Aangetekend en per reguliere post verstuurd

Openbare Versie
de heer M. Van der Gulik h.o.d.n. Ener2Save
Keienbergweg 46
1101 GC AMSTERDAM ZUIDOOST

Datum	
Ons kenmerk	MIH-[redacted]
Pagina	1 van 16
Kopie aan	marcovdgulik@ener2save.com
Telefoon	020 - 797 [redacted]
E-mail	[redacted]@afm.nl
Betreft	Last onder dwangsom

Geachte heer Van der Gulik,

De Autoriteit Financiële Markten (AFM)[1] legt een last onder dwangsom op aan de heer M. Van der Gulik (de heer Van der Gulik), handelend onder de naam Ener2Save, met de bedoeling dat de heer Van der Gulik bepaalde informatie aan de AFM verstrekt. De AFM heeft de heer Van der Gulik om informatie verzocht om te kunnen vaststellen of de heer Van der Gulik artikel 5:2 van de Wet op het financieel toezicht (Wft) overtreedt dan wel heeft overtreden. Op grond van artikel 5:2 van de Wft is het in beginsel verboden in Nederland effecten aan te bieden aan het publiek. De heer van der Gulik 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 de publicatie van het besluit als u de verzochte informatie niet verstrekt. In paragraaf 4 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

De heer Van der Gulik voert als handelsnaam Ener2Save. Ener2Save is niet ingeschreven in het handelsregister van de Kamer van Koophandel (KvK). Ener2Save heeft als website www.ener2save.com.

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

Op de website van Ener2Save wordt vermeld dat Ener2Save gevestigd is aan de Keienbergweg 46, 1101 GC te Amsterdam Zuidoost. Tevens wordt melding gemaakt van een vestiging aan de Sihlegstrasse 23 te Wollerau, Zwitserland en van een vestiging in Victoria House, Suite 41, 38 Surray Quays Rd, SE167DX te Londen, Engeland.

1.2 Onderzoeksdossier

De AFM heeft op grond van de Wft een onderzoek ingesteld naar activiteiten die werden verricht onder de naam Ener2Save. Aanleiding van het onderzoek was dat het de AFM onder de aandacht was gekomen dat onder de naam Ener2Save het publiek de mogelijkheid wordt geboden om deel te nemen in nog op te zetten onderneming(en) middels de aankoop van aandelen en/of (converteerbare) obligaties.

De AFM heeft op 17 oktober 2013 de website van Ener2Save bezocht. Hierop viel onder *"Investor Relations"* onder meer het volgende te lezen:
"De energiemarkt behoort tot de snelst veranderende markten ter wereld. Deze branche biedt nu ongekende kansen door de sterk toenemende omschakeling van traditionele energiebronnen (kolen- en kern centrales) naar duurzame energiebronnen zoals zon, water- en windenergie.

ENER2SAVE nodigt momenteel investeerders uit te participeren in haar aandelenkapitaal. Dit is mogelijk v.a. € 100.000,- per participatie. Voor bedragen v.a. € 10.000 heeft u de mogelijkheid een of meerdere converteerbare niet verhandelbare obligaties te kopen. Zie hieronder voor nadere informatie.

De aandelenparticipaties van af € 100.000 behoren nog tot de 'Seed capital' ronde. Er is nog maar een beperkt aantal participaties in deze ronde beschikbaar. Na sluiting van de 'Seed capital' ronde zal er een aanvang genomen worden met de eerste normale financieringsronde. Buiten een gunstiger aankoopkoers kent de 'Seed capital' ronde slechts niet verwaterbare aandelen. Indien u interesse heeft in deze onderneming is het aan te bevelen niet te lang te wachten.

(...)

ENER2SAVE heeft van een aantal professionele investeerders toezegging dat zij zullen mee doen in de seed capital ronde. Daarop vooruitlopend hebben wij voor oa. de verdere ontwikkeling van onze software enkele converteerbare obligatielening uitgeschreven. Deze varieren in hoogte tussen €1000 - €9700. De lening zal een rente dragen van 7% en geconverteerd worden tussen 1 en 3 jaar na het moment van het aangaan. Het conversie moment wordt bepaald door de intrede van de profesionele grotere investeerders, die dan ook de uiteindelijke waarde van het aandeel zullen vaststellen. Voor investeerders die v.a. € 100.000 willen deelnemen kennen wij aparte voorwaarden. Vraag voor meer informatie onze prospectus aan."

Naast deze pagina bevond zich de mogelijkheid om een *"informatie prospectus"* aan te vragen. Onderaan de pagina bevond zich een link naar een persbericht van 17 augustus 2013 op de website van Ener2Save. Hierin viel onder meer het volgende te lezen:

"UITGIFTE van in totaal 130 ***7% RENTEDRAGENDE CONVERTEERBARE OBLIGATIE LENING*** *GROOT € 1.261.000 a € 9700 per obligatie*

door

ENER2SAVE CAPITAL LTD.

Ten behoeve van de voorfinanciering van de benodigde hardware benodigd voor de eerste uitrol in Q4 2013. Er worden 130 obligaties aangeboden elk groot € 9700 excl € 250,- emissie kosten.

ENER2SAVE CAPITAL LTd is exlusief belast met de funding voor ENER2SAVE AG i.g. te Zuerich, Zwitserland.

ENER2SAVE is in een vergevorderd stadium van onderhandeing met een Engelse retail Group, inzake de uitrol van 25.000 ENER2SAVE SMART Gateways.

(...)

Wij vragen uw speciale aandacht voor de mogelijkheden op het conversie moment. Zodra er een grotere prodfessionele investeerder in stapt heeft de obligatiehouder de mogelijkheid:

1. *De Obligatie lening ongewijzigd voort te zetten*
2. *Na kennisname van de cijfers te kiezen voor conversie in aandelen.*
3. *Integrale aflossing te verlangen met een extra premie van € 1000,- als starters premie boven op de rente.*

Het conversie moment zal vermoedelijk tussen 3 en 5 maanden na heden liggen.

(...)

ENER2SAVE AG i.o.
European Utility Management
Marco van der Gulik
www.ener2save.com
investors@ener2save.com
"

Naar aanleiding van deze informatie is bij de AFM het vermoeden gerezen dat er mogelijk onder de naam Ener2Save effecten worden aangeboden in de zin van artikel 5:2 Wft. Daarom heeft de AFM op 18 oktober 2013 een aangetekend informatieverzoek (kenmerk: INT-[redacted]) naar het adres dat vermeld wordt op de website van Ener2Save verzonden. Daarbij heeft de AFM verzocht de volgende gegevens te verstrekken:
"1. Een gedetailleerde omschrijving van de modaliteiten van de aanbieding, de datum vanaf wanneer de effecten worden aangeboden en de verwachte duur van de aanbieding;
2. Een gedetailleerde omschrijving van de activiteiten van Ener2Save voor de periode van januari 2013 tot heden;
3. Een organogram (organisatiestructuur en zeggenschapsstructuur) van Ener2Save en de aan haar gelieerde ondernemingen (naam en vestigingsplaats) inclusief een beschrijving van de activiteiten van de gelieerde ondernemingen;
4. De naam, adres en woonplaatsgegevens van de bestuurder(s), directie, aandeelhouder(s), gevolmachtigde(n) en overige beleidsbepalers van Ener2Save en de gelieerde ondernemingen;
5. Een opgave van alle natuurlijke en rechtspersonen inclusief de werkzaamheden van deze (rechts)personen die betrokken zijn bij de verkoop van de effecten, inclusief een kopie van de samenwerkingsovereenkomsten. Indien deze niet aanwezig zijn, dan ontvangen wij graag een gedetailleerde omschrijving van de gemaakte afspraken;
6. Een omschrijving van de wijze waarop (onder meer via welke media) de effecten in Nederland worden en/of zijn aangeboden en het aantal benaderde partijen;
7. Afschriften van al het aanbiedingsmateriaal c.q. promotiemateriaal dat wordt en/of is gebruikt in verband met de aanbieding van effecten in Nederland;
8. Een lijst van alle Nederlandse houders van de effecten, inclusief de gegevens (naam, adres, datum van aankoop van de effecten en het totaalbedrag aan aangekochte effecten per houder), alsmede het totaal van het door de houders geïnvesteerde bedrag;
9. De tot op heden gevoerde correspondentie met alle Nederlandse houders van effecten;
10. Afschriften van de standaardovereenkomsten die houders sluiten met Ener2Save in verband met de koop van de effecten en afschriften van de algemene voorwaarden, alsmede al het overige materiaal dat een houder van Ener2Save ontvangt voorafgaand aan en na de koop van de effecten;
11. Kopieën van afschriften van alle door Ener2Save gebruikte (bank)rekeningen vanaf de datum wanneer de effecten worden aangeboden tot en met heden."
De AFM heeft verzocht de gevraagde gegevens binnen tien werkdagen na dagtekening van deze brief aan de AFM te verstrekken.

Op 22 oktober 2013 reageert de heer Van der Gulik per e-mail op het informatieverzoek van 18 oktober 2013. De heer Van der Gulik vermeldt onder meer:
"ENER2SAVE is een bedrijf nog in oprichting waarvoor wij inderdaad op beperkte schaal een aantal investeerders uitnodigen om met ons in dit bedrijf te participeren. Potentiele investeerders weten dat.
Wij bieden slechts de mogelijkheid om participaties v.a € 100.000 te nemen, en derhalve zijn wij van mening, mede op grond van informatie op uw eigen website, dat wij hiervoor geen toestemming van uw instelling behoeven. (...) Voorts kunnen wij u berichten dat wij geen Nederlandse beleggers hebben. Weliswaar bieden wij op beperkte schaal aan, maar er zijn nog geen participaties verkocht, al sluiten wij niet uit dat dit in de toekomst wel gaat gebeuren. (...) Wij waarschuwen overigens zeer nadrukkelijk in ons informatie prospectus voor de risico's die aan een deelname bij ons kleven, alsook dat wij niet onder toezicht van uw instelling vallen. Tot slot kunnen wij u berichten dat wij minder als € 2 miljoen willen aantrekken, en volgens ons zijn wij ook alleen al om

die reden niet gehouden aan enige toestemming uwerzijds, wederom volgens informatie uit uw eigen reglementen en website."
Als bijlage bij de e-mail is een prospectus gevoegd.

Uit het prospectus blijkt onder meer het volgende:
"Dit prospectus betreft de uitgifte van 5 participaties, elk groot 200.000 aandelen tegen een uitgifte koers van € 0,50 ct per aandeel.Er zijn in totaal 5.000.000 aandelen. Iedere Participatie zal derhalve € 100.000 kosten en 4% van het totale aandelen kapitaal vertegenwoordigen.

Het betreft hier zogenaamde 'priority' shares.

Na afronding van deze'Seed Capital' ronde zullen er nog 10 participaties geplaatst worden van ieder 100.000 aandelen tegen € 1,- per aandeel en zal eveneens € 100.000 bedragen. Deze aandelen zullen gewone aandelen zijn.Voor de verdeling van Normale of Prioriteits aandelen gelden dezelfde normen.

Er is een beperkt aantal priority shares beschikbaar, Deze hebben in tegenstelling tot de ordinairy shares volledig stemrecht, en zijn nooit verwaterbaar. De winstaanspraken voor ordinairy en priority shares zijn gelijk.

De prijs is gelijk aan die van de ordinairy shares, echter teneinde na de seed capital ronde te kwalificeren voor priority shares moet een converteerbare obligatie lening worden verstrekt gelijk aan de koopsom van de aandelen. Een 5% lineaire aflossing vanaf het tweede jaar is geprognosticeerd. De geplande looptijd bedraagt 3 tot 5 jaar, te verlengen met maximaal twee jaar. Aan het einde van de looptijd heeft de Directie de bevoegdheid de obligatielening te converteren in certificaten van aandelen.(…)

Voorafgaand aan de plaasting van aandelen als bedoeld in dit prospectus, zal ENER2SAVE 130 niet verhandelbare converteerbare geldleningen uitschrijven elk groot € 9700,-Het betreft hier 7% rente dragende obligaties tot een bedrag van € 1.200.000 Deze obligaties mogen niet worden verward met de latere obligaties ter verkrijging van Priority shares.

ENER2SAVE is geen beleggingsinstelling in de zin van de Wft. Ter zake van de Uitgifte is de vrijstelling van artikel 53,tweede lid Vrijstellingsregeling Wft van toepassing. Voor deze activiteit is geen vergunning van de AFM vereist en is het Prospectus niet onderworpen aan goedkeuring door de Autoriteit Financiële Markten."

Op 22 oktober 2013 verzoekt de AFM de heer Van der Gulik per e-mail (alsnog) binnen de gestelde termijn schriftelijk en gedetailleerd op alle vragen in het informatieverzoek van 18 oktober 2013 te reageren.

Op 23 oktober 2013 reageert de heer Van der Gulik per e-mail op het informatieverzoek van 18 oktober 2013. Als bijlage zijn gevoegd een afschrift van een standaard participatieovereenkomst en een voorbeeld e-mail waarmee potentiële investeerders uitgenodigd worden te participeren.
In deze e-mail schrijft de heer Van der Gulik onder meer het volgende: *"Ener2Save is een internationaal initiatief van een aantal gelijkgestemde ondernemers met een achtergrond in Energie en consumenten marketing (…) Over de achtergronden van de personen en activiteiten in het buitenland hoeven wij u geen mededelingen te doen (…)*

Tot op dit moment is voor Nederland uitsluitend Marco van der Gulik de persoon die zowel de product technische als financiele en commerciele marketing activiteiten bestuurt en derhalve binnen Nederland als enige verantwoordelijk. (...) De heer Van der Gulik houdt kantoor aan de Keienbergweg 46 te Amsterdam (...) Omtrent de modaliteiten verwijzen wij u naar het informatie prospectus dat u is toegezonden. De aanbieding is gestart rond juli 2013 en heeft tot op heden geen investeerders opgeleverd. (...) Er is nog geen onderneming, slechts de bedoeling om een nieuwe Zwitserse AG op te richten (...) Voor deze oprichting is eerst ten minste Sfr 100.000 benodigd en dit bedrag is nog niet voor handen op dit moment.(...) Wij hebben ons tot nu toe beperkt tot het uitwerken van concepten volgens welke wij het product (Peakshaving) in de markt gaan zetten. De ontwikkeling van de website heeft daartoe veel aandacht gehad de afgelopen 3 maanden. Veel langer zijn wij nog niet bezig. (...) Ener2Save heeft nog geen eigen bankrekeningen."
In een tweede e-mail die dag verstuurt de heer Van der Gulik als bijlage een afschrift van een standaard obligatieovereenkomst.

Omdat de AFM hiermee onvoldoende informatie over Ener2Save en de onder deze naam geboden mogelijkheid aandelen en/of (converteerbare) obligaties te verwerven heeft ontvangen, is aan de heer Van der Gulik op 21 november 2013 per aangetekende brief (met kenmerk: INT-[redacted]) een rappel informatieverzoek verstuurd waarin de heer Van der Gulik wordt verzocht (alsnog) schriftelijk en gedetailleerd antwoord te geven op alle vragen uit het informatieverzoek van 18 oktober 2013. De AFM heeft onder meer gevraagd om een meer gedetailleerde omschrijving van de modaliteiten van de aangeboden effecten, gezien het prospectus in dezen een onvoldoende eenduidige uitleg biedt. Daarnaast is de heer Van der Gulik gevraagd een overzicht te verstrekken van alle initiatiefnemers van Ener2Save, gezien zij mogelijk zijn aan te merken als de beleidsbepalers van Ener2Save van wie de AFM in het informatieverzoek van 18 oktober 2013 een overzicht heeft gevraagd. De AFM merkt tot slot op dat betalingen die inzake de hostingdiensten van de website van Ener2Save worden gedaan, aan te merken zijn als betalingen die voor de bedrijfsactiviteiten van Ener2Save worden gedaan, en verzoekt de heer Van der Gulik (nogmaals) om kopieën van bankafschriften van alle bankrekeningen die werden of worden aangehouden voor de bedrijfsactiviteiten van Ener2Save. De AFM heeft de heer Van der Gulik verzocht de gevraagde gegevens binnen vijf werkdagen na dagtekening van deze brief aan de AFM te verstrekken.
Tevens nodigt de AFM de heer Van der Gulik met deze brief uit voor een gesprek ten kantore van de AFM op 11 december 2013.

Omdat een reactie op het rappel informatieverzoek van 21 november 2013 uitbleef, heeft de AFM op 3 december 2013 meermaals telefonisch contact gezocht met de heer Van der Gulik middels het telefoonnummer dat vermeld werd op de website van Ener2Save. Dit heeft niet geleid tot contact met Ener2Save. De AFM heeft vervolgens per e-mail de heer Van der Gulik verzocht om vóór 6 december 2013 17:00 uur te reageren op het rappel informatieverzoek van 21 november 2013.

Op 4 december 2013 ontvangt de AFM per e-mail een reactie van de heer Van der Gulik. De heer Van der Gulik schrijft onder meer het volgende: "*Uw schrijven van 21 november j.l.dezer besprak ik met de (buitenlandse) initiatief nemers van ENER2SAVE.Zoals ik u eerder zei ben ik slechts commercieel representatieve voor deze nog in oprichting zijnde Zwitserse AG. Zij laten mij weten dat, los van uw schrijven, intern al besloten was geen Nederlandse investeerders meer te benaderen. De acties hebben geen succes opgeleverd, er zijn niet aan Nederlandse partijen aandelen verkocht, en de inspanningen vergen te veel tijd in vergelijk met andere opties om*

het bedrijf te funden. (…) Nu er geen transacties met Nederlandse partijen met ENER2SAVE tot stand zijn gekomen met Nederlandse ingezetenen en verder geen activiteiten op dit gebied meer zullen plaatsvinden, meen ik uw schrijven hiermee naar behoren te hebben geïnformeerd."

Omdat de AFM nog altijd onvoldoende informatie over Ener2Save heeft ontvangen, waardoor zij niet kan beoordelen in hoeverre sprake is van overtreding van enige bepaling uit de Wft of onderliggende regelgeving, heeft zij op 5 december 2013 per aangetekende brief (met kernmerk: INT-[redacted]) een tweede rappel informatieverzoek aan de heer Van der Gulik verzonden. Hierin is de heer Van der Gulik gevorderd vóór dinsdag 10 december 2013 12:00 uur schriftelijk en gedetailleerd (alsnog) antwoord te geven op alle vragen in het informatieverzoek van 18 oktober 2013.

Op 11 december 2013 heeft ten kantore van de AFM een gesprek plaatsgevonden tussen toezichthouders van de AFM (de toezichthouders) en de heer Van der Gulik. De AFM heeft de heer Van der Gulik in de uitnodigingsbrief voor het gesprek gewezen op de legitimatieplicht die geldt voor een bezoek aan het kantoor van de AFM. De heer Van der Gulik kon zich ter plaatse voor het gesprek niet legitimeren. Gedurende het gesprek hebben de toezichthouders de heer Van der Gulik uitleg gegeven over de van toepassing zijnde wet- en regelgeving. De heer Van der Gulik heeft verklaard dat hij de enige verantwoordelijke persoon binnen Nederland is en dat hij betrokken is geraakt bij Ener2Save via de heer [A] (de heer [A]). Tevens geeft de heer Van der Gulik aan dat het prospectus door de heer [A] aan hem is overhandigd en dat de website is geregistreerd door een voor de heer Van der Gulik onbekend persoon. Verder bevestigt de heer Van der Gulik dat er in Engeland een onderneming genaamd E2S Capital Ltd. is opgericht, van wie de heer [B] (de heer [B]) bestuurder is. De heer Van der Gulik kent de heer [B] niet en zegt dat er naar zijn weten geen andere ondernemingen zijn opgericht. De heer Van der Gulik stelt voorts dat er geen investeerders zijn ingestapt en er ook geen bankrekeningen op naam van Ener2Save zijn. De toezichthouders hebben de heer Van der Gulik verzocht om de middag van 11 december 2013 per e-mail een kopie legitimatie aan de AFM te versturen en uiterlijk 18 december 2013 om 12:00 uur alsnog op het rappel informatieverzoek van 21 november 2013 te reageren.

Op 13 december 2013 ontvangt de AFM per e-mail een kopie van het paspoort van de heer Van der Gulik.

Op 18 december 2013 reageert de heer Van der Gulik op het rappel informatieverzoek van 21 november 2013. De heer Van der Gulik schrijft onder meer: *"Ener2save was een initiatief van de heer* [A] *wonende te* [redacted]. (…) *Ongelukigerwijs is hij in februari van dit jaar strafrechterlijk veroordeeld daar loopt echter casatie tegen. Hij heeft mij toen erbij gevraagd en wilde zelf slechts als adviseur achter de schermen aan blijven. (…)Er zijn geen bankrekeningen ook nooit geweest. kosten voor hosting etc zijn vaak door vrienden en kennisssen in het bezit van een creditcard gedaan als vrienden dienst en die hebben dat direct cash terug ontvangen van* [A] *destijds. Het gaat om heel kleine bedragen"*

De AFM heeft tot op heden onvoldoende informatie van de heer Van der Gulik ontvangen.

2. Het besluit

Op de website, in het prospectus en in reactie op informatieverzoeken van de AFM stelt de heer van der Gulik met het onder naam van Ener2Save gedane aanbod gebruik te maken van de vrijstellingen en/of uitzonderingen van de Wft.

Om te kunnen vaststellen of de heer Van der Gulik, handelend onder de naam Ener2Save, zich terecht beroept op de vrijstellingen en uitzonderingen van de Wft, dan wel of de heer van Gulik in strijd heeft gehandeld met artikel 5:2 Wft, is het noodzakelijk dat de AFM antwoord krijgt op alle vragen die zij in het informatieverzoek van 18 oktober 2013 (kenmerk: INT-[redacted]) aan de heer Van der Gulik heeft gesteld. De AFM heeft onder meer gevraagd om een schriftelijke en gedetailleerde omschrijving van de modaliteiten van de aanbieding van effecten, afschriften van de standaardovereenkomsten die houders sluiten in verband met de aankoop van effecten, de naam, adres en woonplaatsgegevens van alle beleidsbepalers van Ener2Save alsmede kopieën van bankafschriften.

Deze informatie is minimaal vereist om vast te kunnen stellen of Ener2Save een beroep kan doen op vrijstellingen en/of uitzonderingen van de Wft of dat wellicht sprake is van overtreding van enige bepaling uit de Wft of onderliggende regelgeving. De AFM heeft de bevoegdheid om informatie te vorderen op grond van de Wft en de Awb. De AFM heeft geconstateerd dat de heer Van der Gulik onvoldoende gevolg heeft gegeven aan haar informatieverzoeken. Door onvoldoende gevolg te geven aan het informatieverzoek van de AFM (gedaan op grond van 5:16 Awb), heeft de heer Van der Gulik niet voldaan aan de medewerkingsplicht uit artikel 5:20 Awb.

Volgens artikel 1:79, eerste lid, Wft kan de AFM een last onder dwangsom opleggen als de medewerkingsplicht niet wordt nageleefd.

Omdat de heer Van der Gulik onvoldoende 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. Met toepassing van artikel 4:8, tweede lid, Awb heeft de AFM afgezien van het vooraf horen van de heer Van der Gulik.
De last onder dwangsom houdt in dat de heer Van der Gulik binnen **tien werkdagen** na dagtekening van deze brief alsnog volledig voldoet aan het informatieverzoek van 18 oktober 2013. De heer Van der Gulik moet de volgende informatie schriftelijk verstrekken:

1. Een gedetailleerdere omschrijving van de modaliteiten van de aanbieding, de datum vanaf wanneer de effecten worden aangeboden en de verwachte duur van de aanbieding;
    - De heer Van der Gulik verwijst omtrent de modaliteiten naar het toegezonden prospectus. De AFM ontvangt graag een afzonderlijk overzicht van de aangeboden effecten, waaruit per aangeboden soort effect blijkt wat de karakteristieken zijn, welk aantal aangeboden wordt en wat de tegenwaarde is, alsmede wat de totale waarde van de aangeboden effecten is.
2. De naam, adres en woonplaatsgegevens van de bestuurder(s), directie, aandeelhouder(s), gevolmachtigde(n) en overige beleidsbepalers van Ener2Save en de gelieerde ondernemingen;
    - De heer Van der Gulik geeft aan dat er nog gesprekken worden gevoerd met potentiële bestuurders en organisaties die het management gaan vormen in de nog op te richten ondernemingen. De heer Van der Gulik vermeldt dat Ener2Save momenteel bestaat uit een internationaal initiatief van een aantal ondernemers met een achtergrond in Energie- en

Consumentenmarketing. Van deze personen wordt tevens melding gemaakt in het prospectus op pagina 9. De AFM ontvangt graag een overzicht van deze personen (naam, adres en woonplaatsgegevens).

3. Afschriften van de standaardovereenkomsten die houders sluiten met Ener2Save in verband met de koop van de effecten en afschriften van de algemene voorwaarden, alsmede al het overige materiaal dat een houder van Ener2Save ontvangt voorafgaand aan en na de koop van de effecten;
    - De heer Van der Gulik heeft een afschrift van een standaard participatie- en obligatieovereenkomst gestuurd. De AFM ontvangt graag afschriften van de standaardovereenkomsten die houders sluiten met Ener2Save in verband met alle onder vraag één genoemde effecten. In het prospectus wordt gesproken over normale aandelen, prioriteitsaandelen, een converteerbare obligatielening en converteerbare geldleningen.
4. Kopieën van afschriften van alle door Ener2Save gebruikte (bank)rekeningen vanaf de datum wanneer de effecten worden aangeboden tot en met heden.
    - De heer Van der Gulik geeft aan dat Ener2Save nog geen eigen bankrekeningen heeft. Tevens geeft de heer Van der Gulik aan dat de bedrijfsactiviteiten in de laatste drie maanden (onder meer) bestonden uit de ontwikkeling van de website. De AFM merkt op dat de website gehost wordt bij [redacted] in Duitsland. Betalingen die inzake deze hostingdiensten worden gedaan, zijn aan te merken als betalingen die voor de bedrijfsactiviteiten van Ener2Save worden gedaan. De heer van der Gulik geeft aan dat de website met een credit card is betaald door vrienden en kennissen en dat zij daarvoor met contant geld zijn gecompenseerd door de heer [A]. De heer van der Gulik heeft aangegeven binnen Nederland als enige verantwoordelijk te zijn voor de activiteiten onder de naam van Ener2Save. De AFM merkt op dat de heer van der Gulik handelt onder de naam Ener2Save en dat een bankrekening op naam van de heer van der Gulik dus aangemerkt kan worden als bankrekening die wordt aangehouden voor de activiteiten die de heer van der Gulik onder de naam van Ener2Save verricht. De AFM verzoekt de heer Van der Gulik dan ook over de periode vanaf de datum dat de effecten worden aangeboden tot en met heden een kopie van de afschriften van alle bankrekening(en) die door de heer Van der Gulik of een onder zijn gezag vallende (rechts-) persoon worden of werden aangehouden. De door de heer van der Gulik gestelde wijze van betaling van de website doet niets af aan zijn verplichting om deze informatie te verstrekken.

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 fax naar: 020-797 [redacted].

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

De vastgestelde hoogte van de dwangsom en het maximaal te verbeuren bedrag staan in redelijke verhouding tot de zwaarte van het geschonden belang en de beoogde werking van de dwangsom. Het feit dat ondanks herhaald verzoek de gevorderde informatie niet volledig is verstrekt, heeft immers 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.

De AFM kan de dwangsom onmiddellijk opeisen zodra de dwangsom is verschuldigd. Als de dwangsom wordt verbeurd, bent u wettelijke rente verschuldigd over het bedrag van de verbeurde dwangsom naast eventuele aanmanings- en invorderingskosten.

3. Publicatie

Als één dwangsom wordt verbeurd, zal de AFM het besluit tot het opleggen van de last onder dwangsom openbaar maken. Dit gebeurt op grond van artikel 1:99, eerste lid, Wft. De AFM heeft geen aanwijzingen dat eventuele openbaarmaking in strijd is of zou kunnen komen met het doel van het toezicht dat de AFM houdt op de naleving van de Wft. Als de heer Van der Gulik binnen vijf dagen na dagtekening van dit besluit bij de voorzieningenrechter een verzoek indient om de openbaarmaking op te schorten, wordt de openbaarmaking uitgesteld tot er een uitspraak is van de voorzieningenrechter.

Als het besluit openbaar wordt gemaakt, gebeurt dit door:

a. publicatie op de website van de AFM;
b. publicatie in een persbericht; en, als dit naar het oordeel van de AFM wenselijk is,
c. publicatie van dit persbericht in één of meerdere landelijke en/of regionale dagbladen.

Ad a. Als dit besluit op de website van de AFM wordt gepubliceerd, worden eventuele vertrouwelijke gegevens verwijderd. Het gaat hierbij om de in deze brief grijs gemarkeerde gegevens. Deze informatie zal dus in de publicatie worden afgeschermd. Als u vindt dat bepaalde andere gegevens ook als vertrouwelijk moeten worden aangemerkt, kunt u dit binnen een termijn van tien werkdagen na dagtekening van deze brief aan de AFM kenbaar maken.

Ad b/c. Hierbij vindt u de tekst van het persbericht dat de AFM zal publiceren als de dwangsom wordt verbeurd:

"AFM legt eigenaar Ener2Save last onder dwangsom op.

De Autoriteit Financiële Markten (AFM) heeft op ……. een last onder dwangsom opgelegd aan de heer M. Van der Gulik. Hij handelt onder de naam Ener2Save. De heer Van der Gulik voldoet niet volledig aan informatieverzoeken van de AFM, die deze informatie nodig heeft om vast te kunnen stellen of de wet wordt overtreden.

De AFM vermoedt dat de heer Van der Gulik effecten heeft aangeboden aan consumenten, of nog steeds aanbiedt, zonder een prospectus dat de AFM heeft goedgekeurd. Ook heeft de heer Van der Gulik geen vergunning van de AFM. De handelsnaam Ener2Save is niet in het register van de Kamer van Koophandel ingeschreven.

Investeren in nog op te richten ondernemingen
Ener2Save zou een initiatief van een aantal ondernemers zijn, van wie de heer Van der Gulik de enige verantwoordelijke binnen Nederland is. Ener2Save is op zoek naar investeerders om ondernemingen op te richten.

De heer Van der Gulik bood Nederlandse consumenten de mogelijkheid om aandelen en obligaties te kopen en zo deel te nemen aan Ener2Save. Dat mag volgens de Wet op het financieel toezicht in beginsel niet zonder een prospectus dat de AFM heeft goedgekeurd. De heer van der Gulik stelt met het aanbod onder naam van Ener2Save gebruik te maken van de vrijstellingen en uitzonderingen van de Wft. Het gaat dan bijvoorbeeld om het aanbieden van effecten waarbij de tegenwaarde minder dan € 2,5 miljoen bedraagt berekend over een periode van twaalf maanden. Of het aanbieden van effecten, met een tegenwaarde van ten minste € 100.000 per belegger.

De AFM heeft onder meer gevraagd om een gedetailleerd overzicht van de aangeboden aandelen en obligaties, een overzicht van de beleidsbepalers van Ener2Save en om kopieën van bankafschriften. De gevraagde informatie is minimaal vereist om vast te kunnen stellen of terecht een beroep wordt gedaan op vrijstellingen en/of uitzonderingen of dat de wet wordt overtreden.

De heer Van der Gulik heeft de gevraagde informatie niet binnen de gestelde termijn geleverd. Sinds …… is de heer Van der Gulik daarom verplicht de dwangsom te betalen. De AFM moet de informatie nog steeds ontvangen. Iedere dag dat de heer Van der Gulik niet aan de opgelegde last voldoet, loopt de dwangsom op met € 5.000 tot een maximum van € 50.000.

Wat is een last onder dwangsom?
Een last onder dwangsom is een instrument waarmee een onderneming of een persoon wordt opgedragen (gelast) een gedraging te doen of te laten. Als binnen de gestelde termijn niet aan de opdracht is voldaan, dan moet de onderneming/persoon een geldsom betalen. In dit geval probeert de AFM informatie te verkrijgen die nodig is om onderzoek naar een mogelijke overtreding uit te voeren.

Bij vragen kunt u contact opnemen met het Meldpunt Financiële Markten van de AFM: 0800-5400 540 (gratis).

De volledige beschikking kunt u hiernaast in PDF-formaat downloaden.

De AFM bevordert eerlijke en transparante financiële markten. Wij zijn de onafhankelijke gedragstoezichthouder op de markten van sparen, lenen, beleggen en verzekeren. Wij bevorderen eerlijke en zorgvuldige financiële dienstverlening aan consumenten, particuliere beleggers en (semi-)professionele partijen. We zien toe op een eerlijke en efficiënte werking van kapitaalmarkten. Ons streven is het vertrouwen van consumenten en ondernemingen in de financiële markten te versterken, ook internationaal. Op deze manier draagt de AFM bij aan de stabiliteit van het financiële stelsel, het functioneren van de economie, de reputatie en de welvaart van Nederland."

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

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), per e-mail (alleen naar e-mailadres bezwarenbox@afm.nl) of door middel van het formulier op de website van de AFM (www.afm.nl/bezwaar) 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] op telefoonnummer 020 – 797 [redacted].

Hoogachtend,
Autoriteit Financiële Markten

[was getekend]
Hoofd

[was getekend]
Hoofd

Bijlage: Wettelijk kader

Bijlage: Het wettelijk kader
Wft

In artikel 1:72 Wft 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 1:74 is - voor zover relevant – bepaald:

1. *De toezichthouder kan ten behoeve van het toezicht op de naleving van de bij of krachtens deze wet gestelde regels van een ieder inlichtingen vorderen.*
2. *De artikelen 5:13 en 5:20 van de Algemene wet bestuursrecht zijn van overeenkomstige toepassing.*

(…)

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

1. *De toezichthouder kan een last onder dwangsom opleggen terzake van een overtreding van:*
   a. *voorschriften, gesteld ingevolge de in de bijlage bij dit artikel genoemde artikelen;*
   b. *voorschriften met betrekking tot het toezicht op financiële markten of op die markten werkzame personen, gesteld ingevolge een bij algemene maatregel van bestuur aangewezen verordening als bedoeld in artikel 288 van het Verdrag betreffende de werking van de Europese Unie;*
   c. *(…)*
   d. *artikel 5:20 van de Algemene wet bestuursrecht.*
2. *(…)*

In artikel 1:99 Wft is het volgende bepaald:

1. *De toezichthouder maakt een besluit tot het opleggen van een last onder dwangsom ingevolge deze wet openbaar wanneer een dwangsom wordt verbeurd, tenzij de openbaarmaking van het besluit in strijd is of zou kunnen komen met het doel van het door de toezichthouder uit te oefenen toezicht op de naleving van deze wet.*
2. *Indien wordt verzocht om een voorlopige voorziening als bedoeld in artikel 8:81 van de Algemene wet bestuursrecht, wordt de openbaarmaking van het besluit opgeschort totdat er een uitspraak is van de voorzieningenrechter.*

In artikel 5:2 Wft is het volgende bepaald:

Het is verboden in Nederland effecten aan te bieden aan het publiek of effecten te doen toelaten tot de handel op een in Nederland gelegen of functionerende gereglementeerde markt, tenzij ter zake van de aanbieding of de toelating een prospectus algemeen verkrijgbaar is dat is goedgekeurd door de Autoriteit Financiële Markten of door een toezichthoudende instantie van een andere lidstaat.

In artikel 5:3 Wft is het volgende bepaald:

1. *Artikel 5:2 is niet van toepassing op het aanbieden van effecten aan het publiek, indien:*

a. uitsluitend aan gekwalificeerde beleggers wordt aangeboden;
b. aan minder dan 150 personen, niet zijnde gekwalificeerde beleggers, wordt aangeboden;
c. indien de aangeboden effecten slechts kunnen worden verworven tegen een tegenwaarde van ten minste € 100 000 per belegger;
d. de nominale waarde per effect ten minste € 100 000 bedraagt; of
e. de totale tegenwaarde van de aanbieding van effecten in de Europese Economische Ruimte aan het publiek minder dan € 100.000 bedraagt, welk grensbedrag berekend wordt over een periode van twaalf maanden.

2. *Het verbod, bedoeld in artikel 5:2 is voorts niet van toepassing op het aanbieden aan het publiek van de volgende categorieën effecten:*
    a. *aandelen of certificaten van aandelen die zijn uitgegeven ter vervanging van reeds uitgegeven aandelen of certificaten van aandelen van dezelfde categorie of klasse, indien de uitgifte van deze nieuwe waardebewijzen geen verhoging van het geplaatst kapitaal tot gevolg heeft;*
    b. *effecten die worden aangeboden bij een overname door middel van een openbaar bod tot ruil, indien een document algemeen verkrijgbaar is dat informatie bevat die gelijkwaardig is aan de informatie die het prospectus bevat;*
    c. *effecten die worden aangeboden of toegewezen dan wel toe te wijzen zijn bij een fusie of splitsing, indien een document beschikbaar is dat informatie bevat die gelijkwaardig is aan de informatie die het prospectus bevat;*
    d. *dividenden die aan aandeelhouders worden uitbetaald in de vorm van certificaten van aandelen of aandelen van dezelfde categorie of klasse als de waardebewijzen uit hoofde waarvan die dividenden worden betaald, indien een document beschikbaar wordt gesteld dat informatie bevat over het aantal en de kenmerken van de aangeboden waardebewijzen en de redenen voor en de bijzonderheden van de aanbieding; of*
    e. *effecten die door een werkgever of door een met die werkgever in een groep verbonden rechtspersoon, vennootschap of instelling, worden aangeboden of toegewezen dan wel toe te wijzen zijn aan huidige of voormalige bestuurders, huidige of voormalige leden van de raad van commissarissen of huidige of voormalige werknemers, indien een document beschikbaar wordt gesteld dat informatie bevat over het aantal aangeboden effecten, de kenmerken van de effecten, de redenen voor de aanbieding en de bijzonderheden daarvan, en die werkgever of de met die werkgever in een groep verbonden rechtspersoon, vennootschap of instelling haar zetel of hoofdkantoor:*
        – *in de Europese Economische Ruimte heeft; of*
        – *buiten de Europese Economische Ruimte heeft en haar effecten tot de handel op een gereglementeerde markt zijn toegelaten; of*
        – *buiten de Europese Economische Ruimte heeft en haar effecten tot de handel op een markt van een derde land worden toegelaten indien er adequate documentatie – waaronder het beschikbaar gestelde document – ten minste beschikbaar is in een taal die in internationale financiële kringen gebruikelijk is en de Europese Commissie voor de betrokken markt in het derde land een gelijkwaardigheidsbesluit als bedoeld in artikel 4, eerste lid, van de richtlijn prospectus conform de procedure bedoeld in artikel 24, tweede lid, van de richtlijn prospectus heeft genomen*

Awb

In artikel 1:3 Awb is – voor zover relevant – 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 Awb is 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.*
2. *Het eerste lid geldt niet indien de belanghebbende niet heeft voldaan aan een wettelijke verplichting gegevens te verstrekken.*

In artikel 5:13 Awb is het volgende bepaald:
Een toezichthouder maakt van zijn bevoegdheden slechts gebruik voor zover dat redelijkerwijs voor de vervulling van zijn taak nodig is.

In artikel 5:16 Awb is het volgende bepaald:
Een toezichthouder is bevoegd inlichtingen te vorderen.

In artikel 5:17 Awb is – voor zover relevant – het volgende bepaald:

1. *Een toezichthouder is bevoegd inzage te vorderen van zakelijke gegevens en bescheiden.*

(…)

In artikel 5:20 Awb 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.*

In artikel 8:81 Awb is – voor zover relevant - het volgende bepaald:

1. *Indien tegen een besluit bij de bestuursrechter beroep is ingesteld dan wel, voorafgaand aan een mogelijk beroep bij de bestuursrechter, bezwaar is gemaakt of administratief beroep is ingesteld, kan de voorzieningenrechter van de bestuursrechter die bevoegd is of kan worden in de hoofdzaak, op verzoek een voorlopige voorziening treffen indien onverwijlde spoed, gelet op de betrokken belangen, dat vereist.*
2. *(…).*
3. *Indien voorafgaand aan een mogelijk beroep bij de bestuursrechter bezwaar is gemaakt of administratief beroep is ingesteld, kan een verzoek om voorlopige voorziening worden gedaan door de indiener van het*

bezwaarschrift, onderscheidenlijk door de indiener van het beroepschrift of door de belanghebbende die geen recht heeft tot het instellen van administratief beroep.

4. *De artikelen 6:4, derde lid, 6:5, 6:6, 6:14, 6:15, 6:17, 6:19 en 6:21 zijn van overeenkomstige toepassing. De indiener van het verzoekschrift die bezwaar heeft gemaakt dan wel beroep heeft ingesteld, legt daarbij een afschrift van het bezwaar- of beroepschrift over.*

.