Herstelbesluit") ten aanzien van de benoeming van de curator over de periode van 19 december 2017 tot 19 juli 2019, zulks op basis van het concept dat (als **bijlage 2**) aan deze overeenkomst is gehecht.
- Lid 2 De AFM zal dit Herstelbesluit openbaar maken met behulp van een door de AFM vast te stellen publicatiebesluit op basis van het concept dat (als **bijlage 3**) aan deze overeenkomst is gehecht (hierna: "het Publicatiebesluit").
- Lid 3 TT c.s. nemen de verplichting op zich om tegen dit Herstelbesluit, tegen de daarin opgenomen verlengingsbesluiten en tegen het Publicatiebesluit geen rechtsmiddelen aan te wenden.

#### *Artikel 3 Afwikkeling heffingen*

- Lid 1 Partijen stellen vast dat de Heffingsbesluiten 1 tot en met 7 formele rechtskracht hebben verkregen. TT c.s. nemen desniettemin de verplichting op zich om tegen deze Heffingsbesluiten niet alsnog rechtsmiddelen aan te wenden.
- Lid 2 De Heffingsbesluiten 8 tot en met 14 zijn door de Rechtbank herroepen. Partijen komen overeen, dat deze herroeping door deze overeenkomst niet wordt aangetast.
- Lid 3 TT heeft bezwaar gemaakt tegen de Heffingsbesluiten 15 tot en met 18. De AFM zal die besluiten herroepen door middel van een beschikking op bezwaar, op te stellen op basis van het concept dat (als **bijlage 4**) aan deze overeenkomst is gehecht (hierna te noemen: "Beschikking op bezwaar 3"). TT c.s. nemen de verplichting op zich om tegen Beschikking op bezwaar 3 geen rechtsmiddelen aan te wenden. Partijen stellen vast dat Beschikking op bezwaar 3 leidt tot het verval van de betalingsplicht (hierna: "de Resterende Betalingsplicht") van het onbetaald gebleven bedrag van € 90.856,32.
- Lid 4 Op de Heffingsbesluiten 8 tot en met 16 is door TT een bedrag van in totaal € 554.698,17 betaald. De AFM zal dit bedrag terugbetalen en wel door overmaking van dit bedrag (hierna: "de Terugbetaling") naar rekening [...] t.n.v. Today's Tomorrow BV.

- Lid 5 De AFM zal ter zake van de werkzaamheden van de Curator van 19 december 2017 tot en met 19 juli 2019 geen nieuwe heffingsbesluiten nemen.
- Lid 6 Indien en voor zover TT de betalingen die zij deed op de Heffingsbesluiten alsmede kosten van rechtsbijstand zoals bedoeld in artikel 4 heeft doorgelegd naar (de participanten in) het GFH Paraplufonds, dan is als gevolg daarvan een vordering tot terugbetaling ontstaan van (de participanten in) het GFH Paraplufonds op TT. TT erkent deze vordering van (de participanten in) het GFH Paraplufonds. TT is gehouden deze vordering van (de participanten in) het GFH Paraplufonds binnen tien dagen te voldoen na ontvangst van de Terugbetaling en de Advocaatkosten, door overmaking van e.e.a. naar de bankrekening [...] t.n.v. [C], behoudens voor zover en voor zolang de financiële positie van TT die betaling op straffe van aansprakelijkheid van het bestuur van TT niet zou toelaten of doorbetaling om andere redenen (zoals bijvoorbeeld een beslag) onmogelijk is. De vaststellingen en de verplichtingen voor TT zoals opgenomen in dit lid 6 gelden op grond van deze overeenkomst ook als derdenbedingen in de zin van artikel 6:253 BW die door (de participanten in) het GFH Paraplufonds en de vereffenaar van het GFH Paraplufonds vormvrij kunnen worden aanvaard en waarop zij, na die aanvaarding, een beroep jegens TT kunnen doen.

#### *Artikel 4 Kosten van rechtsbijstand*

De AFM zal de in deze door Finnius Advocaten (mr. G.P. Roth) aan TT c.s. ter zake van de door TT geïnitieerde procedures en de onderhandelingen in het Domein in rekening gebrachte advocaatkosten en griffierechten van een bedrag van in totaal € [...] (incl. BTW) (hierna: "de Advocaatkosten") vergoeden. Een bedrag van € [...] aan proceskosten en griffierechten is reeds door de AFM betaald. Het restant van € [...] zal de AFM overmaken naar rekeningnummer [...] ten name van t.n.v. Today's Tomorrow BV.

#### *Artikel 5 Opslagen, kosten, e.d.*

De betalingen waartoe de AFM zich met deze overeenkomst verbindt zullen niet met enig bedrag worden verhoogd. De betalingen zullen ook niet worden verhoogd met omzetbelasting of met enige andere heffing of belasting, hoe ook genaamd, noch met kosten van welke soort dan ook of met opslagen, hoe ook genaamd, noch met enigerlei compensatie voor dergelijke belastingen, heffingen, kosten of opslagen.

#### *Artikel 6 Gerechtelijke procedures*

- Lid 1 De AFM zal het Hoger Beroep intrekken.

- Lid 2 Partijen komen overeen dat de Uitspraak hen niet bindt en voor hen geen rechtsgevolgen heeft, behoudens voor wat betreft de door de Rechtbank uitgesproken herroeping van de Heffingsbesluiten 8 tot en met 14, die tussen Partijen in stand blijft. Hun rechtsverhouding ten aanzien van het in de uitspraak beoordeelde geschil en ten aanzien van het Domein van deze overeenkomst wordt voor het overige geheel en uitsluitend bepaald door deze overeenkomst.

#### *Artikel 7 Inwerkingtreding, derden*

- Lid 1 Deze overeenkomst treedt in werking op de dag nadat de overeenkomst door beide Partijen bevoegdlijk is ondertekend.
- Lid 2 Derden, waaronder ook eventuele regresnemers, kunnen aan deze overeenkomst geen rechten ontlenen, behoudens op grond van het bepaalde in artikel 3 lid 6 en in artikel 11 lid 3.

#### *Artikel 8 Verbod tot overdracht en bezwaring*

- Lid 1 Partijen komen overeen dat zij, behoudens voorafgaande schriftelijke toestemming van de andere Partijen, de uit deze overeenkomst voortvloeiende rechten en/of verplichtingen niet zullen overdragen, bezwaren, verpanden, belasten met een beperkt recht of deze rechten en/of verplichtingen anderszins voorwerp te maken van zekerheid jegens een derde.
- Lid 2 Partijen komen op de voet van artikel 3:83 lid 2 BW voorts overeen dat de overdraagbaarheid van de uit deze overeenkomst ontspruitende rechten is uitgesloten. Deze uitsluiting heeft goederenrechtelijke werking.

#### *Artikel 9 Ontbinding en opzegging*

- Lid 1 Deze overeenkomst is van rechtswege ontbonden indien en zodra TT c.s. tegen het Herstelbesluit, het Publicatiebesluit en/of Beschikking op bezwaar 3 rechtsmiddelen zoals bezwaar en beroep instelt.
- Lid 2 Partijen doen afstand van hun recht om ontbinding in te roepen buiten het in lid 1 bedoelde geval.
- Lid 3 Deze overeenkomst is niet opzegbaar.

#### *Artikel 10 Garanties en vrijwaringen*



- Lid 1 TT c.s. garanderen, dat TT c.s. volledig en als enige gerechtigd zijn tot de Terugbetaling en tot eventuele andere vorderingen op de AFM die tot het Domein van deze overeenkomst behoren.
- Lid 2 Indien bestuurders, commissarissen, of aandeelhouders van TT c.s. vorderingen als bedoeld in lid 1 jegens de AFM instellen of pretenderen te hebben, dan zullen TT c.s. de AFM tegen die vorderingen vrijwaren. Deze vrijwaring omvat ook alle kosten, waaronder die van rechtsbijstand, ongeacht of die rechtsbijstand in of buiten rechte wordt verleend, die de AFM ter bestrijding van de hiervoor bedoelde aanspraak van enige derde maakt.

#### *Artikel 11 Finale kwijting*

- Lid 1 Partijen komen overeen, dat zij niets meer van elkaar te vorderen hebben – nu noch in de toekomst – van welke aard of omvang dan ook, ter zake van het Domein van deze overeenkomst.
- Lid 2 Partijen verlenen elkaar over en weer finale kwijting ter zake van het Domein van deze overeenkomst.
- Lid 3 Het bepaalde in lid 1 en de finale kwijting bedoeld in lid 2 strekt zich ook uit tot werknemers, ambtenaren, bestuurders en adviseurs die binnen het domein van deze overeenkomst voor of bij één der Partijen werkzaam zijn of zijn geweest. Partijen hebben aldus niets meer te vorderen van dergelijke personen, en de finale kwijting heeft daartoe mede het karakter van een ten behoeve van deze personen gemaakt onherroepelijk derdenbeding, dat door hen op elk moment en in elke vorm aanvaard kan worden.
- Lid 4 Voor het in de leden 1, 2 en 3 van dit artikel 11 bepaalde geldt, dat dit voor wat betreft de prestaties waartoe deze overeenkomst verplicht onderworpen is aan de opschortende voorwaarde van gehele en tijdige nakoming van die prestaties.

#### *Artikel 12 Geheimhouding en communicatie*

- Lid 1 De inhoud van deze overeenkomst is niet aan geheimhouding of andere vertrouwelijkheid onderworpen, zulks evenwel onverminderd de geheimhoudingsverplichtingen die uit hoofde van de Wft op de AFM rusten.
- Lid 2 Het staat Partijen vrij om de belanghebbenden te informeren over de derdenbedingen bedoeld in de artikelen 3 lid 6 en 11 lid 3. Partijen zullen

elkaar informeren over de mededelingen die zij op de voet van deze bepaling doen, gelijk met het doen van mededelingen aan belanghebbenden.

*Artikel 13 Toepasselijk recht en bevoegde rechter*

- Lid 1 Op deze overeenkomst en alle daaruit voortvloeiende gevolgen is Nederlands recht van toepassing.
- Lid 2 Partijen leggen eventuele geschillen in verband met deze overeenkomst ter beslechting voor aan de in eerste aanleg bevoegde rechter te Amsterdam.
- Lid 3 Voordat Partijen een eventueel geschil aan de rechter voorleggen zijn zij gehouden een poging te doen dat geschil door overleg op te lossen.

*Artikel 14 Uitvoering van deze overeenkomst; opeisbaarheid van de overeengekomen prestaties*

- Lid 1 De AFM dient ter uitvoering van het overeengekomene zo spoedig mogelijk maar uiterlijk binnen twee weken na ondertekening door alle Partijen over te gaan tot vaststelling en bekendmaking van het Herstelbesluit en Beschikking op bezwaar 3.
- Lid 2 TT c.s. zijn gehouden om binnen een week na de vaststelling en de bekendmaking bedoeld in lid 1 aan de AFM mede te delen, dat zij afzien van de instelling van bezwaar tegen het Herstelbesluit en Beschikking op bezwaar 3.
- Lid 3 Na ontvangst van de in lid 2 bedoelde mededeling dient de AFM binnen een week over te gaan tot vaststelling en bekendmaking van het Publicatiebesluit.
- Lid 4 Vijf dagen na bekendmaking van het Publicatiebesluit zal de AFM overgaan tot bekendmaking van het Herstelbesluit conform het Publicatiebesluit.
- Lid 5 Partijen stellen vast, dat na het doorlopen van de stappen bedoeld in de leden 1 tot en met 3 en uiterlijk na het verstrijken van de termijn van zes weken na de bekendmaking in lid 3, de Resterende Betalingsplicht van TT c.s. is komen te vervallen.
- Lid 6 Uiterlijk zes weken en tien dagen na het moment waarop de bekendmaking als bedoeld in lid 3 heeft plaatsgevonden dient de AFM uitvoering te geven aan de verplichting tot Terugbetaling en tot vergoeding van de Advocaatkosten.

- Lid 7 Uiterlijk zes weken en tien dagen na het na het moment waarop de bekendmaking als bedoeld in lid 3 heeft plaatsgevonden dient de AFM het Hoger Beroep in te trekken.
- Lid 8 Partijen stellen ten slotte vast, dat zij na het doorlopen van de stappen neergelegd in de leden 1 tot en met 6 niets meer van elkaar te vorderen hebben en zij verlenen elkaar over en weer finale kwijting als bedoeld in artikel 11 van deze overeenkomst ter zake van al hetgeen zij t.a.v. het Domein nu of in de toekomst van elkaar te vorderen hebben of mochten hebben, ook v.w.b. de verbintenissen die voortvloeien uit deze overeenkomst.

Ondertekening op de volgende pagina

TEN BLIJKE WAARVAN:

Deze overeenkomst in tweevoud is opgemaakt en ondertekend.

**de Stichting Autoriteit Financiële Markten**

[was getekend]

**Today's Tomorrow B.V.**

[was getekend]

**[A]**

[was getekend]

**De heer [B]**

[was getekend]